

**ФОНД РАЗВИТИЯ ПРАВОВОЙ КУЛЬТУРЫ
АНО ДПО «НАУЧНО-МЕТОДИЧЕСКИЙ ЦЕНТР»**

Терновая О.А.

**МЕЖДУНАРОДНЫЕ АСПЕКТЫ
НОТАРИАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ**

УЧЕБНОЕ ПОСОБИЕ

**Москва
2021**

УДК 347.961:341
ББК 67.76 + 97.938.2
Т35

Т35 **Терновая О.А.** Международные аспекты нотариальной деятельности. М.: Фонд развития правовой культуры, 2021. 80 с.

Аннотация. В предлагаемом учебном пособии рассмотрены актуальные вопросы нотариальной деятельности, возникающие в правовых ситуациях, осложненных иностранным элементом: определение права, применимого к международным наследственным отношениям; особенности правового положения иностранных граждан и иностранных юридических лиц в Российской Федерации; порядок нотариального удостоверения сделок, заключаемых с участием иностранных лиц; механизм определения применимого права к брачно-семейным отношениям, осложненным иностранным элементом. Особое внимание уделено разработке практических рекомендаций, подготовленных с учетом позиций высших судебных инстанций.

Автор: Терновая Ольга Анатольевна, начальник отдела законодательства о юридических лицах ФГБНУ «Исследовательский центр частного права имени С.С. Алексеева при Президенте Российской Федерации», кандидат юридических наук

Издание предназначено для нотариусов, практикующих юристов, студентов юридических факультетов при изучении дисциплин «Гражданское право», «Нотариат», преподавателей, аспирантов, а также для всех интересующихся вопросами нотариата и международными аспектами нотариальной деятельности.

© Фонд развития правовой культуры, 2021
© АНО ДПО «Научно-методический Центр», 2021

Содержание

Введение	4
Тема 1. Особенности применения норм международного частного права в нотариальной деятельности	5
Тема 2. Иностранные организации и юридические лица в нотариальном производстве	17
Тема 3. Иностранные физические лица в нотариальном производстве	30
Тема 4. Международная действительность документов в нотариальной практике	36
Тема 5. Особенности нотариального удостоверения сделок российских хозяйственных обществ, заключаемых с участием иностранных юридических лиц и иностранных граждан	49
Тема 6. Брачно-семейные отношения, осложненные иностранным элементом, в нотариальной практике	60
Тема 7. Международное наследование	73

Введение

С развитием международного гражданского оборота сфера участия нотариусов в гражданско-правовых отношениях, осложненных иностранным элементом, неуклонно расширяется. Особую актуальность приобретают вопросы, связанные с определением права, применимого к международным наследственным отношениям, а также к сделкам, заключаемым с участием иностранных лиц, что вызывает не только теоретический, но и практический интерес, особенно в нотариальной практике. Начиная с 90-х годов XX века и в веке нынешнем участие российских нотариусов в международных частноправовых отношениях подвержено стремительной эволюции. Это связано с процессами миграции населения, выходом компаний за пределы национальных рынков и цифровизацией бизнеса. В работе рассматриваются практические аспекты определения права, применимого к международным наследственным отношениям; особенности правового положения иностранных граждан и иностранных юридических лиц в Российской Федерации; порядок нотариального удостоверения сделок, заключаемых с участием иностранных лиц; механизм определения применимого права к брачно-семейным отношениям, осложненным иностранным элементом, а также вопросы международной действительности иностранных официальных документов в нотариальном производстве.

Тема 1. Особенности применения норм международного частного права в нотариальной деятельности

Основные вопросы

1. Выявление наличия или отсутствия иностранного элемента в конкретной правовой ситуации.
2. Определение применимого права.
3. Проблема установления содержания иностранного права.
4. Исключения, при которых иностранное право не применяется.

1. Выявление наличия или отсутствия иностранного элемента в конкретной правовой ситуации

Для характеристики правоотношения как правоотношения международного частного права необходимо наличие **иностранного элемента**. В правовой ситуации, осложненной иностранным элементом, нотариус принимает решение о применимом праве. Глава XXI Основ законодательства Российской Федерации о нотариате¹ (далее — Основы) регламентирует общие правила применения нотариусом норм иностранного права и международных договоров.



Схема 1. Алгоритм определения применимого права при совершении нотариальных действий (оформлении наследства, удостоверении брачного договора, удостоверении иных сделок)

Право, подлежащее применению к гражданско-правовым отношениям с участием иностранных граждан или иностранных юридических лиц либо гражданско-правовым отношениям, осложненным

¹ Утверждены Верховным Советом Российской Федерации 11.02.1993 № 4462-1.

иным иностранным элементом, в том числе в случаях, когда объект гражданских прав находится за границей, определяется на основании международных договоров Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации (ГК РФ), других законов и обычаев, признаваемых в Российской Федерации (п. 1 ст. 1186 ГК РФ).

При выявлении наличия или отсутствия иностранного элемента в конкретной правовой ситуации, требующей нотариального оформления, необходимо принимать во внимание разъяснения постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 09.07.2019 № 24 «О применении норм международного частного права судами Российской Федерации». Верховный Суд РФ, в частности, разъяснил, что приведенный в пункте 1 статьи 1186 ГК РФ перечень **иностраных элементов** (иностраный субъект правоотношения, иностранный объект правоотношения) **не является исчерпывающим**. В качестве иностранного элемента в том числе может рассматриваться совершение за границей действия или наступление события (юридического факта), влекущего возникновение, изменение или прекращение гражданско-правового отношения. Например, наследование зарубежной недвижимости, продажа доли российского общества с ограниченной ответственностью иностранному гражданину, раздел имущества с супругом-иностранцем. В некоторых случаях наличие или отсутствие иностранного элемента не может быть установлено без дополнительной проверки. Так, устанавливая правовой статус иностранного гражданина, целесообразно уточнить наличие второго гражданства, так как согласно пункту 1 статьи 6 Федерального закона от 31.05.2002 № 62-ФЗ (ред. от 13.07.2020) «О гражданстве Российской Федерации» гражданин РФ, имеющий также иное гражданство, рассматривается Российской Федерацией только как гражданин РФ, за исключением случаев, предусмотренных международным договором РФ или федеральным законом. Следовательно, в такой ситуации будет применяться российское, а не иностранное право страны, в которой обратившийся к российскому нотариусу гражданин имеет второе гражданство.

Согласно положениям статьи 104 Основ нотариус применяет нормы иностранного права в соответствии с законодательством

и международными договорами РФ¹. Нотариус принимает документы, составленные в соответствии с требованиями международных договоров, а также совершает удостоверительные надписи в форме, предусмотренной законодательством других государств, если это не противоречит международным договорам РФ.

Следует учитывать, что действия, связанные с охраной находящегося на территории РФ имущества, оставшегося после смерти иностранного гражданина, или имущества, причитающегося иностранному гражданину после смерти гражданина РФ, а также с выдачей свидетельства о праве на наследство в отношении такого имущества, осуществляются в соответствии с российским законодательством (ст. 105 Основ).

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

2. Определение применимого права

Право, подлежащее применению к гражданско-правовым отношениям с участием иностранных граждан или иностранных юридических лиц либо гражданско-правовым отношениям, осложненным иным иностранным элементом, в том числе в случаях, когда объект гражданских прав находится за границей, определяется на основании международных договоров РФ, ГК РФ, других законов и обычаев, признаваемых в РФ. После выявления наличия или отсутствия иностранного элемента в конкретной правовой ситуации нотариус осуществляет **выбор применимого права** — российского или иностранного. Решение о применимом праве должно быть принято на основе коллизионных норм российского законодательства, а также положений соответствующих международных договоров РФ.

¹ Подробнее см.: Комментарий к Основам законодательства Российской Федерации о нотариате (постатейный) / В.В. Аргунов, Т.А. Арчугова, А.В. Бегицев и др.; под ред. К.А. Корсика. М.: Фонд развития правовой культуры, 2018; Комментарий законодательства Российской Федерации о нотариате (постатейный) / А.А. Анисимова, Р.С. Бевзенко, В.А. Белов и др.; под ред. Д.Я. Малешина. М.: Статут, 2018; Нотариальное право: учебник / Б.М. Гонгало, Т.И. Зайцева, И.Г. Медведев и др.; под ред. В.В. Яркова. 2-е изд., испр. и доп. М.: Статут, 2017.

Положения статей 104, 106, 107, 109 Основ обязывают нотариуса применять **международные договоры** в качестве источника регулирования правовых ситуаций, осложненных иностранным элементом. При этом нотариусы должны учитывать важное правило, согласно которому если международный договор Российской Федерации содержит материально-правовые нормы, подлежащие применению к соответствующему отношению, определение на основе коллизионных норм права, применимого к вопросам, полностью урегулированным такими материально-правовыми нормами, исключается (п. 3 ст. 1186 ГК РФ). Только при отсутствии международного договора либо в ситуации, когда международный договор не регулирует соответствующие правоотношения, нотариус должен обратиться к российскому коллизионному законодательству в рамках международного частного права. Следует учитывать, что **коллизионная норма** не регулирует отношения сторон нотариального акта, но отсылает к праву, которое подлежит применению. Коллизионная норма — это норма отсылочная, она обладает непрямым действием.

К **национальным** источникам международного частного права Российской Федерации, включающим коллизионные нормы, относятся, в частности, ГК РФ (в том числе раздел VI «Международное частное право»), Семейный кодекс Российской Федерации (СК РФ) (раздел VII «Применение семейного законодательства к семейным отношениям с участием иностранных граждан и лиц без гражданства»), Кодекс торгового мореплавания Российской Федерации (глава XXVI «Применимое право») (п. 1 ст. 1186 ГК РФ, ч. 5 ст. 11 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации (ГПК РФ), ч. 5 ст. 13 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (АПК РФ)).



Схема 2. Источники международного частного права РФ

3. Проблема установления содержания иностранного права

В правовой ситуации, осложненной иностранным элементом, нотариусы часто сталкиваются с проблемой установления содержания иностранного права. Российская Федерация осуществляет сотрудничество в рамках двусторонних договоров о правовой помощи с рядом государств. Например, двусторонние соглашения РФ о правовой помощи заключены с Грецией, Египтом, Испанией, Ираном, Италией, Кипром, Болгарией, Финляндией, Венгрией, Северной Кореей, Кубой, Китаем, Латвией, Литвой, Эстонией, Молдовой, Монголией, Польшей, Румынией, Чехией, Словакией, Югославией. Двусторонние соглашения о правовой помощи содержат нормы об обмене правовой информацией между договаривающимися сторонами. Такой обмен осуществляется между учреждениями юстиции государств.

Статья 15 Минской конвенции 1993 года¹ регламентирует обмен между центральными учреждениями юстиции стран-участниц сведениями о действующем или действовавшем на их территориях внутреннем законодательстве и о практике его применения учреждениями юстиции.

В рамках Содружества Независимых Государств действует Соглашение об обмене правовой информацией (г. Москва, 21 октября 1994 года), участниками которого являются Азербайджан, Армения, Беларусь, Грузия, Казахстан, Кыргызстан, Молдова, Россия, Таджикистан, Туркменистан, Узбекистан и Украина. Соглашение регламентирует правила обмена правовой информацией через специальные национальные центры, создаваемые странами-участницами.

Для получения правовой информации нотариус направляет запрос о правовой помощи в Минюст России или в МИД России, которые либо отвечают самостоятельно, либо передают запрос в компетентный орган иностранного государства. С одной стороны, такой способ получения информации является официальным и надежным, с другой стороны, требует значительных затрат времени. Именно поэтому одновременно с применением выше-

¹ Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (заключена в г. Минске 22.01.1993 (ред. от 28.03.1997), вступила в силу 19.05.1994, для Российской Федерации — 10.12.1994).

указанного способа нотариус может использовать дополнительные источники информации об иностранном праве. В частности, с актуальной информацией о наследственном, семейном и корпоративном праве 27 государств — членов Европейского союза можно ознакомиться на официальном сайте нотариусов Европы¹. С просьбой о получении правовой информации можно также обращаться в консульства иностранных государств, в компетентные российские научно-исследовательские организации, а также к коллегам-нотариусам за рубежом. Так, согласно пункту 8 Положения о консульском учреждении Российской Федерации, утвержденного Указом Президента Российской Федерации от 05.11.1998 № 13301, в функции консульских учреждений входит формирование банков данных по законодательству государства пребывания. Кроме того, в соответствии с пунктом 5 статьи 2 Федерального закона от 31.05.2002 № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» адвокаты иностранного государства могут оказывать юридическую помощь на территории РФ по вопросам права данного государства.

Под эгидой Международного союза нотариата, участниками которого являются нотариаты из 85 стран, организована Международная нотариальная сеть (Worldwide Notarial Network). Международный союз нотариата — международная неправительственная организация, созданная для продвижения, координации и развития функций и деятельности нотариусов во всем мире. Сеть создана Международным союзом нотариата для оказания практической помощи нотариусам при решении вопросов международного характера при осуществлении нотариальной деятельности. В частности, сеть помогает в решении ряда задач, таких как поиск нотариуса, говорящего на определенном иностранном языке или определенной специализации, а также помогает сотрудничать при выполнении тех или иных юридически значимых действий за рубежом в случае возникновения проблем или неэффективности официальных механизмов оказания правовой помощи. Используя данную систему, нотариусы могут уточнить сведения о необходимости или возможности использования нотариальной формы в запрашиваемой стране. Кроме того, с помощью сети (<http://>

¹ См.: Notaires d'Europe // URL: http://www.notaries-of-europe.eu//index.php?page-ID=2915&change_language.

www.uinl.org) можно узнать о действующих нормах права, доктрине и судебной практике по поставленным вопросам, о процедуре совершения нотариальных действий, содержании нотариальных актов и их реквизитах, а также о компетенции органов (и/или должностных лиц) того или иного государства. Сеть функционирует при поддержке Административного секретариата Международного союза нотариата в Риме. Взаимодействие пользователей в рамках сети осуществляется через национального координатора, назначаемого в каждой из стран латинского нотариата.

В Европейском союзе функционирует Европейская нотариальная сеть (European notarial network), в состав которой входят 22 государства Евросоюза (<https://www.ennc-ne.eu/>). Информацию правового характера можно получить на сайтах, поддерживаемых Советом нотариатов Европейского союза (The Council of the notariats of the European Union): <http://www.coupleseurope.eu/> (семейное право); <http://www.buyingmyhome.eu/> (оборот недвижимости); <http://www.the-vulnerable.eu/> (опека и попечительство); <http://www.successions-europe.eu/> (наследственное право).

4. Исключения, при которых иностранное право не применяется

Нотариусу следует учитывать исключения, при которых норма иностранного права не применяется.

1. Сверхимперативные нормы

Необходимо учитывать положения статьи 1192 ГК РФ, которая обязывает нотариуса в определенной законом ситуации применить императивную норму законодательства Российской Федерации (норму непосредственного применения), несмотря на необходимость применения согласно коллизионным отсылкам норм иностранного права. Дело в том, что правила раздела ГК РФ о применении иностранного права не затрагивают действие тех императивных норм законодательства РФ, 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 независимо от подлежащего применению права (ст. 1192 ГК РФ).

Пример. Арбитражный суд РФ применил к спорным правоотношениям сверхимперативные нормы (ст. 1192 ГК РФ) независи-

мо от права, избранного сторонами в качестве применимого (п. 16 информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации (ВАС РФ) от 09.07.2013 № 158 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел с участием иностранных лиц»), в ситуации, когда российская компания обратилась в арбитражный суд с иском к ряду иностранных компаний о признании недействительными в силу ничтожности положений соглашения о создании совместного предприятия.

Суд первой инстанции исковые требования удовлетворил, так как соглашение было подчинено английскому праву и на основании условий соглашения суд пришел к выводу о том, что реализация его участниками своих прав приводит к установлению контроля над новой компанией и, следовательно, над российским оператором связи ввиду того, что новой компании передается контрольный пакет акций российского оператора связи.

При этом российский оператор связи являлся российским стратегическим предприятием, поскольку осуществлял виды деятельности, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства, перечисленные в пунктах 11–13, 37 статьи 6 Федерального закона от 29.04.2008 № 57-ФЗ «О порядке осуществления иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства» (далее — Закон о стратегических обществах). В то же время ответчики являлись иностранными организациями, находящимися под контролем иностранных государств. В силу части 2 статьи 2 Закона о стратегических обществах иностранные государства, международные организации, а также находящиеся под их контролем организации, в том числе созданные на территории Российской Федерации, не вправе совершать сделки, влекущие за собой установление контроля над хозяйственными обществами, имеющими стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства. Указанные обстоятельства позволили суду прийти к выводу о несоответствии соглашения в оспариваемой части нормам Закона о стратегических обществах, устанавливающим запрет на совершение сделок, влекущих установление контроля иностранных государств, международных организаций или находящихся под их контролем организаций над хозяйственными обществами, имеющими стратегическое значение.

Довод ответчиков о том, что соглашение и его последствия следует оценивать на основании норм английского права, которому данное соглашение было подчинено, был признан несостоятельным. Нормы Закона о стратегических обществах были признаны арбитражным судом сверхимперативными нормами (нормами непосредственного применения), которые в силу пункта 1 статьи 1192 ГК РФ применяются к отношениям сторон соглашения независимо от выбранного ими права. Суды апелляционной и кассационной инстанций согласились с данными выводами.

2. Публичный порядок

Положения статьи 1193 ГК РФ устанавливают запрет на применение иностранного права, выбранного в соответствии с коллизионным законодательством РФ, по причине противоречия последствий применения такой нормы публичному порядку РФ. Аналогичный запрет установлен в ситуации выявления нотариусом ответных ограничений (реторсий), установленных Правительством Российской Федерации (ст. 1194 ГК РФ).

Пример. Российский нотариус не вправе удостоверить брачный договор, заключенный между супругами одного пола, по причине противоречия такого нотариального действия публичному порядку РФ. В российской доктрине неоднократно отмечалась невозможность признания в России однополых браков в силу их противоречия понятию «брак» по российскому законодательству¹. Судебная практика подтверждает подход, сложившийся в доктрине, а попытки оспорить конституционность пункта 1 статьи 12 СК РФ не увенчались успехом. Так, в определении Конституционного Суда Российской Федерации от 16.11.2006 № 496-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Э. Мурзина на нарушение его конституционных прав пунктом 1 статьи 12 Семейного кодекса Российской Федерации» отмечается, что и «Конституция Российской Федерации, и международные правовые нормы исходят из того, что одно из предназначений семьи — рождение и воспитание детей. Учитывая изложенное, а также национальные традиции отношения к браку как биологическому союзу мужчины

¹ См.: Канашевский В.А. Вопросы публичного порядка и квалификации при регулировании семейных отношений, осложненных иностранным элементом // Журнал российского права. 2018. № 5. С. 56–62.

и женщины, Семейный кодекс Российской Федерации указывает, что регулирование семейных отношений осуществляется в соответствии, в частности, с принципами добровольности брачного союза мужчины и женщины, приоритета семейного воспитания детей, заботы об их благосостоянии и развитии (статья 1). Таким образом, федеральный законодатель в рамках предоставленной ему компетенции к условиям заключения брака отнес взаимное добровольное согласие мужчины и женщины, что не может рассматриваться как нарушение конституционных прав и свобод, перечисленных в жалобе.

<...>

Между тем ни из Конституции Российской Федерации, ни из принятых на себя Российской Федерацией международно-правовых обязательств не вытекает обязанность государства по созданию условий для пропаганды, поддержки и признания союзов лиц одного пола, при том что само по себе отсутствие такой регистрации никак не влияет на уровень признания и гарантий в Российской Федерации прав и свобод заявителя как человека и гражданина.

Не свидетельствует о нарушении конституционных прав заявителя и наличие в ряде государств Европы иного подхода к решению вопросов демографического и социального характера, тем более что в силу статьи 23 Международного пакта о гражданских и политических правах право на вступление в брак и право основывать семью признается именно за мужчинами и женщинами, а статья 12 Конвенции о защите прав человека и основных свобод прямо предусматривает возможность создания семьи в соответствии с национальным законодательством, регулирующим осуществление этого права»¹.

Нормативно-правовые акты, акты негосударственного регулирования, судебные и арбитражные решения

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993, с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020).

¹ Определение Конституционного Суда РФ от 16.11.2006 № 496-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Э. Мурзина на нарушение его конституционных прав пунктом 1 статьи 12 Семейного кодекса Российской Федерации».

2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 16.12.2019).

3. Основы законодательства Российской Федерации о нотариате (утв. Верховным Советом Российской Федерации 11.02.1993 № 4462-1) (ред. от 30.04.2021).

4. Приказ Минюста России от 30.08.2017 № 156 «Об утверждении Регламента совершения нотариусами нотариальных действий, устанавливающего объем информации, необходимой нотариусу для совершения нотариальных действий, и способ ее фиксирования».

5. Приказ Минюста России от 30.09.2020 № 226 «Об утверждении форм реестров регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств, удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах и порядка их оформления».

6. Определение Конституционного Суда РФ от 16.11.2006 № 496-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Э. Мурзина на нарушение его конституционных прав пунктом 1 статьи 12 Семейного кодекса Российской Федерации».

7. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 09.07.2019 № 24 «О применении норм международного частного права судами Российской Федерации».

8. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 09.07.2013 № 158 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел с участием иностранных лиц».

Литература

1. Астахова М.А. Неприменение иностранного права в деятельности нотариуса // Нотариус. 2020. № 6.

2. Астахова М.А. Нотариус как субъект международных частноправовых отношений // Нотариус. 2019. № 7.

3. Засемкова О.Ф. Сверхимперативные нормы: теория и практика. М.: Инфотропик Медиа, 2018.

4. Канашевский В.А. Вопросы публичного порядка и квалификации при регулировании семейных отношений, осложненных иностранным элементом // Журнал российского права. 2018. № 5.

5. Комментарий к Основам законодательства Российской Федерации о нотариате (постатейный) / В.В. Аргунов, Т.А. Арчугова, А.В. Бегичев и др.; под ред. К.А. Корсика. М.: Фонд развития правовой культуры, 2018.

6. Малкин О.Ю. Проблемы, возникающие при установлении судом содержания иностранного права // Журнал зарубежного законодательства и сравнительного правоведения. 2018. № 2.

7. Международное частное право: учебник / В.Н. Борисов, Н.В. Власова, Н.Г. Доронина и др.; отв. ред. Н.И. Марышева. 4-е изд., перераб. и доп. М.: ИЗИСП, КОНТРАКТ, 2018.

8. Наследственное право: постатейный комментарий к статьям 1110–1185, 1224 Гражданского кодекса Российской Федерации / Р.С. Бевзенко, С.Л. Будылин, Е.В. Кожевина и др.; отв. ред. Е.Ю. Петров. М.: М-Логос, 2018.

9. Настольная книга нотариуса: в 4 т. / Под ред. И.Г. Медведева. 3-е изд., перераб. и доп. Т. 2: Правила совершения отдельных видов нотариальных действий. М.: Статут, 2015.

Тема 2. Иностранные организации и юридические лица в нотариальном производстве

Основные вопросы

1. Должная осмотрительность (due diligence) при нотариальном удостоверении сделок с участием иностранных организаций.
2. Определение «национальности» организации.
3. Проверка правоспособности иностранной организации.
4. Проверка полномочий представителя иностранной компании. Подтверждающие документы: выписки из торговых реестров; свидетельства, выдаваемые компетентными органами; протоколы заседаний органов юридических лиц; доверенности; договоры и др.
5. Право, применимое к отношениям представительства.

1. Должная осмотрительность (due diligence) при нотариальном удостоверении сделок с участием иностранных организаций

Согласно частям 1 и 2 статьи 43 Основ при удостоверении сделок нотариус осуществляет проверку дееспособности граждан и правоспособности юридических лиц, а также наличия волеизъявления заявителей. В случае если за совершением нотариального действия обратился представитель заявителя, проверяются полномочия представителя.

Порядок осуществления проверки правоспособности иностранной организации и полномочий представителя такой организации имеет некоторые особенности, отличные от аналогичной проверки, проводимой в отношении российских организаций. Так, при удостоверении сделок с долями обществ с ограниченной ответственностью нотариусы руководствуются положениями **Регламента совершения нотариусами нотариальных действий, устанавливающего объем информации, необходимой нотариусу для совершения нотариальных действий, и способ ее фиксирования**¹ (далее — Регламент). Следует учитывать, что положения этого Регламента в основном ориентированы на российские правовые ре-

¹ Утвержден приказом Минюста России от 30.08.2017 № 156 «Об утверждении Регламента совершения нотариусами нотариальных действий, устанавливающего объем информации, необходимой нотариусу для совершения нотариальных действий, и способ ее фиксирования».

лии и не учитывают особенности иностранного законодательства. Например, согласно пункту 21 Регламента **полномочия представителя (например, единоличного исполнительного органа) нотариус устанавливает на основании доверенности; договора (соглашения), если это следует из его содержания; решения собрания.** Вместе с тем в Регламенте отсутствуют указания на то, каким образом устанавливать полномочия представителя по иностранному праву. Не исключается ситуация, когда по иностранному праву полномочия устанавливаются на основании другого документа, например меморандума или сертификата. Возникают вопросы, связанные с документами, подтверждающими полномочия лица, отчуждающего долю в уставном капитале, и наличие/отсутствие ограничений по отчуждению доли, о правах третьих лиц на долю, чем подтверждаются такие права.

Кроме того, в разделе V Регламента указано, что необходимо проверять, не было ли лицо признано недееспособным (ограниченно дееспособным). Если в отношении российских граждан делается запрос в Росреестр, то в отношении иностранных граждан этот вопрос Регламентом не раскрывается. Возникают вопросы об установлении факта наличия или отсутствия производства по делу о банкротстве в отношении иностранных граждан и иностранных юридических лиц. При нотариальном удостоверении сделок с долями ООО, осложненных иностранным элементом, нотариус должен уточнять не только семейное положение продавца доли, правовой режим имущества супругов, необходимость получения согласия на отчуждение доли ООО.

Пример. Определение Верховного Суда РФ от 14.11.2019 № 305-ЭС17-20998 по делу № А40-167485/2015, в котором Верховный Суд РФ рассмотрел требование о пересмотре в кассационном порядке судебных актов по делу о признании недействительным договора купли-продажи доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью и применении последствий недействительности сделки, а также о признании недействительным заявления. В рассматриваемом деле продавец доли ООО скрыл от нотариуса и покупателя доли свое истинное семейное положение и наличие второго гражданства. Так, гражданин Азербайджана А. в период с мая 2000-го по март 2003 года состоял в браке с россиянкой Я., в связи с чем получил российское гражданство. В 2007 году он по договору купли-продажи приобрел

25% доли уставного капитала общества по номинальной стоимости 75 500 рублей, а в 2015 году продал ее на 50 рублей дороже.

Гражданин А., являясь на дату заключения сделки гражданином Российской Федерации и одновременно гражданином Республики Азербайджан, представил нотариусу заявление об отсутствии режима совместной собственности в отношении спорного имущества, утверждая, что он в момент приобретения доли уставного капитала и заключения оспариваемого договора не состоял в зарегистрированном браке, в подтверждение чего представил копии страниц своего российского паспорта со сведениями о семейном положении. Нотариус в отсутствие какой-либо возможности проверить достоверность сведений, изложенных в заявлении продавца, удостоверил сделку. После этого в Арбитражный суд Московского округа с иском к А. и покупателю доли обратилась гражданка Азербайджана А., которая с августа 2000 года состояла в зарегистрированном в Республике Азербайджан браке с А. Супруга ссылалась на отсутствие ее согласия на совершение оспариваемого договора, которое было необходимо, поскольку принадлежавшая продавцу доля в уставном капитале общества являлась общим совместно нажитым имуществом. Кроме того, оспариваемый договор является притворной сделкой, заключенной по существенно заниженной цене. Постановлением Арбитражного суда Московского округа от 25.09.2017 № Ф05-10580/2016 по делу № А40-167485/2015 было вынесено решение об отказе в удовлетворении требования, поскольку доказательств, что покупатель знал или должен был знать о том, что супруга продавца против совершения сделки, не представлено. Однако в постановлении Девятого арбитражного апелляционного суда от 23.04.2019 № 09АП-4688/2019-ГК по делу № А40-167485/15 был сделан вывод о том, что иск о признании договора купли-продажи доли в уставном капитале общества недействительным, применении последствий недействительности сделки правомерно удовлетворен в части, поскольку ответчик-1, являясь собственником спорной доли, умышленно скрыл факт своего нахождения в зарегистрированном в иностранном государстве браке и распорядился совместно нажитым имуществом, что привело к нарушению законных прав истицы по распоряжению данным имуществом. Далее в определении Верховного Суда РФ от 14.11.2019 № 305-ЭС17-20998 по делу № А40-167485/2015 принято решение об отказе в передаче

дела в Судебную коллегия по экономическим спорам Верховного Суда РФ, так как истцом доказано наличие оснований для признания сделки недействительной и применении последствий недействительности сделки в виде возврата проданной доли.



Схема 3. Алгоритм проведения проверочных процедур, осуществляемых нотариусом в отношении иностранных организаций

2. Определение «национальности» организации

От «национальности» организации зависит выбор права, применимого при установлении ее правоспособности: личным законом организации считается право страны ее учреждения (п. 1 ст. 1202, п. 1 ст. 1203 ГК РФ).

Согласно абзацу 2 пункта 2 статьи 11 Налогового кодекса Российской Федерации (в ред. Федерального закона от 03.08.2018 № 294-ФЗ) организации — юридические лица, образованные в соответствии с законодательством Российской Федерации, международные компании (далее — российские организации), а также иностранные юридические лица, компании и другие корпоративные образования, обладающие гражданской правоспособностью, созданные в соответствии с законодательством иностранных государств, международные организации, филиалы и представительства указанных иностранных лиц и международных организаций, созданные на территории Российской Федерации (далее — иностранные организации). Таким образом, любая организация, созданная в соответствии с законодательством иностранного государства, признается в Российской Федерации иностранной организацией.

3. Проверка правоспособности иностранной организации

После установления «национальности» иностранной организации нотариусу необходимо проверить соответствие наименования, организационно-правовой формы, учредителей, внутренней структуры органов иностранной организации тем сведениям, которые указаны в публичных реестрах по месту регистрации организации. Правовое положение **юридических лиц** в отношениях, регулируемых нормами международного частного права, определяется в соответствии с их личным законом или «национальностью» юридического лица. Если нормами международных договоров не установлено иное, в Российской Федерации личный закон физического лица определяется с помощью коллизионных норм статьи 1195 ГК РФ, личный закон юридического лица — статьи 1202 ГК РФ.

Личным законом регулируются, в частности, следующие вопросы, связанные с договорными обязательствами:

- правоспособность и дееспособность лица (ст. 1196, п. 1 ст. 1197, подп. 1 и 5 п. 2 ст. 1202 ГК РФ);

- полномочие лица на совершение сделок от имени юридического лица без доверенности (подп. 6 п. 2 ст. 1202 ГК РФ);

- необходимость получения согласия на совершение (одобрения) сделки от органов юридического лица или собственника его имущества и порядок такого одобрения, а также влияние нарушения установленной процедуры получения согласия (одобрения) на действительность сделки (подп. 6 п. 2 ст. 1202 ГК РФ);

- способность юридического лица отвечать по своим обязательствам и вопросы ответственности учредителей (участников) юридического лица по таким обязательствам (подп. 8, 9 п. 2 ст. 1202 ГК РФ).

Согласно подпункту 7 пункта 2 статьи 1202 ГК РФ личный закон юридического лица регулирует в том числе внутренние отношения юридического лица с его участниками, отношения, связанные с образованием органов юридического лица, осуществлением ими управления делами юридического лица и ответственностью членов этих органов перед юридическим лицом, а также некоторые виды отношений участников юридического лица между собой: например, преимущественное право покупки или необходимость получения согласия других участников в случае отчуждения акций или долей в уставном капитале хозяйственных обществ, во-

просы участия товарищей в управлении делами хозяйственных товариществ.

Основным документом, подтверждающим существование иностранной организации, является выписка из соответствующего государственного реестра страны ее регистрации. На основании выписки можно, в частности, установить:

- существование иностранного предприятия, то есть наличие государственной регистрации в иностранном реестре;
- должностных лиц, которые имеют право действовать от имени иностранной организации;
- число сотрудников;
- сведения об адресе и фактическом расположении офисов;
- наличие штрафов, задолженностей или судебных споров;
- наличие доверенности;
- наличие расчетных счетов;
- имеет ли право организация осуществлять коммерческую деятельность на территории РФ.

Дополнительно с целью проверки используются учредительные документы иностранной организации, которые должны быть заверены и переведены на русский язык. Для этого рекомендуется найти ссылку на соответствующий публичный реестр (по месту регистрации иностранной организации) и удостовериться в ее существовании. В этом оказывает помощь официальный сайт Федеральной налоговой службы, на котором есть специальный раздел под названием «Налоговые администрации стран мира»¹. Кроме того, портал ФНС России содержит открытые базы данных иностранных государств², с помощью которых можно проверить любую иностранную организацию. Необходимо учитывать, что сведения о компаниях, представленные по указанным ссылкам, размещены на сайтах официальных реестров соответствующих юрисдикций. Компании, указанные в официальных реестрах, зарегистрированы в соответствии с внутренним законодательством данных юрисдикций и не подвергаются дополнительной проверке и верификации со стороны ФНС России. Поиск может вестись по ИНН или КПП, а также по наименованию или адресу. Также можно проверить филиал иностранного юридического лица с помощью запроса в Государственный реестр

¹ URL: https://www.nalog.ru/rn77/about_fts/inttax/oppintevasion/naw/.

² URL: https://www.nalog.ru/rn77/about_fts/inttax/oppintevasion/obdig/.

аккредитованных филиалов и представительств иностранных юридических лиц. Поиск осуществляется по наименованию, номеру записи об аккредитации или дате аккредитации, по ИНН, КПП, по адресу или видам экономической деятельности. Прежде чем осуществить нотариальное удостоверение сделки с участием иностранных лиц, следует получить как можно больше правовой информации. Многие интернет-ресурсы — сайты публичных реестров раскрывают информацию в полном объеме, хотя некоторые из них и могут оказаться платными. Полученные онлайн сведения носят исключительно справочный характер. Официальными могут считаться документы, полученные от государственных органов иностранных государств на бумажном носителе, заверенные подписями должностных лиц и печатями. Нотариусам следует учитывать позиции Верховного Суда РФ и ВАС РФ о том, что документы, подтверждающие статус иностранного юрлица, должны исходить от компетентного органа, содержать актуальную информацию, их необходимо сопроводить переводом на русский язык и заверить¹. При оценке актуальности информации необходимо обращать внимание на срок выписки из торгового реестра, который не может превышать 30 календарных дней. Вместе с тем целесообразно проводить дополнительную проверку иностранной организации на соответствующем сайте публичного реестра непосредственно в день совершения нотариального действия.

**4. Проверка полномочий представителя
иностранной компании. Подтверждающие документы:
выписки из торговых реестров; свидетельства, выдаваемые
компетентными органами; протоколы заседаний органов
юридических лиц; доверенности; договоры и др.**

Нотариус устанавливает правоспособность иностранной организации и проверяет полномочия ее представителей исключительно на основании личного закона этой организации. Правило пункта 3 статьи 1202 ГК РФ, в соответствии с которым организация не может ссылаться на ограничение полномочий ее органа или представителя на совершение сделки, неизвестное праву страны места ее совершения, не применяется в отношении сделок, удостоверя-

¹ См. пункт 25 информационного письма Президиума ВАС РФ от 09.07.2013 № 158; определение Верховного Суда РФ от 08.06.2016 № 308-ЭС14-1400 по делу № А20-2391/2013 (Судебная коллегия по экономическим спорам).

емых нотариусом, так как нотариус обязан применить к определению гражданской правоспособности и дееспособности иностранных лиц компетентный материальный закон, установленный на основании российских коллизионных норм. В сделках с участием нотариуса всегда предполагается проверка ограничений полномочий органа или представителя иностранной компании, предусмотренных применимым иностранным правом.

В нотариальной практике часто возникают вопросы, связанные с требованием к форме доверенности, заверенной публичным нотариусом США. Следует учитывать, что публичный нотариус (notary public) США удостоверяет (свидетельствует) только подпись, а проверка законности документа и проверка полномочий в его компетенцию не входят. Такая доверенность считается доверенностью в простой письменной форме и не может быть принята в качестве надлежащего документа, подтверждающего полномочия представителя в сделке, требующей нотариального удостоверения. Судебная практика наглядно иллюстрирует этот подход. Так, в постановлении Суда по интеллектуальным правам от 20.09.2017 по делу № А40-136492/2016 отмечается, что «в уставе компании “Microsoft Corporation”, размещенном на официальном сайте <http://www.microsoft.com/>, лица, имеющие право действовать от имени компании, не указаны, суд, исследуя вопрос о наличии у Кита Р. Долливера полномочий на выдачу доверенностей, отклонил ссылку представителя истца на нотариальную форму этой доверенности, поскольку согласно главе 42.44 Свода законов штата Вашингтон “ПУБЛИЧНЫЕ НОТАРИУСЫ” к нотариальным действиям относится свидетельствование или заверение подписи; проверка полномочий лица, подписавшего доверенность, в полномочия публичного нотариуса не входит»¹. Определением Верховного Суда РФ от 28.12.2017 № 305-ЭС17-20899 отказано в передаче дела № А40-136492/2016 в Судебную коллегию по экономическим спорам Верховного Суда РФ для пересмотра в порядке кассационного производства данного постановления.

В постановлении Суда по интеллектуальным правам от 07.02.2017 по делу № А15-4541/2015 был сделан вывод о том, что «ссылка истца

¹ Постановление Суда по интеллектуальным правам от 20.09.2017 № С01-774/2017 по делу № А40-136492/2016. Обстоятельства: определением исковое заявление о взыскании компенсации за нарушение авторских прав на программы для ЭВМ оставлено без рассмотрения, поскольку заявление подписано лицом, не имеющим полномочий на его подписание. Решение: определение оставлено без изменения.

на универсальное свидетельство Штата Калифорния, удостоверенное нотариусом Эдит М. Бергесон, признана судом несостоятельной, поскольку, как следует из указанного свидетельства, нотариус, заполнивший данное свидетельство, удостоверил только личность лица, подписавшего документ, к которому приложено настоящее свидетельство, а не достоверность, правильность или действительность доверенности от 12.06.2015, подписанной Кевинот Лара»¹.

При проверке иностранной доверенности нотариус должен удостовериться в отсутствии следующих фактов:

- наличия мнимости или притворности оформления односторонней сделки по выдаче доверенности;
- несоответствия установленной законом формы документа, в том числе отсутствия нотариального удостоверения в случаях, когда это прямо предусмотрено законом, например при наличии возможности передоверия;
- предоставления полномочий, заведомо противоречащих действующему законодательству, например о совершении представителем сделок с имуществом, оборот которого запрещен;
- несовершеннолетнего возраста доверителя либо признания его недееспособным.

При проверке доверенности следует запросить оригинал и документ, удостоверяющий личность доверенного лица.

Доверенность, выданная представителю иностранной организации ее руководителем, не рассматривается в смысле Гагской конвенции² в качестве официального документа (ст. 1 Конвенции). Следовательно, подлинность подписи в доверенности и подлинность печати, которой скреплен этот документ, не требуют согласно Конвенции обязательного удостоверения в виде консульской легализации или проставления апостиля. Аналогичный подход применяется в постановлении Президиума Суда по интеллектуальным правам от 20.05.2019 № С01-318/2019. Кроме того, согласно пункту 27 информационного письма Президиума ВАС РФ от

¹ Постановление Суда по интеллектуальным правам от 07.02.2017 № С01-1265/2016 по делу № А15-4541/2015. Обстоятельства: определением исковое заявление о взыскании компенсации за нарушение исключительных авторских прав на программы для ЭВМ оставлено без рассмотрения, поскольку исковое заявление подписано неуполномоченным лицом. Решение: определение оставлено без изменения.

² Конвенция, отменяющая требование легализации иностранных официальных документов (заключена в г. Гааге 05.10.1961, вступила в силу для России 31.05.1992).

09.07.2013 № 158 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел с участием иностранных лиц» доверенность от имени иностранного лица, выданная на территории иностранного государства, не является официальным документом и по общему правилу не требует обязательного удостоверения в виде консульской легализации или проставления апостиля. Проставление апостиля необходимо только на нотариальном акте, удостоверяющем доверенность, если таковой наличествует.

Нотариальные акты относятся к официальным документам, на которые распространяется действие Конвенции и которые могут быть удостоверены соответствующим публичным органом путем проставления апостиля (постановление Федерального арбитражного суда Поволжского округа от 23.10.2003 № А06-1110У-4/03).

Проставление апостиля не может быть потребовано, 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 (абз. 2 ст. 3 Конвенции).

В ряде случаев доверенность, совершенная за границей РФ и удостоверенная уполномоченным лицом иностранного государства, должна быть легализована посредством консульской легализации или проставления апостиля. Доверенность и апостиль, составленные на иностранном языке, должны сопровождаться переводом на русский язык, верность которого удостоверена нотариусом, владеющим соответствующим языком. Если нотариус не владеет соответствующим языком, перевод может быть сделан переводчиком, подлинность подписи которого свидетельствует нотариус (ст. 1, 3 Гаагской конвенции, ст. 27 Федерального закона от 05.07.2010 № 154-ФЗ «Консульский устав Российской Федерации», ч. 2 ст. 4 Федерального закона от 30.12.2008 № 316-ФЗ «О патентных поверенных», ст. 81 Основ).

5. Право, применимое к отношениям представительства

В силу пункта 1 статьи 1209 ГК РФ форма сделки подчиняется праву страны, подлежащему применению к самой сделке. Однако сделка не может быть признана недействительной вследствие несоблюдения формы, если соблюдены требования права страны места совершения сделки к форме сделки. Совершенная за границей сделка, хотя бы одной из сторон которой выступает лицо, чьим личным законом

является российское право, не может быть признана недействительной вследствие несоблюдения формы, если соблюдены требования российского права к форме сделки. Данные правила применяются и к форме доверенности. Таким образом, действительной может признаваться доверенность, форма которой соответствует (п. 6.7 приложения к письму Федеральной нотариальной палаты (ФНП) от 22.07.2016 № 2668/03-16-3, п. 22 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 09.07.2019 № 24 «О применении норм международного частного права судами Российской Федерации»):

1) праву, подлежащему применению к отношениям сторон представительства по существу;

2) праву по месту совершения доверенности;

3) российскому праву, если личным законом хотя бы одной стороны является российское право.

В тексте доверенности представляемый может определить право страны, подлежащее применению к представительству, если иное не вытекает из закона. Это возможно лишь при условии, что третье лицо и представитель были извещены об этом выборе. Надлежащим извещением данных лиц признается направление заказного письма с уведомлением, или передача заявления через нотариуса, или указание на применимое право в тексте доверенности.

Если представляемый не выбрал применимое право в доверенности либо выбранное право в соответствии с законом не подлежит применению, отношения между представляемым или представителем и третьим лицом определяются по праву страны, где находится место жительства или основное место деятельности представителя. Если третье лицо не знало и не должно было знать о месте жительства или об основном месте деятельности представителя, применяется право страны, где преимущественно действовал представитель в конкретном случае (п. 2 ст. 1217.1 ГК РФ).

Если полномочия предоставлены на совершение сделки в отношении недвижимого имущества, при этом сделка либо возникновение, переход, ограничение или прекращение прав по ней подлежат обязательной государственной регистрации, применяется право страны, где недвижимое имущество внесено в государственный реестр (п. 3 ст. 1217.1 ГК РФ).

Правом, применимым к отношениям между представляемым или представителем и третьим лицом, определяются, в частности (п. 5 ст. 1217.1 ГК РФ):

- 1) наличие и объем полномочий представителя;
- 2) последствия осуществления представителем своих полномочий;
- 3) требования к содержанию доверенности;
- 4) срок действия доверенности;
- 5) прекращение доверенности, в том числе последствия ее прекращения для третьих лиц;
- 6) допустимость выдачи доверенности в порядке передоверия;
- 7) последствия совершения сделки при отсутствии полномочий действовать от имени представляемого или при превышении этих полномочий, в том числе в случае последующего одобрения такой сделки представляемым.

В некоторых международных договорах указывается, что форма доверенности определяется по законодательству стороны, на территории которой выдана доверенность. Например, статья 43 Минской конвенции 1993 года.

Нормативно-правовые акты, акты негосударственного регулирования, судебные и арбитражные решения

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 08.12.2020).
2. Налоговый кодекс Российской Федерации (часть первая) от 31.07.1998 № 146-ФЗ (ред. от 01.04.2020).
3. Закон РСФСР от 22.03.1991 № 948-1 (ред. от 26.07.2006) «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках».
4. Федеральный закон от 26.12.1995 № 208-ФЗ (ред. от 04.11.2019, с изм. от 07.04.2020) «Об акционерных обществах» (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2020).
5. Федеральный закон от 08.02.1998 № 14-ФЗ (ред. от 04.11.2019, с изм. от 07.04.2020) «Об обществах с ограниченной ответственностью».
6. Федеральный закон от 08.08.2001 № 129-ФЗ (ред. от 26.11.2019) «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей».
7. Федеральный закон от 26.10.2002 № 127-ФЗ (ред. от 08.06.2020) «О несостоятельности (банкротстве)».
8. Федеральный закон от 03.07.2016 № 343-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон “Об акционерных обществах”, Федеральный закон “Об обществах с ограниченной ответственностью».

стью” в части регулирования крупных сделок и сделок, в совершении которых имеется заинтересованность».

9. Федеральный закон от 03.08.2018 № 290-ФЗ «О международных компаниях».

10. Приказ Минфина России от 15.01.2015 № 5н «Об утверждении Административного регламента предоставления Федеральной налоговой службой государственной услуги по предоставлению сведений и документов, содержащихся в Едином государственном реестре юридических лиц и Едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей».

11. Приказ ФНС России от 31.08.2020 № ЕД-7-14/617@ «Об утверждении форм и требований к оформлению документов, представляемых в регистрирующий орган при государственной регистрации юридических лиц, индивидуальных предпринимателей и крестьянских (фермерских) хозяйств».

12. Письмо Минюста России от 13.03.2020 № 12-28764/20 «О нотариальном удостоверении решения единственного участника ООО».

13. Письмо Федеральной нотариальной палаты от 15.01.2020 № 121/03-16-3 «О применении некоторых положений обзора судебной практики по некоторым вопросам применения законодательства о хозяйственных обществах, утв. Президиумом Верховного Суда РФ 25.12.2019».

Литература

1. Илюшина М.Н. Новеллы законодательства и правоприменительной практики нотариального удостоверения решения собрания и состава участников хозяйственного общества, присутствовавших при его принятии // Законы России: опыт, анализ, практика. 2017. № 3.

2. Корсик К.А. Нотариат в корпоративных отношениях: поэтапное расширение полномочий и укрепление статуса нотариуса как гаранта стабильности гражданского оборота // Нотариальный вестник. 2020. № 7.

3. Меньшикова В.А. Нотариальная защита корпоративных правоотношений // Юстиция. 2017. № 1.

4. Терновая О.А. Основные тенденции развития зарубежного корпоративного законодательства: монография / О.А. Терновая; Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации. М.: Инфотропик Медиа, 2019.

Тема 3. Иностранные физические лица в нотариальном производстве

Основные вопросы

1. Правовой статус иностранных граждан.
2. Документы, удостоверяющие личность иностранных граждан, лиц без гражданства и беженцев.
3. Документы, удостоверяющие личность иностранных граждан и лиц без гражданства, исходящие из государственных образований, не признанных Российской Федерацией.

1. Правовой статус иностранных граждан

Правовое положение физических лиц в отношениях, регулируемых нормами международного частного права, определяется в соответствии с их личным законом. Если нормами международных договоров не установлено иное, в Российской Федерации личный закон физического лица определяется с помощью коллизионных норм статьи 1195 ГК РФ. На территории РФ **иностранным гражданам** предоставляется «национальный правовой режим», согласно которому иностранцы пользуются в Российской Федерации такими же правами и несут обязанности наравне с российскими гражданами и организациями, кроме случаев, установленных федеральным законом или международным договором РФ (ч. 3 ст. 62 Конституции РФ, ст. 1196 ГК РФ, ст. 4 Федерального закона от 25.07.2002 № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации»; далее — Закон о правовом положении иностранных граждан в РФ).

Основы не содержат каких-либо специальных положений, ограничивающих возможность обращения к российскому нотариусу иностранных граждан, лиц без гражданства и беженцев. Любые нотариальные действия, перечисленные в статье 35 Основ, могут быть осуществлены в отношении вышеуказанной категории лиц.

При осуществлении проверки дееспособности иностранных граждан нотариус обязан руководствоваться нормами иностранного права (ст. 1195, 1197 и 1191 ГК РФ) с учетом того, что возраст наступления дееспособности физического лица в разных странах может варьироваться от 18 лет до 21 года. Для облегчения работы нотариусов Федеральной нотариальной палатой были подготовле-

ны Методические рекомендации по удостоверению доверенностей (утв. решением Правления ФНП от 18.07.2016, протокол № 07/16), в приложении к которым указан возраст совершеннолетия в различных странах мира¹. Вместе с тем у российского нотариуса практически отсутствует возможность проверки ограничений дееспособности иностранных граждан, так как на законодательном уровне этот вопрос никак не урегулирован.

Согласно статье 2 Закона о правовом положении иностранных граждан в РФ **иностраный гражданин** — это физическое лицо, не являющееся гражданином РФ и имеющее доказательства наличия гражданства иностранного государства. Аналогичное определение содержится также в статье 3 Федерального закона от 31.05.2002 № 62-ФЗ «О гражданстве Российской Федерации».

Российская Федерация в 1992 году присоединилась к Конвенции ООН 1951 года и Протоколу 1967 года, касающимся статуса беженцев. Российская Федерация предоставляет убежище иностранным гражданам и лицам без гражданства, ищущим убежища на ее территории, путем: 1) признания беженцем; 2) предоставления временного убежища. В соответствии с Федеральным законом от 19.02.1993 № 4528-1 «О беженцах» **беженец** — это лицо, которое не является гражданином РФ и которое в силу вполне обоснованных опасений стать жертвой преследований по признаку расы, вероисповедания, гражданства, национальности, принадлежности к определенной социальной группе или политических убеждений находится вне страны своей гражданской принадлежности и не может пользоваться защитой этой страны или не желает пользоваться такой защитой вследствие таких опасений; или, не имея определенного гражданства и находясь вне страны своего прежнего обычного местожительства в результате подобных событий, не может или не желает вернуться в нее вследствие таких опасений.

Временное убежище — это возможность иностранного гражданина или лица без гражданства временно пребывать на территории РФ в соответствии со статьей 12 Федерального закона «О беженцах», с другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ.

¹ Письмо ФНП от 22.07.2016 № 2668/03-16-3 «О Методических рекомендациях по удостоверению доверенностей».

2. Документы, удостоверяющие личность иностранных граждан, лиц без гражданства и беженцев

1. Согласно статье 10 Закона о правовом положении иностранных граждан в РФ документами, удостоверяющими личность **иностранного гражданина**, являются паспорт иностранного гражданина; иной документ, установленный федеральным законом или признаваемый в соответствии с международным договором РФ в качестве документа, удостоверяющего личность иностранного гражданина.

2. **Удостоверение беженца** или свидетельство о рассмотрении ходатайства о признании беженцем на территории РФ **является** документом, удостоверяющим **личность** лица (иностранного гражданина или лица без гражданства), ходатайствующего о признании **беженцем** (ст. 4, 7 Федерального закона «О беженцах»).

3. **Свидетельство о предоставлении временного убежища** является документом, удостоверяющим личность лица, получившего временное убежище на территории РФ, и подтверждает его право на пребывание на территории РФ. Лицо, которому предоставлено временное убежище на территории РФ и которое получило свидетельство о предоставлении временного убежища, подлежит постановке на учет по месту пребывания в порядке, предусмотренном законодательством РФ. Свидетельство в форме электронного документа не выдается (ст. 12 Федерального закона «О беженцах», постановление Правительства РФ от 09.04.2001 № 274 (ред. от 19.11.2020) «О предоставлении временного убежища на территории Российской Федерации»).

3. Документы, удостоверяющие личность иностранных граждан и лиц без гражданства, исходящие из государственных образований, не признанных Российской Федерацией

В письме 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» отмечается, что по вопросу признания в Российской Федерации действительности документов, выданных приднестровскими органами власти, МИД России отмечает, что Российская Федерация признает суверенитет и территориальную целостность Республики Молдова, поэтому никаких официальных сношений с Приднестровьем — непризнанным государственным

образованием — по линии правовой помощи по общему правилу она иметь не должна. Однако игнорирование некоторых юридических действий, например регистрации рождения, смерти и брака, может нанести ущерб жителям той или иной территории.

Практика признания официальных документов, выданных непризнанными государственными образованиями, подтверждается в том числе решениями международных судебных органов (см., например, консультативное заключение Международного суда Организации Объединенных Наций «О юридических последствиях продолжавшегося, несмотря на резолюцию Совета Безопасности 276 (1970), присутствия Южной Африки в Намибии», постановление Европейского суда по правам человека от 18.12.1996 по делу «Лоизиду против Турции»).

При этом в определенных случаях можно было бы также руководствоваться Протоколом о взаимном признании действия на территории Приднестровья и Республики Молдова документов, выдаваемых компетентными органами сторон, от 16.05.2001 (документ не дезавуирован молдавской стороной). В соответствии с ним Республика Молдова помимо свидетельств о регистрации актов гражданского состояния, удостоверений личности и паспортов 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 документы и иные документы, выдаваемые соответствующими органами.

В отношении вопросов возможности признания в Российской Федерации документов и регистрационных знаков транспортных средств, выданных на территориях отдельных районов Донецкой и Луганской областей Украины, принят Указ Президента РФ от 18.02.2017 № 74¹ (далее — Указ № 74), согласно которому временно, на период до политического урегулирования ситуации в отдельных районах Донецкой и Луганской областей Украины на

¹ Указ Президента РФ от 18.02.2017 № 74 (ред. от 04.11.2020) «О признании в Российской Федерации документов и регистрационных знаков транспортных средств, выданных гражданам Украины и лицам без гражданства, постоянно проживающим на территориях отдельных районов Донецкой и Луганской областей Украины».

основании Минских соглашений, в Российской Федерации признаются действительными документы, удостоверяющие личность, документы об образовании и (или) о квалификации, свидетельства о рождении, заключении (расторжении) брака, перемене имени, о смерти, свидетельства о регистрации транспортных средств, регистрационные знаки транспортных средств, выданные соответствующими органами (организациями), фактически действующими на территориях указанных районов (в ред. Указа Президента РФ от 04.11.2020 № 665).

Согласно положениям Указа № 74 граждане Украины и лица без гражданства, постоянно проживающие на территориях отдельных районов Донецкой и Луганской областей Украины, могут осуществлять въезд в Российскую Федерацию и выезд из Российской Федерации без оформления виз на основании документов, удостоверяющих личность (несовершеннолетние дети в возрасте до 16 лет — на основании свидетельства о рождении), выданных соответствующими органами, фактически действующими на территориях указанных районов.

Нормативно-правовые акты, акты негосударственного регулирования, судебные и арбитражные решения

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993, с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020).

2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 08.12.2020).

3. Федеральный закон от 15.08.1996 № 114-ФЗ «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию».

4. Федеральный закон от 31.05.2002 № 62-ФЗ (ред. от 13.07.2020) «О гражданстве Российской Федерации».

5. Федеральный закон от 25.07.2002 № 115-ФЗ (ред. от 15.10.2020) «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации».

6. Федеральный закон от 18.07.2006 № 109-ФЗ (ред. от 08.06.2020) «О миграционном учете иностранных граждан и лиц без гражданства в Российской Федерации».

7. Указ Президента РФ от 18.04.2020 № 274 (ред. от 02.01.2021) «О временных мерах по урегулированию правового положения иностранных граждан и лиц без гражданства в Российской Феде-

рации в связи с угрозой дальнейшего распространения новой коронавирусной инфекции (COVID-19)».

8. Постановление Правительства РФ от 15.01.2007 № 9 (ред. от 07.12.2020) «О порядке осуществления миграционного учета иностранных граждан и лиц без гражданства в Российской Федерации».

9. Приказ МВД России от 08.06.2020 № 407 «Об утверждении Административного регламента Министерства внутренних дел Российской Федерации по предоставлению государственной услуги по выдаче иностранным гражданам и лицам без гражданства разрешения на временное проживание в Российской Федерации, а также форм отметки и бланка документа о разрешении на временное проживание в Российской Федерации».

10. Приказ МВД России от 11.06.2020 № 417 «Об утверждении Административного регламента Министерства внутренних дел Российской Федерации по предоставлению государственной услуги по выдаче иностранным гражданам и лицам без гражданства вида на жительство, замене иностранным гражданам и лицам без гражданства вида на жительство в Российской Федерации».

11. Приказ Минюста России от 30.09.2020 № 226 «Об утверждении форм реестров регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств, удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах и порядка их оформления».

12. <Письмо> ФНП от 15.04.2014 № 924/03-16.3 <Об удостоверении нотариусом подписи ребенка-иностранца>.

13. Письмо ФНП от 22.07.2016 № 2668/03-16-3 «О Методических рекомендациях по удостоверению доверенностей».

Литература

1. Бегичев А.В. Нотариат: учебник для бакалавров. М.: Проспект, 2018.

2. Костикова Г.В. Установление дееспособности граждан при совершении нотариальных действий // Нотариус. 2019. № 4.

3. Нотариальное право: учебник / Б.М. Гонгало, Т.И. Зайцева, И.Г. Медведев и др.; под ред. В.В. Яркова. 2-е изд., испр. и доп. М.: Статут, 2017.

4. Ярмонова Е.Н. Правовое положение несовершеннолетних иностранных граждан в Российской Федерации // Миграционное право. 2019. № 4.

Тема 4. Международная действительность документов в нотариальной практике

Основные вопросы

1. Правовые режимы придания официальным документам достоверности: легализация, апостиль, электронный апостиль, отсутствие формальностей.

2. Актуальные проблемы признания иностранных официальных документов в практике нотариусов.

1. Правовые режимы придания официальным документам достоверности: легализация, апостиль, электронный апостиль, отсутствие формальностей

Легализация

Консульская легализация заключается в подтверждении соответствия документов законодательству государства их происхождения и представляет собой засвидетельствование подлинности подписи должностного лица, его статуса и в надлежащих случаях печати уполномоченного государственного органа на документах и актах с целью использования их в другом государстве.

В Российской Федерации консульскую легализацию осуществляет Консульский департамент МИД России, в частности отдел легализации и истребования документов. Легализация иностранных документов, составленных учреждениями иностранных государств и предназначенных для представления на территории РФ, осуществляется российскими консульскими загранучреждениями в этих государствах (консульскими отделами посольств, генеральными консульствами, консульствами). Легализуя документ, консульское должностное лицо устанавливает и свидетельствует его соответствие законам данного иностранного государства.

Консульская легализация документов в Российской Федерации и в российских консульских загранучреждениях осуществляется в соответствии с Административным регламентом Министерства иностранных дел Российской Федерации по пре-

доставлению государственной услуги по консульской легализации документов¹.

Апостиль

В целях упрощения процесса признания иностранных документов в 1961 году в г. Гааге (Нидерланды) была подписана Конвенция, отменяющая требование легализации иностранных официальных документов (далее — Конвенция, Гаагская конвенция). Для Российской Федерации она вступила в силу 31 мая 1992 года (постановление Верховного Совета СССР от 17.04.1991 № 2119-1 «О присоединении Союза Советских Социалистических Республик к Гаагской конвенции 1961 года, отменяющей требование легализации иностранных официальных документов»).

Гаагская конвенция отменяет для стран — участниц Конвенции требование дипломатической или консульской легализации официальных документов, направляемых в ту или иную из этих стран. Согласно положениям Конвенции документы, выданные в России и предназначенные для представления в официальные органы других стран (участниц Конвенции), удостоверяются в особом, упрощенном порядке. Этот порядок заключается в следующем: уполномоченные органы проставляют специальный штамп (апостиль), который не требует дальнейшего заверения или легализации и признается официальными учреждениями всех стран — участниц Конвенции.

В соответствии со статьей 1 Гаагской конвенции отмена требования легализации иностранных документов распространяется на официальные документы, которые были выданы на территории одного из договаривающихся государств и должны быть представлены на территории другого договаривающегося государства.

По смыслу Гаагской конвенции под **официальными документами** понимаются:

1) документы, исходящие от органа или должностного лица, подчиняющихся юрисдикции государства, включая документы, исходящие от прокуратуры, секретаря суда или судебного исполнителя;

¹ Утвержден приказом МИД России от 18.06.2012 № 9470 (ред. от 22.07.2015) «Об утверждении Административного регламента Министерства иностранных дел Российской Федерации по предоставлению государственной услуги по консульской легализации документов».

2) административные документы;

3) нотариальные акты;

4) официальные надписи, которые сделаны на документах, подписанных лицами в их частном качестве, таких как официальные удостоверения, подтверждающие регистрацию документа или факта, имевшего место на определенную дату, официальное и нотариальное заверение подписей.

Согласно статье 9 Гагской конвенции каждое договаривающееся государство принимает необходимые меры для того, чтобы его дипломатические или консульские агенты не производили легализации в тех случаях, когда Гагская конвенция предусматривает освобождение от таковой.

Апостиль «удостоверяет подлинность подписи, качество, в котором выступало лицо, подписавшее документ, и в надлежащем случае подлинность печати или штампа, которым скреплен этот документ» (ст. 5 Гагской конвенции). Документ, на котором проставлен апостиль, может быть использован в любой из стран — участниц Гагской конвенции.

В соответствии со статьей 6 Гагской конвенции каждое договаривающееся государство назначает **компетентные органы**, которым предоставляются полномочия на проставление апостиля. В Российской Федерации согласно положениям Федерального закона от 28.11.2015 № 330-ФЗ «О проставлении апостиля на российских официальных документах, подлежащих вывозу за пределы территории Российской Федерации» (далее — Закон об апостиле) апостиль проставляют следующие учреждения:

1) министерства юстиции республик в составе РФ, органы юстиции субъектов РФ — на документах, исходящих от подведомственных им органов и учреждений юстиции и соответствующих судебных органов, а также на копиях документов, засвидетельствованных в нотариальном порядке в той же республике, крае, области, округе, городе;

2) республиканские органы записи актов гражданского состояния республик в составе РФ, органы записи актов гражданского состояния субъектов РФ — на свидетельствах о регистрации актов гражданского состояния, исходящих из вышеупомянутых органов;

3) соответствующий отдел документально-справочной работы Росархива — на документах, выдаваемых центральными государственными архивами РФ;

4) архивные органы республик, автономных образований, краев и областей — на документах, выдаваемых подведомственными им архивами;

5) Управление делами Генеральной прокуратуры Российской Федерации — на документах, оформляемых по линии прокуратуры;

6) Министерство общего и профессионального образования Российской Федерации проставляет апостиль на документах об образовании.

Апостиль проставляется по просьбе предъявителя документа непосредственно на свободном от текста месте документа либо на его обратной стороне или же на отдельном листе бумаги. Проставление апостиля производится путем оттиска штампа апостиля с его последующим заполнением, на котором проставляется печать. Подпись, печать или штамп, проставляемые на апостиле, не требуют никакого дальнейшего заверения или легализации.

Все учреждения и организации Российской Федерации обязаны принимать иностранные документы без их легализации в случаях, предусмотренных Гаагской конвенцией, и не вправе отказывать в принятии и использовании иностранных документов с проставленным на них апостилем, исходящих из страны — участницы Гаагской конвенции. По требованию любого заинтересованного лица орган, проставивший апостиль, обязан проверить, соответствуют ли сделанные в нем записи сведениям, внесенным в реестр апостилей.

Согласно Конвенции каждый компетентный орган должен вести **реестр** для внесения в него деталей каждого проставленного апостиля (ст. 7). Компетентные органы также могут использовать данный реестр для внесения деталей в процедуру по легализации, включая оформление апостилированных свидетельств как части процесса легализации. Ведение реестра является ключевым инструментом борьбы с мошенничеством, который дает возможность получателю проверить подлинность апостиля. Реестр апостилей может быть как в письменном (картотека), так и в электронном виде. Большинство компетентных органов используют **электронный формат реестра**, который предоставляет компетентным органам следующие преимущества в отношении выполнения ими своих функций:

— легкость занесения в список деталей по каждому составляемому апостилю;

- оперативная проверка подлинности апостиля;
- автоматическое ведение статистических данных по оказанию услуг проставления апостиля, предоставляемых компетентными органами;
- уменьшение затрат на организацию рабочего процесса.

Компетентные органы могут использовать различные методы «прикрепления» е-апостиля, связывая его логически с основным официальным документом. В случае если е-апостиль составлен с использованием текстового редактора PDF, он может быть прикреплен методом объединения с электронным официальным документом в единый документ в формате PDF. В качестве альтернативы е-апостиль может быть присоединен к электронному официальному документу как отдельный файл (на практике электронный официальный документ присоединяется к е-апостилю).

Информацию, имеющую большое практическое значение, нотариусы могут получить на официальном сайте **Гаагской конференции по международному частному праву**¹, доступном на английском и французском языках. Следует учитывать, что постоянное бюро Гаагской конференции не отвечает на запросы физических лиц или практикующих юристов, касающиеся действия различных международных конвенций, в частности, в отношении использования апостиля, похищения детей, защиты детей, международного усыновления, передачи документов за границу или получения доказательств за рубежом. Для получения дополнительной информации в вышеуказанных сферах необходимо обратиться к соответствующему разделу веб-сайта или связаться с уполномоченными органами в соответствующем государстве. Государственные органы и международные организации могут задать свои вопросы, используя контактную форму, доступную ниже.

Разделы веб-сайта Гаагской конференции по международному частному праву, полезные для нотариусов:

1) раздел, включающий актуальную информацию об органах, уполномоченных на проставление апостиля, в странах — участницах Гаагской конвенции: <https://www.hcch.net/fr/instruments/conventions/authorities1/?cid=41>;

¹ Hague Conference on Private International Law Conférence de La Haye de droit international privé // URL: <https://www.hcch.net/fr/home>.

2) раздел, посвященный E-App. Список актуального состояния внедрения электронных приложений для электронных реестров в странах — участницах Гаагской конвенции: <https://assets.hcch.net/docs/f30e3ec6-8427-4a94-9ef0-34e423ef8483.pdf>.

Цифровизация апостиля приобретает все большее распространение среди стран — участниц Гаагской конвенции под влиянием роста данных глобальной экономики, развития криптовалютного рынка и повсеместного внедрения блокчейн-технологий. В таких условиях именно электронный апостиль обеспечивает скорость, эффективность и прозрачность, необходимые для оперативного осуществления нотариальных действий. В 2007 году начались первые попытки цифровизации процесса проставления апостиля и разработка специальной программы электронных апостилей — E-App. Программное обеспечение E-App предполагает использование двух компонентов. Электронный реестр программы E-App включает ряд электронных записей, которые дают возможность получателям в любой момент проверить происхождение апостиля, который они получили. Электронный апостиль E-App упрощает и оптимизирует процесс удостоверения официальных документов, используемых в иностранных государствах.

Федеральным законом от 08.06.2020 № 166-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в целях принятия неотложных мер, направленных на обеспечение устойчивого развития экономики и предотвращение последствий распространения новой коронавирусной инфекции» установлено, что Правительством РФ могут быть регламентированы особенности обращения с запросом о проставлении апостиля, проставления апостиля и направления запросов, предусмотренных статьей 9 Закона об апостиле, в электронном виде и (или) с использованием информационно-телекоммуникационных сетей, ведения реестра апостилей в электронном виде, обеспечения дистанционного доступа к сведениям о проставленных апостилях.

Постановление Правительства РФ от 20.03.2021 № 436¹ устанавливает, что запросы о проставлении апостиля в электронном

¹ Постановление Правительства РФ от 20.03.2021 № 436 «Об утверждении Положения об особенностях обращения с запросом о проставлении апостиля, проставления апостиля и направления запросов, предусмотренных статьей 9 Федерального закона “О проставлении апостиля на российских официальных

виде на российских официальных документах, подлежащих вывозу за пределы территории РФ, направляются в соответствии с нормативными правовыми актами компетентных органов, уполномоченных на проставление апостиля в РФ, в том числе через портал госуслуг. Направление компетентными органами запросов, предусмотренных статьей 9 Закона об апостиле, и ответов на них осуществляется в рамках межведомственного информационного взаимодействия с использованием единой системы межведомственного электронного взаимодействия. Проставление апостиля в электронном виде осуществляется путем создания электронной версии апостиля с двухмерным штриховым кодом. Не исключена возможность выдачи заявителю в соответствии с его запросом апостиля в виде документа на бумажном носителе.

Отсутствие формальностей

Легализация и проставление апостиля не требуются, если международным договором предусмотрены отмена или упрощение этих процедур. Так, двусторонними договорами о взаимной правовой помощи и Минской конвенцией 1993 года предусмотрено, что документы, которые на территории одной из договаривающихся сторон изготовлены или засвидетельствованы учреждением или специально на то уполномоченным органом в пределах их компетенции и по установленной форме и скреплены официальной печатью, не требуют на территории другой договаривающейся стороны какого-либо удостоверения (легализации). В отношении таких документов может быть потребован только их нотариально заверенный перевод.

Однако положениями двусторонних договоров о правовой помощи и правовых отношениях Российской Федерации с рядом стран (Грецией, Италией, Китаем, Финляндией) предусматривается, что без легализации принимаются документы, передаваемые договаривающимися сторонами друг другу по дипломатическим каналам исключительно в рамках правовой помощи.

При возникновении каких-либо спорных вопросов, касающихся толкования статей договоров о правовой помощи, отменяющих

документах, подлежащих вывозу за пределы территории Российской Федерации”, в электронном виде и (или) с использованием информационно-телекоммуникационных сетей, ведения реестра апостилей в электронном виде, обеспечения дистанционного доступа к сведениям о проставленных апостилях».

требование легализации, что нередко встречается в практике, договаривающиеся стороны разрешают их на основе принципа взаимности.

В настоящее время действуют следующие международные договоры Российской Федерации по вопросам правовой помощи и гражданского процесса:

1) Соглашение между СССР и Австрийской Республикой по вопросам гражданского процесса 1970 года;

2) Договор между СССР и Алжирской Народной Демократической Республикой о взаимном оказании правовой помощи 1982 года;

3) Договор между Российской Федерацией и Аргентинской Республикой о сотрудничестве и правовой помощи по гражданским, торговым, трудовым и административным делам 2000 года;

4) Договор между СССР и Народной Республикой Болгария о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам 1975 года;

5) Договор между СССР и Венгерской Народной Республикой об оказании правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам 1958 года;

6) Договор между СССР и Социалистической Республикой Вьетнам о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам 1981 года;

7) Договор между СССР и Греческой Республикой о правовой помощи по гражданским и уголовным делам 1981 года;

8) Договор между Российской Федерацией и Арабской Республикой Египет о взаимной правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, коммерческим и семейным делам 1997 года;

9) Договор о взаимном оказании правовой помощи между СССР и Иракской Республикой 1973 года;

10) Договор между Российской Федерацией и Исламской Республикой Иран о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским и уголовным делам 1996 года;

11) Договор между СССР и Королевством Испания о правовой помощи по гражданским делам 1990 года;

12) Договор между Российской Федерацией и Республикой Индия о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским и торговым делам 2000 года;

13) Конвенция между СССР и Итальянской Республикой о правовой помощи по гражданским делам 1979 года;

14) Договор между СССР и Народной Демократической Республикой Йемен о правовой помощи по гражданским и уголовным делам 1985 года;

15) Договор между СССР и Республикой Кипр о правовой помощи по гражданским и уголовным делам 1984 года;

16) Договор между СССР и Корейской Народно-Демократической Республикой об оказании правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам 1957 года;

17) Договор между Российской Федерацией и Латвийской Республикой о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 года;

18) Договор между Российской Федерацией и Литовской Республикой о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1992 года;

19) Договор между Российской Федерацией и Монголией о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским и уголовным делам 1999 года;

20) Договор между Российской Федерацией и Республикой Польша о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским и уголовным делам 1996 года;

21) Соглашение между Министерством юстиции Российской Федерации и Министерством юстиции Республики Польша о порядке сношений по гражданским делам 2012 года;

22) Договор между СССР и Румынской Народной Республикой об оказании правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам 1958 года;

23) Договор между СССР и Тунисской Республикой о правовой помощи по гражданским и уголовным делам 1984 года;

24) Договор между СССР и Финляндской Республикой о правовой защите и правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам 1978 года;

25) Соглашение между СССР и Францией о передаче судебных и нотариальных документов и выполнении судебных поручений по гражданским и торговым делам 1936 года;

26) Договор между СССР и Чехословацкой Социалистической Республикой о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1982 года;

27) Договор между Российской Федерацией и Эстонской Республикой о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 года;

28) Договор между СССР и Федеративной Народной Республикой Югославия о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам 1962 года;

29) Договор между Российской Федерацией и Республикой Куба о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским и уголовным делам от 14.12.2000;

30) Договор между Российской Федерацией и Республикой Мали о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 31.08.2000;

31) Договор между Российской Федерацией и Республикой Албания о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским и уголовным делам от 30.10.1995;

32) Договор между Российской Федерацией и Республикой Грузия о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 15.09.1995.

Кроме того, с 9 марта 2021 года для РФ вступила в силу **Европейская конвенция об отмене легализации документов, составленных дипломатическими агентами или консульскими должностными лицами** (заключена в г. Лондоне 07.06.1968). Конвенция предусматривает освобождение от консульской легализации документов, составленных сотрудниками дипломатических представительств и консульских учреждений стран — участниц Конвенции. При этом данное положение применимо в том числе в случае, если международными соглашениями стран-участниц такая легализация предусмотрена (ст. 2, 3, 5 Конвенции (ETS № 63); статус Европейской конвенции; письмо МИД России от 10.02.2021 № 4309/кд).

2. Актуальные проблемы признания иностранных официальных документов в практике нотариусов

В связи с поступающими обращениями территориальных органов Минюста России относительно практики применения рядом иностранных государств положений двусторонних договоров

о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам, отменяющих требование легализации (апостилирования), Минюстом России было подготовлено письмо от 21.03.2019 № 06-35758/19 «О признании иностранных официальных документов без легализации (апостилирования)» (далее — Письмо Минюста России).

В Письме Минюста России отмечается, что по информации, поступившей из МИД России, компетентные органы большинства иностранных государств придерживаются положений двусторонних договоров о правовой помощи и не предъявляют необоснованных требований о дополнительном удостоверении российских официальных документов. К таким государствам относятся Босния и Герцеговина, Венгрия, Вьетнам, Корейская Народно-Демократическая Республика, Куба, Литва, Монголия, Польша, Румыния, Сербия, Хорватия, Черногория, Чехия, Эстония.

Российская Федерация является участницей Минской конвенции 1993 года, в соответствии с которой официальные документы принимаются другими государствами — участниками Конвенции без легализации (апостилирования). К таким государствам относятся Азербайджан, Армения, Беларусь, Грузия, Казахстан, Кыргызстан, Молдова, Таджикистан, Туркменистан, Узбекистан, Украина.

Вместе с тем в ряде государств наблюдается систематическое несоблюдение соответствующих положений двусторонних договоров о правовой помощи. В частности, Албания, Кипр, Латвия, Македония, Словакия, Словения вопреки положениям двусторонних договоров о правовой помощи признают российские официальные документы только при наличии проставленного апостиля.

В Письме Минюста России отмечается, что в российско-латвийских отношениях сложилась особая ситуация, когда государства неодинаково толкуют и применяют положения Договора о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 года.

Так, латвийская сторона придерживается мнения о том, что «**порядок** приема официальных документов одной Договаривающейся Стороны на территории другой Договаривающейся Стороны без какого-либо иного удостоверения (легализации или апо-

стиля), предусмотренный статьей 13 Договора, относится только **к официальным документам, пересылаемым в рамках оказания международной правовой помощи** в соответствии с условиями Договора (выделено мной. — *Прим. авт.*)»¹.

С учетом сложившейся ситуации дается следующая рекомендация: «...учитывая изложенное, в целях защиты интересов российских заявителей в условиях изменения в одностороннем порядке латвийской стороной сложившейся практики полагаем целесообразным применять порядок проставления апостиля на российских официальных документах, подлежащих предъявлению на территории Латвии, и соответственно данный порядок применять в отношении документов, выданных латвийской стороной для предъявления на территории России.

В отношении практики применения не указанными в данном письме государствами положений двусторонних договоров о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам, отменяющих требование легализации (апостилирования), будет сообщено дополнительно по мере поступления соответствующей информации из МИДа России.

Представленную информацию необходимо довести до сведения органов ЗАГС и нотариальных палат в субъектах Российской Федерации»².

Нормативно-правовые акты, акты негосударственного регулирования, судебные и арбитражные решения

1. Конвенция, отменяющая требование легализации иностранных официальных документов (заключена в г. Гааге 05.10.1961, вступила в силу для России 31.05.1992).

2. Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (заключена в г. Минске 22.01.1993 (ред. от 28.03.1997), вступила в силу 19.05.1994, для Российской Федерации — 10.12.1994).

3. Федеральный закон от 28.11.2015 № 330-ФЗ (ред. от 08.06.2020) «О проставлении апостиля на российских официаль-

¹ Письмо Минюста России от 21.03.2019 № 06-35758/19 «О признании иностранных официальных документов без легализации (апостилирования)».

² Там же.

ных документах, подлежащих вывозу за пределы территории Российской Федерации».

4. Постановление Правительства РФ от 30.05.2016 № 479 «О компетентных органах, уполномоченных на проставление апостиля в Российской Федерации».

5. Постановление Правительства РФ от 20.03.2021 № 436 «Об утверждении Положения об особенностях обращения с запросом о проставлении апостиля, проставления апостиля и направления запросов, предусмотренных статьей 9 Федерального закона “О проставлении апостиля на российских официальных документах, подлежащих вывозу за пределы территории Российской Федерации”, в электронном виде и (или) с использованием информационно-телекоммуникационных сетей, ведения реестра апостилей в электронном виде, обеспечения дистанционного доступа к сведениям о проставленных апостилях». Примечание: начало действия документа — 1 июля 2022 года.

6. <Письмо> Минюста России от 21.03.2019 № 06-35758/19 «О признании документов без легализации (апостилирования)».

7. <Письмо> ФНП от 22.07.2016 № 2668/03-16-3 «О Методических рекомендациях по удостоверению доверенностей».

Литература

1. Бегичев А.В. Нотариат: учебник для бакалавров. М.: Проспект, 2018.

2. Нотариальное право: учебник / Б.М. Гонгало, Т.И. Зайцева, И.Г. Медведев и др.; под ред. В.В. Яркова. 2-е изд., испр. и доп. М.: Статут, 2017.

3. Пиликин Г.Г. Правовое регулирование отношений по легализации и апостилю официальных документов // Российский юридический журнал. 2019. № 5.

4. Тымкова С.В. Проставление апостиля на доверенности // СПС «КонсультантПлюс». 2021.

Тема 5. Особенности нотариального удостоверения сделок российских хозяйственных обществ, заключаемых с участием иностранных юридических лиц и иностранных граждан

Основные вопросы

1. Определение права, применяемого к гражданско-правовым отношениям по отчуждению доли общества с ограниченной ответственностью, осложненным иностранным элементом.

2. Сделки, направленные на приобретение долей, акций, паев российских хозяйственных обществ, имеющих стратегическое значение для обороны страны и безопасности государства.

3. Сделки российских хозяйственных обществ, для заключения которых требуется предварительное согласие Федеральной антимонопольной службы.

1. Определение права, применяемого к гражданско-правовым отношениям по отчуждению доли общества с ограниченной ответственностью, осложненным иностранным элементом

Согласно положениям ГК РФ (ст. 1186) право, подлежащее применению к гражданско-правовым отношениям с участием иностранных граждан или иностранных юридических лиц либо гражданско-правовым отношениям, осложненным иным иностранным элементом, определяется на основании международных договоров РФ, ГК РФ, других законов и обычаев, признаваемых в РФ.

В настоящее время **международными договорами РФ** не установлена возможность применения норм иностранного права к **отношениям**, связанным с совершением сделок с долями российских юридических лиц. В связи с этим, если иное прямо не установлено законом, применению к указанным отношениям подлежит российское законодательство (п. 1 ст. 1186 ГК РФ).

В соответствии с российским законодательством вопросы создания, реорганизации, ликвидации юридического лица, внутренних отношений его участников, отношений юридического лица с его участниками, другие вопросы, связанные с правосубъектностью юридического лица, определяются на основе личного закона юридического лица, которым считается право страны, где юридическое лицо учреждено (ст. 1202 ГК РФ).

При создании (учреждении) общества с ограниченной ответственностью на территории РФ правовое положение общества, права и обязанности его участников, порядок совершения сделок с долями общества регулируются Федеральным законом от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее — Закон об ООО).

Согласно данному Закону (п. 11 ст. 21) сделка, направленная на отчуждение доли общества, подлежит нотариальному удостоверению. Поскольку специальным законом, регулирующим на территории РФ нотариальную деятельность, являются Основы, вопросы, относящиеся к нотариальному удостоверению сделок с долями обществ с ограниченной ответственностью (субъектный состав лиц, имеющих право совершать нотариальные действия, порядок удостоверения сделок и т.д.), определяются Основами.

Необходимость применения норм иностранного права при нотариальном удостоверении сделок с долями российских обществ с ограниченной ответственностью, осложненных иностранным элементом, возникает при установлении дееспособности иностранного гражданина (ст. 1195, 1196, 1197 ГК РФ) и правоспособности иностранного юридического лица (ст. 1202 ГК РФ).

Высшие судебные инстанции уделяют особое внимание осуществлению проверки полномочий представителя при удостоверении спорных договоров купли-продажи доли ООО с участием иностранных граждан и иностранных юридических лиц. Показательным является **определение Верховного Суда РФ от 18.01.2016 № 305-ЭС15-17663 по делу № А41-1844/2014**, в котором рассматривалось требование о пересмотре в кассационном порядке судебных актов по делу о признании недействительным договора купли-продажи доли в уставном капитале. Как следует из обжалуемых судебных актов и установлено судами, компания «КЛОНМО ИНВЕСТМЕНС С.А.», зарегистрированная в качестве юридического лица на территории Республики Панама в форме акционерной компании, являлась единственным участником общества «Ист Поинт Лоджистикс».

В соответствии с договором купли-продажи от 14.11.2013, который удостоверен нотариально, доля в уставном капитале общества «Ист Поинт Лоджистикс» в размере 100% была отчуждена компанией «КЛОНМО ИНВЕСТМЕНС С.А.» гражданке Рахоевой А.М.

Компания «КЛОНМО ИНВЕСТМЕНС С.А.», ссылаясь на статью 10 ГК РФ, статью 21 Закона об ООО, обратилась в суд с требованием о признании недействительным договора купли-продажи от 14.11.2013, указывая на заключение его от имени компании на основании доверенности, выданной ненадлежащим лицом.

Согласно положениям ГК РФ (ст. 1186) право, подлежащее применению к гражданско-правовым отношениям с участием иностранных граждан или иностранных юридических лиц либо гражданско-правовым отношениям, осложненным иным иностранным элементом, определяется на основании международных договоров РФ, ГК РФ, других законов и обычаев, признаваемых в РФ.

Суды отметили, что в настоящее время международными договорами РФ не установлена возможность применения норм иностранного права к отношениям, связанным с совершением сделок с долями российских юридических лиц, в связи с чем, если иное прямо не установлено законом, применению к указанным отношениям подлежит российское законодательство. Правовое положение общества с ограниченной ответственностью, права и обязанности его участников, порядок создания, реорганизации и ликвидации общества определяются Законом об ООО в соответствии с ГК РФ (п. 1 ст. 1 Закона об ООО).

Статьей 21 Закона об ООО регулируется порядок совершения сделок с долями общества.

Разрешая спор, суды руководствовались положениями статей 154, 160, 434 ГК РФ, статьей 21 Закона об ООО.

Судами установлено, что от имени компании «КЛОНМО ИНВЕСТМЕНС С.А.» оспариваемый договор заключен гражданином Гурняком Я.Ф., действовавшим на основании доверенности от 03.10.2013, которой прямо предусмотрено право поверенного на заключение договора или нескольких договоров продажи и (или) передачи в доверительное управление доли в обществе «Ист Поинт Лоджистикс».

В силу статьи 1202 ГК РФ личным законом юридического лица является право страны, где учреждено юридическое лицо. По смыслу указанной нормы юридическое лицо осуществляет свои права через свои органы, порядок избрания которых, состав и полномочия определяются законом страны, в которой учреждено данное юридическое лицо, и его учредительными документами.

Согласно информационному письму Президиума ВАС РФ от 09.07.2013 № 158 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел с участием иностранных лиц» доверенность от имени иностранного лица, выданная на территории иностранного государства, не является официальным документом и по общему правилу не требует обязательного удостоверения в виде консульской легализации или проставления апостиля. Проставление апостиля необходимо только на нотариальном акте, удостоверяющем доверенность, в случае если таковой наличествует.

Как установлено судами, доверенность от 03.10.2013 выдана Эдгардо Э. Диазом, который на момент ее выдачи и совершения сделки являлся полномочным директором компании, что **подтверждено** сертификатом государственного реестра Республики Панама о статусе юридического лица и директорах компании от 03.10.2013, апостилированным административной службой Министерства государственного управления и юстиции Республики Панама, удостоверена лицензиатом Диомедесом Эдгаро Суррудом, государственным нотариусом г. Панамы, апостилирована и переведена на русский язык.

Кроме того, судами обращено внимание на то обстоятельство, что при удостоверении спорного договора нотариусом проверялись полномочия компании на распоряжение долей в уставном капитале общества «Ист Поинт Лоджистикс», а также Гурняка Я.Ф.

При изложенных обстоятельствах суды сочли не подлежащими удовлетворению заявленные истцом требования. В передаче дела в Судебную коллегия по экономическим спорам Верховного Суда РФ было отказано, поскольку при удостоверении спорного договора нотариусом проверялись полномочия компании на распоряжение долями в уставном капитале общества, а также поверенного.

2. Сделки, направленные на приобретение долей, акций, паев российских хозяйственных обществ, имеющих стратегическое значение для обороны страны и безопасности государства

Согласно пункту 3 статьи 1 Закона об ООО отношения, связанные с совершением иностранными инвесторами или группой лиц, в которую входит иностранный инвестор, сделок с долями, составляющими уставный капитал общества с ограниченной от-

ветственностью, имеющего стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства, и установлением контроля иностранных инвесторов или группы лиц, в которую входит иностранный инвестор, над такими обществами, регулируются в соответствии с положениями Закона о стратегических обществах (п. 3 ст. 1 введен Федеральным законом от 29.04.2008 № 58-ФЗ¹).

Согласно пункту 12 Методических рекомендаций по удостоверению сделок, направленных на отчуждение, залог доли, части доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью (утв. Правлением Московской городской нотариальной палаты (МГНП) 24.06.2009, протокол № 8 (в редакции, утв. Правлением МГНП 23.07.2009, протокол № 9)), если в результате сделки, направленной на отчуждение доли (ее части) в уставном капитале общества, имеющего стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства, над обществом устанавливается контроль иностранного инвестора, такая сделка может быть удостоверена с учетом требований Закона о стратегических обществах (п. 3 ст. 1 Закона об ООО).

Законом о стратегических обществах установлены квалифицирующие признаки для хозяйственных обществ, имеющих стратегическое значение (ст. 5, 6 названного Закона), и для сделок, в результате которых устанавливается контроль над обществом (ст. 2 названного Закона).

Для удостоверения сделки, подпадающей под вышеуказанные признаки, требуется предварительное согласование федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на выполнение функций по контролю за иностранными инвестициями (ст. 4 Закона о стратегических обществах). Таким органом является Федеральная антимонопольная служба (ФАС России), которая выдает соответствующее согласование в письменной форме. Следует иметь также в виду, что Указом Президента РФ от 04.08.2004 № 1009 «Об утверждении перечня стратегических

¹ Федеральный закон от 29.04.2008 № 58-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона «О порядке осуществления иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства»».

предприятий и стратегических акционерных обществ» утвержден перечень стратегических предприятий, который ежегодно корректируется.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 7 Закона о стратегических обществах сделки, в результате совершения которых иностранный инвестор приобретает право прямо или косвенно распоряжаться более чем 50% общего количества голосов, принадлежащих на голосующие акции (доли), составляющие уставный капитал хозяйственного общества, имеющего стратегическое значение, подлежат предварительному согласованию в порядке, установленном статьей 8 Закона о стратегических обществах.

Законом о стратегических обществах установлен запрет на совершение сделок с долями в уставном капитале российского ООО, в результате которых иностранный инвестор устанавливает над ним контроль, получая возможность влиять на принятие обществом решений. Такой контроль может быть установлен в результате приобретения иностранным лицом более 50% долей или голосующих акций в уставном капитале российского общества или осуществления им иных полномочий на основании договора или устава, позволяющих влиять на решения контролируемого российского общества¹.

При совершении нотариальных действий в отношении иностранных лиц рекомендуется учитывать *специальные изъятия ограничительного характера для иностранных инвесторов*, которые согласно пункту 2 статьи 4 Федерального закона от 09.07.1999 № 160-ФЗ «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации» могут быть установлены федеральными законами только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

В настоящее время установлен запрет или ограничение доступа иностранных инвесторов или подконтрольных им российских организаций к владению следующими видами имущества в Российской Федерации:

¹ Более подробно признаки подконтрольности раскрыты в статье 5 Закона о стратегических обществах.

— земельными участками в приграничной зоне (ч. 3 ст. 15 Земельного кодекса Российской Федерации, Указ Президента РФ от 09.01.2011 № 26 «Об утверждении перечня приграничных территорий, на которых иностранные граждане, лица без гражданства и иностранные юридические лица не могут обладать на праве собственности земельными участками»);

— землями сельскохозяйственного назначения (ст. 3 Федерального закона от 24.07.2002 № 101-ФЗ «Об обороте земель сельскохозяйственного назначения»);

— земельными участками в границах морского порта (п. 2 ст. 28 Федерального закона от 08.11.2007 № 261-ФЗ «О морских портах в Российской Федерации»).

Нотариусам следует учитывать, что с 20 марта 2020 года в перечень приграничных территорий, на которых иностранные граждане не могут обладать на праве собственности земельными участками, включены некоторые муниципальные образования Республики Крым, а также внутригородские муниципальные образования г. Севастополя (подп. «а», «к» п. 1, п. 2 Указа Президента РФ от 20.03.2020 № 201¹, перечень, утвержденный Указом Президента РФ от 09.01.2011 № 26). Кроме того, Севастополь, Евпатория, Керчь, Феодосия и Ялта являются морскими портами, земельные участки в границах которых также не могут принадлежать иностранным гражданам (ч. 2 ст. 28 Закона № 261-ФЗ; подп. 3, 4, 6, 10, 11 п. 4 перечней морских портов, входящих в соответствующие администрации морских портов, утв. приказом Минтранса России от 04.12.2013 № 373).

Если в собственности иностранного лица оказалось имущество, которое в соответствии с законодательством РФ не может ему принадлежать, это имущество должно быть отчуждено собственником в течение года (в данном случае — с момента вступления в силу Указа Президента РФ от 20.03.2020 № 201). В случае невыполнения данного требования такое имущество принадлежит принудительной продаже по решению суда, вынесенному по заявлению государственного органа или органа местного самоуправления,

¹ Указ Президента РФ от 20.03.2020 № 201 «О внесении изменений в перечень приграничных территорий, на которых иностранные граждане, лица без гражданства и иностранные юридические лица не могут обладать на праве собственности земельными участками, утвержденный Указом Президента Российской Федерации от 9 января 2011 г. № 26».

с передачей бывшему собственнику вырученной суммы (за вычетом расходов на отчуждение имущества) либо передаче в государственную или муниципальную собственность с возмещением бывшему собственнику стоимости имущества, определенной судом (п. 1, 2 ст. 238 ГК РФ).

Таким образом, в настоящее время вышеуказанные земельные участки не могут принадлежать на праве собственности иностранным гражданам (подп. «а», «к» п. 1, п. 2 Указа Президента РФ от 20.03.2020 № 201). Остальные земельные участки на территории Крыма (за исключением земельных участков из земель сельскохозяйственного назначения и земельных участков, которые не могут находиться в частной собственности) могут принадлежать на праве собственности иностранным гражданам (п. 2 ст. 15 Земельного кодекса РФ, ст. 3 Федерального закона от 24.07.2002 № 101-ФЗ).

При выдаче иностранному гражданину свидетельства о праве на наследство в отношении имущества, которое в соответствии с законодательством РФ не может ему принадлежать, нотариус должен разъяснить правовые последствия, установленные пунктами 1, 2 статьи 238 ГК РФ, и предложить добровольно исполнить обязанность по отчуждению такого имущества.

По мнению авторов комментария законодательства о нотариате, в рассмотренной ситуации «наиболее рациональным является заключение наследниками соглашения о разделе наследства, в результате которого права собственности на данное имущество передаются другим наследникам, могущим им владеть, с выплатой иностранному наследнику денежной компенсации или иного встречного предоставления. Сложнее будет решение, когда речь идет о единственном наследнике — иностранном лице или когда все наследники — иностранные субъекты или же в случае, когда с момента открытия такого наследства прошло более года. Вопрос о выдаче им правоустанавливающих документов в отношении имущества, которым они не могут обладать, остается здесь дискуссионным и должен решаться на основе анализа всех относимых обстоятельств»¹.

¹ Комментарий законодательства Российской Федерации о нотариате (постатейный) / А.А. Анисимова, Р.С. Бевзенко, В.А. Белов и др.; под ред. Д.Я. Малешина. М.: Статут, 2018.

3. Сделки российских хозяйственных обществ, для заключения которых требуется предварительное согласие Федеральной антимонопольной службы

Предварительное согласие ФАС России требуется при заключении сделок с долями хозяйственных обществ в случаях, предусмотренных статьями 28, 29 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции». Учитывая, что у нотариуса объективно отсутствует возможность проверки совокупности фактов, требующих предварительного согласия ФАС России, рекомендуется включать в условия соответствующей сделки *гарантию сторон об отсутствии необходимости получения согласования ФАС России*. Однако, если из представленных документов нотариусу безусловно становится известным факт осуществления обществом вида деятельности, имеющего стратегическое значение для обороны страны и безопасности государства, а стороной, приобретающей долю (ее часть) этого общества, является иностранный гражданин или иностранное юридическое лицо, для удостоверения сделки, подпадающей под признаки подпунктов 1, 2, 3 пункта 1 статьи 5 названного Закона, необходимо предварительно истребовать письменное согласование ФАС России.

Таким образом, при совершении нотариального удостоверения сделок с долями и акциями российских хозяйственных обществ, заключаемых с участием иностранных лиц, нотариусам рекомендуется учитывать особенности корпоративных отношений с иностранными инвесторами при осуществлении сделок и принимать необходимые меры, направленные на снижение рисков нарушения антимонопольного законодательства и возникновения угрозы для обороны страны и безопасности государства.

Нормативно-правовые акты, акты негосударственного регулирования, судебные и арбитражные решения

1. Федеральный закон от 08.02.1998 № 14-ФЗ (ред. от 31.07.2020, с изм. от 24.02.2021) «Об обществах с ограниченной ответственностью».

2. Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ (ред. от 17.02.2021) «О защите конкуренции».

3. Федеральный закон от 29.04.2008 № 57-ФЗ (ред. от 09.03.2021) «О порядке осуществления иностранных инвестиций в хозяй-

ственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства».

4. Постановление Правительства РФ от 27.10.2008 № 795 (ред. от 01.12.2018) «Об утверждении Правил представления иностранным инвестором или группой лиц, в которую входит иностранный инвестор, информации о совершении сделок с акциями (долями), составляющими уставные капиталы хозяйственных обществ, имеющих стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства, сделок, иных действий, подлежащих предварительному согласованию».

5. Постановление ФАС России от 16.01.2018 № 4-00-2016/00-20-17. Нарушение: часть 3 статьи 19.8.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (непредставление ходатайств, уведомлений, сведений в орган, контролирующий осуществление иностранных инвестиций в РФ). Решение: назначен штраф.

6. Разъяснение ФАС России «Путеводитель по осуществлению сделок в отношении хозяйственных обществ, имеющих стратегическое значение для обороны страны и безопасности государства, в соответствии с Законами № 57-ФЗ и 160-ФЗ».

7. Определение Конституционного Суда РФ от 18.06.2020 № 1106-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы иностранной компании “Канриг Дриллинг Текнолоджи Кэнада Лтд.” на нарушение конституционных прав и свобод положениями статьи 6 Федерального закона “О порядке осуществления иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства”».

8. Обзор практики разрешения судами споров, связанных с защитой иностранных инвесторов (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 12.07.2017).

9. Определение Верховного Суда РФ от 31.05.2017 № 308-ЭС17-1916.

10. Рекомендации по организации исполнения нотариусами требований законодательства о противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма (утв. ФНП 24.08.2009).

11. Рекомендации по применению отдельных положений Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответствен-

ностью» (подготовлены ФНП) // Нотариальный вестник. 2009. № 12.

Литература

1. Акимова И.В., Симакова К.Б. Новеллы в сфере контроля за осуществлением иностранных инвестиций в стратегические отрасли экономики // Российское конкурентное право и экономика. 2019. № 3.

2. Алексеенко А.П. Классификация изъятий ограничительного характера из национального режима в сфере инвестиционных отношений // Юрист. 2017. № 9.

3. Винчковский Е.В. О понятии «осуществление сделки» в рамках государственного контроля за экономической концентрацией // Российское конкурентное право и экономика. 2020. № 4.

4. Шиткина И.С. Сделки хозяйственных обществ, требующие корпоративного согласования: монография. М.: Статут, 2020.

Тема 6. Брачно-семейные отношения, осложненные иностранным элементом, в нотариальной практике

Основные вопросы

1. Алгоритм определения права, применяемого к договорному и законному режимам имущества супругов.
2. Международные договоры РФ.
3. Особенности нотариального оформления брачного договора, осложненного иностранным элементом.
4. Актуальные аспекты регулирования имущественных отношений супругов в странах Европейского союза.

1. Алгоритм определения права, применяемого к договорному и законному режимам имущества супругов

В современный период в практике нотариусов все чаще возникают вопросы, связанные с имущественными отношениями супругов международных браков. С учетом расхождений во внутреннем законодательстве иностранных государств в отношении правового режима имущества супругов особую актуальность приобретает проблема **определения применимого права** к имущественным отношениям супругов смешанных браков.

Договорный режим имущества супругов действует в случае заключения ими брачного договора — соглашения относительно имущественных прав и обязанностей супругов в браке и (или) в случае его расторжения. Согласно положениям статьи 161 СК РФ при удостоверении **брачного договора** или соглашения об уплате алиментов нотариус обязан применить право, избранное по соглашению супругов, а если оно не избрано, то право страны совместного места жительства, последнего совместного места жительства или право Российской Федерации. Если супруги не заключили брачный договор, их имущественные отношения определяются **законом**.

С целью определения применимого права к имущественным отношениям супругов смешанных браков целесообразно: 1) проверить наличие или отсутствие соответствующего **международного договора (двустороннего или многостороннего)**; 2) решить вопрос о возможности применения коллизионных норм российского законодательства.

Общее правило определения права, примененного к **законному режиму** имущества супругов, содержится в пункте 1 статьи 161 СК РФ. Согласно данной норме имущественные права и обязанности супругов определяются в следующем порядке:

- во-первых, законодательством государства, на территории которого они имеют совместное место жительства;
- во-вторых, если «совместное место жительства» у супругов отсутствует, законодательством государства, на территории которого они имели последнее совместное место жительства; и, наконец,
- в-третьих, российским законодательством, если супруги не имеют и не имели совместного места жительства.

2. Международные договоры РФ

Некоторые **двусторонние договоры РФ с иностранными государствами о правовой помощи** содержат коллизионные нормы в области имущественных отношений супругов. Так, в международных договорах о правовой помощи с Азербайджаном (ст. 27), Болгарией (ст. 23), Венгрией (ст. 25/В), Вьетнамом (ст. 24), Кыргызстаном (ст. 27), Латвией (ст. 27), Литвой (ст. 27), Молдовой (ст. 27), Монголией (ст. 24), Польшей (ст. 25), Чехией и Словакией (ст. 25), Эстонией (ст. 27) используются следующие коллизионные привязки:

- совместное место жительства супругов, а при его отсутствии —
- общее гражданство супругов, а при его отсутствии —
- последнее совместное место жительства супругов, а при его отсутствии —
- *lex fori* — право государства, учреждение которого решает дело.

Аналогичные коллизионные привязки применяются в Минской конвенции 1993 года (ст. 27). Однако правоотношения супругов в отношении недвижимого имущества определяются по законодательству договаривающейся стороны, на территории которой находится это имущество (п. 5 ст. 27 Минской конвенции 1993 года).

Если в договорах о правовой помощи **отсутствуют коллизионные нормы относительно имущественных отношений супругов**, применяются коллизионные положения национального законодательства. В договорах с Алжиром, Грецией, Ираком, Ираном, Испанией, Йеменом, Кипром, Китаем, КНДР, Румынией, Тунисом,

Финляндией отсутствуют коллизионные нормы в области имущественных отношений супругов.

3. Особенности нотариального оформления брачного договора, осложненного иностранным элементом

При удостоверении брачного договора, заключаемого между супругами с разным гражданством, нотариус должен учитывать особенности применимого национального законодательства. Так, если законодательство всех стран — членов Евразийского экономического союза (Российской Федерации, Республики Беларусь, Республики Казахстан, Кыргызской Республики, Республики Армения) закрепляет *два режима имущественных отношений супругов: законный и договорный*, то в законодательстве некоторых других зарубежных стран может быть установлен полный запрет на заключение брачного договора (Аргентина, Боливия, Куба, Румыния и т.д.) либо установлены специальные условия его заключения, которые могут существенно отличаться от российских правил. Именно поэтому **возможность заключения брачного договора всегда определяется правом, которое применяется к действующему режиму имущества супругов.**

При нотариальном удостоверении брачного договора, осложненного иностранным элементом, нотариусу необходимо руководствоваться императивными положениями российского законодательства о том, что брачный договор не может ограничивать правоспособность или дееспособность супругов, их право на обращение в суд за защитой своих прав; регулировать личные неимущественные отношения между супругами, права и обязанности супругов в отношении детей; предусматривать положения, ограничивающие права нетрудоспособного нуждающегося супруга на получение содержания; содержать другие условия, которые ставят одного из супругов в крайне неблагоприятное положение или противоречат основным началам семейного законодательства (п. 3 ст. 42 СК РФ).

4. Актуальные аспекты регулирования имущественных отношений супругов в странах Европейского союза

С учетом увеличения количества правовых ситуаций, требующих установления содержания иностранного права, вызывают

практический интерес недавние изменения законодательства Европейского союза (ЕС) об имущественных отношениях супругов.

Так, с 29 января 2019 года в государствах — членах ЕС применяются Регламент Совета (ЕС) от 24.06.2016 № 2016/1103 «*Об установлении расширенного сотрудничества в области юрисдикции, применимого права и признания и исполнения решений по вопросам имущественных отношений супругов*» и Регламент (ЕС) от 24.06.2016 № 2016/1104 «*Об установлении расширенного сотрудничества в области юрисдикции, применимого права и признания и исполнения решений по вопросам имущественных отношений зарегистрированных партнеров*».

Анализируя роль принятых нормативных актов, И. Мавракис отмечает, что «с помощью новых законодательных инструментов предпринимается попытка остановить поток параллельных судебных разбирательств в государствах — членах ЕС, чьи суды обязаны разрешать такие “трансграничные имущественные споры”»¹. Оба регламента приняты с целью усиления сотрудничества между странами — членами ЕС в области имущественных режимов международных пар для обеспечения большей правовой определенности в их имущественных отношениях. Это касается тех ситуаций, когда пара меняет свое место жительства, имущество супругов или партнеров находится в нескольких странах, независимо от того, являются ли они государствами-членами или «третьими» государствами.

На сегодняшний день 18 из 28 государств, входящих в ЕС, являются «членами» этого сотрудничества: Германия, Австрия, Бельгия, Болгария, Хорватия, Кипр, Испания, Финляндия, Франция, Греция, Италия, Люксембург, Мальта, Нидерланды, Португалия, Чехия, Швеция и Словения.

Коллизионные нормы, предусмотренные статьями 20–35 обоих регламентов, применяются к регулированию браков, которые были заключены после 29 января 2019 года. Правила, определяющие юрисдикцию, применимое право и признание и исполнение решений по вопросам имущественных отношений, отныне идентичны в 18 государствах — членах ЕС. «Третьими» государствами согласно положениям регламентов являются государства — чле-

¹ Мавракис И. Внедрение в практику норм Регламента Европейского союза № 2016/1103 «О режиме собственности супругов» // Нотариальный вестник. 2019. № 10. С. 32–38.

ны ЕС, не участвующие в расширенном сотрудничестве. К таким государствам относятся Дания, Венгрия, Ирландия, Эстония, Литва, Польша, Румыния, Соединенное Королевство и Словакия, а также и государства за пределами Европейского союза, например Швейцария.

Сфера действия регламентов ограничена: они применяются к вопросам имущественных последствий браков и зарегистрированных партнерств. Регламенты не применяются в отношении налоговых, таможенных и административных вопросов, а также в отношении правоспособности супругов или партнеров, алиментных обязательств, права наследования, социального обеспечения.

С учетом необходимости поиска эффективных правовых инструментов регулирования имущественных отношений супругов международных браков интересно рассмотреть не только виды правовых режимов имущественных отношений супругов на примере отдельных государств — членов ЕС, но и влияние принятых регламентов на правоприменительную практику. Кроме того, необходимо учитывать действие международных конвенций, нормы которых обязательны к применению в отношении определенных стран.

По общему правилу законодательство всех государств — членов ЕС регулирует имущественные отношения супругов только при отсутствии брачного договора или других специальных соглашений между партнерами. Законодательство государств — членов ЕС различает следующие виды режимов имущественных отношений супругов: режим **общего имущества** (Франция, Италия, Испания), **раздельной собственности** (Англия/Уэльс и Шотландия), **отложенной собственности** (Германия, Финляндия). Рассмотрим подробнее.

*Режим общего имущества супругов
(Франция, Италия, Испания)*

Во **Франции** согласно статье 1393 Французского гражданского кодекса (ФГК)¹ супруги могут заключить брак, выбрав один из правовых режимов, установленных гражданским законодатель-

¹ См.: Code civil // URL: <https://www.legifrance.gouv.fr/affichCode.do?idSectionTA=LEGISCTA000006136353&cidTexte=LEGITEXT000006070721&dateTexte=20111026>.

ством. При отсутствии специальных соглашений, которые отличаются от режима общей собственности, применяется законный режим. Соглашения, регулирующие имущественные отношения супругов, должны быть заключены исключительно до официальной регистрации брака и вступают в силу только в день такой регистрации. Соглашения супругов в сфере имущественных отношений должны быть изложены в нотариально удостоверенном акте, в присутствии и при одновременном согласии всех лиц, которые являются сторонами или представителями этого соглашения. Статья 1397 ФГК устанавливает правило, согласно которому супруги могут изменить законный или договорный режим имущества только после двух лет применения соответствующего режима. Любое соглашение об изменении или смене режима имущественных отношений супругов подлежит нотариальному удостоверению. Согласно статье 1401 ФГК в общую собственность супругов включаются приобретения, сделанные супругами вместе или раздельно в течение брака. Такие приобретения могут не только быть сделаны самими супругами, но и возникать за счет доходов от общего имущества супругов. Однако имущество, уже принадлежавшее одному из супругов в момент регистрации брака или полученное в результате дарения, вступления в наследство или имеющее «личный характер», не входит в состав общей супружеской собственности (ст. 1404 ФГК).

Браки, заключенные во Франции до 1 сентября 1992 года, регулируются общим правом (*droit commun*¹), тогда как браки, заключенные после этой даты и до 28 января 2019 года, подпадают под действие Гагской конвенции от 14.03.1978 о праве, применимом к режимам супружеской собственности.

Право, применимое к режимам супружеской собственности для супругов, состоявших в браке до 1 сентября 1992 года, определяется местонахождением первого места жительства супругов и регулирует имущественные отношения между супругами независимо от того, где находится их имущество. Этот критерий связи является постоянным: право первого местожительства применяется в течение всего срока брака, даже если супруги переезжают в другое государство.

¹ *Droit commun (фр.)* — совокупность норм, применяемых при отсутствии иного соглашения сторон или специальной регламентации.

В отношении браков, заключенных после 1 сентября 1992 года, Гагская конвенция от 14.03.1978 применяется к имущественным отношениям между супругами, за исключением режима супружеской общности, который регламентируется нормами французского законодательства о правах и обязанностях супругов (ст. 212–226 ФГК). В тех случаях, когда супруги не выбрали право до вступления в брак, применимое право определяется по первому местожительству. Гагская конвенция от 14.03.1978 (ст. 7) предусматривает три следующих случая, когда применимое право изменяется:

- когда это обычное местожительство приобретено в этом государстве, если гражданство этого государства является их общим гражданством или иным образом с момента, когда они становятся гражданами этого государства, или

- когда после вступления в брак это обычное местожительство продолжалось в течение периода не менее 10 лет, или

- когда приобретено это обычное местожительство в случаях, если режим собственности супругов был подчинен праву государства их общего гражданства.

После принятия Регламента Совета (ЕС) от 24.06.2016 № 2016/1103 новые правила применяются для определения права, применимого ко всем бракам, заключенным с 29 января 2019 года, и к бракам, заключенным до даты вступления в силу, когда супруги выбрали закон, применимый к их супружескому режиму с 29 января 2019 года. Регламент ЕС № 2016/1103 вступил в силу 29 января 2019 года. Что касается выбора права, применимого к их режиму супружеской собственности, то в соответствии со статьей 22 Регламента супруги могут выбрать:

- закон государства обычного проживания одного из будущих супругов на момент регистрации брака;

- национальный закон одного из будущих супругов на момент регистрации брака.

Пример. Будущие супруги француз и швейцарка решили выбрать режим раздельной собственности. Этот режим существует и во французском, и в швейцарском законодательстве, и его содержание практически идентично. Применимое право и выбранный правовой режим имущества должны быть обозначены в брачном договоре. С другой стороны, брачный договор, заключенный между испанцем и итальянкой, не имеющими обычного местожи-

тельства во Франции, устанавливающий режим раздельного имущества на основе французского законодательства и заверенный французским нотариусом, будет недействительным.

Следует также учитывать, что для действительности брачного договора или партнерского соглашения об имуществе необходимо соблюдение формы, предписанной нормами Регламента. Так, в соответствии со статьей 19 Регламента ЕС № 2016/1103 выбор применимого права должен быть выражен в форме брачного договора либо в соответствии с применимым законодательством выбранного государства, либо в соответствии с законодательством государства места составления акта. Выбор должен быть явно выраженным, сформулированным в письменном акте, датированном и подписанном обоими супругами. Кроме того, если законодательство государства — члена ЕС, в котором оба супруга имеют свое обычное общее местожительство на момент выбора применимого права, предусматривает дополнительные формальные условия для брачного контракта, эти условия должны соблюдаться.

В Италии, как и во Франции, законным режимом имущества супругов признается режим общности, согласно которому имущество, приобретенное во время брака, является общим для обоих супругов¹. При отсутствии другого выбора супругов это правило устанавливается законом на момент вступления в брак.

По итальянскому праву общим имуществом супругов являются:

- имущество, приобретенное супругами вместе или отдельно во время брака;
- компании, управляемые обоими супругами и созданные после вступления в брак;
- прибыль и рост в компаниях, управляемых обоими супругами и созданных до вступления в брак.

Личным имуществом каждого из супругов является:

- имущество, которым владел каждый из супругов до брака;
- имущество, приобретенное после вступления в брак в результате дарения или наследования;

¹ См.: Articolo 159 Codice civile (REGIO DECRETO 16 marzo 1942, n. 262) // URL: https://www.gazzettaufficiale.it/atto/serie_generale/caricaDettaglioAtto/originario?atto.dataPubblicazioneGazzetta=1942-04-04&atto.codiceRedazionale=042U0262&elenco30giorni=false.

- имущество, предназначенное для личного пользования каждого из супругов;
- имущество, предназначенное для осуществления профессиональной деятельности супруга;
- имущество, полученное в качестве компенсации за ущерб, а также пенсия по нетрудоспособности;
- имущество, приобретенное за счет средств от продажи или обмена личного имущества.

Супруги могут перейти от режима общности к режиму раздельной собственности посредством соглашения, оформленного публичным актом, удостоверенным нотариусом в присутствии двух свидетелей, о чем делается соответствующая отметка в свидетельстве о браке.

Для браков, заключенных до 28 января 2019 года, применяется итальянское национальное законодательство. Если супруги не договорились об ином, их супружеская собственность регулируется законом, применимым к их личным отношениям, а именно: их общим национальным правом, если супруги имеют одинаковое гражданство; законом государства, в котором супруги преимущественно проживают, если они имеют разное гражданство или несколько общих гражданств (ст. 29 и 30 Закона от 31.05.1995 № 218¹). Италия не ратифицировала никаких международных конвенций по этому вопросу. После принятия Регламента ЕС № 2016/1103 новые правила применяются для определения законодательства, применимого ко всем бракам, заключенным с 29 января 2019 года, и к бракам, заключенным до даты вступления в силу, когда супруги выбрали закон, применимый к их супружескому режиму с 29 января 2019 года.

Режим раздельной собственности (Англия/Уэльс и Шотландия)

В Шотландии действует отдельная система собственности. Общее правило заключается в том, что брак не влияет на владение имуществом (раздел 24 Закона о семье (Шотландия) 1985 года²). Однако предусмотрены некоторые исключения:

¹ Legge 31 maggio 1995, n. 218: “Riforma del sistema italiano di diritto internazionale privato” // URL: <https://www.olir.it/documenti/legge-13-maggio-1995-n-218/>.

² См.: Section 24. Family Law (Scotland) Act 1985 // URL: <http://www.legislation.gov.uk/ukpga/1985/37/section/24>.

- супруг имеет законные права на проживание в супружеском доме, даже если он принадлежит исключительно другому супругу;
- существует принцип справедливого разделения (что обычно означает равное разделение) супружеской собственности при разводе;
- переживший супруг обладает определенными правами.

Суды Англии и Уэльса применяют *lex fori* в вопросах, касающихся развода и его имущественных последствий. В Шотландии применимым правом в случае отсутствия выбора между супругами является закон местонахождения имущества (*lex situs*) в отношении недвижимого имущества и закон местожительства супругов в отношении движимого имущества. Если супруги проживают в разных странах и вопрос, касающийся их движимого имущества, возникает в Шотландии, то применяется закон Шотландии (*lex fori*) (раздел 39 Закона о семейном праве (Шотландия) 2006 года¹).

Режим отложенной собственности (Германия, Финляндия)

По законодательству Германии имущество мужа и жены не является общим имуществом супругов². Это правило применяется в отношении имущества, приобретенного супругами после заключения брака. Однако любое увеличение активов супругов, которое происходит в течение брака, будет разделено поровну после прекращения этого режима супружеской собственности, в частности в результате развода или смерти одного из супругов. На супругов не распространяются никакие ограничения на распоряжение их активами, и они не отвечают по долгам другого супруга.

Существует опровержимая презумпция в пользу кредиторов, согласно которой определенные активы принадлежат одному из супругов. Это особенно актуально в отношении принудительного исполнения. Супруги не обязаны составлять описание активов. Тем не менее составление описи имущества в начале брака действительно помогает доказать выгоды, полученные в течение брака. Если инвентаризация начальных активов не проводилась, применяется опровержимая презумпция, в соответствии с кото-

¹ URL: <http://www.legislation.gov.uk/asp/2006/2/section/39>.

² См.: § 1363 par. 2 BGB [German Civil Code] // URL: http://www.gesetze-im-internet.de/englisch_bgb/englisch_bgb.html#p4710.

рой конечные активы супруга составляют его или ее начисленную прибыль.

Для браков, заключенных до 28 января 2019 года, применяются нормы национального законодательства Германии. При отсутствии выбора права общее национальное право супругов на момент вступления в брак имеет преимущественную силу. В случае различного гражданства супругов применяется право государства, в котором они совместно проживают.

На основании изложенного можно прийти к выводу о том, что государствам — членам ЕС удалось достичь успеха в гармонизации регулирования имущественных отношений супругов международных браков. Значительная роль в процессе гармонизации семейного законодательства Европейского союза принадлежит европейским нотариусам, участвующим в создании единой европейской системы правосудия, в которой решения, принятые в одном государстве-члене в области семейного права, будут признаваться и применяться в других государствах — членах ЕС. Европейские нотариусы путем подготовки предложений и деятельности Совета нотариатов Европейского союза¹ играют активную роль в разработке единой европейской структуры для решения правовых вопросов с транснациональным измерением. Нотариусы 22 государств — членов ЕС, где действует латинский нотариат, осуществляют деятельность, направленную на придание подлинности правовым актам и соглашениям в самых разных областях права: брачным договорам, уставам компаний, завещаниям, сделкам с недвижимостью и т.д.²

¹ Le Conseil des Notariats de l'Union Européenne (CNUE) // URL: <http://www.notaries-of-europe.eu//index.php?pageID=190>. Совет нотариатов Европейского союза (CNUE) является официальным и представительным органом нотариальной профессии в европейских учреждениях. Представитель этой профессии, он обладает полномочиями ведения переговоров и принятия решений для всех нотариатов Европейского союза. CNUE представляет нотариаты всех государств-членов, которые входят в эту организацию: Австрии, Бельгии, Болгарии, Хорватии, Эстонии, Франции, Германии, Греции, Венгрии, Италии, Латвии, Литвы, Люксембурга, Мальты, Нидерландов, Польши, Испании, Португалии, Чехии, Румынии, Словакии и Словении. БЮРМ, Черногория, Сербия и Турция имеют статус наблюдателей.

² Notaires d'Europe — Présentation // URL: http://www.notaries-of-europe.eu//index.php?pageID=2925&change_language.

В Европейском союзе, с одной стороны, наблюдается устойчивая тенденция к увеличению числа международных браков, с другой стороны, национальные и культурные различия стран-участниц приводят к конкуренции правовых порядков, а национальные различия семейного законодательства стран ЕС создают не только трудности для практикующих юристов, но и юридическую неопределенность для семей. Именно поэтому в таких вопросах, как развод, режимы имущества супругов, обязанности по содержанию нетрудоспособных членов семьи, Совет нотариатов Европейского союза способствует защите слабой стороны в семейных спорах, предотвращению судебных разбирательств и уважению разнообразия национальных правовых систем. Результат работы нотариусов Европы — веб-сайт www.coupleseurope.eu, созданный при поддержке Европейской комиссии, — теперь доступен онлайн. Он предоставляет информацию о действующем законодательстве в 27 государствах — членах ЕС и дает ответы на правовые вопросы, возникающие в правоприменительной практике, на 22 европейских языках.

Нормативно-правовые акты, акты негосударственного регулирования, судебные и арбитражные решения

1. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (ред. от 04.02.2021, с изм. от 02.03.2021).
2. Приказ Минюста России от 30.08.2017 № 156 «Об утверждении Регламента совершения нотариусами нотариальных действий, устанавливающего объем информации, необходимой нотариусу для совершения нотариальных действий, и способ ее фиксации».

Литература

1. Канашевский В.А. Вопросы публичного порядка и квалификации при регулировании семейных отношений, осложненных иностранным элементом // Журнал российского права. 2018. № 5.
2. Медведев И.Г. Супружеская собственность: испытание тратом (вопросы коллизионного регулирования) // Закон. 2016. № 8.
3. Нотариальное право: учебник / Б.М. Гонгало, Т.И. Зайцева, И.Г. Медведев и др.; под ред. В.В. Яркова. 2-е изд., испр. и доп. М.: Статут, 2017.

4. Семейное право: учебник / Б.М. Гонгало, П.В. Крашенинников, Л.Ю. Михеева и др.; под ред. П.В. Крашенинникова. 4-е изд., перераб. и доп. М.: Статут, 2019.

5. Тагаева С.Н. К вопросу о признании частных разводов в международном частном праве // Международное публичное и частное право. 2021. № 1.

6. Терновая О.А. Имущественные отношения супругов в странах Европейского союза: актуальные тенденции // Нотариальный вестник. 2019. № 10.

7. Терновая О.А. Регламенты Европейского союза об имуществе супружеских пар и развитие судебного сотрудничества по гражданским делам // Судья. 2019. № 11.

Тема 7. Международное наследование

Основные вопросы

1. Коллизионные проблемы международного наследования.
2. Международные договоры в сфере международного наследования.
3. Коллизионное регулирование наследственных отношений.
4. Определение международной компетенции по ведению наследственного дела с иностранным элементом.

1. Коллизионные проблемы международного наследования

Наследственные правоотношения в международном частном праве являются наиболее устойчивой сферой гражданского оборота, на их формирование влияют сложившиеся национальные и культурные традиции конкретного государства. Этим объясняется незначительный объем международной унификации норм о наследовании на региональном и двустороннем уровнях межгосударственных отношений. Наследование по завещанию в международном частном праве занимает значительное место в силу своих преимуществ, а его исполнению посвящена совокупность материальных и коллизионных норм как национального законодательства, так и международных договоров.

2. Международные договоры в сфере международного наследования

В международной практике применяется несколько унифицированных конвенций, в том числе конвенции «О коллизии законов, касающихся формы завещательных распоряжений» и «О праве, подлежащем применению к наследованию недвижимого имущества» 1989 года, «О праве, применимом к имуществу, распоряжение которым осуществляется на началах доверительной собственности, и о его признании» 1985 года, «О международном управлении имуществом умерших лиц» 1973 года, «О едином образном законе о форме международных завещаний» 1973 года. Для Российской Федерации в сфере международно-правовой регламентации отношений по наследованию важное значение имеют региональные акты и двусторонние международные договоры. С информацией о заключенных международных договорах РФ по

вопросам правовой помощи и правовых отношений по гражданским, семейным, уголовным делам можно ознакомиться в соответствующем разделе сайта Минюста России (см. Перечень международных договоров Российской Федерации по вопросам правовой помощи, выдачи и передачи лиц, осужденных к лишению свободы: <https://minjust.gov.ru/ru/pages/perechen-mezhdunarodnyh/>).

1. Двусторонние договоры об оказании правовой помощи по гражданским, семейным, уголовным делам

2. Минская конвенция 1993 года

Схема 4. Международные договоры с участием РФ, применимые к международному наследованию

Минская конвенция 1993 года закрепляет принцип равенства правового положения сторон международных наследственных отношений стран-участниц. Так, согласно статье 44 данной Конвенции граждане каждой из сторон договора могут наследовать на территории других договорившихся сторон на равных условиях и в таком же объеме, как и собственные граждане.

1. Наследование движимого имущества осуществляется по законодательству страны, на территории которой наследодатель имел последнее место жительства (п. 1 ст. 44)

2. Наследование недвижимого имущества осуществляется по законодательству страны местонахождения имущества (п. 2 ст. 45)

Схема 5. Положения Минской конвенции 1993 года в сфере наследственных правоотношений

3. Коллизионное регулирование наследственных отношений

Все коллизионные вопросы, связанные с наследственными отношениями, содержатся в статье 1224 «Право, подлежащее применению к отношениям по наследованию» ГК РФ. Отношения по наследованию определяются по праву страны, где наследодатель имел последнее место жительства, если иное не предусмотрено указанной статьей. Наследование недвижимого имущества определяется по праву страны, где находится это имущество, а наследование недвижимого имущества, которое внесено в государственный реестр в Российской Федерации, — по российскому праву.

Таблица 1. Право, подлежащее применению к отношениям по наследованию (часть третья, глава 68, ст. 1224 ГК РФ)

Вопросы	Применимое право
Общий подход: отношения по наследованию с иностранным элементом (ч. 1 ст. 1224 ГК РФ)	Определяется по праву страны, где наследодатель имел последнее место жительства, если иное не предусмотрено в этой статье
Специальное правило: наследование недвижимого имущества (абз. 3.2 ч. 1 ст. 1224 ГК РФ)	Определяется по праву страны, где находится это имущество
Наследование отдельных видов недвижимого имущества, внесенного в государственный реестр РФ (водные, морские, речные суда, космические объекты) (абз. 2 ч. 1 ст. 1224 ГК РФ)	Определяется по российскому праву
Способность лица к составлению и отмене завещания в отношении движимого и недвижимого имущества (ч. 2 ст. 1224 ГК РФ)	Определяется по праву страны, где завещатель имел место жительства в момент составления завещания или акта об отмене
Форма завещания, форма акта об отмене завещания (ч. 2 ст. 1224 ГК РФ)	Завещание или акт о его отмене не могут быть признаны недействительными, если форма этих актов удовлетворяет требованиям права места составления завещания или акта о его отмене либо требованиям российского права

Таблица 2. Примеры определения компетенции нотариуса в правовых ситуациях, связанных с международным наследованием

Правовая ситуация	Международный договор, положения которого регламентируют право, применимое к международным наследственным отношениям: наличие или отсутствие	Решение
<p>Наследодатель — гражданин РФ. Последнее место жительства — Российская Федерация, г. Москва. Состав наследства — недвижимое имущество во Франции</p>	<p>Международный договор отсутствует, применяется статья 1224 ГК РФ</p>	<p>Место открытия наследства — Российская Федерация. Нотариус г. Москвы компетентен выдать свидетельство о праве на наследство</p>
<p>Наследодатель — гражданин РФ. Последнее место жительства — Германия. Состав наследства — недвижимое и движимое имущество на территории РФ</p>	<p>Международный договор отсутствует, применяется статья 1224 ГК РФ</p>	<p>Компетенция нотариуса России — наследственное дело в отношении недвижимого имущества. Компетенция нотариуса Германии — наследственное дело в отношении движимого имущества</p>
<p>Наследодатель — гражданин РФ. Последнее место жительства — Казахстан. Состав наследства — движимое и недвижимое имущество в России</p>	<p>Россия и Казахстан участвуют в Минской конвенции 1993 года, применяется статья 48 данной Конвенции</p>	<p>Компетенция нотариуса России — наследственное дело в отношении недвижимого имущества. Компетенция нотариуса Казахстана — наследственное дело в отношении движимого имущества</p>

Правовая ситуация	Международный договор, положения которого регламентируют право, применимое к международным наследственным отношениям: наличие или отсутствие	Решение
<p>Наследодатель — гражданин РФ. Последнее место жительства — Румыния. Состав наследства — движимое и недвижимое имущество в России</p>	<p>Договор между Союзом Советских Социалистических Республик и Румынской Народной Республикой «Об оказании правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам». Согласно статье 37 Договора применимое право определяется в отношении движимого имущества — по гражданству наследодателя, в отношении недвижимого имущества — по месту его нахождения</p>	<p>Компетенция нотариуса России — наследственное дело в отношении недвижимого и движимого имущества</p>

4. Определение международной компетенции по ведению наследственного дела с иностранным элементом

При международном наследовании крайне важно решить вопрос о том, власти какого государства и в каких случаях будут компетентны вести наследственное дело. Это определяется путем последовательного применения:

- 1) соответствующих положений международного договора РФ с иностранным государством, с которым связано наследство;
- 2) норм национального законодательства, регламентирующего компетенцию по наследственным делам.

В международных договорах РФ установлены два варианта определения компетенции по оформлению наследственных прав.

Вариант 1. Полномочия по оформлению наследственных прав на движимое имущество имеют учреждения государства по последнему месту жительства наследодателя, а в отношении недвижимого имущества — учреждения государства по месту нахождения недвижимости. В частности, такой подход поддерживают Минская конвенция 1993 года (ст. 48), двусторонние соглашения РФ о правовой помощи с Азербайджаном (ст. 45), Египтом

(ст. 32), Ираном (ст. 39), Кыргызстаном (ст. 45), Латвией (ст. 45), Литвой (ст. 45), Молдовой (ст. 45), Чехией и Словакией (ст. 43), Эстонией (ст. 45).

Кроме того, двусторонние договоры с Азербайджаном (п. 2 ст. 45), Египтом (п. 2 ст. 32), Ираном (п. 2 ст. 39), Кыргызстаном (п. 2 ст. 45), Латвией (п. 2 ст. 45), Литвой (п. 2 ст. 45), Молдовой (п. 2 ст. 45) и Эстонией (п. 2 ст. 45) предусматривают особое положение, согласно которому «если все движимое наследственное имущество находится на территории договаривающейся стороны, где наследодатель не имел последнего постоянного местожительства, то по заявлению наследника или отказополучателя, если с этим согласны все наследники, производство по делу о наследовании ведут учреждения этой договаривающейся стороны».

Вариант 2. Компетенцию по оформлению наследственных прав на движимое имущество имеют учреждения государства гражданства наследодателя, а на недвижимость, как и в первом варианте, — учреждения государства по месту ее нахождения. Такое правило содержится в договорах с Болгарией (ст. 35), Венгрией (ст. 40), Вьетнамом (ст. 42), КНДР (ст. 39), Польшей (ст. 42), Румынией (ст. 40), а также с Югославией (ст. 39).

При отсутствии международных договоров применяются нормы применимого к наследованию права, которые регламентируют правила определения компетентного учреждения. Так, по российскому праву компетенция нотариуса определяется в соответствии с местом открытия наследства (ст. 70 Основ), под которым понимается последнее место жительства наследодателя либо место нахождения его имущества (ст. 1115 ГК РФ).

Нормативно-правовые акты, акты негосударственного регулирования, судебные и арбитражные решения

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 16.12.2019).

2. Приказ Минюста России от 30.08.2017 № 156 «Об утверждении Регламента совершения нотариусами нотариальных действий, устанавливающего объем информации, необходимой нотариусу для совершения нотариальных действий, и способ ее фиксирования».

3. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 09.07.2019 № 24 «О применении норм международного частного права судами Российской Федерации».

4. Методические рекомендации по удостоверению завещаний, принятию нотариусом закрытого завещания, вскрытию и оглашению закрытого завещания (утв. решением Правления ФНП от 01–02.07.2004, протокол № 04/04).

Литература

1. Актуальные проблемы наследственного права зарубежных стран: монография / Н.И. Гайдаенко Шер, Ф.А. Лещенков, В.С. Радченко и др.; отв. ред. Н.Г. Семилютина, О.М. Сакович, С.В. Соловьева. М.: Инфотропик Медиа, 2020.

2. Войтович Е.П. Наследование обязательной доли в международном частном праве // Наследственное право. 2018. № 3.

3. Гаджиев А.А. оглы. Некоторые аспекты регулирования наследования с участием иностранного элемента // Наследственное право. 2019. № 1.

4. Настольная книга нотариуса: в 4 т. / Под ред. И.Г. Медведева. 3-е изд., перераб. и доп. Т. 2: Правила совершения отдельных видов нотариальных действий. М.: Статут, 2015.

5. Путинцева Е.П. Распоряжения на случай смерти по законодательству Российской Федерации и Федеративной Республики Германия. М.: Статут, 2016.

6. Сакович О.М., Соловьева С.В., Терновая О.А., Щербак С.С. Актуальные проблемы наследственного права в законодательстве зарубежных государств // Журнал зарубежного законодательства и сравнительного правоведения. 2020. № 6.

ФОНД РАЗВИТИЯ ПРАВОВОЙ КУЛЬТУРЫ
АНО ДПО «ЦЕНТР НАУЧНО-МЕТОДИЧЕСКОГО
ОБЕСПЕЧЕНИЯ НОТАРИАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ»

О.А. Терновая

**МЕЖДУНАРОДНЫЕ АСПЕКТЫ
НОТАРИАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ**

УЧЕБНОЕ ПОСОБИЕ

Корректор

М.Д. Киранова

Верстка

Д.А. Зотов

Подписано в печать 7.07.2021. Формат 60×90/16.

Гарнитура Newton. Печать офсетная.

Усл.-печ. л. 5,0. Тираж 1960 экз. Заказ №

Отпечатано в ООО «Криэйженс»
125040 Москва, ул. Скаковая, д. 5, стр. 4
Тел./факс: (495) 406-05-00