

ПОДСУДНОСТЬ КАК УСЛОВИЕ ПРАВА НА ПРЕДЪЯВЛЕНИЕ ИСКА В ДЕЛАХ С УЧАСТИЕМ НОТАРИУСА

В. СТОЯН,

аспирант кафедры правосудия Киевского национального университета имени Тараса Шевченка

SUMMARY

In the article it is given research of necessity of fastening of alternative jurisdiction in cases with the participation of notary, resolution of decision-prevention concerning notary in the event of the violation of jurisdiction.

Key words: civil cases with the participation of notary, conditions of the right to bring action, jurisdiction.

В статье исследуется необходимость закрепления альтернативной подсудности в делах с участием нотариуса, вынесение определения-предупреждения нотариусу в случае нарушения подсудности.

Ключевые слова: гражданские дела с участием нотариусов, условия права на предъявление иска, подсудность.

Постановка проблемы. Проблематика подсудности исследовалась сразу после выделения гражданского процесса в самостоятельную дисциплину, так и продолжает изучаться сегодня. Этот вопрос освещается в трудах таких зарубежных процессуалистов и современных ученых как Е.В. Васьюковский, М.А. Гурвич, Х. Дегенкольб, Р.А. Куйбида, Р. Шмидт, М.И. Штефан. О подсудности в делах с участием нотариуса во времена Советского Союза упоминали в своих кандидатских диссертациях Л.Н. Бардин и Т.Д. Пескова. А особенности международной подсудности исследуемых дел анализировала А.А. Гриненко.

Актуальность темы. Особенности такого условия права на предъявление иска в делах с участием нотариуса как подсудности обусловлена необходимостью оптимизации и ускорения рассмотрения этих дел, обеспечения равных возможностей доступа к правосудию и предупреждение аналогичных судебных споров.

Важность изучения данной темы в срезе исследуемых дел появилась в связи с неопределенностью законодателя относительно подсудности, о чем свидетельствуют изменения, которые были внесены в главу о подсудности в ГПК Украины [1]. Необходимость определения подсудности дел с участием нотариуса обусловлена также и устарелыми положениями нотариального законодательства. Например, в соответствии с п. 13 Порядка удостоверения завещаний и доверенностей, приравняемых к нотариально удостоверенным [2], определяется подсудностью соответствующих жалоб, которые рассматривались в порядке особого производства. На сегодняшний день к этим положениям можно прибегать только с использованием аналогии.

Цель статьи. Объектом исследования являются особенности такого условия права на предъявление иска в делах с участием нотариуса как подсудность. В своей работе мы проводим исследование и предлагаем применять альтер-

нативную подсудность к исследуемым делам, а также направлять определение-предупреждение нотариусу в случае нарушения подсудности.

Изложение основного материала исследования. Начнем наше исследование с характеристики права на иск в делах с участием нотариуса, одним из условий предъявления которого является подсудность. В связи с тем, что нотариальная деятельность направлена на удостоверение бесспорных правоотношений, юридических фактов, нецелесообразно считать право на иск в деле, участником которого будет нотариус, таким, который входит в состав права на совершение нотариального действия, его правомочностью. Это самостоятельное право на судебную защиту от притеснений ответчика. Эта позиция подтверждается и в исследуемых делах, которые открыты согласно искам об отмене нотариального действия так, как несмотря на возможное отсутствие материальных правоотношений, между сторонами будут существовать нотариальные правоотношения в остановленном состоянии до вступления решения суда в законную силу.

Присоединяемся к Х. Дегенкольбу относительно того, что право на обращение в суд является публичным правом, которое имеет характерные для него условия, содержание и правовые последствия [3, С.7]. Если нотариус

отказал в совершении нотариального действия, это не означает, что у лица нет соответствующего права. Это подтверждает только то, что нет документов, которые бы в бесспорном порядке его подтвердили. Итак, и в делах с участием нотариуса подтверждается самостоятельный характер права на предъявление иска [4, С.48].

Дореволюционный ученый Е.В. Васьюковский исследовал условия права на предъявление иска в смысле условий перехода к рассмотрению дела по сути [5, С.214-219]. Считаем, что значение условий допуска к процессу в теории немецкого процесса, что проявляется в отсутствии условий недействительности процесса [6, С.21-23], соответствует распространенной в отечественной доктрине гражданского процессуального права категории условий права на предъявление иска. А условия допуска к процессу, которые в теории австрийского права являются условиями надлежащего ведения процесса [4, С.51], больше соответствуют порядку предъявления иска.

Не менее важным вопросом, который подлежит рассмотрению, является выполнение правил подсудности в делах, которые рассматриваются с участием нотариуса. В науке гражданского процессуального права подсудность рассматривают как разграничение компетенции между отдельными ветвями судебной системы и между судами одной ветви относительно рассмотрения и разрешения подведомственных им гражданских дел [7, С.227]. Дела, которые рассматриваются с участием нотариуса, согласно общему правилу родовой подсудности рассматриваются местными судами (ст. 107 ГПК Украины).

Подсудность дел с участием нотариуса определяется в соответствии с несколькими привязками: местом жительства (пребывания), местом нахож-



дения ответчика (ст.109 ГПК Украины); местом нахождения недвижимого, в том числе наследственного, арестованного имущества или его основной части (ч.1-3 ст.114 ГПК Украины); согласно месту жительства физического лица, которое просит об установлении факта, который имеет юридическое значение (ч.1 ст.257 ГПК Украины); и согласно месту исполнения исполнительской надписи (ч.12 ст.110 ГПК Украины).

На сегодняшний день иски в делах с участием нотариуса, если они не касаются недвижимого имущества, чаще всего предъявляются в суд согласно правилу общей подсудности по месту жительства (пребывания) или месту нахождения ответчика. Исходя из того, что в исследуемых делах иски обращены к должностному лицу, они предъявляются по месту нахождения государственной нотариальной конторы, архива, рабочего места (конторы) частного нотариуса, консульского учреждения (дипломатического представительства), исполнительного комитета органа местного самоуправления или учреждения, организации, где работает лицо, которое уполномочено удостоверить завещания и доверенности, приравняемые к нотариально удостоверенным, или по месту порта прописки судна в отношении завещания или отказа в его удостоверении капитаном судна, которое плавает под флагом Украины. И только иски к взыскателю о признании исполнительной надписи такой, которая не подлежит исполнению, по его выбору могут предъявляться также по месту ее исполнения (альтернативная подсудность).

Закрепление в законодательстве привязки к месту нахождения недвижимого имущества исторически было обусловлено необходимостью осмотреть спорное недвижимое имущество судом [8, С.62]. Привязка подсудности к месту нахождения недвижимости распространяется также и на дела, в которых обжалуется действительность нотариального действия, согласно которому отчуждено недвижимое имущество. Итак, при рассмотрении исследуемых гражданских дел, как свидетельствует судебная практика, сейчас такая привязка применяется во всех случаях, когда спор касается недвижимого имущества, независимо от необходимости его осмотра, в том числе с участием нотариуса.

Возможность применения договорной подсудности во всех делах, в том числе с участием нотариуса, перестала существовать путем исключения зако-

нодателем из ГПК Украины положений о договорной подсудности. Но такие изменения в законодательстве противоречат положениям международных договоров, заключенных Украиной с другими странами. Например, в соответствии со ст. 21 Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях в гражданских, семейных и уголовных делах стран СНГ 1993р. [9] в том числе и в делах с участием нотариуса действует договорная подсудность. Так как правила этого международного договора полностью соответствуют Конституции Украины [10], они являются нормой прямого действия, как и нормы Конституции, и являются обязательными для применения так же, как и положения национального законодательства.

Этот вид подсудности может применяться в делах с участием нотариуса ограничено. Потому что, как правило, договорная подсудность устанавливается сторонами одним из положений договора, который только удостоверяется нотариусом. Итак, нотариус не связан положениями такого договора. А возможность подписания нотариусом договора о подсудности наперед – до возникновения спора – прямо противоречит нотариальной деятельности, призванной охранять права, свободы и интересы лиц, соответственно обеспечивать их бесспорность.

Правовым последствием нарушения истцом установленных правил подсудности является непринятие искового заявления на основании ст. 115 ГПК Украины или передача судом дела на рассмотрение другому суду на основании п. 2 ч. 1 ст. 116 ГПК Украины. Если факт нарушения подсудности обнаружен во время судебного рассмотрения, рассмотрение дела должно быть закончено судом, который его начал, если принятие решения ненадлежащим судом не повлияет на его содержание. Это содействует процессуальной экономии и оперативности рассмотрения дела. В случае учета законодателем нашего предложения относительно применения альтернативной подсудности к делам с участием нотариуса, данную точку зрения можно будет объяснить и утвержденной законодателем альтернативой.

В делах с участием нотариуса считаем возможным завершение судом рассмотрения дела с передачей ее другому суду только в случае, если при рассмотрении дела не было выполнено правило об исключительной подсудности, что связано с непосредственностью

осмотра судом обжалуемого недвижимого имущества как доказательства. Например, если дело касается исключения наследственного имущества из акта описи, а исковое заявление предъявлено не по месту его нахождения, суд даст судебное поручение о собирании доказательств суду, в границах территориальной подсудности которого находится имущество. Если в протоколе об исполнении судебного поручения обстоятельства, которые подлежали выяснению, и собранные доказательства представлены таким образом, что исходя из них нельзя было прийти к однозначным выводам, решение суда признается незаконным. В делах с участием нотариуса невозможно исправление нарушения подсудности, если спор касается недвижимого имущества, выделенного на основе материального критерия.

Вместе с тем, нарушение подсудности в делах с участием нотариуса может быть и нарушением, которое не является условием для признания решения незаконным. Санкцией для суда первой инстанции в этом случае является вынесение частного определения судом апелляционной инстанции. Считаем такое определение-предупреждение должно быть вынесено и в адрес нотариуса исходя из того, что он является уполномоченным государством должностным лицом с высшим юридическим образованием, которое выражало молчаливое согласие на процессуальное нарушение несмотря на то, что оно не имело своим последствием признание незаконным совершенного нотариального действия или отказа в его совершении.

В противоположность правовому регулированию советских времен, а также с учетом нашего предложения относительно альтернативной подсудности дел с участием нотариуса смена адреса местонахождения государственной нотариальной конторы, рабочего места частного нотариуса на сегодняшний день не будет иметь процессуальных последствий для определения подсудности дела.

Считаем, что следует изменить правовое регулирование подсудности гражданских дел, которые рассматриваются с участием нотариуса, так как условием предъявления такого иска является нарушение прав, свобод и интересов истца, которые и подлежат защите и восстановлению. И это в то время, как, наоборот, именно нотариусы при-

званы охранять, а в отдельных случаях и защищать права, свободы и интересы физических и юридических лиц. Поэтому следует создать для истцов все условия для обеспечения удобства и доступности судебного рассмотрения исследуемых дел, в первую очередь учитывая правовой статус нотариусов.

Такие изменения в правилах подсудности не будут содействовать предъявлению необоснованных исков, так как баланс интересов будет обеспечен путем оплаты судебного сбора, который не будет возвращен истцу в случае отказа в удовлетворении иска. В других случаях процесс возвращения судебных расходов связан с бюрократизированным затягиванием этого процесса, которое отбирает много времени, средств и сил. Потому обращение по вопросам возвращения судебных расходов почти отсутствуют, также учитывая и небольшие ставки судебного сбора в этих гражданских делах, которые в большинстве своем носят неимущественный характер.

Правильность введения альтернативной подсудности в делах с участием нотариуса подтверждает то, что место совершения нотариального действия не всегда аналогично месту работы ответчика. Как правило, в таких случаях местом совершения нотариального действия является место проживания истца – лица, по инициативе которого открывается нотариальное производство, и которое по состоянию здоровья не может самостоятельно обратиться к нотариусу, особенно в тех случаях, когда нотариальное действие не может быть совершено с участием его представителя (например, в случае удостоверения завещания).

А в случае реализации предложения установить обязанность нотариусов вести нотариальные дела в электронном виде, установление альтернативной подсудности будет удобным также и для нотариусов, так как они будут иметь возможность оперативно посылать электронной почтой все необходимые письменные доказательства в электронном виде для приложения к делу и исследования. Итак, им не придется преодолевать большие расстояния для того, чтобы исполнить свою обязанность перед судом.

Таким образом, как альтернативу следовало бы определить в законодательстве возможность предъявления истцом иска в гражданских делах, которые рассматриваются с участием

нотариуса, по месту жительства (пребывания) или места нахождения истца путем установления правила альтернативной подсудности.

Исходя из возможности рассмотрения судами Украины дел с участием нотариуса с иностранным элементом, и так как международный принцип судебного иммунитета представителей иностранного государства относится также и к консульским должностным лицам, уполномоченным выполнять нотариальные функции (ч.2 ст.79 Закона Украины «О международном частном праве» [11]), следует определить особенности международной подсудности исследуемых дел.

Юрисдикция дел с участием консула подчиняется судам Украины [12, С.96] так как консульские учреждения не подсудны судам в государстве пребывания относительно их правоотношений с гражданами Украины. Исследователи приходят к выводу о том, что ответчиком в таких делах будет МИД Украины, так как в Консульском статуте Украины не утвержден статус консульского учреждения как юридического лица [12, С.99]. При этом, не обеспечивается доступность к правосудию, потому что исковое заявление подается по месту нахождения МИД Украины.

Международная подсудность гражданских дел подчиняется закону страны суда, то есть Украины. В соответствии со ст.414 ГПК Украины международная подсудность определяется этим кодексом, законом или международным договором, согласие на обязательность которого дал Верховный Совет Украины. Отталкиваясь от этой нормы и нашего предложения о закреплении в законодательстве альтернативной подсудности в делах с участием нотариуса, считаем, что международная подсудность исследуемых дел должна определяться общими положениями подсудности, которые будут применяться к делам с участием нотариуса. Это правило будет невозможно применить только к исследуемым делам с иностранным элементом, которые могут рассматриваться в Украине в порядке третейского судопроизводства единственным международным коммерческим арбитражным судом.

Так как мы относим к подведомственности третейских судов широкий круг дел в соответствии с принципом, что все дела, в которых возможно заключить мировое соглашение, могут

рассматриваться в порядке третейского судопроизводства, необходимо определить подсудность третейским судам дел с участием нотариуса, который может быть и стороной мирового соглашения, и участником договора о передаче спора на разрешение третейского суда.

Подсудность третейским судам гражданских дел, которые рассматриваются с участием нотариуса, следует определять исходя из обеспечения территориальной доступности правосудия для истца или подсудности, которая удовлетворяет как истца, так и ответчика согласно подписанному ими договору о передаче спора на разрешение третейского суда. Особенностью дел с участием нотариуса является лишь то, что определить наперед, до возникновения спора, в договоре, удостоверенном нотариусом-будущим участником гражданского процесса, одним из пунктов которого является обращение спорящих сторон в третейский суд, а, соответственно, и третейскую подсудность, является невозможным.

Выводы. Предлагаем дополнить статью 110 ГПК Украины новой частью и изложить ее в такой редакции: «6. Иски, которые возникают из нотариальных правоотношений, могут предъявляться также по месту жительства (месту пребывания) или месту нахождения истца.» Считаем, что в случае нарушения подсудности определение-предупреждение должно быть вынесено и в адрес нотариуса. Договорная подсудность может применяться в делах с участием нотариуса ограничено в связи с обязанностью нотариуса, в первую очередь, охранять права, свободы и интересы лиц. Полагаем, что международная подсудность исследуемых дел должна определяться общими положениями подсудности, которые будут применяться к делам с участием нотариуса. Это правило будет невозможно применить только к исследуемым делам с иностранным элементом, которые могут рассматриваться в Украине в порядке третейского судопроизводства единственным международным коммерческим арбитражным судом. Подсудность третейским судам гражданских дел с участием нотариуса следует определять исходя из обеспечения территориальной доступности правосудия для истца или подсудности, которая удовлетворяет как истца, так и ответчика согласно подписанному ими договору о передаче спора на разрешение третейского суда.



Список использованных источников:

1. Цивільний процесуальний кодекс України від 18 березня 2004р. № 1618-IV // Відомості Верховної Ради України. – 2004 р. - № 40-41, 42. - Ст. 492.
2. Про порядок посвідчення заповітів і доручень, прирівнюваних до нотаріально посвідчених: Постанова Кабінету Міністрів України від 15 червня 1994р. № 419 [Електронний ресурс] – Режим доступу: <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show>.
3. Degenkolb Н. Beitrage zum Zivilprozess. - Leipzig : W. Engelmann, 1905. - 192 S.
4. Гурвич М.А. Право на иск [Текст] / М.А. Гурвич. – М.: Изд-во Академии наук СССР, 1949. – 215 с.
5. Васильковский Е.В. Учебник гражданского процесса [Текст] / Под ред. и с предисл. В.А. Томсинова / Е.В. Васильковский. – М.: Изд-во «Зерцало», 2003. – 464 с.
6. Schmidt R. Lehrbuch des deutschen Zivilprozessrechts. 2, umgearb. Aufl. – Leipzig: Duncker & Humblot. 1906. - 1113 S.
7. Штефан М.Й. Цивільне процесуальне право України: Академічний курс: Підруч. для студ. юрид. спец. вищ. навч. заклад [Текст] / М.Й. Штефан. - К.: Концерн «Видавничий Дім «Ін Юре», 2005. - 624 с.
8. Адміністративна юстиція: Європейський досвід і пропозиції для України [Текст] / [Автори-упорядники І.Б. Коліушко, Р.О. Куйбіда] – К.: Факт, 2003. – 535 с.
9. Про правову допомогу і правові відносини у цивільних, сімейних і кримінальних справах: Конвенція від 22 січня 1993р. // Офіційний вісник України. - 16.11.2005. - № 44. – Ст.2824.
10. Конституція України від 28 червня 1996р. № 254к/96-ВР // Відомості Верховної Ради України. – 1996. - № 30. – Ст.141.
11. Про міжнародне приватне право: Закон України від 23 червня 2005р. № 2709-IV // Відомості Верховної Ради України. – 2005. - № 32. - Ст.422.
12. Грінченко О.О. Особливості правового статусу консула при виконанні нотаріальної функції: міжнародно-правовий аспект [Текст]: Дис. ... канд. юрид. наук / О.О. Грінченко. – К., 2005. – 208 с.

ПРИНЦИПЫ ГИДРОМЕТЕОРОЛОГИЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

В. ПОСТРИГАНЬ,
аспирант кафедры административного права и процесса
Национальной академии внутренних дел

SUMMARY

In this article the general scientific and theoretical approaches to understanding the legal category of «principles». The content of general and specialized principles hydrometeorological activity. Particular attention is paid to the content of such principles as phasic activity, comparability and reliability of the results of meteorological observations, the unity of theory and practice, practical orientation. The author argues that for an effective hydro-meteorological activities all principles must be interconnected and interdependent: respect one should contribute to the implementation of the other and vice versa, any violation of the principles of a negative impact on the performance of the other principles.

Key words: principles, governance, Stages, management, hydrometeorological activities.

В данной научной статье раскрыты теоретические подходы к пониманию правовой категории «принципы». Определено содержание общих и специализированных принципов гидрометеорологической деятельности. Особое внимание уделено содержанию таких принципов как: стадийность деятельности, сопоставимость и достоверность результатов метеорологических наблюдений, единства теории и практики, практической направленности. Автор утверждает, что для эффективной гидрометеорологической деятельности все принципы должны быть взаимосвязаны и взаимообусловлены: соблюдение одних должно способствовать реализации других и, наоборот, нарушение любого из принципов отрицательно сказывается на выполнении других принципов. Главная ценность принципов гидрометеорологической деятельности в том, что они являются основополагающими началами и в их рамках осуществляется эта деятельность.

Ключевые слова: принцип, государственное управление, стадийность, управления, гидрометеорологическая деятельность.

Постановка проблемы. Гидрометеорологическая деятельность как любая общественная деятельность базируется на соответствующих принципах, основных подходах осуществления деятельности. Это является одним из приемов юридической техники, который определяет ориентиры правового регулирования гидрометеорологической деятельности. Перед тем, как подробно исследовать сущность и виды принципов гидрометеорологической деятельности, необходимо выяснить, что теоретическая наука вкладывает в понятие принципов.

Состояние исследования. Ведущими учеными в сфере гидрометеорологии деятельности были Бжезинский В.А., Будыко М.И., Вернадский В.И., Дмитренко В.П., Дроздов А.А., Васильев В.А., Кобышева Н.В., Егоров В.А., Калистов Ю.Н., Митрофанов В.Б., Пионтковский А.А., Израэль Ю.А., Монин А.С., Шишков Ю.А., Хандожко Л.А. и др. Целью статьи является на основе общетеоретических взглядов относительно понятия «принципов» привести и раскрыть содержание принципов гидрометеорологической деятельности.

Изложение основного материала. Принцип (от лат. Principium - начало,

основа), основное исходное положение какой-либо теории, учения, науки, мировоззрения [1]. Оно является центральным понятием, основой системы, обобщением и распространением любого положения на все явления той области, из которой данный принцип вычленен. Под принципом действия, по другому он называется максимой, подразумевается, например, этическая норма, характеризующая отношения людей в обществе [2, с. 329].

Принцип в философском смысле рассматривается как первоначальная, руководящая идея, основное правило поведения. Но с момента своего правового закрепления основная идея приоб-