

Функционирование институтов адвокатуры и нотариата в Германии

Аннотация. В статье рассматриваются некоторые особенности адвокатской и нотариальной деятельности в Германии. Основной целью статьи является рассмотрение вопросов функционирования немецких институтов адвокатуры и нотариата.

Автор подчеркивает наличие возможности совмещения адвокатской и нотариальной деятельности в некоторых землях Германии, а также существование профессии адвокат-нотариус в этих землях. В статье уделяется внимание процедуре сдачи государственных экзаменов для получения статуса адвоката, подробно описываются порядок проведения таких экзаменов, а также процедура назначения действующих немецких адвокатов нотариусами.

Согласно действующему немецкому законодательству, государственные экзамены, дающие право стать адвокатом, судьей, прокурором, нотариусом, можно сдавать всего два раза, а в случае неудовлетворительного результата практикующим юристом в Германии стать нельзя. Кроме того, законодательство Германии имеет отличный от российского подход к понятию «адвокат».

В статье описываются некоторые аспекты деятельности немецких адвокатов, а также адвокатов-нотариусов и указывается на отсутствие конфликта интересов при совмещении адвокатской и нотариальной деятельности.

Автор приходит к выводу о том, что институты адвокатуры и нотариата в Германии функционируют иначе, чем в России, но, несмотря на отсутствие законодательной возможности совмещения адвокатской и нотариальной видов деятельности в России, говорить об их противопоставлении нельзя.

Ключевые слова: адвокат, нотариус, адвокатская деятельность, нотариальная деятельность, профессия адвокат-нотариус в Германии.



**Анастасия Андреевна
Германова,**

аспирант кафедры
адвокатуры
Университета имени
О.Е. Кутафина (МГЮА),
помощник нотариуса
г. Москвы
germanova_notary@mail.ru
125993, Россия, г. Москва,
ул. Садовая-Кудринская, д. 9

DOI: 10.17803/2311-5998.2020.75.11.211-217

A. A. GERMANOVA,

*Postgraduate student of the Advocacy department of the Kutafin
Moscow State Law University (MSAL), notary's assistant in Moscow
germanova_notary@mail.ru
125993, Russia, Moscow, ul. Sadovaya-Kudrinskaya, 9*

FUNCTIONING OF THE INSTITUTIONS OF THE BAR AND NOTARIES IN GERMANY

Abstract. *This article deals with some features of an attorney and notary work in Germany. The main purpose of the article is to consider the functioning of the German institutions of the bar and notaries.*

The author emphasizes the possibility of combining advocacy and notarial activities in some regions of Germany, as well as the existence of the profession of "attorney-notary" in these regions. The article focuses on the procedure of passing state exams to become an attorney, describes in detail the procedure for conducting such exams, as well as the procedure of appointing German attorneys as notaries.

According to current German law, state exams that give the right to become an attorney, a judge, a prosecutor, a notary can be taken only twice, and in case of an unsatisfactory result, you cannot become a practicing lawyer in Germany. In addition, German law has a different approach to the concept of an attorney from the Russian one.

The article describes some aspects of the activities of German attorneys, as well as attorneys-notaries, and indicates the absence of a conflict of interest when combining advocacy and notarial activities.

The author comes to the conclusion that the institutions of the legal profession and notaries in Germany function differently than in Russia, but despite the absence of the legislative possibility of combining advocacy and notarial activities in Russia, it is impossible to talk about their opposition.

Keywords: *attorney, notary, advocacy, notary's work, legal profession of an attorney-notary in Germany.*

Профессии адвоката и нотариуса в Германии считаются престижными, при этом работа нотариуса считается однообразной, бумажной и обязывающей постоянно находиться в рабочие часы в одном месте — в нотариальной конторе и осуществлять прием обращающихся граждан и организаций. Возможность совмещать полномочия двух разных профессий — адвоката и нотариуса и существование профессии адвокат-нотариус в Германии повышает интерес молодых специалистов к нотариату, именно этой профессии посвящена настоящая статья.

В Германии насчитывается 167 234 адвокатов, из них 5 226 — адвокатов-нотариусов, из них только 1 тыс. — женщины.

Рассматривать профессию адвокат-нотариус необходимо начиная с адвокатуры. В Германии не существует специального квалификационного экзамена на

получение статуса адвоката, однако проводятся государственные экзамены в рамках процесса получения юридического образования. По окончании получения такого образования выпускнику необходимо сдать первый государственный экзамен, после чего выпускник считается дипломированным юристом.

Лицо, желающее стать практикующим юристом, в частности адвокатом, вправе продолжить обучение, в том числе в референдарiate, который представляет собой двухлетнее практическое обучение юристов при одном из высших земельных судов Германии. По окончании указанного обучения сдается второй государственный экзамен, который дает право занимать должность адвоката, судьи, прокурора, нотариуса¹.

Особенно интересным представляется факт, что в случае неудачной сдачи какого-либо из государственных экзаменов повторить попытку можно только один раз. Если экзаменуемый не справился и со второй попыткой сдачи экзаменов, то он больше не имеет права сдавать указанные экзамены и не сможет стать практикующим юристом. Такой подход представляется нам справедливым. Как верно указывает Ю. С. Пилипенко, «для того чтобы обеспечить высокий качественный уровень оказываемой адвокатами помощи, необходима прежде всего тщательная проверка подготовки претендентов на приобретение адвокатского статуса»².

Адвокатская деятельность в Германии урегулирована Федеральным законом об адвокатуре Германии³, который содержит перечень обстоятельств, при которых нельзя получить статус адвоката; функции адвоката; нормы, касающиеся этических правил поведения адвокатов, в том числе перечень случаев, при которых адвокатам запрещено принимать поручения доверителя и др.

Указанный Федеральный закон предусматривает, что «адвокат является независимым органом правосудия»⁴. Такой подход к понятию адвоката не знаком российскому законодательству. Как указали участники встречи, проведенной 10 марта 2017 г. Советом молодых адвокатов адвокатской палаты Омской области в рамках образовательного модуля «Адвокатура — 2017», «безусловно, каждому адвокату хочется, чтобы государство считало его органом правосудия: это существенно повышает статус и значимость адвоката в обществе»⁵.

Адвокатскими сообществами Германии являются:

— Федеральная палата адвокатов Германии, образованная в 1959 г., которая состоит из 27 региональных палат и 1 адвокатской палаты при Федеральном верховном суде Германии⁶;

¹ *Дерра М.* Адвокатура в Германии // URL: <https://zakon.ru/Tools/DownloadFileRecord/23439> (дата обращения: 30.10.2020).

² *Пилипенко Ю. С.* Адвокатура сегодня // Вестник Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА). 2017. № 12. С. 24—58.

³ Сайт Федерального министерства юстиции и защиты прав потребителей ФРГ. URL: <https://www.gesetze-im-internet.de/brao/> (дата обращения: 30.10.2020).

⁴ URL: https://www.gesetze-im-internet.de/brao/__1.html (дата обращения: 30.10.2020).

⁵ URL: <https://www.advgazeta.ru/novosti/advokatura-v-germanii/> (дата обращения: 30.10.2020).

⁶ Сайт Федеральной палаты адвокатов Германии. URL: <https://www.brak.de/die-brak/organisation/> (дата обращения: 30.10.2020).



— Германский союз адвокатов, являющийся, в отличие от Федеральной палаты адвокатов, добровольным профессиональным объединением, предоставляющий в том числе услуги по повышению квалификации адвокатов.

Каждый адвокат Германии обязательно должен быть членом одной из региональных адвокатских палат, являющихся основой адвокатского самоуправления⁷.

Интересными представляются такие аспекты адвокатской деятельности в Германии, как вознаграждение и гонорар адвокатов. 1 июля 2004 г. вступил в силу Закон о гонорарах адвокатов⁸, действующий для всех допущенных к работе на территории Германии адвокатов, что исключает конкуренцию между адвокатами. Указанный Закон предусматривает два фактора, от которых зависит размер гонорара адвокатов: стоимость спора и вид оказываемой услуги.

Адвокаты в Германии вправе заключать с доверителями индивидуальные соглашения о гонорарах, в которых размер гонорара может существенно превышать тот, который предусмотрен законом, однако не может быть меньше предусмотренного законом.

Соглашение о «гонораре успеха» адвоката в Германии разрешено заключать только на ведение конкретного дела и только в том случае, если доверитель в силу своего финансового положения вынужден был бы отказаться от ведения судебного разбирательства⁹.

Также интересным представляется вопрос о помощи государства в предоставлении адвоката. В Германии в случае отсутствия у граждан финансовой возможности оплатить услуги адвоката необходимо обратиться в участковый суд по месту своего проживания для выдачи документа, подтверждающего право на получение адвокатской помощи. Преимуществом данной системы является то, что доверитель, получив такой документ, вправе обратиться за помощью к любому адвокату по своему выбору¹⁰.

Важным является предусмотренная немецким законодательством обязанность адвокатов страховать риск своей профессиональной ответственности как минимум на 250 тыс. евро.

Также адвокаты в Германии могут по своему желанию получить звание адвоката-специалиста в области какой-то конкретной отрасли и подотрасли права, например, в области семейного права, наследственного права, медицинского права и др. Указанная возможность представляется обоснованной и полезной в связи с имеющимися особенностями оказания юридической помощи по различным категориям дел.

Кроме того, немецкие адвокаты в ряде городов Германии вправе стать нотариусами, совмещая полномочия обеих профессий. В Германии в зависимости от территориального устройства существуют нотариусы и адвокаты-нотариусы. Нотариусы, занимающиеся исключительно нотариальной деятельностью, есть в Баден-Вюртемберге, Баварии, Бранденбурге, Гамбурге, Мекленбурге — Передней Померании, Рейнланд-Пфальце, Сааре, Саксонии, Саксонии-Ангальте, Тюрингии и Рейнской части земли Северный Рейн-Вестфалия.

⁷ Дерра М. Указ. соч.

⁸ URL: <https://www.gesetze-im-internet.de/rvg/> (дата обращения: 30.10.2020).

⁹ Дерра М. Указ. соч.

¹⁰ Дерра М. Указ. соч.

Адвокаты, которые параллельно с адвокатской деятельностью также осуществляют нотариальную деятельность и именуются адвокатами-нотариусами, есть в Берлине, Бремене, Гессене, Нижней Саксонии, Шлезвиг-Гольштейне и Вестфальской части земли Северный Рейн-Вестфалия¹¹.

Независимо от указанных форм все нотариусы имеют одинаковые права, обязанности и полномочия. Согласно статистическим данным Федеральной нотариальной палаты Германии, в 2020 г. в Германии насчитывается 6 912 нотариусов, из них 1 708 осуществляют исключительно нотариальную деятельность и 5 204 являются адвокатами-нотариусами¹².

Деятельность немецкого нотариата регламентируется Федеральным законом Германии от 24 февраля 1961 г. «О нотариате»¹³. Указанный закон содержит в том числе упоминание должности адвоката-нотариуса. Целесообразно рассмотреть указанную профессию, не известную российскому законодательству.

Адвокат, желающий стать нотариусом, должен пять лет быть практикующим адвокатом, из которых минимум три года — в конкретном регионе страны, в котором он планирует получить лицензию на право осуществления нотариальной деятельности. Кроме того, чтобы стать нотариусом, кандидату необходимо сдать еще один государственный экзамен, состоящий из четырех письменных частей длительностью по 4 часа каждая.

Следует остановиться и на порядке сдачи такого экзамена, так как он сильно отличается от российского. Такие экзамены, как правило, проводятся только в определенные дни недели: понедельник, вторник, четверг и пятницу, при этом среда является выходным днем. Для того чтобы кандидат считался прошедшим письменное испытание, ему необходимо успешно сдать три из четырех письменных частей экзамена. После этого кандидаты, сдавшие письменную часть экзамена, через три-четыре месяца сдают устную часть экзамена в составе группы из четырех-пяти кандидатов, которую принимает комиссия из трех человек.

Устная часть экзамена состоит из задачи, представляющей собой практическую ситуацию. В течение одного часа кандидат готовится к устному ответу, затем устно представляет комиссии свой ответ, состоящий из нотариальной консультации и письменно подготовленного нотариального акта по указанной практической ситуации.

После того как все кандидаты представили комиссии свои ответы по задачам, объявляется перерыв на некоторое время. После перерыва начинается перекрестный опрос членами комиссии всех кандидатов, в ходе которого каждый из членов комиссии задает каждому из кандидатов вопросы из различных отраслей права. При этом предусмотрено, что каждый кандидат должен в общей сложности один час общаться с экзаменационной комиссией, отвечая на вопросы ее членов и демонстрируя свои знания в области права в целом и нотариальной деятельности в частности.

¹¹ Сайт Федеральной нотариальной палаты Германии. URL: <https://www.notar.de/der-notar/notariatsformen> (дата обращения: 30.10.2020).

¹² URL: <https://www.notar.de/der-notar/statistik> (дата обращения: 30.10.2020).

¹³ Вестника федеральных законов // URL: <https://dejure.org/gesetze/BNotO> (дата обращения: 30.10.2020).



Кандидаты, успешно сдавшие экзамен, должны пройти 160-часовую практику в нотариальной конторе, о чем выдается соответствующий сертификат. После этого кандидат подает документы, включая заключение о результатах экзаменов, в высший суд земли.

В связи с тем, что количество должностей нотариусов в каждом городе ограничено, процесс назначения на должность нотариуса может быть длительным и занимать до одного года. Претенденту выдают лицензию на нотариальную деятельность и назначают на должность нотариуса при условии имеющейся свободной должности. Анализ описанного порядка назначения на должность нотариуса позволяет сделать вывод о том, что это очень сложная и требующая больших усилий и временных затрат процедура, поэтому считается, что пройти ее и успешно сдать государственный экзамен могут только лучшие практикующие юристы.

Важно уделить внимание такому вопросу, как возможность совмещения адвокатской и нотариальной деятельности. Так как адвокат является представителем конкретной стороны, а нотариус, напротив, является незаинтересованным и беспристрастным и не вправе отстаивать интересы какой-либо из сторон, складывается впечатление, что совмещать две указанные профессии может быть затруднительно ввиду возможного конфликта интересов.

Однако в Германии этот вопрос урегулирован на законодательном уровне таким образом, что конфликта интересов не возникает, законодательство позволяет одному и тому же человеку выступать как в качестве адвоката, так в качестве нотариуса. Так, законодательством Германии предусмотрено, что в случае, если адвокат-нотариус представляет интересы доверителя по какому-либо делу как адвокат, то действовать как нотариус при возникновении необходимости нотариального заверения какого-либо документа в рамках данного дела, он самостоятельно не может и доверитель должен обратиться к другому нотариусу. И наоборот: если адвокат-нотариус, осуществляя нотариальную деятельность, удостоверяет какую-либо сделку, то в дальнейшем он не вправе консультировать ни одну из сторон данной сделки по возникшим спорным вопросам как адвокат. Это обеспечивает защиту прав и интересов граждан и организаций и оказание им качественной квалифицированной юридической помощи.

В Германии существует Федеральная нотариальная палата¹⁴, а нотариальная деятельность регулируется Федеральным законом «О нотариате», которым руководствуются нотариусы, осуществляющие исключительно нотариальную деятельность, и адвокаты-нотариусы при осуществлении ими нотариальной деятельности. Гонорар за нотариальные услуги установлен государством и зависит от суммы сделки. Все нотариусы обязаны придерживаться предусмотренных гонораров и не вправе взимать больше, чем установлено.

Нотариусы в Германии, как и адвокаты, обязаны страховать риск своей профессиональной ответственности, при этом законодательством предусмотрено, что минимальная страховая выплата за каждый страховой случай равна 500 тыс. евро. Важно, что умышленные действия или бездействие нотариусов страховые компании не покрывают, поэтому у Федеральной нотариальной палаты Германии

¹⁴ URL: <https://www.notar.de/> (дата обращения: 30.10.2020).

имеются денежные средства для покрытия таких случаев. При этом нотариальная палата максимально выплачивает 1 млн 22 тыс. 600 евро за одного нотариуса.

Каждый представитель профессии адвокат-нотариус обладает полномочиями и адвоката, и нотариуса, которые в целом сходны с полномочиями российских адвокатов и нотариусов.

Подводя итог, можно сделать вывод о том, что институты адвокатуры и нотариата в Германии функционируют иначе, чем в России, при этом ключевым отличием является предусмотренная немецким законодательством возможность совмещения адвокатской и нотариальной деятельности. В России такой возможности в настоящее время нет, однако связь между адвокатурой и нотариатом подчеркивается многими учеными.

Так, И. В. Москаленко считает: «По своему социально-экономическому содержанию нотариальная деятельность близка к деятельности адвокатской, поскольку также представляет собой профессиональную деятельность по оказанию юридических услуг»¹⁵. Он указывает, что «в легальном определении адвокатской деятельности нет почти ничего, что нельзя было бы приложить к деятельности нотариальной»¹⁶.

Указанное позволяет сделать вывод о том, что, несмотря на имеющиеся различия между адвокатурой и нотариатом, нельзя говорить об их противопоставлении и отрицать возможность совмещения этих видов юридической помощи. Такая возможность наглядно продемонстрирована в настоящей статье на примере Германии.

БИБЛИОГРАФИЯ

1. *Гаврилов С. Н.* Злоупотребление процессуальными правами : Российское законодательство второй половины XVII — начала XIX века и современный тренд // Вестник Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА). — 2017. — № 12 (40). — С. 117—125.
2. *Кручинина Н. В.* Криминалистика — важный элемент в образовании будущих адвокатов // Вестник Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА). — 2017. — № 12 (40). — С. 150—158.
3. *Пилипенко Ю. С.* Адвокатура сегодня // Вестник Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА). — 2017. — № 12. — С. 24—58.

¹⁵ *Москаленко И. В.* Нотариальная деятельность и адвокатура // URL: <https://www.sovremennoepravo.ru/m/articles/view/> (дата обращения: 30.10.2020).

¹⁶ *Москаленко И. В.* Указ. соч.

