

Тема 13. Наследование в «международном частном праве»

1.Наследственные правоотношения в сфере «международного частного права».

Общая характеристика наследственного права за рубежом.

3.Коллизионные вопросы наследования.

4.Наследственные права иностранцев в Республике Беларусь

5. Правовые режимы выморочного имущества в «международном частном праве». Судьба выморочного имущества по законодательству Республики Беларусь

1.Наследственные правоотношения в сфере «международного частного права».

Наследственное право представляет собой один из институтов гражданского права, под которым понимается совокупность норм, регулирующих отношения, связанные с переходом прав и обязанностей умершего к другим лицам. Наследование – один из важнейших производных способов перехода права собственности. Между наследственным правом и правом собственности существует тесная связь. Предметом наследственного права может быть только то, что может быть предметом права частной собственности. Право собственности имеет примат по отношению к наследственному праву.

Международное наследственное право – это совокупность норм, регулирующих наследственные отношения, связанные с правопорядком двух и более государств. Такие отношения входят в сферу действия «международного частного права». Отношения по наследованию – наиболее «консервативная» сфера гражданского оборота. Они тесно связаны со сложившимися в обществе нравственными представлениями, семейными устоями и национальными традициями.

Поэтому одной из классических проблем «международного частного права» является разрешение наследственных дел, осложненных иностранным элементом, иначе дел международного наследования. В условиях возросшей мобильности населения, когда национальные границы не выступают более препятствием для перемещения по миру и определения места жительства за рубежом, наблюдается заметный рост количества таких дел на практике. Увеличение транспортной доступности, общее удлинение жизни, многократный рост экономических обменов приводят к тому, что все больше людей переезжают по профессиональным или иным причинам для проживания за рубеж и нередко впоследствии там умирают, оставляя после себя более или менее значительную собственность.

Международное наследование можно определить как наследственное правоотношение с иностранным элементом, подлежащее урегулированию компетентным белорусским нотариусом и (или) судом.

Иностраный элемент в наследственном правоотношении может проистекать: из факта нахождения наследственного имущества за рубежом (банковский вклад в Швейцарии, недвижимость на Кипре); из наличия иностранного гражданства у наследодателя, проживавшего на территории Беларуси.

Кроме того, само нахождение наследников, даже имеющих белорусское гражданство, за границей способно поставить перед правоприменителем дополнительные проблемы при регулировании наследования. В частности, усложнить процедуру наследования в этом случае способно выполнение таких «технических» действий, как выявление и извещение наследников, принятие от них документов, оформление их наследственных прав в отсутствие представителя в месте открытия наследства и т.д.

Наличие иностранного гражданства у наследников также не оказывает существенного влияния на процедуру наследования, которая в целом, при прочих составляющих, осуществляется в соответствии с российским правом. В то же время дееспособность иностранных наследников, в том числе их способность своими действиями приобретать или отказываться от наследства, должна определяться на основании их личного закона, т.е., как правило, на основании материального законодательства государства их гражданства.

Сложность регулирования международного наследования проистекает в основном из неоднородности наследственного права как такового.

Наследственное право находится на перекрестке частного и публичного, материального и процессуального, вещного и обязательственного права. При этом как нигде здесь сильна роль традиции: каждое государство стремится так организовать свою наследственную систему, чтобы обеспечить при передаче имущества наследникам равновесие между волей наследодателя и интересами семьи, а равно интересами третьих лиц в соответствии с существующими в конкретном обществе социально-экономическими, религиозными и политическими приоритетами.

Например, правило об обязательной доле в наследстве, существующее в большинстве стран континентальной правовой системы, неизвестно странам англосаксонского права. Наследственные права пережившего супруга также определяются в национальном законодательстве по-разному: в Бельгии, Италии, Испании, Греции, Португалии, Германии он имеет право на обязательную долю в наследстве; в Швейцарии при наследовании по закону, он является наследником первой очереди и получает в собственность половину общего имущества супругов; во Франции он имеет право на пользование и получение дохода (узуфрукт) от всего наследственного имущества или, при наличии общих с наследодателем детей, - на 1/4 доли в праве собственности на наследство.

При наличии иностранного элемента в наследственном правоотношении реально достигаемое равновесие прав и интересов при регулировании наследования в различных правовых системах может

варьироваться. Не в последнюю очередь это связано с разнообразием подходов к коллизионному регулированию международного наследования, существующих в различных правовых системах, и, как следствие, возникновению коллизионных конфликтов между ними. В целом существующие системы определения применимого права в сфере наследственного права могут быть классифицированы на два вида:

1) раздельная система, в которой применимое право определяется отдельно для движимого (закон последнего местожительства наследодателя или его национальный закон) и недвижимого имущества (закон местонахождения имущества);

2) универсальная система, подчиняющая наследование независимо от вида подлежащего передаче имущества личному закону либо закону последнего местожительства наследодателя.

Кроме того, в ряде государств допускается выбор права, применимого к наследованию, самим лицом при совершении им завещания, так называемое *professio juris*. Как правило, такой выбор возможен только между законами государства гражданства и законами страны обычного места жительства лица.

Принципиальные различия национальных материально-правовых норм наследственного права порождают трудноразрешимые коллизионные проблемы:

- 1) определение круга наследников по закону и по завещанию;
- 2) определение круга недостойных наследников;
- 3) определение обязательной доли;
- 4) состав наследственного имущества;
- 5) требования к форме завещания;
- 6) наследование движимого и недвижимого имущества;
- 7) применение принципа единства наследственной массы;
- 8) вопросы действительности завещания.

2. Общая характеристика наследственного права за рубежом.

Наследственное право континентальных стран (Франция, Германия, Италия, Испания, Япония, Бразилия) придерживается концепции наследования как правопреемства (наследники становятся на место наследодателя в отношении его прав и обязанностей). В отдельных случаях наследование представляет собой сингулярное правопреемство - к другим лицам переходит отдельное имущественное право (наследственная трансмиссия, легат).

В большинстве стран общего права (США, Великобритания, Индия, Канада, Австралия) при наследовании имеет место не правопреемство, а ликвидация имущества наследодателя. Это осуществляется в рамках особой процедуры («администрирование») и под контролем суда. Наследники не являются преемниками прав и обязанностей наследодателя, имущество которого превращается в особую разновидность доверительной

собственности (траст). После завершения процедуры администрирования оставшееся имущество передается наследникам.

Открытие наследства – это юридический факт, в силу которого возникают наследственные правоотношения. Основания открытия наследства – смерть наследодателя или объявление его умершим. На территории РФ не могут приниматься во внимание иные основания открытия наследства (гражданская смерть или посвящение себя служению религии - Греция).

Если несколько лиц, последовательно призываемых к наследованию, погибают при одном и том же несчастном случае, возникают сложности с установлением момента смерти каждого. Для решения этой проблемы Французский ГК закрепляет несколько презумпций: «Если несколько лиц, последовательно призываемых к наследованию... погибают при одном и том же несчастном случае, причем нельзя установить, которое из этих лиц умерло первым, то предположение о том, кто пережил других, устанавливается обстоятельствами дела, а если эти обстоятельства неизвестны, то сообразно с силой, присущей возрасту и полу. Если те, кто погиб совместно, не достигли 15-летнего возраста, то предполагается, что старший по возрасту пережил других. Если все они были старше 60 лет, то предполагается, что младший по возрасту пережил других. Если одни не достигли 15-летнего возраста, а другие были старше 60 лет, то предполагается, что первые пережили вторых».

В США применяется понятие «момент открытия наследства», т.е. день, час и минута. На федеральном уровне действует Единообразный закон об одновременной смерти. Основная мысль Закона - последовательность смертей не важна, если наследник не пережил наследодателя на определенное время («часовое пережитие»). Нормы Закона применяются, если последовательность смертей не доказана. При наличии доказательств, что одно лицо пережило другое на какое-то время, Закон не применяется и наследование происходит в обычном порядке (на основе правила "о смерти в быстрой" последовательности).

Виды наследования – наследование по завещанию и наследование по закону. Наследование по завещанию является основным видом наследования. Исходное начало наследования по завещанию и в континентальном, и в общем праве – сочетание двух основополагающих принципов: свободы завещания и охраны интересов семьи. Практически везде завещание понимается как односторонняя сделка, волевой акт наследодателя.

В подавляющем большинстве стран существует понятие обязательной доли – ограничение принципа свободы завещания в пользу членов семьи наследодателя. В законодательстве по «международному частному праву» учитываются их права: «Если наследство осталось после смерти гражданина республики Литва, применяется право республики Литва, за исключением вопросов наследования недвижимого имущества, если наследники проживают в республике Литва и заявляют свои права на обязательную (законную) долю наследства» (ст. 1.62 ГК Литвы).

Во Франции «свободная доля» - это доля, доступная собственнику для завещательных распоряжений и прижизненных дарений; остальное имущество подлежит распределению между близкими родственниками наследодателя (дети и родители). Размер свободной доли зависит от количества детей – чем больше детей, тем меньше размер этой доли.

В Англии нет понятия обязательной доли. До 1938 г. наследодатель мог лишить семью права на наследство; в настоящее время и переживший супруг, и бывший супруг, не вступивший в новый брак, и дети наследодателя (в том числе внебрачные) имеют право на получение «разумного содержания» из наследственного имущества.

Требования к форме завещания:

1. Простая письменная (олографическое завещание): «Испанцы могут совершать олографическое завещание... даже в странах, чьи законы не допускают упомянутое завещание» (ст. 732 ГК Испании). Никто, кроме завещателя, не вправе подписывать завещание, даже если наследодатель присутствует при этом. Однако завещание не может быть признано недействительным, если необходимая подпись выполнена в начале завещания, между строк, после преамбулы, на оборотной стороне листа (Закон Канады «О реформировании наследственного права» (1994)).

2. Обязательное удостоверение в установленном законом порядке (у нотариуса, в иных компетентных органах) или завещание в виде публичного акта: «Завещание, совершенное португальским гражданином в иностранном государстве с соблюдением компетентного иностранного закона, влечет последствия в Португалии, только если была соблюдена какая-либо торжественная форма его совершения или одобрения» (ст. 2223 ГК Португалии).

3. Законодательство большинства стран предусматривает возможность составления тайных (закрытых) завещаний (Испания, Франция, Россия). Во многих странах запрещены совместные завещания (Франция, Италия, Нидерланды): «Не является действительным в Испании совместное завещание... которое испанцы составляют за границей, даже если его разрешают законы государства, где оно было составлено» (ст. 773 ГК Испании). Не меньшее число стран устанавливает институт совместных (взаимных) завещаний (Англия, Германия, Австрия): «(1) К договору о наследовании применяется право государства местожительства наследодателя на момент заключения договора или право государства гражданской принадлежности лица. Применимое право определяет допустимость, действительность, содержание и обязательность для исполнения договора о наследовании, а также наследственно-правовые последствия. (2) Взаимное завещание должно в момент его составления соответствовать праву государств местожительства обоих завещателей или праву совместно ими выбранного государства местожительства одного из супругов» (ст. 29 Закона «О международном частном праве» Эстонии).

Наследование по закону имеет субсидиарное значение. Наследование по закону производится, когда:

- 1) завещание отсутствует, отменено, признано недействительным;
- 2) по завещанию наследуется только часть наследственной массы;
- 3) существуют лица, имеющие право на обязательную долю в наследстве;
- 4) наследник по завещанию отказался от наследства.

Определение круга наследников по закону основано на принципах родства, брака и государственной принадлежности наследодателя. На основе первого принципа призываются родственники наследодателя, второго – переживший супруг, третьего – государство, гражданином которого был наследодатель или в котором он постоянно проживал.

В ФРГ и Швейцарии порядок призвания родственников к наследованию определяется системой «парантелл»:

- 1) наследодатель и его потомки;
- 2) родители наследодателя и их нисходящие;
- 3) деды и бабушки наследодателя по отцовской и материнской линии и их нисходящие.

Законодательство ФРГ не ограничивает число парантелл; наследниками могут стать самые дальние родственники. В Швейцарии круг наследников по закону ограничен тремя парантеллами. Переживший супруг не включается ни в одну из парантелл, но призывается к наследованию наряду с родственниками, входящими в состав первых трех парантелл, устраняя от наследования всех остальных.

В Англии привилегированное положение в ряду наследников по закону занимает переживший супруг. При наличии нисходящих переживший супруг имеет право на получение фиксированной денежной суммы, установление размера которой – компетенция лорда-канцлера. Если все наследственное имущество меньше установленной денежной суммы, оно полностью переходит к пережившему супругу.

Если пережившего супруга нет, наследование происходит последовательно по очередям:

- 1) нисходящие наследодателя;
- 2) родители наследодателя;
- 3) полнородные братья и сестры;
- 4) неполнородные братья и сестры;
- 5) дед и бабушка (по отцовской и материнской линии);
- 6) полнородные дяди и тетки;
- 7) неполнородные дяди и тетки.

В наследственном праве большинства государств закреплен институт недостойного наследника. Недостойные наследники отстраняются от наследования на основаниях, указанных в законе. По законодательству Ирана объявление лица недостойным наследником осуществляется в рамках регламентации наследования по закону (варасат). Права наследования лишены иноверцы и лица, совершившие умышленное убийство наследодателя (за исключением необходимой самообороны). Не могут

наследовать супруги, если в суде один из них обвинил другого в супружеской измене.

Закон Испании «О наследовании» (1981) определяет круг лиц, не имеющих права наследовать ни по закону, ни по завещанию:

1) родители, бросившие своих детей или заставляющих своих дочерей заниматься проституцией либо совершивших против них акты насилия;

2) лица, осужденные за действия, направленные против наследодателя, его супруга, нисходящих или восходящих родственников;

3) лица, клеветнически обвинившие наследодателя в совершении преступления, по которому он был осужден к каторжным работам или пожизненному заключению;

4) совершеннолетний наследник, который, зная о насильственной смерти наследодателя, не заявил о ней органам следствия в течение месяца со дня смерти наследодателя.

Один из самых сложных вопросов международного наследственного права - определение понятий движимого и недвижимого имущества.

В англо-американском праве исторически сложилось деление имущества на реальное (real property) и персональное (personal property). Определение реального имущества сформулировано в английском Законе о собственности (1925) – это земля, материальные вещи, неразрывно связанные с землей и составляющие единое целое. Приравненные в России в порядке правовой фикции к недвижимости космические объекты, самолеты и корабли, к реальному имуществу ни в Англии, ни в США не относятся, - они считаются особым видом движимого имущества, подлежащим регистрации.

ГК Италии дает исчерпывающий перечень объектов, относящихся к недвижимому имуществу: земля, водные источники и ручьи, деревья, строения и другие сооружения, соединенные с землей постоянно или на определенное время, все, что естественным или искусственным образом оказывается в земле. Все остальное имущество считается движимым.

При рассмотрении споров из наследственных правоотношений во многих случаях возникает проблема оговорки о публичном порядке: при определении наследственных долей отдельных наследников, круга недостойных и обязательных наследников. В государствах общего и континентального права не могут применяться положения мусульманского права, устанавливающие наследственные привилегии в силу старшинства или принадлежности к мужскому полу (наследник получает двойную долю наследства по сравнению с наследницами).

Мусульманское наследственное право в вопросах наследственного права тоже имеет ряд своих особенностей. Его главная особенность проявляется в том, что оно не позволяет полностью лишить права на наследственное имущество предков их наследников, а также отнимает у родителей право на ввод ограничений на число наследников. Так, примером может служить случай, в котором отец, имея несколько детей, не имеет права оставить всё своё имущество только одному ребенку.

Мусульманское наследственное право существенно отличается от континентального наследственного права. Так, различиями в системе наследственного права являются:

Расхождение в числе очередей наследования по закону;

В качестве наследников не могут быть прадед и прабабка;

Если имеются наследники по закону, то наследование по основанию завещания исключается;

Участие наследников определённой очереди в разделе наследственного имущества обуславливается определёнными принципами, среди которых можно назвать обладание преимуществом братьев перед сестрами.

Но в то же время мусульманское наследственное право имеет и сходства с континентальным наследственным правом. Прежде всего, одним из сходств в системе наследственного права является то, что призвание к наследованию наследников последующей очереди осуществляется при отсутствии в порядке наследования наследников предыдущей очереди. Ещё одним сходством в системе наследственного права можно назвать то, что внуки имеют право вступать в наследование в случае отсутствия их живых родителей.

Мусульманским правом особое внимание уделяется правам мужа и жены на наследственное имущество в случае смерти одного из них. Законы Шариата и здесь трактуют неравенство в отношении как мужчины и женщины, так и мужа и жены. Результатом наследования можно назвать то, что положение жены вследствие смерти мужа изменяется в худшую сторону не менее, чем в два раза. Это обуславливается не только тем, что вследствие смерти мужа ухудшается материальное положение жены, поскольку она потеряла единственного кормильца семьи, но и тем, что она утрачивает часть имущества, находящегося в распоряжении семьи до того, как умер муж.

Согласно правилам и законам Шариата наследники, вступая в наследование как по основанию завещания, так и по закону, приобретают не только имущество наследодателя, но и обязанность выполнить религиозные обеты наследодателя, которые тот хотел выполнить при жизни, но не успел по причине смерти.

Таким образом, мусульманское наследственное право сочетает в себе определённые принципы мирового гражданского права, такие как учение о частной собственности, её охране, тенденцию сохранить и не допустить при наследовании деления имущества в той мере, в какой могло бы навредить установившемуся сословному делению общества, а также нацеленность на сохранение имущества в пределах одного рода, которое определяется по мужской линии.

Подводя итоги, хочется отметить, что в силу произошедших изменений в социально-экономической сфере произошло внедрение реформ в ряде институтов гражданского права, результатом чего стало увеличение в наследственном праве зарубежных государств наследственных прав пережившего супруга, а также усыновлённых и внебрачных детей.

3. Коллизионные вопросы наследования.

В коллизионном праве большинства стран основным коллизионным принципом, определяющим право какого государства подлежит применению к наследственным отношениям, является «личный закон наследодателя».

Право, применимое к наследственным отношениям, определяет, так называемый, *наследственный статут*. Наследственный статут определяет решение:

- общих вопросов наследования (основания перехода имущества по наследству, состав наследства, условия (время и место) открытия наследства, круг лиц, которые могут быть наследниками, раздел наследства, ответственность наследников по долгам наследодателя),

- специальных вопросов, касающихся наследования по определенным основаниям или наследования отдельных видов имущества.

При этом в «международном частном праве» отдельных государств прослеживаются два подхода к определению наследственного статута:

1. государства, право которых исходит из принципа единства статута наследования, подчиняя регулирование всех наследственных отношений одному статуту;

2. государства, для которых характерно расщепление статута наследования.

Можно выделить три основные группы коллизий, возникающих в сфере наследственных отношений международного характера: при наследовании по завещанию, при наследовании по закону, а также при наследовании движимого и недвижимого имущества.

Наследование по завещанию является основным видом наследования. Исходное начало наследования по завещанию основывается на сочетании двух основополагающих принципов: свободы завещания и охраны интересов семьи. При этом право отдельных государств предъявляет различные требования в отношении завещательной способности индивидов, формы и содержания завещания. В законодательстве различных государств допускаются разные коллизионные привязки, в частности,

- «закон последнего места жительства наследодателя» или «закон гражданства наследодателя»,

- закон страны, где завещание было подписано («закон места составления завещания»). Причем последняя привязка может выступать как в качестве основной, так и в качестве альтернативной.

Наследование по закону имеет субсидиарное значение. Законодательство разных стран по-разному определяет очередность наследования по закону и круг обязательных наследников. Для определения применимого права здесь используются такие коллизионные привязки как «закон последнего места жительства наследодателя» или «закон гражданства». Допускаются и дополнительные коллизионные привязки.

Статут наследования определяет решение как общих вопросов – об основаниях перехода имущества по наследству (закон, завещание,

наследственный договор, дарение на случай смерти и др.), о составе наследства (видах имущества, которое можно наследовать), условиях (времени и месте) открытия наследства, круге лиц, которые могут быть наследниками (включая решение вопроса о «недостойных» наследниках), так и специальных вопросов, касающихся наследования по определенным основаниям, - непосредственно на основании закона (по закону), по завещанию, в порядке наследственного договора и т.д. Этим статутом определяются как общие правила о наследовании любого имущества, так и специальные правила о наследовании отдельных видов имущества – земли, банковских вкладов, исключительных прав и др. В коллизионном праве большинства стран единственным, или основным, статутом наследования является личный закон наследодателя – закон страны его гражданства, или домицилия.

Для ряда государств исходным коллизионным принципом в области наследования является принцип домицилия, под которым обычно понимается постоянное место жительства наследодателя (Швейцария, Франция, Великобритания, США, другие страны англо-американской системы права).

При определении домицилия проводится различие между домицилием происхождения, или домицилием по месту рождения (*domicil of origin*), и домицилием, приобретенным или избранным (*domicil of choice*).

Если статут наследования определяет регулирование всей совокупности наследственных отношений гражданско-правового характера, имеет место единство статута. Чаще, однако, из единого статута делаются изъятия относительно наследования определенных объектов. Иногда эти исключения бывают настолько существенны, что позволяют говорить о двойственности статутов наследования в праве одного государства.

Лицо может в завещании или в договоре о наследовании определить, что к его наследству применяется право государства его гражданской принадлежности. Такое определение утрачивает силу, если лицо утратило к моменту своей смерти гражданство соответствующего государства.

Кроме обычно устанавливаемых в законах правил о применении права к форме и способности к составлению и отмене завещаний этот Закон устанавливает также особые правила о праве, подлежащем применению к договорам о наследовании и к взаимным завещаниям.

К договору о наследовании применяется право государства местожительства наследодателя на момент заключения договора, а в случае, указанном в ст. 25 Закона, - право государства гражданской принадлежности лица. Применимое право определяет допустимость, действительность, содержание и обязательность для исполнения договора о наследовании, а также наследственно-правовые последствия.

Взаимное завещание должно в момент его составления соответствовать праву государств местожительства обоих завещателей или праву совместно ими выбранного государства местожительства одного из супругов.

Статутом наследования движимого имущества определяется решение целого ряда вопросов наследования движимости, в частности:

- о возможных основаниях перехода имущества по наследству (наследственный договор, дарение на случай смерти и др.);
- о составе наследства (об имуществе, которое входит в состав наследства);
- о круге наследников по закону, очередности призвания их к наследованию и их долях;
- о времени открытия наследства;
- о круге лиц, которые не могут быть наследниками (в том числе о "недостойных" наследниках);
- о свободе завещания и ее ограничениях;
- о завещательном отказе, возложении и других обременениях, возлагаемых на наследников;
- о возможности завещания имущества под условием;
- о разделе наследства;
- об ответственности наследников по долгам наследодателя;
- о наследовании выморочного имущества

Согласно Минской конвенции 1993 г. (ст. 45) и Кишиневской конвенции 2002 г. (ст. 48) право наследования недвижимого имущества определяется по законодательству государства, на территории которого находится это имущество, а право наследования иного имущества - по закону государства, на территории которого наследодатель имел последнее постоянное место жительства

Аналогичные положения содержатся в ряде договоров о правовой помощи, заключенных Беларусью не только со странами СНГ, но и с другими странами. Большинство договоров о правовой помощи Беларуси с другими странами предусматривают применяемые в отношении наследования движимого имущества права страны последнего постоянного места жительства наследодателя, а несколько договоров – права страны, гражданином которой был наследодатель

4.Наследственные права иностранцев в Республике Беларусь.

В Республике Беларусь иностранцы обладают способностью наследовать и завещать свое имущество, иметь права автора произведения науки, литературы, искусства либо изобретения, а также иные имущественные и личные неимущественные права. Они могут распоряжаться имуществом и осуществлять свои права по своему усмотрению в пределах, установленных законодательными актами Республики Беларусь.

Иностранцы могут распорядиться своим имуществом на случай смерти, а также могут быть наследниками по закону или по завещанию. Временем открытия наследства, по белорусскому законодательству, признается день смерти наследодателя, а при объявлении его умершим – день вступления в законную силу решения суда об объявлении гражданина умершим (ст. 1035 ГК Республики Беларусь). Местом открытия наследства является последнее

место жительства наследодателя, а если оно неизвестно – место нахождения недвижимого имущества или основной его части, а при отсутствии недвижимого имущества – место нахождения основной части движимого имущества. Правильное определение места открытия наследства имеет важное значение для решения ряда вопросов процессуального характера. В частности, по месту открытия наследства определяется, в какую нотариальную контору следует обратиться наследнику с заявлением о принятии наследства и выдаче свидетельства о праве на наследство.

Коллизионные вопросы наследования в Республике Беларусь решаются на основании ст. 1133 ГК Республики Беларусь, согласно которой отношения по наследованию определяются по праву страны, где наследодатель имеет последнее постоянное место жительства (поскольку иное не предусмотрено статьями 1134 и 1135 ГК Республики Беларусь Республики Беларусь), если наследодателем не избрано в завещании право страны, гражданином которой он является. В соответствии с правом этой страны будут определяться круг наследников по закону, очередность их призвания к наследству, размер долей в наследственном имуществе и другие вопросы наследования. Способность лица к составлению и отмене завещания, а также форма завещания и акта его отмены определяются по праву страны, где наследодатель имел постоянное место жительства в момент составления акта, если наследодателем не избрано в завещании право страны, гражданином которой он является. Однако завещание или его отмена не могут быть признаны недействительными вследствие несоблюдения формы, если последняя удовлетворяет требованиям права места составления акта или требованиям права Республики Беларусь. Специальную норму содержит белорусское законодательство в отношении наследования недвижимого имущества.

Особое положение недвижимого имущества, и прежде всего земли, обуславливалось тем, что она выступала в качестве важнейшего средства производства и источника существования. В истории человечества земля всегда имела приоритет, который объяснялся ее ограниченностью, а также политической и экономической значимостью. По этим причинам законодательства многих стран стремятся изъять недвижимое имущество из-под действия общих коллизионных норм, что приводит к расщеплению коллизионной привязки.

Например, если наследодатель имел последнее место жительства на территории Украины, то в соответствии со ст. 1133 ГК Республики Беларусь наследование будет осуществляться по украинскому законодательству. Однако в отношении недвижимого имущества, находящегося на территории Беларуси, будет применяться правовой режим, установленный белорусским законодательством. Данное положение подкрепляется и правилами международных договоров. Например, ст. 45 Конвенции, заключенной в рамках СНГ, гласит, что право наследования недвижимого имущества определяется по законодательству Стороны, на территории которой находится недвижимость.

Понятие недвижимости раскрывается в ст. 130 ГК Республики Беларусь, в соответствии с которой к недвижимым вещам относятся все объекты, прочно связанные с землей (земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты, здания, сооружения). Кроме того, выделяется группа объектов, которые хоть и не обладают указанными критериями, однако по правовому режиму также относятся к недвижимому имуществу — предприятие как имущественный комплекс, подлежащие государственной регистрации воздушные, морские и суда внутреннего плавания, а также космические объекты.

Поскольку наследственное право является продолжением сложившихся в обществе имущественно-правовых отношений, постольку интерес будут представлять только те имущественные объекты, которые могут находиться в частной собственности граждан.

В соответствии с Конституцией Республики Беларусь в исключительной собственности государства находятся леса, недра, воды и земли сельскохозяйственного назначения. Следовательно, перечисленное имущество не может стать объектом наследственного правоотношения в Республике Беларусь. Однако если гражданин Беларуси, будучи наследником, приобретет названные имущественные объекты в собственность за границей в соответствии с иностранным законом, его имущественные права на них будут признаны и белорусским правом. В этом и состоит правило защиты приобретенных прав, которое базируется на общеконституционном принципе приоритета прав и свобод личности.

В наследовании недвижимого имущества в Республике Беларусь можно выделить общий и специальный правовой режим. Общий правовой режим предполагает, что наследование осуществляется в едином порядке, установленном белорусским законодательством независимо от гражданства наследника. В таком порядке наследуется имущество, приравненное к недвижимому (предприятия, речные и морские суда и т. д.), а также здания и строения. Специальный правовой режим наследования закрепляет определенные ограничения свободы завещательного волеизъявления и наследственных прав лиц, не являющихся гражданами Республики Беларусь, а в отдельных случаях ограничениям могут подвергаться и граждане Беларуси, постоянно проживающие за ее пределами.

Республика Беларусь как независимое суверенное государство вправе самостоятельно определять правовой режим отдельных видов социально значимого имущества. Но представляется, что в данном случае имеет место чрезмерное вмешательство государства в частноправовую сферу. Наследник лишен возможности каким-либо образом повлиять на размер причитающейся ему компенсации, что вряд ли согласуется с принципами современной рыночной экономики.

Наследственное правоотношение с иностранным элементом, объектом которого является право пожизненного наследуемого владения земельным участком, возникнет при условии, что в качестве иностранного элемента выступает место составления завещания, или (и) юридический состав,

послуживший основанием возникновения этого отношения. При наличии на таком участке строений порядок наследования будет определяться белорусским законодательством (ст. 1134 ГК Республики Беларусь), в соответствии с которым строения переходят к иностранным наследникам без каких-либо ограничений.

В рамках единого правового режима в Республике Беларусь можно выделить специальный режим, применяемый к земельным участкам. Анализируя особенности наследования недвижимости в Беларуси, следует иметь в виду неоднозначность трактовки отдельных юридических терминов в различных правовых системах. В частности, термин «недвижимость» в разных правовых порядках имеет различное значение. Например, во Франции к недвижимости относится земля и связанные с ней здания, растения, сельскохозяйственные орудия, скот в имении и т.п., в Германии только земельные участки, в Италии — земельные участки и водные объекты. В связи с отмеченным обстоятельством важнейшее значение приобретает толкование юридических понятий. Различия в значениях одинаковых терминов в разных правовых системах может привести к противоречиям в выборе и применении коллизионных норм. Значение конкретных юридических понятий предопределяется историческими, культурными традициями и особенностями менталитета коренного населения того или иного государства, поэтому не может быть тождественным в различных правовых порядках. Следовательно, толкование юридических категорий во многом предопределяется обстоятельствами конкретного дела. В Республике Беларусь установлено правило, согласно которому толкование юридических понятий осуществляется в соответствии с правом страны суда (ст. 1094 ГК Республики Беларусь). При этом доктрина допускает исключение из данного правила при квалификации имущества движимого или недвижимого, указывая на необходимость использования специального правила — места нахождения имущества.

5. Правовые режимы выморочного имущества в «международном частном праве». Судьба выморочного имущества по законодательству Республики Беларусь

Выморочное имущество — это имущество, которое осталось после смерти лица, не оставившего наследников ни по закону, ни по завещанию. Материальное наследственное право практически всех государств устанавливает - такое имущество поступает в казну: «Имущество, находящееся в Турции, и в отношении которого не имеется наследников, принадлежит государству» (ст. 20.3 Кодекса о международном частном праве Турции).

Институт наследования выморочного имущества нацелен на предотвращение утраты права собственности на наследственное имущество и признания его бесхозным, что может повлечь за собой повреждение или

уничтожение имущества. В национальном законодательстве объяснение права государства на наследование такого имущества принципиально различно:

1. Концепция перехода выморочного имущества в собственность государства как бесхозяйного имущества (Франция, Англия, США). Приобретение имущества как бесхозяйного имеет первоначальный, а не производный характер, следовательно, выморочное имущество переходит государству свободным от каких-либо обременений и долгов. Наследственные права государства возникают по «праву оккупации».

2. Концепция перехода выморочного имущества в собственность государства по праву наследования (Бельгия, ФРГ, Испания,

Швейцария). Обоснование этой концепции - определение наследования как универсального правопреемства. Государство входит в круг наследников по закону. При отсутствии иных наследников или невозможности наследовать государство призывается к наследованию. Эта концепция вытекает из свойства государства быть субъектом частноправовых отношений. В данном случае имеет место ответственность государства по долгам наследодателя, поскольку приобретение имущества по праву наследования – это производный способ перехода права собственности.

Различное обоснование права государства на наследование выморочного имущества имеет практическое значение, если такое имущество принадлежит иностранцу:

1. Если считать, что выморочное имущество переходит в собственность государства по праву наследования, это означает, что государство может претендовать на всю наследственную массу, где бы она ни находилась и в чем бы ни заключалась. Судьба выморочного имущества должна регулироваться общим статутом наследования или правом места нахождения вещи: «Если на наследство... не имеется наследников, или если оно поступает какому-либо территориальному публично-правовому образованию как наследнику по закону, то это [определяется]... правом того государства, в котором находится имущество наследодателя на момент его смерти» (§29 Закона «О международном частном праве» Австрии). Аналогичный подход закреплен в законодательстве Китая: «К выморочному наследственному имуществу применяется право места, в котором наследство находится в момент смерти умершего» (§35 Закона «О международном частном праве»).

2. Если считать, что наследственные права государства возникли по «праву оккупации», то выморочное имущество переходит в собственность того государства, где гражданин умер, либо где имущество находится. Государству перейдет только то имущество, которое находится на территории этого государства: «Имущественные права, находящиеся на территории Государства, которые принадлежат иностранцу, не имеющему наследников, переходят к Государству» (ст. 17.2 Закона ОАЭ). Аналогичная норма закреплена в ст. 92 Кодекса о международном частном праве Болгарии: «Когда согласно применимому к наследству праву нет наследников, наследственное имущество, находящееся на территории

Республики Болгарии, получается болгарским государством или муниципалитетом».

Судебная практика Англии использует категорию наследственного статута, несмотря на то, что общая концепция перехода выморочного имущества к государству обосновывается с помощью теории оккупации. К движимому выморочному имуществу, которое находится в Англии, применяется закон домицилия: если лицо домицилировано в Англии – английское право, если за границей – закон государства, к праву которого коллизонная норма страны домицилия умершего отсылает решение вопроса о судьбе выморочного имуществу.

Во Франции имущество иностранного гражданина переходит к государству по праву оккупации и на основании принципа публичного порядка, суть которого – воспрепятствовать завладению иностранным государством имуществом на территории Франции.

Практически общепризнано, что судьба выморочного имущества определяется правом того государства, на чьей территории имущество находится, и зависит от того, какой концепции перехода выморочного имущества придерживается данное государство: «Решающее слово принадлежит закону, которому подчинено наследование: если этот закон квалифицирует переход выморочного имущества к государству как наследование, то имущество переходит к государству, праву которого подчинено наследование; если же закон считает, что при выморочности имущества имеет место оккупация, то очевидно, что оккупирующим государством может быть лишь то, на территории которого имущество находится».

Даже если государство придерживается концепции перехода по праву наследования, недвижимость в любом случае становится собственностью того государства, на чьей территории она находится. Движимые вещи либо передаются государству гражданства умершего, либо поступают в казну государства их места нахождения.

В соответствии с ГК Республики Беларусь выморочное наследство переходит в собственность административно-территориальной единицы по месту нахождения соответствующего имущества, входящего в состав наследства (п. 2 ст. 1039 ГК Республики Беларусь). Переход выморочного имущества в государственную собственность основывается на признании в установленном порядке наследства выморочным.

Вопрос о судьбе выморочного имущества решается в отдельных международных договорах, при отсутствии таковых в каждом конкретном случае посредством переговоров между заинтересованными государствами. Так, в Минской конвенции 1993 г. и Кишиневской конвенции 2002 г. предусмотрено, что если по законодательству страны, подлежащему применению при наследовании, наследником является государство, то движимое имущество переходит стране, гражданином которой является наследодатель в момент смерти, а недвижимое наследственное имущество переходит стране, на территории которой оно находится.