

УЧРЕЖДЕНИЕ ОБРАЗОВАНИЯ
«БЕЛОРУССКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ ЭКОНОМИЧЕСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ»

УДК 341.96: 347.65

ШАРАПА
ИНГА АЛЕКСАНДРОВНА

**ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ НАСЛЕДСТВЕННЫХ
ОТНОШЕНИЙ В МЕЖДУНАРОДНОМ ЧАСТНОМ ПРАВЕ**

Автореферат диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук
по специальности 12.00.03 — гражданское право; предпринимательское право;
семейное право; международное частное право

Минск, 2007

Работа выполнена в УО «Белорусский государственный экономический университет»

Научный руководитель	Зорченко Елена Антоновна, кандидат юридических наук, доцент, доцент кафедры, Академия управления при Президенте Республики Беларусь, кафедра теории государства и права
Официальные оппоненты:	Витушко Владимир Александрович, доктор юридических наук, профессор, профессор кафедры, ЧУО «БИП — Институт правоведения», кафедра гражданского права и процесса Каравай Александр Васильевич, кандидат юридических наук, доцент, начальник управления, Секретариат Конституционного Суда Республики Беларусь, экспертно-правовое управление
Оппонирующая организация	УО «Академия Министерства внутренних дел Республики Беларусь»

Защита состоится 23 октября 2007 г. в 14.30 на заседании совета по защите диссертаций Д.02.07.04 при УО «Белорусский государственный экономический университет» по адресу: 220070, Минск, просп. Партизанский, 26, ауд. 407, (1-й учеб. корп.), тел. 209-79-56.

С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке УО «Белорусский государственный экономический университет».

Автореферат разослан 22 сентября 2007 года.

Ученый секретарь
совета по защите диссертаций

Вабищевич С.С.

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Связь работы с крупными научными программами (проектами) и темами. Диссертация выполнена в рамках научно-исследовательских тем кафедр международного экономического права и гражданско-правовых дисциплин УО «Белорусский государственный экономический университет»: «Организационно-правовые формы ведения хозяйственной деятельности в оффшорных зонах» (№ ГР 2007435), «Современные проблемы правового регулирования экономической деятельности» (2001—2005 гг., 2006—2010 гг.), «Правовое обеспечение внешнеэкономической деятельности в Республике Беларусь» (2004—2005 гг.), «Правовые проблемы предпринимательской деятельности в условиях интеграции Республики Беларусь в мировую экономику» (2006—2010 гг.).

Цель и задачи исследования. Целью диссертационной работы является разработка комплексной модели правового регулирования наследственных отношений, осложненных иностранным элементом, отвечающей новым политико-правовым реалиям и обеспечивающей соблюдение баланса частных и публичных интересов, и определение на ее основе конкретных предложений по совершенствованию законодательства.

Цель работы обусловила постановку и решение следующих задач:

- проанализировать и систематизировать понятийно-категориальный аппарат международного частного права, характеризующий трансграничное наследование, сформулировать понятие «международное наследование» и уточнить его содержание применительно к законодательству Республики Беларусь;
- определить правовые возможности, порядок и пределы применения иностранного права на территории Беларуси для регулирования наследования с иностранным элементом;
- провести сравнительно-правовой анализ соответствия действующего законодательства Республики Беларусь требованиям двусторонних и многосторонних международных договоров в сфере наследственных отношений;
- выяснить содержание общих и специальных правил наследственного статуса в Республике Беларусь и порядок наследования отдельных видов имущества;
- выявить правовые возможности реализации принципа автономии воли в наследственных отношениях и установить пределы его применения;
- определить порядок объективации материальных наследственных прав в отношениях, осложненных иностранным элементом.

В качестве объекта исследования выступают общественные отношения, складывающиеся в процессе наследования, осложненные иностранным элементом. Предметом диссертационного исследования являются проблемы правового регулирования трансграничного наследования; законодательство Республики Беларусь и зарубежных стран в сфере регулирования наследственных отношений, возникающих в международном гражданском обороте; принципы и нормы международного права, закрепленные в международных актах; основные доктринальные положения по указанным проблемам. В силу ограниченности объема в настоящей работе не анализируются отношения, тесно связанные с наследованием, но составляющие предмет иных правовых институтов (брачно-семейные, объявление умершим и др.), а также правовой режим наследования таких видов имущества, как доли участия в уставных фондах юридических лиц, государственные награды, объекты национально-культурного достояния.

Положения, выносимые на защиту.

1. Определение международно-правового наследования как правопреемства в отношении имущества и некоторых неимущественных прав умершего лица, обоснованное нормами двух или более правопорядков, правовой режим отдельных элементов которого, а именно субъектов, объектов и завещательных распоряжений, а также личный статус наследодателя определяется взаимодействием суверенитетов различных государств. Данная дефиниция позволила реализовать комплексный системный подход к анализу юридического содержания и взаимодействия элементов международно-правового наследования и обосновать предложение о дополнении ст. 11 Закона Республики Беларусь «О гражданстве Республики Беларусь» частью третьей следующего содержания: «Гражданская правосубъектность граждан Республики Беларусь, имеющих также иное гражданство, определяется по правилам раздела VII «Международное частное право» Гражданского кодекса (далее — ГК) Республики Беларусь, если иное не установлено специальным законодательством», что позволит устранить возможное неравенство в правах иностранных граждан и граждан Республики Беларусь, имеющих двойное гражданство.

2. Классификация коллизий наследования (формальные, однородные, конфликтные и внутрисистемные), учитывающая основания их возникновения, степень развития и возможность преодоления. Предложенная классификация позволила разработать общеметодологические правила преодоления коллизии, которые могут применяться не только в сфере международного наследования, но и в отношении любого института международного частного права.

3. Вывод о том, что в системе принципов, составляющих основу института международного наследования, можно выделить общие и специальные (наиболее полное обеспечение воли наследодателя, материально-обеспечительное

назначение наследования, семейно-родственный характер наследования, охрана приобретенных прав) принципы. Анализ содержания и взаимодействия выявленных принципов позволил предложить внести изменения в часть вторую ст. 102 Закона Республики Беларусь «О нотариате и нотариальной деятельности», изложив ее в следующей редакции: «Нотариусы осуществляют нотариальные действия в соответствии с нормами иностранного права в случаях, когда его применение не противоречит основам правопорядка (публичному порядку) Республики Беларусь. Иностранное право не подлежит применению и в иных случаях, прямо предусмотренных законодательными актами».

4. Предложения по устранению противоречий между отдельными национальными правовыми нормами, регулирующими наследственный статус, а также положениями международных договоров, заключенных Республикой Беларусь, состоящие во внесении в действующее законодательство следующих изменений:

- дополнить ст. 1093 ГК Республики Беларусь новой частью 5 следующего содержания: «Если вступившим в силу международным договором Республики Беларусь предусмотрены иные правила, к гражданско-правовым отношениям, осложненным иностранным элементом, применяются правила международного договора»;

- уточнить формулировку ст. 44 Договора между Республикой Беларусь и Литовской Республикой о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 20 октября 1992 г., изложив ее следующим образом: «Если согласно законодательству Договаривающейся Стороны, определенной в статье 43 настоящего Договора, наследники отсутствуют, то движимое имущество переходит к той Договаривающейся Стороне, гражданином которой являлся наследодатель на момент смерти, а недвижимое имущество переходит в собственность Договаривающейся Стороны, на территории которой оно находится»;

- дополнить ст. 1133 ГК Республики Беларусь новой частью 2 следующего содержания: «Наследодатель при составлении завещания может выбрать закон государства, гражданином которого он является, или закон государства его постоянного места жительства, или закон государства местонахождения его имущества в качестве права, применимого к наследственному отношению в целом, если это не противоречит основам правопорядка Республики Беларусь и не ущемляет права граждан Республики Беларусь, имеющих право на обязательную долю в наследстве».

5. Обоснованное предложение о необходимости унифицировать белорусское законодательство с нормами международных договоров, ратифицированных Республикой Беларусь, провозглашающих равноправие наследственных

прав физических лиц независимо от принадлежности к гражданству государства, на территории которого находится недвижимость, изложив часть первую ст. 58 Кодекса Республики Беларусь о земле следующим образом: «Наследование земельных участков, находящихся в частной собственности граждан Республики Беларусь, осуществляется согласно законодательству Республики Беларусь, если правилами международных договоров не установлено иное».

6. Определение категории «международный наследственный процесс» как комплексного правового института международного частного права, а также как научного понятия, раскрывающего специфику применения административных и гражданских процессуальных норм в сфере наследственного правопреемства с иностранным элементом. Международный наследственный процесс, в отличие от национального, характеризуется наличием особых субъектов (консульские учреждения и иностранные суды), дополнительных стадий (квалификация наследственного отношения как международно-правового, выбор применимого права), а также особенностями использования процессуальных актов (легализация, экзекватура). Комплексное рассмотрение порядка объективации наследственных прав в рамках единого наследственно-процессуального отношения позволило сформулировать ряд предложений, направленных на совершенствование законодательства, а именно:

- отказаться от жесткой коллизионной привязки к праву страны суда в процессуальных отношениях и заменить ее гибкой коллизионной нормой путем дополнения ст. 542 Гражданского процессуального кодекса (далее — ГПК) Республики Беларусь новой частью второй: «В случае, если применение правил настоящего Кодекса к материальному правоотношению невозможно без существенного искажения его содержания или ведет к ущемлению прав его участников, суд применяет процессуальное право, наиболее тесно связанное с гражданско-правовым отношением, осложненным иностранным элементом»;
- распространить консульские полномочия в сфере наследования на всех лиц, имеющих постоянное место жительства в Республике Беларусь;
- дополнить ст. 546 ГПК Республики Беларусь новой частью третьей: «Соглашение сторон о подсудности является недействительным, если оно нарушает исключительную подсудность иностранного суда»;
- уточнить положения об исключительной подсудности путем отнесения к исключительной подсудности суда Республики Беларусь споров о правах на имущество, зарегистрированное на территории Республики Беларусь.

Личный вклад соискателя. Диссертация является самостоятельным и законченным научным исследованием правового регулирования наследственных отношений в международном частном праве. Все положения, содержащиеся в диссертации и выносимые на защиту, имеют определенную научную новизну,

практическую, экономическую и социальную значимость. Другие авторы в проведении исследования участия не принимали.

Апробация результатов диссертации. Основные положения диссертационного исследования докладывались на научно-практических конференциях «Конституционный контроль и развитие социального правового государства» (Минск, 2004), «Проблемы совершенствования хозяйственного законодательства Республики Беларусь на современном этапе» (Минск, 2004), «Эффективность осуществления и защиты права как гарантия создания правового государства» (Минск, 2004), «Беларускае грамадства ў геапалітычных умовах пачатку XXI стагоддзя: прававыя, эканамічныя і сацыякультурныя праблемы» (Минск, 2004), «Актуальные проблемы совершенствования законодательства Республики Беларусь на современном этапе» (Минск, 2005).

Положения диссертационной работы обсуждались на заседаниях кафедры международного экономического права и используются в учебном процессе УО «Белорусский государственный экономический университет» при преподавании дисциплины «Международное частное право».

Опубликованность результатов диссертации. По результатам диссертационного исследования опубликовано 10 научных работ, в том числе 4 статьи в научных рецензируемых журналах, 6 — в материалах конференций; из них 4 публикации, отвечающие требованиям п. 18 Положения о присуждении ученых степеней и присвоении ученых званий, общим объемом 1,75 авторского листа, и 6 — иные, общим объемом 0,6 авторского листа.

Структура и объем диссертации. Диссертация состоит из перечня условных обозначений, введения, общей характеристики работы, трех глав, заключения, библиографического списка, включающего 154 наименования, и приложений.

Структура работы предопределяется ее целью и задачами. В первой главе «Общетеоретическая характеристика наследования в международном частном праве» рассматриваются теоретические вопросы международного наследования, формулируется его понятие, проводится классификация наследственных коллизий и разрабатываются методологические основы их преодоления, а также анализируется система принципов, лежащих в основе института международного наследования. На основе теоретико-методологических положений, выработанных в первой главе, во второй главе «Материально-правовые аспекты наследственного отношения с иностранным элементом» исследуются наследственный статут, основные коллизионные привязки относительно отдельных элементов международного наследственного отношения, а также особенности наследования недвижимости в Республике Беларусь иностранными гражданами и лицами без гражданства. Третья глава «Процессуально-

правовые аспекты реализации наследственных прав в отношениях, осложненных иностранным элементом» посвящена проблеме объективации материальных наследственных прав в отношениях, осложненных иностранным элементом.

Работа изложена на 100 страницах. В диссертации имеются 2 приложения.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ ДИССЕРТАЦИИ

Во **введении** обосновывается актуальность избранной темы, которая обусловлена, с одной стороны, преобразованиями в социально-политической и экономической сфере общества, ростом международных связей Республики Беларусь, в том числе и на уровне частноправового общения, а с другой — отсутствием комплексных научных работ, посвященных вопросам международного наследования и учитывающих новые правовые реалии.

В первой главе **«Общетеоретическая характеристика наследования в международном частном праве»** освещаются основные этапы развития научной мысли по проблемам международного наследования, определяются вопросы, которые будут изучены в рамках диссертации, исследуются базовые понятия международного частного права применительно к институту наследования с иностранным элементом. Глава состоит из четырех разделов.

Первый раздел *«Обзор литературы и методологическая основа диссертационного исследования»* посвящен краткому критическому анализу научной литературы, в которой рассматривается институт международного наследования. В результате диссертантом сделан вывод о том, что хотя основные понятия международного частного права сформированы уже достаточно давно и подвергнуты всестороннему научному осмыслению, институт наследственного права в международном частном праве Беларуси нуждается в комплексном исследовании с учетом изменившихся реалий социально-экономического устройства и правовой практики Республики Беларусь.

Во втором разделе *«Понятие наследственного правоотношения с иностранным элементом»* предпринята попытка раскрыть содержание категории «международно-правовое наследование». В качестве исходного был принят тезис о том, что квалификация того или иного отношения в качестве отношения с иностранным элементом не может опираться только на формальные признаки, а следовательно, возможность трактовки того или иного элемента конкретного общественного отношения в качестве иностранного обуславливается определенными социально-историческими условиями, а также целями и содержанием государственной политики.

Анализ законодательства Республики Беларусь позволил сделать вывод о том, что в составе наследственного отношения в качестве иностранного элемента выделяются субъектный состав (правовой статус наследников), место нахождения наследственного имущества, гражданство наследодателя, место составления завещания, а также юридический состав, послуживший основанием возникновения этого отношения. Перечисленные элементы требуют дальнейшего уточнения и пояснения. Отношение наследования будет являться международным частноправовым, если в качестве наследников в нем будут выступать: иностранные граждане; лица без гражданства, постоянно проживающие за пределами Республики Беларусь; лица, ходатайствующие в установленном порядке о предоставлении им статуса беженцев в Беларуси; юридические лица, учрежденные за пределами Беларуси на основе иностранного права; иностранное государство. В связи с этим определенные трудности в квалификации вызывает наследственное отношение, субъектами которого являются граждане Республики Беларусь, имеющие второе (иностранное) гражданство. Наследственное правоотношение с участием названных лиц, при условии, что оно возникло и развивается на территории Беларуси, может одновременно рассматриваться в разных правовых порядках как национальное (в рамках права Республики Беларусь) и как отношение с иностранным элементом (в стране второго гражданства гражданина Республики Беларусь).

Что касается выделения в качестве иностранного элемента объекта наследственного правоотношения, то во всех случаях, когда наследственное имущество находится за пределами территории Республики Беларусь, будет иметь место международное частноправовое отношение.

Таким образом, международно-правовое наследование можно определить как правопреемство в отношении имущества и некоторых неимущественных прав умершего лица, обоснованное нормами двух или более правовых порядков, правовой режим отдельных элементов которого, а именно субъектов, объектов и завещательных распоряжений, а также личный статус наследодателя определяется взаимодействием суверенитетов различных государств.

В третьем разделе *«Наследственные коллизии в международном частном праве Республики Беларусь»* сопоставляются предлагаемые в правовой доктрине трактовки категории «коллизии». Принимая во внимание общеправовое значение указанного термина как столкновения противоположностей, противоречия в функционировании какой-либо системы, можно заключить, что общество как развивающаяся система неизбежно содержит в себе противоречия, которые углубляются, вступают во взаимодействие и требуют своего разрешения, а право как надстроечное явление и важнейший социальный регулятор одновременно служит одним из способов их преодоления. В связи с этим

право, с одной стороны, при необходимости определенным образом отражает их, а с другой — выступая в качестве относительно самостоятельной развивающейся системы, сталкивается с внутренне присущими ему противоречиями, которые также ведут к коллизиям.

В зависимости от сферы возникновения и степени развития противоречий, которые взаимодействуют в рамках данной коллизии, коллизии наследственного права могут быть классифицированы на формальные, однородные, конфликтные и внутрисистемные. В тех случаях, когда общественное отношение регулируется материальными нормами различных государств сходным образом, можно говорить о формальной коллизии. Однородные коллизионные отношения предполагают наличие расхождений в правовом регулировании общественных отношений различными правовыми порядками, но допускают возможность их преодоления путем разрешения ограниченного действия права иностранного государства на национальной территории. Конфликтными правоотношениями является такое столкновение правовых порядков различных государств, которое не допускает самой возможности их взаимопроникновения, поскольку норма иностранного законодательства, направленная на урегулирование конкретного отношения, противоречит основам национальной правовой системы, а также морально-этическим установкам данного социума, иными словами, носит деструктивный характер. Внутрисистемные коллизии — это противоречия в системе правовых средств разрешения противоречий между правовыми порядками различных государств, то есть ситуация, когда способы разрешения коллизий правового регулирования конкретных отношений с иностранным элементом являются взаимоисключающими. Предложенная классификация позволила разработать общеметодологические правила преодоления коллизионности в сфере международного наследования.

Четвертый раздел *«Принципы наследования в международном частном праве Республики Беларусь»* посвящен исследованию системы принципов международного наследования. Основу института международного наследования в праве Республики Беларусь составляет система законодательных положений, среди которых можно выделить общие и специальные принципы. В качестве общих принципов выступают общеконституционные положения, устанавливающие правовой статус иностранных граждан и лиц без гражданства, оказавшихся по тем или иным причинам под воздействием суверенитета Республики Беларусь, а также нормы, определяющие условия, порядок и пределы подлежащего применению иностранного права. К числу общих принципов международного наследования следует отнести следующие: национальный режим; равенство; взаимность; защита основ конституционного строя и общественной нравственности; охрана собственности и интересов собственника; приоритет

общепризнанных принципов международного права и международных договорных норм; определение права, подлежащего применению по наиболее тесной связи с правоотношением; диспозитивность. К специальным принципам наследования в международном частном праве можно отнести принципы наиболее полного обеспечения воли наследодателя, материально-обеспечительного назначения наследования, семейно-родственного характера наследования, охраны приобретенных прав.

Во второй главе «**Материально-правовые аспекты наследственного отношения с иностранным элементом**», состоящей из трех разделов, рассматривается содержание наследственного статута в Республике Беларусь, исследуется проблема определения права, устанавливающего правовой режим завещаний, а также выделяются особенности наследования отдельных видов имущества.

В первом разделе «*Наследственный статут*» диссертантом сделан вывод о том, что Беларусь относится к странам с раздельным (двойственным) наследственным статутом, поскольку основное правило, определяющее его содержание, в соответствии с которым наследственные отношения подчиняются праву страны, где наследодатель имел последнее постоянное место жительства, допускает ряд изъятий, касающихся определения правового режима завещаний, наследственного имущества, зарегистрированного в Республике Беларусь. Кроме того, основная коллизионная привязка наследственного правоотношения к праву того государства, где наследодатель имел последнее постоянное место жительства, также существенным образом видоизменяется как применительно к особым ситуациям (отсутствие наследников), так и под воздействием норм международных договоров.

Во втором разделе «*Наследование по завещанию в международном частном праве*» проанализированы специальные правила наследственного статута относительно завещательных распоряжений. Применительно к наследственным отношениям с иностранным элементом белорусский законодатель дополняет принцип свободы завещания правом выбора наследодателем правопорядка, применимого к наследственному отношению. Таким образом, коллизионные правила, содержащиеся в законодательстве Республики Беларусь и устанавливающие правовой режим завещания, имеют общую направленность на выявление и максимально полную реализацию посмертной воли, обеспечение автономии воли наследодателя. При этом праворегулирующий потенциал законодательства Республики Беларусь не находит адекватной реализации в практике разрешения наследственных коллизий, чему отчасти препятствуют устаревшие нормы двусторонних договоров о правовой помощи и правовых сношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, а также затруднения в области международной унификации и гармонизации законодательства о наследовании.

Проведенный в третьем разделе *«Наследование отдельных видов имущества иностранными гражданами и лицами без гражданства в Республике Беларусь»* анализ порядка наследования отдельных видов имущества позволил сделать вывод о том, что недвижимость как родовое понятие в целом пользуется особым правовым режимом, содержание которого однако различается в отношении различных объектов. В частности, в Республике Беларусь в рамках единого правового режима можно выделить специальный режим, применяемый к земельным участкам. Необходимо унифицировать национальное законодательство с нормами международных договоров, ратифицированных Республикой Беларусь, провозглашающих равноправие наследственных прав физических лиц независимо от принадлежности к гражданству государства, на территории которого находится недвижимость.

Третья глава **«Процессуально-правовые аспекты реализации наследственных прав в отношениях, осложненных иностранным элементом»** посвящена рассмотрению правовых норм, определяющих порядок вступления в наследство, а также разрешения наследственных споров. Глава состоит из трех разделов.

В первом разделе *«Наследственный процесс с иностранным элементом и его стадии»* сделан вывод о том, что наследственный процесс опосредует динамику наследственного правоотношения и состоит из ряда обязательных (возбуждение наследственного дела, установление состава наследственного имущества, охрана наследственного имущества, разрешение наследственного дела по существу, удовлетворение требований кредиторов наследодателя) и факультативных (выявление наследников, раздел наследственного имущества) стадий. Производство по международному наследованию включает в себя следующие дополнительные стадии: квалификация правовой ситуации как наследования с иностранным элементом, выбор на основе коллизионных норм применимого права, применение материальных норм компетентного порядка. При этом объективным основанием для объединения норм международного гражданского процесса и административно-процессуальных является общность юридических целей и правовых принципов, лежащих в основе деятельности по реализации наследственного правоотношения с иностранным элементом.

Во втором разделе *«Административно-процессуальное производство по наследственным делам»* анализируется компетенция органов нотариата и консульских учреждений в наследственных делах. При этом обоснована необходимость разграничения на законодательном уровне компетенции названных органов и распространения консульских полномочий на всех лиц, domiciliрованных в Республике Беларусь.

В третьем разделе *«Рассмотрение споров по наследственным делам в судах»*

Республики Беларусь» рассматриваются проблемы международной подсудности по наследственным делам с иностранным элементом, а также вопросы признания и исполнения иностранных судебных решений. Правила, определяющие компетенцию судов Республики Беларусь в сфере международного наследования, в целом соотносятся с коллизионными нормами наследственного статута, но при этом нуждаются в некоторой корректировке. В частности, ст. 546 ГПК Республики Беларусь необходимо дополнить частью третьей следующего содержания: «Соглашение сторон о подсудности является недействительным, если оно нарушает исключительную подсудность иностранного суда». Также нуждаются в уточнении положения об исключительной подсудности путем соотнесения процессуальных правил с аналогичными нормами ГК Республики Беларусь.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Основные научные результаты диссертации.

Проведенное исследование позволило сделать следующие выводы и сформулировать предложения.

1. Исходя из положения о национальном характере международного частного права, а также принимая во внимание историю становления и развития коллизионного права, автором выявлена связь международного частного и публичного права, которая выражается в установлении и поддержании баланса между суверенитетом отдельного государства и необходимостью учитывать признанные мировым сообществом общечеловеческие ценности, объективированные через систему общепризнанных принципов международного права. Этот постулат позволил заключить, что характеристика конкретного общественного отношения как отношения с иностранным элементом и, соответственно, принципиальное признание возможности для иностранных правовых систем регулировать это отношение полностью или в части опираются на конституционно-правовые нормы и принципы международного права, признаваемые в качестве таковых данным государством. При этом возможность трактовки того или иного элемента общественного отношения в качестве иностранного предопределяется конкретными социально-историческими условиями и целями государственной политики. Следовательно, содержание понятия отношения с иностранным элементом вообще и международного наследования в частности является мобильным, эволюционирующим под воздействием целого ряда факторов международной и национальной социальной реальности. На основе приведенных общетеоретических положений было сформулировано определение международно-правового наследования, под которым следует понимать правопреемство в отношении имущества и некоторых неимущественных прав умер-

шего лица, обоснованное нормами двух или более правопорядков, правовой режим отдельных элементов которого, а именно субъектов, объектов и завещательных распоряжений, а также личный статус наследодателя определяется взаимодействием суверенитетов различных государств.

Уточнение юридического содержания элементов международно-правового наследования позволило внести предложение о дополнении ст. 11 Закона Республики Беларусь «О гражданстве Республики Беларусь» частью третьей следующего содержания: «Гражданская правосубъектность граждан Республики Беларусь, имеющих также иное гражданство, определяется по правилам раздела VII «Международное частное право» Гражданского кодекса Республики Беларусь, если иное не установлено специальным законодательством» [4, 5].

2. Объективной основой и исходным положением международного частного права является понятие коллизии, т.е. такой ситуации, в которой частноправовые отношения через иностранный элемент связаны с двумя или более национальными системами права, потенциально способными их урегулировать путем взаимодействия, в ходе которого происходит столкновение правовых норм законодательств различных государств, правоприменительной практики, а также правовых квалификаций, в связи с чем и возникают противоречия правового регулирования в рамках единого правоотношения. В зависимости от оснований возникновения, степени развития и возможностей разрешения противоречий коллизии наследования в международном частном праве можно разделить на формальные, однородные, конфликтные и внутрисистемные. Предложенная классификация позволила разработать общеметодологические правила преодоления коллизионности в сфере международного наследования. Так, при разрешении формальных коллизий можно отказаться от односторонних и двусторонних коллизионных норм, жестких привязок и конструировать нормы международного частного права на основе цепочки привязок, закрепив автономию воли в качестве базового постулата. В случае однородных коллизий во внимание должен приниматься результат применения коллизионных норм. Если применение норм иностранного права приводит к ущемлению прав субъектов правоотношения или (и) затрагивает особо охраняемые национальные интересы, уместно использовать императивные коллизионные привязки. Конфликтные коллизии в целях защиты национальной правовой системы требуют применения оговорки о публичном порядке. Внутрисистемные коллизии могут быть разрешены только путем гармонизации и унификации законодательств различных государств, а также заключения международных договоров [4, 7, 10].

3. Основу института международного наследования в праве Республики Беларусь составляет система взаимосвязанных и взаимообусловленных законодательных положений, среди которых можно выделить общие и специальные

принципы. В качестве общих принципов выступают общеконституционные положения: национальный режим; равенство; взаимность; защита основ конституционного строя и общественной нравственности; охрана собственности и интересов собственника; приоритет общепризнанных принципов международного права и международных договорных норм; определение права, подлежащего применению по наиболее тесной связи с правоотношением; диспозитивность. К специальным принципам наследования в международном частном праве можно отнести принципы наиболее полного обеспечения воли наследодателя, материально-обеспечительного назначения наследования, семейно-родственного характера наследования, охраны приобретенных прав. Анализ содержания и взаимодействия выявленных принципов позволил внести следующие предложения по совершенствованию действующего законодательства:

- дополнить ст. 116 Конституции Республики Беларусь новой частью пятой следующего содержания: «Конституционный Суд по жалобе лица, чьи права нарушаются нормативным правовым актом, рассматривает вопрос о конституционности данного акта в порядке, определенном настоящей статьей»;

- часть вторую ст. 102 Закона Республики Беларусь «О нотариате и нотариальной деятельности» изложить в следующей редакции: «Нотариусы осуществляют нотариальные действия в соответствии с нормами иностранного права в случаях, когда его применение не противоречит основам правопорядка (публичному порядку) Республики Беларусь. Иностранное право не подлежит применению и в иных случаях, прямо предусмотренных законодательными актами» [2, 4, 6, 9].

4. В соответствии с установленным порядком решения вопроса о пространственных границах действия национального права при регулировании международного наследования Республика Беларусь является государством с раздельным наследственным статутом, в содержании которого можно выделить общее правило (домицилий наследодателя) и специальные правила в отношении наследования по завещанию, выморочного имущества, недвижимого и имущества, зарегистрированного в Республике Беларусь. Анализ общих и специальных правил наследственного статута позволил выявить противоречия между отдельными нормами национального гражданского законодательства и положениями международных договоров, заключенных Республикой Беларусь, для преодоления которых следует:

- дополнить ст. 1093 ГК Республики Беларусь новой частью 5 следующего содержания: «Если вступившим в силу международным договором Республики Беларусь предусмотрены иные правила, к гражданско-правовым отношениям, осложненным иностранным элементом, применяются правила международного договора»;

- уточнить формулировку ст. 44 Договора между Республикой Беларусь и Литовской Республикой о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 20 октября 1992 г., изложив ее следующим образом: «Если согласно законодательству Договаривающейся Стороны, определенной в статье 43 настоящего Договора, наследники отсутствуют, то движимое имущество переходит к той Договаривающейся Стороне, гражданином которой являлся наследодатель на момент смерти, а недвижимое имущество переходит в собственность Договаривающейся Стороны, на территории которой оно находится»;

- дополнить ст. 1133 ГК Республики Беларусь новой частью 2 следующего содержания: «Наследодатель при составлении завещания может выбрать закон государства, гражданином которого он является, или закон государства его постоянного места жительства, или закон государства местонахождения его имущества в качестве права, применимого к наследственному отношению в целом, если это не противоречит основам правопорядка Республики Беларусь и не ущемляет права граждан Республики Беларусь, имеющих право на обязательную долю в наследстве» [2].

5. Наследование недвижимости определяется императивными нормами и осуществляется в рамках особого правового режима, внутри которого можно выделить специальный правовой режим наследования земельных участков. Для обеспечения единообразия правоприменительной практики необходимо унифицировать белорусское законодательство с нормами международных договоров, ратифицированных Республикой Беларусь, провозглашающих равноправие наследственных прав физических лиц независимо от принадлежности к гражданству государства, на территории которого находится недвижимость. В этих целях часть первую ст. 58 Кодекса Республики Беларусь о земле целесообразно изложить следующим образом: «Наследование земельных участков, находящихся в частной собственности граждан Республики Беларусь, осуществляется согласно законодательству Республики Беларусь, если правилами международных договоров не установлено иное» [1].

6. Функциональное единство административно-правовых и гражданско-правовых норм, регулирующих порядок объективации наследственных прав, позволяет объединить их в рамках наследственного процесса. При этом термин «международный наследственный процесс» надлежит рассматривать как обозначение комплексного правового института международного частного права, а также как научную категорию, раскрывающую специфику применения административных и гражданских процессуальных норм в сфере наследственного правопреемства с иностранным элементом. Особенности процессуального отношения с иностранным элементом заключаются в особом субъектном составе, в

выделении дополнительных стадий и в определенном порядке использования процессуальных актов. Анализ специфики процессуального наследственного отношения с иностранным элементом позволил сформулировать ряд предложений, направленных на совершенствование законодательства:

- отказаться от жесткой коллизионной привязки к праву страны суда в процессуальных отношениях и заменить ее гибкой коллизионной нормой путем дополнения ст. 542 ГПК Республики Беларусь новой частью второй следующего содержания: «В случае, если применение правил настоящего Кодекса к материальному правоотношению невозможно без существенного искажения его содержания или ведет к ущемлению прав его участников, суд применяет процессуальное право, наиболее тесно связанное с гражданско-правовым отношением, осложненным иностранным элементом»;

- распространить консульские полномочия в сфере наследования на всех лиц, домицилированных в Республике Беларусь;

- дополнить ст. 546 ГПК Республики Беларусь новой частью третьей: «Соглашение сторон о подсудности является недействительным, если оно нарушает исключительную подсудность иностранного суда»;

- уточнить положения об исключительной подсудности путем отнесения к исключительной подсудности суда Республики Беларусь споров о правах на имущество, зарегистрированное на территории Республики Беларусь [3, 8].

Рекомендации по практическому использованию результатов.

Практическая значимость полученных результатов состоит в том, что реализация содержащихся в работе выводов и предложений позволит усовершенствовать действующее законодательство, устранить его пробельность и противоречивость. Предложенные автором формулировка понятия «международный наследственный процесс» и классификация коллизий дадут возможность сформировать единую концептуальную парадигму правотворческой деятельности в сфере международного наследования.

Теоретические положения и рекомендации по совершенствованию действующего законодательства могут быть использованы в деятельности государственных органов, в практике работы нотариальных контор и судов Республики Беларусь. Кроме того, содержащиеся в диссертации выводы и предложения позволяют усовершенствовать учебные курсы международного частного права, гражданского права, гражданского процесса, наследственного права, изучаемые студентами юридических факультетов вузов. В настоящее время результаты диссертационного исследования используются в учебном процессе УО «Белорусский государственный экономический университет» при преподавании дисциплины «Международное частное право», что подтверждено актом о внедрении.

СПИСОК ПУБЛИКАЦИЙ СОИСКАТЕЛЯ ПО ТЕМЕ ДИССЕРТАЦИИ

Статьи в научных рецензируемых журналах

1 Шарапа, И.А. Особенности наследования недвижимости в международном частном праве Республики Беларусь / И.А. Шарапа // Весн. Беларус. дзярж. экан. ун-та. — 2005. — № 3. — С. 92—96.

2 Шарапа, И.А. Содержание наследственного статута в международном частном праве Республики Беларусь / И.А. Шарапа // Юрид. журн. — 2006. — № 4. — С. 65—69.

3 Шарапа, И.А. Процессуальный аспект наследования с иностранным элементом / И.А. Шарапа // Весн. Беларус. дзярж. экан. ун-та. — 2007. — № 1. — С. 76—82.

4 Шарапа, И.А. Понятие наследственного правоотношения с иностранным элементом / И.А. Шарапа // Юрид. журн. — 2007. — № 2. — С. 66—70.

Материалы конференций

5 Шарапа, И.А. Соотношение публичных и частных интересов в наследственном правоотношении с иностранным элементом / И.А. Шарапа // Конституционный контроль и развитие социального правового государства: материалы Междунар. науч.-практ. конф., Минск, 9—10 сент. 2004 г. / Конституц. Суд Респ. Беларусь; редкол.: Г.А. Василевич [и др.]. — Минск, 2004. — С. 169—170.

6 Шарапа, И.А. Принципы наследования в международном частном праве Республики Беларусь / И.А. Шарапа // Эффективность осуществления и защиты права как гарантия создания правового государства: материалы Междунар. науч.-практ. конф., Минск, 2—3 дек. 2004 г. / Белорус. гос. ун-т; редкол.: И.Н. Колядко (отв. ред.) [и др.]. — Минск, 2005. — С. 44—47.

7 Шарапа, И.А. Коллизии наследственного права и их правовое регулирование в международном частном праве Республики Беларусь / И.А. Шарапа // Проблемы совершенствования хозяйственного законодательства Республики Беларусь на современном этапе: материалы Междунар. науч.-практ. конф., Минск, 9 дек. 2004 г. / Белорус. гос. экон. ун-т; редкол.: И.В. Новикова (отв. ред.) [и др.]. — Минск, 2004. — С. 235—236.

8 Шарапа, И.А. Процессуальный аспект наследования с участием иностранного элемента / И.А. Шарапа // Проблемы совершенствования хозяйственного законодательства Республики Беларусь на современном этапе: материалы Междунар. науч.-практ. конф., Минск, 9 дек. 2004 г. / Белорус. гос.

экон. ун-т; редкол.: И.В. Новикова (отв. ред.) [и др.]. — Минск, 2004. — С. 237—238.

9 Шарапа, И.А. Правовые основы наследования в международном частном праве Республики Беларусь / И.А. Шарапа // Беларускае грамадства ў геапалітычных умовах пачатку XXI стагоддзя: прававыя, эканамічныя і сацыякультурныя праблемы: матэрыялы Міжнар. навук.-практ. канф. праф.-выкладчыц. саставу, аспірантаў, магістрантаў і спецыялістаў-практыкаў, Мінск, 10 снеж. 2004 г. / Беларус. ін-т правазнаўства; пад рэд. С.Ф. Сокала. — Мінск, 2004. — С. 14—15.

10 Шарапа, И.А. Методология классификации коллизий международного наследования / И.А. Шарапа // Актуальные проблемы совершенствования законодательства Республики Беларусь на современном этапе: материалы респ. науч.-практ. конф., Минск, 2 дек. 2005 г. / Белорус. гос. экон. ун-т; редкол.: И.В. Новикова (отв. ред.) [и др.]. — Минск, 2005. — С. 197—198.

РЭЗІЮМЭ

Шарапа Інга Аляксандраўна

Прававое рэгуляванне спадчынных адносін у міжнародным прыватным праве

Ключавыя словы: спадчынныя праваадносіны з іншаземным элементам, спадчынны статут, калізіі, спадчынны працэс, міжнародная падсуднасць, консульскія ўстановы, натарыят, стадыі спадчыннага працэсу, міжнароднае завяшчанне, замежныя грамадзяне, апатрыды.

Мэтай дадзенай дысертацыі з'яўляецца тэарэтычнае асэнсаванне сацыяльна-прававога механізму міжнароднага права на спадчыну і распрацоўка на гэтай аснове комплекснай мадэлі прававога рэгулявання спадчынных адносін, ускладненых іншаземным элементам, якая будзе адпавядаць новым палітыка-прававым рэаліям і забяспечваць захаванне балансу прыватных і публічных інтарэсаў, і вызначэнне на яе аснове канкрэтных прапаноў па ўдасканаленню заканадаўства.

Метады даследавання: агульнанавуковыя метады пазнання сацыяльных з'яў і такія спецыяльныя метады, як гістарычны, фармальна-лагічны, параўнальна-прававы, структурна-сістэмны.

Атрыманыя вынікі і іх навізна. Дадзеная праца з'яўляецца першым у сучаснай айчыннай навуцы комплексным даследаваннем спадчынных адносін, ускладненых іншаземным элементам. Яе вынікам з'яўляецца ўдакладненне зместу паняцця спадчынных адносін з іншаземным элементам прымяняльна да ўмоў Рэспублікі Беларусь, класіфікацыя калізіій спадчыннага права, агульнаметадалагічныя правілы пераадолення калізійнасці ў галіне міжнароднага права на спадчыну, вызначэнне паняцця «міжнародны спадчынны працэс» і яго асаблівасцей, шэраг рэкамендацый па ўдасканаленню дзеючага заканадаўства.

Рэкамендацыі па выкарыстанні. Прыкладное значэнне вынікаў даследавання заключаецца ў магчымасці іх выкарыстання ва ўдасканаленні нацыянальнага заканадаўства, у распрацоўцы тэкстаў міжнародных дагавораў па праблемах трансгранічнага атрымання права на спадчыну, у навуковых даследаваннях, педагагічнай дзейнасці.

Галіна прымянення: праватворчая дзейнасць дзяржаўных органаў і практычная дзейнасць натарыусаў і судаў Рэспублікі Беларусь, навучальны працэс.

РЕЗЮМЕ

Шарапа Инга Александровна

Правовое регулирование наследственных отношений в международном частном праве

Ключевые слова: наследственное правоотношение с иностранным элементом, наследственный статут, коллизии, наследственный процесс, международная подсудность, консульские учреждения, нотариат, стадии наследственного процесса, международное завещание, иностранные граждане, апатриды.

Целью настоящей диссертации является теоретическое осмысление социально-правового механизма международного наследования и разработка на этой основе комплексной модели правового регулирования наследственных отношений, осложненных иностранным элементом, отвечающей новым политико-правовым реалиям и обеспечивающей соблюдение баланса частных и публичных интересов, и определение на ее основе конкретных предложений по совершенствованию законодательства.

Методы исследования: общенаучные методы познания социальных явлений и такие производные специальные методы, как исторический, формально-логический, сравнительно-правовой, структурно-системный.

Полученные результаты и их новизна. Данная работа представляет собой первое в современной отечественной науке комплексное исследование наследственных отношений, осложненных иностранным элементом. Ее результатом является уточнение содержания понятия наследственного отношения с иностранным элементом применительно к условиям Республики Беларусь, классификация коллизий наследственного права, общеметодологические правила преодоления коллизионности в сфере международного наследования, определение понятия «международный наследственный процесс» и его особенностей, ряд рекомендаций по совершенствованию действующего законодательства.

Рекомендации по использованию. Прикладное значение результатов исследования состоит в возможности их использования при совершенствовании национального законодательства, в разработке текстов международных договоров по проблемам трансграничного наследования, в научных исследованиях, педагогической деятельности.

Область применения: правотворческая деятельность государственных органов и практическая деятельность нотариусов и судов Республики Беларусь, учебный процесс.

RESUME

Sharapa Inga Alexandrovna

Legal regulation of hereditary relations in international private law

Key words: hereditary relation with external element, hereditary statute, collisions, hereditary process, international cognizance, consular establishments, notary, stages of hereditary process, international testament, foreign citizens, apatrides.

The purpose of dissertation is in theoretical understanding of social and legal device of international inheritance and development of complex model at legal regulation of hereditary relation, with external element, which qualifies new political and legal reality and provides abidance balance of private and public interests, and definition, according to this model, of concrete offers of legislation enhancement.

The methods of the research: scientific methods of perception of social phenomena are used and also such derivative special methods as historical, formal logical, comparative law, structural.

The scientific novelty of the obtained results. This work corresponds as the first complex research of hereditary relations with external element in contemporary domestic science. It's result is an elaboration the tenor of conception hereditary relation with external element as applied to circumstances of Republic of Belarus, classification of collisions of inheritance law, the general methodical rules of overcome of collision in the sphere of international inheritance, finding conception for "international hereditary process" and its peculiarities, the series of recommendation for perfection of acting legislation.

The degree of using. Applied sense of the result of research consists in opportunity of their usage according to enhancement of national legislation, elaboration the texts of international contracts connected with international heritage, in scientific researches, educational work.

The field of application: the lawmaking activity of state organs and the practical activity of the notaries and the courts of the Republic of Belarus, the teaching process.

Редактор *Г.В. Андропова*
Корректор *О.С. Сафронова*
Технический редактор *О.В. Амбарцумова*
Компьютерный дизайн *Ю.Н. Лац*

Подписано в печать 19.09.2007. Формат 60×84/16. Бумага офсетная. Гарнитура Times New Roman. Офсетная печать. Усл. печ. л. 1,4. Уч.-изд. л. 1,2. Тираж 70 экз. Заказ

УО «Белорусский государственный экономический университет».
Лицензия издательская № 02330/0056968 от 30.04.2004.
220070, Минск, просп. Партизанский, 26.

Отпечатано в УО «Белорусский государственный экономический университет».
Лицензия полиграфическая № 02330/0148750 от 30.04.2004.
220070, Минск, просп. Партизанский, 26.