ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО. ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЕ ПРАВО. СЕМЕЙНОЕ ПРАВО. МЕЖДУНАРОДНОЕ ЧАСТНОЕ ПРАВО

DOI: 10.12737/jflcl.2020.053

Актуальные проблемы наследственного права в законодательстве зарубежных государств

САКОВИЧ Ольга Марковна, ведущий научный сотрудник отдела гражданского законодательства иностранных государств Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации, кандидат юридических наук

СОЛОВЬЕВА Светлана Вадимовна, ведущий научный сотрудник отдела гражданского законодательства иностранных государств Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации, кандидат юридических наук

ТЕРНОВАЯ Ольга Анатольевна, ведущий научный сотрудник отдела гражданского законодательства иностранных государств Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации, кандидат юридических наук

ЩЕРБАК Станислав Сергеевич, научный сотрудник отдела гражданского законодательства иностранных государств Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации

Россия, 117218, г. Москва, ул. Большая Черемушкинская, 34
E-mail: foreign3@izak.ru

Настоящая статья посвящена сравнительно-правовому исследованию отдельных институтов наследственного права на примере законодательства США и некоторых европейских стран (Чехия, Франция, Германия). Актуальность данной работы обусловлена как отсутствием соответствующих научных исследований, так и активным процессом модернизации национальных законодательств о наследовании. Так, в Европейском Союзе тенденцией является гармонизация европейского законодательства о наследовании, связанная с принятием Регламента Европейского парламента и Совета Европейского Союза № 650/2012. Вместе с тем во множестве правовых порядков сохраняется своя специфика, что наиболее характерно для первых стран — участниц ЕС с устоявшимся наследственным правом. В частности, во Франции существует такой вид распоряжений на случай смерти наследодателя, как договорное назначение наследника, имущество по которому может переходить в порядке и универсального, и сингулярного правопреемства. В США в настоящее время идет интенсивная гармонизация и унификация законодательства о наследовании, в связи с чем был принят ряд единообразных законов, позднее объединенных в Единообразный наследственный кодекс, который приняли пока только 24 штата. В остальных штатах действуют собственные законы о наследовании, не сильно отличающиеся от Единообразного наследственного кодекса, но тем не менее имеющие особенности, которые касаются форм и видов завещаний. Интерес представляют новейшие подходы законодателей разных стран к таким традиционным институтам наследственного права, как завещание, наследственный договор, совместные завещания, легат. В связи с этим на примере законодательства США и Франции исследованы различные формы завещаний, порядок их составления и способы управления завещанным имуществом. На примере нового Гражданского кодекса Чехии исследованы наследственный договор, наследственные договоры супругов и будущих супругов.

Изучение зарубежного опыта может стать фундаментальной платформой для усовершенствования архитектуры российского законодательства о наследовании.

Ключевые слова: завещание, наследственное право, наследственный договор, наследник, завещатель, наследственное имущество, формы завещания, нотариус, нотариальная форма, бланкетная форма, обязательные наследники, гражданский кодекс, универсальное правопреемство, легат, завещательное возложение, дополнение к завещанию.

Для цитирования: Сакович О. М., Соловьева С. В., Терновая О. А., Щербак С. С. Актуальные проблемы наследственного права в законодательстве зарубежных государств // Журнал зарубежного законодательства и сравнительного правоведения. 2020. № 6. С. 67—80. DOI: 10.12737/jflcl.2020.053

В Соединенных Штатах Америки источниками наследственного права являются в первую очередь законы отдельных штатов, а также единообразные законы. Наследственное право унифицируется зако-

нодателями штатов через принятие единообразных законов, разрабатываемых Комиссией по единообразным законам (Uniform Law Commission), которые стали объединяться в единый документ. Первый та-

кой единый документ под названием Единообразный наследственный кодекс (далее — ЕНК) был предложен штатам в 1969 г. и в последующие 10 лет принят почти всеми штатами. В 2010 г. в Кодекс были предложены поправки, отражающие изменения, произошедшие за последние десятилетия¹.

Одним из таких изменений было вступление в действие в 1978 г. Международной конвенции о форме международного завещания 1973 г. Вашингтонская конвенция обязывала страну, ратифицировавшую эту Конвенцию, изменить соответствующим образом национальное законодательство, регулирующее наследование по завещанию. Конвенцией устанавливались форма завещания и порядок его составления и придания юридической силы. Форма международного завещания является приложением к тексту Конвенции.

Во исполнение взятых на себя международных обязательств законодатели США совместно с Комиссией по единообразным законам предложили штатам принять единообразный закон «О международных завещаниях» 1977 г.² Принимая во внимание тот факт, что законодательство о наследовании входит в компетенцию законодателей отдельных штатов, у федерального правительства нет иного средства внести изменения в законы о наследовании, только как путем принятия штатами единообразного закона, повторяющего положения международной Конвенции 1973 г.³ Поясним, что именно США явились инициатором принятия названной Конвенции и члены Комиссии по единообразным законам одновременно принимали участие в рабочей группе по подготовке Конвенции.

В итоге положения Конвенции 1973 г. о форме международного завещания и порядок его составления полностью совпадают с положениями единообразного закона США по тем же вопросам. В Конвенции ст. XV предусматривает возможность распространения положений Конвенции не на всю территорию ратифицировавшего ее государства, а на отдельные территории, составляющие это государство. Иными словами, Конвенция может иметь юридическую силу на территории не всех штатов.

На момент внесения изменений в ЕНК в 2010 г. уже 20 штатов приняли как закон штата Единообразный закон о международных завещаниях. Наряду с иными изменениями в Наследственный кодекс отдельной главой включался ранее разработанный Единообразный закон «О международных завещаниях». На сегодняшний день более чем в 20 штатах у граждан есть право выбора завещания. Граждане могут составить как завещание по законодательству штата, так и международное завещание.

На первый взгляд может показаться, что на территории США полностью отсутствует единообразие в такой очень чувствительной сфере правового регулирования, как наследование. Завещание — один из основных документов, опосредующих переход имущества и прав на него в процессе наследования от одного лица к другому. Большая часть положений ЕНК посвящена наследованию по завещанию. Это не удивительно, поскольку наследование по завещанию более востребовано, чем наследование при отсутствии завещания, которое скорее является исключением. Именно это обстоятельство обусловило серьезные усилия федерального правительства по унификации положений законов штатов, касающихся завещания.

Унификация требований законов штатов к форме и порядку составления завещания способствовала бы устранению необоснованных препятствий и сложностей при наследовании имущества, находящегося на территории разных штатов. Одним из первых шагов в этом направлении был Единообразный наследственный кодекс 1969 г., принятый почти всеми штатами. Причиной столь единодушного и быстрого принятия штатами ЕНК, безусловно, явились нормы общего права, которые нашли закрепление в законах штата. А это, в свою очередь, сблизило законы штатов, регулирующих наследование по завещанию.

Вторым шагом, более революционным, направленным на создание завещания, которое бы одинаково признавалось на территории всех штатов, стала ратификация Вашингтонской конвенции о форме международного завещания 1973 г. Все последующие шаги, такие как разработка Единообразного закона «О международном завещании» (1977 г.), новая редакция Единообразного наследственного кодекса (2010 г.), изменения в Единообразный наследственный кодекс (2019 г.), были направлены на создание унифицированных правил наследования, привлечение к этому процессу адвокатов с лицензией нотариусов, расширение возможностей наследователя в выборе вида и формы завещания.

Результатом этой последовательной и кропотливой работы стала гармонизация и серьезное сближение норм законов штатов о наследовании, и в частности наследовании по завещанию. Даже в тех штатах, которые не приняли редакцию ЕНК 2010 г., требования к форме завещания, порядку составления, изменения и отмене завещания не отличаются от законодательства штатов, принявших этот единообразный закон.

Сегодня можно уверенно констатировать, что законы всех штатов предусматривают единообразные требования к одному из видов завещания. Иными словами, во всех штатах есть такой вид завещания, требования к которому единообразно сформулированы законами всех штатов. Однако даже это достижение унификации не решает вопроса действительности завещания на территории того штата, в котором наследодатель не имеет постоянного ме-

¹ URL: <http://www.my-uniformlaws.org/ats/catalog/current>.

² URL: <http://www.loc.gov/law/help/guide.phpls/>.

³ URL: <http://www.findlaw.com/casecode/>.

ста проживания. Этот вопрос решается только составлением международного завещания, т. е. завещания в форме, предусмотренной Вашингтонской конвенцией (1973 г.). Положения названной Конвенции о форме завещания вошли в качестве самостоятельной главы (гл. 10, ч. II) в ЕНК, а также в самостоятельный Единообразный закон «О международных завещаниях» (1977 г.). Завещание, составленное в форме международного завещания, имеет силу на территории всех штатов и не зависит от места постоянного проживания наследодателя. По своему выбору наследодатель вправе составить завещание в любом месте на территории США. И требования к такому завещанию содержатся либо в Наследственном кодексе штата, либо в Законе штата «О международных завещаниях», единообразных законах, принятых как законы штата.

Разница между завещанием, составленным в форме международного завещания, и завещанием, составленным в соответствии с законодательством штата, безусловно, существует, но она обусловлена в основном отсутствием в правовых системах штатов такого направления юридической деятельности, как нотариат. Функции нотариата стран Латинского Союза в США рассредоточены между различными службами. Публичное удостоверение документов и действий, влекущих юридические последствия, осуществляются как адвокатами, имеющими лицензии на нотариальные действия, так и судьями районных и специальных судов, отдельными служащими органов власти штата и муниципального образования. В странах Латинского Союза подпись наследодателя на завещании удостоверяется нотариусом, который вправе помочь в составлении завещания и обязан разъяснить наследодателю правовые последствия его завещания — как открытого, так и закрытого.

Законы штатов в США не возлагают подобных обязанностей на адвокатов с лицензией на право осуществления нотариальных действий и иных лиц. Более того, только с 2008 г. в тех штатах, которые приняли ЕНК в редакции 2010 г., стали признаваться действительными завещания, подписи наследодателя и свидетелей на которых заверялись адвокатом с нотариальной лицензией. А в штатах, не принявших новую редакцию ЕНК, до сих пор адвокатам с нотариальной лицензией не разрешено удостоверять подпись наследодателя на завещании.

Чтобы международное завещание не противоречило порядку удостоверения подписи наследодателя на завещании, принятому в странах Латинского Союза, положения Конвенции предписывают составление специального сертификата специальным уполномоченным лицом. В странах Латинского Союза таким уполномоченным лицом является нотариус, а в штатах США это может быть любое должностное лицо, определенное законом штата, от судьи до помощника прокурора.

Составление сертификата, подтверждающего, что прилагаемый к нему документ является действительно завещанием наследодателя, отличает завещание в форме международного завещания от завещаний, предусмотренных законами штатов. Сертификат подтверждения представляет собой бланк, содержание которого предписывается Конвенцией и не подлежит изменению или дополнению. Этот бланк содержит сведения о наследодателе, месте его рождения, месте и дате составления сертификата, сведения о свидетелях, подписавших в присутствии уполномоченного лица завещание наследодателя. Бланк может быть заполнен от руки уполномоченным лицом или на печатном устройстве, равно как и само завещание. В тексте сертификата может быть указано место хранения завещания и сертификата.

В отличие от европейских стран в штатах США законы не устанавливают обязательной регистрации завещаний путем внесения сведений о них в соответствующий реестр. В штатах не ведется единый публичный реестр завещаний. Вместе с тем наследодатель вправе уполномочить лицо, составившее сертификат, направить его копию вместе с копией завещания, которые остаются у него, в суд после смерти наследодателя. Судебное удостоверение завещания является обязательной процедурой для всех завещаний, но она совершается уже после смерти наследодателя.

Еще одним существенным отличием завещания в форме международного завещания является обязанность уполномоченного лица при составлении сертификата и удостоверении подписи наследодателя на завещании убедиться в том, что наследодатель обладает правом составлять завещание, а свидетели — подтверждать факт подписания завещания наследодателем. Законы всех штатов содержат норму, согласно которой только лицо, достигшее 18-летнего возраста и находящееся в здравом уме, вправе составить завещание в любой форме, разрешенной законом, а также выступать свидетелем. Как уполномоченное лицо устанавливает здравомыслие наследодателя и свидетелей, законодатель не поясняет.

Для всех других видов завещаний подобное предписание не установлено, поскольку иные лица, кроме наследодателя и свидетелей, в процессе удостоверения завещания не участвуют. Названные отличия можно считать самыми серьезными отличиями завещания, составленного в форме международного завещания.

Есть еще несколько незначительных отличий, касающихся исключительно оформления завещания. Так, завещание в форме международного завещания должно быть подписано наследодателем после текста завещания в самом конце. Подпись наследодателя завершает текст завещания. Свидетели должны подписать завещание в присутствии наследодателя и уполномоченного лица. Завещание подписывает-

ся двумя свидетелями, если по какой-либо причине данный вид завещания признается не соответствующим требованиям международного завещания, тем не менее, это завещание не теряет силы завещания наследодателя и считается завещанием иного вида.

Вместе с тем для завещания в форме международного завещания установлено ограничение по числу наследодателей. Совместное завещание не может быть сделано в форме международного завещания. Все названные отличия и ограничения ясно и четко сформулированы в Единообразном законе «О международных завещаниях» (1977 г.) и новой редакции ЕНК.

В связи с тем что в 2019 г. Комиссией по единообразным законам был одобрен и предложен штатам Единообразный закон «Об электронной форме завещаний» (“Electronic Wills Act”), встает вопрос о возможности составления завещания в электронной форме. С одной стороны, федеральный закон «Об электронных подписях в международной и внутренней торговле» прямо исключает распространение этого закона на завещания и дополнения к завещаниям. С другой стороны, этот же закон допускает возможность расширения сферы применения электронной формы документов положениями единообразных законов. Кроме того, в федеральном законе закреплено положение, в соответствии с которым ни один документ не может быть признан недействительным лишь на том основании, что он составлен в электронной форме.

В пользу предположения, что любое завещание, которому законами штатов предписывается письменная форма, может быть составлено и в электронной форме, свидетельствует и тот факт, что в законах штатов нет запрета на составление завещания в электронной форме. Более того, Единообразный закон «Об отказе от наследственного имущества и имущественных прав», вошедший в ЕНК в 2006 г. в качестве самостоятельной главы, предусматривает электронную форму для отказа от наследства.

Еще одним аргументом в пользу возможности составить завещание, причем любого вида, в электронной форме являются решения судов штатов, признавших электронные завещания отвечающими требованиям письменной формы. Суд штата Мичиган в деле «Об имуществе Хортон» (*In re Estate of Horton*, 925 N. W.2d 207 Mich. 2018) в 2018 г. признал завещанием, соответствующим законодательству штата Мичиган, завещание, сделанное наследодателем на смартфоне. Похожее решение было вынесено судом штата Огайо (*case, In re Estate of Javier Castro*, Case No. 2013 E00140) в 2013 г. после смерти наследодателя при удостоверении завещания, составленного на смартфоне наследодателя и подписанного наследодателем собственноручно на сенсорном экране.

Интересен и тот факт, что ряд штатов в 2019 г. приняли законы «Об электронной форме завещаний».

К ним относятся штаты Аризона, Индиана, Флорида и Невада, а в штатах Калифорния, Нью-Гэмпшир, Вирджиния, Округ Колумбия в 2019 г. внесены на обсуждение схожие законопроекты. Говорить о безусловном признании электронной формы завещания на территории всех штатов, видимо, пока рано, но поступательное движение в этом направлении уже видно невооруженным взглядом.

Возвращаясь к форме международного завещания, отметим, что порядок отзыва, отмены, изменения этого вида завещания определяется законами штатов, регулируемыми эти вопросы в отношении других видов завещаний. Члены Комиссии по единообразным законам сочли нецелесообразным устанавливать разные режимы отмены и изменения завещания для различных видов завещаний.

На территории США унификация наследственного законодательства идет полным ходом. Результатом этой унификации можно считать то обстоятельство, что законы всех штатов закрепляют несколько видов завещаний, требования к которым едины. Напомним, что на территории половины штатов США действует ЕНК в редакции 2010 г., а на территории другой половины действует ЕНК 1969 г.

Общим для всех штатов является завещание, удостоверенное свидетелями или нотариусом (адвокатом с лицензией на осуществление нотариальных действий). Данное завещание должно быть составлено в письменной форме и подписано наследодателем и не менее чем двумя свидетелями. Также данный вид завещания может быть подписан наследодателем в присутствии нотариуса или иного уполномоченного законом лица, который заверяет подпись наследодателя и подтверждает, что подписанный последним документ является его завещанием.

Вторым видом завещания, известным законодателям всех штатов, можно назвать собственноручное завещание. Этот вид завещания наследодателем составляется самостоятельно и может быть оформлен без свидетелей. Собственноручное завещание подписывается только наследодателем и является самым демократичным и неформализованным видом завещания. Хотя, если наследодатель привлечет для подписания кого-либо в качестве свидетеля или свидетелей, завещание не перестанет считаться собственноручным завещанием и не будет считаться недействительным. Названные виды завещаний, несмотря на то что они предусмотрены законами всех штатов, и требования, предъявляемые к ним, единообразны, имеют юридическую силу только в том штате, где они были составлены. Это касается и всех других видов завещаний, предусмотренных законами отдельных штатов.

Подводя итог исследованию отдельных проблем, касающихся такого правового документа, как завещание в законодательстве отдельных штатов США, можно сделать следующие выводы.

Ратификация Вашингтонской конвенции 1973 г. о форме международного завещания способствовала унификации законодательства отдельных штатов о наследовании в части, касающейся завещаний. Появление нового вида завещания — в форме международного завещания — существенно расширило возможности наследодателей, вовлекло в процедуру удостоверения подписи наследодателя на завещании нотариусов (адвокатов, имеющих лицензию на право осуществления нотариальных действий). Положения Вашингтонской конвенции 1973 г. не только повлияли на процесс унификации законов отдельных штатов, но и сблизили процессы наследования по завещанию в странах Латинского Союза и США. Разработка и принятие ряда единообразных законов штатами в сфере наследования, продемонстрировали движение законодательного регулирования в сторону упрощения процедуры наследования по завещанию и расширению возможностей наследодателя. Электронная форма завещания пока не стала во всех штатах приравненной к письменной форме, но законотворчество законодателей ряда штатов и дальновидная современная позиция судов штатов по признанию электронной формы завещания соответствующей требованиям письменной формы активно создают условия для признания электронных завещаний как законных правовых документов законодательством всех штатов.

Продолжая характеризовать правовое регулирование наследственного права, в частности завещаний, обратимся к опыту европейских государств.

В частности, в **Федеративной Республике Германии** ст. 14 Основного закона от 23 мая 1949 г.⁴ гарантируется право наследования, содержание и пределы которого определяются законами. В развитие конституционных положений гражданское законодательство ФРГ подробно регламентирует наследственные отношения, в том числе формы распоряжения имуществом на случай смерти лица. Право наследования может быть реализовано в одной из форм, предусмотренных наследственным законодательством ФРГ. Так, в ФРГ весьма распространено наследование по завещанию.

В наследственном праве ФРГ завещание (Testament) относится к одной из форм распоряжения имуществом на случай смерти наряду с наследственным договором (Erbvertragf). Германское гражданское уложение выделяет отдельный вид завещания — совместное (общее) завещание (Gemeinschaftliches Testament), регулирующееся разд. 8 кн. 5 Германского гражданского уложения (далее — ГГУ)⁵. Совместные

завещания пользуются популярностью среди граждан ФРГ и занимают более половины от общего количества применяемых моделей среди распоряжений на случай смерти⁶.

Согласно § 2265 ГГУ совместное завещание может быть составлено только супругами. Таким образом, право на составление совместного завещания не распространяется на невесту или тех, кто живет в сожительстве без брака. Примечательно, что с 2017 г. в ФРГ введен закон «О вступлении в брак для лиц одного пола» (Gesetz zur Einführung des Rechts auf Eheschließung für Personen gleichen Geschlechts)⁷. Лица одного пола, вступившие в брак, также могут составлять совместное завещание. В период с 2001 по 2017 г. совместное завещание могли составлять зарегистрированные внебрачные партнеры в соответствии с Законом ФРГ «О внебрачных партнерствах» 2001 г. (Lebenspartnerschaftsgesetz)⁸.

При составлении общего завещания супруги должны иметь немецкое гражданство, поскольку не все государства признают совместные завещания и могут возникнуть проблемы с исполнением завещания в другом государстве⁹.

ГГУ не раскрывает понятие и признаки совместного завещания. В связи с этим, опираясь на доктринальные разработки и судебную практику, можно выделить признаки совместного завещания.

1. Совместное завещание составляется в упрощенной форме. По общему правилу обычные завещания совершаются в форме записи нотариуса и в форме заявления, представляющего собой собственноручное завещание. При установлении общей воли в совместном завещании немецкое законодательство предусматривает составление наследодателями собственноручного завещания, т. е. наследодатели могут совершить совместное завещание в форме собственноручно написанного и подписанного заявления. Наследодатели должны указать дату, место составления совместного завещания и поставить на нем свои подписи. Без этого совместное завещание признается недействительным и будет применяться режим наследования по закону¹⁰. Если наследодатель слепой, то текст совместного завещания может быть записан с его слов. Для того

⁶ См.: *Kusitzky A.* Ihr Wille geschehe // Focus. Februar 2007. Nr. 5. S. 112.

⁷ См.: Bundesgesetzblatt Jahrgang 2017. Teil I Nr. 52, ausgegeben am 28.07.2017, Seite 2787.

⁸ См.: Lebenspartnerschaftsgesetz vom 16. Februar 2001 (BGBl. I S. 266), das zuletzt durch Artikel 3 des Gesetzes vom 18. Dezember 2018 (BGBl. I S. 2639) geändert worden ist <https://www.gesetze-im-internet.de/lpartg/BJNR026610001.html>.

⁹ См.: Основные институты гражданского права зарубежных стран: сравнительно-правовое исследование / отв. ред. В. В. Залесский. М., 2009. С. 1106.

¹⁰ BayObLG; 29.06.2000; Az.1Z BR 40/00.

⁴ См.: Конституции зарубежных государств: учеб. пособие / сост. В. В. Маклаков. 4-е изд. М., 2003.

⁵ См.: Гражданское уложение Германии: Вводный закон к Гражданскому уложению. 4-е изд. М., 2015. С. VIII—XIX, 1—715.

чтобы исключить возможные нарушения прав супругов, составляющих совместные завещания, поскольку для совместных завещаний используется упрощенная форма (§ 2247 ГГУ), немецкий законодатель предусмотрел механизм подачи и хранения совместных завещаний в едином государственном реестре. К тому же в силу § 2231 ГГУ совместное завещание не предусматривает обязательности заключения совместного завещания посредством внесения нотариальной записи в присутствии обеих сторон совместного завещания. Так, наследодатели должны сдать совместное завещание на официальное хранение в Центральный электронный реестр завещаний, который ведется в Германии начиная с 1 января 2012 г. Данные о совместном завещании в случае смерти наследодателя будут необходимы для открытия наследства нотариусом. До 2012 г. наследодатели могли отправить на хранение в суд свое совместное завещание, хотя это не являлось обязательным требованием¹¹.

2. Поскольку ГГУ детально не раскрывает ни понятия совместного завещания, ни его содержательную часть, возникает вопрос: представляет ли совместное завещание собой единую сделку? В правовой доктрине Германии существуют различные мнения на этот счет. Так, сторонники первой позиции считают, что совместное завещание не всегда должно представлять собой единый акт, так как распоряжения каждого из супругов могут отличаться по содержанию¹².

Сторонники второго подхода считают, что совместное завещание является не чем иным, как единым актом. Так, в силу § 2270 ГГУ если супруги включили в совместное завещание взаимосвязанные распоряжения, относительно которых следует предположить, что распоряжение со стороны одного супруга не последовало бы без распоряжения другого, то недействительность или отмена одного распоряжения влечет недействительность другого.

Если один из супругов отказывается от своего распоряжения, то распоряжение другого супруга также утрачивает силу. Это и характеризует совместное завещание как единый акт двух лиц¹³. Иными словами, составляя совместное завещание, супруги согласовывают свою волю и вырабатывают единый взгляд на вопросы наследственного правопреемства¹⁴. Однако распоряжения, которые не зависят от воли дру-

гого супруга и сделаны в совместном завещании, сохраняют силу.

Действительно, совместное завещание есть единый акт, выражающий волю обоих супругов, так как выражает согласованность воли супругов и их взаимообусловленность. В данном случае взаимообусловленность распоряжений проявляется в следующем: распоряжения супруга производятся в связи с распоряжениями другого супруга.

Таким образом, в совместном завещании по законодательству ФРГ могут указываться как взаимосвязанные, так и невзаимные распоряжения. Учитывая особенность, что совместное завещание есть единый акт, то невзаимосвязанные распоряжения каждый супруг может отозвать в установленном порядке, непосредственно до открытия наследства. Отменить взаимосвязанные распоряжения нельзя, так как их отмена ведет к отмене завещания.

Невзаимные распоряжения (*testamenta reciproca*) в совместном завещании могут присутствовать, но только наряду с взаимосвязанными распоряжениями. Например, супруг назначает другого супруга своим наследником, даже если другой супруг не сделал аналогичного распоряжения, т. е. исполнение такого невзаимного распоряжения не зависит от исполнения другого распоряжения, поскольку между ними не предполагается обязательной взаимности.

В сложившейся правоприменительной практике существует распространенный пример, когда супруги в совместном завещании назначают друг друга единственными первоочередными наследниками, при этом назначая еще и наследников после смерти второго супруга¹⁵. В данном случае действует режим ограничения свободы завещания и супруг, переживший другого, должен в точном соответствии с совместным завещанием распоряжаться наследством, указанным в нем. То есть переживший супруг не может по-иному распределить наследство, указанное в совместном завещании, либо отказаться от исполнения совместного завещания.

Если супруги в общем завещании, в котором они назначают друг друга наследниками, установили, что после смерти пережившего супруга их общее наследственное имущество должно перейти третьему лицу, то третье лицо считается наследником в отношении всего наследства супруга, умершего последним.

В совместном завещании можно установить и различные отменительные условия. Нередко супруг после смерти другого супруга заключает еще один брак, при этом у них имеются общие дети. Как раз для таких случаев стороны правомочны в совместном завещании закрепить отменительное условие в виде перехода всего имущества, указанного в совместном завещании. Например, в случае заключе-

¹¹ Beate Backhaus, Eva Marie v. Munch. Vererben und Erben, Stiftung Warentest Vert. Berlin, 2005. S. 68—69.

¹² BGH. Beschluss vom 29.01.1958 — IV ZR 234/57 // NJW. 1958. S. 547.

¹³ См.: Merkel H. Das gemeinschaftliche Testament. Augsburg, 1930. S. 55.

¹⁴ См.: Путинцева Е. П. Распоряжения на случай смерти по законодательству Российской Федерации и Федеративной Республики Германия. М., 2016.

¹⁵ См.: Backhaus B. Vererben und Erben. 7 aktualisierte Aufl. Berlin, 2009. S. 95.

ния другого брака после смерти одного из супругов, указанных в совместном завещании, супруг, вступивший в брак, обязан передать все наследство общим детям супругов либо другому лицу, указанному в завещании, что не противоречит нормам ГГУ.

Если супруги в общем завещании установили завещательный отказ, который подлежит исполнению после смерти пережившего супруга, следует полагать, что завещательный отказ перейдет к отказополучателю только после смерти пережившего супруга.

Таким образом, совместные завещания по законодательству ФРГ только кажутся довольно простой правовой конструкцией с четко детализированным порядком регламентации.

Во **Франции** при открытии наследства, переходящего по завещанию, возникает вопрос об исполнении этого документа. Законодательством Франции предусматривается возможность указания кандидатуры исполнителя завещания в самом его тексте. Статья 1025 Французского гражданского кодекса¹⁶ (далее — ФГК) устанавливает, что наследодатель вправе назначить одного или нескольких полностью дееспособных исполнителей завещания, роль которых заключается в обеспечении контроля за исполнением или в непосредственном исполнении воли наследодателя. В случае назначения нескольких исполнителей завещания все они имеют одинаковый объем правомочий, за исключением ситуации, при которой наследодатель заранее разделил функции между всеми исполнителями.

Основной целью деятельности исполнителя завещания является осуществление мер по охране наследственного имущества и обеспечение надлежащего исполнения воли наследодателя. Например, исполнитель вправе составить опись наследственного имущества по правилам, установленным ст. 789 ФГК. Неявка надлежащим образом извещенных наследников не препятствует осуществлению описи в их отсутствие. Исполнитель завещания может осуществлять продажу движимого имущества в случае недостатка денежных средств, необходимых для погашения долгов наследства. Исполнитель может быть уполномочен на вступление во владение всем или частью движимого наследственного имущества, а также осуществлять продажу этого имущества, если это необходимо для исполнения завещательных отказов.

Исполнитель завещания может иметь специальные полномочия, такие как возможность распоряжения всем или частью наследственного недвижимого имущества, получение денежных сумм или их вложение, погашение долгов за счет наследства. Кроме того, исполнитель может осуществлять раздел наследственного имущества между наследниками по

закону и легатариями (отказополучателями). Французскому праву известны следующие виды завещательных распоряжений: назначение наследников и отказополучателей (легатариев); завещательный отказ, который распространяется на все имущество наследодателя (универсальный легат); завещательный отказ от определенной доли наследственного имущества — трети, половины, всего движимого или недвижимого имущества (легат по универсальному титулу); завещательный отказ, касающийся отдельных вещей наследодателя (сингулярный легат); назначение исполнителя завещания¹⁷.

Законодательством не установлено специальных требований к квалификации исполнителя завещания, которым может быть назначен не только профессиональный юрист, специалист по оценке недвижимости, нотариус, но и любое лицо, свободно избираемое наследодателем.

Указание о назначении исполнителя должно быть выражено наследодателем в завещании, которое может быть составлено либо в простой письменной форме (олографическое завещание), либо в нотариальной форме, либо в форме закрытого завещания (ст. 969 ФГК). Следует обратить особое внимание на требования, предъявляемые к олографическому завещанию. Для того чтобы признаваться действительным, олографическое завещание должно быть выполнено в полном объеме, датировано (день, месяц, год) и подписано завещателем собственноручно.

Исполнитель вправе как согласиться, так и отказаться от миссии выполнения воли наследодателя. В случае смерти исполнителя его наследники не могут осуществлять его миссию. Однако в обеих вышеуказанных ситуациях наследники несут полную ответственность за осуществление воли наследодателя. Исполнитель завещания, дав согласие на выполнение этой миссии, не вправе впоследствии от нее отказаться. Согласно п. 3 ст. 1025 ФГК полномочия исполнителя завещания не подлежат передаче другим лицам после его смерти. Таким образом, если назначен единственный исполнитель завещания, который умер, не успев завершить свою миссию, никто другой не сможет его заменить.

Исполнитель должен принять все меры, чтобы избежать порчи или незаконного присвоения имущества. Например, он может потребовать опечатать дом или квартиру наследодателя, провести инвентаризацию, обеспечить хранение наследственного имущества на специальном складе. Исполнитель завещания обязан своевременно информировать всех наследников о планируемой сделке продажи недвижимого имущества под угрозой непризнания такой сделки в отношении третьих лиц.

¹⁶ URL: https://www.legifrance.gouv.fr/affichCode.do?sessionId=24BFE93DF343C1209A0EAB41C176A914.tplgfr34s_1?cidTexte=LEGITEXT000006070721&dateTexte=20200216.

¹⁷ Подробнее см.: Сравнительное правоведение: национальные правовые системы. Правовые системы Западной Европы / под ред. В. И. Лафитского. М., 2012. Т. 2. 768 с.

Срок осуществления миссии исполнителя завещания не может быть более двух лет с момента открытия завещания. Продление двухлетнего срока допускается только в судебном порядке и не более чем на один год. Одновременно с окончанием вышеуказанного двухлетнего срока прекращается миссия исполнителя завещания, за исключением продления этого срока в судебном порядке. Статья 1033 ФГК устанавливает обязанность предоставления исполнителем завещания отчета в течение шести месяцев после окончания его деятельности. Обязанность предоставления такого отчета переходит к наследникам только в случае смерти исполнителя, не успевшего завершить свою миссию. По общему правилу деятельность исполнителя завещания осуществляется на безвозмездной основе, а расходы, возникшие в результате осуществления его миссии, компенсируются за счет наследственного имущества.

Полномочия исполнителя завещания могут быть прекращены только в судебном порядке при наличии серьезных оснований. Как отмечает Ю. Б. Гонгало, «полномочия исполнителя завещания по французскому праву шире, нежели по российскому праву. Частично они совпадают: исполнитель завещания принимает охранительные меры, призванные обеспечить надлежащее исполнение завещания»¹⁸.

Современное законодательство Франции предусматривает возможность управления наследственным имуществом специально назначаемым лицом — поверенным. Так, согласно ст. 812 ФГК любое лицо вправе поручить одному или нескольким физическим или юридическим лицам управлять всем или частью своего наследства за счет и в интересе одного или нескольких определенных наследников с учетом полномочий, определенных для исполнителя завещания. В случае одновременного назначения поверенного и исполнителя завещания полномочия исполнителя завещания имеют приоритетный характер. Назначение поверенного особенно актуально в ситуациях, когда возникает необходимость решения задачи управления всей или частью имущества за счет и в интересе конкретного наследника. Назначение поверенного должно быть оправдано серьезным и законным интересом в отношении наследников или имущества наследодателя. Речь идет о ситуациях, когда в состав наследства входит имущество, для управления которыми требуются особые профессиональные навыки или опыт: управление бизнесом, участие в сложных инвестиционных проектах и др. Руководитель компании еще при жизни может выбрать одного из своих сотрудников, наиболее способного управлять компанией, в качестве наследственного поверенного. Определение конкретных полномочий поверенного будет отличаться в зависимости от того,

ведется ли бизнес в индивидуальной форме, где поверенный отвечает за управление индивидуальным бизнесом, или в компании, где поверенный осуществляет полномочия участника, например, принимая участие в голосовании на общих собраниях. Поверенный, выполняющий функции руководителя компании, будет представлять интересы наследников и управлять бизнесом от их имени. При этом наследники несут ответственность по обязательствам компании, а прибыль облагается налогом от их имени. Именно поэтому особое внимание должно быть уделено формированию условий соглашения, чтобы максимально снизить риски наследников. Тем не менее поверенный может быть привлечен к ответственности в случае доказанной ошибки управления. Назначение поверенного также может быть обусловлено необходимостью обеспечения интересов некоторых социально незащищенных категорий наследников, например ребенка-инвалида, который не может содержать себя самостоятельно. В отличие от исполнителя завещания поверенный может быть наследником. Однако нотариус, который ведет наследственное дело, не может одновременно осуществлять функции поверенного.

М.-Л. Матье и Н. В. Ростовцева, анализируя положения французского наследственного права, приходят к выводу, что «законодательные решения в отношении передачи по наследству имущественных прав и обязанностей по ряду договоров, таких как договор поручения, имеют свои нюансы, и они должны быть прямо указаны в законе, поскольку подобные договоры непосредственно связаны с личностью лица. А если речь идет о личных неимущественных правах, законодательные правила должны быть разработаны а fortiori (тем более), если использовать выражение французского права»¹⁹. Таким образом, поверенный может быть назначен либо по соглашению (ст. 813 ФГК), либо в судебном порядке (ст. 813-1 ФГК). В случае если наследники заключают соглашение о передаче управления наследственным имуществом одному из них либо третьему лицу, к соглашению об управлении применяются нормы ФГК о поручении (ст. 1984—2010). Поручение может быть дано в форме аутентичного акта, в форме простого документа, подписанного стороной, или в форме письма. Оно может быть дано в устной форме, но доказывание такого поручения свидетельскими показаниями допускается только согласно правилам раздела ФГК о договорах или договорных обязательствах. Принятие поручения может следовать из выполнения поручения поверенным.

Поверенный обязан выполнить возложенное на него поручение и нести риск убытков, возникших в ре-

¹⁸ Основы наследственного права России, Германии, Франции / под общ. ред. Е. Ю. Петрова. М., 2015. 271 с.

¹⁹ Матье М.-Л., Ростовцева Н. В. Наследование по закону в России и Франции: сравнительное исследование // Наследственное право. 2014. № 4. С. 28—46.

зультате его невыполнения. Поверенный несет ответственность не только за умышленное неисполнение поручения, но также за небрежность, допущенную при исполнении своих функций. Следует учитывать, что поверенный, выполняющий поручение безвозмездно, несет менее строгую ответственность, чем поверенный, получающий вознаграждение.

Если хотя бы один из наследников принял наследство, поверенный может быть назначен только в судебном порядке, а к соглашению будут применяться нормы о наследственном поверенном, назначенном судом для временного управления наследством (ст. 813-1—814 ФГК).

Судебный порядок назначения поверенного может применяться в случаях бездеятельности, неспособности или ошибки, допущенных одним или несколькими наследниками; в случае спора между наследниками; при наличии противоположных интересов либо сложной ситуации с наследственным имуществом. В качестве поверенного может назначаться только дееспособное физическое, а также юридическое лицо. Наследственный поверенный может осуществлять управление в соответствии с полномочиями лица, назначенного на основании абз. 3 ст. 815-6 ФГК, согласно которому председатель суда большой инстанции может назначить сособственника неделимого имущества управляющим, обязав его при необходимости назначить поручителя или хранителя секвестра.

Срок полномочий поверенного не может превышать два года. Продление этого срока допускается только на основании решения суда. В исключительных ситуациях, связанных с недееспособностью, возрастом наследника или наследников, или при необходимости осуществления профессионального управления наследством может быть установлен пятилетний срок осуществления поверенным своих полномочий. Поручение об управлении наследством должно быть оформлено в аутентичной форме и принято поверенным при жизни наследодателя. Законодательство допускает возможность отказа от поручения до начала его исполнения путем уведомления другой стороны об этом решении.

Поверенный осуществляет управление наследством на безвозмездной основе, если соглашением не установлено иное. Вознаграждение рассчитывается из части доходов, полученных в результате осуществления управления наследственным имуществом. В случае недостаточности или отсутствия прибыли вознаграждение может быть восполнено капиталом или принять форму капитала. Наследники, в пользу которых совершается управление, или их наследники по праву представления вправе обратиться в суд с требованием уменьшения размера вознаграждения, если смогут доказать, что его размер является явно завышенным.

Законодательством установлены следующие основания прекращения полномочий поверенного: на-

ступление установленного срока; отказ поверенного; судебная отмена поручения; заключение договорного поручения между наследниками и поверенным по договору поручения на случай смерти; отчуждение наследниками имущества, указанного в поручении; смерть поверенного, являющегося физическим лицом, или ликвидация поверенного, являющегося юридическим лицом.

Пока какой-либо из наследников не принял наследство, поверенный может совершать только действия, имеющие охранительный характер, например: оплату расходов, связанных с лечением наследодателя, задолженности по долгам наследодателя, требующих срочной оплаты; взыскание доходов наследственного имущества; действия по недопущению увеличения пассива наследственного имущества. Деятельность по временному управлению направлена на осуществление текущих операций, необходимых для продолжения функционирования предприятия, входящего в состав наследства. Действия по временному управлению могут быть совершены без принятия наследства, если обладающее наследственными правами лицо не приняло для их совершения титула или статуса наследника.

Поверенный может отказаться от осуществления своих функций, предварительно уведомив об этом заинтересованных наследников или их наследников по праву представления. Если иное не установлено в соглашении, по истечении трех месяцев с момента уведомления отказ вступает в силу. При этом наследники могут потребовать взыскания убытков, а также возвращения всей или части суммы, полученной в результате управления наследственным имуществом. По заявлению любого заинтересованного лица или прокуратуры судья может отстранить поверенного от выполнения поручения в случае совершения поверенным явных нарушений и назначить другого наследственного поверенного на определенный в судебном порядке срок.

Поверенный обязан предоставлять наследникам или их наследникам по праву представления ежегодные отчеты о своем управлении. Кроме того, он обязан представить итоговый отчет по окончании всего срока управления. В случае невыполнения обязанности предоставления обязательной отчетности любое заинтересованное лицо вправе потребовать отмены поручения в судебном порядке. В случае смерти поверенного его обязанности возлагаются на его наследников.

Для компании приостановление деятельности в результате смерти руководителя или крупного акционера может иметь весьма неблагоприятные последствия, так как в этот период может возникнуть необходимость осуществления продажи или приобретения имущества, аренды и совершения других действий, имеющих юридические последствия. Преимущество института наследственного поверенного

заключается в том, что позволяет предпринимателю, обеспокоенному устойчивостью своего бизнеса, заранее назначить одного или нескольких лиц, ответственных не только за сохранность, но и за управление наследством.

Принятый в Чехии в 2012 г. Гражданский кодекс²⁰ содержит немало новых положений наследственного права. В частности, по сравнению с ранее действовавшим регулированием увеличено число титулов права наследования. Так, согласно § 1476 ГК Чехии наследование осуществляется на основании наследственного договора, завещания и закона, при этом данные титулы могут действовать одновременно. То есть наследодатель может одновременно использовать все предусмотренные законом виды распоряжения имуществом после своей смерти. Подчеркнем, что именно наследственный договор занимает первое место среди других титулов права наследования. Как отмечено в Пояснительной записке к ГК, это обстоятельство подчеркивает приверженность чешского законодателя принципу свободы завещателя при назначении наследников²¹.

Между тем наследственный договор ранее существовал в чешском наследственном праве (со времен вхождения в Австро-Венгрию и до 1950 г.), т. е., по сути, был возвращен в чешский правопорядок. В новом ГК предусмотрены разновидности наследственного договора — между супругами, а также между лицами, вступающими в брак. Наследственный договор характерен смешением элементов договора и завещания, что объясняет его размещение в структуре гражданских кодексов разных стран. Например, в ГК Франции наследственные договоры размещены среди положений о дарении и завещаниях, в ГК Австрии — среди договоров, но в основном в разделах ГК о наследственном праве (Германия, Словакия, Швейцария).

В ГК Чехии собственно наследственному договору посвящено всего 12 статей (§ 1582—1593 ГК), из них два регулируют договоры супругов и договоры лиц, намеренных вступить в брак. В соответствии с наследственным договором одна сторона (наследодатель) назначает другую сторону или третье лицо своим наследником или отказополучателем, а другая сторона это принимает. Все положения закона, относящиеся к наследникам по наследственному договору, распространяются и на отказополучателей. Важно отметить, что с учетом серьезности правовых последствий наследственного договора он заключается и изменяется сторонами только лично, в нотариальной форме и регистрируется затем в центральном реестре завещаний.

Следует пояснить, что отказополучателем в наследственном праве Чехии признается лицо, которому завещатель оставил отдельную вещь или несколько вещей определенного вида. Принципиальное отличие наследника от отказополучателя состоит в том, что факт получения наследства наследником подтверждается судом, тогда как право из завещательного отказа осуществляется отказополучателем без судебного вмешательства. То есть посредством завещательного отказа завещатель создает право отказополучателя требовать у наследника (или другого отказополучателя) выдачи вещи или установления права. При этом наследником или отказополучателем может быть назначено и юридическое лицо, которое еще не создано. Такое юридическое лицо считается правомочным наследником или отказополучателем, если возникло в течение года после смерти завещателя. Речь идет не только о фондах, образованных на основании завещания. Это могут быть и другие виды юридических лиц — как частного, так и публичного права.

Заслуживают внимания общие требования чешского законодателя к способности быть наследником (*dědická způsobilost*). Правом стать наследником или отказополучателем обладает только лицо, способное принять наследство или легат, прежде всего, морально. Поэтому не обладает таким правом лицо, совершившее умышленное преступление в отношении завещателя или члена его семьи. Кроме того, лишается права наследования лицо, которое каким-либо способом повлияло на последнюю волю завещателя или содержание завещания (оказало давление на завещателя, чтобы изменить завещание; скрывало существование завещания после смерти завещателя и др.). В обоих случаях при жизни завещатель вправе простить наследника и предоставить ему возможность наследовать. Таким образом наследник снова приобретает право наследования.

В отличие от завещания наследственный договор является двусторонней сделкой. Согласно ГК Чехии (§ 1587) условия наследственного договора регулируются положениями об условиях сделки, а не об условиях завещания. Лицо, намеренное заключить наследственный договор, должно обладать общей и завещательной правоспособностью, т. е. быть совершеннолетним и дееспособным. Однако и лица с ограниченной дееспособностью могут заключать наследственные договоры и изменять их содержание, но для этого им требуется согласие попечителей. Исключение из данного правила предусмотрено для людей, дееспособность которых была ограничена по причине не алкогольной, наркотической или игровой зависимости.

Для наследодателя по договору наследования законом установлен ряд ограничений. Важнейшим из них является предельный объем наследственного имущества, которым наследодатель может распорядиться

²⁰ Zákon č.89/2012 Sb., občanskýzákoník. URL: <https://www.zakonyprolidi.cz/cs/2012-89>.

²¹ URL: <http://obcanskyzakonik.justice.cz/images/pdf/Duvodova-zprava-NOZ-konsolidovana-verze.pdf>.

в наследственном договоре. Предельный объем равен 3/4 наследственного имущества. Оставшаяся 1/4 наследственного имущества должна оставаться свободной, чтобы наследодатель мог при жизни распорядиться ею по своему разумению. Если же наследодатель намерен оставить наследнику по договору и эту четверть, он вправе это сделать в завещании. При этом его право распоряжения четвертью имущества не должно ограничиваться ни правом на обязательную долю, ни другими ограничениями.

Здесь логично обратиться к понятию обязательного (непременного *perminutelný dědic*) наследника в чешском наследственном праве. В Чехии круг обязательных наследников весьма узок. Согласно ГК Чехии (§ 1642—1644) обязательными наследниками, т. е. лицами, имеющими право на обязательную долю наследства, являются дети завещателя, а если те не наследуют, то их потомки. Несовершеннолетнему обязательному наследнику причитается не менее 3/4 того, что досталось бы ему при наследовании по закону. Совершеннолетний обязательный наследник вправе получить долю, которая составила бы 1/4 при наследовании по закону. Обязательная доля может перейти обязательному наследнику в виде доли наследственного имущества или легата, но без каких-либо обременений. Не принимаются во внимание распоряжения наследодателя на случай смерти, ограничивающие обязательную долю. Если наследодатель распорядился оставить обязательному наследнику более обязательной доли, такое распоряжение, содержащееся в наследственном договоре (или завещании), относится только к той части, которая превышает стоимость обязательной доли. Данное правило не действует, если обязательный наследник умер раньше наследодателя, или не наследовал по другой причине. При этом наследодатель (завещатель) вправе вменить обязательному наследнику самому решить: оставить себе что-либо с ограничением или обязательную долю.

Наследодатель, дееспособность которого ограничена по причине алкогольной, наркотической или игровой зависимости, имеет дополнительные ограничения. В наследственном договоре он может распорядиться только тем имуществом, которым вправе был бы распорядиться в завещании; именно из данной массы наследственного имущества рассчитывается четверть наследственного имущества, которая законодателем рассматривается в качестве «резерва на случай особого волеизъявления» такого наследодателя.

Как любой договор, наследственный договор содержит права и обязанности, которые не могут быть изменены или прекращены в одностороннем порядке. Согласно § 1589 ГК Чехии стороны наследственного договора могут предусмотреть, что наследодатель при жизни переведет на наследника свое имущество; такой перевод требует нотариального оформления.

Если наследнику переводится только часть имущества или если после передачи наследодатель приобретет другое имущество, действие наследственного договора распространяется только на то имущество, которое было нотариально оформлено. При этом стороны договора вправе предусмотреть иной порядок.

Заключение наследственного договора само по себе не препятствует наследодателю при жизни распоряжаться имуществом по своему усмотрению. Исключением являются составление завещания или заключение договора дарения. Если указанные сделки противоречат наследственному договору, наследник по договору вправе оспорить их, ссылаясь на недействительность. В свою очередь, наследник по договору не вправе передать свое право из договора другому лицу, если не было согласовано иное.

Прекращение наследственного договора как двусторонней сделки регулируется следующим образом. По закону наследодатель вправе прекратить свои обязательства из наследственного договора путем составления завещания, однако для того, чтобы прекращение договора было действительным, требуется согласие другой стороны, т. е. наследника по договору. Такое согласие должно совершаться наследником в нотариальной форме. Другими словами, в отличие от завещания наследственный договор не может быть расторгнут по желанию одной из сторон. В этом также проявляется договорный характер наследственного договора.

Законом определены основания недействительности наследственного договора. К ним относятся: отсутствие нотариальной формы; несоблюдение требований закона (о наличии завещательной правоспособности, о трех четвертях наследуемого имущества и др.); нарушение общих норм ГК о договорах. Однако признанный недействительным наследственный договор может иметь силу завещания, если содержит все атрибуты последнего, т. е. даже признание наследственного договора недействительным не может нивелировать изначальное намерение наследодателя, так как его волеизъявление может быть расценено как завещание.

Как уже отмечалось, разновидностью наследственного договора является наследственный договор, заключаемый между супругами или помолвленными (женихом и невестой). В Пояснительной записке к ГК указано, что в процессе разработки указанных положений чешский законодатель опирался на положения Всеобщего гражданского кодекса Австрии о «Взаимных завещаниях» (§ 1248). Согласно ГК Чехии (§ 1592—1593) супруги наделены правом заключить наследственный договор, в котором одна сторона назначает другую сторону своим наследником или отказополучателем, а другая сторона это принимает. Кроме того, супруги могут взаимно назначить друг друга наследниками или отказополучателями. На практике наследственный договор между супру-

гами характеризуется тем, что в отличие от завещания он может быть связан с другими соглашениями супругов (о режиме их собственности, пенсионном страховании и др.). Закон также предусматривает возможность заключения наследственного договора между женихом и невестой (помолвленной парой *snoubenci*); такой договор вступает в силу только после заключения брака.

Специально оговаривается, что расторжение брака не влечет прекращение прав и обязанностей из наследственного договора супругов, если самим договором не предусмотрено иное. После расторжения брака каждая из сторон может потребовать расторжения договора судом. При этом суд не удовлетворяет иск, предъявленный супругу, который не способствовал расторжению брака и не согласен с его расторжением. Объявление брака недействительным влечет прекращение прав и обязанностей из наследственного договора супругов, если только такой брак не прекратился ранее из-за смерти одного из супругов.

Положения о наследственных договорах между супругами отличаются от общего регулирования наследственных договоров. Во-первых, подчеркнута характерная черта таких договоров — взаимное назначение супругами друг друга своим наследником. Хотя согласно ГК расторжение брака не влияет на уже существующие права и обязанности супругов, прописанные в наследственном договоре, тем не менее указывается, что договор в таком случае может быть расторгнут судом по требованию одного из бывших супругов, что не мешает сторонам договориться об обратном. Однако специальные положения о наследственных договорах между помолвленными — женихом и невестой — отсутствуют.

Анализируя наследственные договоры супругов в Чехии, отметим регулирование в ГК Чехии правового режима имущества супругов: режима раздельного имущества и режима совместного имущества. Выбор режима раздельного имущества может быть осуществлен будущими супругами уже при вступлении в брак; тогда в браке у них не возникает совместное имущество. В режиме раздельного имущества один из супругов приобретает имущество самостоятельно и исключительно в свою собственность, при этом другой не может претендовать даже на часть его имущества. Каждый из супругов распоряжается исключительно своим имуществом и отвечает им по своим долгам.

Режим совместного имущества супругов в Чехии также имеет три режима: законный, договорный и по решению суда. Лица, намеренные заключить брак (*snoubenci*), и супруги могут согласовать режим имущества супругов, отличный от законного режима. Если договорный режим выбирают супруги, то в договоре они, как правило, регулируют права и обязанности, касающиеся уже существующего совместного имущества. Договор о режиме совместного имущества супругов нотариально заверяется. Таким дого-

вором могут регулироваться и имущественные отношения в случае прекращения брака: если речь идет о прекращении брака в связи со смертью одного из супругов договор в этой части рассматривается как наследственный договор при наличии в нем реквизитов последнего. Договор о режиме имущества супругов регистрируется в Публичном списке, если это в нем предусмотрено, или по заявлению обоих супругов. Договор о режиме имущества супругов, заключенный между лицами, вступающими в брак, вступает в силу с заключением брака.

Регулирование наследственного договора в новом ГК Чехии обсуждается чешскими правоведами. Так, по мнению чешских ученых П. Новотны и М. Новотна, «абсолютной новеллой наследственного права является наследственный договор. Наследственный договор позволяет наследодателю при жизни договориться со своими наследниками или отказополучателями. В то же время наследственный договор содержит несколько ограничений: во-первых, обусловленных принципом защиты слабой стороны, вследствие чего наследственный договор могут составлять только дееспособные лица; во-вторых, связанных с формой его совершения — только нотариальной; в-третьих, по содержанию — в договоре наследодатель может распорядиться только 3/4 наследственного имущества»²².

Как считает пражский нотариус С. Кляйн, «наибольшую пользу наследственный договор может представлять для супругов, взаимно назначивших друг друга своим наследником, или между не состоящими в браке партнерами. Причина очевидна. Супруг (супруга) не входит в категорию обязательных наследников и для его (ее) исключения из числа наследников достаточно простого волеизъявления завещателя. Не состоящий в браке партнер по закону наследует во второй очереди. Таким образом, супруг/партнер зависит от воли завещателя и даже после многолетнего совместного проживания ему может ничего не достаться. Поэтому именно наследственный договор супругов может соответствующим образом разрешить эту ситуацию и предоставить супругу или партнеру долю наследства в случае смерти другого супруга/партнера. Особенно это касается случаев, когда супругами согласован режим раздельного имущества. Таким образом, наследственный договор может быть полезным дополнением к договору о режиме собственности супругов»²³.

Исследования, проведенные авторами настоящей статьи, позволяют констатировать, что национальное законодательство, регулирующее наследственные правоотношения, менее подвержено унификационным процессам, поскольку в большей степени

²² Novotný P., Novotná M. *Nový občanský zákoník: Dedicke právo*. Praha, 2017. S. 75.

²³ Klein Š. Quo vadis, dědická smlouvo. URL: https://www.nkr.cz/casopis-ad-notam/detail/39_554-quo-vadis-dediccka-smlouvo.

отражает национальные культурные и исторические традиции, отразившиеся в правовом регулировании наследственных отношений.

В США требования к составлению завещания менее формальны по сравнению с европейскими государствами, так как в их правовых системах по общему правилу содержатся правовые нормы об удостоверении завещания нотариусом. Влияние европейских правовых систем в принятии международных конвенций способствует формированию иных подходов в законодательстве США к составлению и удостоверению завещаний, в частности вовлечение в сферу наследственного процесса нотариусов.

Несмотря на сближение наследственного законодательства США и европейских государств, в шта-

тах США до сих пор специально не регулируется такой институт наследственного права, как совместное завещание. На совместные завещания распространяются общие положения о различных видах завещаний. Однако в европейских государствах совместные завещания подробно регулируются и исследуются с доктринальных позиций.

В США совместные завещания специальными нормами законодательства не регулируются, но и не запрещены, субъектами совместных завещаний по праву США могут быть помимо супругов сожители и лица, намеревающиеся вступить в брак, партнеры и сособственники, в то время как по законодательству Германии и Чехии совместные завещания могут составляться только супругами.

Библиографический список

- Backhaus B. *Vererben und Erben*. 7 aktualisierte Aufl. Berlin, 2009.
- Klein Š. Quo vadis, dědická smlouvo. URL: https://www.nkcr.cz/casopis-ad-notam/detail/39_554-quo-vadis-dedicka-smlouvo.
- Kusitzky A. Ihr Wille geschehe // *Focus*. Februar 2007. Nr. 5.
- Merkel H. *Das gemeinschaftliche Testament*. Augsburg, 1930.
- Novotný P., Novotná M. *Nový občanský zákoník: Dedické právo*. Praha, 2017.
- Гражданское уложение Германии: Вводный закон к Гражданскому уложению. 4-е изд. М., 2015.
- Конституции зарубежных государств: учеб. пособие / сост. В. В. Маклаков. 4-е изд. М., 2003.
- Матве М.-Л., Ростовцева Н. В. Наследование по закону в России и Франции: сравнительное исследование // *Наследственное право*. 2014. № 4.
- Основные институты гражданского права зарубежных стран: сравнительно-правовое исследование / отв. ред. В. В. Залесский. М., 2009.
- Основы наследственного права России, Германии, Франции / под общ. ред. Е. Ю. Петрова. М., 2015. 271 с.
- Путинцева Е. П. Распоряжения на случай смерти по законодательству Российской Федерации и Федеративной Республики Германия. М., 2016.
- Сравнительное правоведение: национальные правовые системы. Правовые системы Западной Европы / под ред. В. И. Лафитского. М., 2012. Т. 2. 768 с.

Modern Problems of Succession Law in Foreign Jurisdictions

O. M. Sakovich, S. V. Solovieva, O. A. Ternovaya, S. S. Shcherbak

Institute of Legislation and Comparative Law under the Government of the Russian Federation, Moscow 117218, Russian Federation

E-mail: foreign3@izak.ru

DOI: 10.12737/jfcl.2020.053

The present article is devoted to comparative-legal research of particular institutions of succession law in the USA and some European jurisdictions (Czech Republic, France, Germany). The topic of this article is chosen because of significant legislative amendments in recent years. For example, the EU is experiencing an ongoing modernization of law of succession. Another tendency is the harmonization of European succession law due to the adoption of Regulation (EU) No. 650/2012 of the European Parliament and of the Council of 4 July 2012. However, several jurisdictions still have their own specifics, most typically the oldest EU members with deeply-rooted law of succession. For example, France has a unique form of testamentary arrangement called "contractual testament" (*l'institution contractuelle*), under which an estate can be acquired by either universal or singular succession of title. The USA is experiencing an intensive ongoing harmonization of succession law, which resulted in an adoption of several uniform acts which are subsequently united in the Uniform Probate Code which has been yet recognized by only 24 states. The other states have their own succession acts which are not much different from the provision of the Uniform Probate Code, but, nevertheless, certain inconsistencies regarding forms and types of last wills still exist. In the course of the research, the authors have concentrated their attention on distinctions and tendencies of succession law development. Particularly interesting matters are legislative approaches towards such traditional institutes of succession law as testament, testamentary contract, mutual wills, legacy. That's why the authors decide to pay more attention to the latest and the most interesting solutions reflected in the aforementioned jurisdictions. Thus, wills, their forms and methods of estate administration are analyzed on the example of USA

and France. In this regard, various forms of wills, the order of drafting are investigated. On the example of the new Civil Code of the Czech Republic inheritance contracts of spouses and future spouses are studied. The relevance of this study is due to the lack of comparative legal research on the regulation of inheritance in foreign countries, as well as the ongoing process of legislative reform.

The study of foreign experience, of course, can become a fundamental platform for improving the architecture of Russian legislation on inheritance.

Keywords: will, law of succession, testamentary contract, heir, testate, estate, forms of wills, civil law notary, notarial form, blanket form, forced heir, civil code, universal succession, legacy, devise, codicil.

For citation: Sakovich O. M., Solovieva S. V., Ternovaya O. A., Shcherbak S. S. Modern Problems of Succession Law in Foreign Jurisdictions. *Zhurnal zarubezhnogo zakonodatel'stva i sravnitel'nogo pravovedeniya* = *Journal of Foreign Legislation and Comparative Law*, 2020, no. 6, pp. 67—80. (In Russ.) DOI: 10.12737/jflcl.2020.053

References

- Backhaus B. Vererben und Erben. 7 aktualisierte Aufl. Berlin, 2009. Pp. 136—139.
- Comparative Law: National Legal Systems. Legal systems of Western Europe. Ed. by V. I. Lafitskiy. Moscow, 2012, vol. 2. 768 p. (In Russ.)
- Constitutions of foreign states. Ed. by V. V. Maklakov. 4th ed. Moscow, 2003. (In Russ.)
- Fundamentals of inheritance law in Russia, Germany, France. Ed. by E. Yu. Petrov. Moscow, 2015. 271 p. (In Russ.)
- German Civil Code: Introductory Law to the Civil Code. 4th ed. Moscow, 2015. (In Russ.)
- Klein Š. Quo vadis, dědická smlouvo. Available at: https://www.nkcr.cz/casopis-ad-notam/detail/39_554-quo-vadis-dedicka-smlouvo.
- Kusitzky A. Ihr Wille geschehe. *Focus*. Februar 2007, no. 5, pp. 112—115.
- Mat'e M.-L., Rostovtseva N. V. Inheritance by law in Russia and France: a comparative study. *Nasledstvennoe pravo*, 2014, no. 4. (In Russ.)
- Merkel H. Das gemeinschaftliche Testament. Augsburg, 1930. 106 p.
- Novotny P., Novotná M. Nový občanský zákoník: Dedicke právo. Praha, 2017.
- Putintseva E. P. Death orders under the laws of the Russian Federation and the Federal Republic of Germany. Moscow, 2016. (In Russ.)
- The main institutions of civil law in foreign countries: a comparative legal study. Ed. by V. V. Zaleskiy. Moscow, 2009. (In Russ.)