**Лекції з міжнародного приватного права**

**ТЕМА Деліктні зобов’язання у міжнародному приватному праві**

**План**

1. Виникнення та розвиток концепції деліктних зобов’язань.
2. Колізійне регулювання деліктних зобов’язань.
3. Регулювання деліктних зобов’язань у міжнародних конвенціях.
4. Виникнення та розвиток концепції деліктних зобов’язань.

Можна стверджувати, що саме з розробки деліктних зобов'язань почався розвиток зобов'язального права Стародавнього Риму. Це пояснюється тим, що держава на ранніх етапах розвитку права, за відсутності правопорушення, намагалася не втручатись у відносини між приватними особами. І лише з часом окремі види договірних відносин починають визнаватись і захищатись державою, яка своїми актами регулює наслідки договорів, що надає їм юридичного значення та гарантованості.

Згадку про перші недоговірні зобов'язання, що походили з делікту, можна побачити у *Законі XIІ таблиць,* який вважають першим писаним джерелом права Стародавнього Риму (451-450 р. до не), де, серед іншого, вміщено правила примирення винного з потерпілим, які передбачають обов'язок сплатити штраф потерпілій стороні.

Внаслідок еволюції інституту компенсації завданої шкоди від помсти до сплати штрафу, у стародавньому римському праві з'явилась категорія приватних деліктів *(delicta privata),* які розглядались як протиправні посягання на інтереси приватних осіб і мали наслідком компенсацію збитків винною особою на користь потерпілої. У стародавні часи не існувало розмежування між кримінальним злочином та цивільним правопорушенням, між деліктом та невиконанням договору.

Стародавнє римське приватне право, представлене *Законом XII таблиць,* знало чотири види деліктів: *injuria* (образа), *furtum* (крадіжка), *rapiña* (пограбування), *damnum injuria datum* (завдання майнової шкоди), яким відповідали окремі види штрафних позовів. Перелік таких деліктів постійно розширювався за рахунок нових складів, зокрема він був доповнений такими преторськими деліктами, як: *dolus malus* (злий намір), *metus* (загроза застосування сили), *servus corrupts* (шкідливий вплив на чужих рабів), *fraus creditorum* (обман кредиторів) тощо. Преторськими едиктами надавалося право на позови і проти інших деліктів, наприклад, наруга над могилою, зловживання при стягненні податків, надання землеміром неправдивих відомостей про розміри земельної ділянки і т.п.

*В Інституціях Гая* була здійснена спроба класифікації деліктних позовів, які поділялись на три види: 1) *actiones poenales* - штрафні позови; 2) *actiones rei persecutoriae* - позови, спрямовані на відшкодування спричинених деліктом збитків; 3) *actiones mixtae* - змішані позови, спрямовані одночасно на стягнення штрафу і на відшкодування збитків.

Система деліктних зобов'язань у римському праві була досить розгалуженою, проте перелік випадків, у яких міг бути поданий позов та виникали деліктні зобов'язання, мав визначений та вичерпний характер. Принциповою особливістю римського права є те, що у ньому не було розроблено загального принципу (принципу генерального делікту), за яким відшкодуванню підлягала б будь-яка шкода, завдана протиправним діянням. Діяння визнавалося деліктом І проти нього висувався позов лише за умови, що воно було зараховане до таких цивільним або преторським правом.

Концепція деліктних зобов'язань *(ex delicto),* сформована та розвинена у доктрині римського права, була запозичена більшістю правових систем сучасності.

У літературі зазначається, що зобов'язальне право остаточно сформувалося в його сучасному вигляді з прийняттям *Французького цивільного кодексу (ФЦК) та НЦУ.*

Зобов'язання з деліктів (правопорушень) врегульовані у ст. 1382-1386 *ФЦК.* Зокрема, у ст. 1382 знайшов закріплення *принцип генерального делікту,* який був не відомий римському приватному праву. У цій статті передбачено, що "будь-яка дія людини, яка завдає шкоди іншому, зобов'язує того, з вини кого завдана шкода, до її відшкодування".

Закріплення системи генерального делікту у *ФЦК* мало неабияке значення для подальшого розвитку інституту недоговірних зобов'язань, а цей принцип в майбутньому був відтворений у цивільному законодавстві багатьох країн.

Положення чинного *НЦУ* фактично охоплюють всі основні види недоговірних зобов'язань відомі сучасному європейському цивільному праву.

Особливістю недоговірних деліктних зобов'язань у Німеччині є те, що деліктна відповідальність настає не лише внаслідок вчинення правопорушень, склади яких безпосередньо закріплені в законі, але й у тих випадках коли спричинення шкоди є наслідком будь-яких протиправних дій (абз. 1 § 823 *НЦУ).* Така система дістала назву *системи змішаного делікту* і крім Німеччини зустрічається у законодавстві деяких інших європейських країн, наприклад Швейцарї.

Розглядаючи інститут недоговірних зобов'язань, не можна обійти увагою особливості його правового регулювання в Англії, цивільному праву якої невідомий інститут зобов'язального *права у його римській традиції. Значну* специфіку має і відповідальність за деліктними зобов'язаннями, адже англійському праву не відомий принцип генерального делікту, який визнано у Франції та інших країнах інститут цивільних правопорушень - *tort,* який хоч і має певні особливості, проте у загальних рисах є аналогічним до інституту делікту, який сформувався в системі континентального права.

У сфері цивільних правопорушень у системі загального права діє метод переліку і немає загальної доктрини про цивільні правопорушення. У деяких випадках немає і міцного принципу, на підставі якого можна було б відрізнити дії, які є правопорушеннями, від дій, що не є правопорушеннями. Правове регулювання цієї сфери недоговірних зобов'язань майже повністю належить до загального права і здебільшого здійснюється прецедентним правом, а законами регламентуються лише окремі аспекти зобов'язань із завдання шкоди. Англійська система самостійних фактичних складів цивільних правопорушень, за відсутності загального поняття цивільного правопорушення, дістала назву *системи сингулярних деліктів.*

1. Колізійне регулювання деліктних зобов’язань.

Для конкретного визначення статуту деліктного зобов’язання діють прив’язки колізійних норм деліктного права. Вони безпосередньо вказують на право певної країни, за яким слід вирішувати спірні питання деліктного зобов’язання у сфері міжнародного приватного права.

* У сфері деліктних зобов’язань міжнародного приватного права основною, найбільш розповсюдженою прив’язкою, яка наближається до звичаєвої, має довгу історію практичного застосування і повсюдного закріплення як на рівні національного законодавства, так і на рівні міжнародних угод, є прив’язка до закону місця вчинення делікту – lex loci delicti commissii.
* Залежно від того, якою мірою використовується вказана колізійна формула, всі правові системи можна поділити на три групи. Перша - це правові системи, що повністю її дотримують. У другій групі правових систем цей принцип діє кумулятивно з іншими. У третій - як виняток.
1. До першої групи, де принцип застосування закону місця заподіяння шкоди знайшов своє офіційне визнання не тільки у доктрині, а й у законодавстві та практиці, належить більшість правових систем. Це, насамперед, правові системи "сім'ї континентального права"
2. У другій групі правових систем принцип застосування закону місця заподіяння шкоди використовується, здебільшого, з додатковими колізійними прив'язками. Іноді зустрічається кумуляція прив'язок, внаслідок чого виникає необхідність врахування вимог законодавства декількох правових систем. Так, право Єгипту, Колумбії, Німеччини, Сирії поєднує принципи закону місця заподіяння шкоди та закону суду. Як правило, використання прив'язки до закону суду пояснюється прагненням держави до ширшого застосування своєї юрисдикції над своїми громадянами через встановлення імперативних норм колізійного права. Крім того, така ж позиція відтворена і в *Законі України про МПрП.*
3. До третьої групи правових систем належать такі, що в основному відхиляють закон місця заподіяння шкоди, використовуючи його тільки як виняток. Це, насамперед, Великобританія, а також Австралія, Канада, Японія.
* Серед прив'язок, застосовуваних поряд чи замість принципу закону місця заподіяння шкоди, найпоширенішою є прив'язка до закону місця проживання (місцеперебування) осіб. Вона, як додаткова до основної прив'язки - місця заподіяння шкоди, передбачена законами з міжнародного приватного права Австрії 1978 p., Польщі 1965 p., Угорщини 1979 p., Швейцарії 1987 р. і т. д.
* Поширеною в законодавстві колізійною прив'язкою є прив'язка *до закону громадянства осіб* (lex patriae). Вона здебільшого закріплена законодавством поряд із прив'язкою до закону місця проживання чи місцеперебування (lex domicilii) в одній державі. Принцип lex patriae передбачений згаданим законодавством Австрії, Польщі, а також Китаю.
* Закон Угорщини з міжнародного приватного права 1979 р. використовує загальну прив'язку - до особистого закону (lex personalis) за наявності вини делінквента, яка передбачається за законом місця вчинення діяння.
* Нетрадиційно вирішується питання врегулювання спору з делікту за австрійським Законом з міжнародного приватного права 1979 р., ст. 35 якого надає сторонам спору можливість самим обирати право, що робиться здебільшого після вчинення делікту.
* Існує також колізійна прив’язка на користь права спільного громадянства сторін делікту.
* У законодавстві України, зокрема у ст. 49 *Закону України про МПрП,* втілено підхід, відповідно до якого основною колізійною прив'язкою у сфері недоговірних зобов'язань є право держави, де мала місце дія або обставина, що спричинила настання шкоди. Проте, якщо сторони зобов'язання мають місце проживання або місце знаходження в одній державі, то застосовується право такої держави спільного місця проживання або перебування таких осіб. При цьому, право іноземної держави не застосовується в Україні, якщо дія, що призвела до вимоги про відшкодування шкоди за законодавством України не є протиправною. Крім того, сторони зобов'язання, що виникло внаслідок завдання шкоди, в будь-який час після його виникнення можуть обрати право держави суду.

Таким чином, в законодавстві України закріплено досить прогресивний підхід, відповідно до якого основною прив'язкою є *lex loci delicti commissi,* застосування якої обмежене застосуванням права спільного місця проживання сторін зобов'язання та відхід від якої можливий за двосторонньої автономії волі сторін, проте виключно в бік права суду.

Що ж до спеціальних колізійних прив'язок, які застосовуються в окремих групах деліктних зобов'язань, *Закон* містить спеціальні правила прикріплення лише для відшкодування шкоди, завданої внаслідок недоліків товарів, робіт (послуг) - на вибір потерпілого може бути застосоване право місця проживання (місця знаходження) або основної діяльності потерпілого; право держави, де знаходиться виробник неякісного товару (послуги), або право держави, де було придбано товар або в якій надано послугу (ст. 50).

1. Регулювання деліктних зобов’язань у міжнародних конвенціях.

*Гаазька конвенція від 4 травня 1971 р. про право, що застосовується до дорожньо-транспортних подій (далі – Конвенція 1971 р.).*

* Конвенція 1971 р. вступила в силу для 18 країн, зокрема, Австрії, Бєларусі, Бельгії, Боснії, Польщі, Хорватії, Чехії, Македонії, Франції і т.д. Однак указана Конвенція може бути застосована і в тому разі, коли обране за її колізійними нормами право буде правом країни, що не бере в ній участі (ст. 11) Сфера дії цієї конвенції розповсюджується на встановлення права для застосування до цивільних позадоговірних зобов’язань, що виникають із транспортних інцидентів.
* Відповідно до ст. З Конвенції 1971 р., право, що буде застосовуватись є правом країни, де сталася подія (lex loci delicti commissii). Однак загальне правило доповнюється кількома винятками за ст. 4:
1. Якщо тільки один транспортний засіб був залучений у подію і він зареєстрований в іншій державі, ніж та, де сталася подія – для визначення відповідальності буде застосовуватись внутрішній закон держави реєстрації
2. Якщо потерпілих два і більше – закон для застосування буде встановлений для кожного з них окремо.
3. Якщо два чи більше транспортних засоби залучено до події, то вказані положення застосовуються у разі, якщо всі вони зареєстровані в одній державі.
4. Якщо одна чи більше осіб поза транспортним засобом чи засобами на місці події залучені до неї і можуть нести відповідальність, то вказані положення застосовуються, якщо всі ці особи постійно проживають за місцем реєстрації. Те ж саме буде застосовуватись, якщо ці особи є жертвами події.
* Відповідно до ст. 6 Конвенції 1971 р., якщо транспортні засоби не мають реєстрації, або зареєстровані у декількох державах, буде застосовуватись право держави, де вони звичайно знаходяться. Цей же принцип буде застосовано, якщо ні власник, ні особа, у володінні чи під контролем якої був транспортний засіб, не мають постійного проживання у державі реєстрації на момент події.
* Для визначення відповідальності до уваги повинні бути прийняті норми, що стосуються контролю і безпеки руху, які є чинними на місці під час події (ст. 7 Конвенції 1971). Очевидно, що такий широкий спектр колізійних прив’язок може сприяти відшуканню права, що притаманне саме даним відносинам.
* Іншою Конвенцією, що встановлює спеціальні нормі у царині відповідальності за заподіяння шкоди є Гаазька Конвенція про закон, що застосовується до відповідальності за товар від 2 Жовтня 1973 р. (далі – Конвенція 1973 р.). Вона набула сили для 10 країн: Хорватії, Фінляндії, Македонії, Франції, Люксембурга, Нідерландів і т.д.
* Конвенція 1973 р. визначає закон, який слід застосовувати стосовно відповідальності виробника кінцевої продукції чи її компонентів; виробників натуральної продукції; постачальників продукції; інших осіб, включаючи тих, хто здійснює ремонт і володіє складами; агентів і найманих працівників указаних вище осіб (ст. 3).
* Колізійними прив’язками за цією конвенцією є прив’язка до внутрішнього закону держави місця шкоди, якщо ця держава також є місцем постійного проживання особи, що безпосередньо постраждала від шкоди чи основне місце роботи особи, яка має нести відповідальність чи місця, де продукт було придбано особою, що безпосередньо постраждала від шкоди (ст. 4).
* Статут деліктного зобов’язання за Конвенцією 1973 включає в себе такі питання як: підстава і розмір відповідальності; підстави для звільнення від відповідальності, будь-які обмеження і розподіл відповідальності; види шкоди, за які передбачається відповідальність, форми компенсації та їх розмір; питання про можливість передачі та успадкування права на відшкодування; осіб, які можуть заявляти вимоги про відшкодування; відповідальність принципала за дії його агентів; обов’язок доказування; питання давності та позовної давності (ст. 8).

**ТЕМА Спадкове право у міжнародному приватному праві**

**План**

* 1. Колізійне регулювання спадкових відносин у міжнародному приватному праві.
	2. Колізійні норми щодо спадкових відносин відповідно до Закону України «Про міжнародне приватне право».
	3. Правовий режим відумерлої спадщини у міжнародному приватному праві.

1. Правовому регулюванню спадкових відносин притаманний колізійно-правовий метод. Прикладом уніфікації колізійних норм на міжнародному рівні може слугувати Конвенція про колізію законів, які стосуються форми заповітів, прийнята у м. Гаазі 5 жовтня 1961 р., яка встановила спільні положення про колізії законів, що стосуються форми заповітів. Уніфікований матеріально-правовий метод застосовується рідко, оскільки правовим системам світу притаманні значні відмінності щодо спадкових правовідносин, тому визначення уніфікованих норм видається вкрай складним. Прикладом такої уніфікації є норми Кодексу Бустаманте, прийнятого у м. Гавані 1928 р., в якому нормам з міжнародного спадкування було присвячено 20 статей. Однак і вони стосувалися здебільшого уніфікації колізійних норм щодо питань міжнародного спадкування та встановлення певних спільних адміністративних норм з охорони спадкового майна. Уніфіковані норми з регулювання спадкових відносин з іноземним елементом зосереджені переважно у двосторонніх і багатосторонніх договорах про правову допомогу, а також в консульських конвенціях.

Найбільш поширеними колізійними прив'язками щодо спадкових відносин є *закон постійного місця проживання особи на момент складання заповіту* ("доміцилію"), а також *закон держави, громадянином якої є спадкодавець* ("особистий закон").

*Приклад. При успадкуванні у державах Західної Європи застосовується універсальне правонаступництво, тобто усі права та обов'язки переходять безпосередньо до спадкоємців. При успадкуванні у державах Великої Британії та США успадкована маса (майно) переходить спочатку до довірителя, уповноваженого представника спадкодавця, а вже потім, після оплати всіх рахунків, до спадкоємців.*

*Для застосування колізійних прив'язок важливе значення має з'ясування таких питань:*

1. Включення спадкового майна до рухомого або нерухомого, спадкування окремих видів майна (виключних прав, банківських вкладів тощо). У низці країн (Велика Британія, Росія, Румунія, Франція, США, Україна) при успадкуванні рухомого майна застосовується колізійна прив'язка – місця останнього постійного проживання спадкодавця, а для нерухомого – права держави, на території якої знаходиться нерухомість. Відбувається "розщеплення" статуту спадкового майна. В інших державах (Греція, Іспанія, Італія, Польща, Чехія, ФРН, Японія, Угорщина) не відбувається такого "розщеплення", тому при спадкуванні рухомого та нерухомого майна застосовується один закон – особистий закон фізичної особи.

2. Місця відкриття спадщини. У цьому випадку застосовується колізійна прив'язка – місця останнього постійного проживання спадкодавця.

3. Коло осіб, які успадковують майно. Зазвичай успадковують фізичні особи, які є живими в день відкриття спадщини та навіть зачаті при житті спадкодавця (Україна, Росія тощо), юридичні особи, які функціонують на день відкриття спадщини, а також держава. Не можуть успадковувати негідні спадкоємці, які, наприклад, вчинили умисне вбивство спадкодавця. При спадкуванні за законом визначається черговість спадкоємців.

*Приклад. Відповідно до законодавства Казахстану, встановлено 6 черг, України***–***5 черг, Росії –* 7 *черг.*

4. Визначення виду спадкування: за заповітом чи за законом.

5. Форми заповіту та здатності на укладення заповіту (тестаментоздатність). Здатність на укладення заповіту в деяких державах не прив'язується до деліктоздатності. В Україні здатність на укладення заповіту та дієздатність мають однаковий віковий ценз – 18 років (рисунок).

*Приклад. В Японії здатність на укладення заповіту настає з 15 років, а дієздатність – з 20 років.*

Важливими є положення *Конвенції про колізії законів, які стосуються форми заповітів* від 5 жовтня 1961 р. Україна приєдналася до неї 17 грудня 2009 р., а датою набрання чинності є 14 травня 2011 р. Згідно зі ст. 1 цієї Конвенції, заповіт є дійсним стосовно форми, якщо його форма відповідає внутрішньому законодавству:

a) місця, де заповідач його склав, або

b) громадянства заповідача на момент складення заповіту чи на момент його смерті, або

c) постійного місця проживання заповідача на момент складення заповіту чи на момент його смерті, або

d) звичайного місця проживання заповідача на момент складення заповіту чи на момент його смерті, або

e) настільки, наскільки це стосується нерухомості, - її місцезнаходження.

Для цілей цієї Конвенції, якщо національне законодавство є неуніфікованою системою, закон, який повинен застосовуватись, визначається чинними правилами цієї системи, а за відсутності таких правил – найреальнішим зв'язком, який заповідач мав з будь-яким одним законодавством, яке входить до складу цієї системи.

Визначення того, чи мав заповідач постійне місце проживання в певному місці, регулюється правом цього місця.

Ця Конвенція застосовується також до форми заповітів, складених двома чи більш ніж двома особами в одному документі.

Для цілей цієї Конвенції будь-яка норма права, яка обмежує дозволені форми заповітів з огляду на вік, громадянство чи інші особисті якості заповідача, вважається такою, що стосується питань форми. Це саме правило застосовується до вимог, що висуваються до якостей, які повинні мати свідки та які необхідні для дійсності заповітів (ст. 5).

Відповідно до ст. 6 Конвенції, застосування колізійних норм, установлених у цій Конвенції, не залежить від будь-якої вимоги взаємності. Конвенція застосовується, навіть якщо громадянство зацікавлених осіб чи право, що повинно застосовуватися на підставі попередніх положень, не є громадянством чи правом Договірної Держави.

У застосуванні будь-якого із законів, визнаних цією Конвенцією як застосовні, може бути відмовлено лише тоді, коли воно явно суперечить ordre public (публічному порядку) (ст. 7).

Кожна Договірна Держава може залишити за собою право не визнавати на підставі відповідних положень свого законодавства форм заповітів, складених за кордоном, коли виконуються такі умови:

a) заповіт є дійсним стосовно форми тільки з огляду на закон, що застосовується лише у зв'язку з місцем, де заповідач склав свій заповіт;

b) заповідач мав громадянство тієї держави, яка зробила застереження;

c) заповідач мав постійне місце проживання у зазначеній державі або мав там своє звичайне місце проживання, а також

d) заповідач помер у державі, іншій, ніж та, в якій він склав свій заповіт. Це застереження є чинним лише стосовно власності, що знаходиться в державі, яка зробила застереження (ст. 11).

Україна приєдналася до Конвенції про колізії законів, які стосуються форми заповітів з такими застереженнями:

1) Україна залишає за собою право визначати місце постійного проживання заповідача згідно із законом суду (lex fori);

2) Україна залишає за собою право не визнавати заповіти, вчинені громадянами України в усній формі, крім як за виняткових обставин;

3) Україна залишає за собою право не застосовувати цю Конвенцію до будь-яких положень заповітів, які згідно із законодавством України не стосуються спадкування.

**2.** Розділ X Закону України "Про міжнародне приватне право" визначає колізійні норми щодо спадкування (ст. 70-72). Зокрема, спадкові відносини регулюються правом держави, у якій спадкодавець мав останнє місце проживання, якщо спадкодавцем не обрано в заповіті право держави, громадянином якої він був. Вибір права спадкодавцем буде недійсним, якщо після складання заповіту його громадянство змінилося.

*Приклад. Громадянин України постійно проживав у Молдавії, де й помер. Ось чому відкриття спадщини, порядок встановлення спадкодавців буде визначатися за законодавством Молдавії.*

Спадкування нерухомого майна регулюється правом держави, на території якої знаходиться це майно, а майна, яке підлягає державній реєстрації в Україні, – правом України. Здатність особи на складання і скасування заповіту, а також форма заповіту і акту його скасування визначаються правом держави, у якій спадкодавець мав постійне місце проживання в момент складання акту або в момент смерті.

*Приклад. Відповідно до законодавства Німеччини, формою укладення заповіту може бути письмова у випадку вчинення його у ситуації, яка загрожує життю, та у присутності трьох свідків, тому укладений у такій формі заповіт громадянином України може бути визнаний дійсним. Укладення письмового заповіту в Японії 15-річним громадянином України, який постійно проживає в цій державі, може бути визнано дійсним.*

Заповіт або акт його скасування не можуть бути визнані недійсними внаслідок недотримання форми, якщо остання відповідає вимогам права місця складання заповіту або права громадянства, права звичайного місця перебування спадкодавця у момент складання акта чи в момент смерті, а також права держави, у якій знаходиться нерухоме майно.

Велику роботу світове співтовариство проводить у напрямі сприяння виявленню після смерті заповідача заповіту. Зокрема, була прийнята *Конвенція про запровадження системи реєстрації заповітів* від 16 травня 1972 р., яку ратифіковано Україною із заявою згідно із Законом № 2490-VI від 10 липня 2010 р. (дата набрання чинності для України - 31 грудня 2010 року).

Згідно з п. 1 ст. З Конвенції, національним органом для виконання в Україні функцій, передбачених цією Конвенцією, є Міністерство юстиції України. Договірні Держави зобов'язуються встановити відповідно до положень цієї Конвенції систему реєстрації заповітів для сприяння після смерті заповідача виявленню існування заповіту.

Відповідно до ст. 4, реєстрації підлягають: а) посвідчені заповіти, пред'явлені нотаріусу, державному органові чи будь-якій особі, які за законом цієї Держави мають право реєструвати їх, а також інші заповіти, передані на зберігання органові чи особі, які уповноважені законом приймати такі заповіти на зберігання, коли при цьому складається офіційний документ про прийняття заповіту на зберігання; b) власноручно складені заповіти, передані на зберігання нотаріусу, державному органові чи будь-якій особі, які за законом цієї Держави мають право приймати їх на зберігання; при цьому офіційний документ про прийняття заповіту на зберігання не складається, якщо закон дозволяє таку передачу. Заповідач має право відмовитися від реєстрації заповіту, якщо зазначений закон не забороняє такої відмови.

Відкликання, скасування та інші зміни до заповітів, належно зареєстровані, також підлягають реєстрації, якщо їх складено за формою, яка вимагає обов'язкової реєстрації. Будь-яка Договірна Держава може виключити зі сфери застосування цієї статті заповіти, що передаються на зберігання до органів збройних сил. *Реєстрація заповіту не ставиться в залежність від громадянства або місця проживання заповідача.*

Відповідно до ст. 8 Конвенції, *протягом життя заповідача факт реєстрації заповіту розголошенню не підлягає.* Після смерті заповідача *будь-яка особа може отримати відомості щодо заповіту,* за умови пред'явлення витягу зі свідоцтва про смерть чи будь-якого іншого прийнятного документа, що підтверджує факт смерті заповідача.

Згідно із Положенням про Спадковий реєстр, затвердженим Наказом Міністерства юстиції України від 7 липня 2011 р. № 1810/5, зареєстрованим в Міністерстві юстиції України від 11 липня 2011 р. за № 831/19569, встановлено порядок ведення й користування Спадковим реєстром, внесення до нього відомостей про заповіти та спадкові договори, посвідчені в Україні, а за бажанням заповідача – посвідчені (складені та/або прийняті на зберігання) і зареєстровані в іноземних державах згідно з Конвенцією про запровадження системи реєстрації заповітів, про заведені спадкові справи та видані свідоцтва про право на спадщину, а також надання інформації з нього.

Відповідно до *Конвенції про правову допомогу і правові відносини у цивільних, сімейних і кримінальних справах* від 22 січня 1993 р., право спадкування майна визначається за законодавством Договірної Сторони, на території якої спадкоємець мав останнє постійне місце проживання. Конвенцією проголошений принцип рівності, відповідно до якого громадяни кожної з Договірних Сторін можуть успадковувати на територіях інших Договірних Сторін майно або права за законом або за заповітом на рівних умовах і в тому ж обсязі, як і громадяни цієї Договірної Сторони.

Право спадкування нерухомого майна визначається за законодавством Договірної Сторони, на території якої знаходиться це майно. Якщо за законодавством Договірної Сторони, що підлягає застосуванню при спадкуванні, спадкоємцем є держава, то рухоме спадкове майно переходить Договірній Стороні, громадянином якої є спадкодавець у момент смерті, а нерухоме спадкове майно переходить Договірній Стороні, на території якої воно знаходиться. Здатність особи до складання і скасування заповіту, а також форма заповіту і його скасування визначаються за правом тієї країни, де заповідач мав місце проживання в момент складання акту.

Провадження по справах про спадкування рухомого майна компетентні вести установи (є компетенцією) Договірної Сторони, на території якої мав місце проживання спадкодавець у момент своєї смерті. Провадження по справах про спадкування нерухомого майна компетентні вести установи Договірної Сторони, на території якої знаходиться майно (ст. 48).

По справах про спадкування, у тому числі по спадкових спорах, дипломатичні представництва або консульські установи кожної з Договірних Сторін компетентні представляти (за винятком права відмови від спадщини) без спеціального доручення в установах інших Договірних Сторін громадян своєї держави, якщо вони відсутні або не призначили представника (ст. 49).

**3**. Відумерле майно (рос. - виморочное имущество) - це майно, щодо якого не має спадкоємців, майно, яке успадковує держава.

Згідно зі ст. 1277 Цивільного кодексу України, у разі відсутності спадкоємців за заповітом і за законом, усунення їх від права на спадкування, неприйняття ними спадщини, а також відмови від її прийняття орган місцевого самоврядування за місцем відкриття спадщини зобов'язаний подати до суду заяву про визнання спадщини відумерлою. Заява про визнання спадщини відумерлою подається через рік з часу відкриття спадщини. Спадщина, визнана судом відумерлою, переходить у власність територіальної громади за місцем відкриття спадщини.

Відповідно до Конвенції про правову допомогу і правові відносини у цивільних, сімейних і кримінальних справах від 22 січня 1993 р., якщо за законодавством Договірної Сторони, що підлягає застосуванню при спадкуванні, спадкоємцем є держава, то рухоме спадкове майно переходить Договірній Стороні, громадянином якої є спадкодавець у момент смерті, а нерухоме спадкове майно переходить Договірній Стороні, на території якої воно знаходиться.

**ТЕМА Договірні зобов’язання у міжнародному приватному праві**

**План**

* 1. Особливості приватно-правових договорів з іноземними елементом.
	2. Поняття та ознаки зовнішньоекономічного договору
	3. Колізійне регулювання договірних зобов’язань в МПрП.
	4. Джерела регулювання договірних зобов’язань в МПрП.

1. Приватно-правові договори - це відносини, які грунтуються на засадах юридичної рівності, вільному волевиявленню, майновій самостійності, суб'єктами яких є фізичні та юридичні особи.

Договори в приватному праві найчастіше регулюють відносини двох сторін і розраховані на встановлення, зміну та припинення конкретних правовідносин. У цьому сенсі вони є індивідуалізованими, тобто такими, що не породжують зобов'язань для інших фізичних та юридичних осіб.

Особливості приватно-правових договорів з іноземним елементом:

- обов'язкова присутність у правовідносинах іноземного елемента.

- свобода волевиявлення, тобто добровільність укладення;

- особливий суб'єктивний склад, учасниками правовідносин виступають фізичні та юридичні особи.

- вибір права за принципом автономії волі.

- право обирати суд, при вирішенні спорів між сторонами.

- за домовленістю між собою сторони визначають для себе свої права та обов'язки.

- рівність сторін

- взаємна відповідальність сторін за невиконання або неналежне виконання умов договору;

Особливими методами регулювання приватноправових відносин, ускладнених іноземним елементом, є матеріально- правовий та колізійно-правовий.

Уніфікований матеріально-правовий метод полягає у застосуванні норм матеріального права, які містяться у міжнародних договорах, внутрішньому законодавстві конкретної держави. Тобто, правовідносини регулюються безпосередньо юридичними нормами без відсилання до іноземної правової системи.

Колізійно-правовий метод допомагає визначити право держави, яке підлягає застосуванню. Набір колізійних норм щодо тих чи інших правовідносин може міститися як у міжнародних договорах, так і у спеціальних законах конкретної держави. Колізійні норми вказують на право держави, яке слід застосовувати при вирішенні конкретної ситуації.

2. Зовнішньоекономічний договір (контракт) - матеріально оформлена угода двох або більше суб'єктів зовнішньоекономічної діяльності та їх іноземних контрагентів, та спрямована на встановлення, зміну або припинення їх взаємних прав та обов'язків у зовнішньоекономічній діяльності.

Договір (контракт) укладається за ЗУ "Про зовнішньоекономічну діяльність" та інших ЗУ з урахуванням міжнародних договорів України. Суб'єкти підприємницької діяльності при складанні тексту договору (контракту) мають право використовувати відомі міжнародні звичаї, рекомендації міжнародних органів та організацій, якщо це не заборонено прямо та у виключній формі ЗУ "Про зовнішньоекономічну діяльність" та іншими ЗУ.

Головні особливості зовнішньоекономічних угод:

- виконання митних правил, підвищений ризик невиконання зобов’язань,

- правова основа – уніфіковані міжнародні норми ( Офіційні правила тлумачення торговельних термінів Міжнародної торговельної палати 2010, Конвенція для уніфікації деяких правил, що стосуються міжнародних повітряних перевезень 1998 р., Конвенція про позовну давність в міжнародній купівлі – продажі товарів 1983 р., Конвенція ООН про договори міжнародної купівлі – продажу товарів 1980 р., Уніфіковані правила та звичаї для документарних акредитивів.),

- право, яке підлягає застосуванню до угоди, визначається відповідно до принципу автономії волі, а також на підставі колізійних норм;

- письмова форма міжнародної угоди;

- засобом платежу може бути іноземна валюта.

**3.** В міжнародній практиці правового регулювання договірних відносин за участю іноземного елементу визнаним є правило за яким законодавець надає право сторонам самостійно обирати правопорядок, що буде регулювати ці відносини. Про те такий вибір може бути обмежений імперативними нормами, що містяться в відповідних законодавствах країн світу. Така норма є і законодавстві України (ст.43 Закону України «Про міжнародне приватне право»).

Разом з тим, коли сторони договору не обрали це право, для розв’язання питання про вибір компетентного правопорядку, має застосовуватись право тієї держави, яке має найбільш тісний зв’язок з цим договором. Такий підхід в МПП прийнято називати доктриною характерного виконання, сутність якої зводиться до того, що договірні відносини повинні врегульовуватися особистим законом особи, на яку покладено виконання. Така позиція відтворена і в законодавчих актах багатьох держав світу , в тому числі і в Україні. Однак, використавши принцип найбільш тісного зв’язку , законодавці зарубіжних країн наповнили його іншим змістом. Передбачивши застосування цього принципу в якості субсидіарної привязки (за умови відсутності згоди сторін про застосовне право), законодавець формулює конкретні привязки, які, на його думку, презюмують наибільш тісний зв'язок

Стаття 44 Закону України «Про міжнародне приватне право» містить колізійні прив’язки для видів договорів (ч.1 пп. 1-23 Закону України «Про міжнародне приватне право»), щодо яких визначення країни, що має найбільш тісний зв’язок з договором, здійснюється залежно від виду договору. Інакше ніж за загальним правилом доктрини характерного виконання вирішується питання вибору права, що застосовується до договорів:

а) про нерухоме майно – застосовується право тієї держави, у якій це майно знаходиться, а якщо таке майно підлягає реєстрації, - право держави, де здійснена реєстрація;

б) про спільну діяльність або виконання робіт – право держави, у якій така діяльність провадиться або створюються передбачені договором результати;.

в) укладених на аукціоні, за конкурсом або на біржі застосовуються правові норми держави, в якій проводяться аукціон, конкурс або знаходиться біржа.

До договорів про створення юридичної особи з іноземною участю (засновницького договору) застосовується право держави, в якій буде створено цю юридичну особу (ст.46 Закону «Про міжнародне приватне право»). Ця норма є імперативною за своєю правовою природою і виключає можливість вибору права для засновників іншого ніж право тієї держави, де буде створено юридичну особу. Слід зазначити, що дане правило застосовується виключно до створення юридичної особи з іноземною участю. Стосовно ж інших договірних відносин, зокрема відносин між юридичною особою та іншими суб’єктами МПП, вибір права відбувається за загальними правилами, що містяться в законодавстві певної держави.

**4**. Сьогодні регулювання договірних зобов’язаньмістяться: в численних конвенціях (Конвенція ООН про договори міжнародної купівлі-продажу товарів 1980р., Оттавська конвенція про міжнародний факторинг 1988 р., Оттавська конвенція про міжнародний лізинг 1988 р. тощо), в уніфікованих міжнародних правилах та в кодифікаціях звичаїв, що публікуються Міжнародною торговельною палатою (МТП) (Уніфіковані правила та звичаї щодо документарних акредитивів 2007 р., Уніфіковані правила щодо інкасо 1995р., Уніфіковані правила щодо договірних гарантій 1978 р., Уніфіковані правила щодо гарантій на вимогу 1992 р., Уніфіковані правила щодо міжбанківського рамбурсування для документарних акредитивів 1996 р. тощо), в різних джерелах lex mercatoria (наприклад, в рамках УНІДРУА підготовлені безпрецедентні Принципи міжнародних комерційних контрактів 1994р., неодноразово доповнені пізніше тощо).

Варто зауважити, що багато з названих вище документів широко використовуються та беруться до уваги під час розвитку цивільного законодавства багатьох держав (України зокрема), "переплавляючи" тим самим всі правові системи у єдине глобальне приватне право.

1980 у Відні було підписано договір під назвою "Конвенція ООН про контракти на міжнародний продаж товарів". Конвенція є однією з "правових норм" міжнародного права і компонентом правових систем держав-учасниць . Отже, вона завжди має пріоритет перед іншими законами та нормами держав-учасниць щодо відносин контракту купівлі-продажу.

1) Конвенція застосовується до договорів купівлі-продажу товарів між сторонами, комерційні підприємства яких розташовані в різних державах:

* коли ці держави є учасницями Конвенції;
* коли норми міжнародного приватного права спричиняють застосування права
* держави-учасниці (згідно з угодою сторін або колізійною нормою);

2) розташування комерційних підприємств сторін у різних державах не береться до уваги, якщо це не випливає з договорів (тих що мали місце до або під час укладання ділових відносин чи обміну інформацією між сторонами);

3) ні національна належність сторін, ні їх цивільний чи торговий статус, ні цивільний або торговий характер договору не беруться до уваги при визначенні застосування Конвенції.

Для застосування Конвенції насамперед необхідно, щоб комерційні підприємства контрагентів були *розташовані* в різних державах. По суті, в п. 1 ст. 1 названо критерій, який дає змогу вважати купівлю-продаж міжнародною з позиції Конвенції. Відповідно, якщо комерційні підприємства сторін договору купівлі-продажу розташовані в одній і тій самій державі, такий договір не вважається міжнародним і не підпадає під сферу застосування Конвенції. Із п. 2 ст. 1 Конвенції випливає, що одного лише факту перебування сторін у різних державах для її застосування недостатньо. Важливе значення має і *суб'єктивний фактор*— поінформованість обох контрагентів про цей факт не пізніше, ніж на момент укладання договору. Така поінформованість може випливати або безпосередньо з договору, або з відносин між сторонами, або з повідомленої ними один одному інформації. Якщо такої поінформованості на цей момент не було, то Конвенція не застосовується.

Конвенція не застосовується до договорів продажу:

1)товарів, які купують для особистого, сімейного чи домашнього використання;

2)з аукціону;

3)у порядку виконавчого виробництва чи іншим способом у силу закону;

4)фондових паперів, акцій, забезпечувальних паперів, оборот них документів і грошей;

5)суден водного і повітряного транспорту, а також суден на повітряних подушках;

Конвенція не застосовується до договорів, у яких зобов'язання сторони, що постачає товари, полягає переважно у виконанні роботи чи в наданні послуг.

Конвенція не застосовується щодо відповідальності продавця за заподіяну товаром шкоду здоров'ю чи смерть якої-небудь особи.