МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ РФ

Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего профессионального образования

«Уральский государственный экономический университет»

БАКАЛАВРСКАЯ РАБОТА

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ НАСЛЕДОВАНИЯ ПО ЗАВЕЩАНИЮ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Институт права

Направление 030900.62

«Юриспруденция»

Кафедра

гражданского права

Дата защиты _____

Оценка _____

Исполнитель Чекасина

Елена Владимировна

Группа Юру-12

Руководитель Слюсаренко Т.В.

(фамилия, инициалы, должность, звание)

Нормоконтролер Титовец А.Ю.

(фамилия, инициалы, должность, звание)

Рецензент Сысолин Е.В.

(фамилия, инициалы, место работы, должность)

Екатеринбург

2015 г.

Содержание

Введение

1.Становление и развитие правового регулирования наследования по завещанию в российском гражданском праве…….....8

1.1 Историко-правовой анализ законодательства о наследовании по завещанию……..8

1.2 Современное российское о наследовании по завещанию……..11

2. Анализ правовой сущности завещания……..51

2.1 Форма завещания и правила его составления…….....51

2.2.Содержание завещания и виды завещательных распоряжений……66

3. Организационно-правовое обеспечение осуществление завещания……...72

3.1 Отмена, изменение, толкование и исполнение завещания…….72

3.2 Правовое регулирование свободы завещания и условий его ограничения……...82

3.3 Совершенствование законодательства в области наследования по завещанию и практики иго применения…….98

Заключение

Список использованных источников

Введение

Актуальность работы. Опираясь на мнение Д.Д. Грима, следует сказать, что «возможность распоряжения личным имуществом, предусмотренный гражданским законодательством на случай смерти гражданина является важнейшим»[1]. Соответственно, завещание – есть важнейший институт, созданный для реализации этого права.

1 марта 2002 г. вступила в силу часть третья Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), посвященная регулированию наследственного права[2].

Эта часть ГК РФ является логическим продолжением и развитием двух предыдущих частей и, конечно же, Конституции РФ[3].

Как верно заметил проф. П.В. Крашенинников: «Несмотря на безусловную новизну и современную регламентацию отношений в сфере наследования, раздел V Кодекса не является революционным (в смысле ломки и переделки), а во многом представляет пример использования лучшего из накопленного опыта в праве»[4].

Также следует отметить, что в реальной жизни мы не задумываемся о том, что наступает день и час, когда человек уходит из жизни, не составив предварительно завещания, оставляя многие проблемы своим родным и близким. Старшее поколение, воспитанное в духе «все вокруг государственное, а значит, и мое», теряется в нынешней ситуации.

Появление частной собственности у значительного числа граждан должно сформировать новое отношение к вопросу передачи своей собственности в

---

[1] Гримм Д.Д. Лекции по догме римского права. / Под редакцией и с предисловием В.А. Томсинова (по изд. 1902 г.). – М.: «Зерцало», 2010. С. 341.

[2] Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья) от 26.11.2001 N 146-ФЗ (ред. от 05.05.2014) // Консультант Плюс

[3] Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ) // "Собрании законодательства РФ", 04.08.2014, N 31, ст. 4398.

[4] Зайцева Т.И. Крашенинников П.В. Наследственное право (Комментарий законодательства, практика его применения) изд. 4-е, перераб. и доп. – М.: Из-во «Статут», 2009. С. 29.

случае смерти. Однако не всегда при решении вопроса о наследстве имеется завещание, и тогда действуют нормы гл. 63 ГК РФ.

В настоящее время закрепление в части 3 ГК РФ принципа свободы завещания выражается в предоставлении любому гражданину возможности распорядиться своим имуществом на случай смерти в порядке, определенном законом, либо воздержаться от подобного распоряжения. При всей свободе, которая предоставляется гражданину в распоряжении принадлежащим ему имуществом на случай смерти, закон устанавливает ограничение правила об обязательной доле в наследстве. Причем, как отмечает Б.А. Булаевский, – «правила об обязательной доле в наследстве являются единственным ограничением свободы завещания и являются границей действия принципа свободы завещания»[5], что также важно отразить в рамках данной работы.

В настоящее время в России все заметнее становится тенденция возрастания роли завещания при определении дальнейшей судьбы наследственного имущества после смерти его собственника.

В реальной жизни мы не задумываемся о том, что наступает день и час, когда человек уходит из жизни, оставляя многие проблемы своим родным и близким. Старшее поколение, воспитанное в духе «все вокруг государственное, а значит, и мое», теряется в нынешней ситуации. Появление частной собственности у значительного числа граждан должно сформировать новое отношение к вопросу передачи своей собственности в случае смерти. И думать об этом нужно заранее.

Большинству хотя бы раз в жизни приходится сталкиваться с вопросами наследственного права. Особенно остро встает вопрос о наследстве, если в наследственное имущество входят квартиры и жилые дома. Именно в этой ситуации возникает наибольшее количество споров между наследниками, а родственники часто становятся врагами. Чтобы по возможности избежать

[5] Булаевский Б.А. Наследственное право. / Отв. ред. К.Б. Ярошенко. – М.: «Волтерс Клувер», 2009. С. 33.

подобного конфликта, необходимо знать основные положения наследственного права.

Трудно переоценить значимость Гражданского кодекса Российской Федерации. Гражданский кодекс Российской Федерации исходит из конституционных положений о гражданском законодательстве как о предмете ведения Российской Федерации, гарантируемом в России единстве экономического пространства, свободном перемещении товаров, услуг и финансовых средств, признании и защите равным образом частной государственной и муниципальной собственности.

Частная собственность и право её наследования охраняются, государством, это право является конституционным правом. В статье 35 Конституции Российской Федерации закреплено: «Право наследования гарантируется». Право наследования тесно связано с правом частной собственности граждан. Наследование является одним из оснований возникновения права собственности.

Все равны перед законом и имеют равные права в области наследственного права независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношений к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также другим обстоятельствам.

Вопросы наследственного права в настоящее время приобретают всё большую актуальность. Это объясняется, в первую очередь тем, что в результате становления рыночных отношений, закрепления за гражданами права частной собственности на имущество круг объектов, которые могут переходить в порядке наследственного правопреемства, значительно расширился. Так, если раньше самым ценным переходящим по наследству имуществом были, к примеру, автомобиль, дача, вклад (при этом обладателями такого имущества были далеко не все граждане), то сейчас объектами наследственного права могут быть и квартиры, и жилые дома, и земельные

участки, и другие виды имущества. Кроме того, наследование означает гарантию для каждого гражданина свободно, по своему усмотрению распорядиться своим имуществом на случай смерти. В связи с этим нормы наследственного права сейчас приобретают особую важность.

В новых условиях российской государственности определенная роль в преобразовании экономической основы нашего общества отводится совершенствованию наследственного законодательства, так как возрастают требования общества к улучшению качества законов и их роли в реализации принципа социальной справедливости в обществе.

А право наследования означает, прежде всего, гарантию для каждого гражданина свободно, по своему усмотрению распорядиться своим имуществом на случай смерти.

Объектом работы являются общественные отношения, складывающиеся при юридической или фактической реализации права на наследственную массу при на наличии завещания.

Предметом работы выступают нормативные правовые акты, регулирующие наследование по завещанию.

Теоретическая база работы – труды известных отечественных и зарубежных правоведов, таких как: Л.П. Ануфриева, М.И. Брагинский, С.Н. Братусь, Б.А. Булаевский, В.В. Витрянский, Б.М. Волина, И.Н. Гвоздева, Д.Д. Гримм, О.С. Иоффе, О.М. Козырь, О.А. Красавчиков, П.В. Крашенинников А.Л. Маковский, С.А. Муромцев, А.П. Сергеев, Е.А. Суханов, Ю.К. Толстой, А.М. Эрделевский и др.

Цель работы – рассмотреть юридические особенности правового регулирования наследования по завещанию.

Для раскрытия обозначенной цели, дипломантом сформулированы нижеследующие задачи.

1. Представить исторический аспект темы.

2. Рассмотреть правовые основы наследования по завещанию.

3. Изучить теоретические аспекты темы реализации наследственных прав, связанных с завещанием.

4. Изучить вопросы, связанные с правовым регулированием наследования по завещанию.

5. Рассмотреть особенности составления завещания.

6. Проанализировать единственное ограничение принципа свободы завещания правом на обязательную долю в наследстве.

7. Сделать выводы по результатам написания дипломного проекта.

Структура работы определена целью дипломного проекта и включает в себя: введение, три главы, которые содержат параграфы, заключение и список использованных источников.

1. Становление и развитие правового регулирования наследования по завещанию в российском гражданском праве.

1.1 Историко-правовой анализ законодательства о наследовании по завещанию.

Гражданское законодательство РФ устанавливает два основания наследования. В соответствии со статьей 1118 3 части ГК РФ “Распорядиться имуществом на случай смерти можно только путем совершения завещания” - наследование по завещанию. Наследование по закону – это наследование на условиях и в порядке, указанных в законе и не измененных наследодателем.

Права и обязанности наследодателя переходят к перечисленным в законе наследникам в соответствии с установленной очередностью предусмотренной статьями 1142-1145 и 1148 глава 63 третьей части Г. В реальной жизни наследование по закону встречается гораздо чаще, чем наследование по завещанию. Прежде всего следует обратить внимание на то, на что упорно в течении многих лет указывает статистика стран, которые бесспорно следует отнести к числу демократических правовых государств с развитой рыночной экономикой, Германии , Англии, Франции, Нидерландов и многих других: около 70 процентов граждан не оставляют завещаний.[6] В России завещание, это нечто особенное, оставляемое до недавнего времени лишь небольшим числом весьма “продвинутых” в юриспруденции граждан. Причин тому много – невысокая правовая культура части населения, смерть в раннем возрасте, скоропостижная смерть, суеверная боязнь составлением завещания ускорить естественное течение событий и другие.

Итак, для наследования нужны основания – либо завещание, либо по закону и это не может быть предметом соглашения[7] . Если нет наследников ни по завещанию, ни по закону, то право наследования переходит к государству (статья 1141 ГК). Если обратиться к истории развития российского законодательства, то можно отметить, что ранее понятие завещания

[6] Гойхбарг А.Г.Сравнительное семейное право.-М.,1925 г. С. 17

[7] Гордон М.В. Наследование по закону и по завещанию. - М.: 1967. С. 34

формулировалось в самом законе. Но, начиная с 50-х годов прошлого века, законодатель отказался от включения понятия завещания в кодификационные акты, ограничившись лишь указаниями на его основные признаки Козлов Д. Г.[8]. В нашей литературе наиболее распространено определение завещания как односторонней сделки, выражающей личное распоряжение гражданина на случай своей смерти, сделанное в установленном законом форме и направленное, прежде всего, на распределение наследственной массы между лицами, названными завещателем своими наследниками, в порядке установленном завещателем.[9] Завещание, как акт выражения воли завещателя, представляет собой одностороннюю сделку и не предполагает какого–либо встречного волеизъявления другого лица.

Выделим следующие периода исследования:

1. конец XIX в.- 1918 г.- период действия Свода законов Российской Империи, создание проекта Гражданского Уложения до принятия Декрета ВЦИК от 27 апреля 1918 года " Об отмене наследования ".

2. 1918 г.- 1962 г.- период создания, принятия и действия Гражданского кодекса РСФСР 1922 года, существенные изменения в который были внесены Указом Президиума Верховного Совета СССР от 14 марта 1945 год " О наследниках по закону и по завещанию " до введения в действие Основ гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик.

3. 1962г.- 2001г- период действия Гражданского кодекса РСФСР 1964 года до принятия Федерального закона от 11 апреля 2001 г. " О внесении изменений и дополнений в статью 532 Гражданского кодекса РСФСР ". В этот же период происходит реформирование наследственного права.

4. 01 марта 2002 год- на основании Федерального закона от 26 ноября 2001года, введена в действие часть третья Гражданского кодекса РФ (раздел V

[8] Особенности правового регулирования института наследования по завещанию в Российской Федерации. - М., 2006. - С. 43.

[9] Государственный нотариат. Комментарий к законодательству, М., 1980г.

" Наследственное право ", принятая 01 ноября 2001г Государственной Думой и одобренная Советом Федерации 14 ноября 2001 года.

1.2Современное российское законодательство о наследовании

Первобытный строй – первая в истории человечества общественно – экономическая формация. В этот период, особенно на ранних этапах его развития, когда потребности людей и средства их удовлетворения были более чем скудными, наследования в современном понимании еще не существовало просто по тому, что наследовать было нечего. Конечно, и в тот период от отца к сыну переходили орудия охоты и рыбной ловли. Во владении и пользовании рода и племени, а в последствии семьи оставались средства поддержания домашнего очага, шкуры диких животных, запасы топлива и продовольствия, украшения, знаки принадлежности к роду, кроме тех которые подлежали захоронению вместе с умершим. Возникающие при этом отношения регулировались не нормами права, которых еще не было, а многовековыми традициями и обычаями. Их соблюдение освещалось и обеспечивалось не мерами государственного принуждения, а общественным мнением в первую очередь авторитетом наиболее влиятельных членов рода. Отступнику грозило изгнание из рода, что зачастую обрекало его на голодную смерть.[10]

Первобытно общинный строй со временем переродился в матриархат, который дошел до развитого. В целях укрепления экономической основы родовой общины обычай не допускал выхода имущества умершего за пределы рода. Принадлежавшее умершему имущество распределялось между сородичами и чаще всего поступало в наследство ближайшим кровным родственникам со стороны матери. Наиболее ценные предметы индивидуального пользования погребались вместе с их владельцем. Если умирала женщина, ее имущество поступало к детям и сестрам (но не братьям).

Одним из первых памятников права – свод законов Вавилонии. Это период царствования Хаммурапи (1792 – 1750 гг. до н.э.). В нем нет прямого указания на допустимость наследования по завещанию, однако, согласно ст. 165 отец мог путем дарения увеличить долю одного сына за счет уменьшения

[10] Ю.К. Толстой Наследственное право, учебник 2001г

наследственных долей других сыновей. При наличии достаточных к тому оснований отец мог “отвергнуть” своего сына, т.е. полностью лишить наследства (ст. 168 – 169). Закон Хаммурапи предусматривал, что после смерти родителей к наследованию призывались их сыновья. Наследственное имущество делилось между ними поровну. В этом случае наследники были обязаны обеспечить своих сестер приданым при выходе замуж. При отсутствии сыновей к наследованию призывались дочери умершего. Жена покойного наследовала вместе с сыновьями. Кроме наследственного имущества она получала и свое приданное. Внуки умершего призывались к наследованию лишь в том случае, если их отец не дожил до открытия наследства.

В Афинах о наследовании по завещанию впервые упоминается в законодательстве Солона (VI век до н.э.). Права завещателя здесь несколько ограничены. Завещать мог лишь мужчина, не имеющий сыновей. Отец, имеющий детей мужского пола, усыновленные, а также женщины не могли завещать.

Наиболее полное регулирование наследственных отношений рабовладельческого строя содержится в римском праве. Римское право в своем развитии пережило эпоху республики, эпоху империи и эпоху поздней империи.

Римское право является настолько классическим юридическим выражением жизненных условий и конфликтов общества, в котором господствует чистая частная собственность, что все позднейшие законодательства не могли внести в него никаких существенных изменений. Римское право оказало огромное влияние и значение для наследственного права в целом.[11]

По мере как хозяйство из присваивающего становится производящим, что сопровождается ростом имущественной обособленности отдельных семей и ослаблением родоплеменных связей, вопрос о том кому достанется имущество

[11] Немков А.М. Очерки истории наследственного права. 1979г

умершего становится все более актуальным. В сущности, зарождение и наследование идут рука об руку с имущественным и социальным расслоением общества, утверждением частной собственности и средств производства. Появляются особые институты, которые призваны оградить существующий порядок, который устраивает тех, в чьих руках находится рычаги власти, от возможных посягательств. Система этих институтов образует государство, которое всегда выполняло и будет выполнять по отношению к частной собственности и ее необходимому атрибуту − наследованию роль сторожевого пса. Расцвет частной собственности приводит к тому, что предметом наследования постепенно становится все, что способно приносить прибыль, обеспечить удовлетворение самых различных потребностей людей за исключением, пожалуй самой личности, которая объектом наследственного преемства ныне быть не может.[12]

В исторической перспективе наследование по закону возникло раньше наследования по завещанию и в течение многих веков находилось в центре наследственного права. Вместе с тем развитие человеческой цивилизации обнаруживает, что возрастание внимания к правовому регулированию наследования по завещанию является одним из последствий развития личности. Чем более общество готово воспринимать человека как личность, которая сама определяет свои поступки и их последствия, тем больше внимания наследованию по завещанию уделяет действующее в этом обществе право. Такая готовность развивается в общем медленно. Однако история показывает, что в определенные моменты такое развитие приобретает скачкообразный характер. Так обычно происходит, когда массы людей оказываются вовлеченными в военные действия. В этих экстремальных условиях, с одной стороны, особенно ярко обнаруживается, что человек - это независимая личность, а с другой - само существование человека ставится под повышенную угрозу. Не случайно, в частности, в античном Риме древнейшим видом завещания было так называемое "завещание перед войском, выступающим в

[12]Ю.К. Толстой Наследственное право, учебник 2001г

поход(testamentum in procinctu), а несколько позже там же полностью свободным от любых формальных требований стало так называемое "завещание солдата" (testamentum militis).

В дореволюционном русском праве существовало правило о наследниках по завещанию и наследниках по закону: «Право наследования … простирается на всех членов рода, одно кровное родство составляющих, до совершенного прекращения одного не только в мужском, но и в женском поколении». Это правило означало, что родственники призываются к наследованию по русскому законодательству без ограничения степенью родства.[13]

Во втором десятилетии XX в. медленное и противоречивое развитие российского наследственного права было прервано почти на полвека.

С введением в 1918 г. системы раздела имущества умерших между государством и некоторыми близкими к умершему лицами наследование по завещанию было вообще отменено. Согласно Декрету от 18 апреля 1918 г. "Об отмене наследования" государство получало основную часть имуществ умерших, гражданам же выделялась часть, которая именовалась "трудовым хозяйством в городе и деревне". Декрет исчерпывающе перечислял лиц, которым она выделялась: нетрудоспособные родственники по прямой восходящей и нисходящей линиям, супруг, братья и сестры (ст. 2). Декрет не давал гражданам возможности расширять этот круг и тем самым уменьшать притязания государства. Поэтому он открывался следующим постановлением: "Наследование... по духовному завещанию отменяется" (ст. 1).

Затем последовало превращение наследования по завещанию в разновидность наследования по закону. ГК 1922 г. установил, что завещанием признается лишь такое распоряжение на случай смерти, которое сделано в пользу одного или нескольких лиц из числа наследников по закону (ст. 422). Сходное ограничение наследования по завещанию существовало и до 1917 г.,

[13] Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права 1995 г.

но оно касалось лишь так называемых "родовых имений" (ст. 1068.1 ч. 1 т. X Свода законов Российской империи).

Таким наследование по завещанию оставалось на протяжении Великой Отечественной войны 1941 - 1945 гг. Десятки миллионов были вовлечены в военные действия, что дало мощный толчок развитию личности. Реакция наследственного права на этот исторический процесс была ограниченной. В 1942 г. был введен упрощенный порядок удостоверения завещаний военнослужащих. Однако составлять завещания можно было по-прежнему только в пользу наследников по закону, в число которых ГК 1922 г. не включал родителей. Ограничение свободы завещания было лишь несколько ослаблено 14 марта 1945 г., когда было разрешено совершать завещания в пользу лиц, не входивших в круг наследников по закону, но лишь при отсутствии наследников по закону. Только спустя почти два десятилетия Основы 1961 г. (ст. 117, 119) и затем ГК 1964 г. ввели свободу завещания. Однако в этих актах на первое место было поставлено наследование по закону и лишь на второе - наследование по завещанию (ст. 527 ГК 1964 г.). Этому соответствовала и структура раздела ГК 1964 г., посвященного наследованию.[14]

Лишь по истечение 38 лет с принятие ГК части третьей 2002г. завещание было поставлено на первое место. Виды наследственного правопреемства перечислены в ч. 1 ст. 1111. На первое место закон помещает наследование по завещанию, а на второе - наследование по закону. За этим стоит принципиальная позиция законодателя. Наследование по завещанию поставлено на первое место не только в ст. 1111, но и в целом в разделе V ГК: наследованию по завещанию посвящена гл. 62, за которой следует гл. 63 "Наследование по закону". Принципиальная позиция ГК выражается, однако, не только в структуре раздела V, но и в детальности регулирования. В центре правового регулирования - наследование по завещанию. Это отразилось даже в том, что ему посвящены 23 статьи (1118 - 1140), а наследованию по закону - 11

[14] Комментарий к ГК ч.3 (под ред. А.Л. Маковского, Е.А. Суханова) 2002г.

статей (1141 - 1151). В связи с этим можно сделать вывод что наследственное право развивается адекватно обществу.

Исторический аспект

В отечественном законодательстве институт наследования прошел путь, близкий пути института частной собственности. Если в первые годы советской власти право наследования было фактически отменено, то Конституцией 1993 г. гарантировано в соответствии с её ст. 35.

Новые экономические условия вызвали необходимость серьёзных изменений в наследственном праве. В целях уравнивания частной собственности с другими её формами появилась необходимость расширения прав гражданина по распоряжению своей собственностью, в том числе и на, случай смерти (свобода завещания).

Отмена с началом экономических преобразований законодательных запретов в отношении видов, объёма и стоимости имущества, которое может принадлежать гражданам (пункты 1 и 2 статьи 213 Гражданского кодекса Российской Федерации), привело к тому, что в составе такого имущества (а, следовательно, и в составе наследства) оказались земельные участки, предприятия, другая недвижимость, а также многочисленные и разнообразные имущественные права. Эти факторы предопределили необходимость дополнения и детализации механизмов перехода и распределения наследственного имущества.

С 1 марта 2002 года введена в действие третья часть нового Гражданского кодекса Российской Федерации. Это обстоятельство знаменует собой окончание ещё одного важного этапа кодификации современного отечественного гражданского законодательства. Его значение определяется не только новым регулированием наследственного и международного частного права, составляющим предмет данного закона. Незадолго до принятия третьей части Гражданского кодекса Российской Федерации был также отменён «мораторий» на применение его главы 17, посвященной вещным правам на

землю и соответственно этому первая часть Кодекса стала применяться в полном объёме.

В результате новый Гражданский кодекс теперь действительно становится главным гражданским законом во всех отношениях, входящих в состав предмета гражданского законодательства. В свою очередь, это позволяет считать в значительной мере завершенной кодификацию нового гражданского законодательства России.

Наследственное право, затрагивающее права и интересы широкого круга граждан, является одной из наиболее консервативных отраслей законодательства. Поэтому в части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации сохранены традиционно устоявшиеся в отечественном законодательстве подходы к основным институтам наследственного права[15].

Анализ раздела 5 нового Гражданского кодекса Российской Федерации показывает, что основные институты наследственного права, хотя и претерпели некоторые изменения, в целом сохранены. Новый Гражданский кодекс не отказался от таких основополагающих для наследственного права принципов и положений как: универсальность наследственного правопреемства, наследование по праву представления, подназначение наследника, завещательный отказ, возложение, обязательная доля.

В части третьей Гражданского кодекс заложен традиционный для отечественного законодательства принцип универсальности наследственного правопреемства: наследник заступает на место наследодателя не только во всех его имущественных правах, но и обязанностях. С этим принципом тесно связаны нормы, регламентирующие условия принятия наследства под условием или с оговорками.

Другим принципом, заложенным в законе, является принцип свободы завещания. Это означает, что завещатель' может по своему выбору как

[15] Бондарев Н.И. Право на наследство и его оформление. - М.: Юрид. лит., 2007. С. 398.

распорядится всем своим имуществом или его частью, так и не оставить никаких распоряжений на этот счёт.

Часть третья ГК Российской Федерации имеет два раздела: раздел 5 «Наследственное право» (ст. 1110-1185) и раздел 6 «Международное частное право» (ст. 1186-1224).

Пятый раздел является основным правовым актом, регулирующим наследственные отношения. В то же время, поскольку реализация большинства наследственных отношений неотделима от совершения соответствующих нотариальных действий, его нормы рассчитаны на применение совместно с нормами законодательства Российской Федерации о нотариате. «Это вызвано тем, что порядок совершения нотариальных действий, а также все связанные с ними отношения будут урегулированы непосредственно нотариальным законодательством РФ либо в установленном им порядке»[16].

В части третьей ГК Российской Федерации сохранены традиционные для отечественного наследственного права основания наследования. Первым названо наследование по завещанию, а вторым - по закону. Хотя в прежнем законодательстве наследование по закону имело место, лишь когда и поскольку оно не было изменено завещанием, то есть, по сути, находилось как бы на втором месте, в действительности оно было преобладающим основанием наследования, так как завещать-то во многих случаях, кроме обычных предметов домашней обстановки и обихода, фактически было нечего. Формальное выдвижение наследования по завещанию на первое место стало прямым следствием как расширения самого круга объектов наследственного преемства, то есть объектов частной собственности граждан, так и возможностей распоряжения находящимся в частной собственности имуществом. Такой подход имеет целью способствовать преодолению тенденции, когда составление завещания является, скорее, исключением, чем правилом.

---

[16] Комментарии к Гражданскому Кодексу Российской Федерации (постатейный). Часть третья. – М., Витрэм, 2007. С. 216.

Отражением положений действующего законодательства, касающихся состава участников гражданско-правовых отношений, явилось включение в число лиц, которые могут призываться к наследованию, помимо граждан, также юридических лиц и государства. Гарантией защиты прав и законных интересов участников наследственных отношений являются правила, касающиеся недостойных наследников.

В целом же, можно сделать вывод о том, что раздел третий Гражданского кодекса Российской Федерации содержит весьма современное, в достаточной мере развитое и тщательно обоснованное правовое регулирование наследственных отношений, вполне отвечающее как нынешним потребностям, так и задачам развития отношений частной собственности. В новом законодательстве сохранена преемственность принципов регулирования и конкретных норм ранее действовавшего законодательства, подняты на законодательный уровень определённые положения, сформулированные судебной и нотариальной практикой. И, наконец, в нём содержатся абсолютно новые нормы. Всё это обеспечивает такой уровень регулирования наследственных отношений, который будет соответствовать новым социально-экономическим, условиям, сложившимся в России.

Кроме этого, новое законодательство отличается более подробным и детальным регулированием. Такой подход объясняется необходимостью, во-первых, сосредоточить регулирование наследственных отношений на уровне закона, отказавшись от множества ранее принимавшихся на различном уровне, а чаще всего на уровне ведомств правовых актов; во-вторых, обеспечить единообразие и стабильность нотариальной и судебной практики применения норм, регулирующих наследственные отношения.

Следует обратить внимание на содержание Федерального закона от 26 ноября 2001 года № 147-ФЗ «О введении в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации». Помимо правил, непосредственно касающихся действия норм ГК Российской Федерации о

наследственном и международном частном праве, а также связанных с этим отмен и изменений в действовавшем законодательстве, он содержит две важные новеллы общего характера.

Во-первых, им внесены изменения во вводные законы к первой и второй частям ГК Российской Федерации, позволяющие сохранить действие подзаконных актов как Российской Федерации и РСФСР, так и временно применяемых на российской территории аналогичных актов бывшего Союза ССР по вопросам, которые теперь, согласно положениям нового ГК Российской Федерации, должны регулироваться только федеральными законами, а не подзаконными актами. При этом речь идёт о действующих подзаконных нормативных актах, принятых либо высшими законодательными органами государства, либо Правительством.

Во-вторых, внесены изменения во вводные законы к первой и второй частям ГК Российской Федерации, касающиеся исковой давности. Теперь на соответствующие требования прямо распространяются не только давностные сроки, предусмотренные новым ГК Российской Федерации, но и правила их исчисления, причём это касается также давностных сроков, предусмотренных правилами части второй ГК Российской Федерации.

Законодательство о наследовании можно определить как систему правовых актов и включенных в эти акты норм и иных правовых положений, которые регулируют отношения по наследованию, то есть отношения, возникающие в связи с открытием наследства, защитой, осуществлением и оформлением наследственных прав[17].

Среди федеральных конституционных законов наиболее высокой юридической силой обладает Конституция Российской Федерации. В отношении наследования, Конституция ограничивается предельно кратким положением, что право наследования гарантируется. Указанное положение помещено в норме, закрепляющей на конституционном уровне право частной

[17] Арупов Р.А. Судебная защита наследственных прав и охраняемых законом интересов граждан. - М.: Юрид. лит., 2008. С. 89.

собственности граждан. Разумеется, приведенное выше положение Конституции Российской Федерации о праве наследования не является нормой прямого действия. Его конкретизация происходит на уровне отраслевого законодательства, в первую очередь гражданского, в котором определены основания, условия и порядок наследования.

Конституция Российской Федерации относит гражданское законодательство к исключительному ведению Российской Федерации.

Таким образом, можно говорить о том, что нормы высшего законодательного акта России являются непосредственно гарантией реализации каждым гражданином Российской Федерации своих прав в сфере наследственных правоотношений и право наследования гарантируется законом[18].

Трудно переоценить значимость первой и второй частей Гражданского кодекса Российской Федерации. Гражданский кодекс Российской Федерации исходит из конституционных положений о гражданском законодательстве как о предмете ведения Российской Федерации, гарантируемом в России единстве экономического пространства, свободном перемещении товаров, услуг и финансовых средств, признании и защите равным образом частной государственной и муниципальной собственности. В Гражданском кодексе закреплены основные принципы регулирования отношений, составляющих предмет гражданского права, а, следовательно, и подавляющей части отношений по наследованию, в нём можно найти немало норм, прямо относящихся к наследованию[19].

Помимо Конституции и гражданского законодательства РФ к нормам, регулирующим наследственные отношения, относятся нормы о наследовании в хозяйственных обществах и товариществах, производственных и

[18] Власов Ю.Н. Наследственное право Российской Федерации. Учебно-методическое пособие. — М., Проспект, 2008. С. 145.
[19] Бондарев Н.И. Право на наследство и его оформление. - М.: Юрид. лит., 2007. С. 218.

потребительских кооперативах. Они содержатся в законодательных актах, определяющих статус соответствующих юридических лиц.

Это, в частности: ФЗ «Об акционерных обществах», абзац 4 и 5 статьи 7 ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью», пункты 7 и 8 статьи 21, пункт 5 статьи 23 ФЗ «О производственных кооперативах», пункт 3 статьи 7 ФЗ «О потребительской кооперации», пункт 7 статьи 16 пункт 9 статьи 18 ФЗ «О товариществах собственников жилья», пункт 8 статьи 32 ФЗ «О садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан».

Значительный блок норм наследственного права представлен в законах об интеллектуальной собственности: Закон Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах», статьи 27, 29, пункт 7 статьи 43; Закон Российской Федерации «О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных», пункт 3 статьи 10; Патентный закон Российской Федерации, пункт 7 статьи 10, Закон Российской Федерации «О правовой охране топологий интегральных микросхем», пункт 2 статьи б.

Важное место в регулировании отношений по наследованию отводится законодательству о нотариате.

Это Основы законодательства Российской Федерации о нотариате, инструкции о порядке совершения нотариальных действий, о порядке удостоверения завещаний.

Вышеперечисленными законами не исчерпываются нормативно правовые акты, в которых закреплены положения, относящиеся к наследованию. К ним также относится и законодательство о страховании, и транспортное, и земельное, и семейное, и целый ряд других отраслей законодательства.

Таким образом, нормативная база, касающаяся вопросов наследственного права, достаточно обширна.

Правовое регулирование наследования, новеллы российского наследственного права

После принятия Государственной Думой и одобрения Советом Федерации Президент РФ 26 ноября 2001 года подписал долгожданную третью часть ГК РФ, которая вступила в силу 1 марта 2002 года. Напомним, что первая часть ГК действует с 1 января 1995 года, вторая - с 1 марта 1996 года.

Третья часть ГК призвана урегулировать отношения в области наследственного и международного частного права. Особый интерес представляет анализ статей, регламентирующих наследственные правоотношения, и сравнение их с правилами, закрепленными прежним законодательством (прежде всего ГК РСФСР I964 г.).

Анализ раздела V нового ГК показывает, что основные институты наследственного нрава, хотя и претерпели некоторые изменения, в целом сохранены. Новый ГК не отказался от таких основополагающих для наследственного права принципов и положений, как: универсальность наследственного правопреемства, наследование по праву представления, подназначение наследника, завещательный отказ, возложение, обязательная доля и др.

Увеличилось количество норм, регулирующих наследственные правоотношения. Если в ГК РСФСР 1964 г. их насчитывалось всего 35 статей, в разделе VII «Наследственное право», то в нынешнем ГК РФ в одноименном V разделе, уже 76 статей, то есть их число возросло более чем в два раза. При этом такое увеличение произошло не в ущерб лапидарности и логичности. Наоборот, большинство положений, содержащихся в прежнем ГК РСФСР 1964 г., уточнено, конкретизировано и приспособлено к существующей в настоящее время системе имущественного оборота.

Несомненное достоинство V раздела ГК РФ состоит в том, что многие положения наследственного права, которые ранее выводились юристами из теории или смысла закона, получили законодательное закрепление, что позволило устранить неясность и неопределенность, свойственные некоторым нормам ГК РСФСР.

В ГК РФ теперь определено понятие наследства. В соответствии с ч. 1 ст. 1112 «в состав наследства входят принадлежавшие наследодателю надень открытия наследства вещи, иное имущество, в том числе имущественные нрава и обязанности». Важным представляется закрепление в ГК РФ положения, согласно которому «не входят в состав наследства права и обязанности, неразрывно связанные с личностью наследодателя, в частности право на алименты, право на возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина», личные неимущественные нрава и другие нематериальные блага, а также права и обязанности, переход которых в порядке наследования не допускается ГК или другими законами» (ч. 2. 3 ст. 1112 ГК РФ).

Первый пункт ст. 1114 ГК в целом воспроизводит содержание ст. 528 ГК РСФСР «Время открытия наследства»: днем открытия наследства является день смерти гражданина. Однако существенным следует признать дополнение, привнесенное новым ГК, согласно которому «граждане, умершие в один и тот же день, считаются в целях наследственного правопреемства умершими одновременно и не наследуют друг после друга»; к наследованию призываются наследники каждого из них.

По-новому сформулирована статья, посвященная месту открытия наследства. Так, если согласно ПСРСФСР 1964 г. местом открытия наследства признавалось последнее постоянное место жительства наследодателя, а если оно неизвестно - место нахождения имущества или его основной части (ст. 529), то в соответствии с положениями нового ГК местом открытия наследства является последнее место жительства наследодателя. При этом установлено, что «если последнее место жительства наследодателя, обладавшего имуществом на территории Российской Федерации, неизвестно или находится за ее пределами, местам открытия наследства в Российской Федерации признается место нахождения такого наследственного имущества. Если такое наследственное имущество находится в разных местах, местом открытия наследства является место нахождения входящих в его состав недвижимого имущества или наиболее цепной части недвижимого имущества, а при

отсутствии недвижимого имущества - место нахождения движимого имущества или его наиболее пенной части» (ст. 1115). Как видим, прежняя норма ГК РСФСР несколько изменена и существенно дополнена. Следует признать более верным подход, закрепленный новым ГК, согласно которому в случае неизвестности последнего места жительства наследодателя место открытия наследства необходимо определять не по месту основной части имущества, а исходить из того, какое имущество наиболее ценно.

Расширился и изменился круг субъектов, которые могут призываться к наследованию. Норма ГК РСФСР, устанавливавшая возможность завешать имущество, в частности, «отдельным государственным, кооперативным и другим общественным организациям» (ст. 534), вряд ли соответствует требованиям сегодняшнего времени. По нынешнему ГК наследниками могут выступать граждане, юридические липа (существующие на день открытия наследства). Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования, иностранные государства и международные организации (ст. 1116). При этом наследниками по закону могут быть граждане и Российская Федерация.

Особого внимания заслуживает ст. 1117 «Недостойные наследники». Заметим, что в прежнем ГК название ее звучало иначе: «Граждане, не имеющие права наследовать» (ст. 531 ГК РСФСР). В целом основания, по которым наследник утрачивает право на наследство, сохранены. Однако нормы нового ГК существенно уточнены.

ГК РФ по-новому обозначил роль завещания при наследовании имущества. Если ранее преимущественное значение имело наследование по закону (нормы о завещании носили вспомогательный характер), то теперь ключевое значение приобретает выражение воли наследодателя в завещании. Об этом свидетельствует тот факт, что гл. 62 «Наследование того завещанию» нынешнего ГК предшествует главе, посвященной наследованию по закону.

Как уже отмечалось выше, в ч. 3 ГК РФ получили свое выражение нормы, которые отсутствовали в ГК РСФСР 1964 г. Многие из этих положений выводились ранее из теории и практики применения действующего законодательства. В новом ГК введена ст. 1118 «Общие положения», где нашли все законодательное закрепление нормы о том, что распоряжение имуществом на случай смерти возможно только путем составления завещания и данное завещательное распоряжение может быть сделано лицом, обладающим дееспособностью в полном объеме. Завещание признается односторонней сделкой, которая создает права и обязанности после открытия наследства (ч. 5 ст. 1118 ГК РФ). Строго личный характер данной односторонней сделки подчеркивается недопустимостью совершения завещания через представителя (ч.3 ст. 1118 ГК РФ). Также в законе указано, что в завещании могут содержаться распоряжения только одного гражданина и совершение завещания двумя и более гражданами не допускается (ч. 4 ст. 1118 ГК РФ) .

Законодателем существенно расширено право завещать свое имущество. Согласно ст. 1120 ГК РФ завещатель в праве совершить завещания, содержащее распоряжение, о любом имуществе, в т.ч. которое он может приобрести в будущем. Таким образом положение, согласно которому нотариус при удостоверении завещания не был обязан устанавливать право собственности завещателя на завещаемое имущество, нашло свое законодательное закрепление.

Свидетельством укрепления принципа свободы завещания являются и Нормы, содержащиеся в ст. 1122 ГК РФ. В ч. 1 ст. 1122 ГК РФ говорится о том, что в случае если имущество, завещанное двум и более наследникам без указания их долей в наследстве и без указания того, какие входящие в состав наследства вещи или права кому из наследников предназначаются, считается завещанным наследникам в равных долях. Ранее это выводилось из аналогии закона, поскольку такой нормы ГК РСФСР 1964 г. не знал, а согласно ст. 532 ГК РСФСР при наследовании по закону наследники наследовали в равных долях. Новеллой является правило ч. 2 ст. 1122 ГК РФ, согласно которому

завещание, в котором содержаться указания на части неделимой вещи, предназначенные каждому из наследников в натуре, признается действительным (ранее недействительным), а вещь считается завещанной в долях, соответствующих стоимости этих вещей. Порядок пользования наследниками этой неделимой вещью устанавливается в соответствии с предназначенными им в завещании ее частями.

Весьма существенные изменения произошли в области формы завещания. Согласно ст. ст. 540 и 541 ГК РСФСР завещание должно быть составлено письменно и нотариально удостоверено. Лишь в некоторых случаях специально указанных в законе, могли быть приравнены к нотариально удостоверенным завещания, удостоверенные главными врачами, капитанами морских судов, начальниками разведочных, арктических экспедиций, командирами (начальниками) воинских частей, соединений, учреждений и заведений, начальниками мест лишения свободы. В соответствии же с третьей частью ГК РФ кроме указанных форм вводятся закрытое завещание (ст. 1126), содержание которого может быть известно лишь завещателю (в указанном случае нотариально заверяется сам факт передачи его нотариусу), завещание в чрезвычайных обстоятельствах (ст.1129), составленное в простой письменной форме, но только в том случае, если завещатель не имел возможности составить его по общим правилам.

Интересно, что при разработке проекта части третьей ГК РФ рассматривалась возможность введения даже устной формы завещания при чрезвычайных обстоятельствах (при наличии двух свидетелей), на что, по-видимому, оказало воздействие римское наследственное право (такой формой у римлян было testamentum in procintu — чрезвычайное завещание, которое имели право составлять воины во время войны, представлявшее собой волеизъявление наследодателя перед строем отправлявшихся на битву воинов)[20]. Разработчики проекта нового Гражданского кодекса, отстаивая

[20] Гражданское право. Том 3. / Под ред. А. П. Сергеева, Ю. К.Толстого. М., 1999 г., стр. 603.

необходимость легализации упрощенной формы завещаний при чрезвычайных обстоятельствах, ссылались в первую очередь на случаи захвата заложников. Противники предлагавшейся новеллы указывали на то, что наша страна не раз оказывалась в экстремальных ситуациях, но устных завещаний не было ни в годы гражданской войны, ни в годы Великой Отечественной войны. К тому же суду, особенно если воля завещателя выражена в устной форме, будет чрезвычайно сложно, а зачастую и невозможно установить, какова же была последняя воля завещателя и была ли она вообще.[21] В результате же победила вторая точка зрения, и устная форма завещаний по-прежнему отсутствует в российском гражданском законодательстве, что на современном этапе, по мнению автора, наиболее целесообразно.

Завещание гражданина, который находится в положении, угрожающем его жизни, и в силу сложившихся чрезвычайных обстоятельств лишенного возможности заверить его в нотариальной или приравненной к нотариальной форме, совершенное в простой письменной форме в присутствии двух свидетелей, признается таковым, если из содержания данного документа следует, что он представляет собой именно завещание. В то же время не следует забывать о том, что подобное завещание утрачивает силу, если завещатель в течение месяца после прекращения чрезвычайных обстоятельств не воспользуется возможностью совершить завещание в какой-либо иной предусмотренной законом форме (ст. 1129 ГК РФ).

Р. М. Мусаев справедливо указал на некоторые недостатки упомянутой ст. 1129 ГК РФ. По мнению автора к недостаткам данной статьи ГК РФ относятся, во-первых, тот факт, что законодатель назвал условия, при которых завещания могут составляться в простой письменной форме, но не дал легального определения данных условий. Во-вторых, судебные органы согласно ч. 3 ст. 1129 ГК РФ должны подтвердить факт совершения завещания в чрезвычайных обстоятельствах, но означает ли это, что суд установит в том

[21] Гражданское право. Том 3. / Под ред. А. П. Сергеева, Ю. К.Толстого. М., 1999 г., стр. 603.

же процессе наличие или отсутствие данных обстоятельств? В-третьих, не ясны критерии отсечения тех или иных обстоятельств к чрезвычайным.[22]

Закрытое завещание представляет собой волю наследодателя, выраженную в письменной форме и собственноручно им подписанную, которая неизвестна до определенного момента времени (смерти наследодателя) никому, в том числе нотариусу.

Из содержания ч. 2 статьи 1126 («Закрытое завещание») следует, что завещание должно быть собственноручно написано и подписано завещателем, поэтому лица, которые не в состоянии сделать это, не могут выразить свою волю в виде закрытого завещания. Несоблюдение этих правил влечет за собой недействительность завещания.

Завещатель также не вправе прибегнуть к помощи рукоприкладчика или переводчика (если это ему необходимо), так как в этом случае содержание завещания или его отдельных положений становится известным третьим лицам и оно перестает быть закрытым.

Закон требует соблюдения определенных правил лицом, желающим совершить завещание. Завещание может быть совершено гражданином, обладающим в момент его совершения дееспособностью в полном объеме.

Закрытое завещание в заклеенном конверте передается завещателем нотариусу в присутствии двух свидетелей, которые ставят на конверте свои подписи. Таким образом, завещатель, написав завещание, идет к нотариусу, предварительно запечатав его в конверт. Затем в присутствии нотариуса, самого завещателя и двух свидетелей запечатанный конверт снова запечатывается во второй конверт. Уже на втором конверте сам нотариус делает надпись, содержащую сведения о завещателе, от которого принято закрытое завещание, месте и дате его принятия, фамилии, имени, отчестве и о месте жительства каждого свидетеля в соответствии с документом, удостоверяющим личность (паспорт).

---

[22] Мусаев Р. М. Наследование по завещанию: История и современность: Дисс.... канд. юр. наук: 12.00.03. М.: РГБ, 2003 г., стр. 51.

В обязанности нотариуса входит разъяснение завещателю п.2 ст. 1149 ГК РФ, которая гласит, что право на обязательную долю в наследстве удовлетворяется из оставшейся незавещанной части наследственного имущества, даже если это приведет к уменьшению прав других наследников по закону на эту часть имущества, а при недостаточности незавешанной части имущества для осуществления права на обязательную долю — из той части имущества, которая завещана. Нотариус также обязан сделать соответствующую запись об этом на втором конверте и выдать завещателю документ, подтверждающий принятие закрытого завещания.

Завещатель также должен быть предупрежден о необходимости собственноручного написания и подписания закрытого завещания.

По представлении свидетельства о смерти лица, совершившего закрытое завещание, нотариус в срок не позднее 15 дней со дня представления свидетельства вскрывает конверт с завещанием в присутствии не менее чем двух свидетелей и пожелавших при этом присутствовать наследников по закону. Необязательно, чтобы это были свидетели, которые уже ранее присутствовали при совершении закрытого завещания и поставили свои подписи на заклеенном конверте, переданном нотариусу. Это могут быть и другие свидетели. Закон в п. 4 ст. 1126 ГК говорит о том. что число свидетелей должно быть не менее двух, это значит, что свидетелей может быть и больше. Также ничего не сказано об ограничении количества наследников по закону, которые могут присутствовать при вскрытии конверта с закрытым завещанием. Норма закона допускает присутствие всех заинтересованных наследников по закону независимо от очередности и оснований призвания их к наследованию.

После вскрытия конверта текст содержащегося в нем завещания сразу же оглашается нотариусом. После этого нотариус составляет протокол и вместе со свидетелями подписывает его. Протокол удостоверяет вскрытие конверта с завещанием и содержит полный текст самого завещания. Удостоверенная

нотариусом копия протокола передается наследникам, а подлинник завещания хранится у нотариуса.

Закон не предусматривает закрытого перечня наследников, имеющих право на получение копии протокола. Поэтому копии протокола могут быть выданы как наследникам, которые призываются к наследованию, так и тем наследникам, которые считают себя вправе претендовать на призвание их к наследованию по закону.

Нормы закона о закрытом завещании предусматривают нормальный ход событий и сознательное отношение завещателя к завещанию. Но в жизни могут возникнуть такие моменты, когда заклеенный конверт может содержать лишь пустой лист бумаги без всякого намека на закрепление последней воли умершего. Установив такое обстоятельство после вскрытия конверта, нотариус обязан его запротоколировать, скрепив своей подписью и подписями присутствующих свидетелей.

При таком стечении обстоятельств призвание кого-либо к наследованию по завещанию невозможно, так как отсутствует само завещание, его попросту нет.

Однако ГК предусматривает буквальное толкование закона в соответствии со статьей 1132 на случай, если обнаруженный в конверте документ и его содержание вызывают сомнения, является ли он действительно закрытым завещанием или нет.

Р. М. Мусаев высказывался о плюсах и минусах закрытого завещания. Так, по его мнению, положительным моментом закрытого завещания является сохранение максимальной тайны завещательных распоряжений, а отрицательным – то обстоятельство, что не все лица могут воспользоваться данной формой (слепые, глухие и т.д.), а также неучастие нотариуса в составлении проекта данного вида завещательных распоряжений.[23] Трудно с

[23] Мусаев Р. М. Указ. соч., стр. 152-153.

этим не согласиться, учитывая достаточно низкий уровень юридической культуры наших граждан.

Помимо упомянутых выше должностных лиц, наделенных правом удостоверять завещания, завещательные распоряжения правами на денежные средства в банке может быть удостоверено уполномоченным служащим банка. До издания ч. 3 ГК РФ существовал различный правовой режим для завещания вкладов, находившихся в сберегательном банке РФ и в Центральном банке РФ, и вкладов, находившихся в других банках.

В отношении первых действовал особый порядок их завещания в соответствии с правилами рассмотренной в соответствующем параграфе ст. 561 ГК РСФСР. В отношении вкладов в других кредитных учреждениях этот достаточно льготный порядок не действовал.

Существенно расширена по объему статья ч. 3 ГК РФ (ст. 1130 ГК РФ), посвященная отмене и изменению завещания по сравнению с ранее действовавшей аналогичной ст. 543 ГК РСФСР «Отмена и изменение завещания». В ст. 1130 ГК РФ вошли и ряд новых норм.

Как и по ранее действовавшему законодательству завещатель в соответствии с принципом свободы завещания вправе отменить или изменить (в т.ч. и дополнить составленное им завещание в любое время после его совершения и не обязан при этом указывать причины отмены или изменения, а также получать чье-либо согласие, в том числе и лиц, назначенных им наследниками в отменяемом или изменяемом завещании. По прежнему завещание можно отменить двумя способами: во-первых, удостоверением нового завещания; во-вторых, посредством распоряжения об отмене завещания, которое должно быть совершено в форме, установленной для совершения завещания (т.е. удостоверено нотариально. Соответствующее заявление подается завещателем нотариусу или должностному лицу, совершающему нотариальные действия. Отмена завещания через представителя не

допускается. Оговорка об аннулировании прежнего завещания может содержаться также и в новом завещании.

В ст. 1130 ГК РФ сохранилось положение, согласно которому завещание, составленное позднее отменяет ранее составленное завещание полностью или в части, в которой оно противоречит завещанию, составленному позднее. Но в ч. 2 ст. 1130 ГК РФ это дополнено нормой, по которой завещание, отмененное полностью или частично последующим завещанием не восстанавливается, если последующее завещание отменено завещателем полностью или в соответствующей части.

Согласно ч.3 ст. 1130 ГК РФ в случае недействительности последующего завещания наследование осуществляется в соответствии с прежним завещанием. В ГК РСФСР данная норма отсутствовала, но нотариальная и судебная практика шла по этому пути.

В соответствии с ч. 6 ст. 1130, ГК РФ завещательным распоряжением в банке (ст. 1128 ГК РФ) может быть отменено или изменено только завещательное распоряжение правами на денежные средства в соответствующем банке.

В силу ч. 5 ст. 1130 ГК РФ завещанием, совершенным в чрезвычайных обстоятельствах (ст. 1129 ГК РФ) может быть отменено или изменено только такое же завещание. Очевидно, что повторное чрезвычайные обстоятельства должны наступить в течение месяца с момента первоначального составления завещания в чрезвычайных обстоятельствах, поскольку в соответствии с ч.2 ст. 1129 ГК РФ данное завещание, сделанное в простой письменной форме, утрачивает силу, если завещатель в течение месяца после прекращения чрезвычайных обстоятельств не воспользуется возможностью совершения завещания в какой-либо иной форме, предусмотренной законом.

Впервые в ч. 3 ГК РФ введена ст. 1131: «Недействительность завещания».

Введение в законодательство о наследовании отдельной нормы о недействительности завещания является новеллой. Ранее в ГК РСФСР такого

правила не существовало, но завещание могло признаваться и признавалось судом недействительным по основаниям, предусмотренным для признания недействительными прочих сделок.

Такое же правило сохранилось и сейчас. Так, если при совершении завещания были допущены нарушения, влекущие признание недействительной сделки по основаниям, предусмотренным главой 9 Кодекса, то такое завещание будет признано недействительным. Кроме общих оснований недействительности сделок в главе 62 Кодекса теперь предусмотрены специальные требования, предъявляемые к порядку совершения завещания. Нарушение этих требований также влечет недействительность завещания.

Таким образом, при нарушении положений Кодекса, влекущих за собой недействительность завещания, в зависимости от основания недействительности, завещание является недействительным в силу признания его таковым судом (оспоримое завещание) или независимо от такого признания (ничтожное завещание).

Общие последствия признания недействительным завещания установлены в ст. 167 Кодекса. Очевидно, что недействительное завещание не влечет никаких юридических последствий с момента его совершения. Естественно, не наступают юридические последствия по недействительному завещанию и после открытия наследства по любому из оснований. Исполнение недействительного завещания невозможно. Следует согласиться с точкой зрения[3], согласно которой Кодексом не предусмотрены специальные последствия недействительности завещания, а лишь уточняющие.

Так, нельзя признать исключением из общего правила положение о том, что недействительность завещания не лишает лиц, указанных в нем в качестве наследников или отказополучателей, права наследовать по закону или на основании другого, действительного, завещания. Завещание может быть признано недействительным как все в целом, так отдельными частями. Могут быть признаны недействительными отдельные содержащиеся в завещании

завещательные распоряжения, но их недействительность не затрагивает остальной части завещания, только в том случае, если можно предположить, что она была бы включена в завещание и без недействительных частей завещания. Это правило также носит уточняющий характер по отношению к завещанию, если сравнить его с общим положением, содержащимся в ст. 180 Кодекса. Специальным последствием недействительности завещания является то, что в случае недействительности последующего завещания наследование осуществляется в соответствии с прежним завещанием (п. 3 ст. 11.30 Кодекса). Эта норма, безусловно, является исключением из общего правила о последствиях недействительности сделок. Ибо законом не предусмотрено признание действующей сделки, действие которой прекращено заключением последующей сделки, в случае признания последней сделки недействительной.

Законом определен круг лиц, по требованию которых завещание может быть признано судом недействительным. К ним отнесены лица, права пли законные интересы которых нарушены этим завещанием. Представляется, что ими могут быть наследники, отказополучатели и исполнитель завещания, указанные в завещании. Кроме них в суд могут обратиться лица, лишенные наследства завещателем, обязательные (необходимые) наследники, наследники по закону, наследники по ранее составленному завещанию, органы опеки и попечительства (в защиту прав несовершеннолетних наследников) и другие заинтересованные лица. В любом случае все они могут оспорить действительность завещания только после открытия наследства (п. 2 ст. 1131 Кодекса).

Основаниями признания завещания ничтожным могут быть: неполная дееспособность завещателя (п. 2 ст. 1118 Кодекса), т.е. порок воли; отсутствие свидетелей в случаях, предусмотренных законом (п. 3 ст. 1124 Кодекса), или несоблюдение требований к оформлению завещания (п. 1 ст. 165, п. 1 ст. 1124 Кодекса), а также отсутствие места и даты его удостоверения в случаях, предусмотренных законом (п. 4 ст. 1124 Кодекса), т.е. порок формы; совершение завещания через представителя (п. 3 ст. 1118 Кодекса), т.е. порок

соответствия воли и волеизъявления; совершение одного завещания двумя или более людьми (п. 4 ст. 1118 Кодекса), т.е. порок содержания.

Основаниями признания завещания недействительным (оспоримым) могут быть: несоответствие свидетеля требованиям, предусмотренным законом (п. 3 ст. 1124 Кодекса); сомнения в собственноручной подписи завещателя (п.3 ст. 1125. п. 2 ст. 1126, п. 2 ст. 1127, п. 1 ст. 1129 Кодекса); отсутствие чрезвычайности обстоятельств, явно угрожавших жизни завещателя при составлении завещания в чрезвычайных обстоятельствах (п. 3 ст. 1129 Кодекса); совершение завещания под влиянием угрозы или насилия (ст. 179 Кодекса): такое состояние завещателя в момент совершения завещания, когда он не отдавал отчета своим действиям (ст. 177 Кодекса) и другие.

Выше уже говорилось о том, что одним из оснований признания завещания ничтожным является отсутствие свидетелей в случаях, предусмотренных законом. Введение института свидетелей также является одной из новелл нового законодательства о наследовании. Привлечение свидетелей может быть обусловлено желанием завещателя либо в силу прямого требования закона. Так, участие свидетелей необходимо при удостоверении закрытого завещания (ч. 3 ст. 1126 ГК РФ) и при совершении завещания в чрезвычайных обстоятельствах (ч. 1 ст. 1129 ГК РФ). Законодателем в ч. 2 ст. 1124 ГК РФ определен и круг лиц, которые не могут быть свидетелями и не могут подписывать завещание вместо завещателя. Таковыми не могут быть: нотариус или другое лицо, удостоверяющее завещание; лицо, в пользу которого составлено завещание или сделан завещательный отказ, супруг такого лица, его дети и родители; неграмотные; лица, не обладающие дееспособностью в полном объеме; граждане с физическими недостатками, явно не позволяющие им в полной мере осознавать существо происходящего; лица, не владеющие в достаточной степени языком, на котором составлено завещание (за исключением случаев составления закрытого завещания). Несоответствие свидетеля предъявляемым к нему требованиям делает завещание оспоримым, поскольку в судебном порядке оно может быть признано недействительным.

В целом следует признать такое нововведение весьма положительным, поскольку случаи обращения в суд недобросовестных наследников с исками о признании завещаний недействительными по мотиву отсутствия у наследодателя способности понимать значение своих действий и руководить ими (ст. 177 ГК РФ) стали сегодня масштабными явлением. Привлечение же свидетелей сможет обеспечить в значительной мере осуществление последней воли наследодателя.

Сохранены в ч. 3 ГК РФ в практически неизменно виде институт рукоприкладчиков. Норма ст. 542 ГК РСФСР дополнена положением, согласно которому при подписании завещания рукоприкладчиком (заметим, что сам термин «рукоприкладчик» в законе отсутствует) по просьбе завещателя, должны быть не только причины, по которым завещатель не мог подставить завещание собственноручно, но также и фамилия, имя, отчество и место жительства гражданина, подписавшего завещание по просьбе завещателя, в соответствии с документом, удостоверяющем личность. Впервые в ГК РФ определен круг лиц, которые не могут подписывать завещание за завещателя. Об этих лицах мы говорили при рассмотрении института свидетелей (ч. 2 ст. 1124 ГК РФ).

Воплощением принципа учета не только действительной, но и предполагаемой воли наследодателя стало введение в ч. 3 ГК РФ ст. 1132 «Толкование завещания», где говорится о том, что при толковании завещания нотариусом, исполнителем завещания или судом предпринимается во внимание буквальный смысл содержащихся в нем слов и выражений. В ч. 2 данной статьи указывается, что в случае неясности буквального смысла слов и выражений истолковать завещание следует так, чтобы было обеспечено наиболее полное осуществление предполагаемой воли завещателя. Под буквальным значением слов и выражений, содержащихся в завещании, должен пониматься их обычно употребляемый смысл, если из содержания завещания не следует иного намерения завещателя. Кроме того, действительная воля завещателя должна определяться на момент составления завещания, а не момент его толкования.

В случаях, когда толкование завещания нотариусом или исполнителем завещания затруднительно или вызывает выражения наследников, возможно толкование завещание судом. Последний, обладая более широкими возможностями в силу своих полномочий, может привлечь специалистов, экспертов, допросить свидетелей с целью обеспечения толкования завещания в соответствии с правилами ст. 1132 ГК РФ.

Некоторые изменения произошли и относительно исполнения завещания. Ст. 1133 ГК РФ воспроизводит положение ст. 544 ГК РСФСР о том, что исполнение завещания на назначенных в завещании наследников по завещанию за исключением случаев, когда исполнение завещания осуществляется полностью или в части исполнителем завещания. Ч. 1 ст. 1134 ГК РФ представляет право завещателю поручить исполнение завещания указанному им в завещании гражданину – душеприказчику вне зависимости от того, является ли данный гражданин наследником (такая же норма содержалась и в ст. 544 ГК РСФСР 1964 г.). По-прежнему необходимо согласие гражданина быть исполнителем завещания, которое теперь можно выразить не только в надписи на самом завещании или в заявлении, прилагаемом к завещанию, но и в заявлении, поданном нотариусу в течение месяца со дня открытия наследства. Гражданин также признается давшим согласие быть исполнителем завещания, если он в течение месяца со дня открытия наследства фактически приступил к исполнению завещания (я. 1 ст. 1134 ГК РФ). Важным нововведением является ч. 2 ст. 1134 ГК РФ, согласно которой после открытия наследства в случае возникновения обстоятельств, препятствующих исполнению завещания (например, тяжелая болезнь) исполнитель завещания может быть освобожден от исполнения своих обязанностей в судебном порядке по своей просьбе, либо по просьбе наследников.

О полномочиях исполнителя завещания говорится в ст. 1135 ГК РФ. Полномочия исполнителя завещания основываются на завещании. Которым он назначен исполнителем, и удостоверяются свидетельством, выдаваемом нотариусом. В ч. 2 ст. 1135 ГК РФ приводится перечень полномочий

исполнителя. Если завещанием не предусмотрено иное, то исполнитель завещания должен принять необходимые меры для исполнения завещания меры, в т.ч.:

1) обеспечить переход к наследникам причитающегося им наследственного имущества в соответствии с выраженной в завещании волей наследодателя и законом;

2) принять самостоятельно или через нотариуса меры по охране наследства и управлению им в интересах наследников;

3) получить причитающиеся наследодателю денежные средства и иное имущество для передачи их наследникам, если это имущество не подлежит передаче другим лицам;

4) исполнить завещательное возложение либо требовать от наследников исполнения завещательного отказа или завещательного возложения (ст. 1135 ГК).

Кроме того, в соответствии с п. 3 ст. 1135 ГК, исполнитель завещания вправе от своего имени вести дела, связанные с исполнением завещания, в том числе в суде, других государственных органах и учреждениях.

В отличие от ранее действовавшего законодательства исполнитель завещания имеет право на возмещение за счет наследства не только необходимых расходов, связанных с исполнением завещания, но и на получение сверх расходов вознаграждения за счет наследства, если это предусмотрено завещанием (ст. 1136 ГК РФ).

Перейдем к рассмотрению других видов завещательных распоряжений. Помимо назначения наследника завещатель может подназначить ему в завещании другого наследника. Если ранее (ст. 536 ГК РФ) это было возможно сделать на случай, если назначенный в завещании первоначальный наследник умрет до открытия наследства или не примет его, то теперь законом предусматривается подназначение наследника не только наследнику по завещанию, но и наследнику по закону. Причем, не только на тот случай, если

наследник умрет до открытия наследства или не примет его, но и на случай, если наследник умрет одновременно с завещателем, а также, если наследник не будет иметь права наследовать, или будет отстранен от наследования как недостойный (ч. 2 ст. 1121 ГК РФ). По-прежнему, количество подназначений законом не ограничивается.

Другим видом завещательных распоряжений является завещательный отказ. В ч. 3 ГК РФ воспроизводятся нормы рассмотренной в § 3 Главы II данной работы ст. 538 ГК РСФСР 1964 г. Эти нормы в ст. ст. 1137, 1138, 1140 детализируются. К тому же, появились и новые положения, неизвестные ранее действовавшему законодательству. Остановимся на них подробнее.

Оставив неизменными понятие завещательного отказа как права завещателя возложить на наследника исполнения за счет наследства обязанности имущественного характера в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей), которые получают право требования исполнения этой обязанности, законодатель предоставил завещателю право обременять такой обязанностью не только наследников по завещанию, но и наследников по закону, что ранее не предусматривалось. В соответствии с этим в ч. 1 ст. 1137 ГК РФ подчеркивается, что завещательный отказ может быть установлен только в завещании, содержание которого может исчерпываться завещательным отказом.

В ч. 2 ст. 1137 ГК РФ раскрыт предмет завещательного отказа, которым по мысли законодателя может быть передача отказополучателю в собственность, во владение на ином вещном праве или в пользовании вещи, входящей в состав наследства, передача отказополучателю входящего в состав наследства имущественного права, приобретение для отказополучателю и передача ему иного имущества, выполнение для него определенной работы или оказание ему определенной услуги либо осуществление в его пользу периодических платежей. Данный перечень не является исчерпывающим.

Согласно ч. 3 ст. 1137 ГК РФ к отношениям между отказополучателем (кредитором) и наследником, на которого возложен завещательный отказ (должником), применяются положения ГК РФ об обязательствах, если из правил развела V ГК РФ или существа завещательного отказа не следует иное.

Право на получение завещательного отказа действует в течение трех лет и не переходит к другим лицам. Дискуссионный вопрос о возможности подназначения отказополучателю другого отказополучателя, обсуждавшийся в литературе[24], нашел свое законодательное разрешение в ч. 4 ст. 1137 ГК РФ. Теперь такое подназначение возможно на случай если назначенный в завещании отказополучатель умрет до открытия наследства или одновременно с наследодателем, либо откажется от принятия завещательного отказа или не воспользуется своим правом на получение завещательного отказа, либо лишится права на его получение по основаниям, предусмотренным для признания наследника недостойным по правилам ст. 1117 ГК РФ. При этом, в случае, когда предметом завещательного отказа было выполнение определенной работы для недостойного отказополучателя или оказание ему определенной услуги, последний обязан возместить наследнику, исполнившему завещательный отказ, стоимость выполненной для недостойного отказополучателя работы или оказанной ему услуги.

В ч. 23 ГК РФ законодателем в отдельную статью сведены правила об исполнении завещания (ст. 1138 ГК РФ). В данной статье воспроизводятся положения ст. 538 ГК РСФСР, согласно которой обязанность наследника, на которого возложен завещательный отказ, ограничивается действительной стоимостью перешедшего к нему наследства за вычетом приходящихся на него долгов наследодателя. Сохранено также правило о том, что наследник, на которого возложен завещательный отказ в том случае, когда он же является необходимым наследником, имеющим право на обязательную долю в данном наследстве, исполняет завещательный отказ в пределах стоимости

[24] См., наприм.: Серебровский В. И. Очерки наследственного права. М., 1965 г., стр. 140.

перешедшего к нему наследственного имущества, превышающую размер его обязательной доли.

Принцип свободы завещания при обременении наследства завещательным отказом, проявляется в том, что завещатель может в различных пропорциях обременить доли нескольких наследников завещательным отказом. Если в завещании этого не сделано, сто в соответствии с ч. 2 ст. 1138 ГК РФ завещательный отказ обременяет право каждого из наследников на наследство соразмерно его доле в наследстве.

Ранее в ГК РСФСР 1964 г. не содержалось основания освобождения обремененного наследника от исполнения завещательного отказа. В ч. 3 ст. 1138 ГК РФ говорится о том, что такое освобождение наступает в случаях, когда отказополучатель умер до открытия наследства или одновременно с завещанием, либо отказался от получения завещательного отказа по правилам ст. 1160 ГК РФ или не воспользовался своим правом на получение завещательного отказа в течение 3-х лет со дня открытия наследства, либо лишился права на получение завещательного отказа как недостойный отказополучатель. Причем, в силу того, что теперь возможно подназначение отказополучателя, освобождение наследника от обязанности исполнить завещательный отказ по приведенным выше основаниям наступает только в случае, когда отказополучателю не подназначен другой отказополучатель.

Как уже говорилось выше ст. 1160 ГК РФ предусматривает право отказополучателя на отказ от получения завещательного отказа. При этом такой отказ в пользу другого лица, а также с оговорками и под условием не допускается.

Данная норма не может вызвать никаких возражений, но в связи с этим возникает вопрос, не урегулированный в ч. 3 ГК РФ, а именно: переходят ли уже возникшие права отказополучателя (например по наследству) в том случае, если отказополучатель умрет после открытия наследства, т.е. когда обременение уже возникло?

Верховный Суд РФ, выполнив не присущую ему законотворческую функцию, установил, что права и обязанности отказополучателя прекращаются его смертью и не могут быть переданы им по наследству, только если иное не предусмотрено наследодателем, оставившим завещательный отказ. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23 апреля 1991 г. № 2, п. 15).[25] Верховный Суд РФ ограничился указанной формулировкой, но проблема этим не исчерпывается, и многие ученые не соглашаются с подобным решением с разных позиций. Так, некоторые авторы [26] указывают, что решение вопроса о том, могут ли переходить по наследству права отказополучателя, зависит от содержания права, принадлежащего отказополучателю. Обычно право на получение завещательного отказа, как и любое другое имущественное право, переходит к наследникам отказополучателя. Например, если наследодатель возложил на наследника обязанность передать отказополучателю какую-либо вещь в собственность, то в случае смерти отказополучателя его наследники могут требовать от наследника, обремененного отказом, его исполнения, то есть передачи им этой вещи в собственность. Исключение составляют те завещательные отказы, исполнение которых тесно связано с личностью отказополучателя (например, предоставление пожизненного права пользования жилым помещением). Такие права отказополучателей в силу нормы ст. 383 ГК РФ о недопустимости перехода к другим лицам прав, неразрывно связанных с личностью кредитора, не могут переходить по наследству, даже если такая возможность предусмотрена завещанием. С другой стороны, эти положения можно истолковать таким образом, что никакие права отказополучателя не могут переходить по наследству. Действительно, все эти права тесно связаны с личностью отказополучателя, так как именно ему они отказаны наследодателем. При таком подходе разъяснение Верховного Суда РФ о том, что в силу специального указания в завещании права отказополучателя могут переходить по наследству, является некорректным, противоречащим закону.

[25] Бюллетень Верховного Суда РФ, 1997 г., №1.

[26] см., например: Гражданское право: Учебник: Ч. 3 / Отв. ред. Ю.К. Толстой. М., 1999. С. 545

Думается, данный вопрос нужно решать также с учетом правила об исполнении завещательного отказа в пределах стоимости наследственного имущества. Эта норма позволяет ограничить вторжение в право собственности наследника и делает возможным сохранение обременяющих наследника прав отказополучателей наряду с другими имущественными правами без причинения собственнику убытков.

Новеллой ч. 2 ст. 1160 является признание того, что отказополучатель может быть одновременно и наследником, в т.ч. по завещанию. В этом случае его право на отказ от получение завещательного отказа не зависит от его права принять наследство или отказаться от него. Фактически отказополучатель в данной ситуации вправе:

- отказаться и от получения завещательного отказа, и от принятия наследства;

- отказаться от завещательного отказа, но принять наследство;

- получить завещательный отказ, но отказаться от принятия наследства;

- получить завещательный отказ и принять наследство.

Возможности для дальнейшего законодательного совершенствования представляет собой перенесенная из ст. 538 ГК РСФСР норма ч. 2 ст. 1137 ГК РФ, согласно которой на наследника завещатель вправе возложить обязанность предоставить другому лицу пожизненное пользование жилым помещением, которое переходит по наследству, или его определенной частью.

Вопрос о пределах существования такого обременения необходимо решать в совокупности с I проблемой возмездности или безвозмездности права проживания в доме наследника. Как представляется, целям защиты собственников от чрезмерного вторжения в их права в наибольшей степени соответствовало бы закрепление презумпции возмездности проживания отказополучателя в доме наследника, обязание отказополучателя, если иное не установлено завещанием, компенсировать расходы собственника по содержанию занимаемой отказополучателем части жилья. Следующим шагом

законодателя должно стать решение, какой характер должна носить эта возмездность и каков должен быть порядок определения материальной выгоды собственника вследствие наличия в отношении его имущества обременяющих его прав третьих лиц. Как видно, существует два подхода к регулированию подобных ситуаций. Во-первых, можно установить, что вознаграждение за установленное обременение должно носить компенсационный характер, возмещать собственнику причиненные неудобства, второй вариант - предоставить собственнику право извлекать определенную выгоду от наличия обременения в отношении его имущества. Так, можно определить цену ежемесячного проживания отказополучателя в доме наследника в соответствии с п. 3 ст. 424 ГК РФ исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах в данном регионе обычно взимается за проживание в жилом помещении определенной площади. Следуя иному решению, стоимость проживания отказополучателя необходимо определять исходя из затрат собственника (наследника) на содержание той части жилого помещения, которую занимает отказополучатель (в эти затраты включаются, например, оплата тепло- и электроэнергии, водоснабжения и др.). Учитывая, что пользование жилым помещением наследника в соответствии с условиями завещания зачастую является для отказополучателя жизненной необходимостью, равно как и в других подобных случаях обременения прав собственника (например, правами членов семьи бывшего собственника в соответствии со ст. 292 ГК РФ), а также исходя из целей установления таких обременении (целей наибольшей защиты интересов управомоченных лиц), целесообразным представляется утвердить компенсационный характер вознаграждения собственнику - субъекту обременения.

Действительно, если предположить, что отказополучатель может проживать в доме собственника полностью безвозмездно, т.е. не только не обеспечивать наследнику определенный доход, но и не участвовать в содержании жилья, то признание за отказополучателем его права в качестве пожизненного может чрезмерно нарушить права наследника. В таких случаях

(например, при наличии специального указания о безвозмездности отказа завещателем) правило об исполнении завещательного отказа в пределах стоимости наследственного имущества следует распространить на случаи установления права пожизненного проживания. При таком подходе становится ясно, что в случае безвозмездного проживания отказополучателя в доме наследника фактически имеет место не «пожизненное проживание», как указано в п. 2 ст. 1137 ГК РФ, а постоянное проживание до того момента, как расходы собственника дома на содержание жилой площади, занимаемой отказополучателем, не превысят стоимость перешедшего ему наследственного имущества. Думается, чтобы не вводить субъектов гражданских отношений в заблуждение относительно их прав (наследодателей - по поводу возможности обеспечить бесплатным жильем определенных лиц пожизненно, отказополучателеи - по поводу возможности пожизненно проживать в отказанном им жилом помещении на безвозмездной основе), не вносить путаницу в практику решения наследственных дел, необходимо внести в закон изменения: исключить норму о возможности возложения на наследника обязанности обеспечить пожизненное пользование переходящим по наследству домом другим лицам или специально предусмотреть, что правило об исполнении завещательного отказа в пределах действительной стоимости наследственного имущества распространяется на случаи предоставления права пожизненного пользования жилым помещением

Новый ГК сохранил разновидность завещательного распоряжения, как возложение, формулировка которого в целом сохранена, как сохранено правило о применении норм о завещательном отказе, если данные действия для достижения общеполезной цели носят имущественный характер. Фактически законодателем в вопросе о завещательном возложении внесены в ст. 1139 ГК РФ три новшества. Во-первых, обязанность по исполнению завещательного возложения может быть теперь возложена завещателем не только на наследников, но и на исполнителя завещания. Во-вторых, в качестве одного из видов завещательного возложения специально выделено право завещателя

обязать одного или нескольких наследников содержать принадлежащих завещателю домашних животных, а также осуществлять надзор за ними. И, в третьих, заинтересованным лицам, исполнителю завещания и любому из наследников представлено право требовать исполнения завещательного возложения в судебном порядке, если завещанием не предусмотрено иное.

Существенные изменения произошли и в ограничивающем принцип свободы завещания праве необходимых наследников на получение обязательной доли в наследственном имуществе. Круг лиц, имеющих такое право остался прежним. Так, в соответствии с ч. 1 ст. 1149 ГК РФ несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя (в т.ч. и усыновленные); нетрудоспособные супруг и родители (усыновители) наследодателя; нетрудоспособные иждивенцы наследодателя, подлежащие призванию к наследованию на основании ч. 1 и ч. 2 ст. 1148 ГК РФ, наследуют независимо от содержания завещания не менее половины доли, которая причиталась бы каждому их них при наследовании по закону (обязательная доля).

Нетрудоспособными иждивенцами, призываемым к наследованию в качестве обязательных наследников на основании п. 1 и 2 ст. 1148 ГК, являются:

- граждане, относящиеся к наследникам по закону всех установленных семи очередей, нетрудоспособные ко дню открытия наследства, но не входящие в круг наследников той очереди, которая призывается к наследованию, если не менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении, независимо оттого, проживали они совместно с наследодателем или нет;

- граждане, которые не входят в круг наследников по закону, но ко дню открытия наследства являлись нетрудоспособными и не менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении и проживали совместно с ним.

Как известно, понятие нетрудоспособности применительно к различного рода правоотношениям также различно.

Понятие нетрудоспособности применительно к наследственным правоотношениям до настоящего времени содержится в единственном документе — постановлении Пленума Верховного Суда СССР от 1 июля 1966 года № 6 «О судебной практике по делам о наследовании» К нетрудоспособным относятся женщины, достигшие 55 лет, и мужчины, достигшие 60 лет (нетрудоспособные по возрасту), а также инвалиды I, II. III групп (нетрудоспособные по состоянию здоровья), независимо от того, назначены ли этим лицам пенсия по старости или инвалидности. При этом лица, ушедшие на пенсию на льготных основаниях (в связи с тяжелыми условиями труда), в круг наследников как нетрудоспособные не включаются.

Несовершеннолетние дети наследодателя при всех обстоятельствах имеют право на обязательную долю в наследстве, независимо от того, учатся ли они или работают, а также в случаях, когда до достижения совершеннолетия они вступили в зарегистрированный брак либо в отношении их имела место эмансипация.

Для призвания к наследованию в качестве обязательных наследников иждивенцев наследодателя необходимо одновременное наличие нескольких оснований:

1) нетрудоспособность; при определении этого понятия следует исходить из тех же принципов, что и при определении нетрудоспособности наследников (исключение составляют несовершеннолетние дети, которые могут быть признаны иждивенцами до достижения ими 16 лет. а учащиеся — 18 лет);

2) для признания лиц иждивенцами наследодателя они должны находиться либо на полном содержании наследодателя, либо получать от него помощь, которая являлась бы для них основным и постоянным источником средств к существованию;

3) иждивенчество должно продолжаться не менее 1 года до момента открытия наследства.

Как мы видим, по сравнению с ранее действовавшим законодательством размер обязательной доли снизился (согласно ст. 535 ГК РСФСР она составляла не менее двух третей от доли, причитавшейся наследнику по закону). Как известно, это уже второе снижение размера обязательной доли. В 20-30 гг. прошлого столетия размер обязательной доли равнялся законной доле, На наш взгляд, законодатель, весьма последовательно следуя расширению пределов свободы завещательных распоряжений, в данном случае перегнул палку. Категория необходимых наследников по сути дела является социально защищенной частью нашего населения. Нередко в условиях экономической нестабильности эти лица весьма существенно материально зависят от наследодателя, который и по морально-нравственным соображениям обязан и при своей жизни материально заботиться о своих близких.

Положения ст. 535 ГК РСФСР существенно дополнены новыми норами, которые по мысли законодателя направлены на упрочнение принципа свободы завещания, в котором наиболее полно выражается действительная воля завещателя. Согласно ч. 2 ст. 1149 ГК РФ право на обязательную долю в наследстве удовлетворяется из оставшейся незавещанной части наследственного имущества даже если это приведет к уменьшению прав других наследников по закону на эту часть имущества, а при недостаточности незавещанной части имущества для осуществления права на обязательную долю – из той части имущества, которая завещана. Стоимость обязательной доли определяется из всего завещанного и незавещанного имущества. Напомним, что в соответствии с ч. 3 ст. 1128 ГК РФ денежные средства в банках теперь входят в состав наследственного имущества и наследуются на общих основаниях. Это означает, что данные денежные средства также учитываются и при определении размера обязательной доли.

В обязательную долю засчитывается все, что наследник, имеющий на нее право, получает из наследства по какому-либо основанию, в т.ч. и стоимость установленного в пользу такого наследника завещательного отказа (ч. 3 ст. 1149 ГК РФ).

Новеллой современного законодательства является ч. 4 ст. 1149 ГК РФ, в которой предусматривается возможность в исключительных случаях с учетом имущественного положения наследников, имеющих право на получение обязательной доли, уменьшения в судебном порядке размера обязательной доли, или даже отказа в ее присуждении. Это возможно в тех случаях, когда осуществление права на обязательную долю в наследстве повлечет за собой невозможность передать наследнику по завещанию имущество, которым наследник, имеющий право на обязательную долю, при жизни наследодателя не пользовался, а наследник по завещанию пользовался для проживания (жилой дом, квартира, иное жилое помещение, дача и т.п.) или использовал в качестве основного источника средств к существованию (орудия труда, творческая мастерская и т.п.). В целом можно положительно оценить такой подход законодателя, поскольку, как отмечает С. П. Гришаев «… не всегда претендентами на получение обязательной доли являются люди малоимущие и нуждающиеся в защите»[27].

[27] Гришаев С П. Указ. соч., стр. 61

2. Анализ правовой сущности завещания

2.1 Форма завещания: содержание и правила его составления

В структуре посвященного наследованию раздела нормы, регулирующие наследование по завещанию, включены в главу 62 ГК Российской Федерации, предшествующую главе 63 ГК Российской Федерации «Наследование по закону». Причиной к этому послужило то, что в современных условиях в собственности граждан может находиться имущество практически не ограниченное ни по составу, ни по количеству, ни по стоимости. В результате приватизации государственного и муниципального жилья, признания за гражданами, полностью выплатившими пай, права собственности на кооперативные квартиры, дачи, гаражи и другое имущество, в собственности граждан оказалось весьма ценное имущество. Граждане, становясь учредителями (участниками) хозяйственных обществ и товариществ, членами производственных и потребительских кооперативов, приобретают право на паи и вклады в имуществе соответствующих юридических лиц. В их собственности могут находиться предприятия, акции и другие ценные бумаги. Гражданам принадлежит право на деньги, внесённые во вклады в банки и другие кредитные учреждения.

Все это говорит о том, что в первую очередь именно сами граждане заинтересованы решать судьбу принадлежащего им имущества. Законодательство отдаёт предпочтение наследованию по завещанию, устанавливая, что наследование по закону имеет место, когда и поскольку оно не изменено завещанием.

Согласно закону, каждый гражданин может оставить по завещанию всё своё имущество или часть его одному или нескольким лицам как входящим, так и не входящим в круг наследников по закону, а также государству или отдельным государственным, кооперативным, общественным организациям. В силу этой нормы наследодатель может в завещании лишить права наследования одного, нескольких или всех наследников по закону.

Под наследованием по завещанию понимается переход прав и обязанностей умершего к лицам, указанным им самим в совершенном им при жизни распоряжении о судьбе его имущества на случай смерти.

Завещание - это личное распоряжение гражданина, сделанное в установленной законом форме о передаче после своей смерти принадлежащих ему имущественных и неимущественных прав другим лицам (см. Приложение №2).

Термин «завещание» употребляется в двух значениях:

- это документ, в котором выражена воля завещателя;
- под завещанием понимается сам акт выражения воли завещателя. В этом значении он представляет собой сделку, т.е. действие гражданина, имеющее правовые последствия.

Завещание характеризуется некоторыми чертами[28]:

а) Оно является правовым актом, в котором выражена воля только одного лица — завещателя. Это односторонняя сделка. О совершенном завещании завещатель вправе поставить в известность заинтересованных лиц и вручить им само завещание. Но завещание действительно независимо от того, сделал ли это завещатель, согласны ли назначенные в нём лица, стать его наследниками.

б) Завещание является распоряжением личного характера. Совершить его может только непосредственно завещатель. Недопустимо совершение завещаний от имени завещателя его поверенным, и прямо уполномоченным в доверенности на совершение этой сделки.

в) Завещание является не только личным, но и единолично совершаемым актом, поэтому недопустимо включение в один документ распоряжений нескольких лиц на случай смерти. В частности, недействительны совместные завещания, по которым два или более граждан завещают кому-либо своё имущество.

[28] Власов Ю.Н. Наследственное право Российской Федерации. Учебно-методическое пособие. — М., Проспект, 2008. С. 17.

г) Завещание есть распоряжение на случай смерти. Основное правовое действие его наступает с момента смерти завещателя или со дня вступления в силу решения суда об объявлении его умершим. Поэтому не являются завещаниями прикрываемые правовой формой этого акта договоры о предоставлении завещателю каких-то благ лицами, назначенными им наследниками.

д) Как одностороннее распоряжение на случай смерти, завещание при жизни завещателя не создаёт для лиц, назначенных наследниками никаких прав и обязанностей. Поэтому завещание характеризуется свойством отменимости.

Завещатель вправе отменить или изменить составленное им завещание в любое время после его совершения, не указывая при этом причины его отмены или изменения.

Таким образом, завещание — это юридический акт, не имеющий юридического характера при жизни составителя и заключающий в себе одностороннее распоряжение физического лица, сделанного в установленной законом форме, о том, что должно быть исполнено после его смерти и главным образом в отношении предоставления его имущества в пользу известных лиц.

В Гражданском кодексе Российской Федерации четко определено, что совершить завещание может только полностью дееспособный гражданин. Это значит, что не только малолетние, но и несовершеннолетние, не только лица, признанные недееспособными, но и лица ограниченно дееспособные не вправе совершать завещание. По законодательству ограниченно дееспособный может совершать сделки только с согласия попечителя. «При этом сам попечитель не вправе дать согласие на совершение такой сделки без предварительного разрешения органа опеки и попечительства. При согласии органов опеки и попечительства они вправе составить завещание, а нотариус удостоверить таковое. Совершенное хотя и с согласия попечителя завещание не теряет свойств одностороннего и личного распоряжения гражданина. Личный

характер за ним сохраняется, поскольку совершается оно не по доверенности и не представителем, а лично завещателем»[29].

В новом законодательстве не только провозглашен принцип свободы завещания, но и раскрыто его содержание, причем пределы этой свободы расширены.

Руководствуясь принципом свободы завещания, граждане вправе:

1) завещать своё имущество любым лицам: гражданам, в том числе иностранцам и лицам без гражданства, юридическим лицам, как государственным, так и основанным на частной форме собственности, в том числе религиозным организациям, фондам, Российской Федерации, субъектам Российской Федерации и муниципальным образованиям, иностранным государствам, международным организациям;

2) указать в завещании не только одного или нескольких наследников, но и подназначить наследника. Если по ранее действовавшему законодательству допускалось подназначение наследника только к наследнику по завещанию и лишь на случай, если назначенный наследник до открытия наследства или не примет его, то согласно новому ГК Российской Федерации подназначить наследника можно и к наследнику по закону, а также на случай, если наследник умрет до открытия наследства, одновременно с завещателем, после открытия наследства не успев его принять, не примет наследство по другим причинам, откажется от него, будет отстранен от наследства как недостойный. Завещатель вправе подназначить наследника на любой из этих случаев.

3) завещать любое имущество. В части третьей ГК Российской Федерации специально подчеркнуто, что имеется в виду не только имущество, которое принадлежит завещателю на праве собственности в момент совершения завещания, но и то, которое он приобретёт в будущем. Состав наследственного имущества определяется на момент открытия наследства.

---

[29] Ярошенко К.Л. Новое законодательство о наследовании. // Хозяйство и право. - 2006 - №2. С. 85

Новеллой Гражданского кодекса Российской Федерации является статья 1122 ГК, регулирующая доли наследников в завещанном имуществе. Если имущество завещано нескольким лицам без указания долей либо конкретных вещей, которые предназначаются каждому, считается, что имущество завещано в равных долях.

Кодекс специально регулирует довольно распространённые случаи, когда по завещанию конкретным наследникам предназначаются части неделимой вещи, то есть такой, которая не может быть разделена в натуре (например, смежные комнаты в квартире). Предусмотрено, что такая вещь считается завещанной в долях, которые определяются соразмерно стоимости каждой части. Но важно то, что воля завещателя и в этом случае не безразлична: в соответствии с ней определяется порядок пользования такой вещью. По желанию наследников порядок пользования указывается в свидетельстве о праве на наследство, а если речь идёт о недвижимом имуществе, то порядок пользования регистрируется вместе с регистрацией права собственности в соответствии с Федеральным законом «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним». И лишь в случае спора размер долей и порядок пользования неделимой вещью определяются судом.

Статья 1123 ГК Российской Федерации предусматривает соблюдение нотариусом или другим удостоверяющим завещание лицом, свидетелем, а также гражданином, подписывающим завещание вместо завещателя, тайны завещания. Это означает, что указанные лица не вправе до открытия наследства разглашать сведения, касающиеся содержания завещания, его совершения, изменения или отмены. Кроме того, Гражданским кодексом установлены санкции за нарушение этой обязанности. Завещатель вправе потребовать компенсацию за причинённый ему моральный вред, а также воспользоваться любым другим гражданско-правовым способом защиты прав, если данными способами возможно защитить нарушенное право.

Как отмечалось выше, завещание приобретает юридическую силу, то есть порождает права и обязанности, лишь после смерти наследодателя. В связи с этим достаточно сложно в случае смерти оценить, действовал ли гражданин при совершении завещания свободно, без принуждения, отдавал ли он отчет своим действиям и оценивал ли возможные последствия, было ли это его личное волеизъявление.

Для того, чтобы после смерти завещателя с большей степенью вероятности можно было оценить действительную волю завещателя, порядок составления завещания строго и подробно регламентирован. По российскому законодательству возможна только письменная форма завещания с указанием места и времени его составления, собственноручно подписано завещателем и нотариально удостоверено.

К нотариально удостоверенным завещаниям приравниваются[30]:

1) завещания граждан, находящихся на излечении в больницах, госпиталях, других санитарных лечебных учреждениях или проживающих в домах для престарелых и инвалидов, удостоверенные главными врачами, их заместителями по медицинской части или дежурными врачами этих больниц, госпиталей и других стационарных лечебных учреждений, а также начальниками госпиталей, директорами или главными врачами домов для престарелых и инвалидов;

2) завещания граждан, находящихся во время плавания на судах, плавающих под Государственным флагом Российской Федерации, удостоверенные капитанами этих судов;

3) завещания граждан, находящихся в разведочных, арктических или других подобных экспедициях, удостоверенные начальниками этих экспедиций;

4) завещания военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, где нет нотариусов, также завещания работающих в этих частях гражданских

[30] Арупов Р.А. Судебная защита наследственных прав и охраняемых законом интересов граждан. - М.: Юрид. лит., 2008. С. 97.

лиц, членов их семей и членов семей военнослужащих, удостоверенные командирами воинских частей;

5) завещания граждан, находящихся в местах лишения свободы, удостоверенные начальниками мест лишения свободы.

Для граждан, находящихся в положении, явно угрожающем их жизни и лишенных возможности составить завещание по общим правилам, предусматривается возможность изложить свою последнюю волю в простой письменной форме. Такое завещание подлежит исполнению лишь при условии подтверждения судом по требованию заинтересованных лиц факта составления завещания в чрезвычайных обстоятельствах.

В части третьей Гражданского кодекса конкретизируются способы написания завещания. Так, при написании или записи завещания могут быть использованы технические средства (ЭВМ, пишущая машинка), хотя это и не освобождает наследодателя от обязанности собственноручно поставить свою подпись. ГК Российской Федерации впервые ввёл институт свидетелей, которые должны присутствовать при совершении завещания либо в обязательном порядке, либо по желанию завещателя. При этом указано, кто не может быть привлечен в качестве свидетелей, а также установлены последствия отступления от этих правил. В частности, не могут быть свидетелями: нотариус или другое удостоверяющее завещание лицо; лицо, в пользу которого составлено завещание или сделан завещательный отказ, супруг такого лица, его дети и родители; граждане с такими физическими недостатками, которые явно не позволяют им в полной мере осознавать существо происходящего; лица, не владеющие в достаточной степени языком, на котором составлено завещание, за исключением случая, когда составляется закрытое завещание.

Закрытое завещание - это завещание, с содержанием которого завещатель не представляет возможности ознакомиться никаким другим лицам, включая нотариуса. В этом случае нотариус и свидетели удостоверяют не содержание завещания, а сам факт его передачи нотариусу.

Порядок совершения закрытых завещаний подробно регламентирован: такое завещание под страхом недействительности должно быть завещателем не только собственноручно подписано, но и собственноручно написано. Оно передаётся нотариусу в заклеенном конверте и обязательно в присутствии двух свидетелей, которые ставят на конверте свои подписи. Нотариус запечатывает этот конверт в другой в присутствии завещателя и тех же свидетелей, делает на конверте надпись, содержащую сведения о завещателе, месте и времени принятия закрытого завещания, а также сведения о свидетелях. Завещателю выдаётся документ о принятии от него закрытого завещания.

Конверт с закрытым завещанием вскрывается после смерти завещателя в присутствии свидетелей и пожелавших присутствовать заинтересованных лиц из числа наследников по закону. По этому поводу составляется протокол, удостоверяющий вскрытие закрытого завещания содержащий полный текст завещания. Наследникам выдаётся нотариально удостоверенная копия протокола, на основании которого нотариус открывает наследственное производство.

Каждый гражданин может оставить по завещанию всё своё имущество или часть его одному или нескольким лицам, как входящим в круг наследников по закону, так и не входящим, а также государству или отдельным организациям. Завещатель может также лишить в завещании права наследования одного, нескольких или всех наследников по закону.

Одним из важнейших требований, предъявляемых к содержанию завещания, является законность распоряжений завещателя. Проверка законности распоряжений возлагается на должностное лицо, удостоверяющее завещание, которое должно разъяснить завещателю законность и исполнимость его распоряжений. Завещание должно содержать распоряжение имуществом и имущественными правами, однако только теми, которые переходят по праву наследования.

Завещать можно только то имущество, которое принадлежало завещателю на праве собственности. Завещатель может распорядиться имуществом, составляющим общую долевую собственность, лишь в пределах принадлежащей ему доли. Состав имущества определяется на момент смерти наследодателя, а не на момент составления завещания.

При составлении завещания на дом завещатель, кроме определения долей наследников в идеальном выражении, может указать, какая конкретно часть дома предназначается в пользование каждому из названных им наследников. Это предотвратит в дальнейшем споры между наследниками о порядке пользования жилым строением[31].

Неуказание наследника в завещании или указание того, что наследник лишается наследства, влекут за собой различные правовые последствия. Если наследник просто не указан в завещании, то он лишается права претендовать на завещанное имущество. Если же завещатель указал, что лишает наследства определённого наследника, такой наследник ни на какое наследство претендовать не может.

Завещатель вправе указать в завещании другого наследника на случай, если назначенный наследник умрёт до открытия наследства или не примет его. Это называется «подназначение наследника».

Применение правила о подназначении наследника имеет место в следующих случаях:

- если основной наследник умрёт ранее открытия наследства;
- если основной наследник не примет наследства;
- если основной наследник будет лишен права наследования в порядке ст. 1117 ГК Российской Федерации, как недостойный.

Если основной наследник не выполняет требование наследодателя, выраженного в завещании под отлагательным условием.

[31] Бондарев Н.И. Право на наследство и его оформление. - М.: Юрид. лит., 2007. С. 197.

К специальным распоряжениям завещателя следует отнести — завещательный отказ и завещательное возложение.

Завещательный отказ - это распоряжение, которым завещатель возлагает на одного или на нескольких наследников исполнение какой-либо обязанности имущественного характера в пользу одного или нескольких лиц, так называемых отказополучателей.

Содержание завещательного отказа может выражаться в передаче отказополучателю какой-либо вещи из наследственного имущества или специально для него приобретённой, в выполнении для него определённой работы или оказании определённой услуги, осуществлении в его пользу периодических платежей тому подобное. Специально выделена возможность в порядке завещательного отказа возложить на наследника, к которому переходит любое жилое помещение, обязанность предоставить другому лицу право пользования этим жилым помещением или его частью пожизненно или на определенный срок.

Сущность института завещательного отказа заключается в том, что из всей совокупности прав и обязанностей, составляющих наследство, определённому лицу или лицам передаётся лишь определённое право. Следовательно, в данном случае мы имеем дело с частным (сингулярным) правопреемством.

Отказополучатель не является наследником. В силу этого отказополучатели не несут ответственности по долгам наследодателя, не платят государственную пошлину при получении отказа.

Завещательный отказ является одним из видов завещательных распоряжений, в силу чего указание о нём должно быть облачено в завещательную форму. Назначение отказа вне завещания не имеет силу. Объектом завещательного отказа может быть передача определённой денежной суммы, прощение долга, предоставления права пользования каким-либо имуществом, передача какой-либо вещи из наследственной массы

отказополучателю, возложение на наследника обязанности купить какую-либо вещь и передать её отказополучателю и другие. Объект завещательного отказа предоставляется не непосредственно, а в форме обязательства, возложенного на наследника. В силу этого между наследником и отказополучателем устанавливаются обязательственные правоотношения, где наследник выступает в качестве должника, а отказополучатель, соответственно, кредитора. Этим объясняется тот факт, что право требования отказополучатель имеет не по поводу наследственного имущества вообще и не ко всем наследникам (в отличие от кредиторов наследодателя), а только к тому наследнику по завещанию, доля которого обременена отказом.

Наследник по завещанию, доля которого обременена отказом, становится должником в возникшем правоотношении только в том случае, если он призывается к наследованию. Таким наследником может быть как физическое, так и юридическое лицо. В том случае, когда наследство, обременённое завещательным отказом, переходит к государству, должником отказополучателя становится соответствующий финансовый орган.

В случае смерти отказополучателя ранее открытия наследства завещательный отказ отпадает. Возможны случаи, когда отказополучатель умирает после открытия наследства, но до того момента, когда наследник по завещанию успеет его принять. Как и любое другое имущественное право, право на получение завещательного отказа переходит в этом случае наследникам отказополучателя - они становятся кредиторами первоначального наследника по завещанию. Исключение составляют те завещательные отказы, исполнение которых связано с личностью отказополучателя (например, предоставление пожизненного права пользования жилым помещением).

Право включение в завещание завещательного отказа предоставлялось гражданам и по ранее действовавшему законодательству. Однако в настоящее время это право расширено.

Новое заключается в том, что теперь завещательный отказ может быть возложен не только на наследника по завещанию, но и на наследника по закону. Кроме того, допускается подназначение другого отказополучателя на случай, если основной отказополучатель умрёт до открытия наследства, одновременно с наследодателем, откажется от принятия завещательного отказа или не воспользуется своим правом на получение завещательного отказа в установленный срок либо будет лишен права на завещательный отказ по мотивам недостойности.

Новеллой является и то, что установлен срок, в течение которого отказополучатель может потребовать от наследника исполнения завещательного отказа. Этот срок равен трём годам со дня открытия наследства и является пресекательным, то есть по его истечении отказополучатель лишается права требовать исполнения и наследник тем самым освобождается от соответствующей обязанности.

Исполняется завещательный отказ наследником за счет перешедшего к нему имущества, стоимость которого определяется после вычета приходящих на его долю долгов завещателя. Следует отметить, что доля наследника в этом случае должна быть очищена от расходов на похороны наследодателя и других платежей, которые осуществляются за счёт наследственного имущества.

«Завещательное возложение - это возложение на одного или нескольких наследников обязанности совершить какое-либо действие имущественного или неимущественного характера, направленное на осуществление общеполезной цели»[32] (передать книги в библиотеку, предоставить музеям для экспозиции картины, полученные по наследству).

Новый Гражданский кодекс Российской Федерации в качестве завещательного возложения специально выделил обязанность содержать принадлежащих завещателю домашних животных, осуществлять за ними необходимый уход и надзор.

[32] Румянцев О.Г., Додонов В.Н Юридический энциклопедический словарь. - М., ИНФРА-М, 2006. С. 513.

Если исполнение завещательного возложения требует определённых расходов, такие расходы наследник обязан нести в пределах стоимости перешедшего к нему наследственного имущества.

В ГК Российской Федерации специально подчеркнуто, что, как и завещательный отказ, так и завещательное возложение обременяют не самого наследника, а его долю в наследстве. Это означает что если наследник, доля которого обременена завещательным отказом или возложением, по каким-либо причинам не примет наследство, соответствующие обязанности переходят к наследнику (наследникам), который получит долю отпавшего наследника.

Отступление от данного правила, возможно, только если завещанием предусмотрено иное, либо если исполнение связано с личностью отпавшего наследника.

Институт обязательной доли призван защищать интересы несовершеннолетних или нетрудоспособных детей наследодателя, его нетрудоспособного супруга и родителей, а также нетрудоспособных иждивенцев наследодателя, которые вправе претендовать на определённую долю в наследстве независимо от содержания завещания (см. Приложение №3).

Круг лиц, имеющих право на обязательную долю в наследстве, не широк, их перечень установлен законом и носит исчерпывающий характер, то есть ни при каких условиях и ни в каких случаях он не может быть изменён и тем более расширен. В число обязательных наследников входят несовершеннолетние и нетрудоспособные дети наследодателя, его нетрудоспособные супруг и родители, а также нетрудоспособные иждивенцы, которые могли быть призваны к наследству в соответствии с законом.

Размер обязательной доли составляет часть той доли, которую получил бы обязательный наследник при наследовании по закону, то есть если бы не было завещания. Если по ранее действовавшему законодательству размер этой части составлял 2/3, то теперь обязательному наследнику выделяется лишь половина законной доли.

Следует отметить, что при определении размера обязательной доли должны приниматься во внимание все наследники по закону, находившиеся в живых на момент открытия наследства, в том числе и недостойные наследники. Если недостойный наследник входит в круг наследников, имеющих право на обязательную долю, то такой наследник лишается права на обязательную долю в наследстве.

При определении размера обязательной доли необходимо учитывать всё наследственное имущество как включённое, так и не включённое в завещание.

Право на обязательную долю в наследстве удовлетворяется из оставшейся незавещанной части наследственного имущества, даже если это приведет к уменьшению прав других наследников по закону на эту часть имущества, а при недостаточности незавещанной части имущества для осуществления права на обязательную долю — из той части имущества, которая завещана.

В настоящее время норма о праве на обязательную долю в наследстве утратила императивный характер. Ранее требования обязательных наследников удовлетворялись вне зависимости от их материального положения, нуждаемости в конкретном имуществе, фактической трудоспособности (в соответствии с действующим законодательством нетрудоспособными считаются женщины, достигшие 55 лет, и мужчины - 60 лет, а также инвалиды любой группы). Соответствующая доля выделялась и тем, кто не нуждался в конкретном завещанном имуществе, был материально обеспечен, имел постоянный источник дохода в отличие от наследника, в пользу которого было составлено завещание. В результате создавалась ситуация, когда реализация нормы о праве на обязательную долю в наследстве вступала в противоречие с целью ее введения.

Часть третья ГК Российской Федерации допускает возможность по судебному решению снизить размер обязательной доли или отказать в её присуждении. Но это может произойти, во-первых, только если речь идет об

определённом имуществе: предназначенном для проживания (жилой дом, квартира, дача и тому подобное) либо для использования в профессиональной деятельности (орудия труда, творческая мастерская), во-вторых, если наследник по завещанию при жизни наследодателя пользовался этим имуществом для проживания либо в качестве основного источника средств к существованию и, в-третьих, если обязательный наследник этим имуществом не пользовался. Кроме того, суд должен установить, повлечет ли выделение обязательной доли невозможность передать наследнику по завещанию названное имущество, а также учесть имущественное положение обязательного наследника. Ни в каких других случаях наследник не может быть лишен обязательной доли полностью или частично. Нельзя согласиться с тем, что отказ от обязательной доли недопустим. Право на обязательную долю является именно правом, а не обязанностью. С учетом этого отказ от такого права допустим.

Отказ от обязательной доли лицами недееспособными или частично недееспособными самостоятельно совершен быть не может. Такой отказ возможен со стороны опекуна (попечителя) и с предварительного согласия органов опеки и попечительства.

2.2 Содержание завещания и виды завещательных распоряжений.

Завещательный отказ (легат) представляет собой специальное распоряжение наследодателя, возлагающее на наследников осуществление имущественной обязанности в пользу третьего лица, которая выступает в качестве необходимого условия вступления в права наследования либо последующей полноценной реализации права собственности на наследственное имущество.

Таким образом, выполнение легата в хронологическом плане может предшествовать приобретению наследником наследственных прав и при этом одновременно являться условием принятия наследства (например, вменению наследнику обязанности выполнить определенную работу в пользу третьего лица — отремонтировать жилое помещение до оформления прав собственности на наследство). С другой стороны, осуществление легата может обременять наследство на весь или определенный период реализации наследником прав собственника (например, обязанность ежемесячно выплачивать определенную сумму денег третьему лицу либо обеспечить его проживание на период жизни в жилом помещении, перешедшем на праве собственности к наследнику).

Субъектный состав завещательного отказа (легата) включает следующих лиц. Наследник. Может быть таковым как по завещанию, так и по закону.

Отказополучатель (Легаторий) Это лицо, в чью пользу установлена имущественная обязанность наследника. Действующее законодательство не называет конкретного субъекта гражданского права, который может выступать в качестве легатария, а употребляет термин «лицо». Исходя из этого, логично предположить, что отказополучателем может являться любой участник гражданско-правовых отношений (физическое лицо, юридическое лицо, публично-правовое образование, международная организация). Единственным исключением, о наличии которого можно сделать вывод, проанализировав действующее законодательство, является вменение наследнику обязанности обеспечить проживание в жилом помещении определенному субъекту. В этом

случае имеется в виду физическое лицо, поскольку законодатель употребляет фразу «на период его жизни».

Кроме того, следует отмстить, что наследник и легатарий могут совпадать в одном лице (например, когда на одного из наследников возлагается обязанность произвести определенные действия в пользу другого, в частности, оказать какую-либо услугу).

Обьект завещательного отказа — это обязанность имущественного характера в пользу третьего лица, возлагаемая наследодателем на наследника.

Закон не дает нам исчерпывающего перечня таких обязанностей, однако называет примерные их виды:

- передача имущества (телевизора, холодильника и другое);

- передача денежных средств (разовая или периодическая, например ежемесячно в течении всей или определенного периода жизни легатория);

-выполнение работы (производство ремонта, посадка овощных культур и другое);

-оказание услуги (например, по лечению зубов, если наследник является врачом-стоматологом);

- обеспечение права пользования имуществом (автотранспортным средством, музыкальными инструментами);

- обеспечение права проживания легаторию на определенный период или пожизненно в жилом помещении, перешедшем к наследнику на праве собственности от наследодателя и другое

Например, Р. и Ш. в равных долях принадлежало домовладение. Ш. 21 апреля 2008 г. умерла. Принадлежащую ей 1/2 часть дома она завещала детям В. и Ф.. возложив на них обязанность предоставить Р. право на пожизненное проживание в части дома. В соответствии со ст. 1137 ГК РФ наследодатель Ш. в порядке завещательного отказа была вправе возложить на наследников (В. и Ф.) обязанность предоставить Р. в пользование жилое помещение, которое к В. и Ф. перешло по праву наследования по завещанию.

Легат может выступать самостоятельным содержанием завещания, т.е. завещание может исчерпываться данным распоряжением и более ничего в себя не включать, в этом случае осуществляется наследование по закону, а одному или нескольким наследникам вменяется осуществление какого-либо из вышеуказанных действий (например, передача имущества).

Завещательный отказ обладает свойством следования судьбе вещи. Например, наследнику было завещано автотранспортное средство, обремененное правом пользования легатарием один день в неделю, в случае отчуждения указанной вещи на нового собственника возлагается продолжение осуществления данной имущественной обязанности (то же самое правило применяется в отношении любых иных видов имущества и уже называемых видов завещательного отказа). Вместе с тем закон обязывает наследника при осуществлении действий по отчуждению имущества, обремененного легатом, уведомлять о данном факте нового собственника.

В случае смерти отказополучателя легат не входит в состав наследства и не переходит к третьим лицам ни на основании закона, ни на основании завещания.

Легат может являться самостоятельным предметом гражданско-правовых сделок, например цессии (уступки права требования). В частности, легатарий имеет право, предварительно уведомив наследника, уступить права по получению легата третьему лицу, в свою очередь, наследник после этого обязан будет выполнять имущественную обязанность в пользу данного субъекта. Исключением являются случаи, где личность отказ получателя имеет значение для наследника (например, при завещательном отказе в виде предоставления права пользования жилым помещением).

При выбытии из наследственного правоотношения наследника, ответственного за осуществление легата (например, по причине отказа от наследства), обязанность его выполнения переходит на оставшихся

наследников, а при их отсутствии — на Российскую Федерацию, которая приобретает право на наследство в виде выморочного имущества.

Легатарий имеет право отказаться от завещательного отказа. В данном случае закон не допускает возможность таких действий в пользу третьего лица, отказа с оговорками или под условием. Правовым последствием такого рода действий легатария является освобождение обязанного наследника от исполнения завещательного отказа, кроме случаев, когда одному отказополучателю подназначен другой (например, завещание содержит положение о том, что в случае отказа основного легатария от своего имущественного права, воспользоваться возможностью его реализации вправе иное указанное в завещании лицо).

На легатария в полном объеме распространяются положения действующего законодательства о недостойном наследовании, согласно которым в случае определенных противоправных действий (например, связанных с покушением на жизнь наследодателя; неуплатой в его пользу алиментов и др.) отказополучатель может быть отстранен от наследования.

Срок реализации или вступления в определенные легатом имущественные права соответствует общему сроку исковой давности и составляет три года. Таким образом, легатарию установлен период времени, в течение которого он вправе требовать, в том числе принудительно, от наследника исполнения возложенной на него имущественной обязанности. По истечении указанного срока право требования может быть реализовано только в случае отсутствия заявления наследника о применении к правоотношениям положений об исковой давности. Данное правило не распространяется в случае подназначения отказополучателя.

Вторым видом особых завещательных распоряжений является завещательное возложение, под которым следует понимать специальное распоряжение наследодателя, возлагающее на наследников осуществление

имущественной либо неимущественной обязанности в общеполезных целях, которая выступает в качестве необходимого условия вступления в права наследования либо последующей полноценной реализации права собственности на наследственное имущество.

Действующее законодательство указывает, что в отношении завещательного возложения применяются правила о завещательном отказе постольку, поскольку иное не предусмотрено положениями Гражданского кодекса РФ. Вместе с тем завещательное возложение обладает рядом особенностей, которые наделяют его качеством самостоятельного правового института, требующего более детального рассмотрения.

Субъектный состав завещательного возложения включает следующих лиц:

1. Наследник. Он может быть им как по завещанию, так и по закону.

2. Кредитор наследника. Как правило, он не индивидуализирован, но при определенных обстоятельствах такими субъектами могут быть и физическое, и юридическое лицо, и публично-правовое образование (например, муниципальное). В целом объединяющим их критерием является наличие юридического интереса в осуществлении наследником завещательного возложения (например, если в качестве завещательного возложения выступает обязанность наследника ежегодно перечислять денежные средства на счет какого-либо муниципального детского дома, то свои юридические интересы может отстаивать в данном случае муниципальное образование).

Объектом завещательного возложения могут быть: обязанность как имущественного, так и неимущественного характера (например, прокладка дороги; высадка деревьев; благотворительная деятельность; организация концерта, вечера в детском доме и др.). Отдельно законодателем выделяется обязанность по содержанию принадлежащих наследодателю при жизни домашних животных (например, собак, кошек), а также осуществлению за ними необходимого надзора и ухода.

Целями осуществления завещательного возложения является достижение общеполезных, общесоциальных результатов, т.е. таких, которые будут иметь значение не для конкретного лица, а для всего или части общества.

3. Организационно-правовое обеспечение осуществления завещания

3.1. Отмена, изменение, толкование и исполнение завещания

В ГК Российской Федерации предусмотрено, что исполнение завещания осуществляется наследниками по завещанию, если завещателем не назначен исполнитель завещания.

Исполнителем завещания — душеприказчиком может быть любой гражданин, в том числе один из наследников по завещанию. Согласие гражданина стать исполнителем завещания должно быть получено до открытия наследства. Согласие быть исполнителем завещания может быть выражено в течение одного месяца после открытия наследства путём подачи заявления об этом нотариусу, либо путём совершения фактических действий по исполнению завещания.

Допускается и освобождение гражданина от обязанностей исполнителя завещания после открытия наследства. Такое решение вправе вынести суд по заявлению самого гражданина либо наследников по завещанию при наличии обстоятельств, препятствующих гражданину исполнить соответствующие обязанности.

Полномочия исполнителя основываются на завещании и удостоверяются нотариусом.

Исполнитель завещания должен:

1) обеспечить переход к наследникам причитающегося им наследственного имущества в соответствии с выраженной в завещании волей наследодателя и законом;

2) принять самостоятельно или через нотариуса меры по охране наследства и управлению им в интересах наследников;

3) получить причитающиеся наследодателю денежные средства и иное имущество для передачи их наследникам, если это имущество не подлежит передаче другим лицам;

4) исполнить завещательное возложение либо требовать от наследников исполнение завещательного отказа.

Исполнитель завещания не получает вознаграждения за свои действия, но имеет право на возмещение за счет наследства расходов, связанных с охраной и управлением наследственным имуществом.

Принцип свободы завещания и его односторонний характер предопределяют и то, что гражданин, совершивший завещание, вправе в любое время его изменить или отменить. Для этого не требуется ни указания, ни объяснения причин такого решения, ни уведомления об этом наследников по завещанию, ни тем более согласования с ними таких действий.

Изменить завещание наследодатель может только путём составления нового завещания, в котором содержатся иные распоряжения в отношении части наследственного имущества. Например, в предшествующем завещании гражданин всё своё имущество завещал дочери, а в последующем указал, что всё своё имущество завещал дочери, а в последующем указал, что из принадлежащего ему имущества автомобиль он завещает сыну. В такой ситуации второе завещание изменяет первое. В случае открытия наследства действительными будут оба завещания, на основании которых к сыну перейдёт автомобиль, а к дочери - всё остальное имущество наследодателя.

Последующим завещанием может быть не только изменено, но и отменено ранее составленное завещание. Этот результат наступает, когда предыдущее завещание полностью противоречит последующему.

Завещание может быть также отменено ещё одним способом. Отмена завещания может быть произведена путём подачи уведомления, которое должно быть нотариально удостоверено. Практика применения этой нормы Основ была неоднозначной и нередко нотариусами в качестве способа отмены завещания принимались как уведомление, так и заявление, где была нотариально удостоверена лишь подпись заявителя.

Между тем в наследственных правоотношениях отмена завещания имеет такое же значение, как и совершение завещания, поскольку порождает иные, чем предусмотренные завещанием, правовые последствия.

Именно на такой позиции стоит законодатель, предусмотрев в новом ГК Российской Федерации, что завещание может быть отменено также посредством распоряжения о его отмене. При этом распоряжение об его отмене завещания должно быть совершено в любой форме, установленной Кодексом для совершения завещаний. Таким образом, распоряжение об отмене завещания, как и само завещание, является односторонней сделкой, к нему соответственно применяются нормы Кодекса определяющие общие условия действительности сделок и основания признание их недействительными. Так, распоряжение об отмене завещания, составленное без соблюдения правил ГК Российской Федерации о форме завещания, приведёт к недействительности такого распоряжения по основаниям его ничтожности, а распоряжение, составленное под влиянием угрозы или насилия либо в условиях, когда завещатель не отдавал отчёт своим действиям, может привести к признанию распоряжения недействительным по решению суда[33].

Поскольку в практике нередко допускалось разное понимание правовых последствий, к которым должны приводить изменение или отмена завещателем совершённого завещания, в Гражданский кодекс включена по этому поводу специальная норма (п.2 ст. 1130): завещание, отменённое полностью или частично последующим завещанием не восстанавливается, если последующее завещание отменено завещателем полностью или в соответствующей части. Таким образом, речь идёт о безвозвратности такой отмены. Например, если гражданин оставил по завещанию своей супруге приобретённую им ещё до брака дачу, а затем в последующем завещании эту же дачу завещал сыну от первого брака, а затем сделал распоряжение об отмене второго завещания, наступит наследование по закону, поскольку первое завещание, отменённое

[33] Ярошенко К.Б. Порядок наследования имущества. М, 2007. С. 186.

последующим, не восстанавливается в связи с отменой этого последующего завещания. Таким образом, ни одного завещания нет.

Иные последствия наступают, если последующее завещание признано недействительным по любому основанию. Как известно, сделка, признанная недействительной, не влечёт юридических последствий за исключением тех, которые связаны с её недействительностью. В рассматриваемом случае юридическим последствием признания последующего завещания недействительным является восстановление предыдущего завещания, то есть наследование осуществляется в соответствии с предыдущим завещанием. Такие же последствия наступят, если будет признано недействительным распоряжение об отмене завещания.

Если при совершении завещания допускаются нарушения как общих требований, предъявляемых ГК Российской Федерации к действительности сделок, так и специальных требований, предъявляемых к порядку совершения завещаний, такие завещания являются недействительными.

При этом в зависимости от допущенных нарушений завещание либо признаётся недействительным по решению суда (оспоримое завещание), либо является недействительным независимо от такого признания (ничтожное завещание)[34].

В Кодексе установлены специальные правила, касающиеся оспаривания завещания. Во-первых, предусмотрено, что оспаривание завещания до открытия наследства не допускается, оно может быть оспорено только после смерти завещателя. Во-вторых, оспорить завещание вправе лишь то лицо, права и законные интересы которого нарушены завещанием.

В ст. 1131 содержится норма, смысл которой заключается в том, что не все нарушения порядка составления, подписания и удостоверения завещания должны приводить к признанию завещания недействительным. Эта норма касается оспоримых завещаний и ориентирует суд на то, что описки и другие

[34] Власов Ю.Н. Наследственное право Российской Федерации. Учебно-методическое пособие. — М., Проспект, 2008. С. 277.

незначительные нарушения порядка совершения завещания не должны служить основанием для признания завещания недействительным, если суд установит, что они не влияют на возможность установления и понимания действительной воли завещателя.

Как показала практика, нарушение порядка составления, подписания и удостоверений завещаний, как правило, происходит и может произойти по вине лиц, которым предоставлено право удостоверять завещание (в одном документе оформлено завещание супругов, пожелавших завещать принадлежащее им имущество своим детям; в завещании не указано место жительства гражданина, подписавшего завещание по просьбе завещателя, поскольку последний собственноручно его подписать не мог и тому подобное). Ясно, что некомпетентность или невнимательность тех, кому предоставлено право удостоверять завещания, не должна отражаться на интересах граждан. С учётом этого в ГК Российской Федерации установлено, что, если при наличии нарушений все же не возникает сомнений в понимании действительной воли завещателя, такое завещание не должно признаваться недействительным[35].

Недействительным может быть как завещание в целом, так и содержащиеся в нём отдельные завещательные распоряжения.

Статья 1131 ГК Российской Федерации не содержит нормы, устанавливающей специальные последствия недействительности завещания. В этом случае наступают общие последствия, предусмотренные ст. 167 ГК Российской Федерации: недействительное завещание само по себе не влечёт юридических последствий, то есть наследование по завещанию, признанному -недействительным, не открывается и такое завещание не исполняется. Вместе с тем, в п.5 ст. 1131 ГК Российской Федерации содержится уточняющая норма: недействительность завещания не лишает указанных в нем наследников права наследовать имущество этого же наследодателя по закону или на основании другого действующего завещания.

---

[35] Арупов Р.А. Судебная защита наследственных прав и охраняемых законом интересов граждан. - М.: Юрид. лит., 2008. С. 154.

Исполнение завещания

Для того чтобы воля завещателя не осталась только отраженной в завещании, но была воплощена в жизнь, существует и действует подынститут исполнения завещания (ст.1133 ГК РФ). Исполнение завещания осуществляется на конечной стадии приобретения наследства и является целью составления завещания, поскольку завещание составляется именно для того, чтобы быть исполненным[36].

Под исполнением завещания понимают совершение действий юридического и фактического характера, как прямо предусмотренных завещанием, так и не указанных в нем, но необходимых для обеспечения возможности реализации воли наследодателя, выраженной в завещании. Исполнение завещания реализуется путем осуществления определенных действий активного характера, таких как принятие мер к охране наследственного имущества, истребование имущества наследодателя от третьих лиц с целью включения в наследственную массу, а также передача наследственного имущества наследникам. Охрана и управление имуществом наследодателя до того, как оно перешло в руки наследников является необходимым элементом исполнения завещания, поскольку в период с момента открытия наследства и до момента вступления наследников во владение им остается никому не принадлежащим, «лежачим» (права и обязанности предыдущего собственника уже прекратились, а права новых собственников еще не возникли), и в этот период имущество нуждается в управлении.

С формальной точки зрения исполнение завещания – это процессуальные действия нотариуса, выражающиеся в удостоверении завещания, выдаче свидетельства о праве на наследство и т.п. С материальной точки зрения исполнение завещания есть деятельность наследников или специально назначенного наследодателем в завещании лица - исполнителя (душеприказчика) по исполнению содержания завещания.

---

[36] Данилов Е.П. Наследование. Консультации, образцы документов, судебные споры. - М.: Новый юрист, 2008.

Возложение завещателем обязанностей исполнить завещание на конкретное лицо может быть вызвано различными причинами:

- предупреждение возникновения споров между наследниками;
- необходимость наличия определенных навыков обращения наследственным имуществом;
- малолетний возраст наследников;
- недееспособность совершеннолетних наследников;
- плохое состояние здоровья наследников;
- предупреждение возможных отступлений от воли наследодателя при разделе наследственного имущества.

Закон предусматривает два вида субъектов исполнения завещания – это или наследник (один из наследников) по завещанию, либо душеприказчик (исполнитель завещания), который сам также может являться наследником. Такая возможность завещателя давно признано мировой практикой и применяется в большинстве развитых стран мира. Особенностью российского законодательства является уточнение, что «согласие гражданина быть исполнителем завещания выражается этим гражданином в его собственноручной надписи на самом завещании, или в заявлении, приложенном к завещанию, или в заявлении, поданном нотариусу в течение месяца со дня открытия наследства» (ч.1 ст.1134). Как согласие могут расцениваться и фактические действия по исполнению завещания, совершенные в течение месяца со дня открытия наследства[37].

Важно отметить то, что согласно ч.2 ст.1134 ГК РФ после открытия наследства в случае возникновения обстоятельств, препятствующих исполнению завещания (например, тяжелая болезнь) исполнитель завещания может быть освобожден от исполнения своих обязанностей в судебном порядке по своей просьбе, либо по просьбе наследников.

Исполнителем завещания может быть только дееспособный гражданин.

[37] Споры о наследстве // Домашний адвокат №3 (60). 2008.

Приведем пример из судебной практики. Головинский суд, рассмотрев дело в первой инстанции о признании завещания недействительным по ст. 177 ГК РФ, иск удовлетворил по нижеследующим основаниям. 24.03.08 г. умерла мать истца, некая М. Истец - ее единственный наследник по закону. Кроме того, в 2003 году мать на него составила завещание. Перед своей смертью мать составила завещание, по которому принадлежащую ей двухкомнатную квартиру оставила постороннему человеку О. Из истории болезни и по заключению экспертизы выяснилось, что мать страдала атеросклерозом артерий мозга, атрофией коры мозга. На момент составления завещания она была лежачей больной, обладала нечленораздельной речью и не могла понимать значение своих действий. Кроме того, незадолго до составления завещания из квартиры М. пропал паспорт. В этот день, по свидетельству соседки, приходила О., жена гражданина, на которого было составлено завещание. Она представилась работницей социальной службы. Через два дня было оформлено завещание в присутствии нотариуса и лица, которому переходило имущество по завещанию. Завещание было подписано соседкой по просьбе М. На основании материалов дела, заключения судебно-медицинской экспертизы суд пришел к выводу, что М. на момент составления завещания не могла понимать значения своих действий, руководить ими. Завещание было признано недействительным.

При назначении наследодателем нескольких исполнителей распределение между ними функций по исполнению может устанавливаться в завещании либо определяться ими самостоятельно. Наследодатель при изменении завещания может заменить назначенного им ранее исполнителя другим лицом, либо новое завещание может вообще не предусматривать наличие исполнителя. Гражданин, не дававший согласия на назначение его исполнителем в момент составления завещания, имеет право, но не обязан принять на себя эти функции.

О полномочиях исполнителя завещания говорится в ст. 1135 ГК РФ. Полномочия и официальный статус исполнителя подтверждаются нотариусом,

который выдает об этом свидетельство после открытия наследства. При этом исполнитель должен предъявить нотариусу подлинник завещания. Цель выдачи такого свидетельства - официальное закрепление полномочий исполнителя перед другими лицами. Завещатель может при составлении завещания и назначении исполнителя определить специальный круг его полномочий. В этом случае исполнитель имеет право совершать только те действия, которые возложены на него наследодателем. Если специальные перечисленные полномочия в завещании отсутствуют, то душеприказчик вправе осуществлять все необходимые меры для исполнения завещания. В ч.2 ст.1135 ГК РФ приводится перечень полномочий исполнителя. Если завещанием не предусмотрено иное, то исполнитель завещания должен принять необходимые меры для исполнения завещания меры, в т.ч.:

1) обеспечить переход к наследникам причитающегося им наследственного имущества в соответствии с выраженной в завещании волей наследодателя и законом;

2) принять самостоятельно или через нотариуса меры по охране наследства и управлению им в интересах наследников;

3) получить причитающиеся наследодателю денежные средства и иное имущество для передачи их наследникам, если это имущество не подлежит передаче другим лицам;

4) исполнить завещательное возложение либо требовать от наследников исполнения завещательного отказа или завещательного возложения.

В завещании могут быть предусмотрены и иные полномочия исполнителя. Например, в целях обеспечения перехода к наследникам имущества исполнитель может предъявлять требования о возврате этого имущества от третьих лиц (в том числе от наследников, к которым данное имущество не переходит). Также он может ставить в известность контрагентов наследодателя по договорам, которые должны продолжить свое действие (к

примеру, по договорам аренды), о переходе к наследникам прав по этим договорам[38].

Меры по охране наследственного имущества и управлению им могут приниматься как самостоятельно, так и через нотариуса. К нотариусу исполнитель обращается, если какое-либо наследственное имущество находится в другом населенном пункте, или когда имеются основания полагать, что наследники будут препятствовать ему в принятии мер по охране наследственного имущества или попытаются совершить без его согласия какие-либо сделки по отчуждению (продаже, дарению и пр.) наследственного имущества вопреки интересам других наследников или иных заинтересованных лиц. Совершая действия по обеспечению сохранности наследственного имущества, исполнитель составляет опись этого имущества, определяет ограничения к нему доступа наследников и третьих лиц, если это требование содержится в завещании.

Исполнителем могут применяться и иные меры по обеспечению сохранности имущества, например, установление дополнительных замков, сигнализации, оборудования.

Кроме того, в соответствии с п.3 ст.1135 ГК РФ, исполнитель завещания вправе от своего имени вести дела, связанные с исполнением завещания, в том числе в суде, других государственных органах и учреждениях.

В отличие от ранее действовавшего законодательства исполнитель завещания имеет право на возмещение за счет наследства не только необходимых расходов, связанных с исполнением завещания, но и на получение сверх расходов вознаграждения за счет наследства, если это предусмотрено завещанием (ст. 1136 ГК РФ)[39].

[38] Ярошенко К.Б. Порядок наследования имущества. М, 2007. С. 194.
[39] Данилов Е.П. Наследование по закону и по завещанию. М., 2007.

3.2. Субъекты и обязательные доли при наследовании по завещанию

Под наследниками в широком смысле этого понятия следует понимать субъектов наследственного правопреемства, к которым переходит или может переходить наследственное имущество умершего как по завещанию, так и по закону. Однако очевидно, что для приобретения наследства наследник должен его принять, после чего он становится таковым в полном смысле этого значения.

Наряду с этим законодатель в п. 1 ст. 1157 ГК РФ закрепляет право лица (которого именует именно наследником) отказаться от наследства в пользу других лиц или без указания лиц, в пользу которых он отказывается от наследственного имущества. В ч. 3 этой же статьи законодатель констатирует, что отказ от наследства не может быть впоследствии изменен или взят обратно. Приведённая трактовка данной правовой нормы может быть истолкована именно так, что после отказа наследника от наследства он таковым уже не является и вновь считаться наследником не может.

В ст. 1116 ГК РФ законодатель перечисляет лиц, которые могут призываться к наследованию, по вполне понятным причинам не применяя к ним термин наследники. К числу лиц, призываемых к наследованию, отнесены граждане, находящиеся в живых в день открытия наследства, а также зачатые при жизни наследодателя и родившиеся живыми после открытия наследства.

К наследованию могут призываться указанные в завещании юридические лица, существующие на день открытия наследства.

К наследованию по завещанию могут призываться Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования, иностранные государства и международные организации.

Кроме того, Российская Федерация может призываться к наследованию по закону при наследовании выморочного имущества умершего Егорова С. Г.[40].

[40] Правовые проблемы наследования по действующему законодательству Российской Федерации: Автореферат диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук. - М.,2002. - С. 5.

Свобода волеизъявления наследодателя при составлении завещания предоставляет ему возможность самостоятельно ограничить допущение к наследованию конкретных лиц. Однако законодатель в качестве дополнительной гарантии недопущения перехода наследства к наследникам, не заслуживающим этого в связи с отсутствием естественного волеизъявления на это наследодателя, определяет круг недостойных наследников, которые не имеют права наследовать ни по закону, ни по завещанию.

К числу таковых, согласно ст. 1117 ГК РФ, относятся граждане, которые своими умышленными противоправными действиями, направленными против наследодателя, кого-либо из его наследников или против осуществления последней воли наследодателя, выраженной в завещании, способствовали либо пытались способствовать призванию их самих или других лиц к наследованию либо способствовали или пытались способствовать увеличению причитающейся им или другим лицам доли наследства, если эти обстоятельства подтверждены в судебном порядке.

Однако граждане, которым наследодатель после утраты ими права наследования завещал имущество, вправе наследовать это имущество. Данное правило подчеркивает приоритет волеизъявления наследодателя даже в тех случаях, когда кто-либо из наследников в судебном порядке признан недостойным наследником, но, несмотря на это наследодатель считает необходимым или целесообразным завещать определенное имущество именно данному лицу. Вместе с тем данное правило не должно распространяться на недостойных наследников, если они претендуют на наследство по закону, а не по завещанию, т. е. на те случаи, когда граждане утратили права наследования при условии, что волеизъявления наследодателя, изложенного в завещании в отношении признания этих лиц наследниками, не последовало.

Не могут быть наследниками по закону родители после детей, в отношении которых они были в судебном порядке лишены родительских прав и не восстановлены в этих правах ко дню открытия наследства.

По требованию заинтересованного лица судом отстраняются от наследования по закону граждане, злостно уклонявшиеся от выполнения лежавших на них в силу закона обязанностей по содержанию наследодателя.

Указанные правила о недостойных наследниках распространяются также на наследников, имеющих право на обязательную долю в наследстве.

В ч. 3 ст. 1117 ГК РФ особо подчеркнуто, что лицо, не имеющее права наследовать или отстраненное от наследования на основании этой статьи как недостойный наследник, обязано возвратить в соответствии с правилами гл. 60 ГК РФ «Обязательства вследствие неосновательного обогащения» все имущество, неосновательно полученное им из состава наследства Юдин Г.Е[41].

Круг лиц, имеющих право на обязательную долю в наследстве

Вместе с тем при всей свободе, которая предоставляется гражданину в распоряжении принадлежащим ему имуществом на случай смерти, закон устанавливает одно-единственное ограничение этой свободы (ст. 1149 ГК РФ). Речь идет об обязательной доле в наследстве. Только таким путем найдена возможность обеспечить интересы нетрудоспособных членов семьи завещателя, лиц, которые с его смертью утрачивают право получения от него средств на свое содержание[42].

Право на обязательную долю выражается в том, что определенному кругу наследников, несмотря на содержание завещания, предоставляется право на получение доли в наследстве.

При совершении завещания в любой форме (за исключением завещаний в чрезвычайных обстоятельствах) нотариус или любое другое лицо, удостоверяющее завещание, обязаны предупредить завещателя о таком ограничении и сделать соответствующую надпись об этом в завещании.

---

[41] Юдина Т.Н. Наследование по завещанию - современные тенденции развития // Нотариат и современное гражданское общество: проблемы и перспективы развития. Материалы Межрегиональной научно-практической конференции. - Саранск: Изд-во Средне-Волж. филиал РПА МЮ РФ, 2006. С. 12.

[42] Чикильдина А.Ю. Договор дарения и наследование по завещанию: сравнительно-правовой анализ // Новая правовая мысль. Научно-аналитический журнал. - Волгоград: Изд-во ФГОУ ВПО ВАГС, 2006, № 6 (19). - С. 61-62.

Круг обязательных наследников достаточно узок. В их число входят несовершеннолетние и нетрудоспособные дети наследодателя, в том числе усыновленные, его нетрудоспособные супруг и родители, а также несовершеннолетние и нетрудоспособные иждивенцы.

Иждивенцы входят в состав обязательных наследников, если они являются нетрудоспособными на день смерти наследодателя и не менее года до его смерти находились на его иждивении.

Для включения в состав обязательных наследников тех иждивенцев, которые не относятся ни к одной из названных в законе очередей наследников, требуется также их совместное проживание с наследодателем не менее года до его смерти. Перечень обязательных наследников исчерпывающ.

Так, не входят в состав обязательных наследников внуки и правнуки умершего, которые могут быть призваны к наследованию по праву представления (т.е. если их родители умерли до открытия наследства). Внуки и правнуки могут быть включены в состав обязательных наследников только в качестве иждивенцев. Праву на обязательную долю придан личный характер, т.е. это право неразрывно связано с личностью обязательного наследника. Поэтому ни в каком случае оно не может перейти к другим лицам: ни по праву представления, ни в порядке наследственной трансмиссии, ни в порядке направленного отказа от наследства Внуков Н. А.Социальная сущность обязательной доли в наследстве.[43].

Размер обязательной доли составляет не менее 1/2 той доли, которую наследник получил бы по закону, если бы не было завещания.

В части третьей ГК РФ продолжена тенденция к снижению размера обязательной доли, установившаяся в нашем законодательстве о наследовании[44]. Эту тенденцию, очевидно, следует связать с расширением

[43] Общественно-экономическая динамика: характеристика, тенденции, правовое регулирование, региональные особенности / Сборник материалов международной научно-практической конференции. - Липецк - 2008. - С. 8.
[44] по ГК 1922 г Гражданский кодекс РСФСР 1922 года. - М.: Зерцало-М, 2002.. размер обязательной доли составлял не менее 3/4 законной доли, а по ГК 1964 г Гражданский кодекс РСФСР от 11. 06. 1964 // Ведомости ВС РСФСР, 1964. № 24.. - не менее 2/3

свободы завещания, с одной стороны, и увеличивающимися размерами наследственного имущества, с другой. При подсчете размера обязательной доли принимается во внимание все имущество, входящее в состав наследства, в том числе предметы обычной домашней обстановки и обихода, денежные средства, находящиеся во вкладах и на других счетах, и др., а также все наследники, которые призывались бы к наследству при отсутствии завещания. При этом должно быть зачтено то имущество, которое получил обязательный наследник по любому основанию: в порядке наследования из незавещанной части имущества, на основании завещательного отказа и др.

Например, при открытии наследства оказалось, что из наследственного имущества вклад в сумме 100 тыс. руб. был завещан жене, автомобиль стоимостью 80 тыс. руб. - дочери. Кроме этого, в состав наследственного имущества входили предметы домашней обстановки и обихода на сумму 90 тыс. руб., к наследованию которых были призваны все наследники по закону первой очереди: жена, дочь, а также сын умершего - инвалид III группы. Доля каждого наследника по закону составляла 1/3 незавещанного имущества и оценивалась в 30 тыс. руб. Сын умершего предъявил требование о выделении ему обязательной доли в наследстве. Размер причитающейся сыну как обязательному наследнику доли будет составлять 1/6 всего наследственного имущества (половину от законной доли), т.е. 45 тыс. руб. (1/6 от 270 тыс. руб.). Поскольку из незавещанной части он имеет право на долю стоимостью 30 тыс. руб., ему должно быть дополнительно выделено имущество на 15 тыс. руб. В результате жена и дочь умершего, помимо предназначенного им по завещанию имущества, имеют право на часть незавещанного имущества стоимостью в 22,5 тыс. руб. каждая. Таким образом, доля сына в незавещанной части имущества составляет 1/2, а жены и дочери - по 1/4[45].

В целях максимального соблюдения воли завещателя установлен специальный порядок удовлетворения права на обязательную долю. В первую

[45] Наследственное право / Булаевский Б.А. и др.; отв. ред. К.Б. Ярошенко. - М.: Волтерс Клувер, 2005. - С. 62.

очередь обязательная доля выделяется за счет незавещанной части имущества, т.е. из той части имущества, которая переходит к наследникам по закону. Не исключена ситуация, когда незавещанная часть имущества будет полностью компенсировать обязательную долю. В этом случае наследники по закону не получат ничего, но воля завещателя будет исполнена. Только при недостаточности незавещанного имущества либо если все имущество завещано, обязательная доля частично или полностью выделяется за счет завещанного имущества.

Право наследника на обязательную долю всегда рассматривалось и рассматривается как исключительное право. Лишить этого права можно лишь в случае, если наследник будет признан недостойным. Вместе с тем действующее законодательство, ориентируясь на возникающие жизненные ситуации, в целях защиты наследников по завещанию впервые установило еще одну возможность лишения или ограничения права на обязательную долю.

Суду предоставлено право по требованию наследника по завещанию уменьшить размер обязательной доли или отказать в ее присуждении. Но сделать это можно только при условии, если обязательная доля должна быть удовлетворена за счет имущества, которым наследник по завещанию при жизни завещателя пользовался для проживания (жилой дом, квартира, иное жилое помещение, дача и т.п.) или использовал в качестве основного источника получения средств к существованию (орудие труда, творческая мастерская и т.п.), а обязательный наследник этим имуществом не пользовался (п. 4 ст. 1149 ГК РФ). Кроме того, суд должен учесть имущественное положение наследника, имеющего право на обязательную долю.

Так, например, если по завещанию однокомнатная квартира перешла к жене умершего, а сын его от первого брака, являясь нетрудоспособным по возрасту, предъявил требование о выделении ему обязательной доли в праве на эту квартиру, суд при условии, что другого наследственного имущества нет,

что сын совместно с отцом не проживал и обеспечен жильем, вправе отказать ему в выделении обязательной доли[46].

Поскольку нормы об обязательной доле в наследстве претерпели серьезные изменения, во Вводном законе к части третьей ГК РФ специально предусмотрено, что правила об обязательной доле в наследстве, установленные частью третьей Кодекса, применяются только к завещаниям, совершенным после 1 марта 2002 г. (ст. 8).

Неминуемо возникает вопрос: каких именно правил касается это указание?

Безусловно, речь может идти лишь о тех правилах, которые по-иному, чем ранее, регулируют отношения, связанные с обязательной долей. В первую очередь это касается размера обязательной доли. Обязательная доля в размере не менее 1/2 законной доли исчисляется только в случае открытия наследства по завещаниям, совершенным 1 марта 2002 г. и позднее. Вне зависимости от времени открытия наследства при наличии завещания, совершенного до 1 марта 2002 г., обязательная доля должна определяться в размере не менее 2/3 законной доли. Что же касается порядка подсчета обязательной доли и порядка удовлетворения права на нее, то установленные новым законодательством правила фактически восприняли утвердившуюся и на базе ранее действовавшего законодательства практику.

Ц. обратилась в суд с иском к Д , Р. Б. о признании недействительным завещания матери - Р.Т. в части, признании права собственности на имущество, признании права на обязательную долю, ссылаясь на то, что 01. 02.2001 умерла ее мать - Р Т., которая оставила два завещания. По завещанию от 21.01.2000 она завещала 60/100 доли дома N 14 по улице К. Маркса в пос. Красково Люберецкого района Московской области и 470 кв. м земельного участка при доме Ц., а 40/100 доли дома и 670 кв. м земельного участка сестре истицы Д., ей также завещаны два немецких сервиза. Другим завещанием от 26.03.2000 мать

[46] Наследственное право / Булаевский Б.А. и др.; отв. ред. К.Б. Ярошенко. - М.: Волтерс Клувер, 2005. - С. 63.

завещала сестре истицы Д. квартиру N46 в корпусе N1536 в г. Зеленограде (г. Москва) Брат Р. от наследства отказался. Истица является инвалидом, полагает, что имеет право на обязательную долю в завещанной сестре квартире Ц. просила признать недействительным завещание матери в части, признать за ней право на 670 кв. м земельного участка, соответствующего ее доле в доме - 60/100.

После смерти Р.В., наступившей 04.08.2003 к участию в деле был привлечен его сын Р. Ц. предъявила исковые требования к Р. и Д о признании недействительным завещания матери в части распоряжения всей квартирой, поскольку квартира являлась совместной собственностью родителей, матери принадлежала лишь 1/2 доли квартиры. Ц. просила также признать недействительным завещание отца Р.Б. от 26.03.2000 в части распоряжения им всей квартирой, ссылаясь на то, что ему также принадлежала лишь 1/2 доли квартиры. Р. В. завещал квартиру дочери Д Истица просила признать за ней право на обязательную долю в наследстве после смерти отца.

Р. и Д. обратились к Ц. со встречными исковыми требованиями о признании ее недостойным наследником и отстранении от наследования после смерти отца, ссылаясь на то, что она недостойно вела себя по отношению к родителям, уклонялась от выполнения лежавших на ней обязанностей по содержанию отца. Р. просил также признать за ним право собственности на 7/24 доли дома и земельного участка площадью 313,33 кв. м, ссылаясь на то, что дом и земельный участок являлись совместной собственностью родителей.

Решением Люберецкого городского суда от 31.08.2004 в удовлетворении исковых требований Ц., а также требований Р.отказано иск Р. и Д. удовлетворен, суд признал Ц. недостойным наследником к имуществу Р. В., отстранив ее от наследования после смерти отца.

Определением Судебной коллегии по гражданским делам Московского областного суда от 06.12.2004 решение суда было отменено в части удовлетворения исковых требований Р. и Д. о признании Ц. недостойным

наследником и отстранения ее от наследования по закону и на обязательную долю после смерти отца, в удовлетворении указанных требований было отказано. За Ц. было признано право собственности на 1/12 доли однокомнатной квартиры. За Д. признано право собственности на 11/12 доли квартиры. В остальной части решение было оставлено без изменения.

В надзорной жалобе Ц. просит отменить принятые судебные постановления, дело направить на новое рассмотрение в суд первой инстанции.

Определением судьи Московского областного суда Титова Е. М дело по надзорной жалобе Ц. внесено на рассмотрение Президиума Московского областного суда.

Проверив материалы дела, обсудив доводы надзорной жалобы, Президиум находит жалобу подлежащей удовлетворению.

В соответствии со ст.337 ГПК РФ основаниями для отмены или изменения судебных постановлений в порядке надзора являются существенные нарушения норм материального или процессуального права.

Как следует из материалов дела, Ц. наряду с другими требованиями были заявлены исковые требования о признании за ней права на обязательную долю в наследстве после смерти матери и определении этой доли из однокомнатной квартиры, завещанной Д. Указанные требования ни судом первой инстанции ни кассационной коллегией не рассматривались. Данные требования разрешены не были в резолютивной части решения суд, отказал истице в признании права на 2/3 доли квартиры, однако мотивы отказа в удовлетворении иска в нарушение ст. 196 ГПК РФ суд в решении не привел Определение Судебной коллегии по гражданским делам Московского областного суда от 06.12.2004//Консультант Плюс.

В соответствии со ст.534 ГК РСФСР, действовавшего на момент составления завещания, каждый гражданин может оставить по завещанию все свое имущество или часть его одному или нескольким лицам как входящим, так и не входящим в круг наследников по закону. Завещатель может в завещании

лишить права наследования одного или нескольких или всех наследников по закону.

Несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя, а также нетрудоспособные супруг, родители и иждивенцы умершего наследуют, независимо от содержания завещания, не менее двух третей доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону (обязательная доля). При определении размера обязательной доли учитывается и стоимость наследственного имущества, состоящего из предметов обычной домашней обстановки и обихода.

В отношении определения размера обязательной доли сохраняет свое значение разъяснение, данное в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.1991 N 2 «О некоторых вопросах, возникающих у судов по делам о наследовании», в подпункте «д» п.10 «При определении обязательной доли в наследстве следует принимать во внимание всех наследников по закону, которые были бы призваны к наследованию (в том числе внуков и правнуков наследодателя на долю их родителей, которые являлись бы наследниками по закону, но умерли до дня открытия наследства), и исходить из стоимости всего наследственного имущества (как в завещанной, так и в не завещанной части), включая предметы обычной домашней обстановки и обихода независимо от того, проживал ли кто-либо из наследников совместно с наследодателем. Поэтому при определении размера выделяемой истцу обязательной доли в наследстве суду необходимо учитывать стоимость имущества, полученного им в порядке наследования по закону (или по завещанию этого же наследодателя), в том числе и стоимость имущества состоящего из предметов обычной домашней обстановки и обихода» Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.1991 N 2 "О некоторых вопросах, возникающих у судов по делам о наследовании"// Консультант Плюс..

Разрешая данное дело, суд не учел разъяснения Постановления Пленума Верховного Суда РФ, не определил стоимость всего наследственного

имущества, оставшегося после смерти Р.Т. Поскольку Ц. отказалась от иска в части включения в наследственное имущество предметов обихода мебели и другого домашнего имущества и в этой части определением суда производство по делу было прекращено (ст. 125). Стоимость имущества должна быть определена судом без учета стоимости домашнего имущества. Это обстоятельство имеет существенное значение для разрешения данного спора, поскольку Ц. не была матерью лишена наследства.

В случае же, если оставленное ей по завещанию матери имущество по стоимости больше, чем две трети от той доли, которую она получила бы при наследовании по закону, то она не может претендовать на обязательную долю в наследстве матери.

Судебная коллегия по гражданским делам рассматривая дело по кассационной жалобе Ц. , данные обстоятельства не приняла во внимание Судебная коллегия обоснованно отменила решение суда в части признания Ц. недостойным наследником к имуществу Р. В. и признала за ней право на обязательную долю в наследстве. Вместе с тем при вынесении решения в указанной части и определении размера обязательной доли нормы материального права Судебной коллегией были применены неправильно Судебная коллегия руководствовалась ст. 1149 ГК РФ действовавшей на момент открытия наследства после смерти Р. В.

В соответствии с указанной нормой права размер обязательной доли - не менее половины доли, которая причиталась бы каждому из наследников при наследовании по закону.

Между тем в соответствии со ст. 9 ФЗ "О введении в действие части третьей ГК РФ" правила об обязательной доле в наследстве, установленные частью третьей Кодекса, применяются к завещаниям совершенным после 01.03.2002. Как следует из материалов дела, истицей оспаривались завещания матери Р.Т., составленные 21.01.2000 и 26.08.2000, то есть до введения в действие части третьей ГК РФ. Следовательно, при разрешении иска в части

признания права на обязательную долю правила ст. 1149 ГК РФ не могли применяться судом Согласно ст.535 ГК РСФСР, действовавшей на момент составления завещаний Р.Т., размер обязательной доли определяется как 2/3 от той доли, которая причиталась бы каждому из наследников при наследовании по закону.

Допущенные судебными инстанциями при рассмотрении спора существенные нарушения норм материального и гражданско-процессуального законодательства являются основаниями к отмене принятых судебных постановлений[47].

Права пережившего супруга при наследовании

Статья 1150 ГК РФ регламентирует состав наследства в случае совместной собственности супругов. Тот факт, что наследодатель состоял в браке, учитывается при определении объема наследственной массы. Доля умершего супруга в нажитом во время брака имуществе входит в состав наследства и переходит к его наследникам, а доля пережившего супруга в наследство не включается.

Законным режимом имущества супругов является режим их совместной собственности, который действует, если брачным договором не установлено иное.

На основании ст.256 ГК РФ имущество, нажитое супругами во время брака, является их совместной собственностью, если договором между ними не установлен другой режим этого имущества.

Для выдачи свидетельства о праве собственности необходимо сочетание трех условий:

наличие брачных отношений, факт приобретения имущества в период зарегистрированного брака, имущество должно быть общим - принадлежать на праве общей совместной собственности супругам.

---

[47] Извлечение из Постановления Президиума Московского областного суда от 07.12.2005 N 44г-443) Постановление Президиума Московского областного суда от 07.12.2005 N 44г-443// Консультант Плюс.

В нотариальной практике выдача свидетельства о праве на долю в общем имуществе супругов производится по заявлению пережившего супруга по месту открытия наследства с извещением наследников, принявших наследство.

Свидетельство о праве собственности в общем имуществе супругов выдается, как правило, в сроки, предусмотренные для выдачи свидетельства о праве на наследство, т.е. по истечении шестимесячного срока со дня открытия наследства.

Свидетельство о праве собственности может быть выдано пережившему супругу и в том случае, если он завещанием лишен наследства и не имеет права на обязательную долю.

Однако переживший супруг не может отказаться от своей доли в общем имуществе супругов в пользу кого-либо из наследников, так как доля пережившего супруга не входит в наследственную массу.

Исходя из нотариальной практики, он может произвести отчуждение этой доли имущества путем дарения или продажи только после получения свидетельства о праве собственности и о праве на наследство в нотариальной конторе и регистрации имущества на свое имя в органах, осуществляющих государственную регистрацию прав.

Свидетельство подтверждает право пережившего супруга на ? долю перечисляемых в свидетельстве вещей и имущественных прав. При несогласии заинтересованных сторон с указанной долей, они могут оспорить выданное свидетельство в суде.

Исходя из нотариальной практики и в том случае, когда от пережившего супруга не поступило заявления в нотариальную контору о выдаче ему свидетельства о праве собственности, значащееся за наследодателем имущество поступает в общую наследственную массу и на него выдается свидетельство о праве на наследство всем наследникам в общем порядке.

Обсуждение практики применения данной статьи приводит к двум разным выводам.

Первое мнение вытекает из сложившейся практики нотариального ведения наследственных дел.

Суть его в следующем: нотариус выдает свидетельство о праве собственности пережившему супругу лишь по его заявлению.

В соответствии с принципом диспозитивности (П.2 ст.1, ст.9 ГК РФ) переживший супруг может не определять свою долю в общем имуществе, оформленном на имя умершего. Однако право на определение супружеской доли в этом имуществе ему должно быть разъяснено нотариусом до выдачи свидетельства о праве на наследство.

Второе мнение сводится к тому, что поскольку совместная собственность супругов возникает в силу прямого указания закона, то нотариус не вправе подвергать эту презумпцию сомнению. Он в любом случае должен выдать свидетельство о праве собственности пережившему супругу на имущество, приобретенное в период брака. В противном случае происходит подмена двух понятий: существования самого права и документального оформления (подтверждения) этого права.

Отказ от права собственности в пользу кого-либо (другого наследника) по сути, представляет собой дарение имущества. Для удостоверения же договора дарения доли в праве общей собственности эта доля должна быть определена, а в установленных законом случаях соответствующее право должно быть и зарегистрировано.

На мой взгляд, этот вопрос из разряда тех, которые должны быть однозначно определены нормативными актами. Тем более, законом не ограничивается право заинтересованной стороны оспорить в суде как само выданное свидетельство, так и размер доли в общем имуществе супругов.

В случае спора между пережившим супругом и наследниками умершего супруга, доли в общем имуществе супругов могут быть определены в судебном порядке, суд вправе установить неравные пропорции в общем имуществе после

смерти одного из супругов, по соответствующему требованию признать имущество, нажитое каждым из супругов в период их раздельного проживания при прекращении семейных обязательств, собственностью каждого из них, а имущество каждого из супругов при определенных законом обстоятельствах - общим.

Судебная практика по данному вопросу основывается на том, что заявление пережившего супруга об отказе от доли наследства не является основанием для лишения пережившего супруга права собственности на нажитое в браке с наследодателем имущество.

Рассмотренное положение о правах супруга при наследовании говорит о том, что при наследовании имущества пережившим супругом полностью подтверждается владение, пользование и распоряжение общим имуществом супругов в соответствии с нормами законодательных актов Российской Федерации т.е., происходит полное соблюдение положений ст. 256 ГК РФ и ст. 34-37 СК РФ.

3.3 Совершенствование законодальства в области наследования по завещанию и практике его применения.

Проблемы наследования жилых помещений.

Некоторые особенности имеет наследование жилого помещения, находящегося в общей совместной собственности. Главной проблемой является то, что при установлении общей совместной собственности понятие долей по определению отсутствует, но в случае смерти одного из сособственников встает практический вопрос: как делить принадлежавшее ему имущество, если оно организационно не обособлено от имущества пережившего сособственника. Конечно, изменения, внесенные в 2001 г. в Закон РФ от 4 июля 1991 г. «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации», исключили возможность приватизации жилых помещений в совместную собственность «не супругами» на будущее, но обратной силы они не имеют, следовательно, проблема наследования в этих условиях будет возникать еще неоднократно.

Между тем судебная практика по данному вопросу весьма противоречива. Так, в судах общей юрисдикции появилась категория дел, когда в порядке особого судопроизводства наследодатель посмертно наделяется новым субъективным правом, а именно правом долевой собственности. В 2000 г. среди нотариусов был распространен Обзор судебной практики Кемеровского областного суда, где приводился пример разрешения спора о праве на наследство в отношении квартиры, приватизированной в общую совместную собственность. Суд вынес решение, обязывающее учреждение зарегистрировать по 1/3 доли за каждым из наследников, как это было предусмотрено заключенным ими нотариальным соглашением, аргументируя его тем, что: а) наследник считается принявшим наследство с момента обращения к нотариусу с соответствующим заявлением; б) заявитель, принявший наследство, стал правообладателем (п. 1 ст. 129 ГК РФ); в) правообладатель лично или через представителя правомочен обращаться за регистрацией, следовательно, обращение за регистрацией правомерно.

Представляется, что ни тот, ни другой подход не является полноценным выходом из сложившейся ситуации, которая настоятельно требует своего законодательного разрешения. Некоторые ученые предлагают оставшимся собственникам составить, подписать и нотариально заверить соглашение об определении долей в квартире (в доме), указав в нем всех сособственников помещения, правоустанавливающие документы на него, стоимость квартиры, согласие каждого сособственника на распределение долей между ним и другими сособственниками в равных (или иных) долях, а также на основании ч. 2 ст. 254 ГК РФ установить долевое участие каждого сособственника. Совершение этих действий, по их мнению, дает основание нотариусу выдать после смерти сособственника наследнику его имущества, находящегося теперь уже в общей долевой собственности, свидетельство о праве на наследство.

При этом, однако, остается неясным, кто может подписать такое соглашение от имени умершего сособственника. Представляется, что эту дилемму можно разрешить только с помощью использования двух юридических конструкций: фикции и презумпции. Первоначально допускаем заведомо ложное утверждение о том, что лицо, доля которого в имуществе устанавливается, находится в живых, после чего исходим из предположения, что оно соглашается с оговоренным другими сособственниками порядком распределения долей в общей собственности на жилое помещение.

Однако ответ на рассматриваемый вопрос дает законодатель, устанавливая правило, согласно которому при разделе общего имущества доли сособственников признаются равными, если иное не предусмотрено договором между ними (п. 1 ст. 39 СК РФ, п. 3 ст. 257 ГК РФ) или не установлено решением суда исходя из интересов несовершеннолетних детей и (или) исходя из заслуживающего внимания интереса одного из супругов, в частности в случаях, если другой супруг не получал доходов по неуважительным причинам или расходовал общее имущество супругов в ущерб интересам семьи (п. 2 ст. 39 СК РФ). Последнее обстоятельство, как представляется, следует учитывать и при наследовании имущества одного из супругов.

Практические трудности могут возникнуть и при наследовании жилого помещения, находящегося в общей долевой собственности. Суть проблемы наглядно демонстрирует разбирательство по делам о наследовании, где в одном случае предметом спора было установление права собственности на жилое помещение истцов, претендовавших соответственно на 1/8 и на 1/24 доли домовладения, в другом - на 11/47 и 22/47 доли. Очевидно, что практическая реализация этого права будет несколько затруднена при невозможности выдела этой доли в натуре в виде обособленного помещения. Из положений п. 3 ст. 252 ГК РФ следует, что в этих случаях сособственник имеет право на выплату ему стоимости его доли другими участниками долевой собственности. При недостижении соглашения об этом вопрос решается в судебном порядке. Однако закон не содержит механизма разрешения проблемы выдела доли, если сособственники не в состоянии выплатить ее стоимость.

Определенные особенности имеет наследование прав, связанных с участием в жилищно-строительном кооперативе. Если взнос был выплачен полностью, то наследование осуществляется в обычном порядке, поскольку объектом наследования становится квартира. В остальных случаях речь идет о наследовании пая, что дает право наследнику быть принятым в члены соответствующего кооператива, в чем ему не может быть отказано (п. 1 ст. 1177 ГК РФ).

Трудности возникают и в тех случаях, когда на участие в ЖСК претендуют несколько наследников. Некоторые ученые считают, что выбор должен остановиться на одном из них, другие не без основания полагают, что решение этого вопроса должно быть поставлено в зависимость от характеристик конкретного жилого помещения, а именно - возможности его раздела таким образом, чтобы каждому из лиц, имеющих право на пай, могло быть выделено изолированное жилое помещение (ч. 1 ст. 127 ЖК РФ). Последняя точка зрения представляется более обоснованной, поскольку именно такой подход позволяет наиболее полно защитить права и законные интересы наследников.

Существует и другая проблема: противоречия между нормами ГК РФ и ЖК РФ. Так, правила о преимущественном праве на вступление в члены кооператива, предусмотренные ч. 4 ст. 131 ЖК РФ, расходятся с условиями призвания тех же категорий граждан к наследованию, предусмотренными ст. 1148 ГК РФ. В результате при совместном применении указанных норм, как отмечает О.Ю. Шилохвост, может оказаться, что право на пай будет принадлежать одним лицам, а правом на вступление в жилищный кооператив будут обладать другие. По крайней мере ЖК РФ не оперирует категорией иждивенчества, когда закрепляет преимущественное право члена семьи, проживавшего совместно с наследодателем и не являвшегося его наследником, на вступление в кооператив.

Следует признать, что это не единственная проблема действующего законодательства. Возражение, в частности, вызывает очередность призвания к наследованию отдельных категорий лиц, закрепленная в ГК РФ. Как справедливо отмечает И.А. Михайлова, «остается неясным, почему права и интересы лиц, заменивших ребенку родителей, или лиц, воспринимавшихся отчимом и мачехой в качестве собственных детей, законодатель посчитал менее значимыми, чем права двоюродных внуков и правнуков, двоюродных бабушек и дедушек», отнеся первых к наследникам седьмой очереди. На наш взгляд, это противоречит не только логике, но и основополагающим принципам гражданского права, поэтому следует согласиться с предложением закрепить право на наследство отчима и мачехи, пасынков и падчериц в качестве наследников по закону третьей очереди. Особенно актуальным это представляется именно в отношении прав на жилое помещение, хотя в данном случае возможно и иное решение проблемы - в виде закрепления права пожизненного проживания в нем.

При этом неизбежно возникает вопрос о том, стоит ли предоставлять это право всем без исключения отчимам (мачехам) и пасынкам (падчерицам). На наш взгляд, его реализация должна быть поставлена в зависимость от участия в воспитании и содержании неродного ребенка. Установление обязательного

срока совместного проживания для приобретения права наследования (как, например, годичного срока для иждивенцев) представляется в данном случае неуместным, поскольку он не влияет на отношения в семье.

Следует учитывать, что при наследовании закон защищает нетрудоспособных иждивенцев наследодателя, которые наследуют по закону наравне с наследниками той очереди, которая призывается к наследованию, если они не менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении. При этом для лиц, не относящихся к наследникам по закону, устанавливается необходимость проживания совместно с наследодателем (п. 2 ст. 1148 ГК РФ).

Закрепляется и право отдельных категорий лиц (несовершеннолетних или нетрудоспособных детей наследодателя, его нетрудоспособных родителей и супруга, а также нетрудоспособных иждивенцев наследодателя) на обязательную долю в наследстве (ст. 1149 ГК РФ), которая должна составлять не менее половины той доли, которая причиталась бы им по закону. Однако если осуществление права на обязательную долю в наследстве повлечет за собой невозможность передать наследнику по завещанию имущество, которым наследник, имеющий право на обязательную долю, при жизни наследодателя не пользовался, а наследник по завещанию пользовался для проживания (жилой дом, квартира, иное жилое помещение), суд может с учетом имущественного положения наследников, имеющих право на обязательную долю, уменьшить размер обязательной доли или отказать в ее присуждении (п. 4 ст. 1149 ГК РФ). Данное положение было воспринято из Определения Конституционного Суда РФ, в котором отмечалось, что предоставление наследнику обязательной наследственной доли в полном объеме во всех без исключения случаях может приводить к нарушению принципа социальной справедливости и отказу гражданам в их праве на судебную защиту.

На практике данная норма может породить ряд проблем, поскольку в этой статье отсутствует указание на то, должен ли наследник по завещанию проживать в завещанном помещении и должно ли судом учитываться наличие у

него прав на иное жилое помещение. Представляется, что этот вопрос должен разрешаться с учетом конкретных обстоятельств дела. Следует, в частности, принимать во внимание нуждаемость в улучшении жилищных условий как наследника по завещанию, так и лица, имеющего право на обязательную долю в наследстве. Компромисс возможен, если за первым признать право собственности, а за вторым - право пожизненного проживания.

Весьма интересны в практическом отношении положения ГК РФ и ЖК РФ о завещательном отказе. В то время как формулировки ГК РФ не оставляют сомнения в том, что жилое помещение, входящее в состав наследства, может быть по завещательному отказу не только передано в пользование отказополучателя, но и предоставлено ему в собственность, ЖК РФ регламентирует лишь возможность предоставления ему права пользования жилым помещением (ст. 33). Данное положение расценивается некоторыми учеными как необоснованное ущемление завещательной правоспособности собственника жилого помещения, с чем трудно согласиться, поскольку завещательный отказ по своей сути является ограничением прав наследника.

Важно учитывать, что на наследника, к которому переходит жилое помещение, завещатель может возложить обязанность предоставить другому лицу на период его жизни или на иной срок право пользования этим жилым помещением или его частью. При последующем переходе права собственности на имущество, входившее в состав наследства, к другому лицу право пользования этим имуществом, предоставленное по завещательному отказу, сохраняет силу (п. 2 ст. 1137 ГК РФ). При этом сопоставление норм ст. 33 ЖК РФ с положениями п. 2 ст. 1137 ГК РФ приводит к выводу о том, что предметом завещательного отказа по ЖК РФ может быть только часть жилого помещения, поскольку речь идет о том, что отказополучатель может пользоваться данным помещением только наравне с наследником-собственником.

Изложенное позволяет сделать следующие выводы.

1. Вопрос о наследовании жилого помещения, находящегося в общей совместной собственности, на практике может быть решен либо на основе нотариально заверенного соглашения остальных сособственников, либо судом с учетом законодательных положений о равенстве долей сособственников и возможности их изменения в случаях, установленных СК РФ.

2. Практические трудности могут возникнуть и в отношении жилого помещения, находящегося в общей долевой собственности, поскольку реализация права на выдел доли в натуре нередко затруднена, а механизм разрешения проблемы ее выдела, если сособственники не в состоянии выплатить ее стоимость, законом не предусмотрен.

3. Реализация наследственных прав в отношении не полностью выплаченного пая в ЖСК затруднена ввиду противоречий, существующих между нормами ГК РФ и ЖК РФ. В любом случае решение вопроса о количестве наследников, имеющих право на вступление в ЖСК, должно быть поставлено в зависимость от характеристик конкретного жилого помещения, а именно - возможности раздела его таким образом, чтобы каждому из лиц, имеющих право на пай, могло быть выделено изолированное жилое помещение.

4. При приобретении права собственности на жилое помещение в порядке наследования следует учитывать возможность предоставления третьим лицам права пользования этим жилым помещением по завещательному отказу, которое сохраняется и при последующем переходе права собственности на имущество, входившее в состав наследства, к другому лицу.

.

Заключение

Начавшиеся в конце прошлого века экономические преобразования в нашем государстве явились стимулом для развития института собственности и способствовали появлению у граждан возможности не только владеть различным имуществом и обладать многочисленными и разнообразными имущественными правами, но и распоряжаться этим имуществом и правами по своему усмотрению, в том числе и на случай своей смерти путем совершения завещания. Социальное значение прав института наследования и регулирования наследственных отношений велико. Установленная законом процедура перехода имущественных прав позволяет в случае смерти физических лиц сделать заранее определёнными отношения по поводу распределения принадлежавшего умершему имущества, его юридической судьбы. Это способствует стабильности и предсказуемости отношений собственности, имеющих фундаментальное значение для гражданского оборота и общества в целом, позволяет избежать социальных конфликтов, в которых могли быть втянуты заинтересованные в приобретении имущества лица.

Значение наследования и состоит в том, что каждому члену общества должна быть гарантирована возможность жить и работать с сознанием того, что после его смерти всё приобретённое им при жизни, воплощенное в материальных и духовных благах, перейдет, согласно его воле, а если он её не выразит, то согласно воле закона к близким ему людям. Неукоснительное проведение этих начал обеспечивает интересы как самого наследодателя и его наследников, так и всех третьих лиц (должников и кредиторов наследодателя) для которых смерть наследодателя может повлечь те или иные правовые последствия.

В дипломной работе были рассмотрены и решены следующие задачи:

Предоставлен исторический аспект по правовому регулированию наследования по завещанию. Наследование по завещанию высоко оценивалось древнеримскими юристами, считавшими, что нет ничего более нужного «как

то, что бы изъявление последней воли, за пределами которой уже нет желаний, было свободно» и признавалось законом.

Рассмотрены правовые основы наследования по завещанию. Новое законодательство о наследовании по завещанию принято совсем недавно. Поэтому пока еще не наработана должным образом судебная и правоприменительная практика его применения, отсутствуют руководящие разъяснения высших судебных органов. Многие нормы наследственного права носят бланкетный характер, противоречивы или требуют своего уточнения. Поэтому говорить о завершении переработки законодательства о наследовании по завещанию в настоящее время еще преждевременно.

Изучены теоретические аспекты темы реализации наследственных прав, связанных с завещанием. Институт наследования решает определенные задачи. Во-первых, он стимулирует развитие частной собственности; во-вторых, способствует переходу права собственности на наследственное имущество к близким лицам наследодателя; в-третьих, гарантирует права нетрудоспособных и иждивенцев, то есть гражданин имеет возможность обеспечить в случае смерти материальную помощь членам своей семьи, родственникам, любым другим лицам; в-четвертых, предусматривает возможность передачи наследственного имущества государству или юридическим лицам.

Российское законодательство о наследовании предоставляет гражданину возможность решить по своему усмотрению судьбу принадлежавшего ему имущества путём составления завещания.

Завещание является личным распоряжением гражданина о своём имуществе на случай смерти с назначением наследников, сделанным в установленной законом форме и удостоверенным лицами, указанными в законе.

Таким образом, назначение завещания состоит в том, чтобы определить порядок перехода всего наследственного имущества или его части к определенным лицам, а также к государству или отдельным юридическим лицам.

Право на совершение завещания является одним из проявлений общей гражданской правоспособности гражданина, элементом его правового статуса, субъективным правом. В праве завещать находит своё выражение принцип диспозитивности субъективных прав, в первую очередь правомочие распоряжаться вещами, принадлежащими им на праве частной собственности.

Наследственное право традиционно относится к числу наиболее консервативных и стабильных институтов гражданского права, но в силу развития общества, изменения практически всего законодательства Российской Федерации в связи с переходом к рыночной экономике оно нуждалось в обновлении, так как новые экономические отношения не в полной мере отражались в существовавших и действовавших нормах наследственного права.

Принятие первой и второй части Гражданского кодекса Российской Федерации закрепило кардинальные изменения института собственности в нашем гражданском праве, а с принятием части третьей Гражданского кодекса Российской федерации, Гражданский кодекс теперь становиться главным гражданским законом во всех отношениях, входящих в состав предмета гражданского законодательства России. Нормы третьей части Гражданского кодекса Российской Федерации, регулирующие наследственные отношения, в целом представляются более продуманными, проработанными, понятными и, соответственно, удобными для применения по сравнению с правилами, закреплёнными Гражданским кодексом РСФСР 1964 года.

Одним из нововведений ГК Российской Федерации является то, что данный закон по-новому обозначил роль завещания при наследовании имущества. Если ранее преимущественное значение имело наследование по закону (нормы о завещании носили вспомогательный характер), то теперь ключевое значение приобретает выражение воли наследодателя в завещании. Об этом свидетельствует тот факт, что глава 62 "Наследование по завещанию" ГК Российской Федерации предшествует главе, посвященной наследованию по закону. Сделано это для того, чтобы граждане шире использовали своё право по

распоряжению имуществом путём составления завещания, поскольку в завещании наследодатель может подробнейшим образом определить судьбу своего имущества. Очевидно, законодатель таким способом имеет цель способствовать преодолению тенденции, когда составление завещания является скорее исключением, чем правилом.

Хотя в прежнем законодательстве наследование по закону имело место лишь когда и поскольку оно не было изменено завещанием, то есть, по сути. находилось как бы на втором месте, в действительности оно было преобладающим основанием наследования, ибо завещать-то во многих случаях, кроме обычных предметов домашней обстановки и обихода фактически было нечего. Формальное выдвижение наследования по завещанию на первое место стало прямым следствием как расширения самого круга объектов наследственного правопреемства, то есть объектов частной собственности граждан, так и возможностей распоряжения находящимся в частной собственности имуществом".

В то же время по этому поводу существуют и другие точки мнения. Например, по мнению Н.В. Ростовцевой более правильным представляется прежний подход, в соответствии с которым нормы о наследовании по закону опережали нормы о наследовании по завещанию. Во-первых, это логично потому, что написание завещания - не обязанность, а право наследодателя, которым он может и не воспользоваться. Во-вторых, применение норм главы 62 ГК Российской Федерации о наследовании по завещанию невозможно без обращения к положениям последующей главы. Так, именно в главе 63 "Наследование по закону" содержатся нормы о наследниках по закону, правилах об обязательной доли в наследстве и правах супруга при наследовании".

К сожалению, практики применения нового фундаментального закона, который вносит принципиальные изменения в один из основных разделов гражданского права - наследственное право - ещё нет. В то же время, часть

третья Гражданского кодекса даёт посильные ответы на возникающие вопросы, помогая гражданам отстаивать свои права в полном соответствии с буквой закона.

Некоторые законодательные пробелы можно увидеть в статье 1129 гражданского кодекса РФ, касающейся составления завещания в чрезвычайных обстоятельствах. Понятие чрезвычайных обстоятельств в законе не раскрыто. Исполнение такого завещания будет носить сложный характер. И здесь все будет зависеть от наследников и от заинтересованных лиц поверят ли они в то, что завещание было составлено при чрезвычайных обстоятельствах и без всякого давления, или будут опротестовывать его. В данном случае это будет спорный вопрос, и разрешать его будет суд, но только в том случае, если заинтересованные лица обратятся, за судебной защитой до истечения срока установленного для принятия наследства. В каждом конкретном случае суд должен будет устанавливать наличие явной угрозы для жизни завещателя, и невозможность в силу особых чрезвычайных обстоятельств составить завещание в другой установленной законом форме. Суд, проверив все доказательства, либо подтвердит факт написания завещания при чрезвычайных обстоятельствах, либо его опровергнет.

В статье 1116 дано уточнение ранее действовавшей нормы, касающейся права наследования граждан, зачатых при жизни наследодателя и родившихся живыми после открытия наследства. Недостаток этой нормы в том, что в ней не сказано, сколько нужно прожить ребенку, чтобы удовлетворить этому условию. Имеется в виду, достаточно ли нескольких часов жизни после родов, чтобы быть признанным наследником умершего?

Недоумение вызывает пункт 5 статьи 1118, в котором говориться «Завещание является односторонней сделкой, действительность которой, определяется на момент открытия наследства». Получается, если, к примеру, при составлении завещания наследодатель обладал гражданской дееспособностью в полной мере, а в последствии был признан судом

недееспособным, то и завещание, составленное в общем-то дееспособным гражданином, будет признано недействительным из-за того, что завещатель на момент своей смерти утратил дееспособность. В данном случае совершенно очевидно то, что нарушаются права гражданина гарантированные нормами, прежде всего, Конституции РФ.

Говоря же о развитии законодательства в сфере наследования, следует отметить, что в ближайшее время роль наследственного права существенно возрастет, так как у многих граждан появилась дорогостоящая собственность. Это, прежде всего, квартиры, жилые дома, земельные участки, автомобили, различные ценные бумаги и так далее.

Все это приведет к значительному увеличению числа дел, связанных с наследством как у нотариусов (составление завещаний), так и в судах (споры о разделе наследства).

Список используемых источников

1 Конституция Российской Федерации // Рос. газ. - 2009. - 21 янв.

2 Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994. № 51-ФЗ (в ред. от 06.04.2011. № 65-ФЗ) [Текст]: СЗ РФ. 1994. № 32. ст. 3301; 2011, № 9, - ст. 1021.

3 Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 № 14-ФЗ (в ред. от 30.11.2011 г. № 284-ФЗ) [Текст]: Собрание законодательства РФ, 1994, № 32, - ст. 3301.

4 Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья) от 26.11.2001. № 146-ФЗ (в ред. от 30.06.2008) [Текст]: Собрание законодательства РФ, 2001, № 49, ст. 4552.

5 Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (в ред. от 23.04.2012) [Текст]: Собрание законодательства РФ, 2002, № 46, - ст. 4532.

6 Семейный Кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 г. №223-ФЗ (в ред. от 30.11.2011) [Текст]: Собрание законодательства РФ, 1996, № 1, - ст. 16.

7 О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним: Федеральный закон РФ от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ (в ред. от 12.12.2011) [Текст]: Собрание законодательства РФ, 1997, № 30, - ст. 3594.

8 Об опеке и попечительстве: Федеральный Закон Российской Федерации от 24.04.2008. № 48-ФЗ (в ред. от 01.07.2011) [Текст]: Собрание законодательства РФ, 2008, № 17, ст. 1755; 2011, № 9, - ст. 1009.

9 Об актах гражданского состояния: Федеральный закон Российской Федерации от 15 ноября 1997. № 143-ФЗ (в ред. от 06.12.2011) [Текст]: Собрание законодательства РФ, 1997, № 47, - ст. 5340.

10 Основы законодательства Российской Федерации о нотариате (в ред. от 06.12.2011) [Текст]: ВСНД и ВС РФ, 1993, № 10, - ст. 357.

11 Об утверждении форма бланка записи акта о перемене имени и формы бланка свидетельства о перемене имени: Постановление Правительства Российской Федерации от 6 июля 1998. № 709 [Текст]: Собрание

законодательства РФ, 1998, № 28, - ст. 3359.
12 Об утверждении Правил совершения завещательных распоряжений правами на денежные средства в банках: Постановление Правительства РФ от 27.05.2002. № 351 [Текст]: Собрание законодательства РФ, 2002, № 22, - ст. 2097.
13 Об утверждении Методических рекомендаций по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации: Приказ Минюста России от 15.03.2000 № 91 (в ред. от 03.08.2009.) [Текст]: Российская газета, 2008, № 3. – 11 января.
14 Методические рекомендации по оформлению наследственных прав: утверждены решением Правления Федеральной нотариальной палаты от 28.02.2007. [Текст]: Российская газета, 2007, № 5. – 2 марта.
Научная литература
15 Антимонов Б.С.Наследственное право / Б.С. Антимонов, К.А. Граве - М.: Юриздат, 2005. – 668 с.
16 Барщевский, М.Ю. Если открылось наследство / М.Ю. Барщевский.- М.: Юридическая литература, 1986.- 192с.
17 Власов, Ю.Н. Наследование по закону и завещанию / Ю.Н. Власов, В.В. Калинин. - М.: Юрайт, 2005. – 256 с.
18 Гречушкина, Е.А. Наследование и завещание / Е.А. Гречушкина.- М.: Юрайт-Издат, 2007.-144с.
19 Гришаев, С.П. Наследственное право: учебно- практическое пособие / С.П. Гришаев.-М.: Юристъ,2005.-145 с.
20 Грудцына, Л.Ю. Защита прав наследника и наследодателя /Л.Ю. Грудцына. - М.: Эксмо, 2005. – 452 с.
21 Горбачева, Л.Н. Гражданское право: учебное пособие для вузов / Л. Н. Горбачева. - М: Фонд «Мир»: Академический Проект, 2010 . – 798 с.
22 Гражданское право / под ред. А.А. Потаповой. - М.: Проспект, 2011. - 541 с.
23 Гражданское право. В 2-х частях. Часть 2 / под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: Проспект, 2008. - 572 с.

24 Гражданское право: учебник / под общ. ред. д.ю.н., проф. В.Ф. Яковлева. - М.: Изд-во РАГС, 2010. - 435 с.
25 Давидович, А. Основные вопросы наследственного права: учеб. записки / Мос. юрид. ин-та. - М.: Правда, 2004. – 552 с.
26 Девицын, М.Ю. О недопустимости условных завещаний / М.Ю. Девицын // Наследственное право.- 2009.- № 1. – С. 29-33.
27 Демина, Н.Б. Гарантии прав родственников наследодателя при составлении закрытого завещания и завещаний, составленных в чрезвычайных обстоятельствах : Бюллетень нотариальной практики .- 2005.-№ 5. – С. 9-13.
28 Дмитриев, Ю.А. Наследственное право и процесс в Российской Федерации /Ю.А. Дмитриев, В.В. Гущин. - М.: Эксмо, 2007. – 528 с.
29 Долинская, В.В. Наследственное право Российской Федерации /В.В. Долинская. - М.: Приор-издат, 2004. – 144 с.
30 Егоров, Н.Д. Наследственное правоотношение: Бюллетень нотариальной практики, 2010.- № 7. – С. 33-36.
31 Зайцева, Т.И. Судебная практика по наследственным делам /Т.И. Зайцева.– М.: Волтерс Клувер, 2007. – 472 с.
32 Калинин, В.В. Наследование по закону и завещанию /В.В. Калинин. - М.: Юрайт, 2005. – 256 с.
33 Каминская, Н.Л. Правовые проблемы наследования по завещанию в российском гражданском праве: автореф. канд. дис. / Н.Л. Каминская. - Москва, 2007.- 192с.
34 Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части третьей / под ред. О.Н. Садикова. – М.: ИНФРА-М, 2009. – 526 с.
35 Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части второй / под ред. С.П. Гришаева, А.М. Эрделевского. – М.: Норма, 2007. – 528 с.
36 Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части второй / под ред. Т.Е. Абовой, А.Ю. Кабалкина. – М.: Юрайт, 2008. – 562 с.
37 Корнеева И.Л. Наследственное право Российской Федерации: учебное пособие. – М.: Юристъ, 2005. – с.109-110.

38 Костычева, А.И. Наследование по завещанию: Бюллетень нотариальной практики. 2003.- № 2.- С. 24-26.
39 Краюшкин, И.А. Институт наследования: прошлое, настоящее, современные тенденции развития : Нотариус.- 2011.- № 1. - С. 37-41.
40 Лиманский, Г. С. Гражданско-правовые средства охраны и защиты права завещателя на тайну завещания.-2006.-№5. - С.29-30.
41 Малиновский, Д.А. Наследование по завещанию: Нотариус.- 2011.-№ 1. - С. 83-85.
42 Мананников, О.В. Наследование по завещанию и недействительность завещания: Нотариус.- 2008.- № 1. – С. 33-37.
43 Маслович, А. Наследование по завещанию и закону : Государство и право.-2009.- № 7. - С. 19-22.
44 Матинян, К.А. Исполнение завещания по российскому наследственному праву: Законодательство.- 2010.- № 1. - С. 58-61.
45 Матинян, К.А. Особенности процедуры совершения нотариально удостоверенного завещания: Бюллетень нотариальной практики.- 2007.- № 1.- С. 55-58.
46 Мейер, Д.И. Русское гражданское право. Ч. 1. /Д.И. Майер. - М.: Статут, 2007. – 662 с.
47 Насиров, В. Нотариальное утверждение завещания: Нотариус.- 2009.-№ 5. - С. 44-47.
48 Петренко, В.А. Исполнение завещательных отказов: Нотариус.- 2010.- № 8. - С. 28-32.
49 Пиляева, В.В. Комметарий к Гражданскому кодексу ЧЗ (постатейный) / В.В. Пиляева.- М.: Кно Рус,2002.-146 с.
50 Постатейный научно-практический комментарий части третьей Гражданского кодекса РФ / под общ. ред. А.М. Эрделевского. - М.: Норма, 2008. – 772 с.
51 Путилина, Е. Совершение закрытого завещания и завещания в чрезвычайных обстоятельствах: Законность.- 2007.- № 11. - С. 39-40.

52 Рождественский, С.Н. Завещание как сделка по гражданскому законодательству: Бюллетень нотариальной практики.- 2006.- № 5, - С. 44-49.
53 Ровный, В.В. Наследственные правоотношения: Государство и право.- 2010.- № 6. - С. 15-19.
54 Сергеев, А.П., Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части третьей (постатейный) /А.П. Сергеев, Ю.К. Толстой, И.В. Елисеев. - М.: Проспект, 2008. – 552 с.
55 Серебровский, В.И. Избранные труды по наследственному и страховому праву/ В.И. Серебровский. -сМ.: Статут, 2003.-559с.
56 Слободян, С.А. Общие требования к форме завещания: Бюллетень нотариальной практики.- 2008.- № 1. – С. 33-37.
57 Слободян, С.А. Завещание как основание наследования: Нотариус.-2009.- № 2. - С. 14-19.
58 Тимонина, Ю.В., Фесечко Т.А Комментарий к части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации.- М.: Юрист, 2002.-С.11
59 Храмцов, К. Обеспечение свободы завещания наследодателя: Российская юстиция, 1998. - № 11.-С.с 34-41