Тема: Гражданско-правовое регулирование наследования по завещанию

**План**

Введение

Глава I. Общие положения о наследовании

1.1. Понятие и принципы наследования

1.2. Субъекты наследственных правоотношений

1.3. Принятие наследства и отказ от него

Глава II. Наследование по завещанию в современном Российском наследственном праве

2.1. Понятие и признаки завещания

2.2. Форма и содержание завещания

2.3. Завещательный отказ и завещательное возложение

2.4. Исполнение, отмена и изменение завещания

Заключение

Список использованной литературы

**ВВЕДЕНИЕ**

Согласно ст. 8 Конституции РФ в Российской Федерации признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности. Право частной собственности охраняется законом.

В соответствии со ст. 35 Конституции РФ право наследования гарантируется государством. При этом все граждане РФ имеют равные права в области наследственного права, независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств.

Юридические гарантии осуществления наследственных прав предусмотрены нормами, регулирующими наследование и составляющими институт наследственного права. Наследственное право в той или иной степени затрагивает интересы каждого гражданина.

В современных условиях имущество, которое может принадлежать гражданину на праве собственности, не ограничено ни по составу, ни по количеству, ни по стоимости. В частной собственности граждан оказалось весьма ценное имущество – это квартиры, жилые дома, акции, ценные бумаги, денежные средства, внесенные во вклад в банк и другое имущество.

Поэтому в настоящее время актуальность имущественных вопросов не может вызывать сомнений, так как от уровня теоретической разработки данной темы во многом зависят практические результаты, что, по сути, определяет ее теоретическое и практические значение.

Целью дипломной работы является изучение и анализ проблем связанных с наследственным правом, раскрытие сущности завещания, рассмотрение форм завещания, исследование нового законодательства, сравнительный анализ его со старым, выявление и анализ проблем, связанных с наследственными правоотношениями, а также рассмотрение коллизионных вопросов в этой области.

В связи с вышеизложенным можно определить и задачи, поставленные в достижение цели написания данной дипломной работы:

- глубокое изучение основных понятий наследственного права,

- детальное рассмотрение вопроса об основаниях наследования,

- принятия наследства и отказа от него,

- подробное освещение понятия, содержания и форм завещания, а также правил его составления.

Объектом наследования являются общественные отношения, возникающие в связи с наследованием по завещанию.

Предмет исследования – норма права, регулирующие данное отношение.

Предлагаемая выпускная квалификационная работа посвящена рассмотрению указанных вопросов и внесения по ним своих предложений. Она состоит из введения, двух глав и заключения.

В первой главе изложены общие вопросы наследования – его понятие, принципы, субъекты, а также порядок принятия наследства и отказа от него.

Вторая глава посвящена вопросам, связанным в частности с наследованием по завещанию, где раскрывается понятие и признаки завещания, его форма и содержание и порядок исполнения, отмены и изменения завещания.

В качестве источников при написании работы были использованы: статьи из периодических изданий, нормативные материалы, учебные пособия, которые, на мой взгляд, наиболее широко освещают характер и содержание выбранной мною темы, а так же труды таких ученых как: А.П. Сергеев, Ю.К. Толстой, Е.А. Гречушкина, В.К. Дронников.

**Глава I. Общие положения о наследовании**

**1.1. Понятие и принципы наследования**

В соответствии с ч. 4 ст. 35 Конституции РФ в России гарантируется право наследования. Таким отношением государство демонстрирует свою готовность содействовать стабильности имущественных отношений в обществе, и прежде всего всемерной охране частной собственности. Закрепление данной гарантии является закономерным отражением государственной социальной политики, направленной на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие личности. В обществе, где жизнь человека во многом предопределена условиями распределения имущественных благ, право наследования наполняет общественные отношения особыми стимулами к совершенствованию. Отдельные отступления от этого общего положения, и в частности возможность использования некоторыми индивидуумами полученных благ для асоциального образа жизни, не должны влиять на положительную в целом направленность рассматриваемой конституционной гарантии[[1]](#footnote-1)\*. Как справедливо отмечается в литературе, полное отрицание наследования, равно как и его неоправданные ограничения, способны породить куда более опасные тенденции в сравнении с тем, что может иметь место при обеспечении гарантии права наследования.

Следует также учитывать, что реализация конституционной гарантии права наследования ориентирована как на обеспечение частных интересов, так и на их оптимальную согласованность с интересами всего общества.

Гарантируя право наследования, Конституция РФ не закрепляет абсолютной свободы наследования. Как и некоторые другие права и свободы, свобода наследования может быть ограничена законодателем в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства. Иными словами, такие ограничения допустимы, если они носят обоснованный и соразмерный характер[[2]](#footnote-2). Одним из наиболее ярких примеров является предусмотренное действующим законодательством правило об обязательной доле в наследстве, ограничивающее свободу завещания (ст. 1149 ГК РФ).

За рамками подобных ограничений рассматриваемая конституционная гарантия должна непосредственно реализовываться в процессе применения правовых норм при осуществлении и защите прав граждан. Такой вывод следует из положений ст. 18 Конституции РФ, в соответствии с которой права и свободы человека и гражданина являются непосредственно действующими и определяют смысл, содержание и применение законов, деятельность законодательной и исполнительной власти, местного самоуправления и обеспечиваются правосудием. Вместе с тем нельзя забывать, что сама по себе конституционная гарантия права наследования не порождает у гражданина прав в отношении конкретного наследства. Основания их возникновения определяются законом, а конституционная норма гарантирует осуществление прав, которые возникли в соответствии с ним.

Реализация права наследования позволяет обеспечить переход имущества, принадлежавшего умершему гражданину, к другим лицам.

При этом содержание права наследования включает в себя не только возможность приобретения имущества умершего гражданина другими лицами (возможность наследовать), но и возможность для обладателя имущества распорядиться им на случай смерти по своему усмотрению (возможность завещать).

В свою очередь, возможность завещать имущество и возможность наследовать его находят отражение в содержании правоспособности субъектов гражданского права. Как элементы правоспособности соответствующие возможности реализуются в конкретных правоотношениях. Вместе с тем не все возникающие правоотношения приобретают качество наследственных правоотношений. Так, реализация возможности завещать непосредственно не порождает наследственных правоотношений. Однако складывающиеся при этом отношения принципиальным образом влияют на развитие правоотношений, возникновение которых связывается со смертью завещателя.

Тесная взаимосвязь подобных отношений предопределяет необходимость их согласованного регулирования. При этом связующей нитью является общая цель такого регулирования, а именно - упорядочение имущественных отношений на случай смерти одного из их участников.

В Российской Федерации согласованное регулирование указанных отношений достигается посредством формирования относительно самостоятельной группы правовых норм, образующих раздел гражданского права и именуемых наследственным правом.

Таким образом, наследственное право представляет собой совокупность гражданско-правовых норм, закрепляющих условия, порядок и пределы перехода имущества умершего гражданина к другим лицам.

Гармонично вписываясь в систему гражданского права, наследственное право не поглощается его отдельными институтами либо группами институтов и не становится их придатком. По обоснованному и наиболее распространенному мнению, наследственное право образует самостоятельную подотрасль гражданского права[[3]](#footnote-3).

Как и другие подотрасли гражданского права, наследственное право имеет особый предмет регулирования. В качестве такого предмета выступают отношения по поводу перехода имущества умершего гражданина к другим лицам.

Относительная самостоятельность наследственного права выражается и в существовании целого комплекса его общих норм, которые подлежат применению независимо от оснований наследования, а также от состава наследственного имущества (будь то объекты вещных прав либо иное имущество) и круга участвующих в конкретных правоотношениях субъектов. Среди таких норм следует назвать правила, закрепляющие понятие и признаки наследственного правопреемства, понятие наследства и условия его открытия, основания наследования, круг субъектов наследственных правоотношений и некоторые другие нормы.

Наряду с общими положениями в наследственном праве выделяются и специальные институты, такие, как: институт наследования по завещанию, институт наследования по закону, институт приобретения наследства, институт ответственности по долгам наследодателя, а также другие более или менее крупные институты наследственного права.

Имея общую направленность, все институты наследственного права образуют единое целое, системное образование с присущими ему принципами. Являясь подотраслевыми, такие принципы базируются на фундаментальных отраслевых принципах гражданского права и представляют собой их конкретное выражение в сфере наследственного права.

Их применение позволяет не только познавать смысл самого регулирования отношений, опосредующих переход имущества умершего гражданина к другим лицам, но и правильно толковать и применять конкретные правовые нормы, а в необходимых случаях и совершенствовать их[[4]](#footnote-4).

Современное наследственное право Российской Федерации сформировано и развивается на основе следующих принципов[[5]](#footnote-5):

- универсальности наследственного правопреемства;

- свободы завещания;

- охраны прав и интересов близких наследодателю лиц в сочетании с правами и интересами других лиц;

- свободы наследования;

- наиболее полного обеспечения исполнения воли наследодателя.

Принцип универсальности наследственного правопреемства проявляется в том, что наследство непосредственно переходит от наследодателя к наследникам в неизменном виде, как единое целое и в один и тот же момент. При этом наследники становятся правопреемниками наследодателя в отношении не только вещей и имущественных прав, но также и иного имущества, в том числе и обязанностей наследодателя[[6]](#footnote-6).

Принцип свободы завещания проявляется в предоставлении любому гражданину возможности распорядиться своим имуществом на случай смерти в порядке, определенном законом, либо воздержаться от подобного распоряжения. При этом свобода завещания предполагает возможность распорядиться как всем, так и лишь частью принадлежащего гражданину имущества (причем как имеющегося у него, так и того, которое может появиться в будущем). Одновременно свобода завещания позволяет гражданину самостоятельно определить круг своих наследников и причитающиеся им доли в наследстве. Единственным ограничением свободы завещания являются правила об обязательной доле в наследстве, которые служат границей действия рассматриваемого принципа. При появлении в наследственных правоотношениях так называемых необходимых наследников на передовые позиции выходит принцип охраны прав и интересов близких наследодателю лиц в сочетании с правами и интересами других лиц.

Принцип охраны прав и интересов близких наследодателю лиц в сочетании с правами и интересами других лиц[[7]](#footnote-7) находит свое выражение не только в обеспечении интересов необходимых наследников, но и проявляется в правилах об очередности призвания к наследованию, которыми восполняется невыраженная воля наследодателя. При этом основная цель, преследуемая законом, усматривается в имущественном обеспечении наиболее близких наследодателю лиц. Вместе с тем охрана интересов членов семьи наследодателя и других близких ему лиц должна соотноситься с реальными возможностями наследодателя, учитывая права и интересы его кредиторов и иных заинтересованных лиц (сособственников; лиц, проживающих в жилых помещениях, принадлежавших наследодателю, и др.). Действие рассматриваемого принципа (и прежде всего в части оптимального сочетания интересов различных лиц) находит свое непосредственное выражение при решении вопросов раздела наследственного имущества, возмещения за счет наследственного имущества необходимых расходов, принятия мер к охране и управлению наследственным имуществом, а также во многих других ситуациях.

Принцип свободы наследования реализуется в виде возможности для призванных к наследованию наследников самостоятельно решать вопрос о принятии наследства и отказе от него. При этом в случае призвания к наследованию одновременно по нескольким основаниям наследник может принять наследство, причитающееся ему по одному из таких оснований, по нескольким из них или по всем основаниям. На тех же началах наследник вправе и отказаться от наследства, при этом может указать другого наследника, в пользу которого он отказывается.

Принцип наиболее полного обеспечения исполнения воли наследодателя проявляется при исполнении завещательных распоряжений наследодателя. При этом во внимание должна приниматься не только очевидная, но и предполагаемая воля наследодателя, обнаруживаемая в процессе толкования завещания.

Все рассмотренные принципы определяют сущностные черты правового регулирования наследственных отношений и находят свое выражение в системе правовых норм о наследовании и, прежде всего, в определении отношений между субъектами наследственного права, речь о которых пойдет ниже.

**1.2. Субъекты наследственных правоотношений**

Одной из главных фигур в наследственном праве является наследодатель.

Наследодатель - это лицо, имущество которого после его смерти переходит к другим лицам. Наследодателем может быть только гражданин (физическое лицо). В качестве наследодателя может выступать любое физическое лицо (в том числе недееспособное и несовершеннолетнее). Это обусловлено тем, что основанием наследования является не волеизъявление, а факт смерти человека. Вместе с тем следует иметь в виду, что частично дееспособные и ограничено дееспособные лица могут выступать в качестве наследодателей только при наследовании по закону, поскольку завещательной дееспособностью они не обладают. В качестве наследодателей могут выступать также и иностранные граждане и лица без гражданства. Если наследодатель сделал в установленной законом форме распоряжение о судьбе принадлежащего ему имущества на случай смерти, то такое лицо называется завещателем.

Наследник - это лицо, к которому переходят права и обязанности наследодателя в результате наследственного правопреемства. Субъектами наследственного правопреемства могут быть все участники гражданского оборота (физические и юридические лица, Российская Федерация в целом, государственные и муниципальные образования).

Гражданским кодексом Российской Федерации (ст.1116) определен круг лиц (субъектов гражданского права), которые могут быть наследниками. К наследованию могут призываться:

- граждане, находящиеся в живых в день открытия наследства, а также зачатые при жизни наследодателя и родившиеся живыми после открытия наследства (если ребенок родится мертвым, то сам факт его зачатия юридического значения не будет иметь).

К наследованию по завещанию могут призываться указанные в нем:

- юридические лица, существующие на день открытия наследства;

- Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования, иностранные государства и международные организации.

Российская Федерация может быть наследником по закону только в случаях, предусмотренных статьей 1151 Гражданского кодекса РФ (ст. 1116 ГК РФ.

Термин «граждане» включает не только граждан Российской Федерации, но и иностранных граждан, а также лиц без гражданства (апатридов). Иностранцы и лица без гражданства могут беспрепятственно получить лично или через своих представителей всю сумму наследства и вывезти ее в страну проживания.

Граждане, зачатые при жизни наследодателя, но родившиеся после его смерти, могут быть наследниками как по закону, так и по завещанию. Но это не означает, что не родившийся ребенок признается субъектом права. Его права будут учитываться лишь при условии, что он родится живым. Если же он родится мертвым, то факт его зачатия утрачивает юридическое значение, поскольку его правоспособность так и не возникла.

Из указанного выше определения следует, что наследником по завещанию может быть любое юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы и формы собственности. Вместе с тем возникает вопрос о субъектах права хозяйственного ведения и оперативного управления, которые не являются собственниками принадлежащего им имущества. Таким образом, фактически речь может идти о наследовании имущества государством или муниципальным образованием.

Расширение круга лиц, призываемых к наследованию по сравнению с ранее действовавшим законодательством, обусловлено изменением правового статуса административно-территориальных и национальных образований на территории России и придания им статуса равноправных субъектов Федерации, формированием института муниципальных территориальных образований, изменением правового статуса и полномочий юридических лиц различных форм собственности и организационно-правовых норм.

Положение государства как наследника имеет определенную специфику: государству по действующему законодательству не нужно совершать никаких действий, направленных на принятие наследства. После признания имущества перешедшим по праву наследования государству государственный нотариальный орган направляет соответствующему финансовому органу (ИФНС) опись этого имущества и свидетельство о праве государства на наследство[[8]](#footnote-8). На государство не распространяется правило о праве наследника отказаться от наследства. По всем делам о наследстве, перешедшем государству, надлежащим ответчиком является финансовый орган.

В Гражданском кодексе РФ лица, не имеющие права наследовать, определены термином «недостойные наследники» (ст. 1117 ГК РФ). Круг этих лиц в указанной статье определен несколько иначе, чем в ст. 531 Гражданского кодекса РСФСР: в частности, отстраняются от наследования как по завещанию, так и по закону лица, которые своими умышленными противоправными действиями, направленными против наследодателя, кого-либо из наследников или против осуществления последней воли наследодателя, выраженной в завещании, способствовали или пытались способствовать увеличению причитающихся им или другим лицам доли наследства, если эти обстоятельства подтверждены в судебном порядке.

Таким образом, в отличие от ранее действовавшего законодательства для того, чтобы признать кого-либо недостойным наследником достаточно одной попытки указанных выше действий.

Примером противоправных действий, направленных против наследодателя, является умышленное лишение жизни наследодателя или совершение покушения на его жизнь. Исключение составляют лица, в отношении которых завещатель совершил завещание уже после утраты ими права наследования. Такие лица имеют право наследовать это имущество. Безусловно, что вина этих лиц в совершении указанных преступлений должна быть установлена судом.

К числу недостойных наследников по закону также относятся родители, которые были лишены родительских прав и не восстановлены в этих правах ко дню открытия наследства, а также граждане, злостно уклонявшиеся от выполнения лежавших на них в силу закона обязанностей по содержанию наследодателя.

Лишение родительских прав осуществляется в соответствии с нормами семейного права и представляет собой крайнюю меру воздействия на лиц, уклоняющихся от своих обязанностей по воспитанию и содержанию детей. Следует отметить, что в данном случае речь идет только о наследовании по закону и указанные лица могут быть наследниками по завещанию.

Что касается злостного уклонения от выполнения обязанностей по содержанию наследодателя, то это обстоятельство может быть подтверждено материалами гражданского дела о взыскании алиментов или другими доказательствами, подтверждающими злостный характер уклонения от исполнения указанных обязанностей.

Недостойные наследники могут быть отстранены судом по требованию любого заинтересованного лица. При этом не имеет значения, идет ли речь об отстранении от наследования по закону или по завещанию. Лица, для которых такое отстранение порождает связанные с наследованием имущественные последствия, вправе требовать в судебном порядке всего неосновательно полученного недостойными наследниками.

**1.3. Принятие наследства и отказ от него**

Для того чтобы приобрести наследство (по закону или завещанию), наследник должен его принять, а именно должен выразить свою волю на то, чтобы наследственное имущество от наследодателя перешло к нему, выразить свое намерение на приобретение наследства. При этом наследник замещает наследодателя в тех имущественных правах и обязанностях, которые принадлежали тому при жизни. Необходимо отметить, что принудить человека принять наследство нельзя, наследник сам должен выразить свою волю на его принятие, либо на отказ от него[[9]](#footnote-9).

Если наследник принял часть наследства, то это означает, что он принял все причитающееся ему наследство, в чем бы оно ни заключалось и где бы ни находилось.

Допустим, наследнику известно, что в наследственную массу входит квартира, о чем он заявил нотариусу при принятии наследства. По истечении года он узнает, что у наследодателя при жизни в собственности имелась также автомашина. Изначальное принятие в наследство квартиры означает, что и автомашина также принята наследником в качестве наследства[[10]](#footnote-10).

Закон не допускает принятие наследства под какими-либо условиями или с оговорками, например, нельзя принимать наследство только в том случае, если у наследника будут деньги для уплаты налога на принимаемое наследство. Если заявление о принятии наследства содержит какие-либо условия или оговорки, оно расценивается как недействительное (ничтожное), поэтому его подача не влечет приобретения наследства, а выданное на основании этого заявления свидетельство о праве на наследство не имеет силы[[11]](#footnote-11).

Когда наследников несколько, то каждый из них должен заявить о принятии своей доли наследства. Если его принял один наследник, то это не означает, что и все остальные тоже.

Чтобы выразить волю на принятие наследства, гражданину необходимо обратиться в государственную нотариальную контору по месту открытия наследства с заявлением о его принятии или с заявлением о выдачи свидетельства о праве на наследство. В том случае, если гражданин не может лично явиться к нотариусу, такое заявление от наследника может передать другой человек или оно может быть направлено нотариусу по почте, при этом подпись наследника на заявлении должна быть нотариально засвидетельствована.

Если заявление о принятии наследства направляется по почте, то можно просить нотариуса одновременно выслать почтой свидетельство о праве на наследство. При этом нужно приложить к заявлению все документы, необходимые для принятия наследства.

Закон признает, что наследник принял наследство, если им совершены действия: Гражданский кодекс ст.1153

1) вступление во владение или в управление наследственным имуществом (например, фактическое проживание в квартире наследодателя);

2) принятие мер по сохранению наследственного имущества, защите его от посягательств или притязаний других лиц (например, установка сигнализации на автомашину наследодателя);

3) произведение за свой счет расходов по содержанию наследственного имущества (например, оплата квартирной платы и коммунальных расходов);

4) оплата за свой счет долгов наследодателя или получение от третьих лиц причитавшихся наследодателю денежных средств (например, невыплаченной наследодателю при жизни заработной платы или оплата за свой счет долгов наследодателя).

Приведенный перечень открытый и может быть дополнен любыми иными правомерными фактическими действиями, которые подтверждают принятие наследства.

Гражданский кодекс РФ устанавливает, что действия по фактическому принятию наследства или подачу документов нотариусу наследнику нужно совершить в строго установленный срок для принятия наследства - в течение шести месяцев со дня открытия наследства (ст. 1154 ГК РФ). Если он пропущен наследником по уважительным причинам, то возможно его восстановление в судебном порядке. Восстановление срока вступления в наследство в судебном порядке возможно в течение шести месяцев после того, как наследник узнал о причинах пропуска им принятия наследства (ст. 1155 ГК РФ). При восстановлении опоздавшему наследнику срока вступления в наследство, суд должен признать ранее выданные свидетельства о праве на наследство иных наследников, если таковые имеются, недействительными и заново определить доли всех наследников в наследственном имуществе.

Наследник, пропустивший срок вступления в наследство, может принять наследство, не обращаясь в суд, если остальные письменно подтвердят свое согласие на его вступление в наследство. В этом случае нотариус выдает новые свидетельства о наследстве, а зарегистрированные права наследников на недвижимое имущество перерегистрируются (ст. 1155 ГК РФ).

Наследник, восстановивший срок, имеет право на получение своей доли наследственного имущества в натуре. Если наследство было реализовано, то восстановленный в правах наследник получит действительную стоимость своей доли.

В случаях, когда наследник по закону умирает раньше наследодателя или одновременно с ним, в отношения наследования вступают наследники по праву представления. Такими наследниками могут быть только определенные в законе лица, а именно внуки наследодателя и их потомки, его племянники и племянницы, двоюродные братья и сестры.

Когда наследник по закону или по завещанию умирает после того, как открылось наследство, и не успевает его принять в шестимесячный срок, право принятия его доли наследства переходит к его наследникам по закону либо по завещанию, если имелось завещание. Такой порядок наследования закон называет наследственной трансмиссией (ст. 1156 ГК РФ). Наследники в порядке наследственной трансмиссии должны принять наследство в течение оставшейся после смерти наследника части срока для принятия наследства. Если оставшийся срок составляет менее трех месяцев, то он удлиняется еще на три месяца. Продление такого срока более чем на три месяца возможно в судебном порядке, если он был пропущен по уважительной причине.

Если наследник фактически наследство принял, но умер, не оформив свои права у нотариуса, то в данном случае наследственной трансмиссии не возникает, а его наследники наследуют по общему основанию, так как имущество считается уже принадлежащим ему, а не бывшему наследодателю.

Наследники в порядке представления и наследники в порядке наследственной трансмиссии могут наследовать только ту долю, которая причиталась умершему наследнику. Указанные наследники не наследуют обязательную долю умершего наследника.

Если у гражданина возникает право наследования в случае отказа наследника от наследства или в случае отстранения от наследства недостойного наследника, то такие граждане могут принять наследство в течение шести месяцев со дня возникновения у них права наследования.

После открытия наследства, то есть после смерти гражданина, являющегося наследодателем, наследникам следует обращаться в нотариальную контору по месту открытия наследства. С учетом того, что не каждый имеет право на получение наследства, то наследникам необходимо доказать и подтвердить документами свои права на наследственное имущество, поэтому до обращения к нотариусу целесообразно позаботиться о получении необходимых справок и документов.

При выдаче свидетельства о праве на наследство нотариус в обязательном порядке проверяет на основании документов факт смерти наследодателя, время и место открытия наследства, наличие родственных отношений между умершим и наследниками как основание для призвания к наследованию, состав наследственного имущества и его принадлежность наследодателю.

Факт смерти и время открытия наследства подтверждаются свидетельством органа ЗАГСа о смерти наследодателя. Если он устанавливается в судебном порядке, то подтверждением смерти наследодателя могут быть извещения или иные документы о гибели, свидетельские показания.

Место открытия наследства подтверждается справкой с места жительства наследодателя, а именно справкой о регистрации по последнему постоянному месту жительства в конкретном жилом помещении. Такую справку, с учетом того, что местом жительства признается жилое помещение, в котором гражданин постоянно или преимущественно проживает, можно получить в жилищно-эксплуатационных организациях государственного и муниципального жилищных фондов (ЖЭК,ГРЭП и т.п.).

В случае судебного разбирательства по вопросам наследования документами, подтверждающими место открытия наследства, могут быть любые документы, содержащие официальную информацию о последнем месте жительства и регистрации по месту жительства наследодателя. Это могут быть выписки из личного дела и иные документы с места работы или учебы умершего, по месту его жительства; справки из отделения милиции, паспортного стола, пенсионных органов и органов социального обеспечения (собесов), а также из любых иных источниках, где сохранились документальные подтверждения последнего места жительства наследодателя[[12]](#footnote-12).

Если последнее постоянное место жительства наследодателя неизвестно, то место открытия наследства подтверждается документами о месте нахождения наследственного имущества: в отношении жилого помещения - справкой из государственного центра инвентаризации и учета объектов недвижимости, а в отношении строений и земельных участков - справкой из государственного центра инвентаризации и учета объектов недвижимости и Комитета по земельным ресурсам и землеустройству по месту нахождения этих наследственных объектов. Если нотариус сочтет указанные справки недостаточными для определения места открытия наследства, то данный факт наследникам придется устанавливать в судебном порядке. Вступившее в законную силу решение суда будет служить для нотариуса основанием для открытия наследственного дела и дальнейших действий по нему.

Наличие родственных отношений между наследником и наследодателем подтверждаются такими документами, как свидетельство о рождении, свидетельство о заключении брака либо копия вступившего в законную силу решения суда об установлении фактов родственных отношений. Если наследник менял фамилию, а, возможно, и имя или отчество, то потребуется справка из органа ЗАГСа о перемене фамилии, имени, отчества, свидетельство о браке (например, если дочь наследодателя изменила фамилию при вступлении в брак), свидетельство о расторжении брака либо опять же судебное решение. В суде подтверждением факта родственных отношений или перемены фамилии, имени и отчества могут быть любые справки, выданные предприятиями, организациями и учреждениями по месту работы или жительства, а также свидетельские показания, подтверждающие названные факты[[13]](#footnote-13).

Если гражданин вступает в наследство на основании завещания, то требуется представить нотариусу сам текст с надлежаще заверенной отметкой о том, что завещание не отменялось и не изменялось наследодателем. Такую отметку на завещании проставляет нотариус (или должностное лицо), который заверял это завещание.

Таким образом, начальный набор документов для наследника при обращении в нотариальную контору за открытием наследства будет включать:

1) паспорт обращающегося;

2) свидетельство о смерти наследодателя;

3) документ, подтверждающий родство с наследодателем;

4) справку из жилищного органа о последней регистрации наследодателя по постоянному месту жительства;

5) завещание с отметкой о том, что оно не изменялось и не отменялось (при наследовании по завещанию).

При наличии разночтений в фамилиях, именах и отчествах при совершении нотариальных действий вопрос об их незначительности нотариус решается в каждом конкретном случае индивидуально. Нотариус может включить в число наследников таких, которые не могут представить доказательств родственных отношений с наследодателем, но только с согласия остальных наследников, принявших наследство и представивших документы о родстве с наследодателем. Такое согласие наследников оформляется в виде письменного заявления, подлинность их подписи на котором должна быть нотариально засвидетельствована[[14]](#footnote-14).

Свидетельство о праве на наследство - это основной документ, который подтверждает во всех дальнейших имущественных отношениях наследника его право на наследственное имущество. Свидетельство на наследство наследникам, юридически принявшим наследство, то есть подавшим в течение шестимесячного срока со дня смерти наследодателя в нотариальную контору заявление о принятии наследства и представившим все необходимые документы, выдается нотариусом по истечении указанного шестимесячного срока (Ст. 1163 ГК РФ). Наследникам, которые фактически вступили в наследование имуществом, свидетельство о праве на наследство выдается только на основании решения суда о факте принятия наследства. Доказательствами для суда такого факта могут быть:

1) справка жилищно-эксплуатационной организации о том, что наследник проживал совместно с наследодателем;

2) квитанции об оплате квартирной платы и коммунальных услуг;

3) справка их налогового органа об оплате наследником после открытия наследства налогов на имущество наследодателя;

4) иные документы, свидетельствующие о вступлении наследника во владение имуществом наследодателя;

5) свидетельские показания.

Приведенный перечень документов, требуемых для выдачи свидетельство о праве на наследство, может быть сужен либо дополнен в зависимости от требований, установленных нотариусами в конкретных местностях, а также в зависимости от конкретных наследственных ситуаций и конкретного имущества, входящего в наследственную массу.

Сбор документов, необходимых для вступления в наследство, может занять у наследников достаточно продолжительное время, поэтому сначала (в течение шести месяцев со дня смерти наследодателя) нужно подать нотариусу заявление о вступлении в наследство, а потом заниматься сбором необходимых документов.

Свидетельство о праве на наследство нотариус выдает по истечении шести месяцев при наличии всех необходимых документов. Получение свидетельства о праве на наследство является правом, а не обязанностью наследника, подавшего заявление нотариусу. Наследник может получить свидетельство в любое время.

Свидетельство о праве на наследство может быть выдано по желанию наследников и в зависимости от раздела имущества:

1) всем наследникам вместе на все наследственное имущество в целом;

2) всем наследникам вместе на отдельные части наследственного имущества;

3) каждому наследнику в отдельности на все унаследованное им имущество;

4) каждому наследнику в отдельности на отдельные части наследственного имущества.

Если в составе полученного наследства имеется недвижимое имущество, то наследнику надо получить новые документы о праве собственности на это имущество. Для этого следует обратиться в органы государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним, где на основании свидетельства о праве на наследственное имущество наследнику уже на его имя выдадут свидетельство о праве собственности в порядке наследования на недвижимое имущество: квартиру, дачу и т.п.

Права наследодателя на недвижимое имущество подлежат государственной регистрации, поэтому наследнику, после оформления наследства, необходимо произвести такую регистрацию своего права собственности на недвижимость. При этом недвижимое имущество должно иметь описания, которые позволяют должным образом идентифицировать объект. Недвижимое имущество включается в наследственную массу на основании имеющихся правоустанавливающих документов, если они до 31 января 1998 г. прошли учет по ранее действовавшему законодательству в государственном центре инвентаризации и учета объектов недвижимости, в связи с принятием Федерального закона РФ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним»[[15]](#footnote-15), в земельном комитете или в местной администрации.

Если права на недвижимое имущество до 31 января 1998 г. не были зарегистрированы наследодателем в Регистрационной палате, а эта недвижимость была приобретена наследодателем по сделке, имущество может быть включено в наследственную массу только по решению суда.

Если права на недвижимое имущество у наследодателя возникли после 31 января 1998 г., но не были зарегистрированы в Регистрационной палате, то наследник должен обратиться в суд с иском о признании за ним права собственности на недвижимое имущество в порядке наследования, или об установлении факта владения наследодателем недвижимым имуществом на праве собственности, или о признании действительной сделки по приобретению наследодателем имущества, так как в противном случае нотариус вправе отказать наследнику в выдаче свидетельства о праве собственности, поскольку такое право могло считаться возникшим у наследодателя только после регистрации им своего права или сделки и права по приобретению недвижимости в регистрирующем органе[[16]](#footnote-16).

Права на недвижимое имущество, установленные решением суда, подлежат регистрации на общих основаниях. Момент возникновения права определяется решением суда. Регистратор права на недвижимое имущество не может отказать в государственной регистрации права, установленного вступившим в силу решением суда.

Закон содержит такое понятие, как отказ от наследства. В течение шести месяцев со дня открытия наследства наследники по закону или завещанию могут заявить отказ от причитающегося наследства. Наследник вправе отказаться от наследства, даже если он уже принял его (ст. 1157 ГК РФ). Если наследник фактически принял наследство, суд может по заявлению такого наследника признать его отказ от наследства и по истечении шестимесячного срока со дня открытия наследства, если сочтет причины пропуска этого срока уважительными. Как правило, отказ от наследства происходит, когда долги наследодателя равны или превышают стоимость наследственного имущества, поэтому с учетом необходимости оплаты налога на наследственное имущество, наследники предпочитают отказаться от него.

Отказ от наследства должен быть оформлен письменным заявлением и подан либо лично наследником в нотариальную контору по месту открытия наследства, либо путем направления этому нотариусу нотариально заверенного заявления об отказе от наследства, а также через представителя, имеющего нотариально удостоверенную доверенность на совершение отказа от наследства этого наследника. Отказаться от наследства можно без указания лиц, в пользу которых происходит отказ, либо с их указанием. Такими лицами могут быть только наследники по завещанию или любой очереди, которые не лишены наследования завещанием. Можно отказаться от наследства также в пользу наследников по представлению (внуков их потомков, племянников и племянниц, двоюродных братьев и сестер наследодателя) или в порядке наследственной трансмиссии. Наследник может отказаться от наследства в пользу как одного, так и нескольких наследников с указанием долей каждого из них.

Если наследник - несовершеннолетний, недееспособный или ограниченно дееспособный гражданин, то его отказ от наследства может быть совершен только с обязательного согласия органов опеки и попечительства.

Нельзя отказаться:

1) в пользу других лиц от наследства по завещанию, если все имущество завещано назначенным наследодателем наследникам;

2) от обязательной доли в наследстве;

3) в случае, если наследнику подназначен другой наследник;

4) в пользу наследника, лишенного завещателем права наследования (ст. 1158 ГК РФ).

Такой отказ может быть обжалован в суд заинтересованными наследниками.

Совершенный отказ от наследства можно оспорить в судебном порядке, если он был совершен:

1) лицом, не способным на момент совершения отказа понимать значение своих действий или руководить ими;

2) под влиянием обмана, насилия, угрозы;

3) под влиянием заблуждения.

Отказ от наследства не может быть изменен или отменен (взят обратно), то есть нельзя изменить содержание отказа. Например, отказ от наследства без указания лиц, в чью пользу он происходит, нельзя впоследствии заменить на отказ в пользу конкретного наследника.

Закон не допускает отказа от части наследства, оно должно быть принято целиком либо должен поступить отказ от всего наследства.

Если наследодатель завещал все свое имущество назначенным им наследникам, то доля наследства, причитавшаяся отпавшему наследнику, поступает к остальным наследникам по завещанию и распределяется между ними пропорционально их долям, если завещанием не предусмотрено иное.

Если в силу необходимости наследник понесет расходы на погребение умершего, например даже продаст какую-либо вещь наследодателя для покрытия этих расходов, то такой факт не лишает наследника права отказаться от наследства.

Если наследник проживал вместе с наследодателем, но не желает принимать наследство, то ему необходимо обратиться с заявлением к нотариусу, так как проживающий совместно с наследодателем всегда считается принявшим наследство[[17]](#footnote-17).

**Глава II. Наследование по завещанию в современном Российском наследственном праве**

**2.1. Понятие и признаки завещания**

Каким бы ни был уровень материального обеспечения гражданина (один владеет акциями и другими ценными бумагами, земельными участками, крупной недвижимостью, дорогостоящими транспортными средствами, другой - приватизированной квартирой и садовым домиком, третий имеет денежный вклад в банке, четвертый - просто предметы домашней обстановки и обихода), каждый может задуматься о судьбе приобретенного им имущества после своей смерти.

Поэтому, регулируя наследственные отношения, закон в первую очередь предоставляет гражданам право по своему усмотрению распорядиться принадлежащим им имуществом на случай смерти. При этом такое распоряжение может быть выражено только одним способом - путем совершения завещания.

Если обратиться к истории развития российского законодательства, то можно отметить, что ранее понятие завещания 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[[18]](#footnote-18).

В юридической литературе, посвященной вопросам наследственного права, сформулированы многочисленные определения завещания, от лаконичных до пространных. Вот некоторые из них.

Так Серебровский В.И. признавал за завещанием распоряжение гражданина на случай смерти о своем имуществе, сделанное в установленной законом форме[[19]](#footnote-19).

В литературе можно встретить и такое понятие завещания, как личное распоряжение гражданина на случай его смерти о переходе его передаваемых по наследству имущественных и личных неимущественных прав к назначенным им наследникам, сделанное в пределах, допускаемых законом, и облеченное в установленную законом форму[[20]](#footnote-20).

О.С. Иоффе же обозначал завещание как одностороннюю распорядительную, лично формальную сделку, совершенную на случай смерти в целях установления наследственного правопреемства[[21]](#footnote-21).

По одному из самых последних по времени определений, завещание можно определить как акт физического лица (гражданина, иностранца, лица без гражданства) по распоряжению принадлежащими ему материальными и нематериальными благами на случай смерти[[22]](#footnote-22).

Как видно из приведенных определений, хотя они относятся к разному времени (периодам действия гражданских кодексов 1922 г., 1964 г. и 2002 г.), фактически они одинаково отражают основную суть завещания и отличаются только набором его признаков, выделенных авторами. Единственное сущностное различие касается предмета завещательного распоряжения, в них по-разному решен вопрос о возможности включения в завещание распоряжений по поводу личных неимущественных прав (благ).

Основной принцип завещания - это свобода его совершения. Посредством завещания гражданин выражает свою волю в определении судьбы принадлежащего ему имущества в случае его смерти. На разных этапах развития нашего государства этот принцип претерпел определенную эволюцию: от запрещения завещаний через ограничение свободы завещательных распоряжений к свободе завещаний. По действующему законодательству исключительно от воли завещателя зависит выбор лиц, которым перейдет имущество завещателя после его смерти, определение их долей в наследстве, возложение на наследников определенных завещательных обременений, отмена или изменение завещания и др.

Завещанием признается распоряжение граждани­на на случай смерти о своем имуществе, сделанное в установленной законом форме[[23]](#footnote-23). Завещание делается на случай смерти. Этот признак является наиболее ха­рактерным для завещания. Но отсюда не следует все же, что всякое распоряжение гражданина на случай смерти об имуществе является завещанием. Напри­мер, при договоре страхования жизни в пользу тре­тьего лица страхователь в письменном заявлении на имя страховой компании может указать то лицо или лиц, которым должна быть выплачена страховой ком­панией сумма. Однако такое распоряжение страхова­теля на случай своей смерти не является завещанием. Это — договор в пользу третьего лица, заключаемый страхователем со страховой компанией.

Чтобы данное распоряжение гражданина на слу­чай смерти могло быть признано завещанием, оно должно отвечать ряду признаков и быть совершено в форме, предписанной законом. Но если все условия, необходимые для действительности завещания, соблю­дены, закон всемерно охраняет волю наследодателя.

Действующее законодательство о наследовании ох­раняет волю наследодателя, если она не противоречит закону и выражена в установленной форме.

Каковы же юридические признаки завещания, отли­чающие его от других распоряжений на случай смерти?

1. Завещание — односторонняя сделка: оно приоб­ретает юридическую силу вследствие выражения воли одного лица — завещателя[[24]](#footnote-24). Для действительности за­вещания не требуется, чтобы лица, указанные в нем в качестве наследников, дали при совершении завеща­ния или позже — до момента смерти завещателя — свое согласие на назначение их наследниками. От них зависит впоследствии (после смерти завещателя) изъя­вить свою волю на принятие или на отказ от наслед­ства. Но это будет уже самостоятельной сделкой с их стороны, сделкой — также односторонней.

Иногда говорят, что завещание является последней волей гражданина. Это не значит, что завещание обя­зательно должно составляться перед самой смертью завещателя. Оно может быть составлено и задолго до смерти завещателя. Закон предоставляет завещателю право по своему усмотрению в любой момент отме­нить или изменить сделанное им завещание, причем всякие сделки и оговорки, ограничивающие это право завещателя, должны считаться недействительными (ст. 10 ГК РФ). Но, поскольку завещатель выразил в завещании законным образом свою волю и свое заве­щание не отменил и не изменил, выраженная им воля должна считаться его последней волей (хотя бы она была выражена и за много лет до его смерти).

2. Завещание является распоряжением на случай смерти. Это обстоятельство придает завещанию как сделке специфические особенности. При завещании правовые последствия, по общему правилу, возника­ют только с момента открытия наследства, т. е. с мо­мента смерти завещателя (или признания его как без­вестно отсутствующего умершим, что приравнивается к его смерти). Завещание совершено, но указанное в нем в качестве наследника лицо еще не приобрело права наследования; для этого требуется открытие наследства, т. е. смерть наследодателя и призвание данного лица к наследованию. Было бы все же непра­вильным полагать, что во всех случаях правовые по­следствия завещания возникают только со смертью завещателя. Это только общее правило, но еще при жизни завещателя составленное им завещание может иметь известные, хотя и ограниченные, правовые по­следствия; вновь составленное завещание может по­влечь за собой отмену или изменение ранее составлен­ного завещания. Однако основные правовые послед­ствия завещания, конечно, реализуются только с от­крытием наследства (призвание наследников, переход к ним имущественных прав наследодателя и др.).

3. Поскольку завещание делается на случай смер­ти, в литературе завещание иногда относят к числу сделок, совершаемых под отлагательным условием[[25]](#footnote-25).

Такой подход считается неправильным. Условием яв­ляется некое обстоятельство, которое может наступить, но может и не наступить. Смерть же человека неиз­бежна, неизвестен только момент смерти. Поэтому смерть завещателя, в зависимости от которой реали­зуются правовые последствия завещания, не придает завещанию характера условной сделки. Не является завещание условной сделкой еще и потому, что усло­вие всегда является дополнительным моментом в сдел­ке, устанавливаемым соглашением сторон. От жела­ния сторон зависит придание сделке условного харак­тера. Но если стороны этого не сделают, то сделка будет иметь юридическую силу, хотя и не будет обладать условным характером. Так, купля-продажа, имущественный наем и другие договоры могут быть заклю­чены со включением в договор тех или иных условий. Но если стороны не поставят возникновение или пре­кращение договора в зависимость от наступления или ненаступления тех или иных условий, данный дого­вор все же будет обладать надлежащей юридической силой, связывающей стороны, его заключившие. За­вещание же может быть совершено только на случай смерти завещателя. Это обстоятельство является не­обходимым, а не случайным элементом завещания, который по желанию завещателя может быть вклю­чен или не включен в завещание[[26]](#footnote-26). Упоминание в за­вещании, что оно составляется на случай смерти за­вещателя, вытекает из самого существа завещания, является его неотъемлемой частью и не может рас­сматриваться как отлагательное условие. Более точно было бы считать смерть завещателя сроком, который должен обязательно наступить, хотя и неизвестно, когда он наступит, сроком, от наступления которого зависят правовые последствия завещания как одно­сторонней сделки, хотя, как мы видели, известные правовые последствия завещание может иметь еще и при жизни завещателя.

4. Завещание — сделка, непосредственно связан­ная с личностью завещателя. В завещании должна найти точное и полное выражение личная воля заве­щателя. Поэтому завещание может быть совершено только самим завещателем[[27]](#footnote-27).

5. Завещание является распоряжением гражданина о принадлежащем ему имуществе. Предметом за­вещательного распоряжения может быть любое имущество, принадлежащее завещателю, независимо от характера этого имущества (наличные деньги, обли­гации государственных займов, предметы домашней обстановки и обихода, жилой дом и т. п.) и от его местонахождения (в городе или сельской местности, в месте жительства завещателя или в ином месте). Но предметом завещательного распоряжения не могут быть такие имущественные права, которые граж­данин не вправе уступить другому лицу и при жизни. Нельзя, например, завещать принадлежащее данному гражданину право на получение алиментов; нельзя члену колхозного двора (если он не является последним представителем двора) завещать свою долю во дворе и т. д.[[28]](#footnote-28)

Распоряжение об имуществе составляет основное содержание завещания. Но в завещании могут быть и некоторые распоряжения неимущественного характе­ра (например, о месте похорон завещателя, о возложе­нии на кого-либо из наследников обязанности по при­ведению в порядок рукописей, оставленных завеща­телем, и др.).

Однако распоряжение гражданина на случай смер­ти, не содержащее вовсе указаний о его имуществе, не может считаться завещанием[[29]](#footnote-29), например, распоря­жение отца о характере воспитания его детей на слу­чай его смерти, о взаимоотношениях детей друг с дру­гом и т. д. Такое распоряжение может иметь для лиц, которым оно адресовано, моральную силу, но не явит­ся завещанием в том смысле, как его понимает закон.

6. Завещание — сделка, которая для своей действи­тельности требует обязательного соблюдения установ­ленной законом формы. Поскольку исполнение заве­щания может последовать только после смерти заве­щателя, когда восполнить недостаток формы завеща­ния уже невозможно, несоблюдение формы завещания неизбежно приводит к недействительности завещания

Гражданка Ш. обратилась в суд с иском к сожительнице мужа, некоей В. о признании недействительным завещания своего мужа К., который умер в больнице, сославшись на то, что завещание составлено после смерти мужа медсестрой С. Иск был удовлетворен. В кассационной жалобе В. было отказано. Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РСФСР оставила решение суда без изменений, указав следующее.

Материалами дела было установлено, что К. пришел в поликлинику к хирургу вместе с В., где они встретили знакомую медсестру С. из больницы. После посещения врача медсестра С. отвела К. в хирургическое отделение больницы и проводила его в палату. В этот же день С. составила завещание от имени К., подписала его и удостоверила у заместителя главного врача больницы. При оформлении и удостоверении завещания должностным лицом больницы не была выяснена подлинная воля завещателя, завещание было составлено в одном экземпляре и передано не завещателю, а С. Завещание не было зарегистрировано, второй экземпляр не был направлен в нотариальную контору. На следующий день К. умер в больнице.

При таких обстоятельствах суд правильно пришел к выводу о том, что при удостоверении завещания К. не была выяснена действительная воля завещателя и не соблюден установленный законом порядок составления и удостоверения завещания, и обоснованно признал его недействительным .[[30]](#footnote-30)

Завещание должно быть подписано завещателем и представлено в государственный нотариальный орган для нотариально­го удостоверения. Таким образом, закон признает в качестве общей и основной формы завещания заве­щание письменное, нотариально удостоверенное, хотя бывают исключения, когда завещание составляется при чрезвычайных обстоятельствах, то есть без нотариуса или соответствующих должностных лиц, но обязательно в простой письменной форме и собствен­норучно подписывается завещателем в присутствии двух свидетелей.

7. Завещание не должно содержать в себе распоря­жений, противных закону или сделанных в обход за­кона, либо направленных к явному ущербу для госу­дарства. В обход закона будет совершено завещание, по которому наследнику, имеющему право на обяза­тельную долю в наследстве, эта доля назначается фор­мально полностью; в действительности же наследник должен получить менее обязательной доли, так как оценка имущества в долях других наследников уста­новлена ниже действительной стоимости.

Все это предопределяет необходимость установления тех строго формальных требований, которые предъявляются к форме и содержанию завещания.

**2.2. Форма и содержание завещания**

Закон предоставляет гражданину право назначить на­следников путем составления завещания и распределить наследственное имущество по своему усмотрению, но с соблюдением требований, установленных законом.

Завещание — распоряжение наследодателя (заве­щателя) относительно принадлежащего ему имущества на случай его смерти, составленное в установленной законом форме. Содержание завещания составляют распоряжения завещателя о назначении наследника или наследников, распределении между ними своего имущества в ином порядке, чем это предусмотрено правилами о наследовании по закону и о выполнении наследниками других действий в соответствии с во­лей завещателя.

Завещание носит строго личный характер, его нельзя составить и удостоверить через представителя. Не до­пускается также совместное завещание нескольких лиц (ст. 1118 ГК РФ).

При удостоверении завещания нотариус не прове­ряет принадлежность завещаемого имущества завеща­телю, это устанавливается лишь при вводе в права наследства.

В законодательстве предусмотрено несколько раз­нообразных вариантов составления завещания.

Нотариальное завещание составляется в нотариаль­ной конторе, хотя в случае болезни завещателя мож­но пригласить нотариуса к больному на дом или в ле­чебное учреждение. Нотариус беседует с завещателем, выясняет его волю, разъясняет права нетрудоспособ­ных наследников на момент открытия наследства. При этом проверяется правоспособность и дееспособность завещателя. Нотариус удостоверяет не только подпись завещателя, но и подлинность его волеизъявления.

Следующим вариантом совершения завещания явля­ется закрытое завещание (ст. 1126 ГК РФ). При таком вари­анте ни нотариус, ни свидетели не знают ничего о содер­жании завещания, о том, кто назначен наследником. Эти сведения станут известны только после смерти заве­щателя. Хранится закрытое завещание у нотариуса.

И, наконец, еще один вариант завещания — при наличии чрезвычайных обстоятельств (ст. 1129 ГК РФ). Данный вид завещания составляется без нотариуса или соответствующих должностных лиц, но обязательно в простой письменной форме и собствен­норучно подписывается завещателем в присутствии двух свидетелей.

При составлении завещания может присутствовать свидетель. Свидетель предупреждается о тайне заве­щания. При этом в законе перечислены лица, кото­рые не могут быть допущены в качестве свидетелей, в том числе сам нотариус, заинтересованный наследник, отказополучатель и др.

В случае, когда в соответствии с правилами, уста­новленными Гражданским кодексом РФ, при подписании, составлении, удостоверении завещания или при передаче его но­тариусу присутствие свидетеля является обязатель­ным, отсутствие свидетеля при совершении указан­ных действий влечет за собой недействительность завещания.

Согласно ст. 1124 Гражданского кодекса РФ не могут являться свидетелями следующие лица:

- нотариус или другое удостоверяющее завещание лицо;

- лицо, в пользу которого составлено завещание или сделан завещательный отказ, супруг такого лица, его дети и родители;

- граждане, не обладающие дееспособностью в полном объеме;

- неграмотные;

- 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.

Несоответствие свидетеля данным требованиям может также яв­ляться основанием для признания завещания недей­ствительным.

В любой из перечисленных выше форм завещания должны быть указаны дата и место совершения заве­щания. Это связано с тем, что может быть составлено более позднее завещание, отменяющее предыдущее.

В современных условиях для оформления наследственных прав завещания удостоверяют также и частные нотариусы, кото­рые и ведут наследственное дело.

Приказом Министерства юстиции РФ от 10.04.2002 г. № 99 «Об утверж­дении форм реестров для регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств и удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых доку­ментах»[[31]](#footnote-31) утверждены формы реестров для регистрации удостоверительной надписи на завещании, записанном нотариусом со слов завещателя, удостоверительной надписи на завещании лица, которое не может прочи­тать завещание, удостоверительной надписи на заве­щании, совершаемом в присутствии свидетеля, удостоверительной надписи на завещании, совершаемом с участием душеприказчика, удостоверительной надпи­си на завещании, написанном завещателем, удостове­рительной надписи на завещании от имени лица, которое не может подписаться лично вследствие физичес­кого недостатка, болезни или неграмотности, надписи на конверте с закрытым завещанием, свидетельства о принятии закрытого завещания, протокола вскрытия и оглашения закрытого завещания, свидетельства о пра­ве собственности на долю в общем совместном имуще­стве супругов, выдаваемое пережившему супругу.

Документы о регистрации помогут упорядочить удо­стоверение завещаний различных форм.

Завещание составляется в свободной форме, и но­тариус не вправе предлагать завещателю использовать только имеющиеся в нотариальной конторе пример­ные стандартные формы завещаний.

Завещание составляется, подписывается и удосто­веряется в двух экземплярах, из которых один пере­дается завещателю, а другой остается в делах нотари­альной конторы и хранится в наряде в соответствии с номенклатурой дел. Завещание регистрируется в ре­естровой книге, где в графе 3 указываются фамилия, имя, отчество завещателя, а также фамилия, имя, от­чество свидетеля, лица, подписавшего за завещателя завещание, исполнителя завещания, переводчика, если он при этом участвует, и их места жительства.

Завещание регистрируется также в алфавитной кни­ге учета завещаний.

Обязательное указание на завещании места и даты его удостоверения позволяет нотариусу проверить, не отменялось и не изменялось ли завещание, устано­вить первичное и последующие завещания.

Завещание должно быть написано самим завещате­лем либо записано с его слов нотариусом.

Завещание, записанное нотариусом со слов завеща­теля, до его подписания должно быть полностью про­читано завещателем в присутствии нотариуса. Если завещатель не в состоянии лично прочитать завеща­ние, его текст оглашается для него нотариусом. Об этом на завещании делается соответствующая надпись с указанием причин, по которым завещатель не смог лично прочитать завещание.

Завещание должно быть собственноручно подписа­но завещателем. Если завещатель сам в силу своего физического состояния не может подписать завеща­ние, оно подписывается по просьбе завещателя руко­прикладчиком, который имеет право подписывать до­кумент за другое лицо (ст. 160 ГК РФ).

Если у нотариуса возникнет сомнение в дееспособ­ности завещателя, он может задать ему проверяющие вопросы и назначить удостоверение завещания на дру­гой день, проверив у соответствующего врача, не состо­ит ли этот гражданин на учете в качестве больного. Может оказаться, что завещатель признан судом недее­способным или же состоит на учете в психиатрическом диспансере. Во всяком случае нотариус проверяет как правоспособность, так и дееспособность завещателя и указывает на это при удостоверении завещания.

Если при составлении завещания присутствует сви­детель, он тоже расписывается на завещании и ука­зывает свое имя, отчество и место жительства в соот­ветствии с документом, удостоверяющим его личность.

Нотариус предупреждает свидетеля, а также граж­данина, подписывающего завещание вместо завеща­теля, о необходимости соблюдать тайну завещания.

На завещании должно быть указано, что завеща­тель предупрежден о правилах об обязательной доле нетрудоспособных наследников.

Завещания могут быть удостоверены должностны­ми лицами органов местного самоуправления. Соглас­но ст. 1125 Гражданского кодекса РФ допускается удостоверение завеща­ний должностными лицами консульских учреждений, если граждане РФ проживают или временно находят­ся за границей. Должностные лица органов местного самоуправления и консульских учреждений, на кото­рые возложено право совершения нотариальных дей­ствий, при удостоверении завещаний обязаны соблю­сти форму завещания, порядок его удостоверения и тайну завещания. В настоящее время установлены полномочия поселковых и сельских Советов, а также поселковой и сельской администрации по удостовере­нию завещаний.

Существует еще одна форма и вид завещания — за­крытое завещание.

Закрытое завещание составляется в случае, когда гражданин не хочет, чтобы содержание завещания становилось известным не только другим лицам, но и нотариусу.

Эта форма завещаний в российском законодательстве появилась впервые. В конце XIX века в юридической литературе обращалось внимание на то, что в России «собственно не существует «мистических»[[32]](#footnote-32) или тайных завещаний в том значении, как они допускаются иностранными кодексами. В последних самое завещание совершается в виде публичного акта и в то же время содержание его остается тайной для мест и лиц, их свидетельствующих. По смерти же завещателя это завещание тотчас воспринимает силу публичного акта». С целью введения этой формы завещаний отмечались ее преимущества. Некоторые из них сохраняют актуальность и сейчас. Так, например, указывалось на то, что «распоряжение завещателя остается известным только ему одному, а никому из посторонних. Вследствие этого могут быть предотвращены происки родственников и наследников по закону, их вымогательства, наконец, неудовольствия и споры, происходящие в семействах, когда делается известным, что кто-либо из наследников получает меньшую долю, нежели другие», что «подлог при составлении подобных завещаний почти невозможен[[33]](#footnote-33)».

Порядок совершения завещания в закрытой форме четко прописан в ст. 1126 Гражданского кодекса РФ:

Закрытое завещание передается нотариусу лично завещателем в заклеенном конверте обязательно в присутствии двух свидетелей, которые ставят на конверте свои подписи. После этого нотариус в присутствии тех же свидетелей запечатывает конверт с завещанием в другой конверт, на котором делает надпись, содержащую сведения о завещателе (лице, передавшем конверт), месте и дате принятия закрытого завещания, а также о свидетелях (указываются фамилия, имя, отчество и место жительства каждого из них). Все сведения записываются в соответствии с документами, удостоверяющими личность завещателя и свидетелей.

Особое исключительное требование, предъявляемое к закрытому завещанию, - это то, что оно, под страхом недействительности, должно быть собственноручно написано и собственноручно подписано завещателем. О таком требовании, а также о правах обязательных наследников нотариус предупреждает завещателя и делает об этом соответствующую надпись на втором конверте.

Специальный порядок совершения закрытых завещаний создает ситуацию, когда для их совершения недостаточно обладать завещательной дееспособностью, а необходимо еще отвечать некоторым другим требованиям. Гражданин неграмотный либо не способный подписать завещание в силу определенных обстоятельств, допускающих привлечение к подписанию завещания рукоприкладчика, составить такое завещание не сможет.

От гражданина немого, например, нотариус примет такое завещание, если через переводчика или письменно этот гражданин сможет сообщить нотариусу свою волю на передачу ему закрытого завещания.

Переданное нотариусу закрытое завещание приобретает силу обычного нотариального завещания: оно не может быть возвращено завещателю по его требованию. Отмена, изменение, признание такого завещания недействительным осуществляется по общим правилам.

О принятии завещания нотариус выдает завещателю специальное свидетельство. Какая бы дата ни была указана в тексте закрытого завещания, датой его совершения считается дата его принятия нотариусом, которая и указывается в свидетельстве.

Установлен особый порядок вскрытия такого завещания после открытия наследства (смерти завещателя). Получив от заинтересованных лиц свидетельство о смерти завещателя, нотариус не позднее чем через 15 дней после этого в присутствии не менее двух свидетелей и пожелавших присутствовать наследников по закону (так как наследники по завещанию неизвестны) вскрывает конверт с завещанием, оглашает его текст, после чего составляет и вместе со свидетелями подписывает протокол, в котором удостоверяется факт вскрытия конверта и приводится полный текст завещания. Подлинники завещания и протокола вскрытия конверта остаются у нотариуса, а наследникам по завещанию выдается удостоверенная им копия протокола. На основании этого протокола по месту открытия наследства открывается производство по наследственному делу.

Гражданин, который находится в положении, явно угрожающем его жизни, и в силу сложившихся чрезвычайных обстоятельств лишенный возможности удостоверить завещание в нотариальном или приравненном к нотариальному порядке, все же может распорядиться своим имуществом на случай смерти, составив завещание в простой письменной форме. Такое завещание должно быть собственноручно написано и подписано завещателем в присутствии двух свидетелей, которые также подписывают завещание.

Вместе с тем законодатель, допуская упрощенный порядок составления завещания, учел обстановку, в которой совершаются такие завещания, а также иные обстоятельства, которые могут повлиять на формирование и изложение воли завещателя, и установил дополнительные условия, при которых такое завещание приобретает юридическую силу как публичный акт. Во-первых, если после отпадения чрезвычайных обстоятельств завещатель остался в живых, завещание сохраняет силу лишь в течение одного месяца с момента отпадения чрезвычайных обстоятельств. Предполагается, что в течение этого срока при желании он может выразить свою волю по распоряжению имуществом в любой иной предусмотренной законом публичной форме. Установленный месячный срок является пресекательным, он не может быть восстановлен судом ни при каких обстоятельствах. По истечении месяца завещание утрачивает силу и в случае, если завещатель не совершил новое завещание в иной форме, и в случае, если он его совершил, но не воспроизвел в нем полностью содержание завещания в чрезвычайных обстоятельствах. В последнем случае, если бы речь шла о завещаниях, совершенных в иных формах, имело бы место изменение предыдущего завещания, а не его отмена (ст. 1130 ГК РФ). Во-вторых, такое завещание может послужить основанием для наследования лишь после того, как суд, куда должны обратиться заинтересованные лица, подтвердит факт его совершения в чрезвычайных обстоятельствах, угрожавших смертью завещателю. Только после подтверждения этого факта судом нотариус вправе открыть наследственное производство на основании этого завещания. Заинтересованные лица должны обратиться в суд в пределах общих сроков, установленных для принятия наследства. В случае пропуска срока по уважительным причинам они могут ходатайствовать о его восстановлении. И, наконец, в-третьих, завещание в чрезвычайных обстоятельствах не отменяет и не изменяет ранее составленное в любой иной форме завещание. Таким завещанием может быть изменено или отменено лишь завещание, составленное ранее также в чрезвычайных обстоятельствах.

Понятие «чрезвычайные обстоятельства» в законе не раскрыто. Очевидно, речь идет о таких экстремальных ситуациях, при которых создана непосредственная угроза жизни завещателя (стихийные бедствия, боевые действия, катастрофы и т.п.), с одной стороны, и невозможность совершить завещание в иной форме - с другой.

Реализуя принцип свободы завещания, закон предоставляет гражданину право назначить наследником любое лицо. Это могут быть члены семьи наследодателя, лица, связанные с ним родственными узами (как входящие, так и не входящие в состав наследников по закону), а также любые посторонние граждане. Имущество может быть завещано не только гражданам, но и юридическим лицам, в том числе и иностранным (коммерческим организациям, некоммерческим учреждениям, религиозным и общественным организациям и т.п.), публичным образованиям (Российской Федерации, субъектам РФ, муниципальным образованиям, иностранным государствам и международным организациям).

Завещатель может не только назначить, но и подназначить наследника, то есть указать в завещании другого наследника на случай, если назначенный им наследник или наследник по закону умрет до открытия наследства, либо одновременно с наследодателем, либо после открытия наследства, не успев его принять, либо не примет наследство по другим причинам или откажется от него, не будет иметь права наследования как недостойный.

Распоряжение о подназначении наследника парализует действие установленных законом правил о переходе наследства к наследникам по закону последующих очередей (ст. 1141 ГК РФ), о наследовании по праву представления (ст. 1146 ГК РФ), о наследовании в порядке наследственной трансмиссии (ст. 1156 ГК РФ), о порядке приращения доли отпавшего наследника (ст. 1161 ГК РФ).

Гражданин вправе в завещании указать о лишении наследства наследников по закону (одного или нескольких). Нужно отметить, что, оставляя наследство одному из законных наследников любой очереди либо постороннему лицу, завещатель тем самым фактически лишает наследства других наследников по закону. Однако положение этих наследников отличается от положения наследника, лишенного наследства специальным завещательным распоряжением. Такое распоряжение означает, что лишенный наследства наследник ни при каких обстоятельствах не может быть призван к наследованию. Более того, к наследству не будут призываться по праву представления и потомки такого лица, а также его наследники в порядке наследственной трансмиссии. Нужно отметить, что в ранее действовавшем законодательстве не содержалось прямого указания о распространении акта лишения наследства и на потомков наследника, лишенного наследства. При обсуждении этого вопроса в литературе высказывалось мнение о сугубо личном характере данного акта, последствия которого должны распространяться только на указанных в нем лиц. Полагаем, что такая позиция справедливо обосновывалась тем, что наследование по праву представления является самостоятельным, установленным законом основанием наследования в отличие от наследования по праву наследственной трансмиссии. В последнем случае, когда умирает наследник после смерти наследодателя, не успев выразить свою волю на принятие наследства, у его наследников возникает не самостоятельное, а производное право на принятие наследства. В отличие от этого наследник, просто не упомянутый в завещании, вправе наследовать по закону, если имеется или откроется такая возможность: завещана только часть имущества, наследник по завещанию не принял наследство или отказался от него и т.п.

Только обязательный наследник не может быть лишен наследства по воле завещателя.

Завещатель вправе сделать распоряжение по поводу судьбы любого имущества, как того, которое принадлежит ему на день составления завещания, так и того, которое он приобретет в будущем. Поэтому он не обязан представлять доказательства принадлежности ему имущества, о котором идет речь в завещании. При этом при жизни завещателя завещанное имущество еще не становится наследственным имуществом, и завещатель ни в коей мере не ограничен в праве распоряжаться им. Состав имущества определяется на день смерти наследодателя.

В завещании может быть определена судьба всего имущества, его части, отдельных предметов и конкретных прав. Завещательные распоряжения могут содержаться как в одном, так и в двух или нескольких завещаниях.

Завещатель вправе определить или изменить доли наследников в наследственном имуществе.

Если к наследованию по закону или по завещанию призываются несколько наследников, у них возникает общая долевая собственность, то есть каждый из наследников имеет определенную долю в праве. В наследственном праве действует принцип равенства долей, и только завещатель может отступить от этого принципа. При этом при наследовании по закону доли наследников считаются равными, если наследодатель своим завещательным распоряжением не изменил соотношение долей. При наследовании по завещанию доли считаются равными, если в завещании не указаны доли наследников либо если в завещании не указаны конкретные вещи или права, которые предназначаются определенным наследникам.

В практике имеют место случаи, когда при завещании неделимой вещи нескольким наследникам указывается не доля в праве собственности, а конкретные части этой вещи в натуре (например, по комнате в квартире, по этажу на даче и т.п.).

Известно, что неделимой считается вещь, раздел которой в натуре невозможен без изменения ее назначения. Поэтому при исполнении такого завещания возникали определенные трудности. В настоящее время законом специально урегулирована именно данная ситуация. При завещании частей неделимой вещи в натуре она должна считаться завещанной в долях, а размер доли определяется соответственно стоимости указанных в завещании частей. Но при этом не игнорируется и воля завещателя. Она учитывается при определении порядка пользования неделимой вещью. При согласии наследников порядок пользования указывается и в свидетельстве о праве на наследство, и в реестре при регистрации прав на недвижимость. В случае спора доли наследников в праве на неделимую вещь и порядок пользования ею определяются судом.

Также законом определен такой вид завещания, как завещательное распоряжение правами на денежные средства в банках.

Такое распоряжение может содержаться как в общем завещании, совершенном в любой предусмотренной законом форме, так и в специальном завещательном распоряжении, оформленном в том филиале банка, в котором находится счет завещателя.

Завещательное распоряжение, совершаемое в банке, должно быть выражено в письменной форме с указанием даты его составления, собственноручно подписано завещателем и удостоверено служащим банка, который имеет право привести к исполнению распоряжение вкладчика (клиента) в отношении денежных средств, находящихся на его счете.

Порядок оформления таких завещательных распоряжений в банках установлен Правилами совершения завещательных распоряжений правами на денежные средства в банках, утвержденными постановлением Правительства РФ от 27 мая 2002 г. № 351[[34]](#footnote-34).

В законе подробно регламентирован режим завещанных вкладов, а также порядок их выдачи наследникам. Специально подчеркнуто, что вклады, в отношении которых в банке совершено завещательное распоряжение, входят в состав наследства и наследуются на общих основаниях в соответствии с общими правилами, регулирующими наследственное правопреемство, и что денежные средства, находящиеся на таких вкладах, выдаются наследникам на основании свидетельства о праве на наследство и в соответствии с ним. Следовательно, как это само собой разумеется, такие денежные средства учитываются при выделении обязательной доли в наследстве и при удовлетворении требований кредиторов наследодателя.

Необходимость такой подробной регламентации правового режима этого вида завещаний можно понять, лишь ознакомившись с историей вопроса, связанного с наследованием завещанных вкладов.

Дело в том, что и ранее в соответствии с Гражданского кодекса 1922 г. (ст. 436 была введена в действие с 1 апреля 1935 г.) и Гражданского кодекса 1964 г. (ст. 561) гражданину, имевшему вклад в трудовых сберегательных кассах или в Государственном банке СССР, предоставлялось право сделать распоряжение о выдаче вклада на случай его смерти, оформив это непосредственно в сберкассе или банке. Однако таким распоряжениям придавался особый характер, устанавливался особый режим наследования и особый порядок выдачи наследникам соответствующих денежных средств. Завещанные вклады не входили в состав наследственного имущества и на них не распространялись нормы Гражданского кодекса, регулирующие наследственное правопреемство. Денежные средства с вклада могли быть получены наследником, указанным в завещании, в любое время после смерти завещателя без предъявления свидетельства о праве на наследство. Эти денежные средства не учитывались при определении размера обязательной доли, а также при определении размера ответственности по долгам наследодателя.

Такой режим порождал много негативных последствий: ущемлялись интересы обязательных наследников и кредиторов наследодателя. Кроме того, место государственных сберегательных касс, в интересах которых был установлен приведенный исключительный режим, занял Сбербанк России, являющийся акционерным обществом. В результате Основы 1991 г. отказались от этого особого режима, установив, что права на завещанные вклады переходят к наследникам по общим правилам наследственного правопреемства (п. 4 ст. 153). В соответствии с постановлением Верховного Совета РФ от 14 июля 1992 г. «О регулировании гражданских правоотношений в период проведения экономической реформы»[[35]](#footnote-35) Основы были введены в действие на территории России и имели приоритет перед Гражданским кодексом 1964 г. Однако общий режим наследования вкладов просуществовал недолго. Уже 3 марта 1993 г. Верховным Советом РФ было принято новое постановление «О некоторых вопросах применения законодательства Союза ССР на территории Российской Федерации»[[36]](#footnote-36), в котором среди прочего специально предусматривалось, что нормы Основ о распространении общего режима наследования на завещанные вклады (п. 4 ст. 153 Основ) не применяются по отношению к вкладам граждан в Сбербанке России.

В результате сложилась ситуация, при которой наследование вкладов в Сбербанке РФ регулировалось ст. 561 Гражданского кодекса 1964 г., то есть был сохранен особый режим наследования; в то же время вклады, внесенные в другие банки и кредитные учреждения, наследовались в соответствии с Основами по общим правилам.

Действующим законодательством, как уже отмечалось, установлен общий режим наследования прав на денежные средства, находящиеся во вкладах или на других счетах в любых банках и иных кредитных учреждениях.

В практике применения нового законодательства возник вопрос о порядке регулирования наследственных отношений, возникших на основе завещательных распоряжений, совершенных вкладчиками до 1 марта 2001 г., то есть до вступления в действие части третьей Гражданского кодекса РФ.

Казалось бы, что ответ на этот вопрос содержится в ст. 5 Вводного закона к части третьей Гражданского кодекса РФ (ст.1128), согласно которой новое законодательство применяется к отношениям, возникшим после введения его в действие. Поскольку возникновение наследственных отношений связано только с одним фактом - смертью гражданина, новое законодательство должно применяться к отношениям, возникшим в связи со смертью завещателя, наступившей 1 марта 2002 г. и позднее (с 1 марта 2002 г. введена в действие часть третья Гражданского кодекса РФ).

Однако в нотариальной и судебной практике, а также в правовой и периодической литературе не сложилось единого мнения по этому поводу.

В результате в решение споров вмешался законодатель. В названный Вводный закон была включена ст. 8.1, которая установила исключение из ст. 5: применение нового законодательства в отношении завещанных вкладов определяется не временем возникновения наследственных правоотношений (датой смерти завещателя), а временем составления завещания на вклад[[37]](#footnote-37). Это означает, что, если завещательное распоряжение на вклад совершено до 1 марта 2002 г., к регулированию наследственных отношений применяются ст. 561 Гражданского кодекса 1964 г. и принятые в соответствии с ней нормативные акты[[38]](#footnote-38) вне зависимости от времени смерти завещателя. Часть третья Гражданского кодекса РФ применяется только к наследственным отношениям, возникшим на основании завещательных распоряжений, совершенных 1 марта 2002 г. и позднее.

Устанавливая общий режим наследования вкладов, законодатель не мог не учесть, что нередко вклады предназначаются для оплаты расходов на похороны и другие нужды, связанные со смертью вкладчика. Поэтому предусмотрено, что наследник, которому завещан вклад путем составления завещательного распоряжения в банке, вправе в любое время до получения свидетельства о праве на наследство получить со вклада средства, необходимые для покрытия расходов, связанных с погребением наследодателя. Если же соответствующее распоряжение вкладом содержится в завещании, оформленном в другом порядке, либо если вклад не завещан, денежные средства на эти цели со вклада выдаются по постановлению нотариуса. Во всех случаях размер выдаваемых сумм не должен превышать 200 установленных законом минимальных размеров оплаты труда на день обращения за их получением.

При включении вклада в состав наследственного имущества (вне зависимости от того, идет ли речь о наследовании, открывшемся по закону или по завещанию) следует учитывать ст. 34 Семейного кодекса РФ, в соответствии с которой вклады, внесенные супругами в период брака, являются их общей совместной собственностью независимо от того, на чье имя открыт счет. В наследство умершего супруга включается только его доля.

**2.3. Завещательный отказ и завещательное возложение**

Особыми завещательными распоряжениями являются завещательный отказ и завещательное возложение.

В литературе завещательный отказ, как правило, именуют легатом (от латинского термина "lagatum" - предназначение по завещанию)[[39]](#footnote-39). Он представляет собой возложение на одного или нескольких наследников исполнения за счет наследства какой-либо обязанности имущественного характера в пользу одного или нескольких лиц - отказополучателей (легатариев). Завещательный отказ может быть возложен не только на наследников по завещанию, но и на наследников по закону. В последнем случае содержание завещания может даже исчерпываться только завещательным отказом (ст. 1137 ГК РФ).

Легатариями могут быть как физические, так и юридические лица, а также публичные образования, то есть все те, в пользу которых может быть составлено само завещание.

На основании завещательного отказа возникают не наследственные, а обязательственные отношения, в которых наследник, обремененный исполнением завещательного отказа, выступает в качестве должника, а отказополучатель (легатарий) - в качестве кредитора. Эти отношения регулируются общими нормами обязательственного права Гражданского кодека РФ и специальными нормами Гражданского кодекса РФ «Наследственное право». Вместе с тем следует иметь в виду, что положение отказополучателя как кредитора не тождественно положению кредиторов наследодателя, которые вправе предъявлять к наследникам требования о выплате долгов. По общему правилу права кредиторов наследодателя имеют преимущество перед правами отказополучателей.

Предметом завещательного отказа, а, следовательно, и возникшего обязательства является определенное имущественное предоставление: передача отказополучателю (в собственность, во владение, в пользование) конкретной вещи, входящей в состав наследственного имущества или специально для него приобретенной, передача определенной суммы денег либо осуществление периодических платежей, выполнение для него определенной работы или оказание услуги и т.п.

Наиболее распространен завещательный отказ, содержанием которого является обязание наследника, который по завещанию или по закону унаследует дом, квартиру, иное жилое помещение, предоставить отказополучателю на определенный срок или пожизненно право пользования этим домом (квартирой) или его частью. Поскольку объем этого права установлен завещанием, никакие возражения наследника, в частности его ссылка на нуждаемость в этом помещении, не могут привести к изменению (например, предоставление в пользование не двух, а одной комнаты) либо к лишению завещательного отказа.

Следует отметить, что законодатель, обеспечивая исполнение воли завещателя, в интересах отказополучателя специально установил, что право пользования входящим в состав наследства имуществом сохраняется у отказополучателя и тогда, когда это имущество переходит в собственность другого лица (ст. 1137 ГК РФ). Безусловно, эта же гарантия должна действовать и тогда, когда обремененное завещательным отказом имущество переходит во владение других лиц и по иным основаниям (например, по договору аренды).

При завещательном отказе допускается также подназначение, то есть завещатель может не только назначить отказополучателя, но и одновременно подназначить к нему другого отказополучателя на случай, если основной отказополучатель не воспользуется своим правом по любой причине: умрет до открытия наследства или одновременно с наследодателем, откажется от принятия завещательного отказа либо будет лишен права на получение завещательного отказа как недостойный, не осуществит право на получение завещательного отказа в установленный срок.

Гражданско-правовое обязательство, возникшее на основании завещательного отказа, имеет определенные особенности.

Во-первых, установлен особый срок для осуществления права требования исполнить завещательный отказ.

По общему правилу обязанность исполнения завещательного отказа возникает с момента, когда управомоченное лицо (отказополучатель) выразит или подтвердит желание воспользоваться этим правом, то есть если он «примет» завещательный отказ.

Такое принятие может быть осуществлено путем предъявления требования к наследнику об исполнении завещательного отказа либо путем совершения определенных конклюдентных действий, то есть подтверждающих желание осуществить соответствующее право (например, проживание в определенном помещении, если право проживания в этом помещении составляет содержание завещательного отказа).

Срок для принятия завещательного отказа равен сроку исковой давности - трем годам, но в отличие от срока исковой давности он является пресекательным и не может быть восстановлен вне зависимости от причин его пропуска. Поэтому если в пределах трех лет отказополучатель не воспользуется своим правом и завещателем не был подназначен другой отказополучатель, наследник освобождается от обязанности исполнения завещательного отказа (это равносильно сложению долга в обязательстве).

Во-вторых, завещательный отказ рассматривается как личное предоставление, требовать его исполнения может только сам легатарий. Поэтому в случае смерти отказополучателя как до, так и после, а также одновременно с наследодателем право на завещательный отказ прекращается и наследник освобождается от обязанности его исполнения.

В-третьих, исполнение завещательного отказа производится только за счет той доли наследственного имущества, которую получит наследник, обязанный исполнить завещательный отказ. При этом имущество должно быть очищено от долгов наследодателя и от необходимости компенсации всех расходов, которые вызваны смертью наследодателя, связаны с охраной наследственного имущества, исполнением завещания. Требования легатариев стоят последними в ряду требований других кредиторов.

Если исполнение завещательного отказа возложено на наследника, имеющего право на обязательную долю в наследстве, завещательный отказ исполняется им за счет имущества, превышающего обязательную долю.

Завещательный отказ, исполнение которого возложено на нескольких наследников, не создает солидарности на стороне должников. Каждый наследник обязан исполнить завещательный отказ пропорционально своей доле в пределах стоимости полученного им наследственного имущества.

Прекращение обязательства, возникшего на основании завещательного отказа, а, следовательно, и освобождение наследника от обязанности его исполнения, наступает в случаях, исчерпывающий перечень которых установлен в п. 3 ст. 1138 Гражданского кодекса РФ. В этот перечень входят как общие основания прекращения обязательств, так и специальные, применяемые только к завещательному отказу.

К общим основаниям относятся: смерть отказополучателя (кредитора, лично для которого предназначено исполнение (ст. 418 ГК РФ)), отказ от получения завещательного отказа (прощение долга (ст. 415 ГК РФ)), к специальным - истечение установленного законом трехлетнего срока действия права требовать исполнения завещательного отказа (ст. 1137 ГК РФ) и признание отказополучателя не имеющим права требования по мотивам недостойности (ст. 1117 ГК РФ).

Завещательное возложение - это распоряжение завещателя о возложении на одного или нескольких наследников обязанности совершить действие имущественного или неимущественного характера, направленное на осуществление общеполезной цели. Таким образом, завещательное возложение отличается от завещательного отказа, во-первых, тем, что возложенная на наследника обязанность может иметь не только имущественный, но и неимущественный характер, и, во-вторых, что цель осуществления таких действий - не интересы определенного лица, а интересы неопределенного круга лиц, то есть достижение общеполезной цели. Если на наследника возложена обязанность передать определенную сумму денег публичной библиотеке для приобретения книг - это возложение имущественного характера, а обязанность наследника предоставлять музею по его просьбе при организации тематических выставок для экспозиции картину Рериха, перешедшую к нему по наследству, - это завещательное возложение неимущественного характера.

В-третьих, если в качестве исполнителя завещательного отказа всегда выступает наследник, то исполнение завещательного возложения может быть поручено завещателем исполнителю завещания, при том, что по завещанию для этого должна быть выделена часть наследственного имущества.

В-четвертых, право требовать исполнения завещательного возложения имеет не определенное лицо - отказополучатель, а неопределенное множество заинтересованных лиц, а также другие наследники и исполнитель завещания.

Если на основании завещательного отказа возникает обязательство с определенным субъектным составом, с определенными содержанием и предметом, что позволило законодателю прямо определить правовую природу возникающих правоотношений и возможность применения к их регулированию общих норм обязательственного права, то юридическая природа отношений, возникающих на основании завещательного возложения, не столь определенна. Это связано в первую очередь с неопределенностью субъектного состава на стороне заинтересованных лиц. В результате по поводу правовой природы таких отношений в литературе высказывалось мнение, что при «возложении» не возникает обязательственное отношение между наследником и другим лицом; нет поэтому и кредитора, который мог бы потребовать исполнения обязательства в свою пользу[[40]](#footnote-40).

Представляется, что при наличии потенциальных кредиторов отношения, которые могут возникнуть на основании завещательного возложения, можно рассматривать как условные обязательства, которые превращаются в реальные обязательства при предъявлении к наследникам соответствующих требований об исполнении «возложения». Отсюда следует вывод, что общие нормы обязательственного права могут применяться к отношениям, возникающим не только из завещательного отказа, но и из завещательного возложения.

Если завещательное возложение носит имущественный характер, на него распространяются правила, регулирующие исполнение завещательного отказа: такое возложение исполняется наследником в пределах стоимости перешедшего к нему имущества, заинтересованные лица могут потребовать его исполнения в течение трехгодичного срока, который является пресекательным (ст. 1139 ГК РФ). Такая позиция законодателя при толковании ее «от противного» позволяет утверждать, что к завещательным возложениям неимущественного характера, во-первых, не применяется правило об исполнении завещательного возложения за счет стоимости наследственного имущества. Однако это правило не исключает того, что действия по исполнению завещательного возложения неимущественного характера всегда связаны с наследственным имуществом. Во-вторых, право требования исполнения завещательного возложения неимущественного характера не ограничено сроком (если иное не установлено завещанием). В-третьих, право требования исполнения завещательного возложения в силу неограниченного числа заинтересованных лиц не носит личного характера.

Интересно отметить, что впервые в нашем законодательстве завещателю предоставлена возможность путем завещательного возложения позаботиться о судьбе принадлежащих ему животных на случай своей смерти. Содержанием завещательного возложения может быть обязанность наследника содержать принадлежавших завещателю домашних животных, ухаживать и надзирать за ними.

Следует обратить внимание и на то, что как завещательный отказ, так и завещательное возложение носит абсолютный характер, а наследник является лишь исполнителем воли завещателя. Это означает, что в конечном счете речь идет об обременении в первую очередь наследственной доли, а не наследника. Такой вывод основывается на закрепленном в ст. 1140 Гражданского кодекса РФ принципе, согласно которому в случае, если наследник, на которого возложена обязанность исполнить завещательный отказ или завещательное возложение, по каким-либо причинам не принимает наследство, исполнить распоряжение завещателя обязан тот из наследников (те наследники), к которому перешла доля отпавшего наследника. Так, например, обязанность исполнить завещательный отказ или завещательное возложение возлагается на Российскую Федерацию, если к ней перешло в порядке наследования выморочное имущество, обремененное такими завещательными распоряжениями.

**2.4. Исполнение, отмена и изменение завещания**

Исполнение завещания осуществляется наследника­ми, если в самом завещании не предусмотрено иное. При составлении завещания завещатель имеет право указать в нем исполнителя этого завещания (душеприказчика), которым может быть любое лицо: как являющееся наследником, так и не являющееся таковым. Назначе­ние наследодателем исполнителя может быть связано с обстоятельствами: желанием избежать споров между на­следниками или отступлений от воли наследодателя при разделе имущества; наличием в составе наследственно­го имущества вещей, требующих специальных навыков при обращении с ними; малолетним возрастом наслед­ников, их недееспособностью, состоянием их здоровья, затрудняющим самостоятельное исполнение завещания. При назначении исполнителя завещания согласия на­следников на это и согласования с ними кандидатуры исполнителя не требуется[[41]](#footnote-41).

Исполнение завещания включает в себя принятие мер к охране наследственного имущества, истребова­ние имущества наследодателя от третьих лиц с целью включения в наследственную массу, а также переда­ча наследственного имущества наследникам.

Осуществление действий по управлению наслед­ственным имуществом и обеспечению его сохраннос­ти необходимо в связи с тем, что это имущество с мо­мента открытия наследства и до момента вступления наследников во владение им остается никому не при­надлежащим, поскольку права и обязанности преды­дущего собственника уже прекратились, а права но­вых еще не возникли.

Исполнителем завещания может быть только дее­способный гражданин. 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 наличия исполнителя. Гражданин, не дававший согласия на назначение его исполнителем в момент составления завещания, имеет право, но не обязан принять на себя эти функции[[42]](#footnote-42).

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 обязанности исполнителя входят:

1) обеспечение перехода к наследникам причитаю­щегося им наследственного имущества в соответствии с законом или выраженной наследодателем воли в за­вещании;

2) принятие самостоятельно или через нотариуса
мер по охране наследства и управление им в интересах наследников;

3) получение причитающихся наследодателю денеж­ных средств и иного имущества для передачи его на­следникам, в том случае, если это имущество не долж­но быть передано иным лицам;

4) исполнение завещательного возложения или тре­бование от наследников исполнения завещательного отказа или завещательного возложения (ст. 1135 ГК РФ).

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.

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.

Исполнитель вправе получать причитающиеся на­следодателю суммы и иное имущество для передачи их наследникам, если только таковые не подлежат пе­редаче другим лицам. Например, он может получать для передачи проживавшим совместно с наследодате­лем членам его семьи, а также его нетрудоспособным иждивенцам (независимо от их проживания) денеж­ные средства, подлежащие выплате наследодателю в качестве средств к существованию этих лиц. Испол­нитель завещания не имеет права производить расче­ты с кредиторами наследодателя, их должны произ­водить принявшие наследство лица, однако кредито­ры вправе заявить свои требования именно исполни­телю завещания.

Закон определяет возложение как обязанность са­мого исполнителя завещания или наследников совер­шить определенное действие имущественного либо неимущественного характера, направленное на осуще­ствление общеполезной цели. При этом какое-либо конкретное третье лицо не указывается. Исполнение этих действий может возникнуть в двух случаях:

- когда в завещании выделена часть наследствен­ного имущества для исполнения возложения и есть указание на обязанность душеприказчика лично ис­полнить это возложение, исполнитель сам должен со­вершить соответствующее действие;

- когда в завещании отсутствует заранее выделен­ное для исполнения возложения имущество, либо от­сутствует указание на обязанность душеприказчика лично исполнить возложение, исполнитель завещания имеет право требовать от наследников совершения воз­ложения.

Если наследники добровольно откажутся исполнять возложение, душеприказчик может предъявить к ним требования в судебном порядке. Исполнение возложе­ния от наследника в настоящее время возможно по заявлению прокурора, который вправе предъявить та­кое требование в суд.

В отличие от возложения завещательный отказ мо­жет быть исполнен только самими наследниками. Та­кие полномочия исполнителя завещания связаны толь­ко с осуществлением контроля за надлежащим испол­нением наследниками действий, предусмотренных в отказе. В случае неисполнения наследниками этой обя­занности душеприказчик вправе требовать исполнения отказа, в том числе и в судебном порядке с требо­ванием о понуждении к исполнению.

Исполнение возложения и завещательного отказа в большинстве случаев возлагается на самих наследни­ков, это связано тем, что именно они с момента откры­тия наследства становятся собственниками унаследо­ванного имущества и как собственники владеют им.

В соответствии с законом исполнитель завещания наделен правом вести от своего имени дела, связан­ные с исполнением завещания в различных государ­ственных органах и учреждениях, а также в суде.

Так как исполнение завещания требует от душе­приказчика определенных затрат, то ему они возме­щаются. Такие затраты могут быть связаны с расхо­дами на хранение наследственного имущества, на под­держание его состояния, а также с уплатой различ­ных платежей (например квартирная плата, оплата коммунальных услуг, пошлины при предъявлении ис­ковых требований о возврате имущества и др.). Воз­мещение расходов, произведенных душеприказчиком, производится за счет наследственного имущества пос­ле принятия наследства наследниками. Из этого сле­дует, что в период исполнения своих обязанностей ду­шеприказчик тратит собственные средства.

Чтобы получить от наследников возмещение поне­сенных в связи с исполнением завещания расходов, душеприказчик обязан:

1) документально подтвердить произведенные рас­ходы;

2) доказать, что расходы были связаны именно с исполнением завещания;

3) обосновать необходимость этих расходов[[43]](#footnote-43).

Необходимыми считают неизбежные расходы и рас­ходы, произведенные в интересах наследников с це­лью предотвращения более значительных затрат в дальнейшем (например, осуществление необходимого ремонта или предотвращение аварийной ситуации во избежание разрушения дома и порчи находящегося в нем имущества). Исполнитель завещания сам должен подтвердить необходимость тех расходов, которые он произвел.

Возмещение необходимых расходов производится за счет наследственного имущества независимо от того, было ли это оговорено в завещании. Если расходы ду­шеприказчика превысят стоимость наследственного имущества, то он не вправе требовать от наследников или иных лиц их возмещения, так как согласно зако­ну такое возмещение расходов производится только за счет наследственного имущества.

Помимо возмещения произведенных расходов ду­шеприказчик имеет право на получение сверх расхо­дов вознаграждения за счет наследственного имуще­ства в том случае, если об этом имеется соответствую­щая оговорка в тексте завещания.

Если после открытия наследства обнаружены обсто­ятельства, препятствующие осуществлению обязанно­стей исполнителя, то он сам или наследники по заявлению могут снять полномочия душеприказчика. Та­кие дела рассматриваются судом по месту нахождения наследственного имущества или основной его части.

Необходимое условие для освобождения исполни­теля завещания от его обязанностей — наличие ува­жительных причин, препятствующих дальнейшему ис­полнению функций душеприказчика. К таковым от­носят: переезд исполнителя в другую местность, со­стояние здоровья, недееспособность и т. п. Освобож­дение исполнителя допускается, если какие-либо при­чины именно препятствуют, а не просто затрудняют исполнение завещания.

Свобода завещания проявляется и в том, что гражданин, совершивший завещание, вправе в любое время отменить или изменить его, не указывая причин, побудивших его к этому, и не согласовывая такие свои действия ни с кем, в том числе с лицами, указанными в качестве наследников в отменяемом завещании (ст. 1130 ГК РФ).

Однако изменение или отмена завещания могут быть произведены только предусмотренными законом способами. Изменение завещания возможно лишь при составлении нового завещания. При этом в новом завещании может быть прямо указано об изменении ранее составленного завещания, а могут просто содержаться иные, чем в предыдущем завещании, распоряжения. В этом случае путем сопоставления двух завещаний может быть установлено, что предыдущее завещание изменено.

Например, гражданин завещал дочери дом и автомобиль, а в последующем завещании указал, что автомобиль завещает сыну. Таким образом, поскольку первое завещание изменено, после смерти завещателя наследство откроется по двум завещаниям: по первому дом перейдет к дочери, а по второму - автомобиль унаследует сын.

Отменить завещание можно двумя способами[[44]](#footnote-44).

Первый способ - это совершение нового завещания, в котором содержатся иные, чем в предыдущем завещании, распоряжения по поводу судьбы одного и того же имущества. Наследство всегда открывается на основании последнего по времени его составления завещания.

При этом по общему правилу все формы, в которых в силу закона могут составляться завещания, имеют одинаковую юридическую силу, последующее завещание отменяет предыдущее вне зависимости от того, в какой форме совершено каждое из них (например, завещание, удостоверенное нотариусом, может быть отменено закрытым завещанием или завещанием, удостоверенным должностным лицом, которому в силу закона предоставлено право удостоверять завещания). Из этого общего правила установлены исключения. Они касаются, во-первых, завещаний, совершенных в чрезвычайных обстоятельствах. Таким завещанием, как уже отмечено ранее, может быть изменено или отменено только то завещание, которое также совершено в чрезвычайных обстоятельствах. На судьбу завещания, совершенного в любой иной форме, такое завещание не окажет никакого влияния. Во-вторых, установлены определенные особенности и в отношении отмены завещательных распоряжений правами на денежные средства, находящиеся во вкладах и других счетах в банках и иных кредитных учреждениях. Они сводятся к тому, что завещательное распоряжение правами на денежные средства в банке, оформленное в отделении (филиале) банка (другой кредитной организации), влияет на судьбу только того завещательного распоряжения, которое оформлено в том же банке.

Что же касается завещаний, совершенных в любой другой форме, то они отменяют или изменяют ранее составленное завещательное распоряжение в банке, если из содержания последующего завещания можно сделать вывод, что имелись в виду и денежные средства, находящиеся на счетах в банке или другом кредитном учреждении.

Например, завещательное распоряжение типа «завещаю все свое имущество», «завещаю вклады», «завещаю вклад» (с указанием номера счета и отделения банка) и т.п. приводит к определенным последствиям. В первых двух случаях распоряжение свидетельствует об изменении или отмене завещательного распоряжения, сделанного в любом банке, в третьем случае речь идет об отмене только определенного завещательного распоряжения.

Второй способ - это специальное распоряжение завещателя об отмене завещания. Такое распоряжение должно быть совершено в порядке и формах, установленных для совершения завещания, то есть ему придан характер самостоятельного завещательного распоряжения. Оно является, как и завещание, личной односторонней сделкой, подчиняющейся как специальным требованиям, предъявляемым к завещаниям, так и общим требованиям, предъявляемым к сделкам.

В отношении изменения или отмены завещания установлен принцип их безвозвратности (бесповоротности). Это означает, что, если последующее завещание, изменившее или отменившее предыдущее, в свою очередь, изменяется или отменяется, юридическая сила предыдущего завещания не восстанавливается ни полностью, ни частично. Так, например, если гражданин по первому завещанию завещал все свое имущество дочери, а затем составил второе завещание, в котором указан в качестве наследника всего имущества сын, а через некоторое время оформил распоряжение об отмене второго завещания, после его смерти откроется наследование по закону, так как оба завещания отменены: ранее составленное (предыдущее) позднее составленным (последующим), а последнее отменено распоряжением об отмене завещания[[45]](#footnote-45).

Совершенно иные последствия наступают, если последующее завещание либо распоряжение об отмене завещания признаны недействительными. В этом случае восстанавливается юридическая сила завещания, отмененного позже составленным завещанием или распоряжением об отмене. При этом не имеют никакого значения основания, по которым последующее завещание или распоряжение об отмене завещания были признаны недействительными[[46]](#footnote-46).

**Заключение**

Подводя итог данному исследованию, хотела бы отметить следующие, основные на мой взгляд, моменты:

- закрепление гарантии права наследования Конституцией Российской Федерации является закономерным отражением государственной социальной политики, направленной на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие личности. В обществе, где жизнь человека во многом предопределена условиями распределения имущественных благ, право наследования наполняет общественные отношения особыми стимулами к совершенствованию. Отдельные отступления от этого общего положения, и в частности возможность использования некоторыми индивидуумами полученных благ для асоциального образа жизни, не должны влиять на положительную в целом направленность рассматриваемой конституционной гарантии;

- современное наследственное право Российской Федерации сформировано и развивается на основе принципов: универсальности наследственного правопреемства; свободы завещания; охраны прав и интересов близких наследодателю лиц в сочетании с правами и интересами других лиц; свободы наследования; наиболее полного обеспечения исполнения воли наследодателя, которые определяют сущностные черты правового регулирования наследственных отношений и находят свое выражение в системе правовых норм о наследовании;

- закон не допускает отказа от части наследства, оно должно быть принято целиком либо должен поступить отказ от всего наследства;

- завещание - это личное распоряжение гражданина на случай его смерти о переходе его передаваемых по наследству имущественных и личных неимущественных прав к назначенным им наследникам, сделанное в пределах, допускаемых законом, и облеченное в установленную законом форму;

- наследником по завещанию может быть любое юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы и формы собственности. Таким образом, фактически речь может идти о наследовании имущества государством или муниципальным образованием;

- свобода завещания проявляется и в том, что гражданин, совершивший завещание, вправе в любое время отменить или изменить его, не указывая причин, побудивших его к этому, и не согласовывая такие свои действия ни с кем, в том числе с лицами, указанными в качестве наследников в отменяемом завещании.

- еще один принцип - тайна завещания – наиболее полно реализуется в таком виде завещания, как закрытое завещание, то есть когда завещатель вправе совершить завещание, не предоставляя при этом другим лицам, в том числе нотариусу, возможности ознакомиться с его содержанием. В большинстве случаев нотариусы отговаривают своих клиентов от оформления таких завещаний — когда о содержании завещания знает только наследодатель и никто другой, так как нотариус не может проверить законность составления такой бумаги. Кроме того, завещание может быть написано так, что нотариус просто не разберет почерк клиента. И получится, что автор завещания умер с уверенностью, что его имущество попадет, кому следует, а при вскрытии конверта с документом нотариус обнаруживает полную бессмыслицу. И ничего исправить уже нельзя!

Некоторые нотариусы любят говорить, что лучшим нотариальным действием является то, которое не совершено. Пусть даже это приведет к потере дохода. Так спокойнее: если у частного нотариуса есть хоть малейшее подозрение, что заверенная им сделка будет впоследствии признана недействительной, это отличный повод ее не совершать. Гражданин же в этом случае может задуматься только об одном: стоит ли ему ввязываться в то, с чем практикующий юрист решил не иметь дела даже за деньги?

- некоторые законодательные пробелы можно увидеть и 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, что бы 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.

Некоторые законодательные пробелы можно увидеть и в статье 1129 –(Завещание 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.

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).

Полагаю, что тема наследственного права достаточно обширна и обычному гражданину, не знакомому со всеми тонкостями наследования, довольно сложно составить завещание правильно и с соблюдением всех норм законодательства. Все это говорит о необходимости подробного изучения наследственного права, так как уяснение данных вопросов практическими работниками государственных органов будет иметь существенное значение в правильном применении гражданского законодательства, а также повысит уровень юридической грамотности простых граждан в сфере наследования.

**Список использованной литературы**

I. Нормативные материалы

Конституция РФ от 12.12.1993 г.// СЗ РФ. – 1996. - №3. - Ст. 152.

Семейный кодекс Российской Федерации от 29 де­кабря 1995 г. № 223-ФЗ // СЗ РФ. - 1996 г. - №1. - Ст.16.

Гражданский кодекс Российской Федерации // Часть 1//СЗ РФ. – 1994. - № 32. - Ст. 3301.

Гражданский кодекс Российской Федерации // Часть 3//СЗ РФ. – 1994. - № 32. - Ст. 3301.

Гражданский кодекс Российской Федерации // Часть 4//СЗ РФ. – 2008. - № 32. - Ст. 3301.

Основы законодательства РФ о нотариате от 11 фев­раля 1993 г. № 4462-1 // СЗ РФ. – 1994. - № 76. - Ст. 3356.

Налоговый кодекс Российской Федерации // СЗ РФ. – 2000. - № 32. - Ст. 3340.

Гражданский процессуальный кодекс РФ от 14 но­ября 2002 г. № 138-ФЗ // СЗ РФ. – 2002. - № 46. - Ст. 4532.

Арбитражный процессуальный кодекс РФ от 24 июля 2002 г. № 95-ФЗ //СЗ РФ. – 2002. - № 30. - Ст. 3012.

Федеральный закон от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» // СЗ РФ. – 1999. - № 33. - Ст. 3561.

Федеральный закон от 7 августа 2001 г. № 117-ФЗ «О кредитных потребительских кооперативах граждан» // СЗ РФ. – 2002. - № 25. - Ст. 4576.

Федеральный закон от 24 июля 2002 г. № 111-ФЗ «Об инвестировании средств для финансирования нако­пительной части трудовой пенсии в Российской Федера­ции» // СЗ РФ. – 2003. - № 43. - Ст. 2675.

Федеральный закон от 10 декабря 2003 г. № 173-ФЗ «О валютном регулировании и валютном контроле» // СЗ РФ. – 2004. - № 15. - Ст. 3801.

Федеральный закон от 7 июля 2003 г. № 126-ФЗ «О связи» // СЗ РФ. -2004. - № 32. - Ст. 3371.

Постановление Правительства РФ от 27 мая 2002 г. № 350 «Об утверждении предельного размера вознаграж­дения по договору хранения наследственного имущества и договору доверительного управления наследственным имуществом» // СЗ РФ. – 2003. - № 35. - Ст. 5301.

Постановление Правительства РФ от 27 мая 2002 г. № 351 «Об утверждении Правил совершения завещательных распоряжений правами на денежные средства в банках» // СЗ РФ. – 2003. - № 54. - Ст. 2501.

Приказ Минюста РФ от 10 апреля 2002 г. № 99 «Об утверждении Форм реестров для регистрации нота­риальных действий, нотариальных свидетельств и удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах» // СЗ РФ. – 2005. - № 52. - Ст. 3645.

Инструкция Министерства финансов СССР от 20 марта 1965 г. № 92 "О порядке реализации конфискованного и бесхозного имущества и имущества, перешедшего по праву наследования государству", п.14. // СЗ РФ. – 1990. - № 22. - Ст. 2301.

II. Материалы практики

 Постановление Конституционного Суда РФ от 16 января 1996 г. № 1-П "По делу о проверке конституционности частей первой и второй статьи 560 Гражданского кодекса РСФСР в связи с жалобой гражданина А.Б. Наумова"//СЗ РФ. - №4 - 1996. – Ст. 351.

 Постановление Пленума Верховного Суда РФ и Пле­нума Высшего арбитражного суда РФ от 12, 15 ноября 2001 г. № 15/18 «О некоторых вопросах, связанных с при­менением норм Гражданского кодекса Российской Феде­рации об исковой давности»//СЗ РФ. - № 7 - 2002. - Ст. 502.

 «О практике применения гражданского законодательства, недействительности завещания». Бюллетень Верховного Суда РСФСР.//Рос. газета. - №4. - 1980. - 7 сентября. - Ст. 53.

Определение Судебной Коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 20 декабря 1999 г. «О круге лиц, которые не вправе подписывать завещание».

Обзор законодательства и судебной практики Верховного Суда РФ за первый квартал 2006 г. (утв. Постановлением Президиума Верховного Суда от 07 июня 2006 г.)

Обзор судебной практики Верховного Суда РФ за второй квартал 2005 г. по гражданским делам. (утв. Постановлением Верховного Суда РФ от 10 августа 2005 г.)

 Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23 апреля 1991 г. № 2 «О некоторых вопросах, возникающих у судов по делам о наследовании».

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г. № 10 «О судебной практике по делам о наследовании».

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 21 июля 1997 г. «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ними».

Постановление Верховного Суда РФ от 10 декабря 1992 г. - № 7. «О некоторых вопросах применения законодательства Союза ССР на территории Российской Федерации».

Постановление Верховного Суда РФ от 28 декабря 2006 г. «О практике применения судами гражданского законодательства»

При наследовании по завещанию нормы федерального закона. Письмо Министерства финансов РФ от 02 июля 1997 г. № 04-04-10 «О внесении изменений и дополнений в Закон РФ», «О государственной пошлине».

Решение Верховного Суда РФ от 15 февраля 2000 г. № ГКПИ 00 – 1497. «Положение о порядке предварительной компенсации вкладов».

Решение Верховного Суда РФ от 05 ноября 1998 г. «О переходе права на принятие наследства».

III. Юридическая литература

Антимонов Б.С., Граве К А. Советское наследствен­ное право. – М., 1955. - 453 с.

Барщевский М.Ю. Если открылось наследство. Изд-во юридическая литература, Москва, 1999. – 275 с.

Богуславский М.М. Международное государственное право. – учебник для ВУЗов. Изд. Юристъ, Москва, 1999. – 365 с.

Владимирский-Буданов М.Ф. Обзор истории русско­го права. — Ростов-на-Дону, 1995. – 475 с.

Власов Ю.Н. Наследственное право Российской Федерации. Изд. Юрайт, Москва, 2000. – 340 с.

Гаврилов В.Н. Наследование по новому российскому законодательству. Учебное пособие. Изд. ИМЦ ГУК РФ Москва 2002. – 214 с.

Генкин Д.М., Новицкий И.Б., Рабинович Н.В. Исто­рия советского гражданского права. — М., 1949. – 513 с.

Гойхбарг А.Г. Хозяйственное право РСФСР. Т. 1. Гражданский кодекс. 3-е изд. — М., 1924. – 480 с.

Гражданское право. Учебник / Под ред. А.П. Сергеева и Ю.К. Толстого. Т. 3. 4-е изд. М.: Издательство «Юристъ», 2007. – 425 с.

Гражданское право. Учебник / Под. общей ред. А.Г. Колпина. М: Юристъ, 2002. -413 с.

Гражданское право. Учебное пособие. Изд. 2-ое переработанное и дополненное. Редкол.: Филиппов П.М. 2003. -220 с.

Гражданское право. Учебник для ВУЗов / Под ред. Проф. В.В. Залесского, проф. М.М. Рассолова. – М.: Юнитидана, закон и право, 2002. – 473 с.

Гражданское право. Учебник. Изд. 3-е, переработанное и дополненное. Отв. ред. – доктор юр. наук, проф. Е.А. Суханов. Москва, Волтерс Клувер, 2007. – 517 с.

Гражданское право. Учебник. Издательство «Проспект», Москва, 2004. – 386 с.

Гречушкина ЕА. Наследование. Завещание. Образ­цы документов. Система Гарант, 2006. – 615 с.

Долинская В.В. Наследственное право Российской Федерации. Изд. Приор, Москва, 2002. – 305 с.

Дронников В.К. Наследственное право Украинской ССР. Киев, 1974. – 405 с.

Домашняя юридическая энциклопедия. Потребителям. Москва, Олимп. ООО изд-во АСТ, 1997. – 354 с.

Зайцева Т.И. Наследственное право. Комментарии законодательства и практика его применения. Изд. Статут, Москва, 2002. – 375 с.

Зайцева Т.Н. Образцы нотариальных документов. Практическое пособие. — М.: Издательство «Волтерс Клувер», 2006. – 584 с.

Иоффе О.С. Советское гражданское право. Т. III. — Л., 1965. – 486 с.

Ковнарёва Н.Р. Римское наследственное право. Лекции. Изд. ЮИ МВД РФ, Москва, 2001. – 275 с.

Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. Часть третья / Под ред. Т.Е. Абовой, М.М. Бо­гуславского, А.Г. Светланова. — М.: Издательство «ИНФРА-М», 2005. – 650 с.

Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации (постатейный). Часть третья. — М.: Издательство «ТК Велби», 2007. – 612 с.

Комментарий к части третьей Гражданского ко­декса Российской Федерации / Под ред. А.Л. Маковско­го, Е.А. Суханова. — М.: Издательство «ТК Велби», 2005. – 657 с.

Маковский А.Л. Развитие кодификации гражданс­кого законодательства // Развитие кодификации советского законодательства. - №15. - С. 57-59

Маковский А.Л. Наследники получат по статье: Нормы наследственного права в проекте нового Граждан­ского кодекса // Рос. Газета. - 1997. - 8 февраля;

Наследственное право. Учебное пособие. Изд. Проспект, Москва, 2000. - 289 с.

Никитюк П.С. Наследственное право и наследствен­ный процесс (Проблемы теории и практики). — Киши­нев, 1973. – 430 с.

Победоносцев К.П. Курс гражданского права. Часть 2. — М.: Издательство «НОРМА», 2006. – 490 с.

Права наследников участников хозяйственных товариществ и обществ. Изд-во Нотариус, 1998. – 265 с.

Синайский В.И. Русское гражданское право. — М.: Издательство «Юристъ», 2005. – 532 с.

Серебровский В.И. История развития советского наследственного права // Вопросы советского гражданс­кого права: Сборник 1. - №7 - с. 30-48

Серебровский В.И. Очерки советского наследствен­ного права. - №6. Издательство «Юристъ» - 1953. – 250 с.

Толстой Ю.К. Наследственное право. — М.: Издательство «НОРМА», 2005. – 370 с.

Хейфец Ф.С. Недействительность сделок по российскому гражданскому праву. Москва, 2001. – 243 с.

Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права (по изданию 1907 г.). — М., 1995. – 480 с.

1. 1 См.: Толстой Ю.К. Наследственное право. - М.: Юрид. Лит., 1999. - С. 5-7. [↑](#footnote-ref-1)
2. Постановление Конституционного Суда РФ от 16 января 1996 г. № 1-П "По делу о проверке конституционности частей первой и второй статьи 560 Гражданского кодекса РСФСР в связи с жалобой гражданина А.Б. Наумова" // СЗ РФ. - 1996. - № 4. - Ст. 408 //СПС «Консультант-плюс» [↑](#footnote-ref-2)
3. Гражданское право. Учебник. Том 1./ Под ред. Суханова Е.А. - М., 2005. - С. 11-12. [↑](#footnote-ref-3)
4. Толстой Ю.К. Указ. соч. - С. 30. [↑](#footnote-ref-4)
5. Победоносцев К.П. Курс гражданского права. Часть 2. — М.: Издательство «НОРМА», 2003. – С. 54

 [↑](#footnote-ref-5)
6. Крашенинников П.В., Зайцева Т.И. Наследственное право. - М., 2005. - С. 67. [↑](#footnote-ref-6)
7. Гражданско-правовые способы сочетания общественных, коллективных и личных интересов. Учебное пособие / Отв. ред. О.А. Красавчиков. Свердловск. - С. 23 [↑](#footnote-ref-7)
8. Инструкция Министерства финансов РФ № 92 "О порядке реализации конфискованного и бесхозного имущества и имущества, перешедшего по праву наследования государству"//Рос.газета. - 2001.- 3 ноября //СПС «Консультант-плюс» [↑](#footnote-ref-8)
9. Власов Ю.Н., Калинин В.В. Наследственное право. - М.: Юрид. лит., 2005. - С.8. [↑](#footnote-ref-9)
10. Шустов Д.В. Судебное рассмотрение наследственных споров // Вестник МГУ. Сер.5.№5. - 1999. - С. 9. [↑](#footnote-ref-10)
11. Ярошенко К.Б. Порядок наследования имущества // Вестник МГУ. Сер.5. №5. – 1999. - С. 8. [↑](#footnote-ref-11)
12. Михеева Л.Ю. Наследование: теория и практика. – Барнаул.: Юрид. лит., 2004. - С. 54. [↑](#footnote-ref-12)
13. Михеева Л.Ю. Указ. соч. - С. 55. [↑](#footnote-ref-13)
14. Гуев А.Н. Комментарий к постановлениям Пленума Верховного Суда Российской Федерации по гражданским делам. - М.: 2005. - С. 121. [↑](#footnote-ref-14)
15. Федеральный Закон РФ №122-ФЗ от 21.07.1997 (в ред. От 18.12.2006) «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним»//СПС «Гарант»2-ФЗ (ред. 97 № 1лок с нимжимио на недвижимиое [↑](#footnote-ref-15)
16. Делигечев А. Наследственное право в проекте третьей части ГК РФ // Российская юстиция. - 1999. № 12. – С. 103//СПС «Консультант-плюс» [↑](#footnote-ref-16)
17. Гущин В.В. Наследственное право. - М.: Юрид. лит., 2005. - С. 76. [↑](#footnote-ref-17)
18. Владимирский - Буданов М.Ф. Обзор истории русско­го права. — Ростов-на-Дону.: Юрид. лит., 1995. – С. 53

 [↑](#footnote-ref-18)
19. Серебровский В.И. Очерки советского наследственного права. - М.: Юрид. лит., 1953. - С. 92. [↑](#footnote-ref-19)
20. Антимонов Б.С., Граве К.А. Советское наследственное право. - М.: Юрид. лит., 1955. - С. 139. [↑](#footnote-ref-20)
21. Иоффе О.С. Советское гражданское право. Т. 3. - Л., 1965. - С. 309. [↑](#footnote-ref-21)
22. Сергеев А.П., Толстой Ю.К. Гражданское право. Том 3. - М., 2004. - С. 666. [↑](#footnote-ref-22)
23. Серебровский В.И. Указ.соч. - С. 92. [↑](#footnote-ref-23)
24. Победоносцев К.П. Курс гражданского права. Часть 2. - М.: 2003. - С. 135. [↑](#footnote-ref-24)
25. Синайский В.И. Русское гражданское право. - М.: 2005. - С. 265. [↑](#footnote-ref-25)
26. Толстой Ю.К. Указ.соч. - С. 30. [↑](#footnote-ref-26)
27. Гречушкина Е.А. Наследование. Завещание. Образцы документов. Система Гарант, 2005. [↑](#footnote-ref-27)
28. Маковский А.Л. Наследники получат по статье: Нормы наследственного права в проекте нового Гражданского кодекса//Рос. газета. - 1997. - 8 февраля. [↑](#footnote-ref-28)
29. Никитюк П.С. Наследственное право и наследственный процесс. - Кишинев, 1973. - С. 43. [↑](#footnote-ref-29)
30. О практике применения гражданского законодательства, недействительности завещания. Бюллетень Верховного Суда РСФСР.//Рос. газета. - 1980. -№4. - 7 сентября. [↑](#footnote-ref-30)
31. Приказ Министерства юстиции РФ от 10.04.2002 г. № 99 (в ред. от 28.09.2005) «Об утверж­дении форм реестров для регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств и удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых доку­ментах»//СПС «Консультант-плюс» [↑](#footnote-ref-31)
32. «Мистическое» от греческого «mysticos» - таинственный, сокровенный, скрытый. См.: Даль В. Толковый словарь. Т. 2. - М.: 1955. - С.134. [↑](#footnote-ref-32)
33. Любавский А. Об упрощении внешней формы завещаний. - СПб.: 1865. - С.47. [↑](#footnote-ref-33)
34. Постановление Правительства РФ «О некоторых вопросах применения законодательства» от 27 мая 2002 г. № 351 //СЗ РФ. - 2002. - № 22. - Ст. 2097. [↑](#footnote-ref-34)
35. Ведомости СНД и ВС РФ. - 1992. - № 30. - Ст. 1800. [↑](#footnote-ref-35)
36. Постановление Верховного Совета РФ от 10 декабря 1992 г. - №7. (в ред. от 03.03.1993) «О некоторых вопросах применения законодательства Союза ССР на территории Российской Федерации»//СПС «Консультант-плюс» [↑](#footnote-ref-36)
37. Федеральный закон от 11 ноября 2003 г. «О банках и банковской деятельности» // СЗ РФ. - 2003. -№19. - Ст. 451. [↑](#footnote-ref-37)
38. Последним по времени актом, регулирующим порядок перехода по наследству вкладов, завещанных по специальным распоряжениям вкладчиков, была Инструкция Сбербанка РФ от 30 июня 1992 г. "О порядке совершения учреждениями Сберегательного банка Российской Федерации операций по вкладам населения".//СПС «Консультант-плюс» [↑](#footnote-ref-38)
39. См.: Даль В. Толковый словарь. Т. 2. - М.: 1955. - С.145. [↑](#footnote-ref-39)
40. Серебровский В.И. Указ. соч. - С. 143. [↑](#footnote-ref-40)
41. Серебровский В.И. Указ. соч. - С. 146. [↑](#footnote-ref-41)
42. Власов Ю.Н., Калинин В.В. Наследственное право. - М.: Юрид. лит. 2005. - С. 11. [↑](#footnote-ref-42)
43. Михеева Л.Ю. Указ. соч. - С. 58. [↑](#footnote-ref-43)
44. Ярошенко К.Б. Порядок наследования имущества //Вестник МГУ. Сер. 5. - № 4. - 2002 – С. 7. [↑](#footnote-ref-44)
45. Барщевский М.Ю. Наследственное право: Учебное пособие. - М.: 2005. - С. 98. [↑](#footnote-ref-45)
46. Антимонов Б.С., Граве К.А. Указ. соч. - С. 79. [↑](#footnote-ref-46)