ПЛАН

Введение

Часть I. Общие положения о наследовании.

Глава I. Понятие наследования.

Глава II. Основные понятия наследственного права.

2.1. Открытие наследства.

2.2. Время открытия наследства.

2.3. Место открытия наследства.

2.4. Принятие наследства.

2.5. Срок для принятия наследства.

2.6. Отказ от наследства.

2.7. Обязательная доля.

Глава III. Субъекты наследственных правоотношений.

Часть II. Наследование по завещанию.

Глава I. Понятие и содержание наследования по завещанию.

1.1. Понятие завещания по гражданскому законодательству Российской Федерации.

1.2. Правовой анализ завещания.

1.3. Порядок изменения и отмены завещания.

1.4. Формы завещания в соответствии с новейшим гражданским законодательством.

Глава II. Некоторые аспекты совершения завещаний.

2.1. Завещания, приравненные к нотариально удостоверенным.

2.2. Специальные распоряжения завещателя.

2.3. Порядок признания завещания недействительным и его правовые последствия.

Часть III. Наследование по закону.

Глава I. Общие положения.

Глава II. Наследники по закону и порядок призвания их к наследованию.

2.1. Очередность наследования.

2.2. Наследование по праву представления.

2.3. Граждане, не имеющие права наследовать.

2.4. Право на обязательную долю в наследстве.

**Часть IV. Правовые проблемы института наследственного права в России.**

Глава I. Коллизионные вопросы права наследования

Глава II. Международные коллизии в области наследования.

2.1. Наследственные права иностранцев в РФ.

2.2. Наследственные права Российских граждан за границей.

Глава III. Характеристика нововведений касающихся

 наследования и их аналогия с опытом зарубежных стран.

Заключение.

Список использованной литературы.

ВВЕДЕНИЕ

 В своей жизни человек рано или поздно сталкивается с наследственным правом.

 В соответствии со ст. 35 Конституции Российской Федерации право наследования гарантируется государством. 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, а также других обстоятельств.

 Вопросы наследственного права приобретают в настоящее время все большую актуальность. Это объясняется тем, что в результате становления рыночных отношений, закрепления за гражданами права частной собственности на имущество – круг объектов, которые могут переходить в порядке наследственного правопреемства, значительно расширился. Если раньше самым ценным переходящим по наследству был, например, автомобиль, дача, вклад, то сейчас объектами наследства могут быть и квартиры, жилые дома, земельные участки и другие виды имущества. В связи с этим нормы наследственного права приобретают наибольшую важность.

 В соответствии со ст. 8 Конституции РФ в Российской Федерации признаются и защищаются равным образом, частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности. Право частной собственности охраняется государством.

 Желание передать нажитое имущество своим близким совершенно естественное желание каждого человека. И отсюда вопросы наследования становятся практическими. Путем составления завещания человек определяет круг лиц, которым он хотел бы завещать свое имущество. Причем он определяет это самостоятельно, по своей воле, по своему усмотрению он определяет наследуемое имущество. При отсутствии завещания происходит наследование по закону.

 В условиях экономической нестабильности нашего государства определяющая роль должна отводиться в преобразовании экономической основы, т.к. у общества возрастает потребность к улучшению качества законов и их роли в реализации социальной справедливости. А право наследования означает, прежде всего, гарантию для каждого гражданина свободно, по своему усмотрению распорядиться своим имуществом на случай смерти.

 С принятием и вступлением в силу части третьей Гражданского Кодекса РФ наследование по завещанию приобрело новое значение – теперь наследники по завещанию получают преимущественное право. Наследование же по закону имеет место тогда, когда и поскольку оно не изменено завещанием, а также в иных случаях, установленных ГК РФ (ст. 1111 ГК РФ).

 ГК РФ законодательно закрепил новые объекты гражданского права, их правовой режим, что не могло сказаться и на отношениях по наследственному преемству, т.к. в состав наследственного имущества входят вещи, различные права, также обязанности умершего, т.е. наследодателя.

 По мнению некоторых авторов «достоинством действующего ГК РФ является то, что его нормы значительно развивают и конкретизируют положения прежнего закона. Если возникавшие в практике до настоящего времени проблемы, вызванные пробелами в законодательстве, приходилось решать с помощью руководящих разъяснений Пленума Верховного Суда или выводить то или иное положение исходя из смысла и «духа» закона, то сейчас ответы на многие вопросы можно найти уже в нормах кодекса»[[1]](#footnote-1).

 Цель данной работы – дать развернутую характеристику наследованию по завещанию и по закону в соответствии с принятой частью третьей Гражданского Кодекса Российской Федерации.

 Часть первая работы посвящена общему положениям о наследовании, где рассматривается понятие наследства, субъекты наследования и другие понятия наследственного права.

 Во второй части подробно раскрыты общие положения о наследовании по завещанию, формы и порядок совершения завещания, недействительность завещания, отмена, изменение и исполнение завещания.

В части третьей рассматривается институт наследования по закону.

И, наконец, в четвертой части проводится небольшой анализ правовых проблем института наследственного права в России.

 В данной работе использовались статьи из периодических изданий, законодательные и нормативные акты, учебная литература.

Часть I. Общие положения о наследовании.

1.1 Понятие наследования

 Гражданский Кодекс РФ дает легальное определение наследования. Согласно ст. 1110 ГК РФ, «при наследовании имущество умершего переходит к другим лицам в порядке универсального правопреемства, т.е. в неизменном виде как единое целое и в один и тот же момент, если из правил настоящего кодекса не следует иное»[[2]](#footnote-2).

 ГК РФ установил, что один и тот же юридический факт – смерть человека, влечет два правовых последствия: прекращение гражданской правоспособности физического лица (п.2 ст.17 ГК РФ) и начало наследования, т.е. переход к другим лицам имущества, являющегося имуществом умершего.

 Имущество умершего переходит в неизменном виде. Эта норма обеспечивает осуществление конституционно гарантированного права наследников на получение имущества умершего, так называемый принцип неизменности, т.е. все, что входит в состав наследства, при наследовании переходит в том же составе, виде и положении, в котором оно находилось, когда еще принадлежало умершему.

 Переход наследства к наследнику как единое целое означает, что он не имеет право принять только какую-то часть наследства. Наследство может быть принято только как единое целое, в его составе могут и обязанности наследодателя, которые наследник не хотел бы исполнять.

 В один и тот же момент, т.е. наследник либо принимает наследство целиком и сразу, без оговорок, условий и т.п., либо отказывается от него. Не допускается частичное принятие наследства либо отказ от него.

 Единственное исключение составляет случай распределения наследодателем в завещании конкретных вещей в адрес конкретных наследников, если при этом какого-либо иного имущества не остается. Правопреемство каждого из наследников будет сингулярным.

К числу оснований наследства относятся завещание и закон. В данной работе будет рассмотрено наследование и по завещанию, и по закону.

 Согласно ст. 1112 ГК РФ в состав наследства входят принадлежавшие наследодателю на день открытия наследства вещи, иное имущество, в том числе имущественные права и обязанности.

 В состав наследственного имущества не входят:

1. права и обязанности, неразрывно связанные с личностью наследодателя, в частности, алиментные права и обязанности, (право авторства, право на авторское имя, право на защиту репутации автора);
2. права и обязанности, переход которых в порядке наследования не допускается ГК или другими законами (не входят в состав наследства государственные награды, которых был удостоен наследодатель, и на которые распространяется законодательство о государственных наградах РФ);
3. личные неимущественные права;
4. другие нематериальные блага;

В состав наследства может входить только то имущество, которое принадлежало наследодателю на законных основаниях[[3]](#footnote-3). Помимо общих положений о наследовании, глава 65 ГК регламентирует наследование отдельных видов имущества. К таким видам имущества относятся права, связанные с участием в хозяйственных товариществах и обществах, в потребительских кооперативах, на предприятиях; имущество члена крестьянского (фермерского) хозяйства; вещи, ограничено оборотоспособные; земельные участки; невыплаченные суммы, предоставленные гражданину в качестве средств к существованию; имущество, предоставленное государственным или муниципальным образованием на льготных условиях; государственные награды, почетные и памятные знаки (ст.ст. 1176 – 1185 ГК РФ).

**Глава II. Основные понятия наследственного права.**

О понятии наследования и наследства было сказано в Главе I.

Однако в наследственном праве существует множество других понятий, которые необходимо раскрыть, изучая тему наследования.

**2.1. Открытие наследства.**

Наследство открывается со смертью гражданина[[4]](#footnote-4). Объявление судом гражданина умершим влечет за собой те же правовые последствия, что и смерть гражданина. Из приведенной нормы следует, что наследство открывается в двух случаях.

 Во-первых, после смерти наследодателя. Сам факт смерти наследодателя устанавливается свидетельством о смерти. Такое свидетельст­во выдается органами записей гражданского состояния.

Во-вторых, в случае объявления наследодателя умершим[[5]](#footnote-5). Гражданин может быть объявлен судом умершим, если в месте его жительства нет сведений о месте его пребы­вания в течение пяти лет, а если он пропал без вести при обстоятельст­вах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его ги­бель от определенного несчастного случая, - в течение шести месяцев. Военнослужащий или иной гражданин, пропавший без вести в связи с военными действиями, может быть объявлен судом умершим не ранее, чем по истечении двух лет со дня окончания военных действий. Днем смерти гражданина, объявленного умершим, считается день вступления в законную силу соответствующего решения суда. В случае объявления умершим гражданина, пропавшего без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, суд может признать днем смерти этого гражданина день его предполагаемой гибели.

Вопрос о принятии наследства, как правило, рассматривается в со­ответствии с законом, действовавшим на момент открытия наследства.

*Пример из судебной практики.* К. обратилась в суд с ис­ком к Ш. о признании права на *7/16,* долей в праве общей собственности на жилой дом, ссылаясь на то, что 1/4 доля принадлежит ей по праву на­следования после смерти матери в 1939 г., а 3/16 - по праву наследования после смерти отца в 1987 г.

Решением Новоалександровского районного суда Ставропольского края, оставленным без изменения судебной коллегией по гражданским делам Ставропольского краевого суда, признано за К. право собствен­ности на 1/4 строения.

Президиум Ставропольского краевого суда удовлетворил протест заместителя Председателя Верховного Суда РСФСР об отмене судеб­ных постановлений и направлении дела на новое рассмотрение по сле­дующим основаниям. Суд признал необоснованным требование о признании принадлеж­ности К. по праву наследования 1/4 дома после смерти матери, посколь­ку доказательств принятия наследства не представлено.

Выводы судебных инстанций в этой части были необоснованными. Материалами дела установлено, что дом принадлежал в равных долях матери истицы П. и ее брату А. Оставшись в двухлетнем возрасте после смерти матери, К. проживала с отцом Б. в доме до 1960 г., после чего выехала из него. При жизни отец признавал за ней право на часть дома в порядке наследования после смерти матери.

Судом первой инстанции не была дана оценка этим доводам истицы, в то время как они имели значение для правильности разрешения дела. Если присутствующий на месте открытия наследства наследник в течение трех месяцев со дня от­крытия наследства не заявил надлежащему нотариальному органу об от­казе от наследства, он считался принявшим наследство[[6]](#footnote-6). С учетом этого президиум Ставропольского краевого суда в своем постановлении отме­тил, что суду следовало дать оценку доводам истицы о принятии ею на­следства после смерти матери и правильности указания в свидетельстве о наследовании о ее наследственной доле в виде 1/4 части.

В связи с введением в действие 17 мая 2001 г. Федерального закона «О внесении изменений и дополнений в статью 532 Гражданского ко­декса РСФСР» на практике возникают вопросы, касающиеся порядка применения новой редакции ст. 532 Гражданского кодекса РСФСР к отношениям по наследованию, возникшим до введения в действие ука­занного Федерального закона.

Полагаем, что при рассмотрении вышеуказанного вопроса следует исходить из существа наследственных правоотношений, которые длятся до принятия наследства наследниками в порядке, определенном зако­ном (с учетом установленного срока для принятия наследства наследни­ками), и прекращаются в момент оформления соответствующего свиде­тельства, подтверждающего право на наследство (т.е. такие правоотно­шения носят длящийся характер)[[7]](#footnote-7).

С вступлением в силу Федерального закона «О внесении измене­ний и дополнений в статью 532 Гражданского кодекса РСФСР» приме­нительно к рассматриваемому вопросу в рамках уже открытого наслед­ства появляются новые субъекты наследственных правоотношений, ко­торые наделяются правом на принятие наследства, т.е. возникают новые права.

В соответствии с п.2 ст.4 Гражданского кодекса Российской Федерации к отношениям, возникшим до введения в действие акта гражданского законодательства, он применяется к правам и обязанностям, возникшим после введения его в действие. С учетом данного положения Гражданского кодекса РФ можно сделать вывод, что в случае, если к моменту вступления в силу Федерального закона «О внесении измене­ний и дополнений в статью 532 Гражданского кодекса РСФСР» кон­кретное наследственное правоотношение продолжает длиться и еще не прекращено (в отношении уже открытого наследства не реализовано право на принятие наследства, не оформлено соответствующее свиде­тельство, подтверждающее право на наследство), круг лиц - наследников по закону должен определяться с учетом новой редакции ст. 532 Гражданского кодекса РСФСР[[8]](#footnote-8).

Следует также обратить особое внимание, что одним из существенных условий для перехода имущества умершего по праву наследования к государству является отсутствие наследников по закону[[9]](#footnote-9). С вступлением вышеназванного Федерального закона в силу такие наследники по зако­ну появляются, в связи с чем последующее игнорирование данного обстоятельства и оформление свидетельства о переходе права наследова­ния к государству будут неправомерными.

 Кроме того, необходимо иметь в виду, что право наследования, предусмотренное ст. 35 Конституции Российской Федерации и более подробно урегулированное гражданским законодательством, обеспечи­вает гарантированный государством переход имущества, принадлежа­щего умершему, к другим лицам (наследникам). Это право включает в себя как право наследодателя распорядиться своим имуществом, так и право наследников на его получение[[10]](#footnote-10).

Именно с учетом данных положений КонституцииРФ**,** гражданского законодательства Российской Федерации и исходя из существа наследственных правоотношений применительно к наследству, от­крывшемуся до введения в действие Федерального закона «О внесении изменений и дополнений в статью 532 Гражданского кодекса РСФСР», круг наследников по закону должен определяться в соответствии с пра­вилами новой редакции ст. 532 Гражданского кодекса РСФСР, если срок для принятия наследства не истек на день введения в действие вы­шеназванного Федерального закона либо если указанный срок истек, но на день введения в действие указанного Федерального закона наследст­во не было принято никем из наследников, указанных в ст. 532 и 548 Гражданского кодекса РСФСР, не было выдано свидетельство о праве на наследство государству или наследственное имущество не перешло в собственность государства по иным установленным законом основани­ям (т.е. наследственное правоотношение не прекращено). При этом но­вые наследники по закону, появившиеся вследствие вступления в силу вышеназванного Федерального закона, вправе в порядке, установленном ст. 547 Гражданского кодекса РСФСР, ходатайствовать о продле­нии срока для принятия ими соответствующего наследства, если данный срок уже пропущен.

Что касается части третьей ГК РФ, то его Вводный закон четко прописывает, когда ГК РФ может иметь обратную силу. В ст. 6 Феде­рального закона «О введении в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации» указывается на то, что применительно к наследству, открывшемуся до введения в действие части третьей Ко­декса, круг наследников по закону определяется в соответствии с пра­вилами части третьей Кодекса, если срок для принятия наследства не истек на день введения в действие части третьей Кодекса либо если ука­занный срок истек, но на день введения в действие части третьей Кодек­са не было выдано свидетельство о праве на наследство Российской Фе­дерации или наследственное имуще­ство не перешло в их собственность по иным установленным законом основаниям. В этих случаях лица, которые не могли быть наследниками по закону в соответствии с правилами Гражданского кодекса РСФСР, но являются таковыми по правилам части третьей действующего кодекса, могут принять наследство в течение шести месяцев со дня введения в действие части третьей ГК[[11]](#footnote-11).

При отсутствии наследников, указанных в ст. 1142-1148 ГК РФ, либо если никто из наследников не имеет права наследовать, или все наследники отстранены от наследования, или никто из них не принял наследство, или все наследники отказались от наследства и при этом никто из них не указал, что отказывается в пользу другого наследника, применяются правила наследования выморочного имущества.

**2.2. Время открытия наследства.**

На основании п.1 ст.1114 ГК РФ временем открытия наследства является день смерти гражданина. При объявлении гражданина умершим временем открытия наследства является день вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим, а в случае, когда днем смерти признан день его предполагаемой гибели, - день смерти, указанный в решении суда.

Время открытия наследства имеет важное практическое значение. Круг наследников, порядок, сроки принятия наследства и состав наследственного имущества определяются законодательством, действующим на день открытия наследства[[12]](#footnote-12). Исключение составляют случаи, специально указанные в законе. Например, как ука­зывалось выше, если наследство до 1 марта 2002 г. не было принято на­следниками и не перешло в собственность государства, применяются правила раздела V части третьей Гражданского кодекса РФ, введенного в действие с 1 марта 2002 г. [[13]](#footnote-13)

Время открытия наследства имеет значение также при определении размера госпошлины (тарифа) за выдачу свидетельства о праве на на­следство. Согласно п. 45 Инструкции Госналогслужбы РФ от 15 мая 1996 г. № 42 «По применению Закона Российской Федерации «О госу­дарственной пошлине»» за выдачу свидетельства о праве на наследство пошлина взимается со стоимости имущества, переходящего в порядке наследования на день открытия наследства.

Следует иметь в виду, что в соответствии с п. 2 ст. 1114 ГК РФ гра­ждане, умершие в один и тот же день, считаются в целях наследственного правопреемства умершими одновременно и не наследуют друг после дру­га. Наследование открывается после каждого из них, и к наследованию призываются наследники каждого из них. При этом соответственно нота­риусом заводятся отдельные наследственные дела. В данном случае од­новременной смертью считается смерть наследодателей, наступившая в течение одних календарных суток (с 00 часов до 24 часов). Разница во времени, исчисляемая часами в пределах одних календарных суток, юри­дического значения не имеет. Напротив, если один из наследодателей умер хотя бы через час после первого, однако уже в следующие кален­дарные сутки, он считается умершим позднее первого.

Подобная позиция всегда (нет основания для ее изменения и с принятием части третьей ГК РФ) поддерживается Верховным Судом РФ. В обзоре судебной практики по гражданским делам отмечено, что для опре­деления времени открытия наследства имеет значение только день, а не часы и минуты смерти наследодателя. В случае смерти лиц, имеющих право наследовать друг после друга, в один день они считаются умерши­ми одновременно. Наследство открывается после смерти каждого из них[[14]](#footnote-14).

Определенной особенностью отличается ситуация, когда одновре­менно умершие наследодатели были супругами и при этом в наследст­венную массу входило имущество, являвшееся их общей совместной собственностью, но зарегистрированное за одним из супругов или за каждым из них.

Например, за женой была зарегистрирована квартира, за мужем - автомобиль. Все имущество приобретено в период брака на совместные средства. У мужа имеется сын от первого брака, у жены наследников первой очереди нет, на наследство после ее смерти претендует ее сест­ра. В случае отсутствия между наследниками спора о разделе наследст­венного имущества нотариус вправе выдать сыну наследодателя свиде­тельство о праве на наследство на автомобиль, а сестре наследодательницы - на квартиру. Вместе с тем наследники могут поставить вопрос об определении долей каждого из супругов в совместно нажитом ими имуществе. В случае возникновения спора наследникам следует обра­титься в суд, ибо нотариус в случае смерти обоих супругов и отсутствия согласия наследников определять их доли в совместной собственности неправомочен[[15]](#footnote-15).

**2.3. Место открытия наследства.**

Согласно ст. 1115 ГК РФ местом открытия наследства является последнее место жительства наследодателя. Если последнее место жи­тельства наследодателя, обладавшего имуществом на территории Российской Федерации, неизвестно или находится за ее пределами, ме­стом открытия наследства в Российской Федерации признается место нахождения такого наследственного имущества. Если указанное наследство расположено в разных местах, местом открытия наследства является место нахождения входящего в его состав недвижимого имущества или его наиболее ценной части, а при отсутствии недви­жимого имущества — место нахождения движимого имущества или его наиболее ценной части. Ценность имущества определяется исходя из его рыночной стоимости.

Местом жительства несовершенно­летних, не достигших 14 лет, или граждан, находящихся под опекой, признается место жительства их законных представителей - родителей, усыновителей или опекунов[[16]](#footnote-16).

В случае неправильного определения места открытия наследства возможна ситуация, при которой будет заведено несколько наследст­венных дел у разных нотариусов в отношении имущества одного насле­додателя, что, в свою очередь, почти неизбежно может повлечь наруше­ние прав и законных интересов отдельных наследников.

Местом открытия наследства является именно постоянное (не временное) место жительства наследодателя, хотя бы наследодатель и проживал значительное время вне места постоянного жительства. В свя­зи с этим нотариусам следует учитывать разъяснения, содержащиеся в письме Министерства юстиции СССР[[17]](#footnote-17), формально юридически отмененные, большинство из которых не утратили своей актуальности до настоящего времени.

**2.4. Принятие наследства.**

Гражданский кодекс РФ в ст. 1152 устанавливает простую и по­нятную норму: для приобретения наследства наследник должен его принять.

Для приобретения выморочного имущества (ст. 1151 ГК РФ) при­нятие наследства не требуется.

Принятие наследства - это односторонняя сделка, и, как любая сделка, принятие наследства может быть совершено только полностью дееспособным лицом.

Принятие наследником части наследства означает принятие всего причитающегося ему наследства, в чем бы оно ни заключалось, и где бы ни находилось наследственное имущество.

При призвании наследника к наследованию одновременно по не­скольким основаниям (по завещанию и по закону или в порядке наслед­ственной трансмиссии и в результате открытия наследства и т.п.) наслед­ник может принять наследство, причитающееся ему по одному из этих оснований, по нескольким из них или по всем основаниям.

Не допускается принятие наследства под условием или с оговорками.

Принятие наследства одним или несколькими наследниками не оз­начает принятия наследства остальными наследниками.

Принятое наследство признается принадлежащим наследнику со дня открытия наследства независимо от времени его фактического при­нятия, а также независимо от момента государственной регистрации права наследника на наследственное имущество, когда такое право подлежит государственной регистрации.

Принятие наследства осуществляется подачей по месту открытия наследства нотариусу или уполномоченному в соответствии с законом выдавать свидетельства о праве на наследство должностному лицу заяв­ления наследника о принятии наследства либо заявления наследника о выдаче свидетельства о праве на наследство.

Следует иметь в виду, что Верховным Судом Российской Федерации признан частично недействительным абз. 3 п. 5.1 инструктивных указаний Министерства юстиции СССР от 15 ноября 1983 г. «О применении зако­нодательства о государственном нотариате к иностранным гражданам, лицам без гражданства, к иностранным предприятиям и организациям, а также о применении законодательства иностранных государств и между­народных договоров о правовой помощи в нотариальной практике».

В соответствии с названным требованием инструктивных указаний Иностранный гражданин, проживающий вне СССР (в настоящее время — вне Российской Федерации), считался принявшим наследство, если он в течение шестимесячного срока подал заявление в посольство или кон­сульство СССР (в настоящее время - Российской Федерации) за грани­цей или обратился к адвокатам Инюрколлегии с просьбой об оказании, юридической помощи[[18]](#footnote-18).

*Рассмотрим следующий пример*. 000 «Адвекс, Инк» обратилось в Верховный Суд РФ с заявлением о признании недействительным данно­го положения в части обращения к адвокатам Инюрколлегии с просьбой об оказании юридической помощи как способе принятия наследства, так как эта норма, по мнению заявителя, нарушает права наследников.

Представитель 000 «Адвекс, Инк» пояснила в суде, что порядок принятия наследства установлен Гражданским кодексом 1964 г. Правом выдачи свидетельств о праве на наследство, помимо нотариусов, обла­дают должностные лица консульских учреждений Российской Федера­ции[[19]](#footnote-19). Гражданский кодекс РФ предусматривает, что правила, установ­ленные гражданским законодательством, применяются к отношениям с участием иностранных граждан, лиц без гражданства и иностранных юридических лиц.

Верховный Суд РФ решением от 19 апреля 2000 г. № ГКПИ 00-133 заявление удовлетворил по следующим основаниям.

Признается, что наследник принял наследство, когда он фактиче­ски вступил во владение наследственным имуществом или когда он по­дал нотариальному органу по месту открытия наследства заявление о принятии наследства. При этом закон устанавливает единый для всех порядок принятия наследства. Исходя из этого, Верховным Судом РФ сделан вывод, что содержащееся в оспариваемом нормативном акте указание на то, что иностранный гражданин считается принявшим на­следство, если он в течение шестимесячного срока обратился к адвока­там Инюрколлегии с просьбой об оказании юридической помощи, не соответствует действующему законодательству. Судом подчеркнуто, что специализированная коллегия адвокатов «Инюрколлегия» является добровольным объединением лиц, занимающихся адвокатской деятель­ностью, имеющих своей задачей оказание юридической помощи по делам с иностранным элементом, и действующее законодательство (поло­жение «Об адвокатуре РСФСР», утвержденное Законом РСФСР от 20 ноября 1980 г., а также Основы законодательства РФ о нотариате) не наделило коллегии адвокатов полномочиями нотариальных органов.

 В связи с изложенным Верховный Суд РФ признал недействитель­ной фразу «или обратиться к адвокатам Инюрколлегии с просьбой об оказании юридической помощи» в абз. 3 п. 5.1 названных инструктив­ных указаний.

Если заявление наследника передается нотариусу другим лицом или пересылается по почте, подпись наследника на заявлении должна быть засвидетельствована нотариусом или должностным лицом, уполномочен­ным совершать нотариальные действия (должностным лицом органа ме­стного самоуправления или консульского учреждения).

В заявлении о принятии наследства по закону должны быть пере­числены все наследники той очереди, которая призывается к наследова­нию, а в заявлении о принятии наследства по завещанию - все наслед­ники, имеющие право на обязательную долю в наследстве, с указанием места их проживания. Нотариус обязан известить об открытии наслед­ства тех наследников, место жительства которых ему известно.

Признается, пока не доказано иное, что наследник принял наслед­ство, если он совершил действия, свидетельствующие о фактическом принятии наследства.

**2.5. Срок для принятия наследства.**

Наследство может быть при­нято в течение шести месяцев со дня открытия наследства.[[20]](#footnote-20)

В случае открытия наследства в день предполагаемой гибели граж­данина (п. 1 ст. 1114 ГК РФ) наследство может быть принято в течение шести месяцев со дня вступления в законную силу решения суда об объ­явлении его умершим.

Если право наследования возникает для других лиц вследствие отка­за наследника от наследства или отстранения наследника по основаниям, установленным ст. 1117 Кодекса, такие лица могут принять наследство в течение шести месяцев со дня возникновения у них права наследования.

Лица, для которых право наследования возникает только вследствие непринятия наследства другим наследником, могут принять наслед­ство в течение трех месяцев со дня окончания шестимесячного срока со дня открытия наследства.

**2.6. Отказ от наследства.**

Право отказа от наследства регламентировано ст. 1157 ГК РФ. В соответствии с названной статьей наследник вправе отказаться от на­следства в пользу других лиц (ст. 1158 ГК РФ) или без указания лиц, в пользу которых он отказывается от наследственного имущества. Отказ от наследства без указания, в пользу кого наследник отказывается от наследства, называется безоговорочным отказом. Такой отказ влечет те же последствия, что и непринятие наследства, т.е. доля наследника, от­казавшегося от наследства, переходит к наследникам, принявшим на­следство, в равных долях к каждому[[21]](#footnote-21).

При наследовании выморочного имущества отказ от наследства не допускается.

Наследник вправе отказаться от наследства в течение срока, уста­новленного для принятия наследства (ст. 1154 ГК РФ), в том числе в случае, когда он уже принял наследство.

Отказ от наследства не может быть впоследствии изменен иливзятобратно.

Согласно п. 1 ст. 1158 ГК РФ наследник вправе отказаться от на­следства в пользу других лиц из числа наследников по завещанию или наследников по закону любой очереди, не лишенных наследства (п. 1 ст. 1119 ГК РФ), в том числе в пользу тех, которые призваны к наследо­ванию по праву представления или в порядке наследственной трансмис­сии (ст. 1156 ГК РФ).

Отказ от наследства в пользу лиц, не указанных в п. 1 ст. 1156 ГК РФ, не допускается.

Отказ от части причитающегося наследнику наследства не допус­кается. Однако если наследник призывается к наследованию одновре­менно по нескольким основаниям (по завещанию и по закону или в по­рядке наследственной трансмиссии и в результате открытия наследства и т.п.), он вправе отказаться от наследства, причитающегося ему по одному из этих оснований, по нескольким из них или по всем основаниям.

Способы отказа от наследства предусмотрены ст. 1159 ГК РФ. От­каз от наследства совершается подачей по месту открытия наследства нотариусу или уполномоченному в соответствии с законом выдавать свидетельства о праве на наследство должностному лицу заявления на­следника об отказе от наследства.

2.7. Обязательная доля.

 Для обеспечения гарантий прав социально незащищённых граждан предусмотрено право на обязательную долю в наследстве.

Правило об обязательной доле существовало и раньше, в старом кодексе, но сама доля была больше - 2/3 доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону. Теперь несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя, его нетрудоспособные супруг и родители, а также нетрудоспособные иждивенцы наследодателя наследуют независимо от содержания завещания не менее 1/2 доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону.

Глава III. Субъекты наследственных правоотношений.

 Одной из главных фигур в наследственном праве является наследодатель. Это лицо, после смерти которого осуществляется правопреемство. Наследодателем может быть любой гражданин. Если говорить о завещании, как о сделке, которая совершается действием лица, желающего распорядиться своим имуществом на случай смерти, то завещатель на момент совершения такой сделки должен быть полностью дееспособен. Не имеет юридической силы завещание, составленное недееспособным лицом.

Наследник – лицо, которое призывается к наследованию в связи со смертью наследодателя. В качестве наследников может выступать любой субъект гражданского права.

 Статья 1116 ГК РФ определяет круг лиц, которые могут призываться к наследованию:

1. граждане, находящиеся в живых на день открытия наследства, а также зачатые при жизни наследодателя и родившиеся живыми после открытия наследства;
2. юридические лица, существующие на день открытия наследства;
3. Российская Федерация, субъекты РФ, городские и иные муниципальные образования, иностранные организации и международные организации.

Однако круг наследников законодательно ограничен.

 Так, не наследуют по закону и по завещанию граждане, которые своими противоправными действиями, направленными против воли наследодателя, выраженной в завещании, способствовали или пытались способствовать призванию их самих или других лиц к наследованию либо способствовали или пытались способствовать увеличению причитающейся им или другим лицам доли наследства, если эти обстоятельства подтверждены в судебном порядке. Их называют недостойными наследниками (ст. 1117 ГК РФ).

 Для применения указанных норм необходимо, чтобы противоправные действия лица носили умышленный характер, т.е. речь идет об активном поведении виновного[[22]](#footnote-22). Не подпадает под правила этой нормы – бездействие наследника, например, если он не сообщил другим наследникам о смерти наследодателя, а сам вступил во владение наследодателя и управление имуществом.

 Здесь можно вспомнить, что в ст.531 ГК РФ РСФСР не имели права наследовать ни по закону, ни по завещанию «граждане, которые своими противоправными действиями, направленными против наследодателя, кого-либо из его наследников или против осуществления последней воли наследодателя, выраженной в завещании, способствовали призванию их к наследованию, если эти обстоятельства подтверждены в судебном порядке». И на практике возникал вопрос: возможно ли призвание к наследованию лица, неосторожные противозаконные действия которого привели к смерти наследодателя? Например, дочь, на которую было составлено завещание, ухаживая за престарелой матерью, по неосторожности передозировала лекарство, и мать скончалась во сне. Будет ли дочь отстранена от наследования? При разрешении данных ситуаций приходилось руководствоваться разъяснениями Пленума Верховного Суда РФ от 23 апреля 1991 года №2, который установил, что недостойными наследниками признаются граждане, которые «своим умышленными противоправными действиями … способствовали либо пытались способствовать призванию их самих или других лиц к наследованию». В настоящее время это уточнение закреплено в новом ГК РФ в ст.1117.

 Но граждане, которым наследодатель после утраты ими права наследования, завещал имущество, вправе наследовать это имущество. Это говорит о том, что завещатель как бы простил недостойных наследников после совершенных противоправных действий.

 Правила о недостойных наследниках распространяется и на наследников, имеющих право на обязательную долю в наследстве.

 Следующими, кто не имеет права наследовать, являются родители после своих детей, в отношении которых они были лишены родительских прав и не восстановлены в этих правах на момент открытия наследства (ч.2 п.1 ст. 1117 ГК РФ).

 И, наконец, граждане, злостно уклонявшиеся от лежащих на них в силу закона обязанностей по содержанию наследодателя (п.2 ст. 1117 ГК РФ).

**Часть II. Наследование по завещанию.**

**Глава I. Понятие и содержание наследования по завещанию.**

**1.1. Понятие завещания по гражданскому законодательству Российской Федерации.**

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

Права и обязанности наследодателя переходят к перечисленным в законе наследникам в соответствии с установленной очередностью предусмотренной статьями 1142-1145 и 1148 третьей части ГК

 В реальной жизни наследование по закону встречается гораздо чаще, чем наследование по завещанию. Прежде всего, следует обратить внимание на то, на что упорно в течении многих лет указывает статистика стран, которые бесспорно следует отнести к числу демократических правовых государств с развитой рыночной экономикой, Германии, Англии, Франции, Нидерландов и многих других: около 70 процентов граждан не оставляют завещаний.[[23]](#footnote-23) В России завещание, это нечто особенное, оставляемое до недавнего времени лишь небольшим числом весьма «продвинутых» в юриспруденции граждан. Причин тому много – невысокая правовая культура части населения, смерть в раннем возрасте, скоропостижная смерть, суеверная боязнь составлением завещания ускорить естественное течение событий и другие.

Итак, для наследования нужны основания – либо завещание, либо по закону, и это не может быть предметом соглашения[[24]](#footnote-24). Если нет наследников ни по завещанию, ни по закону, то право наследования переходит к государству (статья 1141 ГК).

В настоящее время в России все заметнее становится тенденция возрастания роли завещания при определении судьбы наследственной массы после смерти ее собственника. Если раньше многим было просто нечего завещать и в составлении подобного документа просто не было необходимости, то теперь многие граждане имеют в собственности дорогостоящее имущество, как, например, жилые помещения. И вопрос их наследования должен быть четко урегулирован. Если гражданин не желает, чтобы его имущество досталось наследникам по закону, составление завещания просто необходимо. В противном случае может возникнуть ситуация, когда после смерти гражданина его имущество достанется совсем не тем лицам, которым бы он хотел его завещать.

В нашей литературе наиболее распространено определение завещания как односторонней сделки, выражающей личное распоряжение гражданина на случай своей смерти, сделанное в установленном законом форме и направленное, прежде всего, на распределение наследственной массы между лицами, названными завещателем своими наследниками, в порядке установленном завещателем.[[25]](#footnote-25)

Завещание, как акт выражения воли завещателя, представляет собой одностороннюю сделку и не предполагает какого –либо встречного волеизъявления другого лица.

Римский юрист Ульпиан определял завещание так: «Завещание есть правомерное выражение воли, сделанное торжественно для того, чтобы оно действовало после нашей смерти».[[26]](#footnote-26)

Наиболее существенной особенностью этой сделки является, в первую очередь, то. Что она совершается на случай смерти и является основанием наследования. Посредством завещания наследодатель изменяет порядок наследования по закону. Примером может служить то, что каждый гражданин вправе завещать свое имущество, как в целом, так и в части. Включая и предметы домашнего хозяйства и обихода.

Завещатель может распределить свое имущество между назначенными им наследниками в любых долях.

Другая, не менее важная, особенность наследования по завещанию заключается в том, что завещание является сделкой, совершаемой лишь одним лицом, выражающей волю только этого лица и совершаемой им лично. Следовательно, завещание односторонняя сделка, носящая строго личный характер. Поясняя сказанное, следует отметить, что завещание – как единоличная сделка – может быть, совершено лишь от имени одного лица. Если же завещание содержит волеизъявление двух и более лиц, то оно может быть признано недействительным. Согласно разъяснению отдела нотариата Министерства юстиции РФ «государственные нотариус не вправе удостоверить одно завещание от имени нескольких лиц» здесь же следует сказать, что, являясь односторонней сделкой, носящей строго личный характер, завещание согласно статьи 657 основ законодательства РФ о нотариате не может быть совершено через представителя, даже действующего по доверенности или на основании закона (родителей, опекунов и т.д.).

Относительно завещаемой наследственной массы можно отметить, что наследодатель вправе распорядиться только своим имуществом. Действительность завещания относительно оговоренной в нем наследственной массы определяется только на момент открытия наследства, и, сделав завещательные распоряжения относительно своего имущества, гражданин не лишен права распоряжаться своим имуществом: например, продавать и дарить его по своему усмотрению[[27]](#footnote-27).

Завещание - это, прежде всего, письменный документ. Законодательство не допускает составления устных завещаний, а также показывания факта завещания в судебном порядке, если завещатель высказал распоряжение в устной форме, хотя бы и в присутствии свидетелей.

Новое законодательство уделяет завещанию большое внимание. Статья 1126 предусматривает закрытые завещания, которые передаются в заклеенном конверте нотариусу лично завещателем в присутствии двух свидетелей, которые ставят на конверте свои подписи. Статья 1129 ГК РФ раскрывает новое понятие – завещание в чрезвычайных обстоятельствах. Гражданин, который находится в положении, явно угрожающем его жизни, и в силу сложившихся чрезвычайных обстоятельств лишен возможности составить по всем правилам завещание, может изложить свою волю в простой письменной форме в присутствии двух свидетелей. Такое завещание следует утвердить судом по требованию заинтересованных лиц либо свидетелей до истечения срока, установленного для принятия наследства.

Важное значение имеют указанные в завещании место и время его составления, нотариальная форма завещания является обязательной. Тем не менее, законодательством России предусмотрены конкретные случаи, когда нотариальная форма завещания может, быть, и не соблюдена в силу тех или иных обстоятельств. В этих ситуациях завещания, составленные с учетом требований законодательства, удостоверенные соответствующими полномочными должностными лицами, приравниваются к нотариально удостоверенным (статья 1127 ГК РФ).

Подводя итог вышесказанному необходимо отметить, что завещать можно только свое имущество, завещание должно быть составлено от имени одного лица, выражать только его волю и не должно быть связанно с какими бы то ни было «встречными условиями». Завещание порождает юридические последствия только после смерти завещателя при условии, что оно составлено в установленной законом форме.

Представляется, что на основании всего вышеизложенного завещание может быть определено как односторонняя сделка, носящая лично-формальный характер,

устанавливающая порядок правопреемства в правах и обязанностях наследодателя после его смерти.[[28]](#footnote-28)

* 1. **Правой анализ завещания.**

Российское законодательство провозглашает свободу завещательных распоряжений. (Статья 1119 ГК РФ). В III части ГК РФ пределы этой свободы несколько расширены.

Свобода – в данном случае это возможность проявление наследодателем своей воли на основе осознания законов общества при отсутствии каких-либо ограничений.[[29]](#footnote-29)

Свобода завещания означает, что наследодатель;

1. вправе по своему усмотрению завещать имущество любым лицам;
2. вправе самостоятельно определить долит наследников в наследстве;
3. вправе по своему усмотрению лишить наследства одного, нескольких или всех наследников по закону;
4. лишая наследников наследства, вправе не указывать причины такого лишения;
5. вправе по своему усмотрению включить в завещание иные распоряжения, предусмотренные правилами III части ГК РФ о наследовании;
6. вправе отменить уже совершенное завещание;
7. вправе изменить уже совершенное завещание;
8. не обязан сообщать кому-либо о совершении завещания;
9. не обязан сообщать, кому - либо о содержании завещания;
10. не обязан сообщать кому-либо об изменении завещания;
11. не обязан сообщать кому-либо об отмене завещания.

Свобода совершения завещания признается лишь в той мере, в какой не нарушает положений законодательства страны, публичный порядок и добрые нравы и не совершено на основании заблуждения.

Наследодатель имеет право отменить уже совершенное завещание, т.е. объявить его недействительным, подлежащим неисполнению, а также изменить уже совершенное завещание – по другому распорядиться своим имуществом.

Не обязан сообщать кому-либо о совершении завещания – означает, что наследодатель не должен ни кому, ни чего доказывать о своих поступках и действиях. У него нет ни каких обязанностей, на основании которых он был бы обязан что-либо кому-либо доказывать. Он никому не подотчетен. Это свобода его действий.

Наследодатель не должен никому сообщать о совершении, содержании, изменении и отмене завещания, дабы не быть подвергнутым давлению со стороны наследников и иных заинтересованных лиц.

Статья 1120 ГК РФ, дает гражданам право завещать любое имущество. Когда наследодатель составляет завещание, он не всегда знает, сколько проживет, какое имущество приобретет и какого лишиться.

Право завещать любое имущество означает, что завещатель вправе:

1. совершить завещание, содержащее распоряжение о любом имуществе, имеющимся в его собственности;
2. совершить завещание, содержащее распоряжение о том имуществе, которое он может приобрести в будущем;
3. распорядиться всем своим имуществом;
4. распорядиться какой –либо частью имущества;
5. составить одно завещание;
6. составить несколько завещаний.

 Под имуществом понимается как движимое, так и недвижимое имущество. Наследодатель вправе разделить свое имущество по долям между наследниками. В завещании он может указать только то имущество, которое у него имеется в наличии, а в отношении того которое приобретет уже после того, как составит завещание, может дать какие- либо распоряжения (например, разделить накопленные деньги в определенных долях).[[30]](#footnote-30)

Наследодатель вправе оставить не одно, а несколько завещаний. Но в таком случае, надо учитывать, как они могут быть восприняты после смерти. По общим правилам, когда совершается несколько завещаний, то силу имеет завещание, составленное последним. Но это правило применимо, когда речь идет об одном и том же имуществе. Следовательно, завещать имущество наследодатель может в нескольких завещаниях, только разделив его так, чтобы имущество одного завещания не совпадало с имуществом другого завещания.

Статья 1121 ГК РФ регулирует правила назначения и подназначения наследника в завещании.

Назначенный наследник – это конкретное лицо, которое завещатель определил как непосредственного наследника своего имущества.

Подназначение наследника в завещании означает, что завещатель может указать в завещании не просто наследника, а учесть все непредвиденные ситуации, которые могут возникнуть как лично с ним (наследодателем) так и с тем наследником, которому он завещал свое имущество. На такой случай он указывает другого наследника, но тот становиться таковым, только если первый наследник не сможет принять наследство по тем или иным причинам. Например, если наследник по завещанию после открытия наследства не успел принять его в установленный срок (умер), то право на принятие наследства переходит к подназначеному наследнику. Подназначенный наследник может вступить в наследство только в том случае если не будет наследника, на которого было оставлено завещание.

Законодательство регулирует так же доли наследников в завещанном имуществе в статье 1122 ГК РФ сказано «имущество, завещанное двум или нескольким наследникам без указания их долей в наследстве и без указания того, какие входящие в состав наследства вещи или права кому из наследников предназначаются, считаются завещанным наследникам в равных долях». Законодатель указал, что наследство считается завещанным в равных долях двумя или несколькими наследниками, если в завещании не определены их доли в наследстве, не указано какие вещи входят в состав наследства каждого, кому какие права из наследников переходят. Если в наследственную массу входит неделимая вещь, завещанная в равных долях, доли этой вещи будут определяться от ее стоимости. При согласии наследников в свидетельстве может быть указан порядок пользования такой неделимой вещью. Все разногласия будут разрешаться в судебном порядке[[31]](#footnote-31).

Наряду с вышесказанным хотелось бы упомянуть о статье 1123 ГК РФ, в которой говориться о соблюдении тайны завещания. Законодатель предусматривает, что в случае нарушения тайны завещания, завещатель вправе потребовать компенсацию морального вреда, а также воспользоваться другими способами защиты гражданских прав, предусмотренными III частью ГК РФ.

**1.3. Порядок изменения и отмены завещания.**

Все права и обязанности, предусмотренные завещательным распоряжением наследодателя, возникают у наследников с момента открытия наследства. Этим, а также общим принципом свободы завещания, в силу которого завещатель может, как оставить те или иные распоряжения на случай смерти, так и пересмотреть их в любой момент, объясняется большое значение правил об отмене или изменении ранее составленного завещания.

Изменение и отмена завещания регулируются статьей 1130 ГК РФ. Эти действия соответствуют принципу свободы завещаний. Для того, что бы изменить или отменить завещание не требуется ни указания причин такого решения, ни уведомления наследников, а тем более получения от них разрешения.

Составленное завещание может быть изменено только составлением нового завещания, в котором содержащиеся в первом завещании отдельные распоряжения отменены или изменены. Например, по первому завещанию гражданин завещал принадлежащие ему дом и автомобиль дочери, а дачу – сыну. В составленном позднее втором завещании было указано, что автомобиль завещан сыну. В результате будут действовать два завещания: по первому дочь получит только дом, а сын - дачу, а по второму автомобиль перейдет к сыну.

Составленным позднее завещанием предыдущее завещание может быть не только изменено, но и отменено. Если по первому завещанию гражданин завещает все сове имущество сыну, а во втором указывает, что все имущество передается по наследству дочери, это означает, что первое завещание полностью отменено и к наследованию по второму завещанию будет призываться только дочь наследодателя. Таким образом, более позднее завещание всегда отменяет или изменяет ранее составленное.

Наряду с этим в ст. 1130 ГК РФ указано, что завещание может быть отменено посредством распоряжения об его отмене, которое осуществляется путем подачи заявления о его отмене в нотариальную контору.

В случае получения заявления об отменен ранее сделанного завещания, либо получения нового завещания, отменяющего или изменяющего предыдущее, нотариусы делают отметку об этом на экземпляре завещания, хранящегося в государственной нотариальной конторе, в реестре для регистрации нотариальных действий и алфавитной книги. Если завещатель предоставляет имающийся у него экземпляр завещания, то отметка об отменен завещания делается и на этом экземпляре, и он приобщается к экземпляру, находящемуся в делах нотариальной конторы. Отмена завещания, совершенная в любой установленной форме, безвозвратна. Это означает что, если завещание отменено последующим завещанием, а затем последующее завещание отменено поданным по этому поводу уведомлением, первое завещание не восстанавливается и складывается ситуация, при которой наступает наследование по закону, поскольку ни одного завещания нет.[[32]](#footnote-32)

Другая ситуация возможна, если завещание, отменяющее предыдущее, или уведомление об отмене завещания признаны недействительными. В этих случаях предыдущее завещание полностью восстанавливается, поскольку сделка признанная недействительной, не порождает ни каких юридических последствий.

В инструкции Сбербанка РФ «О порядке совершения учреждениями Сберегательного банка Российской Федерации операций по вкладам насе­ления» говорится: новое завещательное распоряжение вкладчик оформля­ет в структурном подразделении банка, в котором хранится вклад, на от­дельном листе бумаги и на извещении. В тексте его он записывает номер своего счета, фамилию, имя и отчество нового наследника, указывает, что ранее составленное по данному счету завещательное распоряжение от такой-то даты на имя такого-то наследника теряет силу, записывает дан­ные своего паспорта, проставляет дату и расписывается. Работник банка проверяет написанное и сверяет данные паспорта, удостоверяет своей подписью новое распоряжение, указав дату, перечеркивает на лицевом счете ранее составленное завещательное распоряжение, делает ссылку на новое завещательное распоряжение, расписывается и проставляет дату. Такое новое завещательное распоряжение помещается в папку завеща­тельных распоряжений. В аналогичном порядке вкладчиком оформляется заявление об отмене завещательного распоряжения, которое помещается для хранения в папку завещательных распоряжений. Нотариально удосто­веренное (или приравненное к нему) завещание, составленное позднее, отменяет завещательное распоряжение, оформленное в структурном под­разделении банка, где хранится вклад, если в завещании об этом содер­жится специальное указание. Если же вкладчик не сообщил структур­ному подразделению банка о завещании, составленном в нотариальном порядке, структурное подразделение банка не несет ответственности за выплату вклада на основании имевшего у него завещательного распоря­жения вкладчика.

* 1. **Формы завещания в соответствии с новейшим гражданским законодательством**

Общие правила, касающиеся формы и порядка совершения завещания содержаться в статье 1124 III части ГК РФ.

При определении правил оформления завещания на первое место ста­вится его форма — письменная. Только письменная форма позволяет закре­пить волю наследодателя. С другой стороны, завещание представляет со­бой одностороннюю сделку, которая рассматривается по всем правилам оформления сделок. Согласно ст. 160 ГК РФ сделка в письменной форме должна быть совершена путем составления документа, выражающего ее содержание и подписанного в данном случае завещателем или лицом, уполномоченным последним[[33]](#footnote-33).

Письменная форма завещания имеет две формы составления: 1) специ­альная форма, утвержденная законодательством; 2) простая форма, в кото­рой должны содержаться все основные позиции, касающиеся завещания. Это место, время составления завещания, фамилия, имя, отчество завеща­теля; фамилия, имя, отчество нотариуса, который удостоверяет завещание (см. приложение 1). Несоблюдение правил о письменной форме завещания и о его нотариаль­ном удостоверении влечет за собой недействительность завещания.

По общему правилу, только нотариус имеет право удостоверить заве­щание (специальная форма). Исключение составляют следующие случаи (форма завещания специальная).

Простая форма составления завещания допускается лишь при чрезвычайных обстоятельствах, когда гражданин, который находится в положении, явно угрожающем его жизни, и в силу сложившихся чрезвычайных обстоятельств лишен

возможности совершить завещание в соответствии с законодательством страны, может изложить последнюю волю в ношении своего имущества в простой письменной форме. Изложение гражданином последней воли в простой письменной форме признается завещанием, если завещатель в присутствии двух свидетелей собственноручно написал и подписал документ, из содержания которого следует, что он представляет собой завещание.

Законодатель называет определенную категорию лиц, которые при составлении и удостоверении завещания, при передаче завещания нотариусу не могут быть свидетелями, подписывать документ вместо завещателя.

Нотариус и иное лицо, удостоверяющее завещание, не могут быть свидетелями в силу своего служебного положения и того, что они знают, что и кому конкретно завещал завещатель. Они проверяют правильность составления завещания, прочитывают его, перед тем как удостоверить.

Лицо, в пользу которого составлено завещание или сделан завеща­тельный отказ, супруг такого лица, его дети и родители также не имеют права быть свидетелями в силу того, что являются заинтересованной сто­роной и могут оказывать давление (активное или пассивное) на завещате­ля. Их присутствие в роли свидетелей нарушает основной принцип насле­дования - тайну завещания.

Что же касается граждан, не обладающих полной дееспособностью, то они не могут быть свидетелями в силу закона (ст. 21 ГК РФ).

Не могут быть свидетелями неграмотные. Законодатель указал на та­кую категорию лиц в силу того, что они могут подписать все, что угодно, не имея возможности прочитать завещания.

Особо надо отметить случаи, когда завещатель слеп и неграмотен. То­гда нотариус прочитывает ему вслух текст завещания, после чего за него расписывается другое лицо. Грамотному слепому человеку текст завеща­ния также должен быть прочитан вслух нотариусом, о чем делается соот­ветствующая отметка.

Лица, не владеющие в достаточной степени языком, на котором со­ставлено завещание, за исключением случая, когда составляется закры­тое завещание, также не могут быть свидетелями. Законодатель указал на две категории таких граждан:

1. не владеющие языком;
2. не в достаточ­ной степени владеющие языком.

Люди, которые не владеют языком, не понимают, что написано в завещании и завещание ли это.

 Вторая катего­рия граждан, которые не могут быть свидетелями, - это лица, не владею­щие в достаточной степени языком, т.е. способные изъясняться на данном языке, но на очень примитивном, бытовом уровне.

Если свидетель, при необходимости его присутствия во время совер­шения завещания, не отвечает указанным в статье требованиям, завеща­ние признается недействительным.

В завещании должны быть указаны место и дата его удостоверения.

Место - это точный адрес, где было составлено и удостоверено заве­щание.

Дата - число, когда было совершено данное событие. В случае столк­новения интересов наследников дата будет иметь существенное значение при разрешении споров.

 В статье 1125 ГК РФ говорится об основной форме завещаний – нотариально удостоверенных завещаниях.

 Нотариальное удостоверение – это свидетельство и оформление различных документов, юридических актов нотариусом.

 Законодатель говорит об обязанности точного исполнения предписаний закона и требует этого от всех участников, присутствующих при составлении и оформлении завещания, таким образом, эта императивная норма.

Завещание может быть написано: 1) собственноручно завещателем и со слов завещателя нотариусом. Собственноручное написание завещания в идеале означает, что полный текст завещания, дата и подпись написаны собственноручно завещателем. При написании могут быть использованы технические средства, и в таком случае завещатель ставит только свою подпись. Однако о дате подписания в статье ничего не говорится. Следо­вательно, ее написание возможно как техническими средствами, так и собственноручно завещателем. Очевидно, желательно было бы написание даты собственноручно. В случае опровержения завещания появится необ­ходимость в доказывании того, что оно было составлено именно самим завещателем (возможна графологическая экспертиза, а написание даты поможет быстрее и точнее подтвердить это). При написании или записи завещания могут быть использованы технические средства (ЭВМ, пишу­щая машинка и другие).

Если завещание записано нотариусом со слов завещателя, оно долж­но быть до его подписания полностью прочитано завещателем в при­сутствии нотариуса. Завещатель должен убедиться, что его воля воплоще­на в завещании. На завещании делается соответствующая надпись с ука­занием причин, по которым завещатель не смог лично прочитать завеща­ние.

Законодатель указал основные случаи подписания завещания не заве­щателем, а другим гражданином в присутствии нотариуса, но по просьбе завещателя:

1) в силу физических недостатков последнего;

2) его тяжелой болезни;

3) неграмотности.

В завещании указываются причины, в силу которых завещатель не мог подписать завещание собственноручно, а также фамилия, имя, отчество и место жительства гражданина, подписавшего завещание по просьбе заве­щателя, в соответствии с документом, удостоверяющим личность этого гражданина. Данное лицо несет ответственность за разглашение тайны завещания. Нотариус предупреждает об этом свидетеля. При нарушении этого обязательства свидетелем завещатель может воспользоваться спосо­бами защиты своих гражданских прав (см. ст. 1123 ГК РФ).

Свидетель может присутствовать при составлении, подписании, удо­стоверении завещания и при передаче его нотариусу только при желании. Свидетель должен отвечать требованиям ст. 1124 ГК РФ.

В случаях, когда завещатель желает составить и удостоверить свое за­вещание в присутствии свидетеля, последний обязан подписать это заве­щание, где дополнительно будут указаны фамилия, имя, отчество и место жительства свидетеля в соответствии с документом, удостоверяющим его личность.

Нотариус предупреждает свидетеля об ответственности за раз­глашение сведений о завещании (ст. 1123 ГК РФ).

При удостоверении завещания нотариус обязан ознакомить завещате­ля с положением об обязательной доле при наследовании. Уведомив об этом завещателя, нотариус обязан сделать на завещании соответствую­щую надпись.

Иные должностные лица (органы местного самоуправления и консуль­ские учреждения Российской Федерации) в силу закона, совершая нотари­альные действия, должны соблюдать все правила нотариального удосто­верения завещания.

Законодательство предусматривает так же закрытую форму завещания

 (ст. 1126 ГК РФ).

 Закрытое завещание является тайным, секретным, скрытым от других лиц, даже от нотариуса. Оно должно быть написано собственноручно.

Закрытое завещание завещатель в заклеенном конверте передает нота­риусу в присутствии двух свидетелей, которые ставят на конверте свои подписи. Подписи двух свидетелей на конверте будут означать, что заве­щание написано, но они не могут разглашать факт его существования. В случаях разглашения тайны завещания завещатель может предъявить установленные законодательством требования к свидетелям, например компенсацию морального вреда. После подписания двумя свидетелями закрытого завещания данный конверт в их присутствии запечатывает­ся нотариусом в другой конверт, на котором нотариус делает надпись, со­держащую сведения о завещателе, о месте и дате принятия, фамилии, имени, отчестве и месте жительства каждого свидетеля в соответствии с документом, удостоверяющим его личность. К свидетелям применяются нормы ст. 1124 ГК. РФ. Нотариус сообщает завещателю об обязательной доле при наследовании, которая может изменить данное завещание в той или иной мере, и делает надпись на втором конверте. Он выдает завещате­лю документ, подтверждающий принятие закрытого завещания.

Вскрытие закрытого завещания возможно только в случае смерти заве­щателя. Только по представлении свидетельства о смерти лица, совершив­шего закрытое завещание, нотариус не позднее чем через пятнадцать дней со дня представления вскрывает конверт с завещанием в присутствии не менее двух свидетелей и заинтересованных лиц из числа наследников по закону. Заинтересованные лица из числа наследников по закону сами реша­ют, приходить им на оглашение завещания или нет. После вскрытия кон­верта текст содержащегося в нем документа сразу же оглашается нотариу­сом. Нотариус обязан составить протокол о вскрытии конверта, подписываемый им и свидетелями. Таким образом, нотариус, огласив завещание, наследникам выдает нотариально заверенную копию протокола, а подлин­ный текст закрытого завещания оставляет у себя и хранит в своих архивах.

Следующая форма завещаний предусмотренная законодательством –завещания, приравненные к нотариально удостоверенным (ст. 1127 ГК РФ), которая будет подробно исследована и проанализирована в следующей главе, так как она является основной темой данной работы.

И, наконец, новая форма завещания, которая появилась в нашем законодательстве с принятием III части Гражданского кодекса РФ – завещание в чрезвычайных обстоятельствах (ст. 1129 ГК РФ).

Если чрезвычайные обстоятельства затрудняют или делают невозмож­ным составление завещания в обычной форме, совершить завещание в со­ответствии с правилами законодательства, завещатель может изложить последнюю волю в отношении своего имущества в простой письменной форме. Простая письменная форма означает, что такое завещание может быть написано собственноручно, на простой бумаге, в произвольной фор­ме, содержание должно говорить только о распоряжении имуществом на случай смерти, которым владеет завещатель. Главная особенность напи­сания такого завещания состоит в том, что должны присутствовать два свидетеля. Присутствие двух свидетелей и простая письменная форма го­ворят о публичном характере этого завещания. Завещатель не скрывает ничего от свидетелей, при которых пишет свое завещание собственноруч­но, указывая дату его написания и подписываясь под ним.

Такое завещание носит временный характер, оно утрачивает силу, если завещатель в течение месяца после прекращения этих обстоятельств не воспользуется возможностью совершить завещание в какой-либо иной фор­ме. Иная форма в данном случае означает, что завещатель может составить:

1) нотариально удостоверенное завещание; 2) закрытое завещание; 3) заве­щательное распоряжение правами на денежные средства в банках; 4) заве­щание, приравниваемое к нотариально удостоверенным завещаниям.

Но если завещание, составленное при чрезвычайных обстоятельствах, все-таки останется действительным (если завещатель умирает, не успев оформить его соответственным образом), то оно подлежит исполнению. Исполнение такого завещания будет носить сложный характер. И здесь все будет зависеть от наследников, 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.

Следует так же отметить, что ранее в проекте III части ГК РФ, предусматривалась и устная форма завещаний при чрезвычайных обстоятельствах, но в Кодекс она не вошла.

**Глава II. Некоторые аспекты совершения завещаний.**

**2.1 Завещания, приравненные к нотариально удостоверенным.**

Завещания, приравненные к нотариально удостоверенным регулируются статьей 1127 ГК РФ. Согласно данной статьи к нотариально удостоверенным завещаниям приравниваются:

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

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

3) завещания граждан, находящихся в разведочных, арктических

или других подобных экспедициях, удостоверенные начальникам этих экспедиций;

4) завещания военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских

частей, где нет нотариусов, также завещания работающих в этих частях гражданских лиц, членов их семей и членов семей военнослужащих удостоверенные командирами воинских частей;

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

 Завещание, приравненное к нотариально удостоверенному за вещанию, должно быть подписано завещателем в присутствии лица удостоверяющего завещание, и свидетеля, также подписывающего завещание.

В остальном к такому завещанию соответственно применяются правила статей 1124 и 1125 Гражданского кодекса РФ.

 Завещание, удостоверенное в соответствии с настоящей стать ей, должно быть, как только для этого представится возможность, на­правлено лицом, удостоверившим завещание, через органы юстиции нотариусу по месту жительства завещателя. Если лицу, удостоверив­шему завещание, известно место жительства завещателя, завещание направляется непосредственно соответствующему нотариусу.

 Если в каком-либо из случаев, предусмотренных пунктом 1 статьи 1127 ГК РФ гражданин, намеревающийся совершить завещание высказывает желание пригласить для этого нотариуса и имеется ра­зумная возможность выполнить это желание, лица, которым в соот­ветствии с указанным пунктом предоставлено право удостоверить завещание, обязаны принять все меры для приглашения к завещателю нотариуса.

Судебная и нотариальная практика знает много примеров, когда отдельные нарушения, допущенные при удостоверении завещания, в одних случаях ведут к признанию такого завещания, а в других, при аналогичных нарушениях, не влияют на его юридическую силу.

Разноречивая юридическая практика не может быть определена как явление отрицательное. Действительно. Если завещание удостоверено только лечащим врачом, второй экземпляр завещания в нотариальную контору направлен не был, то такое завещание вряд ли можно признать действительным. В тоже время, если при удостоверении завещания были допущены те же нарушения, но, например, подпись лечащего врача заверена главным врачом, который к тому же сам побеседовал с завещателем, о чем сделана отметка в тексте завещания, либо это стало известно в судебном заседании при рассмотрении иска о признании завещания недействительным, то такое завещание может быть признано действительным, хотя формально и нарушен закон при его удостоверении.

Об этом свидетельствует также судебная и нотариальная практика.

Так, народный суд признал недействительным завещание, которое было собственноручно написано наследодателем, имелась пометка о разъяснении

ст. 535 ГК РФ, (*прим. в связи с отсутствием арбитражной и судебной практики регулируемой по новому законодательству, здесь и далее будет использована арбитражная и судебная практика по состоянию на 1.01.2001г)*.

 воля завещателя была изложена предельно ясно. Помимо этого, один из экземпляров завещания был своевременно направлен в адрес нотариальной конторы. Основанием для признания завещания недействительным, послужило, то, что оно было составлено, заведующей терапевтическим отделением, где находился на излечении завещатель. Думается, что у суда в данном случае не было оснований для признания завещания недействительным. Допрошенные по делу свидетели подтвердили, что завещатель находился в состоянии, когда мог понимать значение своих действий и руководить ими. Форма завещания существенных нарушений не содержит. Оно зарегистрирована в специальной книге, содержит отметку о проверке личности и дееспособности завещателя. А один тот факт, что завещание удостоверено лицом на то неправомочным и, с учетом наличии на завещании подписи главного врача больницы, не является бесспорным основанием для признания завещания недействительным.

В некоторых случаях народные суды необоснованно признают действительными завещания, составленные с грубым нарушением формы завещания и порядка их удостоверения.

Так, в частности, решением народного суда Москвы было признано действительным следующие завещание:

«Смертное завещание:

Марцевой Екатерины Ивановны на двоюродную сестру Валькирьеву Ефросию Ивановну

Завещание

Все, что есть в сундуке, вещи, часы, кровать, люстра, пастельные принадлежности и деньги в сумке и в количестве, сколько есть, и деньги в сберегательном банке.

Адрес: Калининская область, ст. Максатиха, Максатихинского района, поселок Максатиха.»

Далее следуют подписи дежурного врача, медицинской сестры и свидетеля. Завещание составлено в одном экземпляре, нигде не зарегистрировано; по существу, завещание не удостоверено должностными лицами, а лишь заверена подпись завещательницы. При таких грубых нарушениях порядка удостоверения больничных завещаний приведенный выше документ не мог быть признан имеющим юридическую силу.

В некоторых случаях у нотариусов возникает вопрос о возможности исполнения того или иного завещания при наличии в нем «несущественных» нарушений формы. Представляется правильной позиция тех нотариусов, которые исполняют только абсолютно бесспорные завещания, а в остальных случаях рекомендую обратиться с иском в суд о признании завещания недействительным.

Характерным примером может служить постановление от 25 октября 1984 г., вынесенное, 1-й Московской государственной нотариальной контрой об отказе в совершении нотариального действия – выдаче свидетельства о праве на наследство по делу гражданки Т, В постановлении, в частности, указывалось, что выдача свидетельства о праве на наследство по завещанию невозможна, так как при составлении завещания не были соблюдены требования соответствующего инструктивного письма: отсутствует дата составления завещания, не указано в завещании местонахождения завещательницы в момент удостоверения завещания. Сомнение в подлинности завещания вызвали у нотариуса следующие факты: наличие подписи рукоприкладчика, хотя завещательница была грамотным человеком и сама подписала завещание, отсутствие сведений о разъяснении требований ст. 535 ГК РСФСР. Кроме того, дежурный врач заверил подлинность подписи завещательницы, вместо того, чтобы удостоверить само завещание и подлинность волеизъявления. В постановлении указывалось, что, так как законом нотариальной конторе не предоставлено право опрашивать свидетелей, а такие правомочия имеют только судебные органы, то заинтересованным лицам следует обратиться в суд с иском о признании завещания действительным.

Рассмотрим еще один пример: «В июне 1993 года скончался профессор Смирнов. После смерти отца Евгений Смирнов собрался уже было принять наследство покойного, но неожиданно узнал у нотариуса, что отец за неделю до смерти завещал свою трехкомнатную квартиру на Профсоюзной улице, дачу, машину, и все остальное имущество Скворцову, сыну своей последней жены. Завещание было удостоверено заместителем главного врача больницы по лечебной части. Смирнов решил, что это не справедливо, и обратился к адвокату. После этого был подан иск о признании завещания недействительным.

По ходатайству адвоката в суде допросили ряд свидетелей, в том числе внука и жену покойного. Оказалось, что в последние годы жизни профессор был едва ли вменяем. Он стал забывать свой адрес и телефон, иногда не узнавал даже родственников. Постоянно заговаривался и часто вообще не понимал где находится. Свидетельские показания подтверждались медицинскими документами: адвокат предоставил суду выписку из истории болезни от 1991 года, в которой у больного зафиксированы резкое снижение памяти, утрата сознания, нарушение мозгового кровообращения и т.д.

Однако замглавврача НИИ скорой помощи им. Склифосовского, выступавшая свидетелем со стороны ответчика, утверждала, что она лично прочла текст завещания наследодателю. Профессор не имел возражений по завещанию и лично подписал этот документ. Врач заявила. Что Смирнов –старший психически был совершенно здоров, а его состояние вполне соответствовало его преклонному возрасту.

С последним утверждением никто и не спорил, но оценивать его можно по- разному . Адвокат, например, ссылаясь на выписку из медкарты, утверждал, что состояние больного профессора оценивалось как тяжелое. Это подтверждало и заключение терапевтов, отметивших, что «контакт с больным затруднен», что у него «затуманенное сознание, переходящее в коматозное». Все это согласовывалось с выводами посмертной судмедэкспертизы, проведенной на основе медицинских документов: психика больного была изменена, и своих действий профессор Смирнов понимать не мог.

Но аргументы адвоката этим не исчерпывались. Он, например, выясним, что у покойного не складывались отношения с новой семьей. В доказательство супу было представлено письмо профессора на имя зампреда Совмина с жалобой на жену и ее сына, которые не только не ухаживали за ним, более тога, они "грабили" ученого. В связи с этим заслуженный ученый просил посодействовать в возвращении ему его вещей, которые жена перевезла на свою квартиру. Таким людям, резюмировал адвокат, Смирнов, будь он, в здравом уме, ничего завещать не мог.

В ходе судебного разбирательства выяснилось, что замглавврача, заверившая завещание, вообще не знает, кто его писал, поскольку она дала ответчику чистые бланки. При этом показания врача расходились с показаниями ответчика: Скворцов утверждал, что был в палате в тот момент, когда Смирнов подписал завещание, а врач говорила, что его там не было.

И, наконец, адвокат выложил последний козырь. Завещание, оказывается, было составлено с нарушением закона, поскольку заверено оно было не тем должностным лицом. Согласно п. 1 ст. 541 ГК и пункту 18 Инструкции о порядке удостоверения завещаний главврачами, их замами по медчасти дежурными врачами больниц и т.д., этот документ не может визировать заместитель главврача по лечебной части. Кроме того, если ответчик действительно находился рядом с больным в момент подписания завещания, то тогда был нарушен еще и пункт 8 той же инструкции, в соответствии, с которым получатель наследства не может присутствовать при составлении документа: иначе нарушается тайна завещания.

Суд признал завещание недействительным. Если вышестоящие инстанции оставят решение в силе, то в права наследства вступит родной сын покойного».[[34]](#footnote-34)

Другие примеры из судебной и адвокатской практики приведены в приложении, так же в приложении приведены извлечения из инструкций о порядке удостоверения завещаний военнослужащих, граждан находящихся на излечении в больницах…, граждан находящихся во время плавания на судах.

Подводя итог вышесказанному, следует отметить, что завещание удостоверенное в случаях предусмотренных статьей 1127 ГК РФ, должно быть, как только для этого представиться возможность, направлено лицом, удостоверившим завещание, через органы юстиции нотариусы по месту жительства завещателя. Если лицу, удостоверившему завещание, известно место жительства завещателя, завещание направляется непосредственно по соответствующему нотариусу.

Следует упомянуть и о порядке совершения нотариальных действий должностными лицами органов исполнительной власти.

В соответствии со статьей 37 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате в случае отсутствия в населенном пункте нота­риуса уполномоченные должностные лица органов исполнительной вла­сти совершают следующие нотариальные действия:

1) удостоверяют завещания;

2) удостоверяют доверенности;

3) принимают меры к охране наследственного имущества;

4) свидетельствуют верность копий документов и выписок то них;

5) свидетельствуют подлинность подписи на документах.

Совершение нотариальных действий возлагается решением органа исполнительной власти (или распоряжением его руководителя) на одно­го из должностных лиц аппарата исполнительной власти.

Справки о совершенных нотариальных действиях выдаются по тре­бованию суда, прокуратуры, органов следствия в связи с находящимися в их производстве уголовными или гражданскими делами, а также по требованию арбитражного суда в связи с находящимися в его разреше­нии спорами. Справки о завещании выдаются только после смерти заве­щателя по представлению свидетельства о смерти.

Должностное лицо, которому о совершении нотариальных действий стало известно в связи с выполнением им служебных обязанностей, обя­зано руководствоваться правилами о соблюдении тайны нотариальных действий. Если против него возбуждено уголовное дело в связи с совер­шенным нотариальным действием, то освободить его от обязанности со­хранения тайны может только суд.

Совершение должностными лицами органов исполнительной власти нотариальных действий регулирует "Инструкция о порядке совершения нотариальных действий должностными лицами органов исполнитель­ной власти" от 19 марта 1996 г. N 1055. Не будем останавливаться на ее положениях подробно, поскольку требования к действиям должност­ных лиц, аналогичны требованиям к нотариусам.[[35]](#footnote-35)

**2.2 Специальные распоряжения завещателя.**

К специальным распоряжениям завещатель относятся: подназначение наследника, завещательный отказ и завещательное возложение.

Завещательный отказ представляет собой возложенное на наследника исполнения по завещанию каких-либо обязательств в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей).[[36]](#footnote-36) Завещательный отказ представляет собой определенную обязанность по исполнению какого-либо обязатель­ства имущественного характера, которую должен совершить наследник за счет наследства. Отказополучатели на основании завещательного отказа имеют право требовать исполнения от наследника определенной возло­женной на него обязанности.

Законодатель говорит, что завещатель вправе возложить исполнение какой-либо обязанности за счет наследства. Это означает, что завещатель имеет право, ему предоставлена такая возможность, но воспользуется он этим правом или нет, зависит только от него, его никто не может заста­вить, принудить, обязать написать это в завещании.

Возложить исполнение за счет наследства означает, что никто не имеет права поручить что-либо кому-нибудь исполнить за счет наследства, кро­ме самого завещателя. Возложив исполнение какой-либо обязанности имущественного характера, завещатель вправе указать наследника или нескольких наследников; все зависит от конкретной обязанности и воли завещателя.

Предметом завещательного отказа могут быть:

1. передача в собственность;
2. передача во владение на ином вещном праве;
3. передача в пользование вещи, которая входит в состав наследст­ва;
4. передача входящего в состав наследства имущественного права;
5. приобретение от отказополучателя какого-либо имущества;
6. передача отказополучателю какого-либо имущества;
7. выполнение определенной работы для отказополучателя;
8. оказание отказополучателю определенной услуги;
9. осуществление в пользу отказополучателя периодических плате­жей;
10. иные указания согласно завещательному отказу.

Пользование вещью означает обращаться к данной вещи; прибегать к необходимости ее употребления для своей надобности; получать нужное для удовлетворения своих интересов; осуществлять желаемое при помо­щи этой вещи; извлекать выгоду при обращении с этой вещью.

Завещательное возложение (статья 1139 ГК РФ) – это официальное поручение завещателя одному или нескольким наследникам совершить определенное действие, направленное на проведение в жизнь общеполезной цели.

Завещательное возложение может иметь несколько видов:

1. имущественный характер исполнения;
2. неимущественный характер исполнения;
3. совокупность имущественного и неимущественного характера исполнения.

В случае неисполнения завещательного возложения все заинтересованный лица могут обратиться в суд. Заинтересованными лицами в завещательном возложении могут быть сами наследники, исполнитель завещания, иные лица, которые могут иметь отношение к данному завещательному возложению.[[37]](#footnote-37)

* 1. **Порядок признания завещания недействительным и его правовые последствия**

О недействительности завещания говорится в статье 1131 ГК РФ.

Возможны два варианта недействительности завещания в зависимости от основания:

1. в силу признания его таковым судом (оспоримое завеща­ние);
2. независимо от признания его судом (ничтожное завещание).

Обязательные предписания, касающиеся завещания, - положения закона, в случае противоречия которым завещание признается недействи­тельным. Сущность обязательных предписаний состоит именно в том, что в случае противоречия им за действием завещателя не признается юриди­ческой силы. Обязательные предписания гражданского законодательства влияют на действительность завещания.

Основные условия действительности завещания:

1. законность содер­жания;
2. соответствие волеизъявлению и воле завещателя;
3. соблюдение формы завещания;

4) в некоторых случаях присутствие свидетелей;

5) указание места составления завещания;

6) дата удостоверения завеща­ния;

7) отсутствие заблуждения при совершении завещания.

Несоблюдение нотариальной формы завещания влечет его ничтож­ность.

Когда говорят о недействительности завещания, большое внимание уделяется нарушению условий его составления (пороки содержания, субъектного состава, с пороками воли, с пороками формы). Недейст­вительное завещание не порождает желаемого правового результата, а при определенных случаях может повлечь неблагоприятные последст­вия.

Ничтожное завещание, т.е. не отвечающее обязательным требованиям гражданского законодательства, является недействительным с момента его составления независимо от признания или непризнания его таковым судом.

Оспоримое завещание не отвечает обязательным требованиям гражданского законодательства, оно может быть признано недействительным по решению суда.

Основная разница между оспоримым завещанием и ничтожным заключается в том, что:

1. Ничтожное завещание не соответствует требованиям закона, противоречит основам правопорядка и нравственности, не порождает юридических последствий, всегда недействительно с момента составления,
2. Оспоримое завещание совершено с превышением полномочий, совершено завещателем не способным понимать значение своих действий или руководствоваться ими (см. пример с. 39), совершено под влиянием обмана, насилия, угрозы; может быть признано судом недействительным и считается недействительным с момента вынесения судебного решения.

Завещание может быть признано судом недействительным по иску лица, права или интересы которого нарушены завещателем.

Правовые последствия недействительности завещания – его неисполнение.

Недействительность завещания полностью или частично не лишает наследников основного права – получения наследства по закону или другому завещанию.

**Часть III. Наследование по закону.**

**Глава I. Общие положения.**

Наследование по закону имеет место, когда и поскольку оно не изменено завещанием.

Если гражданин умер, не оставив завещания, то наследование в этом случае будет происходить по закону и наследниками станут определенные законом лица.

Если завещание имеется, но в нем завещано не все имущество умершего, то незавещанная часть имущества наследуется по закону.

Наследовать по закону могут граждане, находящиеся в живых к моменту смерти наследодателя, также зачатые при жизни наследодателя и родившиеся живыми после открытия наследства.

Наследниками по закону являются родственники наследодателя, среди них различаются очереди наследников. В настоящее время (с 1 марта 2002 года) российское законодательство определяет семь очередей наследников по закону: наследники первой, второй, третьей, четвертой, пятой, шестой и седьмой очереди.

Вначале к наследованию призываются наследники первой очереди и лишь в том случае, если таких наследников не оказалось, призываются к наследованию наследники последующих очередей, следуя друг за другом.

С 17 мая 2001 года до 1 марта 2002 года в законодательстве было определено четыре очереди наследников по закону, а до 17 мая 2001 года по закону могли наследовать только наследники первой и второй очереди. Если таковых не было и не было оставлено завещание, то наследство переходило государству.

К числу наследников по закону относятся также нетрудоспособные лица, состоявшие на иждивении умершего не менее одного года до его смерти. При наличии других наследников они наследуют наравне с наследниками той очереди, которая призывается к наследованию. В том случае, если нет ни одного наследника первой, второй, третьей, четвертой, пятой, шестой или седьмой очереди, нетрудоспособные иждивенцы наследуют самостоятельно в качестве наследников восьмой очереди.

Все наследники очереди, которая призывается к наследству, наследуют в равных долях, за исключением наследников, наследующих по праву представления (они наследуют между собой поровну долю умершего родителя).

Наследование по закону происходит в следующих ситуациях:

- гражданин умер, не оставив завещания;

Если при жизни гражданин в установленном порядке составил завещание, то в этом случае имущество будет наследоваться по завещанию и наследниками станут указанные в нем лица.

- завещание признано полностью или частично недействительным.

Если завещание составлено с нарушением закона, т.е. недействительно, то этот случай равнозначен тому, что завещание не оставлено.
Если завещание признано частично недействительным, то по закону наследуется только та часть имущества, в отношении которой завещание оказалось недействительным.

- наследники по завещанию отказались от принятия наследства или не приняли его;

- завещана часть имущества (тогда оставшаяся часть наследуется по закону);

В данном случае наследование происходит и по завещанию, и по закону: завещанная часть имущества наследуется по завещанию, незавещанная - по закону.

- наследник по завещанию скончался раньше наследодателя;

гражданин, указанный в завещании, не имеет права наследовать.

Необходимо отметить, что с 1 марта 2002 года произошло изменение в законодательстве о наследовании, поэтому если наследодатель умер до 1 марта 2002 года, то действуют старые нормы наследования, а если после 1 марта 2002 года или 1 марта, то применяются новые правила.

"При рассмотрении дел по спорам о наследовании круг наследников, порядок, сроки принятия наследства и состав наследственного имущества определяются, исходя из норм закона, действовавшего на день открытия наследства". [[38]](#footnote-38)

**Глава II. Наследники по закону и порядок призвания их к наследству.**

**2.1. Очередность наследования.**

К наследникам первой очереди относятся:

- дети ( в том числе усыновленные) умершего,

- супруг умершего;

- родители (усыновители) умершего.

Внуки наследодателя и их потомки наследуют по праву представления.

В ранее действующем законодательстве к наследникам первой очереди был отнесен "а также ребенок умершего, родившийся после его смерти", сейчас такого указания нет. Однако это, конечно, не означает, что ребенок не является наследником, - в соответствии со статьей 1116 ГК РФ "К наследованию могут призываться граждане, находящиеся в живых в день открытия наследства, а также зачатые при жизни наследодателя и родившиеся живыми после открытия наследства". Т.е. специального указания о ребенке умершего, родившимся после его смерти, не требуется и наследником он безусловно является.

Если нет наследников первой очереди, наследниками второй очереди по закону являются

- братья и сестры наследодателя (как полнородные, так и неполнородные),

- его дедушка и бабушка как со стороны отца, так и со стороны матери.

Дети полнородных и неполнородных братьев и сестер наследодателя (племянники и племянницы наследодателя) наследуют по праву представления

Если есть хотя бы один наследник первой очереди и он принял наследство, то никто из наследников второй очереди к наследству уже не призывается.

Если нет наследников первой и второй очереди, наследниками третьей очереди по закону являются:

- полнородные и неполнородные братья и сестры родителей наследодателя (дяди и тети наследодателя).

Двоюродные братья и сестры наследодателя наследуют по праву представления.

Если есть хотя бы один наследник второй очереди и он принял наследство, то никто из наследников третьей очереди к наследству уже не призывается.

Если нет наследников первой, второй и третьей очереди, право наследовать по закону получают родственники наследодателя третьей, четвертой и пятой степени родства, не относящиеся к наследникам предшествующих очередей.

Степень родства определяется числом рождений, отделяющих родственников одного от другого. Рождение самого наследодателя в это число не входит.

Наследники четвертой очереди - родственники третьей степени родства:

- прадедушки и прабабушки наследодателя.

 Наследники пятой очереди - родственники четвертой степени родства.

Еще раз замечу, что до 17 мая 2001 года были 2 очереди наследников, с 17 мая 2001 года до 1 марта 2002 года были 4 очереди наследников и только с 1 марта 2002 года появились 5-7 очереди наследников.

2.2. Наследование по праву представления.

Доля наследника по закону, умершего до открытия наследства или одновременно с наследодателем, переходит по праву представления к его потомкам и делится между ними поровну.

Подчеркнем, что наследовать по праву представления вправе не любые потомки любого наследника, а только указанные в законе, т.е. внуки наследодателя и их потомки, племянники и племянницы, двоюродные братья и сестры наследодателя.

Например, у наследодателя сын и дочь, у сына есть дети, внуки наследодателя. К моменту смерти наследодателя его сын умер. В данном случае наследство делится на две равные части - одна часть дочери наследодателя, а другая часть - его внукам, причем эта часть делится поровну между ними. Внуки наследодателя наследуют долю своего умершего отца.

Другой пример, наследники наследодателя - его брат и сестра. К моменту смерти наследодателя его брат умер. В данном случае наследство делится на две равные части - одна часть сестре наследодателя, а другая часть - его племянникам (детям брата), причем эта часть делится поровну между ними. Дети умершего брата наследодателя наследуют долю своего умершего отца.

В таких ситуациях внуки и правнуки, племянники и племянницы, двоюродные братья и сестры как бы представляют своих родителей, поэтому такой порядок наследования именуется наследованием по праву представления.

Потомки не имеют права наследовать по праву представления, если наследник по закону

- был лишен наследодателем наследства,

- не имел бы права наследовать как недостойный наследник,

то его потомки не наследуют по праву представления .

До 1 марта 2002 года такой нормы в законодательстве не было и потомки недостойного наследника или наследника, лишенного наследства, имели право наследовать по закону по праву представления.

Однако они могут наследовать по завещанию[[39]](#footnote-39).

2.3. Граждане, не имеющие права наследовать.

Есть категория граждан, у которых право на наследование ограничено законом. Это, например, граждане, совершившие неблаговидные действия в отношении наследодателя, и именуются они недостойными наследниками.

Не имеют права наследовать ни по закону, ни по завещанию граждане, которые своими умышленными противоправными действиями, направленными

- против наследодателя,

- кого-либо из его наследников

- или против осуществления последней воли наследодателя, выраженной в завещании,

способствовалилибо пытались способствовать призванию их самих или других лиц к наследованию либо способствовали или пытались способствовать увеличению причитающейся им или другим лицам доли наследства, если эти обстоятельства подтверждены в судебном порядке.

Например, лицо, включенное в завещание, было признано судом убийцей наследодателя. Понятно, что убийца не будет призван к наследованию.

Однако граждане, которым наследодатель после утраты ими права наследования завещал имущество, вправе наследовать это имущество.

Также не наследуют по закону родители после детей, в отношении которых родители были в судебном порядке лишены родительских прав и не восстановлены в этих правах ко дню открытия наследства

Однако по завещанию такие родители наследовать могут.

Могут быть отстранены от наследования неплательщики алиментов.

По требованию заинтересованного лица суд отстраняет от наследования по закону граждан, злостно уклонявшихся от выполнения лежавших на них в силу закона обязанностей по содержанию наследодателя. Однако по завещанию такие недостойные наследники наследовать могут.

Не каждый гражданин может обратиться в суд с таким требованием, а только заинтересованное лицо, т.е. имеющее на это правовые основания. Например, таким лицом может быть кто-либо из иных наследников, а может быть и орган опеки.

"Злостно уклонявшийся" - это не обязательно нерадивый отец (мать), не платящий алименты. Все члены семьи обязаны заботиться друг о друге и материально поддерживать других членов семьи, нуждающихся в помощи.

Родители обязаны содержать своих несовершеннолетних детей, а также нетрудоспособных совершеннолетних детей, нуждающихся в помощи.

Трудоспособные совершеннолетние дети обязаны содержать своих нетрудоспособных нуждающихся в помощи родителей и заботиться о них.

Супруги обязаны материально поддерживать друг друга. Это - не только моральный долг, но и законная обязанность супругов.

Семья - это не только супруги, родители и дети. Другие члены семьи также обязаны помогать нуждающимся в этом членам семьи, независимо от того, проживают они вместе или нет.

К "другим членам семьи" закон относит братьев, сестер, бабушек, дедушек, внуков, пасынков и падчериц, а также "фактических" воспитанников.

Есть категория лиц, которые наследуют в любом случае, даже если по завещанию все имущество завещано другим и даже если по завещанию они лишены наследства. Это - лица, имеющие право на обязательную долю в наследстве. Однако если эти лица оказались недостойными наследниками, то они также лишаются права на наследство.

**2.4. Право на обязательную долю в наследстве.**

Как было сказано выше, есть категория лиц, которые наследуют в любом случае, даже если по завещанию все имущество завещано другим и даже если по завещанию они лишены наследства. Это - лица, имеющие право на обязательную долю в наследстве.

Заметим сразу, что новым кодексом установлены случаи, когда суд может уменьшить размер обязательной доли или вообще отказать в ее присуждении, - до 1 марта 2002 года это было невозможно.

На обязательную долю в наследстве имеют право:

- несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя (в том числе усыновленные), а также нетрудоспособные

- супруг,

- родители (усыновители)

- и иждивенцы умершего.

Они наследуют, независимо от содержания завещания, не менее половины доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону (обязательная доля).

До 1 марта 2002 года размер обязательной доли был 2/3 доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону, после 1 марта 2002 года - 1/2.

Право на обязательную долю не может быть поставлено в зависимость от согласия других наследников на ее получение, так как закон не предусматривает необходимости их согласия.

Вводнымзаконом установлено: "Правила об обязательной доле в наследстве, установленные частью третьей Кодекса, применяются к завещаниям, совершенным после 1 марта 2002 года".

Продолжая мысль законодателя, можно заключить, что к завещаниям, совершенным *до* 1 марта 2002 года, соответственно должны применяться нормы об обязательной доле в наследстве ранее действующего законодательства.

Видимо, такая позиция законодателя объясняется тем, что при совершении завещаний до 1 марта 2002 года завещателю разъяснялось содержание именно ст. 535 ГК РСФСР, и, таким образом, именно правила этой статьи принимались им во внимание при выражении своего волеизъявления.

Для определения обязательной доли наследника нужно прежде всего выяснить круг наследников по закону и объем наследственного имущества.

Круг наследников по закону выявляется на момент открытия наследства - следует принимать во внимание всех наследников по закону, которые были бы призваны к наследованию, в том числе и наследников по праву представления.[[40]](#footnote-40)

При определении размера обязательной доли нужно учитывать все наследственное имущество, как включенное, так и не включенное в завещание, включая предметы обычной домашней обстановки и обихода, независимо от того, проживал ли кто-либо из наследников совместно с наследодателем.

При этом, если обязательная доля может быть выделена из незавещанного имущества, то необходимый наследник получает 1/2 его законной доли именно из незавещанной части наследственного имущества, если же обязательная доля не может быть выделена из незавещанного имущества, то завещание признается частично недействительным и доля выделяется из завещанного имущества.

Часть III. Правовые проблемы института наследственного права в России.

**Глава I. Коллизионные вопросы права наследования**

Надо отметить то, что до этого речь шла о праве на наследство, а сейчас она пойдет о трудностях в способах реализации этого права.

Особенности в том, что до открытия наследства все наследство принадлежало одному лицу – наследодателю, а после его смерти, если есть несколько наследников, - то, соответственно, появляется и несколько собственников этого имущества.

Возникающее в результате наследственного правопреемства право совместной собственности наследников можно прекратить путем раздела наследственного имущества. До этого момента наследники, являясь собственниками унаследованных вещей, остаются сокредиторами должников наследодателя, содолжниками его кредиторов. Разумеется, кроме случаев, когда наследственное имущество разделено самим завещателем в тексте завещания.

Наследственное имущество делится по соглашению принявших наследство наследников в соответствии с причитающимися им долями. При не достижении соглашения раздел производится в судебном порядке.

Возможны три вида (способа) раздела наследственного имущества: 1) самими наследниками без постороннего вмешательства; 2) нотариальный; 3) судебный.

 В то же самое время возникают очень много коллизий, связанных с некоторыми неточностями, неопределенностями, дополнениями и противоречиями в нашем Российском законодательстве и Международном праве.

**Глава II. Международные коллизии в области наследования.**

Число наследственных дел с иностранным элементом во второй половине ХХ века все время увеличивалось, что являлось косвенным последствием миграции населения во всем мире в конце прошлого века и начале нынешнего века. Переселенцы часто связаны родственными отношениями с отдельными гражданами страны своего происхождения, что служит основой для возникновения дел о наследовании.

Разнообразие практики в этой области и сложности, возникающие при разрешении конкретных наследственных дел, объясняются значительными различиями, которые есть во внутреннем законодательстве в области наследственного права. Это проявляется в том, что в разных странах неодинаково определяется круг наследников по закону и по завещанию; устанавливаются различные требования, предъявляемые к форме завещания; существуют различные системы распределения наследственного имущества и т.д.

Коллизионные вопросы наследования регулируются обычно внутренним законодательством государств.

**2.1. Наследственные права иностранцев в РФ.**

В отношении наследования иностранцами в РФ никаких ограничений не установлено; им предоставляется в области наследования национальный режим независимо от того, проживают они в РФ или нет. Предоставляя иностранцам национальный режим в области наследования, наше право не ставит условия о взаимности.

 Из этого принципа исходят и договоры о правовой помощи, предусматривающие, что граждане одной страны в отношении наследования полностью приравниваются к гражданам другой страны. В этих договорах идет речь о признании за иностранцами способности наследовать по закону и по завещанию наравне с собственными гражданами, переходе наследственного имущества к наследникам – иностранцам на таких же условиях, что и к собственным гражданам в отношении способности к составлению и отмене завещания на имущество, находящееся на территории соответствующей страны.

 Наследственные суммы, причитающиеся иностранцам, переводятся из РФ за границу беспрепятственно, но при наличии взаимности в отношении переводов со стороны соответствующего иностранного государства[[41]](#footnote-41).

 Отношения по наследованию определяются по закону той страны, где наследодатель имел последнее постоянное место жительства. Таким образом, в области наследования как коллизионный принцип применяется закон страны места жительства наследодателя. Этим законодательством будут определяться круг наследников, порядок, в котором они призываются к наследованию, доли их в наследственном имуществе и целый ряд других вопросов наследования. В отечественной литературе отмечалось, что для определения домицилия наследодателя в той или иной из зарубежных стран придется положить в основу более или менее общепринятую в международном обороте концепцию домицилия.

 Право на наследование строений, находящихся в РФ, всегда определяется по российскому закону.

 В отношении наследования по завещанию эта статья предусматривает, что “способность лица к составлению и отмене завещания и акта его отмены определяются по закону той страны, где завещатель имел постоянное место жительства в момент составления акта. Однако завещание или его отмена не могут быть признаны недействительными вследствие несоблюдения формы, если последняя удовлетворяет требованиям закона места составления акта или требованиям советского закона”. Таким образом, при определении формы завещания принцип места жительства является основным, остальные принципы – дополнительными, а в отношении способности составления завещания за основу принят только один принцип – принцип места жительства.

 Большое практическое значение имеет определение того, в компетенцию органов какой страны входит производство по делам о наследовании. Обычно в договорах о правовой помощи предусматривается, что производство дел о наследовании движимого имущества ведут учреждения юстиции страны, на территории которой наследодатель имел последнее постоянное место жительства, а производство дел о наследовании недвижимого имущества – учреждения юстиции страны, на территории которой оно находится. В отдельных договорах содержатся некоторые особые правила о распределении указанной компетенции.

***2.2.* Наследственные права Российских граждан за границей.**

В большинстве случаев, по договорам о правовой помощи в отношении недвижимого имущества применяется закон места нахождения имущества, в отношении движимого имущества – закон гражданства наследодателя (или закон места жительства наследодателя). Если, например, российский гражданин умер на территории иностранного государства, то его движимое имущество, как правило, передается консулу РФ по его требованию, для того чтобы он мог с ним поступить по законам своей страны. Договоры тем самым устанавливают как бы расщепление режима имущества, то есть в зависимости от категории имущества используются разные принципы применения права. Из этого же принципа разделения движимого имущества исходит ряд консульских конвенций, заключенных с другими государствами.

 Российские граждане имеют право на получение наследственного имущества, если наследование открылось за рубежом. Права наследования, возникающие на основании соответствующих иностранных законов, полностью признаются в РФ.

 Важную роль в охране наследственных прав наших граждан за рубежом призваны играть консульские представители РФ. Если консулу станет известно об открывшемся наследстве в пользу проживающих в РФ российских граждан, то он незамедлительно сообщает все известные ему сведения о наследстве и возможных наследниках в Министерство иностранных дел РФ. Согласно ряду консульских конвенций, заключенных с другими странами, компетентные власти государства пребывания должны извещать консула об открытии наследства в государстве его пребывания, когда наследником является гражданин представляемого государства. На практике в этих случаях часто возникает необходимость незамедлительно принять меры по охране наследственных прав. В этом отношении важную роль могут сыграть действия российского консула, который в соответствии с положениями ряда консульских конвенций, заключенных Россией, может представлять интересы российских граждан[[42]](#footnote-42). Право консула представлять граждан своей страны без особой доверенности, в том числе и по наследственным делам, в стране пребывания, если граждане отсутствуют и не поручали веления своего дела какому либо лицу, предусмотрено Консульским уставом

Глава III. Характеристика нововведений касающихся

наследования и их аналогия с опытом зарубежных стран.

1 марта 2002г. вступила в действие третья часть ГК РФ, раздел V которой содержит правила, регулирующие наследственные правоотношения. Особенность этого раздела состоит в том, что законодатель, наряду с сохранением большей части основополагающих принципов ГК РСФСР 1964г., впервые внес ряд новелл, существенно меняющих направление развития наследования в России. Не следует забывать о том, что принципы наследования – нововведения в российском законодательстве – давно используются в зарубежных странах. Актуальным вопросом остается применение новых норм, разработка механизмов их реализации и, безусловно, столь же актуально прогнозирование их дальнейшего развития с учетом зарубежного опыта[[43]](#footnote-43).

В третьей части ГК РФ по сравнению с ГК РСФСР количество норм о наследовании возросло более чем в два раза: раздел V содержит 76 статей, объединяющих 5 глав: «Общие положения о наследовании»; «Наследование по завещанию»; «Наследование по закону»; «Приобретение наследства», «Наследование отдельных видов имущества», в то время как старый ГК насчитывал всего 35 статей в разделе VII «Наследственное право».

Достоинством нового Кодекса, несомненно, является то, что его нормы значительно развивают и конкретизируют положения прежнего закона. Если возникавшие в практике до настоящего времени проблемы, вызванные пробелами в законодательстве, приходилось разрешать с помощью руководящих разъяснений Пленума Верховного Суда или выводить то или иное положение исходя из смысла и «духа» закона, то сейчас ответы на многие вопросы можно найти в нормах Кодекса.

Отныне на уровне закона закреплен тезис об универсальности наследственного правопреемства, выдвигавшийся еще юристами Древнего Рима. «При наследовании имущество умершего (наследство, наследственное имущество) переходит к другим лицам в порядке универсального правопреемства, то есть в неизменном виде как единое целое и в один и тот же момент», если из правил ГК РФ не следует иное.[[44]](#footnote-44)

Впервые на законодательном уровне дано определение понятия наследства, под которым понимают «принадлежавшие наследодателю на день открытия наследства вещи, иное имущество, в том числе имущественные права и обязанности».[[45]](#footnote-45) Существенным следует признать уточнение о том, что «не входят в состав наследства права и обязанности, неразрывно связанные с личностью наследодателя, в частности, право на алименты, право на возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина…».

Для наследственного права решающее значение имеет вопрос о времени открытия наследства, поскольку именно на день открытия наследства определяется состав наследства; с этого момента отсчитывается срок, предусмотренный для принятия наследства (ч.4 ст.1152) или отказа от него (ч.2 ст.1157). В соответствии со ст.1114 ГК РФ «днем открытия наследства является день смерти гражданина. Предусмотрено два способа принятия наследства: путем подачи нотариусу по месту открытия наследства заявления наследника о принятии наследства либо заявления о выдаче свидетельства о праве на наследство или путем «совершения действий, свидетельствующих о фактическом принятии наследства» (ч.2 ст.1153). Данная норма содержалась в ГК РСФСР и стала традицией для наследственных правоотношений в России. Аналогичная норма (с поправкой на то, что наследник извещает районного судью) действует в Болгарии, Италии, Франции. Другая традиция сложилась в Венгрии и ФРГ, где наследник получает причитающееся ему наследственное имущество без совершения особых правовых действий по его принятию.
При объявлении гражданина умершим днем открытия наследства является день вступления в законную силу решения суда об объявлении гражданина умершим», а в случае, когда днем смерти гражданина признан день его предполагаемой гибели, - день смерти, указанный в решении суда. Содержание данной статьи практически полностью соответствует ст.528 ГК РСФСР. Вместе с тем норма третьей части ГК РФ вводит существенное дополнение: «граждане, умершие в один и тот же день, считаются в целях наследственного правопреемства умершими одновременно и не наследуют друг после друга. При этом к наследованию призываются наследники каждого из них» (ч.2 ст.1114).

Новый ГК расширяет круг лиц, которые могут призываться к наследованию по завещанию. Согласно ст. 1116 ГК к наследованию по завещанию могут призываться указанные в нем юридические лица, существующие на день открытия наследства, а также Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования, иностранные государства и международные организации. Наследниками как по закону, так и по завещанию могут быть граждане, находящиеся в живых в день открытия наследства, а также зачатые при жизни наследодателя и родившиеся живыми после открытия наследства (ч.1 ст.1116).

Существенные изменения коснулись института наследования по завещанию, которому в части третьей ГК РФ посвящена отдельная глава. Новеллой является статья 1118 ГК РФ, определяющая момент, с которого возникает завещательная правосубьектность. До 1 марта 2002г. этот вопрос не был урегулирован законодательством. В юридической литературе высказывались различные рекомендации на этот счёт. Одни авторы допускали возможность составления завещания несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет, которые уже могли быть обладателями собственного имущества. Другие считали, что правом завещать наделены только совершеннолетние. ГК РФ пошёл по третьему пути, установив, что «завещание может быть совершено гражданином, обладающим в момент его совершения дееспособностью в полном объеме» (ч.2 ст.1118). По общему правилу полная дееспособность у гражданина возникает в возрасте 18 лет. Однако не исключен вариант приобретения полной дееспособности несовершеннолетними. ГК предусматривает две таких возможности: вступление в брак до достижения 18-летнего возраста [[46]](#footnote-46) и эмансипация[[47]](#footnote-47). Если обратиться к зарубежному опыту, то в Испании завещание может составить любое лицо, достигшее 14 лет, Словении и Черногории - 15, во Франции, ФРГ, Сербии и Хорватии – 16, в Швейцарии – 18. Определение возраста зависит от развития культуры, исторических законодательных традиций и иных факторов (этнических, географических) той или иной страны. Что касается ограниченно дееспособных граждан, которые признаны таковыми вследствие злоупотребления спиртными напитками и наркотическими средствами (ст.30 ГК), то из смысла приведенной нормы можно вывести невозможность составления завещания указанными лицами.

Особо подчёркивается личный характер завещания: не допускается совершение завещания через представителя (ч.3 ст.1118), что закреплено и ст.2064 Германского гражданского уложения 1896г., и ст. 669 Гражданского кодекса Испании 1889г., и ст.941 Гражданского кодекса Польши 1964г.

 Совершение завещания двумя или более гражданами не допускается (ч.4 ст.1118). Под принципом свободы завещания понимается право завещателя «по своему усмотрению завещать имущество любым лицам, любым образом определить доли наследников в наследстве, лишить наследства одного, нескольких или всех наследников по закону, не указывая причин такого лишения», а также включить в завещание иные распоряжения, предусмотренные правилами ГК о наследовании, отменить или изменить совершенное завещание (ч.1 ст.1119). Свобода завещания проявляется также и в том, что «завещатель вправе совершить завещание, содержащее распоряжение о любом имуществе, в том числе о том, которое он может приобрести в будущем».[[48]](#footnote-48) Прежний закон о подобной возможности умалчивал.

Большое значение для охраны интересов наследодателя имеет сохранение тайны завещания, которую регулирует специальная статья Кодекса (1123), обязывающая нотариуса, другое удостоверяющее завещание лицо, переводчика, исполнителя завещания, свидетелей, а также гражданина, подписывающего завещание вместе завещателя не разглашать до открытия наследства сведения, касающиеся содержания завещания, его совершения, изменения или отмены. При этом устанавливается, что «случае нарушения тайны завещания завещатель вправе потребовать компенсацию морального вреда, а также воспользоваться другими способами защиты гражданских прав», предусмотренными ГК.

Расширению принципа свободы завещания, несомненно, будет способствовать появление новых форм завещания в Российской Федерации (со своими достоинствами и недостатками).

Во-первых, введен институт закрытого завещания (ст.1126), подразумевающий право завещателя собственноручно написать и подписать завещание, запечатать его в конверт и в присутствии двух свидетелей передать на хранение нотариусу. Последний в соответствии с ч.3 ст.1126 ГК РФ запечатывает конверт, подписанный свидетелями, в другой конверт, на котором делает надпись, содержащую сведения о завещателе, месте и дате принятия завещания. Таким образом, до смерти завещателя никто (включая нотариуса) не вправе ознакомиться с содержанием завещания. Такая форма завещания давно используется в зарубежных странах. Например, в ФРГ, Польше и Болгарии оно называется собственноручным, в Венгрии – письменным личным, в Италии - секретным (которое, кстати, может быть написано и третьим лицом), во Франции – тайным, в Испании – закрытым. Однако такая форма завещания опасна тем, что человек, решивший письменно оформить свое волеизъявление на случай смерти, не знаком с правилами написания и составления завещания. Даже после разъяснений нотариуса на этот счет ошибок в составлении завещания не многие могут избежать.

Получается следующая ситуация: гражданин написал закрытое завещание, будучи уверенным, что после его смерти оно будет исполнено, но после открытия наследства окажется, что завещание составлено с нарушением ряда норм, а значит, – будет признано недействительным. Таким образом, воля наследодателя не будет исполнена. В приведенных в качестве примера странах подобная форма завещания применяется не одно десятилетие, накоплена большая судебная практика по решению коллизионных вопросов, а потому в ближайшие годы обязанность по упорядочению российской правоприменительной практики ляжет на суды. Ввиду этого изучение судебной практики ФРГ, Франции, Испании и Италии будет как нельзя кстати.

Во-вторых, введен институт завещания в простой письменной форме (ст.1129), применяющийся когда гражданин находится в чрезвычайных обстоятельствах, то есть в «положении, явно угрожающем его жизни, и в силу сложившихся чрезвычайных обстоятельств лишен возможности совершить завещание в соответствии с правилами статей 1124-1128». В этом случае гражданин может изложить последнюю волю в отношении своего имущества в простой письменной форме. Данная новелла, безусловно, потребует разъяснений Пленума Верховного Суда РФ, без которых судебная практика будет весьма противоречивой. В зарубежных странах практика применения завещания «в чрезвычайных обстоятельствах» несколько иная. В Польше, например, подобное завещание называется специальным и существует в устной форме. Это означает, что человеку не обязательно писать (пусть даже в произвольной форме) завещание (на это, нередко, просто не хватает времени), достаточно устно выразить свою волю в присутствии не менее трех свидетелей. В Испании устное завещание допускается только в период боевых действий (в условиях неизбежной опасности). Немецкое законодательство предусматривает «упрощенный порядок составления завещания для лица, находящегося в местности, с которой вследствие чрезвычайных обстоятельств прервано сообщение, либо находящегося в плавании на немецком судне» (ст.2249 Германского гражданского уложения).

Кроме того, ГК РФ предоставляет возможность написания завещания со слов завещателя нотариусом: до его подписания завещателем оно должно быть полностью прочитано завещателем в присутствии нотариуса (предусмотрено во Франции, ФРГ, Испании, Италии, Польше). Если же завещатель не в состоянии лично прочитать завещание, его текст оглашается для него нотариусом, о чем на завещании делается соответствующая надпись с указанием причин, по которым завещатель не смог лично прочитать завещание (ч.2 ст.1125). Важным уточнением является положение нового ГК о том, что при написании или записи завещания могут быть использованы технические средства (электронно-вычислительная машина, пишущая машинка и другие) (ч.1 ст.1125)[[49]](#footnote-49).

Интересно, что в Проекте третьей части ГК РФ предусматривалась возможность составления завещания даже в устной форме (при участии двух свидетелей). Представляется обоснованным, что правила об устной форме не включены в ГК, поскольку вероятность искажения воли завещателя слишком велика, что повлекло бы за собой весьма запутанную судебную практику.

По-другому в третьей части ГК урегулированы отношения, возникающие в связи с составлением завещательного распоряжения правами на денежные средства в банках. Как известно, специфика института завещательного распоряжения вкладом в ГК РСФСР состояла, во-первых, в упрощенном порядке его оформления, поскольку для действительности завещательного распоряжения достаточно было его удостоверения служащим банка (нотариального удостоверения не требовалось), а во-вторых, вклад не входил в состав наследственного имущества и на него не распространялись общие правила о наследовании (ст.561 ГК РСФСР)[[50]](#footnote-50). Благодаря этим особенностям совершение завещательных удостоверений до настоящего времени было весьма популярным способом распоряжения правами на денежные средства на случай смерти.

Действующий ГК устанавливает общий правовой режим для наследования прав на денежные средства в банках, то есть денежные средства, внесенные гражданином во вклад, теперь не исключаются из состава наследства (ст.1128). Такой подход законодателя вряд ли следует признать обоснованным, поскольку в том случае, когда завещатель хочет распорядиться на случай смерти не только денежными средствами, находящимися на вкладе, но и иным принадлежащим ему имуществом, отпадает надобность в составлении завещательного распоряжения, так как выраженная в завещании воля наследодателя и так распространит своё действие на денежные средства, находящиеся на вкладе. В связи с введением общего порядка наследования денежных вкладов можно предположить, что распространенность завещательных распоряжений снизится.

Более продуманными стали нормы ГК РФ, посвященные завещательному отказу, под которым ранее понималось возложение на наследника исполнение какого-либо обязательства в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей), которые приобретают право требовать его исполнения (ст.538 ГК РСФСР). ГК РФ особо подчеркивает характер действий наследников, совершаемых в пользу отказополучателей.

Как указано в ч.1 ст.1137 ГК РФ речь идёт об исполнении наследником (по завещанию или по закону) «за счет наследства какой-либо обязанности имущественного характера». При этом правовая природа складывающихся отношений между отказополучателем и наследником, на которого возложен завещательный отказ, однозначно определена законом: к таким отношениям применяются положения ГК об обязательствах.

# Заключение.

Целью моей дипломной работы было изучение и анализ проблем, связанных с наследованием по завещанию, исследование практики и рассмотрение коллизионных вопросов в этой области. Какие выводы?

Нормативная база по наследованию достаточна, обширна, но требует детального обсуждения и изучения в связи с тем, что в нее были внесены некоторые существенные изменения. III часть ГК, регулирующая наследование, сменила советские правила ГК РСФСР от 1964 года, по которым когда-то жила Россия.

По новому ГК, завещание названо первым основанием наследования, а закон - вторым. Это должно стимулировать составление завещаний. Составление завещания становится более свободным. Идеология III части ГК, как объясняют ее составители, в том, чтобы мягким, консервативным образом (без радикальных изменений) усилить свободу института частной собственности. Государство теперь становится претендентом на наследство только по воле наследодателя. Кроме того, говорят разработчики, свобода составления завещания чрезвычайно важна для участника рыночных отношений, так как стимулирует эти самые отношения.

Институт наследования в настоящее время в России приобретает все большее значение. В последнее время все больше наследование происходит в порядке завещания. Закон же детально регулирует наследственные отношения и обеспечивает соблюдение прав и обязанностей граждан, что, безусловно, необходимо для нормального существования и надлежащего функционирования правового государства, каким становится Российская Федерация.

**Список использованной литературы.**

## Нормативные акты.

1. Конституция Российской Федерации от 12.12.1993г.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации часть III от 1.11 2001г. // Собрание законодательства РФ
3. Закон Российской Федерации «О введение в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации от 26.11.2001 г. № 147-ФЗ // Собрание законодательства
4. Основы законодательства Российской Федерации о нотариате от 11.02.1993 г. № 4462-1 // Ведомости съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации,
5. Закон Российской Федерации «О налоге с имущества, переходящего в порядке наследования или дарения» // Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного совета Российской Федерации.
6. Инструкция о порядке совершения нотариальных действий должностными лицами органов исполнительной власти РФ, зарегистрированная Министерством юстиции РФ от 19.03. 1996.
7. Инструкция о порядке удостоверения завещаний главными врачами, их заместителями по медицинской части или дежурными врачами больниц, других стационарных лечебно- профилактических учреждений, санаториев, а также директорами и главными врачами домов для престарелых и инвалидов, утвержденная Министерством юстиции СССР от 20.06.1974 г.
8. Инструкция о порядке удостоверения завещаний и доверенностей командирами (начальниками) воинских частей, соединений. Учреждений и военно-учебных заведений, начальниками, их заместителями по медицинской части, старшими и дежурными врачами госпиталей, санаториев и других военно – лечебных учреждений, утвержденная 15.03.1974 г.
9. Инструкция о порядке удостоверения завещаний и доверенностей начальниками мест лишений свободы, утвержденная Министерством юстиции СССР от 14 марта1974 г., № К-15/184

**Научная литература.**

1. Акатов А.А. «Социальная справедливость и право наследования» 1988 г.
2. Арупов Р.А. Судебная защита наследственных прав и охраняемых законом интересов граждан. М., 1988 г.
3. Баринов Н. Новый гражданский кодекс Российской Федерации: Наследственное право. М., 2002г.
4. Барщевский М.Ю. Если открылось наследство… М., 1989 г.
5. Барщевский М.Ю. Наследственное право: Учебное пособие. М., 1996 г.
6. Ватман Д.П. Завещательный отказ // Советская юстиция, 1970
7. Власов Ю.Н. Наследственное право РФ. М., 1998 г.
8. Власов Ю.Н. Нотариат в Российской Федерации: Учебно-методическое пособие – М.; Юрайт, 2000.
9. Власов Ю.Н. О нотариате и порядке совершения нотариальных действий. Сборник законодательства РФ. – М., Юрайт, 1998
10. Вранцева Е., Герасимов А., Степенин М. Борьба за профессорское наследство. // Коммерсантъ-Daily.– 1996.
11. Гильман Ю.М. Совершенствование законодательства о наследовании – Правоведение, 1976, № 4
12. Гуев А.Н. Постатейный комментарий к части третьей Гражданского Кодекса Российской Федерации. – М.: ИНФРА-М, 2002.
13. Данилов Е.П. Наследование. Нотариат. – 3-е издание – М.: Право и Закон, 2001 г.
14. Данилов Е.П. Наследование по закону и по завещанию. М.: Право и Закон, 1999 г.
15. Зайцева Т И , Крашенинников П.В. Наследственное право. Комментарий законодательства и практика его применения. Изд. 3-е, перераб. и доп. – М.: «Статус», 2002 г.
16. Кабатов В.А. Новое в наследственном праве России // Государство и право. – 2002. - №7.
17. Крылова З. Новеллы наследственного права в части третьей Гражданского Кодекса Российской Федерации // Российская юстиция. – 2002. - №3
18. Маковский А.Л. Наследование по закону: Реальность и перспектива. // «Закон», №4, 2001г.
19. Немков А.М. Очерки истории наследственного права, Воронеж, 1979 г.
20. Никитюк П.С. Наследственное право и наследственный процесс, Кишинев, 1973 г.
21. Пиляева В.В. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации (постатейный). Часть третья. – М.: Кнорус 2002 г.
22. Пономарева И.Б. Сборник нормативных актов, применяемых в нотариальной практике. – М.: Белые альвы, 1996.
23. Пронина М.Г. Право наследования. Минск, 1989 г.
24. Рясенцев В.А. Наследование по закону и по завещанию в СССР, Москва, 1972 г.
25. Репин В.С. Комментарий к Основам законодательства Российской Федерации о нотариате. – М.: Изд-кая группа НОРМА-ИНФРА∙М, 1999.
26. Ростовцева Н.В. Нормы наследственного права в третьей части Гражданского Кодекса Российской Федерации // Юрист. – 2002. - №3.
27. Ростовцева Н.В. О некоторых новеллах наследственного права. К принятию третьей части Гражданского Кодекса РФ // Журнал российского права. – 2002.- №3.
28. Рубанов А.А. Конституционная гарантия парва наследования: свобода наследования и Гражданский кодекс России // Государство и право. – 2002.- №9.
29. Сергеев А.П., Толстой Ю.К., Елисеев И.В. Комментарий к Гражданскому Кодексу Российской Федерации (постатейный). Часть третья. – М.: ООО «ВИТРЭМ», 2002.
30. Соколова А. Последняя воля не отходя от кассы // ВСЕМ. – 2003. - № 13.
31. Сучкова Н. Применение законодательства при оформлении прав на наследство, М. 2002 г.
32. Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права М., 1995 г.
33. Эйдинова Э. Б. Наследование по закону и по завещанию. М., 1989 г.
34. Ярошенко К.Б. Наследование по завещанию. М., 1994 г.
35. Ярошенко К.Б. Порядок наследования имущества. М., 1994.

**Материалы юридической практики.**

1. Постановление пленума Верховного Суда РФ «О некоторых вопросах, возникающих у судов по делам о наследовании» от 23.04.1991 г., № 2 (в ред. от 21.12.1993 г., с изменениями от 25.10.1996 г.) // Бюллетень Верховного Суда РФ № 6 , 1996 г.
2. Определение судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 23.04.1993 г. // Бюллетень Верховного Суда РФ № 2, 1994 г.
3. Определение судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 1.07.1993 г. // Бюллетень Верховного Суда РФ № 1, 1994 г.
1. Ростовцева Н.В. О некоторых новеллах наследственного права. К принятию третьей части Гражданского Кодекса РФ // Журнал российского права. – 2002.- №3. – с. 9-17. [↑](#footnote-ref-1)
2. ГК [↑](#footnote-ref-2)
3. Зайцева Т И, Крашенинников П.В. Наследственное право. Комментарий законодательства и практика его применения. Изд. 3-е, перераб. и доп. – М.: «Статус», 2002, С. 23 [↑](#footnote-ref-3)
4. Ст. 1113 Гражданского кодекса РФ [↑](#footnote-ref-4)
5. Ст. 45 Гражданского кодекса РФ [↑](#footnote-ref-5)
6. Ст. 429, ч. 1 Гражданского ко­декса РСФСР 1922 г. [↑](#footnote-ref-6)
7. Постановление пленума Верховного Суда РФ «О некоторых вопросах, возникающих у судов по делам о наследовании» от 23.04.1991 г., № 2 (в ред. от 21.12.1993 г., с изменениями от 25.10.1996 г.) // Бюллетень Верховного Суда РФ № 6 , 1996 г. [↑](#footnote-ref-7)
8. Ярошенко К.Б. Порядок наследования имущества. М., 1994., С. 78 [↑](#footnote-ref-8)
9. В соответствии со ст. 527 и 552 Гражданского кодекса РСФСР [↑](#footnote-ref-9)
10. Крылова З. Новеллы наследственного права в части третьей Гражданского Кодекса Российской Федерации // Российская юстиция. – 2002. - №3, С.89 [↑](#footnote-ref-10)
11. Ст. 1142-1148 Гражданского кодекса РФ. [↑](#footnote-ref-11)
12. Пункт 1 постановления Пленума Верховного Суда РСФСР от 23 апреля 1991 г. № 2 «О некоторых

 вопросах, возникающих у судов по делам о наследовании» [↑](#footnote-ref-12)
13. Ст. 6 ФЗ «О введении в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации» [↑](#footnote-ref-13)
14. Данилов Е.П. Наследование. Нотариат. – 3-е издание – М.: Право и Закон, 2001 г., С. 67 [↑](#footnote-ref-14)
15. Власов Ю.Н. Наследственное право РФ. М., 1998 г., С. 43 [↑](#footnote-ref-15)
16. Ст. 20 Гражданского кодекса РФ. [↑](#footnote-ref-16)
17. Письмо Министерства юстиции СССР от 21 апреля 1980 г. [↑](#footnote-ref-17)
18. Никитюк П.С. Наследственное право и наследственный процесс, Кишинев, 1973 г., С.59 [↑](#footnote-ref-18)
19. Ч.1 ст. 38 Основ законодательства РФ о нотариате [↑](#footnote-ref-19)
20. Ст. 1154 Гражданского кодекса РФ. [↑](#footnote-ref-20)
21. Кабатов В.А. Новое в наследственном праве России // Государство и право. – 2002. - №7, С. 89 [↑](#footnote-ref-21)
22. Сергеев А.П., Толстой Ю.К., Елисеев И.В. Комментарий к Гражданскому Кодексу Российской Федерации (постатейный). Часть третья. – М.: ООО «ВИТРЭМ», 2002., С. 91 [↑](#footnote-ref-22)
23. Маковский А.Л. Наследование по закону: Реальность и перспектива. [↑](#footnote-ref-23)
24. Рясенцев В.А. Наследование по закону и по завещанию [↑](#footnote-ref-24)
25. Барщевский М.Ю. Наследственное право [↑](#footnote-ref-25)
26. Данилов Е.П. Наследование Нотариат. [↑](#footnote-ref-26)
27. Репин В.С. Комментарий к Основам законодательства Российской Федерации о нотариате. – М.: Изд-кая группа НОРМА-ИНФРА∙М, 1999., С. 72 [↑](#footnote-ref-27)
28. Барщевский М.Ю. Наследственное право. [↑](#footnote-ref-28)
29. В.В. Пиляева Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации III часть. [↑](#footnote-ref-29)
30. Гильман М.Ю. Совершенствование законодательства о наследовании [↑](#footnote-ref-30)
31. В.В. Пиляева Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации III часть. М., 2002. С 24 [↑](#footnote-ref-31)
32. К. Ярошенко Наследование по завещанию / [↑](#footnote-ref-32)
33. Сучкова Н. Применение законодательства при оформлении прав на наследство, М. 2002 г., С. 46 [↑](#footnote-ref-33)
34. Вранцева Е., Герасимов А., Степенин М. Борьба за профессорское наследство. [↑](#footnote-ref-34)
35. Данилов Е.П. Наследование Нотариат. [↑](#footnote-ref-35)
36. Ватман Д.П. Завещательный отказ // [↑](#footnote-ref-36)
37. В.В. Пиляева Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации III часть. М., 2002. С 60 [↑](#footnote-ref-37)
38. Бюллетень Верховного Суда РСФСР, 1983, № 3, с.9 [↑](#footnote-ref-38)
39. Барщевский М.Ю. Если открылось наследство… М., 1989 г., С. 98 [↑](#footnote-ref-39)
40. (п.10 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 апреля 1991 г. №2). [↑](#footnote-ref-40)
41. Ростовцева Н.В. Нормы наследственного права в третьей части Гражданского Кодекса Российской Федерации // Юрист. – 2002. - №3, С. 56 [↑](#footnote-ref-41)
42. Ростовцева Н.В. О некоторых новеллах наследственного права. К принятию третьей части Гражданского Кодекса РФ // Журнал российского права. – 2002.- №3, С. 67 [↑](#footnote-ref-42)
43. Гуев А.Н. Постатейный комментарий к части третьей Гражданского Кодекса Российской Федерации. – М.: ИНФРА-М, 2002., С. 65 [↑](#footnote-ref-43)
44. В соответствии с ч.1 ст. 1110 Гражданского кодекса РФ. [↑](#footnote-ref-44)
45. В соответствии с ч.1 ст. 1112 Гражданского кодекса РФ. [↑](#footnote-ref-45)
46. Часть 2 ст.21 Гражданского кодекса РФ. [↑](#footnote-ref-46)
47. Ст.27 Гражданского кодекса РФ. [↑](#footnote-ref-47)
48. Ст. 1120 Гражданского кодекса РФ. [↑](#footnote-ref-48)
49. Рубанов А.А. Конституционная гарантия права наследования: свобода наследования и Гражданский кодекс России // Государство и право. – 2002.- №9., С. 89 [↑](#footnote-ref-49)
50. Акатов А.А. «Социальная справедливость и право наследования» 1988 г., С. 57 [↑](#footnote-ref-50)