### СЕВЕРО-ВОСТОЧНЫЙ ГУМАНИТАРНЫЙ ИНСТИТУТ РОССИЙСКОЙ АКАДЕМИИИ ЮРИДИЧЕСКИХ НАУК

### г. МОСКВА

#### ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА

Наследование по завещанию

студентки заочного отделения

Киселевой Светланы Сергеевны

Научный руководитель

Рецензент

г. Нерюнгри 2007

**СОДЕРЖАНИЕ**

Введение

1 Понятие и виды наследования

1.1 Общие положения о наследовании

1.2 Принятие наследства и отказ от него

2 Наследование по завещанию

2.1 Понятие и виды завещания

2.2 Форма завещания и правила его составления

2.3 Изменение и отмена завещания

3 Правовой режим наследства

3.1 Способы принятия наследства

3.2 Оформление наследства

3.3 Отказ от наследства

Заключение

Список литературы

Приложение А

Приложение Б

Приложение В

Приложение Г

Приложение Д

**ВВЕДЕНИЕ**

Специфика дипломной работы состоит в том, что она составлялась на основе относительно новой законодательной базы, касающейся наследства. Данная тема сейчас актуальна как никогда, и заинтересовала прежде всего тем, что в качестве основного источника здесь выступает недавно введенная в действие часть третья Гражданского кодекса Российской Федерации (с 1 марта 2002 года), что дает относительно свободное от чужих мнений поле действий. А также эта тема уникальна тем, что она предоставляет возможность пойти по пути анализа нового законодательства в сравнении со старыми нормами.

Изм.

Лист

№ докум.

Подпись

Дата

Лист

3

НАЗВАНИЕ ДОКУМЕНТА

Наследование - необходимый и важный институт гражданского права, поэтому гарантия права наследования имущества, составляющего частную собственность физического лица, установлена частью 4 статьи 35 Конституции Российской Федерации.

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

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

Наверное, каждый человек, в своей жизни сталкивается с наследованием, например, умирает дальний родственник и оставляет в наследство квартиру.

Сразу возникают вопросы, кому достанется имущество, в какой пропорции, что входит в понятие наследство, как принять наследство. Нередки вопросы, связанные с завещаниями, что такое завещание, как его правильно составить, оформить, как изменить, а будут ли наследоваться долги завещателя?

Расширение круга наследников по закону (восемь вместо двух), с одной стороны, ограничивает вероятность того, что имущество, в конце концов, унаследует государство. С другой стороны, расширение круга наследников влечёт за собой увеличение числа претендентов на наследство. Вывод тот же - необходимо завещание.

Цель данной работы – рассмотрение и анализ понятия и правовых последствий наследования по завещанию.

Для достижения данной цели необходимо поставить следующие задачи:

а) раскрыть основные понятия наследственного права, детально рассмотреть вопросы об основаниях наследования, принятия наследства и отказа от него;

б) подробно раскрыть понятие, виды и формы завещания, а также правила его составления.

Объектом исследования являются общественные отношения в области наследования по завещанию.

Предмет исследования данной работы это нормативно правовая база, труды множества правоведов и обзор судебной практики по рассматриваемому вопросу.

При проведении исследования использовался метод сравнительнения и анализа действующего и устаревшего нормативного материала, российского и зарубежного законодательства.

Тема данной работы призвана дать фундаментальные знания об особенностях заключения завещания, правоотношения в области наследования. При рассмотрении понятий и осуществлении задач раскрывается смысл данного вида наследования в системе гражданского права в целом.

**1 ПОНЯТИЕ И ВИДЫ НАСЛЕДОВАНИЯ**

**1.1 Общие положения о наследовании**

По вопросу о наследовании в литературе содержится изложение различных учений, школ, концепций и т.п. Хотелось бы несколько из них отметить.

Г. Гроций делал вывод, что правовые нормы о наследовании должны соответствовать законам природы, т.е. естественному праву. Монтескье Ш. считал, что естественное право не имеет никакого отношения к законам о наследовании, что нормы права о наследовании устанавливаются обществом сообразно политическим и гражданским законам своей страны. Утилитарная школа (К. Гельвеций, И. Бентам, Д. Милль и др.) в нормах права видела произвольное человеческое установление. Между тем все юридические законы о наследовании, согласно учению этой школы, должны исходить из принципа пользы для всего человеческого общества. Немецкий философ - идеалист Г. Лейбниц обосновывал право завещать свое имущество бессмертием души. Г. Гегель считал, что в основу наследственного права должны быть положены нравственные начала, вытекающие из интересов семьи. Наследственное имущество он рассматривал как совместное имущество всех членов семьи. Глава семьи является лишь представителем семьи в гражданском обороте. Справедливо только наследование по закону, когда наследство не выходит за пределы семьи.

По вопросу о том, каким должно быть наследственное право, идеологи высказывали различные точки зрения. Однако в главном у них не было расхождений. Все они оправдывали переход от поколения к поколению частной собственности, и никто из них не затрагивал социальной сущности наследования. Наследственное право развивалось в зависимости от экономических, политических и других условий жизни общества. Хотелось бы отметить истоки наследственного права[[1]](#footnote-1).

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

Одним из первых памятников права - свод законов Вавилонии. Это период царствования Хаммурапи (1792 - 1750 годы до нашей эры). В нем нет прямого указания на допустимость наследования по завещанию, однако, согласно ст. 165 отец мог путем дарения увеличить долю одного сына за счет уменьшения наследственных долей других сыновей. При наличии достаточных к тому оснований отец мог “отвергнуть” своего сына, т.е. полностью лишить наследства (ст. 168 – 169)[[2]](#footnote-2). Закон Хаммурапи предусматривал, что после смерти родителей к наследованию призывались их сыновья. Наследственное имущество делилось между ними поровну. В этом случае наследники были обязаны обеспечить своих сестер приданым при выходе замуж. При отсутствии сыновей к наследованию призывались дочери умершего. Жена покойного наследовала вместе с сыновьями. Кроме наследственного имущества она получала и своё приданное. Внуки умершего призывались к наследованию лишь в том случае, если их отец не дожил до открытия наследства.

В Афинах о наследовании по завещанию впервые упоминается в законодательстве Солона (VI век до н.э.). Права завещателя здесь несколько ограничены. Завещать мог лишь мужчина, не имеющий сыновей. Отец, имеющий детей мужского пола, усыновленные, а также женщины не могли завещать. Наиболее полное регулирование наследственных отношений рабовладельческого строя содержится в римском праве. Римское право в своем развитии пережило эпоху республики, эпоху империи и эпоху поздней империи[[3]](#footnote-3).

Римское право является настолько классическим юридическим выражением жизненных условий и конфликтов общества, в котором господствует чистая частная собственность, что все позднейшие законодательства не могли внести в него никаких существенных изменений. Римское право оказало огромное влияние и значение для наследственного права в целом[[4]](#footnote-4).

Наследование - переход после смерти гражданина принадлежащего ему на праве личной собственности имущества, а также имущественных и некоторых личных неимущественных прав и обязанностей к одному или нескольким лицам.

Согласно закону, наследование осуществляется по закону и по завещанию. Соответственно наследование по закону имеет место, когда и поскольку оно не изменено завещанием. Таким образом, можно выделить два вида наследования - по закону и по завещанию.

Частными субъектами в данных правоотношениях выступают - наследник и наследодатель.

Под наследодателем понимается лицо после смерти, которого осуществляется наследственное правопреемство. Наследодателем могут быть любые граждане Российской Федерации, в том числе недееспособные или ограничено дееспособные и иностранные граждане, проживающие на территории Российской Федерации. Наследниками являются лица, указанные в завещании или наследники по закону. Возможность стать наследником не зависит от состояния дееспособности лица и гражданства. Наследниками могут быть:

а) при наследовании по закону - граждане, находящиеся в живых к моменту смерти наследодателя, а также дети наследодателя, родившиеся после его смерти;

б) при наследовании по завещанию - граждане, находящиеся в живых к моменту смерти наследодателя, а также зачатые при его жизни и родившиеся после его смерти.

К наследованию по завещанию могут призываться также указанные в нем юридические лица, существующие на день открытия наследства.

Не имеют права наследовать ни по закону, ни по завещанию граждане, которые своими противозаконными 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. Не могут наследовать по закону родители после детей, в отношении которых они были лишены родительских прав и не восстановлены в этих правах на момент открытия наследства, а также родители и совершеннолетние дети, злостно уклонявшиеся от выполнения лежавших на них в силу закона обязанностей по содержанию наследодателя, если это обстоятельство подтверждено в судебном порядке.

Объектом данного правоотношения выступает наследство.

Наследство - это имущественные и некоторые личные неимущественные права и обязанности наследодателя, которые не прекращаются с его смертью, а как одно целое переходят к наследникам на основании норм наследственного права. В состав наследственного не входит те права и обязанности, которые хоть и являются имущественными, но носят личный характер. Прежде всего, это алиментные права и обязанности, право пользования жилой площадью, право на возмещение вреда, причиненного здоровью наследодателя[[5]](#footnote-5).

Временем возникновения правоотношения считается время открытия наследства. Временем открытия наследства признается день смерти наследодателя. Местом открытия наследства признается последнее место жительства наследодателя, а если оно неизвестно - место нахождения имущества или его основной части.

Итак, перейдем непосредственно к рассмотрению видов наследования, чтобы выяснить, как оформляется, и осуществляются наследственные права.

Первое, что приходит на ум после прочтения новой части ГК РФ, - не написать ли завещание? Завещанию теперь придается куда большее значение, чем раньше; можно сказать, что наше законодательство, наконец, то восприняло наиболее правильную и гуманную норму о том, что человек волен свободно распоряжаться своим имуществом, как в течение жизни, так и после смерти. В Гражданском кодексе РСФСР 1964 года завещание рассматривалось скорее как исключение, нежели правило[[6]](#footnote-6). Гражданском Кодексе Российской Федерации, напротив, направлен на то, чтобы как можно больше людей составляли завещание для того, чтобы выразить свою свободную волю, обеспечить близких людей и предотвратить ненужные и унизительные разбирательства и дележи[[7]](#footnote-7).

Несколько слов о том, с которого времени и к каким отношениям применяются правила новой части ГК РФ. В соответствии со статьёй 5 Федерального закона от 26.11.01 N 147 ФЗ "О введении в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации" новые правила о наследстве применяются к отношениям, возникшим после введения её в действие, т. е. после 1 марта 2002 года. Если же отношения по наследованию возникли до 1 марта 2002 года, то новые правила Гражданского Кодекса применяются к тем правам и обязанностям, которые возникнут после этой даты.

Если наследство было открыто до 1 марта 2002 года и срок принятия наследства ещё не истек, круг законных наследников будет определяться новыми правилами. Аналогичная ситуация сложится и в том случае, если срок уже истек, но наследство не было принято никем, в том числе и государством. Тогда наследники, которые не являлись таковыми по старым правилам, могут стать ими по правилам новым и принять наследство в течение шести месяцев с 1 марта 2002 года.

Завещания, которые были составлены до этой даты, остаются действительными, даже если они противоречат новым правилам. Правила об обязательной доле наследства применяются к завещаниям, составленным после 1 марта 2002 года.

Субъекты наследственных правоотношений: наследодателем признается лицо, после смерти, которого осуществляется наследственное правопреемство. Наследодателями могут быть любые граждане Российской Федерации, в том числе недееспособные или ограниченно дееспособные, и иностранные граждане, проживающие на территории Российской Федерации[[8]](#footnote-8).

Наследниками могут быть лица, указанные в законе или в завещании, то есть правопреемники наследодателя. Возможность стать наследником не зависит от состояния дееспособности лица и его гражданства. Наследниками могут быть: при наследовании по закону - граждане, находящиеся в живых к моменту смерти наследодателя, а также дети наследодателя, родившиеся после его смерти; при наследовании по завещанию - граждане, находящиеся в живых к моменту смерти наследодателя, а также зачатые при его жизни и родившиеся после его смерти.

Наследниками могут быть государственные, общественные и религиозные организации и объединения, а также другие юридические лица.

Наследственное имущество по праву наследования переходит к государству:

а) если имущество завещано государству;

б) если у наследодателя нет наследников ни по закону, ни по завещанию;

в) если все наследники лишены завещателем права наследования;

г) если ни один из наследников не принял наследства.

В случае если кто-нибудь из наследников отказался от наследства в пользу государства, к государству переходит причитавшаяся этому наследнику доля наследственного имущества, а если при отсутствии наследников по закону завещана только часть имущества наследодателя, остальная часть переходит к государству. При этом государству не нужно осуществлять никаких действий, направленных на принятие наследства. После признания имущества, перешедшим по праву наследования к государству нотариус направляет соответствующему финансовому органу опись этого имущества и свидетельство о праве государства на наследство.

Виды и основания наследования: В Российской Федерации наследование осуществляется по закону и по завещанию, при этом наследование по закону имеет место, если оно не изменено завещанием. При наследовании по закону порядок и условия перехода прав и обязанностей наследодателя указаны в самом законе. Имущество наследодателя делится в равных долях между лицами, перечисленными в законе, и в соответствии с установленной очередностью. В случаях, когда основанием наследования является завещание, распределение прав и обязанностей между наследниками, а также назначение наследников зависит исключительно от воли завещателя.

Устранение от наследования (недостойные наследники). Закон предусматривает основания для лишения отдельных лиц права на наследство[[9]](#footnote-9):

а) не наследуют 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, способствовали либо пытались способствовать призванию их самих или других лиц к наследованию либо способствовали или пытались способствовать увеличению причитающейся им или другим лицам доли наследства, если эти обстоятельства подтверждены в судебном порядке. Однако граждане, которым наследодатель после утраты ими права наследования завещал имущество, вправе наследовать это имущество.

Изм.

Лист

№ докум.

Подпись

Дата

Лист

12

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[[10]](#footnote-10);

б) 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;

в) лицо, не имеющее права наследовать или отстраненное от наследования на основании настоящей статьи (недостойный наследник), обязано возвратить в соответствии с правилами главы 60 настоящего Кодекса Российской Федерации все имущество, неосновательно полученное им из состава наследства;

г) правила настоящей статьи распространяются на наследников, имеющих право на обязательную долю в наследстве;

д) Правила настоящей статьи соответственно применяются к завещательному отказу (статья 1137) ГК РФ . В случае, когда предметом завещательного отказа было выполнение определенной работы для недостойного отказополучателя или оказание ему определенной услуги, последний обязан возместить наследнику, исполнившему завещательный отказ, стоимость выполненной для недостойного отказополучателя работы или оказанной ему услуги.

При бесспорности оснований к устранению от наследования (например, при наличии решения суда о лишении родительских прав и т.п.) и отсутствии спора о наследстве гражданин может быть исключен из состава наследников самим нотариусом при выдаче свидетельства о праве на наследство. Дополнительного решения суда о лишении наследника права наследования в этих случаях не требуется.

Понятие составных элементов наследственной массы (права и обязанности): Наследственное имущество - это не только право на конкретные вещи, это целый комплекс прав и обязанностей, который переходит к наследникам.

Так после смерти гражданина может остаться не только квартира или машина, но и долги, которые наследник должен будет возместить кредиторам. В состав наследственного имущества могут входить различные, вытекающие из договорных отношениях наследодателя обязательства, в том числе и его обязательства по различным договорам, например обязательства по компенсации морального вреда.

Не переходят по наследству права, вытекающие из договора найма жилого помещения: члены семьи умершего пользуются правом на жилую площадь не в порядке наследственного преемства, а на основании своего самостоятельного права на жилую площадь.

Только имущественные права, связанные с личностью наследодателя, такие как право на возмещение вреда в связи с повреждением здоровья, право получать или выплачивать алименты и другие личные обязательства не наследуются. “Право на получение алиментов является правом, неразрывно связанным с данным лицом (ребенком, нетрудоспособным и неимущим супругом и т.д.). Не переходит по наследству право на получение пособия по многодетности.”

Незавещанное имущество - предусматривается, что часть имущества, оставшаяся незавещанной, делится между наследниками по закону, призываемыми к наследованию в порядке ст.1141 - 1145 и ст. 1148 Гражданского кодекса РФ. В число этих наследников входят и те наследники по закону, которым другая часть имущества была оставлена по завещанию, если в завещании не предусмотрено иное.

**1.2 Принятие наследства и отказ от него**

Открытие наследства: Наследство открывается со смертью гражданина. 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[[11]](#footnote-11).

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. 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. Документами, которые подтверждают факт смерти наследодателя и могут быть приняты нотариусом в качестве доказательств, свидетельствующих о месте открытия наследства, могут являться:

а) свидетельство о смерти наследодателя, выданное органами загса.

В случае если судом было вынесено решение об объявлении гражданина умершим, об установлении факта смерти либо факта регистрации смерти, на основании его органами загса также выдается свидетельство о смерти, которое и может принять нотариус.

Если в свидетельстве о смерти не указана точная дата смерти, а указан только месяц смерти, то днем смерти считается последний день этого месяца, а если в нем указан только год смерти - днем смерти и соответственно временем открытия наследства является 31 декабря указанного года;

б) извещение (либо иной документ) о гибели наследодателя на фронте Великой Отечественной войны, выданное командованием воинской части, администрацией, военным комиссариатом[[12]](#footnote-12).

Извещение о том, что наследодатель пропал без вести на фронте Великой Отечественной войны может являться основанием для обращения в суд с заявлением об объявлении его умершим;

в) справка о смерти наследодателя, выданная органами загса на основании соответствующей копии актовой записи.

Какие-либо иные документы, косвенно подтверждающие время смерти наследодателя, не могут быть приняты нотариусом для возбуждения наследственного дела.

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

В связи с введением в действие 17 мая 2001 года 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).

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.

Следует также обратить особое внимание, что одним из существенных условий для перехода имущества умершего по праву наследования к государству является отсутствие наследников по закону. 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.

Именно с учетом данных положений Конституции РФ, 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 муниципальному образованию 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 РФ.

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.

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[[13]](#footnote-13).

Изм.

Лист

№ докум.

Подпись

Дата

Лист

17

Время открытия наследства имеет важное практическое значение. Круг наследников, порядок, сроки принятия наследства и состав наследственного имущества определяются законодательством, действующим на день открытия наследства. Исключение составляют случаи, специально указанные в законе. Например, как указывалось выше, если наследство до 1 марта 2002 года 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 года.

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 года № 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.

Изм.

Лист

№ докум.

Подпись

Дата

Лист

19

Изм.

Лист

№ докум.

Подпись

Дата

Лист

19

НАЗВАНИЕ ДОКУМЕНТА

Если одновременно умерли завещатель и единственный указанный в завещании наследник, наследование по завещанию не наступает, а наступает, если имеются соответствующие наследники, наследование по закону.

Если наследников по закону у завещателя не имелось, наследственное имущество по праву наследования переходит к государству. Если имущество было завещано нескольким наследникам с распределением между ними долей, то в случае одновременной смерти завещателя и кого-либо из наследников по завещанию вопрос о наследовании решается в соответствии с правилами о приращении наследственных долей.

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.

Место открытия наследства: Согласно ст. 1115 ГК РФ местом открытия наследства является последнее место жительства наследодателя[[14]](#footnote-14). 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.

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.

Место последнего постоянного жительства наследодателя может быть подтверждено одним из следующих документов:

а) справкой жилищно-эксплуатационной организации;

б) справкой органа местного самоуправления;

Изм.

Лист

№ докум.

Подпись

Дата

Лист

20

НАЗВАНИЕ ДОКУМЕНТА

в) правкой с места работы умершего о месте его жительства;

г) справкой адресного бюро (ранее - о прописке, в настоящее время

- о регистрации гражданина по месту его жительства);

д) справкой жилищного либо жилищно-строительного кооператива;

е) выпиской из домовой книги;

ж) справкой рай(гор)военкомата о том, где проживал гражданин до призыва на военную службу;

з) решением суда об установлении факта места открытия наследства.

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, формально юридически отмененные, большинство из которых не утратили своей актуальности до настоящего времени.

Местом открытия наследства после лиц, умерших в местах лишения свободы, признается последнее постоянное место жительства до взятия под стражу.

Место открытия наследства после смерти кадровых офицеров, проходивших службу за границей и не имевших в России постоянного места жительства, определяется по месту нахождения всего наследственного имущества или его основной части. В этом случае нотариус истребует справку райвоенкомата или воинской части по месту службы офицера о том, что постоянного места жительства в Российской Федерации он не имел и находился за границей.

Свидетельство о праве на наследство после смерти гражданина РФ, постоянно проживавшего за границей, может выдать российский консул, если по закону государства пребывания консула это не относится к исключительной компетенции государства пребывания[[15]](#footnote-15).

В случаях, когда место жительства наследодателя действительно неизвестно, местом открытия наследства является место нахождения наследственного имущества (место нахождения дома, квартиры или иного недвижимого имущества, место постановки на учет автомототранспортного средства; место нахождения банка, в котором открыт счет на имя наследодателя, и т.п.). Если имущество наследодателя находится в разных местах, местом открытия наследства считается место нахождения основной части наследственного имущества.

Важно отметить, что наследственные дела оформляются по месту нахождения наследственного имущества лишь при условии, что место жительства наследодателя действительно неизвестно. В случаях, когда место жительства наследодателя известно наследникам (а возможно, и самому нотариусу), но они просто не могут по каким-либо причинам подтвердить его документально, им следует рекомендовать в суде установить факт места открытия наследства.

Известные особенности в определении места открытия наследства существуют в отношении оформления наследственных дел после смерти наследодателей, постоянно проживавших за пределами Российской Федерации, в частности в одной из стран Содружеств Независимых Госдарств. При этом необходимо отметить, что Конституция РФ и соответственно Гражданский кодекс РФ предусматривают приоритет норм международных договоров. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены гражданским законодательством, применяются правила международного договора.

В соответствии с Конвенцией о правовой помощи и правовых от ношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 22 января 1993 года, производство по делам о наследовании движимого имущества компетентны вести учреждения Договаривающейся Стороны, на территории которой имел место жительства наследодатель в момент своей смерти. Производство по делам о наследовании недвижимого имущества компетентны вести учреждения Договаривающейся Стороны, на территории которой находится имущество. При этом право наследования движимого имущества определяется по законодательству Договаривающейся Стороны, на территории которой наследодатель имел постоянное место жительства. Наследование же недвижимого имущества определяется по законодательству Договаривающейся Стороны, на территории которой находится это имущество.

Принятие наследства (способы) - 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[[16]](#footnote-16).

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 пункт 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.

Рассмотрим следующий пример. ООО “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 ООО “Адвекс, Инк” пояснила в суде, что порядок принятия наследства установлен Гражданским Кодексом 1964 года Правом выдачи свидетельств о праве на наследство, помимо нотариусов, обладают должностные лица консульских учреждений Российской Федерации. 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 года № 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 года, 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). Приравниваются к нотариально засвидетельствованным (п. 1 ст. 1153, п. 3 ст. 185 ГК РФ):

а) подписи военнослужащих и других лиц, находящихся на излечении в госпиталях, санаториях и других военно-лечебных учреждениях, подлинность которых засвидетельствована начальником такого учреждения, его заместителем по медицинской части, старшим или дежурным врачом;

б) подписи военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, соединений, учреждений и военно-учебных заведений, где нет нотариальных контор и других органов, совершающих нотариальные действия, также подписи рабочих и служащих, членов их семей и членов семей военнослужащих, подлинность которых засвидетельствована командиром (начальником) этих части, соединения, учреждения или заведения;

в) подписи лиц, находящихся в местах лишения свободы, подлинность которых засвидетельствована начальником соответствующего места лишения свободы;

г) подписи совершеннолетних дееспособных граждан, находящихся в учреждениях социальной защиты населения, подлинность которых засвидетельствована администрацией этого учреждения или руководителем (его заместителем) соответствующего органа социальной защиты населения.

В случае личной явки наследника к нотариусу нотариального свидетельствования подлинности его подписи не требуется. В этом случае нотариус устанавливает личность наследника и сам проверяет подлинность его подписи, о чем делает отметку на заявлении с указанием наименования документа, удостоверяющего личность, и реквизитов этого документа[[17]](#footnote-17).

Не требуется также нотариального свидетельствования подлинности подписи наследника на заявлении о принятии наследства, если ранее нотариусу уже представлялось заявление о принятии наследства и подпись на нем была нотариально засвидетельствована, а впоследствии этим же наследником подано еще одно заявление уже по поводу другого наследственного имущества.

За несовершеннолетних детей в возрасте до 14 лет заявление о принятии наследства подается их родителями, усыновителями либо опекунами; за граждан, в судебном порядке признанных недееспособными, - их опекунами. Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет действуют при подаче заявления о принятии наследства сами, но с согласия родителей, усыновителей или попечителей. Лица, ограниченные судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами, подают заявления о принятии наследства с согласия попечителей. Полномочия законных представителей наследников должны быть проверены нотариусом, о чем делается соответствующая отметка (как правило, на заявлении о принятии наследства). Разрешение органов опеки и попечительства на принятие наследства ни в каких случаях не требуется.

Заявление о принятии наследства может быть подано по доверенности представителем наследника, если в доверенности специально предусмотрено полномочие на его принятие.

Все поступившие нотариусу заявления о принятии наследства регистрируются в книге учета наследственных дел, на их основании нотариусом заводится наследственное дело, которое регистрируется в алфавитной книге учета наследственных дел.

Если нотариусу в течение шести месяцев со дня открытия наследства поступило заявление наследника, подпись на котором нотариально не засвидетельствована, оно также регистрируется в книге учета наследственных дел и также заводится наследственное дело с регистрацией в алфавитной книге учета наследственных дел. Наследник в этом случае не считается пропустившим срок для принятия наследства, но свидетельство о праве на наследство по такому заявлению ему не может быть выдано. Наследнику рекомендуется оформить заявление надлежащим образом либо лично явиться к нотариусу.

В заявлении о принятии наследства может быть не указан состав наследственного имущества либо указано не все наследственное имущество. В этом случае срок для принятия наследства наследником также не считается пропущенным, однако для получения свидетельства о праве на наследство этих данных в заявлении недостаточно. Свидетельство о праве на наследство выдается на основании заявления, в котором наследственное имущество конкретизировано; Вместе с тем, если в заявлении не указана, например, оценка наследственного имущества, но в материалах наследственного дела имеются сведения о ней, принципиального значения отсутствие в заявлении указания об оценке не имеет. Недопустим со стороны нотариуса отказ в приеме заявления о принятии наследства по причине, что наследником не подтверждены родственные отношения с наследодателем, место открытия наследства, состав наследственного имущества и т.п. Все недостающие документы могут быть представлены наследником непосредственно перед выдачей свидетельства о праве на наследство.

Если заявление о принятии наследства поступило нотариусу после истечения шестимесячного срока со дня открытия наследства, но сдано наследником либо его представителем на почту своевременно, наследник считается принявшим наследство в установленный законом срок. В доказательство этого к наследственному делу следует приобщить конверт со штемпелем почтовой организации либо квитанцию об отправке письма (ценного или заказного).

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. При этом истечение установленного законом срока для принятия наследства не освобождает нотариуса от обязанности известить наследников об открывшемся наследстве с учетом того, что они могут доказать факт своевременного принятия ими наследства либо восстановить пропущенный срок для принятия наследства.

Умышленное сокрытие кем-либо из наследников факта существования остальных наследников или кого-либо из них может повлечь признание выданного свидетельства о праве на наследство недействительным, однако ответственность в этом случае возлагается не на нотариуса, а на самого наследника, не сообщившего о наличии других имеющихся наследников. Более того, подобные действия наследника могут послужить основанием для признания этого наследника недостойным.

Несколько наследников, основания наследования у которых одинаковы, могут представить нотариусу одно подписанное всеми ими заявление о принятии наследства (например, наследники по закону, а также наследники по завещанию, если им завещано одно и то же имущество). Наследники по завещанию, которым завещано разное имущество, подают отдельные заявления о принятии наследства. Отдельные заявления о выдаче свидетельства о праве на наследство подают также наследник по завещанию и наследник, имеющий право на обязательную долю в наследстве[[18]](#footnote-18).

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

а) вступил во владение или в управление наследственным имуществом;

б) принял меры по сохранению наследственного имущества, защите его от посягательств или притязаний третьих лиц;

в) произвел за свой счёт расходы на содержание наследственного имущества;

г) оплатил за свой счет долги наследодателя или получил от третьих лиц причитавшиеся наследодателю денежные средства.

Наследник считается своевременно фактически принявшим наследство, если он представил нотариусу доказательства вступления во владение либо пользования имуществом наследодателя. Такими доказательствами в зависимости от конкретной ситуации могут быть:

а) справка жилищно-эксплуатационной организации (либо местной администрации или жилищно-строительного кооператива) о том, что наследник проживал совместно с наследодателем на момент его смерти. О фактическом принятии наследства будет свидетельствовать и то обстоятельство, что наследник проживал в наследуемом доме (квартире), хотя бы и сам наследодатель при этом проживал в другом месте;

б) справка указанных органов о том, что до истечения шести месяцев со дня открытия наследства наследником было взято какое-либо имущество наследодателя. Количество взятых вещей и их ценность юридического значения при этом не имеют;

в) справка налоговой инспекции об оплате конкретным наследником налогов на недвижимое имущество, принадлежавшее наследодателю, или квитанция об уплате налогов от имени наследника;

г) наличие у наследника сберегательной книжки наследодателя при условии, что нотариус будет располагать данными о получении ее наследником до истечения установленного законом срока для принятия наследства (получение конкретным наследником денежной суммы на похороны наследодателя; наличие акта описи нотариуса, производившего принятие мер к охране наследственного имущества и передавшего сберегательную книжку на хранение наследнику; акты жилищно-коммунальных органов, администрации, комиссии по организации похорон - аналогичного содержания; документы о пересылке кем-либо наследнику этой книжки по почте и т.п.);

д) справка местной администрации о том, что наследник производил уход за наследуемым домом (квартирой), производил в нем ремонт;

е) справка органа исполнительной власти о том, что наследник производил посадку каких-либо насаждений на земельном участке, принадлежавшем наследодателю по праву собственности;

ж) нотариально удостоверенный договор, согласно которому наследник после открытия наследства оплатил долги наследодателя; и т.п.

Наличие у наследника технического паспорта на автомототранспортные средства может свидетельствовать о своевременном фактическом принятии наследства лишь в случаях, когда имеются данные, дающие возможность, бесспорно полагать, что техпаспорт передан ему на хранение в течение шести месяцев со дня открытия наследства (нотариусом или должностным лицом администрации, жилищно-эксплуатационной организации, жилищно-строительного кооператива и т.п.) с составлением соответствующего акта. Свидетельские показания о том, что наследник взял, себе автомобиль наследодателя могут быть приняты во внимание только судом. Для нотариуса они бесспорными не являются.

Не имеет также юридического значения для подтверждения факта своевременного принятия наследства информация о том, что наследник организовывал и проводил похороны наследодателя.

Необходимо учитывать, что, если наследник фактически принял наследство, совершив какие-либо действия, указанные в ст. 1153 ГК РФ, но нотариальной конторой (нотариусом) по каким-либо причинам отказано в выдаче свидетельства о праве на наследство, требования заявителя, не согласного с действиями нотариальной конторы, рассматриваются судом в порядке особого производства.

В случае, когда наследник фактически принял наследство и представил в нотариальную контору документы, свидетельствующие об этом, однако ему было отказано в выдаче свидетельства о праве на наследство, его жалоба на отказ в совершении нотариального действия рассматривается по правилам, предусмотренным гл.37 Гражданского Процессуального кодекса РФ (2003года).

Если же у наследника, фактически принявшего наследство, отсутствуют указанные выше документы, необходимые для получения свидетельства о праве на наследство, и нет возможности получить их иным путем, заявление об установлении факта принятия наследства рассматривается по правилам, предусмотренным гл. 28 Гражданский Процессуальный Кодекс РФ.

Фактическое вступление во владение хотя бы частью наследственного имущества рассматривается как принятие всего наследства, в чем бы оно ни заключалось и где бы оно ни находилось.

Не допускается принятие наследства под условием, или с оговорками, т.е. нельзя принять одну часть наследства, а от другой отказаться (за исключением призвания наследника к наследованию по разным основаниям); нельзя принять наследство, но не принять на себя долги наследодателя и т.п.

Законодательством предусмотрено несколько случаев, когда установленный законодательством шестимесячный срок для принятия наследства удлиняется.

Срок для принятия наследства: Наследство может быть принято в течение шести месяцев со дня открытия наследства.

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[[19]](#footnote-19).

Если право наследования возникает для других лиц вследствие отказа наследника от наследства или отстранения наследника по основаниям, установленным ст. 1117 Гражданского 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. Такими лицами могут быть:

а) наследники каждой из последующих очередей - при непринятии наследства наследниками предыдущих очередей;

б) наследники по закону - при непринятии наследства наследниками по завещанию;

в) подназначенный наследник по завещанию - при непринятии наследства наследником по завещанию.

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.

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.

Если наследник совершил действия, свидетельствующие о фактическом принятии наследства (п. 2 ст. 1153 ГК РФ), суд может по заявлению этого наследника признать его отказавшимся от наследства и по истечении установленного срока, если найдет причины пропуска срока уважительными.

Отказ от наследства не может быть впоследствии изменен или взят обратно.

Отказ от наследства в случае, когда наследником является несовершеннолетний, недееспособный или ограниченно дееспособный гражданин, допускается с предварительного разрешения органа опеки и попечительства.

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).

Не допускается отказ в пользу какого-либо из указанных лиц:

а) от имущества, наследуемого по завещанию, если все имущество наследодателя завещано назначенным им наследникам;

б) от обязательной доли в наследстве (ст. 1149 ГК РФ);

в) если наследнику подназначен наследник (ст. 1121 ГК РФ).

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

Не допускается также отказ от наследства с оговорками или под условием 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.

В случае, когда заявление об отказе от наследства подается нотариусу не самим наследником, а другим лицом или пересылается по почте, подпись наследника на таком заявлении должна быть засвидетельствована в порядке, установленном законом для свидетельствования подлинности подписи наследника на заявлении о принятии наследства и выдаче свидетельства о праве на наследство. Отказ от наследства через представителя возможен, если в доверенности специально предусмотрено полномочие на такой отказ[[20]](#footnote-20). Для отказа законного представителя от наследства доверенность не требуется:

Отказополучатель вправе отказаться от получения завещательного отказа. При этом отказ в пользу другого лица, отказ с оговорками или под условием не допускаются. В случае, когда отказополучатель является одновременно наследником, его право, предусмотренное настоящей статьей, не зависит от его права принять наследство или отказаться от него.

Если отказавшийся от наследства наследник является единственным наследником, наследственное имущество считается выморочным.

Отказ от обязательной доли в наследстве может быть только безоговорочным. В этом случае наследственное имущество переходит к наследникам по завещанию.

Наследник вправе отказаться от наследства в пользу других лиц из числа наследников по закону или по завещанию. При этом при выборе лиц, в пользу которых наследник отказывается от наследства, он не связан очередностью призвания их к наследованию, например:

а) наследник первой очереди при наследовании по закону может отказаться от причитающейся ему доли в наследстве (а если он является единственным наследником первой очереди - то от всего наследства) в пользу любого из наследников второй, третьей или последующих очередей;

б) наследник по завещанию может отказаться от наследства в пользу наследника по закону любой очереди (за исключением случая, когда все имущество наследодателя завещано назначенным им наследникам);

в) наследник может отказаться от наследства в пользу нескольких наследников как по закону, так и по завещанию.

Если доли наследников, в пользу которых совершен отказ от наследства, не распределены между ними наследником, отказавшимся от наследства, доли их признаются равными.

Не допускается отказ от наследства в пользу лиц, не являющихся наследниками. Так, отказ от наследства в пользу внуков или правнуков наследодателя может иметь место только в том случае, если они являются наследниками по завещанию или по закону (по праву представления). Если же к моменту открытия наследства жив тот из их родителей, который мог бы являться наследником по закону, отказаться от наследства в пользу внуков нельзя, так как в этом случае они наследниками по закону не являются. Невозможен отказ от наследства в пользу наследников, которые сами отказались от наследства, а также в пользу лиц, признанных недостойными наследниками. Не допускается отказ от наследства в пользу лиц, лишенных наследодателем права на наследство, если об этом прямо указано в завещании. Если завещателем кто-либо из наследников лишен наследства путем умолчания о нем в завещании, то отказ от наследства в его пользу другими наследниками возможен. Наследник, отказавшийся от части наследства, считается отказавшимся от всего наследства. Частичный отказ от наследства, как и частичное его принятие, недопустим.

В практике довольно распространены случаи, когда наследник, отказавшись от наследования какого-то конкретного имущества, спустя определенное время претендует на другое имущество, ошибочно полагая, что отказа от него не оформлял. В связи с этим нотариус должен с максимальной доступностью разъяснить наследнику, желающему отказаться от наследства, требование об универсальности отказа и невозможности взять его обратно. Более того, было бы, очевидно, весьма целесообразно дополнять традиционный текст заявления об отказе от наследства формулировкой следующего содержания: “Мне разъяснено нотариусом, что, отказываясь от наследства (либо части наследства), я не вправе впоследствии претендовать на него, в чем бы ни заключалось и где бы ни находилось наследственное имущество”[[21]](#footnote-21).

Наследник, отказавшийся от наследства, может решить вопрос о признании отказа недействительным только в судебном порядке по общим основаниям, предусмотренным законодательством, для признания сделок недействительными (если отказ имел место под влиянием насилия, угрозы, обмана, заблуждения, и т.п.).

Если наследник в течение шести месяцев со дня открытия наследства совершит безоговорочный отказ от наследства, он не вправе в дальнейшем (пусть даже до истечения установленного законом шестимесячного срока) изменить содержание этого отказа и указать, в пользу кого из наследников он отказывается от наследства.

Отказ от наследства - это односторонняя сделка; он оформляется и подается нотариусу в соответствии с правилами, установленными законом для оформления сделок с соответствующим установлением личности и проверкой дееспособности обратившегося. Уведомления об отказе от наследства, так же как и заявления о принятии наследства, подлежат регистрации в книге учета наследственных дел. По ним нотариусом заводится наследственное дело, даже если заявлений о принятии наследства ни от кого из наследников еще не поступило. Отказ от наследства от имени граждан, признанных в судебном порядке недееспособными, подается их опекунами, от имени несовершеннолетних, не достигших 14 лет, - их родителями, усыновителями или опекунами. Граждане, ограниченные в дееспособности в судебном порядке (ст. 30 ГК РФ), оформляют отказ от наследства с согласия попечителей, а несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет - с согласия родителей, усыновителей или попечителей.

Кроме того, как уже отмечалось, на отказ от наследства наследников перечисленных категорий требуется предварительное разрешение органа опеки и попечительства.

В практике работы нотариусов возникал вопрос, вправе ли нотариус засвидетельствовать подлинность подписи гражданина на заявлении об отказе от наследства по истечении шестимесячного срока со дня открытия наследства, если такое заявление требуется для направления в другую нотариальную контору, суд и т.п. В свое время Министерством юстиции РСФСР давалось разъяснение, что нотариус может совершить указанное нотариальное действие. Вместе с тем данное разъяснение противоречит требованиям гражданского законодательства о сроке, в течение которого наследник вправе отказаться от наследства. Поэтому более правильной следует признать практику, когда по истечении установленного законом срока для принятия наследства нотариусы удостоверяют подписи на заявлениях, содержащих информацию о непринятии наследником наследства и отсутствии у него намерений обращаться в суд для восстановления срока принятия наследства. 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.

Изм.

Лист

№ докум.

Подпись

Дата

Лист

37

НАЗВАНИЕ ДОКУМЕНТА

Недействительность завещания (выдержка из ст.1131 ГК РФ):

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

б) завещание может быть признано судом недействительным по иску лица, права или законные интересы которого нарушены этим завещанием. Оспаривание завещания до открытия наследства не допускается[[22]](#footnote-22);

в) не могут служить основанием недействительности завещания описки и другие незначительные нарушения порядка его составления, подписания или удостоверения, если судом установлено, что они не влияют на понимание волеизъявления завещателя;

г) недействительным может быть как завещание в целом, так и отдельно содержащиеся в нем завещательные распоряжения. Недействительность отдельных распоряжений, содержащихся в завещании, не затрагивает остальной части завещания, если можно предположить, что она была бы включена в завещание и при отсутствии распоряжений, являющихся недействительными.

###### **2 НАСЛЕДОВАНИЕ ПО ЗАВЕЩАНИЮ**

Изм.

Лист

№ докум.

Подпись

Дата

Лист

38

**2.1 Понятие и виды завещания**

Понятие и принципы завещания, одним из основных отличительных положений о наследовании в соответствии с частью третьей ГК РФ является несомненный приоритет такого основания наследования, как наследование по завещанию. Об этом свидетельствует не только формальная конструкция ст. 1111 ГК РФ, в которой наследование по завещанию стоит на первом месте. Множество новых норм Кодекса направлено на стимулирование граждан к совершению завещаний, поскольку именно посредством завещания наследодатель может наиболее приемлемым для себя образом выразить собственное волеизъявление в отношении принадлежащего ему имущества и решить судьбу этого имущества. Об отмеченной направленности Кодекса свидетельствуют провозглашенные и определенным образом гарантированные принципы свободы завещания, тайны завещания и гарантии тайны, снижение размера обязательной доли в наследственном имуществе, изменение порядка ее определения, предоставление завещателю возможности выбора формы совершения завещания и др.

Завещание - это личное распоряжение гражданина на случай смерти по поводу принадлежащего ему имущества с назначением наследников, сделанное в установленной законом форме[[23]](#footnote-23).

Завещание характеризуется целым рядом юридических признаков.

Личный характер завещания: Завещание должно быть собственноручно подписано завещателем, за исключением случаев, предусмотренных законом. В отличие от ранее действовавшего законодательства, перечень причин, по которым завещатель не может собственноручно подписать завещание, ограничен и является исчерпывающим. Такими причинами могут быть только физические недостатки либо неграмотность завещателя. В силу названных обстоятельств завещание по просьбе самого завещателя может быть подписано в присутствии нотариуса должностного лица, его удостоверяющего, другим гражданином с указанием причин, по которым завещатель не мог подписать завещание собственноручно.

Лицо, в пользу которого составляется завещание, не вправе подписывать его за завещателя.

В соответствии с рекомендациями Министерства юстиции РСФСР, изложенными в письме от 27 февраля 1987 года № 8-76/83-16-86, не утратившими своей актуальности и в настоящее время, помимо подписи завещателю следует писать от руки на завещаниях свою фамилию, имя, отчество. Это связано с тем, что при судебно-почерковедческой экспертизе решение вопроса о подлинности подписей затруднительно ввиду простоты их исполнения. Во избежание в дальнейшем возможных судебных споров написание фамилии, имени, отчества завещателя должно точно соответствовать написанию в документе, удостоверяющем его личность.

В завещании могут сдержаться распоряжения только одного лица. Совершение завещания двумя лицами или более не допускается.

Завещание должно быть совершено лично. В связи с этим не допускается совершение завещания от имени подопечного, а также посредством представительства какого бы то ни было предусмотренного законом вида.

На составление завещания не требуется согласия каких-либо лиц.

Завещание может быть совершено гражданином, обладающим в момент его совершения дееспособностью в полном объеме. В соответствии со ст. 21 ГК РФ дееспособность в полном объеме возникает по достижении гражданином восемнадцатилетнего возраста. В случае, когда законом допускается вступление в брак до достижения 18 лет, гражданин, не достигший восемнадцатилетнего возраста, приобретает дееспособность в полном объеме со времени вступления в брак. Учитывая это, гражданин, не достигший восемнадцатилетнего возраста, но состоящий в зарегистрированном браке, вправе оформить завещание.

Согласно ст. 27 ГК РФ несовершеннолетний, достигший 16 лет, может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору (контракту) или с согласия законных представителей занимается предпринимательской деятельностью. Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация) в этом случае производится по решению органов опеки и попечительства с согласия обоих родителей или иных законных представителей, а при отсутствии такого согласия - по решению суда. При наличии решения названных органов об эмансипации несовершеннолетнего гражданина он может совершить завещание.

В нотариальной и судебной практике интерес представляет вопрос, возможно ли удостоверение завещания от имени гражданина, ограниченного судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами. Определенное недоумение в связи с этим всегда вызывал п. 2 постановления Пленума Верховного Суда РСФСР .№ 4 от 4 мая 1990 года “О практике рассмотрения судами РСФСР дел об ограничении дееспособности граждан, злоупотребляющих спиртными напитками или наркотическими веществами”. В соответствии с названным пунктом под ограничением дееспособности понималось лишение судом гражданина гражданского права без согласия попечителя наряду с иными сделками завещать имущество. Указанное положение и ранее представлялось более чем сомнительным. Действительно, объем дееспособности подобных граждан максимально сужен, и они вправе без согласия попечителей совершать лишь мелкие бытовые сделки. Невозможность составления завещания, как и все другие ограничения, связана с необходимостью защиты интересов семьи ограниченно дееспособного лица. Однако вывод суда о необходимости удостоверения завещания от имени ограниченно дееспособного лица с согласия его попечителя противоречил юридической природе завещания и его исключительно личному характеру. Благодаря норме, содержащейся в п. 2 ст. 1118 ГК РФ, данный вопрос наконец-то получил свое правильное разрешение.

Свобода завещания: Свобода завещания - это новый (не упоминавшийся в ГК РСФСР) юридический принцип завещания, названный в ст. 1119 ГК РФ, в соответствии с которым гражданин вправе 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 Кодекса о наследовании. Завещатель вправе совершить завещание, содержащее распоряжение о любом имуществе, в том числе о том, которое он может приобрести в будущем.

Завещатель может распорядиться своим имуществом или какой-либо его частью, составив одно или несколько завещаний.

Способом реализации принципа свободы завещания является также правило, гласящее, что завещатель не обязан сообщать кому-либо о содержании, совершении, об изменении или отмене завещания.

Завещатель вправе по собственному выбору назначить исполнителя завещания (душеприказчика) независимо от того, является ли это лицо наследником.

Завещатель может возложить на одного или нескольких наследников по завещанию или по закону исполнение за счет наследства обязанности имущественного характера в пользу одного или нескольких лиц (завещательный отказ) либо возложить на них обязанность совершить какое-либо действие имущественного или неимущественного характера, Направленное на осуществление общеполезной цели (возложение). Завещатель вправе в любое время отменить либо изменить составленное им завещание, опять-таки не объясняя причины своих действий. Наконец, завещатель вправе “простить” своих недостойных наследников, завещав им имущество после утраты ими права наследования.

Принцип свободы завещания ограничивается только правилами об обязательной доле в наследстве (ст. 1149 ГК РФ).

Завещание - это односторонняя сделка, для совершения которой в соответствии с законом необходимо и достаточно выражение воли одного лица. Для совершения завещания не требуется встречного волеизъявления наследника. Завещатель вправе в любой момент изменить завещание путем составления нового завещания, а также отменить его полностью или в части. Завещание как сделка должно отвечать всем требованиям, предъявляемым законом к совершению сделок. К нему применяются общие положения об обязательствах и о договорах постольку, поскольку это не противоречит закону, одностороннему характеру и существу завещания. Завещание может быть признано недействительным по общим основаниям, установленным законом для признания сделок недействительными. Вместе с тем в законе определены и некоторые специальные основания для признания завещания недействительным.

В соответствии со ст. 1131 ГК РФ при нарушении положений Кодекса, влекущих за собой недействительность завещания, в зависимости от основания недействительности, завещание является недействительным в силу признания его таковым судом (оспоримое завещание) или независимо от такого признания (ничтожное завещание).

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

Оспаривание завещания до открытия наследства не допускается.

Не могут служить основанием недействительности завещания описки и другие незначительные нарушения порядка его составления, подписания или удостоверения, если судом установлено, что они не влияют на понимание волеизъявления завещателя.

Недействительным может быть как завещание в целом, так и отдельные содержащиеся в нем завещательные распоряжения. Недействительность отдельных распоряжений, содержащихся в завещании, не затрагивает остальной части завещания, если можно предположить, что она была бы включена в завещание и при отсутствии распоряжений, являющихся недействительными.

Недействительность завещания не лишает лиц, указанных в нем в качестве наследников или отказополучателей, права наследовать по закону или на основании другого, действительного завещания.

Завещание должно быть составлено в письменной форме и удостоверено нотариусом. Удостоверение завещания другими лицами допускается в случаях, предусмотренных п. 7 ст. 1125 ГК РФ (должностными лицами органов местного самоуправления), ст. 1127 ГК РФ (завещания, приравненные к нотариально удостоверенным) и п. 2 ст. 1128 ГК РФ (завещательные распоряжения правами на денежные средства в банках - уполномоченным служащим банка).

Несоблюдение установленных Кодексом правил о письменной форме завещания и его удостоверении влечет за собой недействительность завещания. Составление завещания в простой письменной форме допускается только в виде исключения в случаях, предусмотренных ст. 1129 ГК РФ.

Частные основания недействительности завещания названы в п. 3 ст. 1124 ГК РФ и связаны с фактом присутствия при совершении завещания свидетеля. Присутствие свидетеля при совершении завещания может иметь место по желанию завещателя (при нотариальном удостоверении завещания либо в случаях, когда завещание приравнивается к нотариально удостоверенному). Вместе с тем Кодексом названы основания, когда присутствие свидетеля при совершении завещания является обязательным (закрытое завещание и завещание, совершенное в чрезвычайных обстоятельствах)[[24]](#footnote-24).

В случае, когда по желанию завещателя либо в определенных законом случаях при составлении, подписании, удостоверении завещания или при передаче завещания нотариусу присутствуют свидетели, не могут быть такими свидетелями и не могут подписывать завещание вместо завещателя (п. 2 ст. 1124 ГК РФ):

а) нотариус или другое удостоверяющее завещание лицо;

Лист

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

в) граждане, не обладающие дееспособностью в полном объеме;

г) неграмотные;

д) граждане с такими физическими недостатками, которые явно не позволяют им в полной мере осознавать существо происходящего;

е) лица, не владеющие в достаточной степени языком, на котором составлено завещание, за исключением случая, когда составляется закрытое завещание.

Представляется, что аналогичные требования должны предъявляться также к лицу, которое подписывает завещание вместо завещателя, если тот в силу физических недостатков, тяжелой болезни или неграмотности не может собственноручно подписать завещание.

В случае, когда в соответствии с правилами ГК РФ при составлении, подписании, удостоверении завещания или при передаче его нотариусу присутствие свидетеля являлось обязательным, отсутствие такового при совершении указанных действий влечет за собой недействительность завещания, а несоответствие свидетеля установленным законом требованиям (личная или иная заинтересованность свидетеля; неполная его дееспособность или неграмотность, недостаточное владение языком, на котором составляется завещание, наличие физических недостатков, явно не позволяющих свидетелям в полной мере осознавать существо происходящего) может являться основанием для признания завещания недействительным. Таким образом, в первом из упомянутых случаев завещание является ничтожным, во втором - оспоримым.

На завещании должны быть указаны место и дата его удостоверения, за исключением совершения закрытого завещания.

Тайна завещания: Принцип тайны совершения завещания предусмотрен ст. 1123 ГК РФ. Нотариус, другое удостоверяющее завещание лицо, переводчик, исполнитель завещания, свидетели, а также гражданин, подписывающий завещание вместо завещателя, не вправе до открытия наследства разглашать сведения, касающиеся содержания завещания, его совершения, изменения или отмены.

Тайна совершения завещания не является абсолютно новым принципом завещания. Так, ст. 5 Основ законодательства РФ о нотариате содержит в себе общий принцип тайны совершения нотариальных действий, который распространяется и на удостоверение завещаний. В соответствии с требованиями указанной статьи нотариусу при исполнении служебных обязанностей, а также лицам, работающим в нотариальной конторе, запрещается разглашать сведения о совершенных нотариальных действиях. Справки о совершенных нотариальных действиях, в том числе и о нотариально удостоверенных завещаниях, выдаются только по требованию суда, прокуратуры, органов следствия в связи с находящимися в их производстве уголовными и гражданскими делами.

Вместе с тем ранее существовавший принцип тайны совершения завещания распространялся только на нотариуса и работников нотариальных контор. В настоящее время круг субъектов, обязанных сохранять тайну завещания, значительно расширен. Более того, законом установлены юридические гарантии обеспечения тайны завещания: в случае нарушения тайны завещания завещатель вправе потребовать компенсацию морального вреда, а также воспользоваться другими способами защиты гражданских прав, предусмотренными действующим законодательством.

Изм.

Лист

№ докум.

Подпись

Дата

Лист

45

НАЗВАНИЕ ДОКУМЕНТА

С принципом тайны завещания непосредственно связан порядок выдачи дубликата нотариально удостоверенного завещания. Дубликат завещания может быть выдан только самому завещателю, а после его смерти указанным в завещании наследникам по представлении свидетельства о смерти завещателя. В случае смерти его наследников, которые были указаны в завещании, дубликат завещания может быть передан их наследникам по предоставлении ими свидетельства о смерти завещателя и умершего наследника, после которого они наследуют, а в необходимых случаях - и документов, подтверждающих родственные отношения наследников с наследодателем (если документы не были представлены ранее).

Толкование завещания. В случае неясности буквального смысла какого-либо положения завещания он устанавливается путем сопоставления этого положения с другими положениями и смыслом завещания в целом. При этом должно быть обеспечено наиболее полное осуществление предполагаемой воли завещателя.

Изм.

Лист

№ докум.

Подпись

Дата

Лист

47

ДП.030504.02.06

Правом толкования завещания наделены:

а) нотариус;

б) исполнитель завещания (душеприказчик);

в) суд.

При толковании завещания принимается во внимание буквальный смысл содержащихся в нем слов и выражений.

Круг наследников по завещанию и содержание завещания: Наследниками по завещанию могут являться: а) физические лица, входящие в круг наследников по закону;

б) физические лица, не входящие в круг наследников по закону;

в) юридические лица (при этом следует иметь в виду, что юридические лица могут быть призваны к наследованию по завещанию только в том случае, если к моменту открытия наследства они зарегистрированы в установленном законом порядке);

г) Российская Федерация;

д) субъекты Российской Федерации;

е) муниципальные образования;

ж) иностранные государства;

з) международные организации[[25]](#footnote-25).

Завещатель может совершить завещание в пользу одного или нескольких названных лиц. Он вправе также указать в завещании другого наследника (подназначить наследника) на случай, если назначенный им в завещании наследник или наследник завещателя, по закону умрет до открытия наследства, либо одновременно с завещателем, либо после открытия наследства, не успев его принять, либо не примет наследство по другим причинам или откажется от него, либо не будет иметь, право наследовать или будет, отстранен от наследования как недостойный.

Нельзя подназначить наследника к наследнику, принявшему наследство. Так, завещание, составленное в пользу гражданина с условием, чтобы он, в свою очередь, завещал имущество названному завещателем лицу, явно заключает в себе дефект содержания, и в удостоверении такого завещания должно быть отказано.

Завещатель вправе совершить завещание, содержащее распоряжение о любом имуществе. Предметом завещания могут являться вещи, иное имущество, в том числе имущественные права и обязанности.

Не могут быть предметом завещания права и обязанности, неразрывно связанные с личностью наследодателя, в частности, право на алименты, право на возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина, а также права и обязанности, переход которых в порядке наследования не допускается действующим законодательством. Нельзя завещать также личные неимущественные права и другие нематериальные блага.

Гражданин вправе составить завещание в отношении имущества, которое он может приобрести в будущем. При совершении завещания не требуется представление завещателем правоустанавливающих документов на имущество. Вместе с тем завещанное имущество может являться предметом наследования только в том случае, если к моменту открытия наследства оно принадлежит наследодателю на праве собственности.

При составлении завещания на отдельные виды имущества крайне важно дать правильную характеристику этого имущества, чтобы впоследствии не возникало разночтений завещания[[26]](#footnote-26). Не следует, в частности, указывать в завещании признаки имущества, которые в силу тех или иных обстоятельств могут измениться с течением времени. Возможно, рекомендовать отражать в завещании следующие описательные признаки отдельных видов имущества:

а) для жилых домов, квартир, дач, иных строений и сооружений -местонахождение (адрес дома, квартиры и т.п., возможно - кадастровый номер);

б) для транспортных средств - марка и год их выпуска;

в) для накоплений в жилищно-строительных, дачно-строительных, гаражно-строительных кооперативах – местонахождение и наименование соответственно ЖСК, ДСК, ГСК;

г) для земельных участков - местонахождение (возможно — кадастровый номер);

д) для садовых домов, садовых насаждений и целевых взносов в садоводческих товариществах - местонахождение и наименование садоводческого товарищества;

е) для вкладов в банках и иных кредитных организациях - название банка, номер его филиала и номер счета, на котором хранится вклад;

ж) для облигаций государственных займов, сданных на хранение по сохранному свидетельству - название банка, номер его филиала и реквизиты сохранного свидетельства;

з) для предметов домашней обстановки и обихода - наименование, а также в зависимости от конкретной вещи, возможно, цвет, размер и иные признаки, не меняющиеся со временем; и т.п.

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, считается завещанным наследникам в равных долях. Завещатель вправе по собственному усмотрению:

а) завещать все принадлежащее ему имущество или долю его;

б) разделить имущество по видам между наследниками (например, жене дом, сыну автомобиль и т.п.);

в) установить равные либо разные размеры долей каждому из наследников (при отсутствии в завещании указания размеров долей, причитающихся каждому наследнику, эти доли признаются равными); и др.

При составлении завещания завещатель может возложить на наследника определенные обязанности, например, предоставить имущество в пожизненное пользование третьему лицу. При оформлении завещания на имущество в идеальных долях нескольким наследникам можно указать, какая конкретно часть имущества (например, комната в квартире) предназначается в пользование каждому из названных в завещании наследников. Указание в завещании на части неделимой вещи (ст. 133 ГК РФ), предназначенные каждому из наследников в натуре, не влечет за собой недействительность завещания. Такая вещь считается завещанной в долях, соответствующих стоимости этих частей. Порядок пользования наследниками этой неделимой вещью устанавливается в соответствии с предназначенными им в завещании частями этой вещи.

В свидетельстве о праве на наследство в отношении неделимой вещи, завещанной по частям в натуре, доли наследников, и порядок пользования такой вещью при согласии наследников указываются в соответствии со ст. 252, 258 ГК РФ. В случае спора между наследниками их доли и порядок пользования неделимой вещью определяются судом[[27]](#footnote-27).

Возможно составление завещания под отлагательным условием: например, передать сыну автомобиль после окончания высшего учебного заведения (в подобных случаях завещателю следует рекомендовать назначить исполнителя завещания). Условия завещания не должны, противоречить закону и общепринятым моральным принципам.

Нельзя обязать наследника произвести отчуждение наследственного имущества, однако возможно, к примеру, предусмотреть в завещании, что в случае продажи наследником унаследованного имущества он обязан выплатить кому-либо из лиц, названных завещателем, определенную денежную сумму.

Условное завещание. Для начала замечу, что вопрос о возможности условных завещаний рассматривался многими учеными-цивилистами, и большинство из них сходились в том, что такие завещания не противоречат закону. Однако нужно помнить, что недопустимы такие условия завещания, которые влекут ограничение гарантированных Конституцией РФ прав и свобод граждан. Например, условия о выборе той или иной профессии, поступлении в институт, проживании в конкретном населенном пункте, исполнении (или наоборот, неисполнении) религиозных обрядов, вступлении в брак с определенным лицом и т.п. - все это условия незаконные.

Наследник по завещанию, содержащему такие или подобные условия, может обратиться в суд с иском о признании завещания недействительным в части оговоренного условия. В случае удовлетворения его исковых требований он получит наследственное имущество без выполнения условий завещания. В том случае, если выполнение условия (имеются в виду правомерные условия) стало невозможным по причинам, не зависящим от наследника, при подтверждении этого обстоятельства судебным решением наследственное имущество также должно перейти в собственность такого наследника (а в случае его смерти - в собственность его наследников) без всяких условий.

Приведем пример: в завещании предусматривалось в качестве условия обязательное трудоустройство наследника. Это выполнено не было, поскольку наследник стал инвалидом (умер вскоре после открытия наследства или же, вступив в брак, стал заниматься ведением домашнего хозяйства). Наследник (или правопреемники умершего наследника) должен обратиться в суд с заявлением об установлении юридического факта - невозможности выполнения условия завещания. В случае вынесения судом положительного решения по заявлению наследник считается свободным от обязанности выполнять условия завещания.

Необходимо отметить, что составление завещания под отлагательным условием в пользу государства должно считаться неправомерным. Иное решение приведет к нарушению государственного суверенитета.

Характерными примерами правомерных условий, оговариваемых в завещании, могут служить, например:

а) получение наследственного имущества по достижении определенного возраста;

б) получение наследственного имущества по прошествии скольких-то лет со дня смерти завещателя;

в) прекращение ведения паразитического образа жизни;

г) прекращение злоупотребления алкоголем и т.д.

Разумеется, что предусмотреть все возможные правомерные или же, наоборот, неправомерные условия весьма трудно. Поэтому в случае возникновения спора вопрос должен решаться в судебном порядке.

Появилась новая форма завещания - закрытое завещание. Завещатель вправе совершить завещание, не предоставляя при этом другим лицам, в том числе нотариусу, возможности ознакомиться с его содержанием. Оно должно быть собственноручно написано и подписано завещателем, в противном случае оно будет признано недействительным.

Закрытое завещание в заклеенном конверте передаётся завещателем нотариусу в присутствии двух свидетелей, которые ставят на конверте свои подписи. Конверт, подписанный свидетелями, запечатывается в их присутствии нотариусом в другой конверт, на котором нотариус делает надпись, содержащую сведения о завещателе, от которого нотариусом принято закрытое завещание, месте и дате его принятия, фамилии, об имени, отчестве и о месте жительства каждого свидетеля в соответствии с документом, удостоверяющим личность.

По представлении свидетельства о смерти завещателя нотариус не позднее чем через 15 дней со дня представления свидетельства вскрывает конверт с завещанием в присутствии не менее двух свидетелей и пожелавших при этом присутствовать заинтересованных лиц из числа наследников по закону. После вскрытия конверта текст содержащегося в нём завещания сразу же оглашается нотариусом, после чего нотариус составляет и вместе со свидетелями подписывает протокол, удостоверяющий вскрытие конверта с завещанием и содержащий полный текст завещания. Подлинник завещания хранится у нотариуса. Наследникам выдаётся нотариально удостоверенная копия протокола.

Специальные распоряжения завещателя. К специальным распоряжениям завещателя относятся - подназначение наследника, завещательный отказ и возложение.

Допускается свободная форма изложения завещательных распоряжений, однако они должны содержать все необходимые завещательные реквизиты.

Лишение наследства: Ст.1119 ГК РФ (Свобода завещания) предоставляет завещателю право лишить одного, нескольких или даже всех наследников права на наследство. Но как?

Во-первых - прямое лишение, можно прямо в тексте завещания указать: наследник такой-то лишается права на наследство. Исключение - ст.1149 ГК РФ. Во-вторых - косвенное лишение, можно, составляя текст завещания, просто умолчать о том или ином наследнике. Но надо помнить, что между этими двумя способами есть существенная разница. В первом случае гражданин, лишенный права на наследство, не может претендовать не только на имущество, указанное в завещании, но и на любое иное наследственное имущество, оставшееся незавещанным и потому распределяемое по правилам наследования по закону. Во втором же случае ситуация иная: на поименованное в завещании имущество “забытый” наследник претендовать не может, а вот в отношении имущества, в завещании не указанного, он - полноправный наследник. Правда, если о каком-либо наследнике по закону наследодатель умолчал в завещании, упоминающем: “завещаю все мое имущество, которое ко дню смерти окажется мне принадлежащим”, то это лицо, казалось бы, фактически попадает в положение того наследника, который прямо лишен права на наследство.

Действительно, любое имущество наследодателя подпадает под формулу “все мое имущество” и распределяется между наследниками, указанными в завещании. Но может возникнуть ситуация, когда единственный наследник по завещанию (или все наследники по завещанию) откажется от принятия наследства, будет признан недостойным наследником. Тогда “забытый” наследник может претендовать на наследственное имущество, а вот наследник, лишенный права на наследство путем прямого указания об этом в тексте завещания, и в этом случае ничего получить не может.

Лист

**2.2 Форма завещания и правила его составления**

Закон предусматривает обязательную нотариальную форму завещания. Нотариально удостоверенное завещание должно быть написано завещателем или записано с его слов нотариусом. Завещание, записанное нотариусом со слов завещателя, до его подписания должно быть полностью прочитано завещателем в присутствии нотариуса. Если завещатель не в состоянии лично прочитать завещание, его текст оглашается для него нотариусом, о чем на завещании делается соответствующая надпись с указанием причин, по которым завещатель не смог лично прочитать завещание. При этом завещание должно быть собственноручно подписано завещателем. Однако если завещатель в силу физических недостатков, тяжелой болезни или неграмотности не может собственноручно подписать завещание, то оно по его просьбе может быть подписано другим гражданином в присутствии нотариуса. В завещании должны быть указаны причины, по которым 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.

При составлении и нотариальном удостоверении завещания по желанию завещателя может присутствовать свидетель.

Если завещание составляется и удостоверяется в присутствии свидетеля, оно должно быть им подписано и на завещании должны быть указаны фамилия, имя, отчество и место жительства свидетеля в соответствии с документом, удостоверяющим его личность.

Нотариус обязан предупредить свидетеля, а также гражданина, подписывающего завещание вместо завещателя, о необходимости соблюдать тайну завещания (т.е. не разглашать сведения, касающиеся содержания завещания, его совершения, изменения или отмены).

Но следует учитывать, что не могут быть такими свидетелями и не могут подписывать завещание вместо завещателя:

а) нотариус или другое удостоверяющее завещание лицо;

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

Изм.

Лист

№ докум.

Подпись

Дата

Лист

55

ДП.030504.02.06

в) граждане, не обладающие дееспособностью в полном объеме;

г) неграмотные;

д) граждане с такими физическими недостатками, которые явно не позволяют им в полной мере осознавать существо происходящего;

е) лица, не владеющие в достаточной степени языком, на котором составлено завещание, за исключением случая, когда составляется закрытое завещание.

Если же присутствие свидетеля является обязательным, отсутствие свидетеля при совершении указанных действий влечет за собой недействительность завещания, а несоответствие свидетеля вышеперечисленным требованиям может являться основанием признания завещания недействительным.

Изм.

Лист

№ докум.

Подпись

Дата

Лист

54

НАЗВАНИЕ ДОКУМЕНТА

Изм.

Лист

№ докум.

Подпись

Дата

Лист

54

НАЗВАНИЕ ДОКУМЕНТА

При удостоверении завещания нотариус обязан разъяснить завещателю права наследников на обязательную долю в наследстве и сделать об этом на завещании соответствующую надпись.

Местом нотариального удостоверения завещания может быть любая государственная нотариальная контора, любой нотариус, занимающийся частной практикой, а также должностные лица любого органа местного самоуправления (в населенных пунктах, где не имеется нотариальных контор) или консульские учреждения.

Место жительства завещателя при нотариальном удостоверении завещания значения не имеет. Особенностью является только удостоверение завещания с выездом нотариуса за пределы его нотариального округа. Нотариус вправе выехать в другой нотариальный округ для удостоверения завещания в случае тяжелой болезни завещателя при отсутствии в, нотариальном округе в это время нотариуса.

Лист

В практике до настоящего времени встречаются завещания, удостоверенные должностными лицами органов исполнительной власти или местного самоуправления с выездом по месту нахождения завещателя (например, в больницу) в населенные пункты, где имелись нотариальные конторы. Такие завещания нотариус принять не может, поскольку указанные лица могут удостоверять завещания лишь на территории населенного пункта, в котором они уполномочены на совершение нотариальных действий.

Удостоверение завещания проводится по общим правилам Основ законодательства РФ о Нотариате. При удостоверении завещания проверяется личность завещателя и его дееспособность. Личность завещателя устанавливается по паспорту или заменяющему его документу. Фамилия, имя, отчество завещателя в завещании указываются в точном соответствии с документом, удостоверяющим его личность. Дополнительно по просьбе завещателя, наряду с этим, в завещании может быть указан его псевдоним или написаны фамилия, имя, отчество латинскими буквами. Перемена завещателем фамилии, имени, отчества не является основанием недействительности завещания. Дееспособность человека связана не только с достижением совершеннолетия, но и с его психическим состоянием. Поэтому, если при удостоверении завещания у нотариуса или другого должностного лица, удостоверяющего завещание возникнут сомнения относительно дееспособности завещателя, удостоверение завещателя может быть отложено, чтобы выяснить, не выносилось ли судом решение о признании его недееспособным.

Удостоверение завещания заключается в совершении на нем удостоверительной надписи, подписании ее нотариусом или другим должностным лицом и проставлении печати. Завещание регистрируется в реестре для совершения нотариальных действий и в алфавитной книге учета завещаний. Завещание составляется, подписывается завещателем и удостоверяется нотариусом в двух экземплярах, один выдается завещателю, другой хранится в делах нотариуса.

К нотариально удостоверенным завещаниям приравниваются:

а) 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;

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

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

г) 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;

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

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

Изм.

Лист

№ докум.

Подпись

Дата

Лист

56

НАЗВАНИЕ ДОКУМЕНТА

Завещание, приравненное к нотариально удостоверенному, 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 вышеперечисленных случаев, 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.

Завещательное распоряжение правами на денежные средства в банке должно быть собственноручно подписано завещателем с указанием даты его составления и удостоверено служащим банка, имеющим право принимать к исполнению распоряжения клиента в отношении средств на его счете.

Лист

58

ДП.030504.02.06

В случае, когда право совершения нотариальных действий предоставлено законом должностным лицам органов местного самоуправления и должностным лицам консульских учреждений Российской Федерации, завещание может быть удостоверено вместо нотариуса соответствующим должностным лицом.

На завещании должны быть указаны место и дата его удостоверения (кроме закрытого завещания).

Завещания, не удостоверенные в установленном законом порядке, являются недействительными.

Есть некоторые ограничения о недопустимости: так недопустимо удостоверять завещания с условием пожизненного содержания или с условием, ограничивающим свободу распоряжения полученным по наследству имуществом. Например, продать полученную по наследству квартиру.

От таких условий надо отличать завещательный отказ. Завещатель вправе возложить на наследника по завещанию исполнение какого-либо обязательства в пользу одного или нескольких лиц. Предметом завещательного отказа может быть право на пожизненное пользование каким-либо имуществом, передача конкретной вещи, возложение обязанности купить какую-то вещь и передать ее отказополучателю, т.е. совершение действий имущественного характера. В случае смерти до открытия наследства лица, на которое было возложено исполнение завещательного отказа или в случае непринятия им наследства наследники, получившие наследство, обязаны исполнить это обязательство. При этом необходимо иметь в виду, что нуждаемость наследника в пользовании наследственным имуществом, а также переход права собственности от наследника к другому лицу, независимо от оснований такого перехода, не влияют на права отказополучателя, поскольку объем этих прав устанавливается наследодателем при составлении завещания и не может быть изменен его наследниками.

Право на получение завещательного отказа действует в течение трех лет со дня открытия наследства и не переходит к другим лицам. Однако отказополучателю в завещании может быть подназначен другой отказополучатель на случай, если назначенный в завещании отказополучатель умрет до открытия наследства или одновременно с наследодателем, либо откажется от принятия завещательного отказа или не воспользуется своим правом на получение завещательного отказа.

Однако отказополучатель вправе отказаться от получения завещательного отказа. При этом отказ в пользу другого лица, отказ с оговорками или под условием не допускается.

В случае, когда отказополучатель является одновременно наследником, его право отказа от получения завещательного отказа не зависит от его права принять наследство или отказаться от него.

Завещатель также может в завещании возложить на одного или нескольких наследников по завещанию или по закону обязанность совершить какое-либо действие имущественного или неимущественного характера, направленное на осуществление общеполезной цели (завещательное возложение). Такая же обязанность может быть возложена на исполнителя завещания при условии выделения в завещании части наследственного имущества для исполнения завещательного возложения.

Изм.

Лист

№ докум.

Подпись

Дата

Лист

58

Завещатель вправе также возложить на одного или нескольких наследников обязанность содержать принадлежащих завещателю домашних животных, а также осуществлять необходимый надзор и уход за ними.

Завещание может быть сделано в пользу одного или нескольких лиц как входящих, так и не входящих в круг наследников по закону. Завещатель может подназначить наследника, если назначенный им наследник умрет до открытия наследства, не примет его или завещатель и назначенный наследник умрут одновременно, если основной наследник будет лишен права наследования, как недостойный, если основной наследник не выполнит требования наследодателя, выраженное в завещании под отлагательным условием.

Завещатель может назначить исполнителя завещания. Если исполнителем завещания назначается лицо, не входящее в круг наследников по завещанию, то от него должно быть принято согласие исполнить завещание. Такое согласие может быть отражено в самом завещании или в отдельном заявлении, подшиваемом к завещанию. Подпись исполнителя завещания при этом должна быть нотариально засвидетельствована. Составляя завещание, завещатель может также лишить права наследования одного, нескольких или всех наследников по закону. Гражданин признается также давшим согласие быть исполнителем завещания, если он в течение месяца со дня открытия наследства фактически приступил к исполнению завещания.

После открытия наследства суд может освободить исполнителя завещания от его обязанностей как по просьбе самого исполнителя завещания, так и по просьбе наследников при наличии обстоятельств, препятствующих исполнению гражданином этих обязанностей.

Появилась ещё одна форма завещания. Оно может быть не удостоверено ни нотариусом, ни иным уполномоченным лицом и, тем не менее иметь законную силу. Это составление завещания в чрезвычайных обстоятельствах, угрожающих жизни, когда не было возможности удостоверить завещание надлежащим образом. Для того чтобы листок бумаги был признан завещанием, необходимо соблюдение следующих условий:

а) собственноручное составление и подпись;

б) наличие двух свидетелей;

в) чтобы из содержания было ясно, что это завещание;

г) наконец, чтобы по заявлению заинтересованных лиц суд подтвердил факт совершения завещания в чрезвычайных обстоятельствах.

Но если в течение месяца после прекращения чрезвычайных обстоятельств завещатель не воспользуется возможностью совершить завещание в надлежащей форме, составленное завещание утрачивает силу.

Как бы там ни было завещатель в любое время вправе отменить или изменить уже составленное им завещание, не указывая при этом причины его отмены или изменения, поскольку завещание является односторонней сделкой. Не требуется чье-либо согласие, в том числе лиц, назначенных наследниками в отменяемом или изменяемом завещании.

Также завещатель вправе посредством нового завещания отменить прежнее завещание в целом либо изменить его посредством отмены или изменения отдельных содержащихся в нем завещательных распоряжений.

Последующее завещание, не содержащее прямых указаний об отмене прежнего завещания или отдельных содержащихся в нем завещательных распоряжений, отменяет это прежнее завещание полностью или в части, в которой оно противоречит последующему завещанию.

Завещание, отмененное полностью или частично последующим завещанием, не восстанавливается, если последующее завещание отменено завещателем полностью или в соответствующей части.

В случае недействительности последующего завещания наследование осуществляется в соответствии с прежним завещанием.

Завещание может быть отменено также посредством распоряжения о его отмене. Распоряжение об отмене завещания должно быть совершено в форме, установленной для совершения завещания.

Завещанием, совершенным в чрезвычайных обстоятельствах, может быть отменено или изменено только такое же завещание, а завещательным распоряжением в банке может быть отменено или изменено только завещательное распоряжение правами на денежные средства в соответствующем банке.

**2.3 Изменение и отмена завещания**

В соответствии со статьей 1130 Гражданского Кодекса Российской Федерации завещатель вправе отменить или изменить составленное завещание в любое время после его совершения, не указывая при этом причины его отмены или изменения. Все это означает, что при жизни наследодателя завещание не создает никаких прав для наследников. Для этого не требуется не указания причин такого решения, ни уведомления наследников по завещанию, а тем более получения от них разрешения.

Ст.1130 ГК РФ предусматривает, что составленное последующее завещание, не содержащее прямых указаний об отмене прежнего завещания или отдельных содержащихся в нем завещательных распоряжений, отменяет это прежнее завещание полностью. или в части, в которой оно противоречит последующему завещанию. Нотариальная практика строго придерживается этого правила. Помимо этого законодатель установил в части четвертой статьи 1130 ГК РФ что для отмены ранее составленного завещания, завещателю необходимо подать заявлении об отмене завещания, которое должно быть совершено в форме, установленной законом для совершения завещаний. В ранее действующем законодательстве в Гражданском Кодексе РСФСР 1964 года, порядок оформления завещания, об отмене завещания установлен не был. В связи с этим в нотариальной практики возникло много вопросов касающихся отмены завещаний.

К примеру, Э.Б. Эйдинова в своих трудах приводит такой случай: “В 1968 году Петровской государственной нотариальной конторой Саратовской области от имени гражданина Алехина, было удостоверено завещание на все принадлежащее ему имущество в пользу жены. В 1970году он составил новое завещание согласно которому завещал все имущество сыну. Затем Алехин обратился в нотариальную контору с заявлением об отмене завещания, составленного в 1970 году. В связи с этим у государственного нотариуса возник вопрос, действительно ли завещание, составленное в 1968 году, поскольку завещание, составленное позднее, было отменено, или следует считать, что в силу части третьей статьи 543 ГК РФ 1964 года все завещания отменены, и, таким образом, подлежит выдать свидетельство о праве на наследство по закону. Отдел нотариата Министерства юстиции разъяснил, что согласно части второй статьи 543 ГК РСФСР, завещание, составленное позднее, отменяет ранее составленное полностью или в части, в которой оно противоречит новому завещанию Закон не предусматривает отмены полного завещания в качестве основания для восполнения силы ранее составленного завещания. Поэтому завещание, составленное 1968 году, может быть признано действительным только в той части, в которой оно не было отменено, распоряжением. содержащимся в завещании 1970 года. Остальное наследственное имущество должно перейти к наследникам по закону”.

Лист

62

В ранее действующей инструкции о порядке совершения нотариальных действий было предусмотрено, что подпись завещателя на заявлении об отмене завещания должна быть нотариально удостоверена. Позднее Основами законодательства о нотариате (ст.58) был установлен иной порядок: отмена завещания может быть произведена подачей уведомления, которое должно быть нотариально удостоверено. Поскольку в наследственных правоотношениях отмена завещания имеет такое же значение, как и совершение завещания, есть основание утверждать, что такая запись означает, что уведомление должно удостоверяться в том же порядке, что и завещание.

Именно такая позиция в настоящее время закреплена в части четвертой статьи 1130 ГК РФ. Отмена завещания, совершается в любой установленной форме, безвозвратно. 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 не одного завещания нет.

В тоже время возможна и другая ситуация, если завещание, отменяющее предыдущее, или уведомление об отмене завещания признаны недействительными. В этом случае предыдущее завещание восстанавливается, поскольку сделка, признанная не действительной, не порождает никаких юридических последствий. При ранее действующем ГК РСФСР 1964 года эту ситуацию трудно было рассмотреть. В отличии от старого закона в ныне действующей третьей части ГК РФ 2001 года эта ситуация связанная с недействительностью завещания подробно урегулирована[[28]](#footnote-28).

Лист

64

ДП.030504.02.06

Ныне действующий Гражданский кодекс РФ содержит специальные нормы, посвященные как условиями действительности сделок, так и основаниям, порядку и последствиям признания сделок недействительными. (статьи 153-181 ГК РФ). Завещание, как и любая сделка, признается недействительным по основаниям, предусмотренным Гражданским Кодексом по решению суда (оспоримые сделки) и вне зависимости от решения суда (ничтожные).

Исходя из выше перечисленных статей 153-181 ГК РФ недействительно завещание:

а) совершенное несовершеннолетним лицом, признанным недееспособным или ограничено дееспособным;

б) вершенное с нарушением требуемого порядка и формы его составления;

в) cоставленное лицом, которое в момент совершения завещания не отдавало отчет своим действиям;

г) вершенное под влиянием угрозы, насилия[[29]](#footnote-29);

Изм.

Лист

№ докум.

Подпись

Дата

Лист

63

НАЗВАНИЕ ДОКУМЕНТА

д) другим предусмотренным законом основаниям, которые могут быть применены с учетом природы и существа завещания.

Совершенно ясно, что если в отношении лица, составившего завещание будут представлены доказательства, подтверждающие, что в момент его составления он был на основании решения суда признан недееспособным или ограниченно дееспособным, такое завещание не приобретает юридической силы, а следовательно, не может исполнятся, если даже по этому поводу не было внесено решение о признании завещания недействительным[[30]](#footnote-30). Между тем, для признания завещания недействительным в силу того, например, что в момент его оформления гражданин не отдавал отчета своим действиям, что он совершил завещание под влиянием угрозы или насилия, что завещание было подписано другим лицом без просьбы и без ведома завещателя, для признания такого завещания недействительным в обязательном порядке требуется решение суда[[31]](#footnote-31).

Рассмотрим пример “Гражданка Комарова состояла в браке с гражданином Лосевым, который находясь в больнице, умер. По истечении шестимесячного срока со дня смерти Лосева его жена Комарова узнала в нотариальной конторе о том, что у Вахитовой - сожительницы Лосева - есть завещание на все имущество. Комарова обратилась в суд с иском к Вахитовой о признании завещания недействительным, сославшись на то, что завещание составлено после смерти мужа медсестрой Сергеевой. Ответчица Вахитова исковые требования Комаровой не признала. Судебная коллегия по гражданским делам Тамбовского областного суда иск удовлетворила.

В кассационной жалобе Вахитова просила признать решение суда неправильным и отменить его, мотивируя тем, что завещание от имени Лосева составлено с соблюдением всех требований закона.

Судебная коллегия по гражданским делам Верховного суда РСФСР 9 июля 1979 года оставило решение суда без изменения, указав следующее.

Материалами дела установлено, что Лосев пришел на прием в поликлинику к хирургу вместе с Вахитовой, где они встретили Сергееву -знакомую медсестру из терапевтического отделения больницы. После посещения врача Сергеева привела Лосева в хирургическое отделение больницы и проводила его в палату. В этот же день Сергеева составила завещание от имени Лосева и подписала его. Данное завещание было удостоверено заместителем главного врача больницы. При оформлении и удостоверении завещания должностным лицом больницы не была выяснена поделенная воля завещателя. Оно составлено в одном экземпляре и передано не завещателю или его наследнику, указанному в завещании, а Сергеевой, которая писала завещание и расписывалась за больного Лосева. Завещание не было зарегистрировано, и второй экземпляр его не направлялся в нотариальную контору. На следующий день Лосев находясь в больнице, умер. Имеющаяся в деле копия истории болезни Лосева, показания свидетелей - хирурга, осматривавшего больного, медсестры хирургического отделения свидетельствует о том, что до завещания и в период его удостоверения Лосев по состоянию здоровья не мог подписать завещание собственноручно.

Лист

65

При таких обстоятельствах суд правильно пришел к выводу о том, что при удостоверении завещания Лосева не была выяснена действительная воля завещателя, не был соблюден установленный законом порядок удостоверения завещания, и обоснованно признал его недействительным.

Все доказательства, собранные по делу, в том числе и те, на которые имелась ссылка в жалобе, оценены судом правильно, в соответствии со статьей 56 Гражданского процессуального кодекса РСФСР с учетом всех обстоятельств дела в их совокупности.

1. **ПРАВОВОЙ РЕЖИМ НАСЛЕДСТВА**

**3.1 Способы принятия наследства**

В соответствии со статьей 1152 ГК РФ принятием наследства называются действия наследника, свидетельствующие о его согласии вступить в права наследования. Не допускается принятие наследства под условием или с оговоркой. Для принятия наследства установлен шести месячный срок. Принятое наследство признается принадлежащим наследнику со дня открытия наследства не зависимо от времени его фактического принятия.

Наследниками наследство может быть принято путем фактического вступления в управление или владение наследственным имуществом в пределах шестимесячного срока[[32]](#footnote-32).

В частности если наследник:

а) вступил во владение или в управление наследственным имуществом;

б) принял меры по сокращению наследственного имущества, защите его от посягательств или притязаний третьих лиц;

в) произвел за свой счет расходы на содержание наследственного имущества;

г) оплатил за свой счет долги наследодателя или получил от третьих лиц причитающиеся наследодателю денежные средства;

д) путем подачи в нотариальную контору по месту открытия наследства в шестимесячный срок заявления о принятии наследства или о выдаче свидетельства о праве на наследство. Время совершения этих действий определяет момент принятия наследства.

Наследник может принять наследство как лично, так и через представителя. Фактическое вступление во владение частью наследственного имущества рассматривается как принятие всего наследства.

Наследник проживавший совместно с наследодателем и вступивший в фактическое владение наследственным имуществом, считается принявшим наследство независимо от оформления наследственных прав в нотариальном порядке.

Например, Нафикова обратилась в суд с заявлением, в котором она просит установить факт принятия наследства, оставшегося после смерти ее матери Киселевой, умершей 15.10.1998 г. Имущество умершая завещала заявителю. В течение полугода, со дня открытия наследства Нафикова в нотариальную контору не обращалась. Но при этом она пользовалась имуществом: отремонтировала крышу дома, заготовила дрова, обрабатывала земельный участок.

В мае 2000 года Нафикова обратилась в нотариальную контору с заявлением о получении свидетельства о праве на наследство. Но нотариальная контора отказала, мотивируя тем, что в соответствии ст. 247 ГПК РСФСР нужно установить факт принятия наследства. Суд удовлетворил требования Нафиковой по следующим обстоятельствам.

На основании статьи 546 ГК РСФСР признается что наследник принял наследство, когда он фактически вступил во владение наследственным имуществом.

На судебном заседании установлено, что Нафикова в период с 15.10.1998 года по 15.04.1999 года приняла наследство. Она пользовалась имуществом: отремонтировала крышу, заготовила дрова, обрабатывала земельный участок. Факт принятия наследства подтвержден в судебном заседании показаниями свидетелей

Таким образом, суд считает установленным факт принятия наследства оставшегося после смерти Киселевой, ее дочерью Нафиковой. Требования Нафиковой обоснованы и подлежат удовлетворению.

Суд в этом деле руководствовался действовавшим на тот момент времени ГК РСФСР 1964 года. Если применить к этому случаю новый федеральный закон о наследовании 2001 года, то мы увидим что исход дела останется неизменным. Нормы, регулирующие принятие наследства содержащиеся в федеральном законе 2001 года не отличаются от норм содержащихся в ранее действующем ГК РСФСР 1964 года, они всего лишь более уточнены и дополнены.

Что же касаясь сроков для принятия наследства, то они оставлены без изменений. Общий срок составляет шесть месяцев со дня открытия наследства, а для лиц, чье право на наследство возникает только в случае непринятия наследства. В течении трех месяцев со дня окончания срока установленного для принятия наследства.

В то же время, лица, чье право на наследство возникает лишь в случае отказа других наследников от наследства либо отстранения их от наследования, как недостойных, могут принять наследство в течении шести месяцев со дня возникновения у них права наследования.

Право на получение наследства утрачивается, если в течении шести месяцев со дня открытия наследства наследник не совершил ни одного из следующих действий:

а) не вступил во владение или управление наследственным имуществом;

б) не подал заявление в нотариальную контору о принятии наследства;

в) не просил о выдаче свидетельства о праве на наследство;

г) не обратился в суд с заявлением, из которого явствовало бы его намерение принять наследство.

Наследник, пропустивший срок на принятие наследства, может обратиться в суд с просьбой о продлении срока. Суд может продлить срок, если он признает причины пропуска срока уважительными (длительная командировка, продолжительная болезнь и т.д.)

Здесь опять же можно привести случай произошедший в 1997 году Братья Задорины обратились в суд с исковым заявлением об установлении факта принятия наследства.

30.11.1997 года умерла их мать Задорина, после ее смерти открылось наследство, состоящее из вклада в Сбербанке. В нотариальную контору с заявлением о принятии наследства и выдаче свидетельства о праве на наследство братья обратились через восемь месяцев после смерти матери. Нотариус отказал в выдаче свидетельства о праве на наследство, мотивируя свой отказ тем, что необходимо установить факт принятия наследства.

Выслушав доводы заявителей, исследовав материалы дела, суд пришел к выводу, что требования заявителей удовлетворению не подлежат по следующим основаниям.

В силу статьи 546 ГК РСФСР признается, что наследник принял наследство, когда он фактически вступил во владение наследственным имуществом или когда он подал заявление в нотариальный орган по месту открытия наследства. Указанные действия должны быть совершены в течении шести месяцев со дня открытия наследства. Согласно свидетельства о смерти, смерть матери наступила 30.11.1997 года. Из показаний Задориных о существовании вклада они узнали через восемь месяцев со дня открытия наследства.

При таких обстоятельствах дела суд находит требования заявителей необоснованным и не подлежащим удовлетворению. Руководствуясь статьей 546 ГК РСФСР, статьи 252-255 ГК РФ суд решил отказать в удовлетворении требований об установлении факта принятия наследства Задорину А.В. и Задорину В.В.

Наследники, пропустившие срок на принятие наследства, могут принять наследство без обращения в суд при условии согласия в письменной форме на это всех остальных наследников, принявших наследство. Если такое согласие в письменной форме дается наследниками не в присутствии нотариуса, их подписи на документах о согласии должны быть засвидетельствованы должностным лицом уполномоченным совершать нотариальные действия. Ранее действующий ГК РСФСР 1964 года этого правила не содержал[[33]](#footnote-33). Законодатели при составлении законопроекта в этом случае преследовали одну цель, а именно сократить число судебных разбирательств которые могут возникнуть после принятия наследства одним из многочисленных наследников. Так как здесь существует опасность подлога или фальсификации документов. Важно подчеркнуть что именно согласие наследников является основанием аннулирования нотариусом ранее выданного свидетельства о праве на наследство и основанием выдачи нового свидетельства.

Лист

6

Если наследник, призванный к наследованию, умер спустя некоторое время после открытия наследства, но до истечения срока, установленного для принятия наследства, не успев принять наследство или отказаться от него, неосуществленное им право наследования перейдет к его наследникам. Это называется наследственной трансмиссией. Правила о наследственной трансмиссии закреплены в статье 1156 ГК РФ. Поскольку к наследникам к наследникам умершего перейдет то право, которое принадлежало умершему наследнику, то его наследники могут в оставшийся срок заявить о своем желании принять его долю наследства. или отказаться от его принятия. Если оставшаяся часть срока менее трех месяцев, она удлиняется до трех месяцев.

**3.2 Оформление наследства**

По письменному заявлению наследников государственные нотариальные конторы по месту открытия наследства выдают свидетельство о праве на наследство.

Заявление о принятии наследства или об отказе от него должно быть сделано в письменной форме[[34]](#footnote-34).

Подлинность подписи наследника на завещании о принятии наследства или об отказе от него должна быть засвидетельствована органом, совершающим нотариальные действия[[35]](#footnote-35).

Лист

71

ДП.030504.02.06

Свидетельствовать подлинность подписи не требуется, если наследник лично явился в нотариальную государственную контору по месту открытия наследства и подал заявление. В этом случае государственный нотариус устанавливает личность наследника и проверяет подлинность подписи, о чем делает отметку на завещании и указывает наименование документа, удостоверяющего личность, номер, дату выдачи, наименование учреждения, выдавшего документ, фамилию, инициалы наследника, год (в необходимых случаях и месяц ) его рождения.

Если заявление поступило по почте или передано другим лицом и подлинность подписи наследника на нем не засвидетельствована, органом совершающим нотариальные действия, оно принимается нотариусом, а наследнику предлагается выслать надлежаще оформленное заявление либо явится лично в нотариальную контору.

Свидетельство о праве на наследство в соответствии со статьей 1163 Гражданского кодекса РФ выдается по истечении шести месяцев со дня открытия наследства, а в случае, предусмотренном в части 2, статьи 1163 Гражданского кодекса РФ не ранее указанного срока.

Изм.

Лист

№ докум.

Подпись

Дата

Лист

70

Свидетельство о праве на наследство может быть выдано ранее установленных законом сроков, если в государственной нотариальной конторе имеются данные об отсутствии других наследников, кроме заявивших о выдаче свидетельства.

Государственный нотариус при выдаче свидетельства о праве на наследство по завещанию путем истребования соответствующих доказательств проверяет факт смерти наследодателя, наличие завещания, время и место открытия наследства, состав и место нахождения наследственного имущества, на которое выдается свидетельство, выясняет круг лиц, имеющих право на обязательную долю в наследстве, а также истребует из государственной нотариальной конторы, администрации, удостоверивших завещание, сведения о том, не отменено ли оно. Если завещание удостоверено государственной нотариальной конторой, которая будет выдавать свидетельство о праве на наследство, то о проверке этих данных делается отметка на экземпляре завещания, приобщенном к наследственному делу.

Сведения об отмене завещаний, удостоверенных должностными лицами, указанными в статье 17 Закона РСФСР о государственном нотариате, запрашиваются из нотариальных контор по месту постоянного жительства завещателя. (на день составления завещания).

Если в свидетельстве о праве на наследство по завещанию указываются (по желанию наследников) родственные или иные отношения наследников с наследодателем, государственный нотариус истребует документы, подтверждающие эти отношения.

При выдаче свидетельства о праве на наследство по завещанию подлинный экземпляр или дубликат завещания, представленный наследником, остается в государственной нотариальной конторе. По желанию наследника к свидетельству о праве на наследство по завещанию может быть приобщена нотариально засвидетельствованная копия завещания или дубликата.

Если в состав наследственного имущества входит жилой дом (часть дома), квартира, государственный нотариус требует право устанавливающий документ о принадлежности этого имущества наследодателю, справку бюро технической инвентаризации, а также истребует из государственной нотариальной конторы по месту нахождения жилого дома сведения о наличии или отсутствии запрещений отчуждения жилого дома (части дома), квартиры или ареста. О проверке наличия этих данных по документам государственной нотариальной конторы, которая будет выдавать свидетельство о праве на наследство, делается отметка в наследственном деле. Если запрещение наложено в связи с получением ссуды, государственный нотариус сообщает, учреждению, выдавшему ссуду, о том, что наследникам ссудополучателя выдано свидетельство о праве на наследство.

Если на дом (часть дома), квартиру, наложен арест судебными следственными органами, выдача свидетельства о праве на наследство приостанавливается до снятия ареста.

Для включения в свидетельство о праве на наследство другого имущества, подлежащего специальной регистрации (автомобили, мотоциклы, и т.д.), государственный нотариус проверяет документы о принадлежности этого имущества наследодателю (технический паспорт, судовое свидетельство), о чем делает отметку на завещании о выдаче свидетельства.

Наследникам, получившим свидетельство о праве на наследство определенной части наследственного имущества, в дальнейшем выдаются последующие свидетельства о праве на наследство других частей наследственного имущества, не перечисленного в первоначально выданном свидетельстве.

В случае выдачи дополнительного свидетельства о праве на наследство на другое имущество и явки наследников, которые не были включены в ранее выданное свидетельство, они также могут быть включены в свидетельство о праве на наследство на дополнительное имущество с письменного согласия всех наследников, принявших наследство.

Свидетельство о праве на наследство на дом (часть дома), квартиру подлежит регистрации в органах, осуществляющих регистрацию строения. Свидетельство о праве на наследство на автомототранспортные средства подлежат предъявлению в органы Государственной Инспекции Безопасности Дорожных Движение для регистрации и учета этих транспортных средств, о чем государственный нотариус указывает в тексте свидетельства и разъясняет наследникам.

Заявление о принятии наследства, выдаче свидетельства о праве на наследство и распоряжение об оплате расходов за счет наследственного имущества по которым были приняты эти меры, регистрируются в книге учета наследственных дел.

На основании зарегистрированных заявлений заводится дело на имя умершего, которое регистрируется в алфавитной книге учета наследственных дел. Все последующие заявления (дополнительные, от других наследников и кредиторов) также регистрируются в книге учета наследственных дел.

Лист

73

На всех заявлениях указываются время их поступления и номер наследственного дела.

В наследственное дело подшиваются документы, истребованные от наследников, иных лиц и учреждений, и экземпляр свидетельства о праве на наследство.

**3.3 Отказ от наследства**

В соответствии со статьей 1157 ГК РФ наследник вправе отказаться от наследства в пользу других лиц или без указания лиц, в пользу которых он отказывается от наследственного имущества.

Действовавшие ранее нормы в ГК РСФСР 1964 года о праве наследника на отказ от наследства в течении срока для принятия наследства с указанием других лиц из числа наследников по закону или по завещанию, в пользу которых он отказывается, в новом федеральном законе о наследовании 2001 года дополнены нормой о праве наследника отказаться от наследства и после принятия наследства, о безотзывности отказа от наследства.

Отказ от наследства совершается подачей наследником заявления нотариальной конторе по месту открытия наследства.

К отказу от наследства можно также приравнять не совершение лицом в установленные законом сроки и порядке действий, свидетельствующих о принятии наследства[[36]](#footnote-36).

В том случае, если наследник отказался от наследства, не указав, в чью пользу он отказывается, его доля поровну переходит к тем наследникам, которые приняли наследство. Если отказавшийся наследник является единственным наследником, наследство считается выморочным. Выморочное имущество переходит в порядке наследования по закону в собственность Российской Федерации.

Отказ от наследства не может быть впоследствии изменен или взят обратно, поэтому, отказываясь от наследства, наследник не может его принять.

Например, в государственную нотариальную контору обратились дочь и сын с заявлением о принятии наследства после смерти их отца. Так как у сына умершего гражданина Блинова не оказалось свидетельства о рождении, а его сестра отказалась подтвердить родство, то он подал заявление об отказе от наследства. Однако вскоре Блинов обратился в нотариальную контору с заявлением о принятии наследства. Руководствуясь статьей 1157 ГК РФ, нотариус отказал в приеме второго заявления, указав на бесповоротность отказа от наследства. Блинов обратился с жалобой на нотариуса в народный суд. Народный суд признал действия нотариальной конторы правильными, поскольку отказ от наследства бесповоротен.

Отказ от наследства может быть совершен только дееспособным лицом, если же наследником является несовершеннолетний, недееспособный или ограничено дееспособный гражданин, то в этом случае отказ допускается с предварительного разрешения органа опеки и попечительства. Ранее в ГК РСФСР 1964 года нормы, касающиеся этой категории наследников не было, что приводило к негативным явлениям в нотариальной практике.

Также в соответствии со статьей 1158 Гражданского кодекса РФ не допускается отказ в пользу какого-либо из указанных лиц:

а) от имущества, наследуемого по завещанию, если все имущество наследодателя завещано назначенным им наследником;

б) от обязательной доли в наследстве;

в) если наследнику подназначен наследник.

Изм.

Лист

№ докум.

Подпись

Дата

Лист

74

НАЗВАНИЕ ДОКУМЕНТА

Из смысла статьи 1158 ГК РФ совершено ясно, что не допускается отказ от наследства в пользу лиц: лишенных права наследования путем прямого указания об этом в завещании; признанных не достойными наследниками в соответствии со статьей 1117 ГК РФ.

Отказ от наследства может быть признан в судебном порядке недействительным, если он имел место под влиянием обмана, насилия, угрозы, а также по иным основаниям, влекущим в соответствии с ГК РФ недействительность сделки

Лист

76

ДП.030504.02.06

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

При выполнении дипломной работы автор пришел к следующим выводам:

Институт наследования по завещанию, которому в части третьей ГК РФ посвящена отдельная глава, подвергся существенным изменениям.

Новеллой является момент, с которого возникает завещательная правосубъектность.

При наследовании переход прав и обязанностей наследодателя к его наследникам происходит в порядке правопреемства. Наследство может быть принято только как единое целое, в его составе могут оказаться даже такие права и обязанности наследодателя, о которых наследник не имел представления.

Универсальность правопреемства характерна как для наследования по закону, так и по завещанию. Единственным исключением является случай распределения наследодателем в завещании конкретных вещей в адрес конкретных наследников, если при этом какого-либо иного имущества не остается. Правопреемство в этом случае будет частным.

При характеристике универсальности наследственного правопреемства важно подчеркнуть, что наследник приобретает наследство на основании норм наследственного права непосредственно от наследодателя, без посредничества каких-либо третьих лиц. Поэтому нельзя считать отказополучателя наследником, поскольку он приобретает право не от наследодателя непосредственно, а от наследника, будучи кредитором последнего.

В настоящее время не оспаривается материально-обеспечительная функция правила об обязательной доле необходимых наследников. В этой связи важно обратить внимание на следующее.

К обязательным наследникам в равной мере относятся несовершеннолетние дети завещателя и переживший супруг, родители наследодателя, достигшие пенсионного возраста. Естественно, что лицо, получающее пенсию, сохраняющее право и возможность работать, является менее нуждающимся, чем несовершеннолетний ребенок. Нотариальной и судебной практике известно большое количество примеров, когда родитель завещателя, получающий пенсию, продолжает трудиться, в то время как несовершеннолетний ребенок со смертью завещателя утрачивает кормильца, остается на иждивении только одного из супругов, а обязательная доля в наследстве признается за родителем умершего и его несовершеннолетним ребенком одинаковой. Помимо сказанного следует отметить, что семейно-родственные связи между завещателем и его несовершеннолетним ребенком в большинстве случаев куда более тесные, чем между завещателем и его родителями.

Российское наследственное право должно охранять интересы лиц, о которых наследодатель заботился или должен был заботиться при жизни в случаях наследования по завещанию и в равной мере в случае наследования по закону. В большинстве случаев так и происходит в действительности. Однако одно исключение имеет место в самом распространенном случае наследования – наследование по закону, когда наследственная масса состоит из предметов обычной домашней обстановки и обихода. Почему несовершеннолетний ребенок или же иное лицо, относящееся к категории необходимых наследников, ничего не получает по наследству, если наследственная масса состоит из предметов обычной домашней обстановки и обихода и имеется другой наследник, проживавший в отличие от этого лица совместно с наследодателем?! На этот вопрос, по мнению автора работы, трудно дать обоснованный ответ. А ведь именно такое положение, основанное на правилах ст. 1149 ГК РФ, и приводит к указанной выше коллизии при наследовании по завещанию.

На основании изложенного возможно предложить внесение изменений в ст. 1149 ГК РФ с тем, чтобы необходимые наследники получали причитавшуюся им долю и в тех случаях, когда все наследственное имущество состоит из предметов обычной домашней обстановки и обихода, а наследственная масса распределяется в соответствии с правилами наследования по закону.

Принятие этого предложения позволит обеспечить необходимых наследников определенной частью наследственного имущества в случае, когда по действующему законодательству они ничего не получают и устранить противоречия, возникающие в указанной выше коллизионной ситуации, т.к. в случае принятия такого решения при наследовании по завещанию и закону необходимые наследники будут получать известную часть наследства, состоящую из предметов обычной домашней обстановки и обихода. Вместе с тем, наследование предметов обычной домашний обстановки и обихода будет происходить не вопреки воле завещателя, а именно с учетом ее, но в пределах, установленных законом.

Хотелось бы отметить, что в реальности завещания составляют лишь немногие из правоспособных граждан. В соответствии со статистикой по Алданскому району в 2005 году завещание составили 24 гражданина, что составило 0,006% от дееспособного населения. С начала 2006 года нотариусом п. Н. Куранах было зарегистрировано 8 завещаний. На основании вышеизложенного можно сделать заключение, что граждане редко заботятся о распоряжении своим имуществом после смерти. Более того, если за рубежом - в странах с развитой экономикой, граждане чаще всего регулируют свои права в сфере наследования с помощью завещания, то многим гражданам России по существу и завещать нечего.

**СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ**

1. Нормативные правовые акты

1.1 Конституция Российской Федерации, принята референдумом 12 декабря 1993г.

1.2 Гражданский кодекс Российской Федерации: часть первая от 30 ноября 1994 г., № 51-ФЗ (в редакции от 10 января 2005 г.) // СЗ РФ. 1994; часть третья от 26 января 1996 г., № 14-ФЗ (в редакции от 17 декабря 1999 г.) // СЗ РФ.1996 г.

1.3 Гражданско процессуальный кодекс Российской Федерации от 23 октября 2002 г. № 138-ФЗ // СЗ РФ. 2002г.

1.4 Закон РФ № 2020-1 ” О налоге с имущества, переходящего в порядке наследования или дарения ” от 12.12.1991г.

1.5 ФЗ РСФСР “О собственности в РСФСР” от 24 декабря 1996г.

2 Судебная и арбитражная практика

2.1 Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 30 сентября 2005г. N 37-В05-8

2.2 Постановление Пленума Верховного Суда РФ “О вопросах, возникающих у судов по делам о наследовании” от 23.04.1991г.

3 Учебная литература

3.1 Амосов С.А. Наследственные правоотношения. – М.: Юрайт, 2006г.

3.2 Братусь С.Н. Юридическая ответственность и законность. М., 2004г.

3.3 Бутнев В.В. К понятию механизма защиты субъективных прав //Субъективное право: Проблемы осуществления и защиты. Владивосток, 2005г.

3.4 Барщевский М.Ю. Наследственное право. - М.: НОРМА – М, 2004г.

3.5 Батыр К.И. Всеобщая история государства и права: Учебник. - М.: Проспект, 1998г.

3.6 Власов Ю.Н. Наследственное право Российской Федерации. Учебно-методическое пособие. - М.: Проспект, 1998г.

3.7 Гришаев С.П. Наследственное право.- М.: Юристъ, 2002г.

3.8 Гуев А.Н. Постатейный комментарий к ГПК РФ. - М.: "Экзамен", 2004г.

3.9 Гуев А.Н. Постатейный комментарий к части 3 ГК РФ (Изд. 4). - М.: Инфра - М, 2005г.

3.10 Гражданское право. Часть первая: Учебник \ Под ред. А.Г. Калинина, А.И. Масляева. - 2-е изд.,перераб. и доп. - М.: Юристь, 2000г.

3.11 Гражданское право: В 2 т./Отв. Редактор Е.А. Суханов – М.: Юристь, 2000г.

3.12 Гражданское право: Практикум: В 2 ч. \ Под ред. П.Д. Егорова, А.П. Сергеева. – М.: Бек, 1997г.

3.13 Гражданское право. Том 1. Учебник. Под редакцией А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого, 2006г.

3.14 Грибанов В.П. Осуществление и зашита гражданских прав. М, 2004г.

3.15 Грибанов В.П. Сроки в гражданском праве. М., 2003г.

3.16 Гражданское право: Учебник / Под ред.Смирнова О.В. М., 2004г.

3.17 Гражданское право. Часть первая: Учебник \ Под ред. А.Г. Калинина, А.И. Масляева. - 2-е изд.,перераб. и доп. - М.: Юристь, 2000г.

3.19 Давид Р., Жоффре - Спинози К. Основные правовые системы современности. М.: Юристь, 1997г.

3.20 Елисейкин П.Ф. Правоохранительные нормы: понятие, виды, структура // Защита субъективных прав и гражданское судопроизводство. Ярославль, 2005г.

3.21 Зайцева Т.И., Крашенинников П.В. Наследственное право. Комментарий законодательства и практика его применения.- М.: Статут, 2002г.

3.22 Зайцев И.Р. Отрицательные факты в гражданских делах. – М.: Юрист, 2006г.

3.23 Кречет Н.А. Как оформить наследство. Опека. Попечительство.- М.: Феникс, 2002г.

3.24 Клейнман А.Ф. Новейшие течения в науке гражданского права. – М.: Юрайт, 2006г.

3.25 Козлов А.С. Семейное право. – Спб.: Феникс, 2005г.

3.26 Летко Н.Д. Судебное доказывание и усмотрение суда в гражданском процессе. – М.: Зерцало, 2004г.

3.27 Михеев К.Н. Экспертиза в гражданском процессе. – М.: Норма, 2005г.

3.28 Мушинский В.О. Гражданское право: Учебное пособие для студентов учреждений среднего профессионального образования. - М.: Форум: Инфра-М, 2002г.

3.29 Наследственное право /Под ред. О.В. Смирнова.Учебник, – М.: Издательская группа «Проспект», 2004г.

3.30 Рубанов А.А. “Наследство в международном частном праве”.- М.: НОРМА, 1996г.

3.31 Сергеева А.П., Толстой Ю.К. Гражданское право. Учебник.- М.: ПБОЮЛ Л.В. Роржников, 2001г.

Изм.

Лист

№ докум.

Подпись

Дата

Лист

81

НАЗВАНИЕ ДОКУМЕНТА

3.32 Сучкова А.А. Завещание, вступление в наследство и раздел имущества.- М.: ПРИОР, 2002г.

3.33 Сергеева А.П.Гражданское право. Учебник.- М.: ПБОЮЛ, 2006г.

3.34 Советское гражданское право / Под ред. В. Ф. Маслова и А. А. Пушкина. В 2-х частях. Харьков, 2006г. Ч. 1.

3.35 Сыроватская Л.А. Гражданское право: учебник. М.: Высшая школа 2006г.

3.36 Толкунова В.Н., Гусов К.Н. Наследственное право России: Учебное пособие. М. 2006г.

3.37 Толстой Ю. К. К теории правоотношения. Л.: Мир книг, 2006г.

3.38 Треушников М.К. Гражданское право. Учебник для вузов. – М.: Юрист, 2005г.

3.39 Цветков А.С. Основные вопросы советского наследственного права// уч. Записки Московского юридического института. 1969. с. 50-81.

3.40 Шаповалова А.Н. Исковая форма защиты гражданских прав // Российска юстиция. № 6. 2005г.

3.41 Шаповалова А.Н. Наследование по завещанию. // Российская юстиция. № 11. 2006г.

3.42 Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. М.: Инфра-М, 1995г.

3.43 Яблоков А.Ю. Основные тенденции развития наследования по завещанию. // Российская юстиция. № 2. 2005г.

**Приложение А**

Завещание

Город Москва, двадцатое марта две тысячи второго года.

Я, Лавров Илья Николаевич, проживающий в городе Москве, по ул. Малышева, в доме 46, кв. 74, настоящим завещанием делаю следующее распоряжение:

1. Все мое имущество, какое ко дню моей смерти окажется мне принадлежащим, в чем бы таковое ни заключалось и где бы оно ни находилось, я завещаю Григорьевой Ольге Ивановне.

2. Содержание ст. 1149 Гражданского кодекса РФ мне нотариусом разъяснено.

3. Текст завещания записан нотариусом с моих слов и до его подписания прочитан мною лично в присутствии нотариуса.

4. Настоящее завещание составлено в двух экземплярах, каждый из которых собственноручно подписан завещателем. Один экземпляр завещания хранится в делах нотариуса города Москвы Тихомировой Н.Н., а другой экземпляр выдается завещателю Лаврову Илье Николаевичу.

Подпись завещателя \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

По желанию завещателя в завещании могут быть указаны более конкретные сведения о лице, в пользу которого завещается имущество (дата и место рождения, родственные отношения с завещателем и т.п.).

В соответствии со ст. 1125 ГК РФ в случаях, когда 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. Если завещатель в силу физических недостатков, тяжелой болезни или неграмотности не может собственноручно подписать завещание, оно по его просьбе может быть подписано другим гражданином в присутствии нотариуса. В завещании должны быть указаны причины, в силу которых завещатель не смог 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.

**Приложение Б**

Завещание

Завещание общей формы (на все имущество) в пользу нескольких лиц

Город Москва, двадцатое марта две тысячи второго года

Я, Мельников Олег Валерьевич, проживающий в городе Москве, по ул. Малышева, в доме 46, кв. 74, настоящим завещанием делаю следующее распоряжение:

1. Все мое имущество, какое ко дню моей смерти окажется мне принадлежащим, в чем бы таковое ни заключалось и где бы оно ни находилось, я завещаю в одной третьей доле - Герасименко Татьяне Викторовне и в двух третьих долях - Шляпникову Анатолию Ивановичу.

2. Содержание ст. 1149 Гражданского кодекса РФ мне нотариусом разъяснено.

3. Текст завещания записан нотариусом с моих слов и до его подписания прочитан мною лично в присутствии нотариуса.

4. Настоящее завещание составлено в двух экземплярах, каждый из которых собственноручно подписан завещателем. Один экземпляр завещания хранится в делах нотариуса города Москвы Тихомировой Н.Н., а другой экземпляр выдается завещателю Мельникову Олегу Валерьевичу.

Подпись завещателя \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

**Приложение В**

Завещание

Завещание с назначением наследника и лишением права на наследство всех наследников по закону.

Город Москва, двадцатое марта две тысячи второго года

Я, Ложкин Рудольф Константинович, проживающий в городе Москве, по ул. Малышева, в доме 46, кв.. 74, настоящим завещанием делаю следующее распоряжение:

1. Все мое имущество, какое ко дню моей смерти окажется мне принадлежащим, в чем бы таковое ни заключалось и где бы оно ни находилось, я завещаю Антоновой Римме Александровне.

2. Всех моих наследников по закону наследства лишаю.

3. Содержание ст. 1149 Гражданского кодекса РФ мне нотариусом разъяснено.

4. Текст завещания записан нотариусом с моих слов и до его подписания прочитан мною лично в присутствии нотариуса.

5. Настоящее завещание составлено в двух экземплярах, каждый из которых собственноручно подписан завещателем. Один экземпляр завещания хранится в делах нотариуса города Москвы Тихомировой Н.Н., а другой экземпляр выдается завещателю Ложкину Рудольфу Константиновичу.

Подпись завещателя \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

**Приложение Г**

Завещание

Завещание с лишением наследства всех наследников по закону без назначения наследника.

Город Москва, двадцатое марта две тысячи второго года

Я, Подгорбунский Павел Васильевич, проживающий в городе Москве, по ул. Малышева, в доме 46, кв. 74, настоящим завещанием делаю следующее распоряжение:

1. Всех моих наследников по закону наследства лишаю.

2. Содержание ст. 1149 Гражданского кодекса РФ мне нотариусом разъяснено.

3. Текст завещания записан нотариусом с моих слов и до его подписания прочитан мною лично в присутствии нотариуса.

4. Настоящее завещание составлено в двух экземплярах, каждый из которых собственноручно подписан завещателем. Один экземпляр завещания хранится в делах нотариуса города Москвы Тихомировой Н.Н., а другой экземпляр выдается завещателю Подгорбунскому Павлу Васильевичу.

Подпись завещателя\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

**Приложение Д**

Завещание

Завещание с подназначением наследников

Город Москва, двадцатое марта две тысячи второго года

Я, Никольский Сергей Иванович, проживающий в городе Москве, по ул. Малышева, в доме 46, кв. 74, настоящим завещанием делаю следующее распоряжение:

1. Все мое имущество, какое ко дню моей смерти окажется мне принадлежащим, в чем бы таковое ни заключалось и где бы оно ни находилось, я завещаю Окуневу Геннадию Николаевичу.

2. В случае, если названный мною наследник умрет до открытия наследства или одновременно со мной, не примет наследство или откажется от него либо не будет иметь право наследовать или будет отстранен от наследования как недостойный, все мое имущество я завещаю внуку - Никольскому Игорю Анатольевичу.

3. Содержание ст. 1149 Гражданского кодекса РФ мне нотариусом разъяснено.

4. Текст завещания записан нотариусом с моих слов и до его подписания прочитан мною лично в присутствии нотариуса.

5. Настоящее завещание составлено в двух экземплярах, каждый из которых собственноручно подписан завещателем. Один экземпляр завещания хранится в делах нотариуса города Москвы Тихомировой Н.Н., а другой экземпляр выдается завещателю Никольскому Сергею Ивановичу.

Подпись завещателя\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

1. Давид Р., Жоффре - Спинози К. Основные правовые системы современности. М.: Юристь, 1997. [↑](#footnote-ref-1)
2. Толстой Ю. К. К теории правоотношения. Л.: Мир книг, 2006. [↑](#footnote-ref-2)
3. Яблоков А.Ю. Основные тенденции развития наследования по завещанию. // Российская юстиция. № 2.2005. [↑](#footnote-ref-3)
4. Батыр К.И. Всеобщая история государства и права: Учебник. - М.: Проспект, 1998 год [↑](#footnote-ref-4)
5. Наследственное право /Под ред. О.В. Смирнова.Учебник, – М.: Издательская группа «Проспект», 2004. [↑](#footnote-ref-5)
6. Советское гражданское право / Под ред. В. Ф. Маслова и А. А. Пушкина. В 2-хчастях. Харьков, 2006. Ч. 1. [↑](#footnote-ref-6)
7. Клейнман А.Ф. Новейшие течения в науке гражданского права. – М.: Юрайт, 2006. [↑](#footnote-ref-7)
8. Амосов С.А. Наследственные правоотношения. – М.: Юрайт, 2006г. [↑](#footnote-ref-8)
9. Зайцева Т.И., Крашенинников П.В. Наследственное право. Комментарий законодательства и практика его применения.- М.: Статут, 2002 г. [↑](#footnote-ref-9)
10. Козлов А.С. Семейное право. – Спб.: Феникс, 2005. [↑](#footnote-ref-10)
11. Мушинский В.О. Гражданское право: Учебное пособие для студентов учреждений среднего профессионального образования. - М.: Форум: инфра – М, 2002. [↑](#footnote-ref-11)
12. Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. М.: Инфра-М, 1995 [↑](#footnote-ref-12)
13. Гражданское право. Часть первая: Учебник \ Под ред. А.Г. Калинина, А.И. Масляева. - 2-е изд.,перераб. и доп. - М.: Юристь, 2000г. [↑](#footnote-ref-13)
14. Власов Ю.Н. Наследственное право Российской Федерации. Учебно- методическое пособие. - М.: Проспект, 1998г. [↑](#footnote-ref-14)
15. Барщевский М.Ю. Наследственное право. - М.: НОРМА – М, 2004г. [↑](#footnote-ref-15)
16. Гуев А.Н. Постатейный комментарий к ГПК РФ. - М.: "Экзамен", 2004г. [↑](#footnote-ref-16)
17. Гришаев С.П. Наследственное право.- М.: Юристъ, 2002г. [↑](#footnote-ref-17)
18. Гражданское право: В 2 т./Отв. Редактор Е.А. Суханов – М.: Юристь, 2000г. [↑](#footnote-ref-18)
19. Гуев А.Н. Постатейный комментарий к части 3 ГК РФ (Изд. 4). - М.: Инфра - М, 2005г. [↑](#footnote-ref-19)
20. Гражданское право: Учебник / Под ред.Смирнова О.В. М., 2004. [↑](#footnote-ref-20)
21. Гражданское право. Том 1. Учебник. Под редакцией А. П. Сергеева, Ю.К. Толстого, 2006г. [↑](#footnote-ref-21)
22. Елисейкин П.Ф. Правоохранительные нормы: понятие, виды, структура //Защита субъективных прав и гражданское судопроизводство. Ярославль, 2005. [↑](#footnote-ref-22)
23. Гражданское право: Практикум: В 2 ч. \ Под ред. П.Д. Егорова, А.П. Сергеева. – М.: Бек, 1997г. [↑](#footnote-ref-23)
24. Сыроватская Л.А. Гражданское право: учебник. М.: Высшая школа 2006г. [↑](#footnote-ref-24)
25. Толкунова В.Н., Гусов К.Н. Наследственное право России: Учебное пособие. М. 2006г. [↑](#footnote-ref-25)
26. Треушников М.К. Гражданское право. Учебник для вузов. – М.: Юрист, 2005г. [↑](#footnote-ref-26)
27. Шаповалова А.Н. Исковая форма защиты гражданских прав // Российска юстиция. № 6. 2005. [↑](#footnote-ref-27)
28. Грибанов В.П. Осуществление и зашита гражданских прав. М, 2004. [↑](#footnote-ref-28)
29. Братусь С. Н. Юридическая ответственность и законность. М., 2004г. [↑](#footnote-ref-29)
30. Зайцев И.Р. Отрицательные факты в гражданских делах. – М.: Юрист, 2006. [↑](#footnote-ref-30)
31. Бутнев В. В. К понятию механизма защиты субъективных прав //Субъективное пра­во: Проблемы осуществления и защиты. Владивосток, 2005г. [↑](#footnote-ref-31)
32. Сучкова А.А. Завещание, вступление в наследство и раздел имущества.- М.: ПРИОР, 2002г. [↑](#footnote-ref-32)
33. Цветков А.С. Основные вопросы советского наследственного права// уч. Записки Московского юридического института. 1969. с. 50-81. [↑](#footnote-ref-33)
34. Кречет Н.А. Как оформить наследство. Опека. Попечительство.- М.: Феникс, 2002 год [↑](#footnote-ref-34)
35. Михеев К.Н. Экспертиза в гражданском процессе. – М.: Норма, 2005. [↑](#footnote-ref-35)
36. Грибанов В.П. Сроки в граж­данском праве. М., 2003. [↑](#footnote-ref-36)