**СОДЕРЖАНИЕ**

ВВЕДЕНИЕ

ГЛАВА I. ПОНЯТИЕ, ПРИНЦИПЫ И СУБЪЕКТЫ ЗАВЕЩАНИЯ

# 1.1 Понятие и значение завещания как односторонней сделки

1.2 Принципы завещания

# 1.3 Субъекты наследования по завещанию

# ГЛАВА II. ФОРМА И СОДЕРЖАНИЕ ЗАВЕЩАНИЯ

# 2.1 Форма и виды завещания

# 2.2 Завещательный отказ и завещательное возложение

# 2.3 Право на обязательную долю в наследстве

# 2.4 Отмена и изменение завещания. Недействительность завещания

ГЛАВА III. ИСПОЛНЕНИЕ ЗАВЕЩАНИЯ

# 3.1 Понятие и способы исполнения завещания. Полномочия исполнителя завещателя

# 3.2 Особенности перехода к другим наследникам обязанности исполнить завещательный отказ или завещательное возложение

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ И ЛИТЕРАТУРЫ

**ВВЕДЕНИЕ**

Современное гражданское законодательство предоставляет право гражданам иметь в собственности любое имущество, за исключением отдельных объектов, которые в соответствии с федеральными законами не могут им принадлежать. Одним из оснований возникновения права собственности является наследование, гарантированное ст. 35 (часть 4) Конституции Российской Федерации. В свою очередь, п. 2 ст. 218 ГК РФ устанавливает, что в случае смерти гражданина право собственности на принадлежащее ему имущество переходит по наследству к другим лицам в соответствии с завещанием или законом.

В настоящее время порядок наследования регулируется разделом V «Наследственное право» третьей части ГК РФ, вступившей в законную силу 1 марта 2002 года. Этот закон не только детально урегулировал и существенно дополнил правила о порядке наследования (ГК РСФСР 1964 г. содержал 35 статей о наследовании, а новый ГК РФ — 76), но имеет и совершенно иную структуру. В новом законе основания призвания к наследованию, в отличие от ранее действовавшего законодательства, поменялись местами. Вслед за общими положениями на первом месте идет наследование по завещанию, а на втором - наследование по закону. Это подчеркивает важность завещательного распоряжения, поскольку воля собственника имущества, передаваемого по наследству, должна стать основным и решающим фактором в дальнейшем переходе его прав.

Важно заметить, что порядок наследования по завещанию урегулирован более детально, чем по закону. Например, наследованию по завещанию посвящено 22 статьи (ст. 1118 - 1140 ГК РФ), а наследованию по закону всего 10 статей (ст. 1141 - 1151 ГК РФ). Такие изменения в структуре самого закона связаны с переходом к рыночным отношениям, возникновением частной собственности и снятием ограничений по ее распоряжению самим владельцем. В этом состоит один из основных принципов наследственного права - свобода завещания, которая может быть ограничена только правилами, прямо предусмотренными законом.

Вместе с тем анализ нового законодательства позволяет сделать вывод, что, несмотря на детальную проработку порядка наследования по завещанию, оно не лишено недостатков. Не все новые идеи законодателю удалось воплотить в четких и понятных юридических конструкциях.

Некоторые положения нового закона носят бланкетный характер и отсылают к еще не принятым федеральным законам, что порождает дополнительные трудности применения новых норм на практике. Другие создают простор не только для злоупотреблений, но и для криминального использования. Третьи содержат явные противоречия и нуждаются в изменении или дополнении.

Следует также отметить, что в настоящее время еще очень слаба обработка новых норм в судебной и нотариальной практике, отсутствуют руководящие разъяснения высших судебных органов. Поэтому на сегодняшний день говорить о завершении переработки законодательства о наследовании по завещанию было бы преждевременным, что и определяет актуальность предлагаемой работы.

Целью данного исследования является выявление специфики института завещания в гражданском законодательстве Российской Федерации с точки зрения распространения на него положений научной доктрины и ГК РФ о сделках.

В задачи исследования, обеспечивающие достижение поставленной цели, входят:

- провести теоретико-правовой анализ наследственных правоотношений как разновидности гражданско-правовых;

- раскрыть принцип свободы завещания и дать характеристику способам его обеспечения и ограничения;

- выявить особенности формы и содержание завещания;

- провести анализ института недействительности завещания;

- рассмотреть правовые особенности совершения завещаний;

- дать правовую характеристику некоторым завещательным распоряжениям;

- разработать предложения по совершенствованию законодательства в области наследования по завещанию.

Вопросами наследования по завещанию занимались такие известные ученые-цивилисты, как А.П.Сергеев, Ю.К.Толстой, А.Н. Гуев, Ю.Н.Власов, Е.А.Суханов, Р.Ю. Закиров, Т.И. Зайцева, Р.М. Мусаев и др.

Структура дипломной работы состоит из введения, трех глав, заключения и списка использованных источников и литературы.

**ГЛАВА I. ПОНЯТИЕ, ПРИНЦИПЫ И СУБЪЕКТЫ ЗАВЕЩАНИЯ**

**1.1 Понятие и значение завещания как односторонней сделки**

Наследование по завещанию является одним из оснований наследственного правопреемства, причем в настоящее время в России приоритет отдается наследованию по завещанию. Лишь при отсутствии завещания либо признании завещания недействительным осуществляется наследование по закону (ст. 1111 ГК РФ). Право распорядиться имуществом на случай смерти с помощью завещания воплощает в себе один из важнейших принципов наследственного права - принцип свободы завещания, который, в свою очередь, проистекает из общих принципов гражданского права - принципов дозволительной направленности и диспозитивности гражданско-правового регулирования[[1]](#footnote-1). Понятие "завещание" широко используется на бытовом уровне. Здесь имеется в виду и завещание в собственно юридическом смысле этого слова, и простое, никак не оформленное, волеизъявление на случай смерти, и обещание завещать кому-либо свое имущество, и устные пожелания о месте захоронения, обряде погребения и т.п. В целом большинство наших сограждан предпочитают воздерживаться от составления завещания по той причине, что установленный в законе порядок наследования их вполне устраивает.

Российское законодательство о наследовании предоставляет гражданину самому решить судьбу принадлежащего ему имущества. По сложившемуся в наследственном праве определению завещание является личным распоряжением гражданина о своем имуществе на случай смерти с назначением наследников, сделанным в установленной законом форме и удостоверенным лицами, указанными в законе. Таким образом, условно составление завещания можно подразделить на три момента:

- интеллектуальный;

- волевой;

- формальный[[2]](#footnote-2).

Интеллектуальный момент связан с пониманием завещателем сути происходящего действительно как завещания в юридическом смысле этого слова, как определения своих правопреемников на случай смерти, а не в обиходном неуловимо-аморфном желании "переписать дом на внука" или в исполнении обычая "составить документ потому, что так положено".

Волевой момент связан с намерением завещателя распределить имущество среди этих наследников именно в таком, а не в ином порядке, именно в таких долях и именно так, а не иначе.

Формальный момент связан с чисто техническим процессом составления, удостоверения завещания, принятия его на хранение, последующего оглашения и выполнения в отношении наследников и наследственного имущества всех необходимых действий по юридическому закреплению их статуса[[3]](#footnote-3).

Под завещанием в законе подразумевается и акт выражения "последней воли" лица, и сам документ, в котором эта воля нашла свое выражение. Так, завещательное распоряжение правами на денежные средства в банках следует признать видом завещания, поскольку нормы о банковском завещательном распоряжении содержатся в главе "Наследование по завещанию" и расположены между нормами, регулирующими составление завещаний, приравниваемых к нотариально удостоверенным, и нормами, регулирующими составление завещания в чрезвычайных обстоятельствах. Содержание правил соответствующего завещательного распоряжения говорит о том, что перед нами разновидность завещания (п. 3 ст. 1128 ГК РФ).

Таким образом, завещание признается законодателем односторонней сделкой по распоряжению имуществом на случай смерти, которая создает права и обязанности после открытия наследства[[4]](#footnote-4). Как и любая сделка, она обладает рядом присущих ей признаков, о которых боле подробно будет сказано далее.

1. Завещание - это сделка. В соответствии с требованиями статьи 153 ГК РФ "сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей", поскольку, являясь действием, с момента открытия наследства она направлена и создает определенные права и обязанности у наследников умершего, указанных в завещании, а также иных лиц, о которых будет подробнее сказано ниже.

2. Завещание - это односторонняя сделка, поскольку для ее совершения необходимо и достаточно выражения воли одной стороны (пункт 2 статьи 154 ГК РФ). В данном значении завещание не предполагает собой какого-либо встречного волеизъявления другого лица. Действительность завещания ни в коей мере не зависит от согласия наследников с его содержанием или возражений против него[[5]](#footnote-5).

Признавая завещание односторонней сделкой, следует также определить, что это сделка, совершаемая под отлагательным условием, согласно пункту 1 статьи 157 ГК РФ: "Сделка считается совершенной под отлагательным условием, если стороны поставили возникновение прав и обязанностей в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит". Конечно, в отношении смерти странно будет заявлять, что нам неизвестно, наступит оно или не наступит. Естественно, наступит - иначе нет смысла и завещание-то писать. Но нам важен сам факт возникновения такого обстоятельства, только при наступлении которого указанные в сделке обстоятельства приобретают характер юридически значимых, а определение его хоть сколько-нибудь вразумительно каким-либо отрезком времени, конечно, будет нереально.

Доказательством признания завещания односторонней сделкой, совершенной под отлагательным условием, следует считать также и абзац 2 пункта 3 данной статьи: "Если наступлению события недобросовестно содействовала сторона, которой наступление события выгодно, то условие признается не наступившим", который перекликается со статьей 1117 ГК РФ: "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...".

3. Завещание - сделка, непосредственно связанная с личностью завещателя. Данное правило установлено статьей 1118 ГК РФ: "Завещание должно быть совершено лично. Совершение завещания через представителя не допускается. В завещании могут содержаться распоряжения только одного гражданина. Совершение завещания двумя и более гражданами не допускается"[[6]](#footnote-6).

4. Сделка, согласно требованиям статьи 158 ГК РФ, должна совершаться в установленной форме - устно или письменно. Письменная форма подразделяется законодателем на простую и нотариальную. Как правило, завещание составляется в порядке, установленном статьей 160 ГК РФ, "путем составления документа, выражающего его содержание и подписанного лицом... совершающим сделку...", и затем удостоверяется нотариусом согласно правилу, установленному пунктом 1 статьи 163 ГК РФ: "Нотариальное удостоверение сделки осуществляется путем совершения на документе, соответствующем требованиям статьи 160 настоящего Кодекса, удостоверительной надписи нотариусом или другим должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие".

5. Завещание, как и всякая сделка, может быть признано судом оспоримым либо ничтожным.

Одной из отличительных особенностей нового законодательства о наследовании является приоритет наследования по завещанию перед наследованием по закону. Свидетельством такого приоритета являются как формально-юридическая конструкция ст. 1111 ГК РФ и разд. V ГК РФ, в которых наследование по завещанию выдвинуто на первый план оснований наследования, так и направленность целого ряда норм ГК РФ на побуждение граждан к совершению завещаний, а именно:

- установление и гарантированность законом принципа тайны завещания; в случае нарушения тайны завещания завещатель вправе потребовать компенсацию морального вреда, а также воспользоваться другими способами защиты гражданских прав, предусмотренными ГК РФ (ст. 1123 ГК РФ);

- установление принципа свободы завещания, в соответствии с которым завещателю обеспечены широкие возможности по распоряжению имуществом, вплоть до лишения права на наследование кого-либо из наследников либо ограничение их права и т.п. (ст. 1119 ГК РФ);

- снижение размера обязательной доли в наследственном имуществе с 2/3 до 1/2 (п. 1 ст. 1149 ГК РФ);

- изменение порядка определения обязательной доли в наследственном имуществе (п. 2 ст. 1149 ГК РФ);

- ограничение права на обязательную долю (п. 4 ст. 1149 ГК РФ);

- возможность отстранения обязательного (необходимого) наследника от наследования как недостойного (п. 4 ст. 1117 ГК РФ);

- возможность выбора формы совершения завещания (ст. 1125, 1126, 1127, 1128, 1120 ГК РФ) и др.

Направленность норм ГК РФ на стимулирование граждан к совершению завещаний представляется вполне логичной, т.к. именно посредством завещания наследодатель может наиболее приемлемым для себя образом выразить собственное волеизъявление в отношении принадлежащего ему имущества и решить судьбу этого имущества[[7]](#footnote-7).

**1.2 Принципы завещания**

Одним из основных принципов регулирующих завещание, является его тайна. Статья 1123 ГК РФ, закрепляя тайну завещания, призвана защитить применительно к принципу свободы завещания неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну граждан[[8]](#footnote-8). Гражданину крайне важно, чтобы формирование и выражение его воли, зафиксированной в завещании, протекали свободно, без какого бы то ни было давления извне. Но он должен быть также уверен в том, что и после того, как завещание совершено, его содержание никем не будет преждевременно разглашено, в том числе и лицами, которые были ознакомлены с завещанием. Отсутствие такой уверенности может повлечь за собой то, что гражданин вовсе откажется от совершения завещания либо выразит в нем далеко не подлинную свою волю. К тому же нельзя сбрасывать со счетов и душевный дискомфорт, который гражданин может испытать, узнав о том, что содержание его завещания преждевременно, т.е. еще до открытия наследства, раскрыто. Это может повлиять на его отношения с близкими людьми, вызвать среди них разлад, заставить гражданина отменить или изменить завещание, хотя бы он этого не хотел.

Тайна завещания обеспечивается тем, что завещатель вовсе не обязан сообщать кому-либо, в том числе и лицам, которых завещание касается, о содержании, совершении, изменении или отмене завещания. Все это относится к частной жизни завещателя, составляет его сугубо личную тайну, а потому неприкосновенно, должно быть, если завещатель того желает, надежно скрыто от посторонних глаз[[9]](#footnote-9).

Тайна завещания обеспечивается также тем, что к ознакомлению с завещанием, когда это необходимо, допускается сравнительно узкий круг лиц, причем выбор этих лиц во многом зависит от самого завещателя. Можно предположить, что завещатель осуществит свой выбор из числа лиц, которым он доверяет[[10]](#footnote-10).

Тайна завещания обеспечивается возложением на лиц, перечисленных в ч. 1 ст. 1123 ГК РФ, обязанности до открытия наследства не разглашать сведения, касающиеся содержания завещания, его совершения, изменения или отмены. Это нотариус или другое удостоверяющее завещание лицо, переводчик, исполнитель завещания, свидетели, а также гражданин, подписывающий завещание вместо завещателя (рукоприкладчик). Необязательно, чтобы разглашаемые сведения были достоверными, это могут быть и небылицы, но они также могут лишить душевного покоя, как самого завещателя, так и других лиц. Они иногда и распространяются для того, чтобы "насолить" указанным лицам, вывести их из равновесия. Впрочем, мотивы разглашения или распространения подобных сведений независимо от того, достоверны они или нет, значения не имеют. На лиц, перечисленных в ч. 1 ст. 1123 ГК РФ, возлагается обязанность замкнуть уста и "дождаться" открытия наследства. Нарушение указанной обязанности может повлечь применение предусмотренных законом способов защиты гражданских прав, в том числе и мер ответственности. Всеми этими способами защиты может воспользоваться сам завещатель, а если к тому моменту, когда возникла необходимость их применения, он признан недееспособным, - лица, на которых возложена защита его прав и охраняемых законом интересов, его опекуны. В числе этих способов защиты может быть запрещение судом лицу, нарушающему тайну завещания, разглашать или распространять сведения о завещательных распоряжениях, которые завещатель сделал или якобы сделал, под угрозой применения к указанному лицу предусмотренных законом санкций.

В числе мер защиты, которые могут быть применены к правонарушителю, в законе специально выделена одна - завещатель вправе потребовать компенсации морального вреда[[11]](#footnote-11). Завещатель может потребовать компенсации морального вреда не только от нотариуса или иного лица, удостоверяющего завещание, но и от других лиц, перечисленных в ч. 1 ст. 1123 ГК РФ. К указанным лицам могут быть применены и иные меры ответственности, причем не только гражданско-правовой. Например, частный нотариус может быть лишен лицензии на занятие нотариальной деятельностью, исключен из нотариальной палаты. Кроме компенсации морального вреда на него может быть также возложена обязанность возместить клиенту имущественный ущерб.

Статья 1120 Гражданского кодекса РФ конкретизирует принцип свободы завещания применительно к тому, что может быть завещано. Ее нужно применять с учетом того, что входит в состав наследства (ст. 1112 ГК), а также с учетом особенностей наследования отдельных видов имущества (ст. 1176 - 1185 ГК).

Завещатель может распорядиться на случай смерти любым имуществом, в том числе имуществом, оборотоспособность которого ограничена (ст. 1180 ГК). Однако распорядиться имуществом, изъятым из оборота, он не может, поскольку указанное имущество предметом гражданско-правовых сделок, совершаемых гражданами (а завещание относится к таким сделкам), вообще быть не может. К тому же указанное имущество, даже если оно в силу тех или иных обстоятельств и оказалось у гражданина (например, в силу возложенных на него служебных обязанностей), не является для него своим. В то же время гражданин может на случай смерти распорядиться не только наличным имуществом, но и тем, которое он может приобрести в будущем, хотя бы эта возможность и была чисто гипотетической[[12]](#footnote-12).

Воля завещателя может выражаться и в указании на конкретное имущество или право, хотя бы на момент совершения завещания у гражданина ни того ни другого не было. Например, гражданин может завещать авторское право, хотя бы никаких авторских прав на момент совершения завещания у него еще не было. Если же их не появится и к моменту смерти гражданина, то завещание в соответствующей части остается нереализованным. Но каким бы имуществом гражданин ни распорядился - наличным или тем, которое приобретет в будущем, - необходимо, чтобы право на это имущество возникло у гражданина еще при его жизни. Поэтому если гражданин застраховал свою жизнь, указав в страховом полисе в качестве выгодоприобретателя своего наследника, то это распоряжение не может квалифицироваться как завещание, а страховая сумма, которую получит выгодоприобретатель, не входит в состав наследства, открывшегося после смерти страхователя, поскольку право на ее получение самому страхователю не принадлежало и не могло принадлежать, оно возникло лишь после его смерти у выгодоприобретателя, причем не в порядке наследственного преемства. Напротив, если завещаны акции, которые при жизни завещателя никаких дивидендов не приносили, а затем на наследников обрушился золотой дождь, то эти дивиденды они получают в порядке наследственного правопреемства, поскольку право на их получение имел бы и сам завещатель, если бы он был жив.

В силу прямого указания закона завещатель может распорядиться своим имуществом. Разумеется, это правило не следует понимать в том смысле, что завещатель может распорядиться лишь имуществом, принадлежащим ему на праве собственности. Завещатель мог распорядиться всеми правами, которые ему принадлежали, и всеми обязанностями, которыми он был обременен, кроме тех, переход которых по наследству не допускается законом либо невозможен в силу самой природы этих прав и обязанностей (ст. 1112 ГК). Так, завещатель может распорядиться не только правом собственности на земельный участок, но и правом пожизненного наследуемого владения земельным участком (ст. 1181 ГК; п. 2 ст. 21 ЗК), правом на получение постоянной ренты (п. 2 ст. 589 ГК), правом на получение обещанного дара (п. 1 ст. 581 ГК), правом на пай, правом на акции, правом в области интеллектуальной собственности и т.д.[[13]](#footnote-13)

Как уже отмечалось, он может распорядиться и личными неимущественными правами, по крайней мере, в тех случаях, когда они выступают в единстве с имущественными правами, что имеет место при наследовании предприятия (ст. 132, 1178 ГК), при наследовании прав и обязанностей по договору коммерческой концессии (ст. 1027, п. 2 ст. 1038 ГК), да и при наследовании интеллектуальной собственности.

Завещатель не может завещать своим наследникам право авторства, право на авторское имя или право на неприкосновенность произведения, хотя они и продолжают охраняться после его смерти в качестве социально значимых юридических фактов, но он вправе завещать им опубликование не изданной при его жизни рукописи. Вполне может случиться, что это опубликование не сулит наследникам никаких имущественных выгод, более того, потребует от них ощутимых материальных затрат, но они на это идут, дабы выполнить волю покойного автора.

В силу общего правового принципа "кто вправе на большее, тот вправе и на меньшее" завещатель может распорядиться не всем своим имуществом, а лишь его частью, оставив остальное имущество вне завещательного распоряжения. Имущество, оставшееся вне завещательного распоряжения, подпадает под правовой режим, который установлен для имущества, наследуемого по закону.

Завещатель может выразить свою волю в отношении различных частей наследственного имущества не в одном, а в нескольких завещаниях, причем они могут быть совершены как одновременно, так и в разное время. Если они в чем-то сталкиваются друг с другом, то для того, чтобы устранить возникшее между ними несоответствие, нужно будет прибегнуть к правилам их толкования. Но это обычно приходится делать уже после открытия наследства. При этом, если воля завещателя во всех случаях не расходится с законом, приоритетное значение придается завещанию, составленному позднее (ст. 1130 ГК)[[14]](#footnote-14).

Впрочем, нотариус или иное лицо, уполномоченное на удостоверение завещания, не лишены права обратить внимание завещателя на несоответствие совершаемых им завещаний друг другу. Однако если завещатель это несоответствие не устранит, то указанное обстоятельство не может служить основанием для отказа в удостоверении завещаний.

Статья 1122 ГК РФ конкретизирует принцип свободы завещания применительно к тому, как завещанное имущество может быть распределено в завещании между двумя или несколькими, т.е. более чем двумя наследниками. Если же имущество завещано только одному наследнику, то оснований для ее применения нет. Указанная норма уходит своими корнями в правило п. 1 ст. 1119 ГК РФ о том, что завещатель вправе любым образом определить доли наследников в наследстве. Он может прямо указать в завещании, что завещает имущество назначенным им в завещании наследникам в равных долях. Но он может не определять долей наследников в завещанном имуществе и не указывать, что именно из наследства и кому из наследников предназначается. И в этом случае наследство считается завещанным наследникам в равных долях. Законодатель презюмирует, что, поскольку завещатель доли наследников в завещании имущества никак не определил, он, завещатель, желал, чтобы их доли были равными. Спор между наследниками возможен лишь в отношении того, кто из них имеет преимущественное право на получение из состава наследства той или иной вещи, однако при разрешении этого спора следует исходить из того, что доли всех наследников в наследственном имуществе в их стоимостном выражении равны[[15]](#footnote-15).

Если завещатель указал в завещании на части неделимой вещи, предназначенные каждому из наследников в натуре, то неизбежно возникает вопрос, какова судьба этого завещания. Неделимой признается вещь, раздел которой в натуре без изменения ее назначения невозможен (ст. 133 ГК). Таким образом, раздел неделимой вещи в натуре, с какой бы стороны к нему ни подойти, в конечном счете противоречил бы как подлинной воле завещателя, так и интересам самих наследников. В то же время нельзя не считаться с тем, что воля завещателя была направлена на то, чтобы неделимая вещь перешла к назначенным наследникам. Если бы завещание было признано недействительным со ссылкой на то, что неделимую вещь разделить в натуре нельзя, то это нарушило бы волю завещателя. Именно поэтому законодатель, не становясь на пути признания завещания недействительным, истолковал его в том смысле, что неделимая вещь должна считаться завещанной в долях, соответствующих стоимости этих частей, но завещанной лишь тем наследникам, которым части этой вещи предназначались в натуре. Порядок пользования наследниками неделимой вещью может быть установлен в соответствии с предназначенными им в завещании частями этой вещи. Например, завещатель половину скульптуры завещал одному наследнику, а двум другим по одной четверти. Распоряжение завещателя нужно истолковать в том смысле, что поскольку завещанные части неравны, то как доступ наследников к скульптуре и извлечение из нее доходов, так и несение связанных с нею затрат и обременений должны распределятся между наследниками соразмерно завещанным частям.

**1.3 Субъекты наследования по завещанию**

Совершающее завещание лицо должно соответствовать установленным в законе требованиям. Во-первых, распорядиться на случай смерти своим имуществом может только физическое лицо, поскольку юридическое лицо умереть не может. Во-вторых, физическое лицо должно обладать активной завещательной правоспособностью, т.е. должно быть в состоянии распоряжаться своим имуществом на случай смерти. Для этого требуется, чтобы лицо в момент совершения завещания обладало гражданской дееспособностью в полном объеме. Следует подчеркнуть, что имеется в виду именно момент совершения данной сделки. Утрата дееспособности или ее ограничение после совершения завещания своим правовым последствием будет иметь только то, что гражданин лишается какой-либо последующей возможности повлиять на судьбу завещанного имущества. Положение может измениться только в том случае, если до смерти гражданина суд признает его полностью дееспособным[[16]](#footnote-16).

Завещание носит сугубо личный характер. Его совершение через представителей, даже прямо уполномоченных на это заинтересованным лицом, с помощью опекунов или попечителей законом запрещено (п. 4 ст. 182, п. 3 ст. 1118 ГК РФ). Так, исполком Каменского сельского Совета Нарофоминского района Московской области 12 октября 1976 г. удостоверил завещание, подписанное по доверенности не завещателем, а иным лицом, причем по доверенности, выданной для оформления договора купли-продажи дома. Завещание было признано ничтожным[[17]](#footnote-17).

Сложнее обстоит дело, когда в завещании завещатель указывает лицо, которое должно определить порядок наследования имущества умершего. Не всякое распоряжение такого рода следует безоговорочно признавать недействительным. Ведь в такой форме может быть назначен и душеприказчик. Например, "мое имущество я завещаю Н. с тем, чтобы он похоронил меня и расплатился с моими долгами, а оставшиеся вещи в равных по стоимости долях раздал моим сыновьям". Подлинная воля завещателя в назначении Н. не наследником, а душеприказчиком, что видно из тех действий, которые предписано совершить "наследнику".

При совершении завещания гражданин по общему правилу должен достичь 18 лет. До 18 лет лицо может приобрести дееспособность в полном объеме путем вступления в брак (п. 2 ст. 21 ГК РФ). С какого же возраста наступает такого рода полная дееспособность? Законодатель в федеральном законе прямо не указал на возраст, с которого возможна регистрация брака в органах ЗАГСа, отнеся это, "в виде исключения", к ведению субъектов Российской Федерации. В законе лишь содержится прямое указание на то, что этот возраст может быть ниже 16 лет (абз. 2 п. 2 ст. 13 Семейного кодекса). В таком случае следует руководствоваться законами субъекта Федерации, где на момент совершения завещания проживал завещатель. В отношении эмансипированных лиц до достижения ими совершеннолетия закон прямо указывает на возраст, с которого возможно приобрести полную дееспособность, - 16 лет (п. 1 ст. 27 ГК РФ). Что же касается возможности признания права несовершеннолетних лиц в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет совершать завещание хотя бы относительно имущества, на распоряжение которым не требуется согласия законных представителей, то здесь следует иметь в виду прямое указание закона на достижение полной дееспособности для приобретения testame№ti factio activa. Закон не предусматривает какого-либо исключения для завещания отдельных видов имущества[[18]](#footnote-18).

Лицо, приобретшее полную дееспособность по достижении указанного в законе возраста (по общему правилу 18 лет, возраст определяется по документу, удостоверяющему личность гражданина), может быть лишено testame№ti factio activa по решению суда, если будет признано недееспособным, т.е. вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими (п. 1 ст. 29 ГК РФ). Раздаются голоса в поддержку разрешения на совершение завещания ограниченно дееспособными лицами[[19]](#footnote-19), что, в свою очередь, основывается на п. 2 Постановления Пленума ВС РСФСР от 4 мая 1990 г. № 4 "О практике рассмотрения судами Российской Федерации дел об ограничении". Однако к их мнению вряд ли стоит прислушиваться, поскольку оно противоречит и доктрине, и закону, и практическому смыслу.

Волеизъявление на случай смерти должно быть полностью осознанным и свободным от постороннего влияния, поэтому не выдерживают критики предложения дозволить совершить завещание ограниченно дееспособным с согласия органа опеки или попечительства. Ведь тогда отрицается главный принцип наследования по завещанию - свобода волеизъявления. Отечественный законодатель и так весьма снисходительно относится к лицам такого рода. Сам перечень оснований, по которым можно ограничить дееспособность лица, в современном российском праве крайне урезан и неполон. Так, например, совершенно не учитывается такой дефект воли, как болезненная склонность к азартным играм, алеаторным сделкам или иным неразумным затратам. Здесь стоит обратиться к римскому правовому опыту. У римлян такое лицо считалось расточителем (prodigus), и его можно было ограничить в дееспособности вообще при совершении им в силу слабохарактерности или легкомыслия неразумных затрат, которые ставят его близких в тяжелое материальное положение. Перечень таких оснований оставался открытым, и суд применительно к каждому конкретному случаю решал, признать затраты разумными или нет. Prodigus однозначно лишался права завещать свое имущество. Гражданин, признанный в установленном законом порядке недееспособным или ограниченно дееспособным, не может совершить завещание. Такого рода сделка будет ничтожной (ст. 171 ГК РФ). Однако с приобретением дееспособности в полном объеме, что должно быть обязательно подтверждено решением суда, гражданин свободно может распоряжаться своим имуществом на случай смерти. Но если завещание было им составлено в период действия судебного решения о признании его недееспособным, то такое завещание однозначно следует считать ничтожным. Исходя из общих положений о недействительности ничтожной сделки, следует признать, что ставшее полностью дееспособным лицо не может с помощью подтверждения (как простого письменного, так и нотариального) придать силу завещанию, составленному в период его недееспособности.

Для назначения наследника по завещанию современное право не знает практически никаких специальных ограничений. Наследником по завещанию может быть любое физическое лицо, даже умалишенный или ребенок в возрасте до 6 лет, т.е. лица полностью недееспособные, не говоря уже о лицах, не обладающих дееспособностью в полном объеме. Главное требование состоит в том, чтобы во время открытия наследства, т.е. в день смерти завещателя, наследники находились в живых. Смерть наследника по завещанию, наступившая после смерти завещателя, но в одни и те же календарные сутки, ведет к тому, что он уже не может наследовать, поскольку коммориенты (commorie№tes) не наследуют друг другу (п. 2 ст. 1114 ГК РФ). Наследником по завещанию может выступать и постум или насцитурус (postum vel №asciturus), к таковым относится лицо, зачатое при жизни наследодателя и родившееся живым после открытия наследства[[20]](#footnote-20). На момент составления завещания не имеет никакого значения, обладают ли указанные в нем наследники testame№ti factio passiva, т.е. на момент составления завещания лицо вообще еще могло и не родиться, и не быть зачатым (например, завещание в пользу будущего внука)[[21]](#footnote-21).

К наследованию по завещанию наряду с физическими лицами призываются юридические лица, существующие на день открытия наследства, Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования, иностранные государства, международные организации (абз. 2 п. 1, п. 2 ст. 1116 ГК РФ). Однако законодатель оставил открытым вопрос: могут ли иные образования, статус которых не определен в международном праве, наследовать по завещанию? Можно ли завещать в пользу нации или национально-освободительного движения, борющегося за создание независимого государства, или государственно-подобному образованию, например Ватикану или Мальтийскому ордену, или непризнанному государству (например, Приднестровской Молдавской республике)? Могут ли субъектами наследственных правоотношений выступать Международный трибунал по Югославии или Руанде? Какова в этом отношении правосубъектность G8? Закон также обходит молчанием завещания в пользу отдельных субъектов федеративного зарубежного государства (например, завещание в пользу земли Гессен в ФРГ) и зарубежных муниципальных образований (например, завещание в пользу конкретного английского прихода). Кроме того, в российском законодательстве не существует легального определения иностранного государства и международной организации, поэтому здесь принятие решения о правосубъектности данного образования возможно только через признание (непризнание) Российской Федерацией государства, определенного в качестве наследника, через участие в деятельности международной организации либо ее признания в какой-либо иной форме. В любом случае значительная роль будет принадлежать доктринальному определению понятий "иностранное государство" и "международная организация". Следует иметь в виду, что в современной российской науке международного права не существует единого мнения относительно указанных выше вопросов, например в отношении вновь образованных государств существуют две противоположные точки зрения - конститутивная и декларативная[[22]](#footnote-22).

Хотелось бы отметить, что название государства или международной организации, указанных в качестве наследника, может отличаться от официального. Однако если с точностью можно определить наследника, то такого рода расхождения не должны повлечь за собой недействительность завещания. Например, если указано название страны "Англия", а не "Объединенное королевство Великобритании и Северной Ирландии", то нет причин в отказе исполнить посмертное волеизъявление на основании несовпадения наименования в завещании с официальным. То же самое можно сказать и о транскрибировании иностранных названий и имен в завещании, составленном на русском языке (например, "Ганс" или "Ханс"). Главное, чтобы было понятно, в чью пользу составлено завещание. Здесь следует руководствоваться п. 3 ст. 1131 ГК РФ и признать такого рода расхождения незначительными нарушениями составления завещания.

В Российской Федерации для признания объединения юридическим лицом требуется обязательная регистрация в качестве такового в Едином государственном реестре. Иностранным юридическим лицом может быть признано объединение, отвечающее всем требованиям, предъявляемым к такого рода объединениям, хотя и не зарегистрированное в России. Основным вопросом здесь может быть, как правильно указывает Ю.К. Толстой[[23]](#footnote-23), насколько деятельность организации-наследника (особенно это касается религиозной организации) не противоречит публичному порядку в РФ (ст. 1193 ГК РФ). Разумеется, организации, осуществляющие противозаконную деятельность, не могут быть наследниками по завещанию. Относительно такого рода организаций решение суда должно вступить в законную силу на момент открытия наследства[[24]](#footnote-24).

Главное требование при назначении наследника - возможность последующей их идентификации. Нотариусы требуют указать в завещании фамилии, имена и отчества наследников, дату их рождения. Однако в случае завещания имущества постуму невозможно указать такие точные данные. Например, лицо завещает в пользу внука, который возможно родится у еще незамужней дочери в далеком будущем, поэтому даже нельзя предположить его фамилию, имя (хотя имя с определенной долей вероятности все-таки определить можно) и отчество[[25]](#footnote-25). В любом случае завещание будет действительным, если есть возможность точно определить наследника даже при искажении его фамилии, имени, отчества, что чаще встречается при удостоверении завещаний, приравненных к нотариальным, - в больницах, домах престарелых и т.п.[[26]](#footnote-26)

Таким образом, завещание – это личное распоряжение гражданина принадлежащим ему имуществом на случай смерти.

Назначение завещания состоит в том, чтобы определить порядок всего наследственного имущества или его части к определенным лицам, государству или отдельным юридическим лицам или организациям.

Завещание – односторонняя сделка, которая должна совершаться только дееспособным лицом.

Завещание нельзя признать срочной сделкой: поскольку это односторонняя сделка, сам факт оформления волеизъявления завещателя в установленную законом форму будет свидетельствовать о ее совершении. Эта сделка, безусловно, связана с фактом смерти завещателя, но сама смерть не входит в пределы реализации такой сделки. Факт смерти следует признавать не сроком совершения сделки завещания, а ее основной предпосылкой, т.е. тем обстоятельством, неизбежность которого побуждает гражданина составить завещание т.е. совершить сделку.

Завещатель может составить одно или несколько завещаний на все имущество или только на его часть, причем это может быть любое имущество, даже то, которое он получит в будущем, кроме имуществ, изъятого из оборота. Завещание совершается в пользу одного или нескольких лиц , как входящих, так и не входящих в круг наследников по закону. В случаях, предусмотренных ГК, завещатель может подназначить в завещании другого наследника.

Все лица каким-либо образом связанные с завещанием, должны соблюдать тайну завещания. В противном случае завещатель вправе потребовать от нарушителя компенсации морального вреда или другим образом защитить свое нарушенное право.

**ГЛАВА 2. ФОРМА И СОДЕРЖАНИЕ ЗАВЕЩАНИЯ**

**2.1 Форма завещания**

Завещание – акт распоряжения имуществом на случай смерти, который социально значим как для самого завещателя, так и для лиц, кому имущество завещано.

Завещание может быть составлено в определенной форме, закон дает их закрытый перечень: 1) нотариально удостоверенное завещание; 2) завещание, удостоверенное должностным лицом органа исполнительной власти (должностным лицом органа местного самоуправления), уполномоченным совершать нотариальные действия; 3) закрытое завещание; 4) завещание, приравниваемое к нотариально удостоверенному завещанию; 5) завещательные распоряжения правами на денежные средства в банках; 6) завещание в чрезвычайных условиях.

Основной формой завещания является нотариально удостоверенное завещание, поскольку закон прямо указывает, что лишь в случае отсутствия в населенном пункте нотариуса должностные лица органов исполнительной власти, уполномоченные совершать нотариальные действия, вправе удостоверить завещание (ст. 37 Основ законодательства РФ о нотариате). Следовательно, у гражданина при наличии в населенном пункте нотариуса нет выбора, удостоверить завещание у нотариуса либо у соответствующего должностного лица. Последнему следует отказать гражданину и предложить ему совершить завещание в нотариальной форме. Если все же в данном населенном пункте завещание будет удостоверено должностным лицом, то такого рода завещание следует признать недействительным, как противоречащее закону (ст. 37 Основ законодательства РФ о нотариате, п. 7 ст. 1125 ГК РФ)[[27]](#footnote-27).

Завещание является сделкой строгой формы. Строгость формы определила значительную свободу содержания завещания, вплоть до того, что завещатель может совершенно самостоятельно составить завещание, никого не ознакомив с его содержанием. Нотариус обязан совершить все необходимые действия при передаче ему закрытого завещания, хотя в данном документе может содержаться все что угодно. Там вообще при посмертном вскрытии конверта нотариусом может быть обнаружен чистый лист бумаги. Таким образом, только после смерти завещателя можно будет определить, завещание ли находится в заклеенном конверте, причем формально данный документ обладает всеми атрибутами завещания с момента его принятия нотариусом (ст. 1126 ГК РФ).

Вместе с тем, даже если неопределенный круг лиц, и в том числе судьи, однозначно могут воспринять посмертное распоряжение, и нет никаких сомнений, что перед нами последнее волеизъявление гражданина, ненадлежащее оформление такого волеизъявления ведет к признанию его недействительным. Иными словами, данное волеизъявление не будет иметь никаких правовых последствий[[28]](#footnote-28).

Закон не признает устного завещания ни при каких обстоятельствах и ни в каком виде. Например, гражданин во время нахождения в геологической экспедиции и, будучи при смерти, перед пятью свидетелями сделал завещание в пользу женщины, с которой у него сложились фактически брачные отношения, и лишил наследства жену, с которой он давно уже не проживал, но не расторг брак в установленном законом порядке. Все пять свидетелей в письменной форме подтвердили волеизъявления их товарища, но поскольку завещание было выражено в устной форме, оно было признано недействительным. Решением народного суда Юрбаркского района Латвийской ССР от 24 октября 1949 г. был удовлетворен иск С. к С. о взыскании 500 руб. стоимости швейной машины. Основанием для удовлетворения иска послужили показания свидетелей о том, что покойная мать истицы устно завещала ей эту швейную машину после своей смерти. Вышестоящая инстанция отменила это решение из-за устной формы завещания.

То же самое следует сказать, если гражданин в прямом эфире выражает последнюю волю относительно своего имущества, или такое волеизъявление записано на видео или аудио кассете, или в электронном виде (с помощью DVD), и экспертиза подтвердила идентичность изображения и голоса (или голоса). Устная форма завещания многие века применялась в римском праве и пользовалась исковой защитой. Это было связано с тем, что практически все сделки заключались в устной форме и факт их совершения подтверждали многочисленные свидетели. Позже и в средневековом европейском, и в древнерусском праве придавалась юридическая сила устным завещаниям, особенно если они были совершены в присутствии священнослужителя. В других случаях по общему правилу, если устное завещание не вызывало сомнения в действительности волеизъявления умершего, то оно считалось обязательным к исполнению. Великорусские крестьяне использовали эту форму вплоть до декрета 18 апреля 1918 г., хотя согласно Своду законов ст. 1023 т. X, она не имела какого-либо юридического значения. Исполнение устного завещания основывалось на обычном праве, морально-нравственных и религиозных нормах[[29]](#footnote-29).

По общему правилу завещание должно быть составлено в письменной форме и удостоверено нотариусом. Простая письменная форма допускается только в виде исключения, для этого должны быть налицо чрезвычайные обстоятельства. При таком положении дел, когда создается явная угроза жизни гражданина, т.е. вследствие как действия непреодолимой силы (стихийные бедствия, военные действия и т.п.), так и физического состояние человека (болезнь, травма и т.п.), в сочетании с чрезвычайными обстоятельствами, которые не позволяют гражданину совершить завещание в ином виде (территориальная изолированность и отсутствие управомоченных удостоверить завещание лиц), закон допускает возможность совершить завещание в простой письменной форме (ст. 1129 ГК РФ)[[30]](#footnote-30).

При этом завещатель должен собственноручно написать, т.е. не дозволяется записать завещание с помощью технических средств (электронно-вычислительной машины, пишущей машинки и т.п.), и подписать завещание в присутствии двух свидетелей. Что должны делать при этом свидетели, закон обходит молчанием. Здесь следует применить аналогию закона, поскольку законодатель в других сходных обстоятельствах разъясняет обязанности свидетелей, присутствующих при составлении завещания (п. 4 ст. 1125 ГК РФ). Свидетель должен просто поставить свою подпись на завещании и указать фамилию, имя, отчество и место жительства в соответствии с документом, удостоверяющим его личность. Если свидетель напишет, каким-то образом выразив свое отношение к составленному завещателем акту, например, "подтверждаю, что это завещание" или "подпись завещателя верна", то это не должно служить основанием признания завещания недействительным. Ведь такое завещание все равно подлежит исполнению только при его подтверждении судом по требованию заинтересованных лиц (п. 3 ст. 1129 ГК РФ).

Во всех остальных случаях требуется удостоверение завещания нотариусом (п. 1 ст. 1125) либо, если такую возможность предоставляет закон, должностными лицами органов местного самоуправления или должностными лицами консульских учреждений Российской Федерации (п. 7 ст. 1125). К должностным лицам органов местного самоуправления относятся лица, обладающие исполнительно-распорядительными полномочиями, например глава местной администрации (или муниципального образования), его заместитель. К должностным лицам консульских учреждений РФ относятся генеральный консул, консул, вице-консул, консульский агент.

Судебная практика признания права удостоверения завещания за должностными лицами органов местного самоуправления в судах низших инстанций разнообразна. В ряде случаев судебные органы исходят из того, что "предусмотренные статьями 1, 37, 39 Основ законодательства о нотариате и п. 10 ст. 54 Закона РФ "О местном самоуправлении в РФ" нормативные положения, допускающие возможность совершения отдельных нотариальных действий должностными лицами органов исполнительной власти, сохраняют свою юридическую силу применительно к должностным лицам органов местного самоуправления, осуществляющим исполнительно-распорядительные функции"[[31]](#footnote-31). Но нередки противоположные решения, когда завещания, удостоверенные должностными лицами органов местного самоуправления, не порождают правовых последствий[[32]](#footnote-32).

Интересна эволюция позиции Верховного Суда РФ по данной проблеме. Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ с 2002 по 2004 гг. рассмотрела несколько аналогичных дел, связанных с оспариванием законов субъектов РФ о наделении органов местного самоуправления полномочиями по совершению нотариальных действий. В Определении от 16 апреля 2002 г. по делу № 47-Г02-6 коллегия указала следующее - "то обстоятельство, что в настоящее время органы местного самоуправления не входят в систему органов государственной власти, не свидетельствует об отсутствии у должностных лиц органов местного самоуправления права на совершение отдельных нотариальных действий, которые они ранее вправе были совершать, поскольку в связи с изменениями законодательства о местном самоуправлении федерального закона по данному вопросу до настоящего времени не принято"[[33]](#footnote-33). В Обзоре законодательной и судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за IV квартал 2003 г., утвержденном Постановлением Президиума Верховного Суда РФ от 7 апреля 2004 г. [[34]](#footnote-34), также был дан положительный ответ на вопрос о возможности совершения нотариальных действий должностными лицами органов местного самоуправления. Позже Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда приходит к иному выводу о полномочиях органов местного самоуправления. В Определении от 23 мая 2003 г. коллегия указывает, что органы местного самоуправления полномочиями по совершению нотариальных действий не обладают, "поскольку органы местного самоуправления не входят в систему органов государственной власти"[[35]](#footnote-35), а в Определении от 4 августа 2004 г. суд мотивирует свою позицию отсутствием специального закона, наделяющего органы местного самоуправления полномочиями по совершению нотариальных действий[[36]](#footnote-36).

Иные лица не могут удостоверить завещание. Например, были случаи удостоверения завещаний председателем коллектива садоводов завода "Каучук", председателем дачно-строительного кооператива "Летний отдых" в виде надписи на членской книжке, председателем правления жилищно-строительного кооператива. Так, завещатель Г. в феврале 1966 г. составил завещание в простой письменной форме. После смерти Г. в марте того же года наследники нашли дома завещание и обратились по месту работы Г., где его подпись и заверили. С таким завещанием наследники обратились в нотариальную контору. Были случаи, когда медсестра удостоверила завещание больного, а затем главврач больницы удостоверил ее подпись, или заверяли подпись завещателя не только лечащие врачи, но и санитарка больницы[[37]](#footnote-37).

Теперь рассмотрим, что следует понимать под требованием, чтобы завещание было "составлено в письменной форме и удостоверено нотариусом". В начале рассмотрим вторую часть положения, поскольку на практике при удостоверении завещания нотариус расширительно толкует свои обязанности и зачастую необоснованно стесняет и даже искажает волю завещателя. Такой вид нотариального действия, как удостоверение завещания, следует рассматривать как форму содействия гражданам в осуществлении их прав и защиты их законных интересов (ст. 16 Основ законодательства РФ о нотариате). Исходя из систематического толкования этого положения можно выявить круг действий, которые и составляют удостоверение завещания. Прежде всего сюда относятся: установление личности завещателя, что происходит на основании паспорта или иного документа, удостоверяющего личность завещателя, и выяснение его дееспособности. Для совершения завещания требуется минимальное количество документов - только лишь документ, удостоверяющий личность завещателя и свидетеля, если в нем есть необходимость.

Учитывая лишь внешние признаки недееспособности - несвязное бормотание, слюнотечение, странная одежда, например, не по сезону или чрезвычайно грязная и т.п., нельзя отказать гражданину в совершении нотариальных действий. Однако в любом случае следует провести проверку его дееспособности с помощью простых вопросов, на которые в состоянии ответить любой дееспособный человек, например, как его зовут, сколько ему лет, какое сегодня число и т.п. В случае сомнения нотариус откладывает удостоверение завещания и выясняет, было ли вынесено судебное решение об ограничении или лишении дееспособности гражданина, обратившегося в нотариальную контору. Гражданин может подать жалобу на отказ совершить нотариальное действие, если он в законном порядке не был лишен или ограничен в дееспособности. И тогда нотариус будет обязан удостоверить его завещание. Если гражданин находится в состоянии алкогольного или иного опьянения, то ему также следует отказать в удостоверении завещания, поскольку в таком случае есть основания предполагать, что гражданин не может понимать значения своих действий или руководить ими. Однако с отпадением этих обстоятельств (гражданин через какое-то время протрезвел; разумеется, нотариальная контора не вытрезвитель, и гражданин, пребывающий в состоянии опьянения, должен ее покинуть) его завещание может быть удостоверено. Как правило, лица, заинтересованные в том, чтобы завещатель, страдающий алкоголизмом, составил завещание с нужным им содержанием, перед визитом в нотариальную контору не дают ему пить, моют и одевают в опрятную одежду и т.п., совершают все действия, чтобы нотариус не мог на основании внешнего вида предположить отсутствие у гражданина свободы волеизъявления.

В процедуру удостоверения завещания следует включить разъяснения, которые дает гражданину нотариус[[38]](#footnote-38). Гражданину разъясняются нормы наследственного права, например, круг наследников по закону. Вполне возможно, что посмертное волеизъявление гражданина в силу его неосведомленности полностью совпадает с порядком наследования по закону. Например, мать желает завещать все свое имущество в пользу дочери, которая и так является единственной наследницей первой очереди. Нотариус должен разъяснить гражданину смысл и значение совершения такой сделки, как завещание, его права и обязанности при составлении завещания, предупредить о последствиях, к которым ведет удостоверение завещания, разъяснить порядок изменения и отмены завещания, записать завещание со слов гражданина, точно выразив его волю. Затем следует проверить, соответствует ли содержание завещания действительному намерению наследодателя, даже если завещатель самостоятельно составил завещание (мы бы добавили, что в этом случае следует быть особенно внимательным).

При удостоверении завещания нотариус не требует каких-либо доказательств, подтверждающих право гражданина на завещаемое имущество. Если же завещатель в качестве завещаемого им имущества указывает вещи, которые явно не обладают гражданско-правовой оборотоспособностью, например вещи, изъятые из оборота (Эрмитаж или Кремль) или неспособные к обороту в силу физических свойств (участок на Луне или Марсе), то, возможно, стоит проверить еще раз его дееспособность, во всяком случае разъяснить невозможность завещать подобное имущество. Отметим, что имеется определенное противоречие между обязанностью нотариуса проверить законность распоряжения завещателя и необязательностью подтверждения правообладания со стороны завещателя. Если завещатель говорит - "мою квартиру", "мой земельный участок", а в действительности собственником его не является, то придется удостоверить противозаконное распоряжение.

Теперь рассмотрим понятие "письменная форма". И здесь в гражданском законодательстве мы не найдем легального определения письменной формы сделки. В общем положении о письменной форме сделки законодатель сразу указывает, что она совершается путем составления документа, выражающего ее содержание. Из письменных атрибутов обязательным является только подпись (п. 1 ст. 160 ГК РФ). Систематическое и грамматическое толкование данной нормы приводит нас к выводу, что под письменной формой завещания следует понимать изложение воли завещателя в виде графических знаков (буквенных или иных), с помощью которых любой другой человек, знающий эти знаки, может понять смысл изложенной воли (ст. 1132 ГК РФ). Иными словами, письменная форма представляет собой конкретно-графическую систему, в которой текстовые или словарные записи могут быть предметом филологического анализа на уровне фонетики и графики.

В соответствии с ч. 2 ст. 45 Основ законодательства РФ о нотариате текст нотариально удостоверяемой сделки должен быть написан ясно и четко, относящиеся к содержанию документа числа и сроки обозначены хотя бы один раз словами. Фамилии, имена и отчества граждан, адрес их места жительства должны быть написаны полностью. Такие же требования предъявляются к завещаниям, удостоверенным должностными лицами органов исполнительной власти, и завещаниям, приравненным к нотариально удостоверенным[[39]](#footnote-39).

Интересен следующий пример из практики. В районном суде г. Волгограда рассматривалось дело N 2-1519/2005 о признании завещания недействительным. В завещании в графе "Подпись" была написана только фамилия завещателя (которую суд расценил как подпись), без расшифровки полностью фамилии, имени, отчества. Представленные суду два экземпляра завещания отличались по содержанию - в экземпляре, хранившемся у нотариуса, после завещательного распоряжения была сделана допечатка: "Содержание статьи 535 Гражданского кодекса РФ нотариусом разъяснено". Суд, оценивая данные обстоятельства, указал, что "наличие в тексте завещания технических опечаток или дописок не является преградой для исполнения воли завещателя" и не является основанием для признания завещания недействительнымж[[40]](#footnote-40).

В то же время есть и примеры точного следования букве закона при исследовании вопроса действительности завещания. Так, нотариус вынес постановление об отказе в совершении нотариального действия - выдаче И-ву свидетельства о праве на наследство по завещанию к имуществу Х-вой, умершей 7 декабря 1999 г., указав, что в завещании, удостоверенном 14 сентября 1999 г. нотариусом, месяц указан сокращенно, адрес не указан полностью, т.е. отсутствует наименование населенного пункта, из принадлежащего наследодателю имущества завещана часть жилого дома в долях, а какая именно - не указано. Действительно, в завещании число, месяц и год выполнены штампом. Допущено сокращение наименования месяца: "сен.", адрес наследодателя указан следующим образом: "Московская область, Одинцовский район, ул. Косой Клин, д. 23". Кроме того, И-ву завещана восточная часть дома 50/100 (пятьдесят сотых) долей дома с земельным участком площадью 0,1025 га, а Л-ву западная часть дома 50/100 (пятьдесят сотых) долей дома с земельным участком площадью 0,06 га, местонахождение земельного участка не указано. Был предъявлен иск об обжаловании действий нотариуса. Решением суда жалоба И-ва на действия нотариуса признана необоснованной[[41]](#footnote-41).

Приведем еще один пример из судебной практики. Государственный нотариус г. Сходни Московской обл. 20 июля 2000 г. вынес постановление об отказе гражданке Глазковой в выдаче свидетельства о праве на наследство по завещанию после смерти гражданина Щербакова, наступившей 14 января 2000 г.. Причиной отказа послужило то, что завещание составлено с нарушением требований закона, а именно: дата составления завещания указана цифрами, а не прописью, в завещании отсутствовала запись о том, что копия завещания направляется на хранение в нотариальную контору, экземпляр завещания выдан не завещателю, а наследнице Глазковой, отсутствует номер, за которым завещание зарегистрировано в реестре регистрации завещаний. Решением Химкинского городского суда от 28 августа 2000 г. жалоба гражданки Глазковой на действия нотариуса была признана обоснованной, суд обязал нотариуса выдать Глазковой свидетельство о праве на наследство по завещанию. При этом суд указал, что завещание составлено ясно и недвусмысленно, допущенные при оформлении завещания нарушения не содержат оснований, установленных законом для признания сделки недействительной.

Присутствие нотариуса при подписании завещания наследодателем и свидетелями является обязательной составляющей удостоверения завещания (п. 13 Инструкции о порядке совершения нотариальных действий должностными лицами). В этот момент нотариус наблюдает за тем, чтобы данное действие совершалось в надлежащем виде и надлежащим лицом (нельзя выйти в этот момент из нотариальной конторы или просто отвернуться). Для облегчения установления подлинности подписи завещателя после его смерти ему следует предложить полностью указать свои фамилию, имя и отчество, хотя закон этого и не требует. Другое дело, если завещатель расшифровал свои инициалы, но не подписал завещание, то тогда завещание следует признать недействительным. Однако вовсе не обязательно, чтобы подпись на завещании соответствовала подписи гражданина на паспорте или иных документах.

Без всех этих этапов нельзя удостовериться в подлинном свободном волеизъявлении гражданина. Присутствие завещателя обязательно на всех стадиях совершения завещания. Если завещание, написанное завещателем, подписывает рукоприкладчик, потому что в момент подписания он сам не может этого сделать, то присутствие завещателя и при подписании является обязательным.

Хотелось бы еще раз отметить, что присутствие при составлении завещания лиц, не указанных в ст. 1123 ГК РФ, может быть только с прямого согласия завещателя. Поэтому нотариус не вправе без его разрешения, выраженного в позитивной форме ("да, я согласен"), привлекать для оказания технической или иной помощи другого нотариального работника или лицо, осуществляющее техническое содействие нотариусу.

**2.2 Завещательный отказ и завещательное возложение**

Развитие принципа свободы завещания по-нынешнему ГК РФ было бы неполным без обращения к таким институтам наследственного права, как подназначение наследника (субституция), завещательный отказ (легат), возложение и назначение исполнителя завещания.

Так, в соответствии со ст. 536 ГК РСФСР, подназначение рассматривалось как возможность "указать в завещании другого наследника на случай, если назначенный им наследник умрет до открытия наследства или не примет его". Действующий ГК РФ формулирует понятие подназначения, в большей степени конкретизируя его. Согласно п. 2 ст. 1121 "завещатель может указать в завещании другого наследника (подназначить наследника) на случай, если назначенный им в завещании наследник или наследник завещателя по закону умрет до 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". Данная норма закона приобретает особое значение в тех случаях, когда в тексте завещания наследодателя в качестве наследника указывается третье лицо, то есть лицо, не входящее в круг наследников по закону. Если при этом завещатель не воспользовался своим правом, которое предоставляется законом, и не указал в завещании другого наследника с соответствующей этому случаю оговоркой, то при смерти наследника по завещанию раньше, чем у него возникло право на наследство, его родственники не могут быть признаны наследниками по данному завещанию, а все имущество завещателя переходит к наследникам по закону или к государству, если таковых наследников у завещателя нет.

Более продуманными стали нормы ГК РФ, посвященные завещательному отказу. Применение слова "отказ" в данном случае следует понимать как передачу по завещанию. В соответствии с положениями статьи 1137 ГК РФ завещателю предоставляется право возложить на наследника по завещанию исполнение какого-либо обязательства (завещательный отказ) в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей), которые приобретают право требовать исполнения указанного обязательства, возложенного на наследника волей наследодателя. Такое право возникает у отказополучателя после вступления наследника в право наследования. Завещательный отказ должен быть установлен в завещании, а содержание завещания может исчерпываться завещательным отказом. Исполнение обязанности имущественного характера, возложенной на наследника посредством завещательного отказа, осуществляется наследником за счет наследства[[42]](#footnote-42).

Предметом завещательного отказа может быть передача отказополучателю в собственность, во владение на ином вещном праве или в пользование вещи, входящей в состав наследства, передача отказополучателю входящего в состав наследства имущественного права, приобретение для отказополучателя и передача ему иного имущества, выполнение для него определенной работы или оказание ему определенной услуги либо осуществление в пользу отказополучателя периодических платежей и т.п. При последующем переходе права собственности на имущество, входившее в состав наследства, к другому лицу право пользования этим имуществом, предоставленное отказополучателю по завещательному отказу, сохраняет силу.

В качестве отказополучателя наследодателем могут быть указаны не только лица, входящие в число наследников по закону, но и лица, на данное имущество не претендующие и не входящие в число наследников по закону. Например, на наследника, который по завещанию приобретает право собственности на жилой дом, завещатель имеет право возложить обязательство предоставить другому лицу пожизненное пользование этим домом или определенной его частью. При этом в случае последующего перехода права собственности на этот дом или его часть право отказополучателя на пользование домом или отдельной его частью сохраняет силу. При исполнении завещательного отказа отказополучатель приобретает право пользования имуществом завещателя, но не вправе распоряжаться им на правах собственника. В рассмотренном примере отказополучатель не может привлекать к пользованию жилым домом других лиц, в том числе своих ближайших родственников, если в тексте завещания не оговариваются какие-либо дополнительные условия.

К отношениям между отказополучателем (кредитором) и наследником, на которого возложен завещательный отказ (должником), применяются положения ГК РФ об обязательствах, если иное не предусмотрено нормами наследственного права или существом завещательного отказа.

В соответствии с нормой пункта 4 статьи 1137 ГК РФ право на получение завещательного отказа отказополучателем действует в течение трех лет со дня открытия наследства и не переходит к другим лицам. Завещатель вправе в завещании подназначить другого отказополучателя на случай, если назначенный им отказополучатель умрет до открытия наследства или одновременно с наследодателем, либо откажется от принятия завещательного отказа, или не воспользуется своим правом на получение завещательного отказа, либо лишится этого права по основаниям пункта 5 статьи 1117 ГК РФ ("Недостойные наследники").

В случае непринятия наследства наследником, на которого по завещанию возлагается исполнение завещательного отказа, а также в случае его смерти до открытия наследства обязанность исполнения завещательного отказа возлагается на других наследников, получивших причитающуюся ему долю наследства.

В общем случае наследник, на которого завещателем возложен завещательный отказ, должен исполнить его в пределах стоимости перешедшего к нему наследства за вычетом приходящихся на него долгов завещателя. В тех случаях, когда завещательный отказ возложен на наследника, имеющего право на обязательную долю в наследстве, его обязанность исполнить завещательный отказ ограничивается стоимостью перешедшего к нему наследства, которая превышает размер его обязательной доли.

Если завещательный отказ возложен одновременно на нескольких наследников, то совершение такого отказа обременяет право каждого из этих наследников на наследство соразмерно их доле в наследстве, если завещателем не установлен иной порядок исполнения завещательного отказа[[43]](#footnote-43).

В отличие от завещательного отказа завещательное возложение, как и прежде, предполагает возложение на наследника совершения какого-либо действия, направленного на осуществление общеполезной цели. При этом, в отличие от ГК РСФСР 1964 года, новый ГК РФ вводит следующие уточнения: во-первых, действие может носить как имущественный, так и неимущественный характер; во-вторых, возложить такую обязанность можно как на одного, так и на нескольких наследников по завещанию или по закону; в-третьих, допустимо возложить на одного или нескольких наследников обязанность содержать принадлежащих завещателю домашних животных, а также осуществлять необходимый надзор и уход за ними (ст. 1139 ГК РФ). К завещательному возложению, предметом которого являются действия имущественного характера, применяются правила, установленные Гражданским кодексом РФ для исполнения завещательного отказа. При этом согласно пункту 3 статьи 1139 ГК РФ заинтересованные лица, исполнитель завещания и любой из наследников имеют право требовать исполнения завещательного возложения в судебном порядке, если иное не предусмотрено завещанием.

Таким образом, законодательство предоставляет каждому гражданину право назначить наследников посредством составления завещания и распределить наследственное имущество по своему усмотрению при условии соблюдения соответствующих требований, установленных в области наследственного права гражданским законодательством и другими правовыми нормативными актами.

**2.3 Право на обязательную долю в наследстве**

Право на обязательную долю является ограничением принципа свободы завещания, предусмотренного статьей 1119 ГК. Это ограничение направлено на защиту интересов субъектов, которые в силу возраста либо состояния здоровья не могут самостоятельно обеспечить себя в полном объеме средствами к существованию. Включение в число лиц, имеющих право на обязательную долю, не только нетрудоспособных, но и несовершеннолетних детей означает, что они имеют право на получение обязательной доли, даже если достигли трудоспособного возраста - 15 лет, а также в случаях, когда они были эмансипированы или вступили в брак до достижения совершеннолетия. Не могут претендовать на обязательную долю согласно пункту 4 статьи 1117 ГК недостойные наследники. Следует отметить, что институт обязательной доли защищает не только интересы самих управомоченных лиц, но и интересы государства и общества, поскольку отсутствие у вышеперечисленных субъектов источника средств повлечет неблагоприятные социальные последствия, породит необходимость в предоставлении им дополнительной, помимо получаемых пенсий и пособий, помощи за счет государства.

Право на обязательную долю означает, что независимо от содержания завещания наследник имеет возможность получить определенную часть наследственного имущества. При этом право на обязательную долю в отношении обеспечения определенного размера получаемого наследником имущества сохраняется и тогда, когда наследнику завещана часть имущества ниже размера обязательной доли. В таких случаях наследник вправе потребовать обязательную долю в части, превышающей размер его доли по завещанию. Вместе с тем, если завещана часть имущества, меньшая доли, причитавшейся наследнику, если бы он наследовал по закону, но равная либо превышающая размер обязательной доли, наследник не может предъявить каких-либо дополнительных требований.

Таким образом, право на обязательную долю, во-первых, не допускает исключения управомоченного лица из числа наследников на основании завещания, во-вторых, не допускает снижения размера доли данного наследника ниже установленного минимума. Обязательная доля должна составлять не менее половины доли, которая причиталась бы наследнику при наследовании по закону. Необходимо отметить, что Кодекс уменьшил размер обязательной доли, которая в ранее действовавшем законодательстве не могла быть менее чем две третьих той доли, которая причиталась бы при наследовании по закону. Размер долей определяется исходя из размера наследства и количества наследников. При этом учитываются все наследники соответствующей очереди, которые имели бы право наследовать, а также нетрудоспособные иждивенцы.

Устанавливается правило о том, что право на обязательную долю в наследстве удовлетворяется, прежде всего, из оставшейся незавещанной части наследственного имущества. Указанное положение действует, даже если это приведет к уменьшению прав других наследников по закону. Только при недостаточности незавещанной части имущества для осуществления права на обязательную долю требования управомоченного лица могут погашаться из той части имущества, которая завещана. Рассматриваемый пункт свидетельствует о том, что законодатель отдает предпочтение интересам наследника по завещанию перед наследником по закону. Подобное решение представляется вполне обоснованным, так как в отношении наследования по завещанию воля наследодателя очевидна, чего нельзя сказать о наследниках по закону. Поэтому, когда возникает необходимость в выделе обязательной доли, сначала используется имущество, которым завещатель не распорядился.

При определении, соответствует ли доля обязательного наследника половине того, что ему должно было причитаться при наследовании по закону, в размер полученной наследником доли включается не только имущество, которое было завещано наследнику, но все, что он получает из наследства по какому-либо основанию, в том числе и по завещательному отказу.

Предусматривается, что в случаях, если осуществление права на обязательную долю в наследстве повлечет за собой невозможность передать наследнику по завещанию имущество, которым наследник, имеющий право на обязательную долю, при жизни наследодателя не пользовался, а наследник по завещанию пользовался для проживания (жилой дом, квартира, иное жилое помещение, дача и тому подобное) или использовал в качестве основного источника получения средств к существованию (орудия труда, творческая мастерская и тому подобное), суд может с учетом имущественного положения наследников, имеющих право на обязательную долю, уменьшить размер обязательной доли или отказать в ее присуждении. Указанное положение свидетельствует о том, что законодатель отдает приоритет наследнику по завещанию, пользовавшемуся имуществом, перед обязательным наследником, который имуществом не пользовался. Данное правило корреспондирует пунктам 2 и 3 статьи 1168 ГК настоящего Кодекса, закрепляющим преимущественное право наследника на неделимую вещь, если этот наследник пользовался данной вещью при жизни наследодателя.

Преимущественное право наследника: по завещанию действует только при наличии следующих юридических фактов:

1) наследник по завещанию пользовался имуществом при жизни наследодателя в целях проживания либо как орудием труда, основным источником средств к существованию;

2) обязательный наследник данным имуществом не пользовался;

3) имущественное положение обязательного наследника позволяет без существенного ущерба уменьшить его долю или отказать в ее передаче;

4) имущественное положение наследника по завещанию таково, что передача используемого им имущества лишит его источника средств к существованию либо иным образом ухудшит условия жизни (к примеру, создаст проблемы с жильем).

Серьезная новелла Кодекса, направленная на усиление принципа свободы завещания и соответственно ограничивающая права обязательных наследников, - положения п. 4 ст.1149 ГК. Они допускают уменьшение размера обязательной доли или даже отказ в ее присуждении. Безусловно, это весьма существенное ограничение, поэтому закон предъявляет к его осуществлению серьезные требования.

Выделим условия, при которых возможно уменьшение (аннулирование) обязательной доли:

- решение суда, которое выносится только при наличии указанных ниже условий (следовательно, нотариус изменить обязательную долю не может);

- имущественное положение обязательного наследника, примерно одинаковое с положением других наследников, причем этот баланс не должен нарушаться в результате принятия наследства другими наследниками (следовательно, суд не имеет права изменить обязательную долю, если обязательный наследник обеспечен менее остальных). Изложенное не вытекает безусловно из буквального толкования п. 4, поэтому возможно и другое мнение, в соответствии с которым суд не должен сравнивать имущественное положение обязательных и иных наследников, а должен проводить сравнение положения обязательного наследника с минимальным уровнем жизни. С учетом того, каковы сейчас официальный и реальный минимальные прожиточные уровни, данная позиция представляется несправедливой, способной на практике значительно ущемить права обязательных наследников. Необходимо толкование п. 4, в рамках которого следует установить, что суд должен сравнивать имущественное положение обязательного и иных наследников при решении вопроса об уменьшении обязательной доли;

- отсутствие незавещанного имущества;

- факт неиспользования обязательным наследником спорного имущества при жизни наследодателя (соответственно, использование имущества после открытия наследства не учитывается);

- факт использования наследником, которому спорное имущество завещано, этого имущества при жизни наследодателя. Имеется в виду использование для проживания (постоянного или временного - жилого дома, квартиры, иного жилого помещения, дачи и т.п.) либо в качестве основного источника получения средств к существованию (орудия труда, творческая мастерская и т.п.).

Все перечисленные положения должны присутствовать в совокупности, чтобы уменьшение (аннулирование) обязательной доли было законным.

* 1. **Отмена и изменение завещания. Недействительность завещания**

Право завещателя по собственному усмотрению и в любое время изменить или отменить сделанное им завещание предусмотрено нормой статьи 1130 ГК РФ "Отмена и изменение завещания", а реализовать предоставленное законодателем право завещатель может только с помощью составления нового завещания. При этом каждое последующее завещание, составленное и оформленное в установленном порядке в более поздний срок, согласно нормам указанной статьи, отменяет ранее составленное завещание полностью или в какой-либо его части, в которой оно противоречит завещанию, составленному позднее. Данный способ изменения или отмены оформленного завещания является единственным для завещателя, так как законодательством не предусмотрено иное (например, не допускается внесение в составленный текст завещания исправлений, дополнений или поправок; устные основания не могут служить основанием для таких действий), если наследодатель, изменяя или отменяя завещание, намерен распределить принадлежащее ему имущество по своему усмотрению.

Завещатель вправе посредством нового завещания отменить ранее составленное завещание в целом либо изменить его посредством отмены или изменения отдельных содержащихся в нем завещательных распоряжений. При этом для отмены или изменения завещания не требуется чье-либо согласие.

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, противоречащей последующему завещанию. Завещание, отмененное полностью или частично последующим завещанием, не восстанавливается, даже если последующее завещание отменено завещателем полностью или в соответствующей части. В тех же случаях, когда последующее завещание признается в установленном законом порядке недействительным, наследование осуществляется в соответствии с прежним завещанием.

В тех случаях, когда наследодатель, при наличии оформленного ранее завещания, отказывается от своего права распределить принадлежащее ему имущество по своему усмотрению, то он вправе отменить составленное ранее завещание путем подачи соответствующего заявления в нотариальную контору, а в тех местностях, где нотариальные органы отсутствуют, заявление может быть представлено завещателем в органы исполнительной власти.

Если в результате совершенных завещателем изменений и отмены завещаний между распоряжениями нескольких завещаний выявляются противоречия, то принято считать, что распоряжения в завещании, которое было оформлено позднее других, отменяют противоречащие им распоряжения всех предшествующих завещаний данного лица.

Распоряжение об отмене завещания должно быть совершено в форме, установленной ГК РФ для совершения завещания.

В тех случаях, когда завещатель представляет новое завещание или заявление об отмене ранее составленного им завещания в ту же нотариальную контору, где было удостоверено его предыдущее завещание, нотариус обязан сделать соответствующую надпись в экземпляре завещания, который хранится в нотариальной конторе, а также в реестре для регистрации нотариальных действий и в алфавитной книге. При этом при подаче заявления об отмене предыдущего завещания подлинность подписи завещателя на представляемом завещании должна быть нотариально засвидетельствована. Если такое заявление представляется завещателем не в ту нотариальную контору, где его завещание удостоверено, то нотариус, приняв заявление, обязан направить его по месту удостоверения завещания.

В любой момент завещатель может отменить или изменить ранее составленное завещание в целом или только его часть путем составления нового завещания или посредством распоряжения об его отмене или изменении.

Введение в законодательство о наследовании отдельной нормы о недействительности завещания является новеллой. Ранее в ГК РСФСР такого правила не существовало, но завещание могло признаваться и признавалось судом недействительным по основаниям, предусмотренным для признания недействительными прочих сделок.

Законодатель в ГК РФ изложил ряд требований к завещанию, которые предъявляет к участникам гражданских правоотношений с целью не допустить нарушения прав и интересов других лиц и с целью предоставить возможность участникам воспользоваться своими правами добросовестно и в рамках закона.

Согласно ст. 1118 ГК РФ завещание является односторонней сделкой, которая предусматривает возникновение определенных последствий со смертью завещателя, который обладает в момент совершения завещания полной дееспособностью и совершает его лично[[44]](#footnote-44).

Так как завещание имеет особое назначение всегда, когда решаются спорные вопросы действительности или недействительности завещания, отсутствует сам завещатель, остается лишь выраженная им воля о наследстве. Правила о недействительности завещания относятся к таким средствам, поскольку учитывают особенности совершения завещания при жизни завещателя и особенности оспаривания завещания после смерти завещателя.

С точки зрения понятия сделки в гражданском праве, данного в ст. 153 ГК РФ, завещание - это такое действие гражданина (наследодателя), которое выражает его волю в одностороннем порядке (п. 2 ст. 154 ГК РФ) и создает, изменяет или прекращает права и обязанности у других граждан (ст. 155 ГК РФ) после смерти волеизъявителя (п. 5 ст. 1118 ГК РФ).

Как и любые другие сделки, завещание должно отвечать ряду обязательных требований, предусмотренных ГК РФ. В случае если обязательные условия, которые касаются завещания, нарушаются, а именно: законность содержания, соответствие волеизъявлению и воле завещателя, соблюдение формы завещания, в некоторых случаях присутствие свидетелей, указание места составления завещания, дата удостоверения завещания, отсутствие заблуждения при совершении завещания, обладание полной дееспособностью завещателя, то завещание признается недействительным, оно не имеет юридической силы и не порождает каких-либо правовых последствий[[45]](#footnote-45).

Пороки воли и волеизъявления у наследодателя в момент совершения завещания ведут к недействительности завещания. При этом законодателем подчеркнуто, что объем дееспособности должен быть полным (п. 2 ст. 1118 ГК РФ). Если же завещатель, совершая завещание, не обладал полной дееспособностью в силу любых причин, то такое завещание на основании ст. 168 и п. 2 ст. 1118 ГК РФ является ничтожным.

Согласно нормам, регулирующим представительство, в гражданском обороте не допускается совершение через представителя сделки, которая по своему характеру может быть совершена только лично, а также сделки, указанной в законе (п. 4 ст. 182 ГК РФ). Завещание относится к такому типу сделок, которые не могут быть совершены через представителя в силу требования закона. Завещание должно быть совершено только лично (п. 3 ст. 1118 ГК РФ). Следовательно, совершенное через представителя завещание не имеет юридической силы[[46]](#footnote-46).

Если завещатель составил несколько завещаний, то каждое последующее завещание может и не содержать прямых указаний об отмене прежнего завещания целиком или только части завещательных распоряжений. В этом случае каждое последующее завещание отменяет прежнее полностью или только в той части, в которой прежнее противоречит последующему. Полностью или в части отмененное завещание не восстанавливается, если последующее также отменено полностью или в соответствующей части. Поэтому, прежде чем отменить или изменить уже совершенное завещание, следует хорошо обдумать последствия своих действий. Естественно, все отмененные завещания можно совершить повторно, однако на это может просто не хватить времени. Не стоит забывать, что завещатель вправе отменить завещание не последующим завещанием, а элементарным заявлением, которое должно содержать ясное и четкое распоряжение об отмене завещания с указанием реквизитов такого завещания (даты, места совершения, формы и др.)[[47]](#footnote-47).

Если завещаний было несколько, то отсутствие реквизитов завещания в распоряжении о его отмене может не позволить определить в будущем, какое же завещание отменил наследодатель. Форма распоряжения должна совпадать с формой завещания.

Так, если при совершении завещания были допущены нарушения, влекущие признание недействительной сделки по основаниям, предусмотренным гл. 9 ГК РФ, то такое завещание будет признано недействительным. Кроме общих оснований недействительности сделок в гл. 62 ГК РФ теперь предусмотрены специальные требования, предъявляемые к порядку совершения завещания. Нарушение этих требований также влечет недействительность завещания[[48]](#footnote-48).

Таким образом, при нарушении положений ГК РФ, влекущих за собой недействительность завещания, выделяют два вида недействительных завещаний:

1) завещание, недействительное в силу признания его таковым судом (оспоримое);

2) завещание, недействительное независимо от судебного признания (ничтожное)[[49]](#footnote-49).

Оспоримое завещание не отвечает обязательным требованиям гражданского законодательства, оно может быть признано недействительным по решению суда. К числу оспоримых завещаний можно отнести такие, которые были совершены под влиянием заблуждения, обмана, угроз, насилия. Оспаривание завещания до открытия наследства не допускается.

К оспоримым завещаниям законодатель относит завещания с пороками воли и пороками в субъектном составе. Причем завещания с пороками в субъектном составе могут относиться либо к оспоримым, либо к ничтожным. Так, например, в случае если завещание было совершено гражданином, признанным недееспособным, то такое завещание будет ничтожным. Если завещание было совершено дееспособным гражданином, но который в момент совершения завещания находился в состоянии, когда он не был способен понимать значение своих действий или руководить ими, то такое завещание будет оспоримым[[50]](#footnote-50).

В качестве примера можно привести такой случай. Суд, рассмотрев дело в первой инстанции о признании завещания недействительным по ст. 177 ГК РФ, иск удовлетворил по нижеследующим основаниям. 24 марта 1998 г. умерла мать истца М. Истец - ее единственный наследник по закону. Кроме того, в 1993 г. мать на него составила завещание. Перед своей смертью мать составила завещание, по которому принадлежащую ей двухкомнатную квартиру оставила постороннему человеку О. Из истории болезни и по заключению экспертизы выяснилось, что мать страдала атеросклерозом артерий мозга, атрофией коры мозга. На момент составления завещания она была лежачей больной, обладала нечленораздельной речью и не могла понимать значения своих действий. Кроме того, незадолго до составления завещания из квартиры М. пропал паспорт. В этот день, по свидетельству соседки, приходила О., жена гражданина, на которого было составлено завещание. Она представилась работницей социальной службы. Через два дня было оформлено завещание в присутствии нотариуса и лица, которому переходило имущество по завещанию. Завещание было подписано соседкой по просьбе М. На основании материалов дела, заключения судебно-медицинской экспертизы суд пришел к выводу, что М. на момент составления завещания не могла понимать значения своих действий, руководить ими. Завещание было признано недействительным[[51]](#footnote-51).

Основаниями признания завещания недействительным (оспоримым) могут быть:

- несоответствие общих правил, касающихся формы и порядка совершения завещания (ст. 1124 ГК РФ);

- сомнения в собственноручной подписи завещателя (п. 3 ст. 1125, п. 2 ст. 1126, п. 2 ст. 1127, п. 1 ст. 1129 ГК РФ);

- отсутствие чрезвычайности обстоятельств, явно угрожавших жизни завещателя при составлении завещания в чрезвычайных обстоятельствах (п. 3 ст. 1129 ГК РФ);

- совершение завещания под влиянием угрозы или насилия (ст. 179 ГК РФ); такое состояние завещателя в момент совершения завещания, когда он не отдавал отчета своим действиям (ст. 177 ГК РФ), и др.

Рассмотрим пример из судебной практики. На правах наследницы по закону истица обратилась с иском о признании завещания недействительным, ссылаясь на то, что завещание не выражает истинную волю умершего, так как он состоял на учете в психоневрологическом диспансере. По характеру заболевания он легко поддавался чужому мнению.

В соответствии с ч. 2 ст. 181 ГК РФ иск о признании оспоримой сделки недействительной и о применении последствий ее недействительности может быть предъявлен в течение года со дня прекращения насилия или угрозы, под влиянием которых совершена сделка, либо со дня, когда истец узнал или должен был узнать об иных обстоятельствах, являющихся основанием для признания сделки недействительной.

Истица не оспаривала завещание в течение срока, указанного в законе, но в деле имеются доказательства об уважительной причине пропуска истицей срока исковой давности. При таких обстоятельствах иск о признании завещания недействительным был удовлетворен[[52]](#footnote-52).

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

- неполная дееспособность завещателя (п. 2 ст. 1118 ГК РФ), т.е. порок воли;

- отсутствие свидетелей в случаях, предусмотренных законом (п. 3 ст. 1124 ГК РФ);

- несоблюдение требований к оформлению завещания (п. 1 ст. 165, п. 1 ст. 1124 ГК РФ), а также отсутствие места и даты его удостоверения в случаях, предусмотренных законом (п. 4 ст. 1124 ГК РФ), т.е. порок формы;

- совершение завещания через представителя (п. 3 ст. 1118 ГК РФ), т.е. порок соответствия воли и волеизъявления;

- совершение одного завещания двумя или более людьми (п. 4 ст. 1118 ГК РФ), т.е. порок содержания.

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

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

При таких обстоятельствах суд правильно пришел к выводу о том, что при удостоверении завещания К. не была выяснена действительная воля завещателя и не соблюден установленный законом порядок составления и удостоверения завещания, и обоснованно признал его недействительным[[53]](#footnote-53).

На примере из судебной практики о признании завещания недействительным в силу недееспособности завещателя рассмотрим, действует ли правовой принцип обеспечения восстановления нарушенных наследственных прав.

После смерти завещателя гражданин А. обратился в суд за восстановлением нарушенных наследственных прав. Заявитель указал и документально доказал, что в момент подписания завещания завещатель являлся недееспособным в силу своей болезни. Суд удовлетворил исковые требования о признании завещания недействительным, так как неполная дееспособность является основанием для признания завещания таковым[[54]](#footnote-54).

Правила о недействительности завещания и о требованиях к его форме применяются к завещаниям, составленным после 01.03.02 г. К совершенным до этого применяются правила о недействительности завещания, действовавшие на день совершения завещания (ст. 7 Закона " О введение в действие части третьей Гражданского кодекса РФ", принятого 01.11.2001 г.). По Гражданскому кодексу 1964 года завещание порождает юридические последствия только тогда, когда оно составлено в установленной законом форме, то есть составлено письменно, с указанием места и времени его составления, собственноручно подписано завещателем и нотариально удостоверено (ст. ст. 540 - 541 ГК РСФСР). Не допускается составление завещания в простой письменной форме, а также доказывание факта завещания в судебном порядке, если завещатель составил распоряжение в такой форме, хотя бы и в присутствии свидетелей. Поэтому, если завещание было составлено до 01.03.02 года, без соблюдения требований к форме в соответствии с ГК РСФСР 1964 года, такое завещание может быть признано судом недействительным.

Приведем еще пример из судебной практике, После смерти М. к его наследнице дочери И. обратилась организация, которая просила признать право на наследство по завещанию, составленному в форме письма к друзьям, где М. указал, что все свое имущество оставляет построенной на его средства библиотеке в деревне, где он родился.

И. не признала иск, указав, что для завещания необходима нотариальная форма, а письмо не может заменить такую форму. Суд первой инстанции иск удовлетворил, кассационная и надзорная инстанции оставили решение без изменения. По мнению суда, отсутствие нотариального удостоверения завещания - не препятствие для удовлетворения иска, поскольку ч. 2 ст. 47 ГК РСФСР дает основание для признания такой сделки действительной.

Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РСФСР решение и все судебные постановления отменила, указав следующее.

В силу ст. 540 ГК РСФСР завещание должно быть составлено письменно, с указанием места и времени составления, собственноручно подписано и нотариально удостоверено. Таким образом, Закон предписывает обязательную нотариальную форму сделки, несоблюдение которой влечет недействительность завещания. Как видно из материалов дела, письмо написано за 10 лет до смерти наследодателя и нотариально не удостоверено, поэтому оно не может являться завещанием. Суд не вправе признавать истца наследником на основании письма, не имеющего юридического значения.

Что касается возможности признания действительной сделки, требующей нотариального удостоверения, то это возможно при соблюдении определенных условий: сделка заключена между несколькими лицами; одна из сторон полностью или частично исполнила сделку, другая уклоняется от нотариального оформления; сделка не содержит ничего противозаконного; в суде есть требование лица, исполнившего сделку, о признании ее действительной. Но завещание является односторонней сделкой гражданина, который желает оставить все свое имущество определенным лицам, поэтому данные правила не применимы к завещанию[[55]](#footnote-55).

Общие последствия признания недействительным завещания установлены в ст. 167 ГК РФ. Очевидно, что недействительное завещание не влечет никаких юридических последствий с момента его совершения. Естественно, не наступают юридические последствия по недействительному завещанию и после открытия наследства по любому из оснований. Исполнение недействительного завещания невозможно.

Так, нельзя признать исключением из общего правила положение о том, что недействительность завещания не лишает лиц, указанных в нем в качестве наследников или отказополучателей, права наследовать по закону или на основании другого, действительного, завещания. Завещание может быть признано недействительным как все в целом, так и отдельными частями. Могут быть признаны недействительными отдельные содержащиеся в завещании завещательные распоряжения, но их недействительность не затрагивает остальной части завещания только в том случае, если можно предположить, что она была бы включена в завещание и без недействительных частей завещания. Это правило также носит уточняющий характер по отношению к завещанию, если сравнить его с общим положением, содержащимся в ст. 180 ГК РФ. Специальным последствием недействительности завещания является то, что в случае недействительности последующего завещания наследование осуществляется в соответствии с прежним завещанием (п. 3 ст. 1130 ГК РФ). Эта норма, безусловно, является исключением из общего правила о последствиях недействительности сделок. Ибо законом не предусмотрено признание действующей сделки, действие которой прекращено заключением последующей сделки, в случае признания последней сделки недействительной[[56]](#footnote-56).

Гражданский кодекс РФ определяет круг лиц, по требованию которых завещание может быть признано судом недействительным. К ним отнесены лица, права или законные интересы которых нарушены этим завещанием. Ими могут быть наследники, отказополучатели и исполнитель завещания, указанные в завещании, а также в суд могут обратиться лица, лишенные наследства завещателем, обязательные (необходимые) наследники, наследники по закону, наследники по ранее составленному завещанию, органы опеки и попечительства (в защиту прав несовершеннолетних наследников) и другие заинтересованные лица. В любом случае, все они могут оспорить действительность завещания только после открытия наследства (п. 2 ст. 1131 ГК РФ).

Исходя из вышесказанного, необходимо сказать что завещание должно быть составлено в письменно форме.

Удостоверение завещания – особое место в числе нотариальных действий, т.к. его исполнение производится после смерти завещателя, что делает невозможным исправить неправильно оформленное завещание. Поэтому составление завещания должно соответствовать действительной воле завещателя и быть составлено надлежащим образом и в строгом соответствии с законом. Воля завещателя должна формироваться свободно, без влияния посторонних факторов.

Существующая в настоящее время неопределенность в решении вопроса о законодательном закреплении за должностными лицами органов местного самоуправления права совершать нотариальные действия, предусмотренного ст. ст. 1125, 1171 ГК РФ, может быть устранена двумя способами: 1) посредством введения в Основы законодательства Российской Федерации «О нотариате» новой статьи, содержащей перечень нотариальных действий, которые могут исполнять уполномоченные должностные лица органов местного самоуправления в случае отсутствия в населенном пункте нотариуса; при таком варианте среди нотариальных действий, выполняемых должностными лицами органов местного самоуправления, должно быть названо удостоверение завещаний и совершение иных нотариальных действий, связанных с наследованием; 2) посредством внесения должностных лиц органов местного самоуправления в перечень лиц, управомоченных удостоверять завещания и названных в Основах законодательства Российской Федерации «О нотариате». В частности, в ст. ст. 1, 37, 39, 65, 66 Основ законодательства Российской Федерации «О нотариате» слова «органов исполнительной власти» следует заменить словами «исполнительных органов государственной власти или органов местного самоуправления».

Вопрос о действительности завещания возникает только после открытия наследства, а до того времени завещание юридической силы не имеет. Из этих соображений в ГК РФ включена норма о том, что оспаривание завещания до открытия наследства не допускается. Недействительные завещания делятся на оспоримые (в силу признания их таковыми судом) и ничтожные (независимо от такого признания). Они признаются недействительными как в целом, так и в части. Иски о признании завещания недействительным рассматриваются в судебном порядке.

ГЛАВА III. ИСПОЛНЕНИЕ И ОТМЕНА ЗАВЕЩАНИЯ

**3.1 Понятие и способы исполнения завещания. Полномочия исполнителя завещателя**

В соответствии с положениями статей 1133, 1134 ГК РФ ("Исполнение завещания", "Исполнитель завещания") исполнение завещания, которое представляет собой перечень действий, совершаемых с целью реализации воли завещателя, указанной в завещании, возлагается на назначенных в завещании наследников, а если завещателем поручено исполнить завещание его исполнителю - лицу, не указанному в завещании в качестве наследника, то наследникам необходимо получить согласие данного исполнителя завещания, выраженное им в надписи на самом завещании либо в отдельном заявлении о таком согласии, которое должно быть приложено к завещанию.

Исполнитель завещания - ключевая фигура всего субинститута исполнения завещания, т.е. это участник наследственных правоотношений, на которого завещанием и законом возложена обязанность принимать меры к осуществлению действий, направленных на максимальную реализацию последней воли завещателя[[57]](#footnote-57).

Исполнение завещания включает в себя принятие мер к охране наследственного имущества, истребование имущества наследодателя от третьих лиц с целью включения в наследственную массу, а также передачу наследственного имущества наследникам. Необходимость осуществления действий по управлению наследственным имуществом и обеспечению его сохранности связана с тем, что это имущество с момента открытия наследства и до момента вступления наследников во владение им остается никому не принадлежащим, "лежачим", поскольку права и обязанности предыдущего собственника уже прекратились, а права новых собственников еще не возникли.

Исследуя общую характеристику исполнения завещания, необходимо отметить, что правила исполнения завещания, изложенные в ст. 1133 ГК РФ, не действуют в случаях, если:

а) завещание признано недействительным и другого завещания нет. При этом необходимо подчеркнуть, что 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 (п. 4 ст. 1131 ГК);

б) все наследники по завещанию отказались от наследства в соответствии с правилами ст. 1157 ГК;

в) все наследники по завещанию погибли (например, в результате автомобильной катастрофы) после открытия наследства и нет наследственной трансмиссии;

г) завещатель возлагает исполнение завещания на специальное лицо (исполнителя завещания). При этом необходимо учитывать, что в случае если исполнитель завещания отказался от исполнения завещания либо был освобожден судом, то в соответствии с общими правилами ст. 1133 ГК обязанность исполнить завещание возлагается на наследников по завещанию[[58]](#footnote-58).

Исполнение завещания, если в самом завещании не предусмотрено иное, осуществляется наследниками. Для исполнения завещания наследодателем может быть назначено конкретное лицо - исполнитель завещания (душеприказчик). Исполнение завещания может быть возложено на специально назначенное лицо в силу различных обстоятельств. К таковым относятся, как правило, желание избежать споров между наследниками, отступлений от воли наследодателя при разделе имущества, наличие в составе наследственного имущества вещей, требующих специальных навыков при обращении с ними, малолетний возраст наследников, их недееспособность, состояние здоровья наследников, которое может затруднить самостоятельное исполнение завещания. Следует отметить, что право на назначение исполнителя завещания не связывается с предоставлением наследодателем обоснования выбора определенного лица для исполнения завещания, а также самой необходимости назначения исполнителя. Согласия наследников на назначение исполнителя завещания и согласования с ними кандидатуры исполнителя не требуется.

Исполнителем завещания должен быть дееспособный субъект. Гражданский кодекс не предусматривает возможности назначения нескольких исполнителей завещания либо подназначения другого исполнителя на случай, если первоначальный будет освобожден по каким-либо причинам от исполнения завещания либо умрет до момента вступления наследников во владение наследственным имуществом. Вместе с тем такая возможность не должна исключаться. При назначении нескольких исполнителей распределение между ними функций по исполнению воли завещателя может устанавливаться в завещании либо определяться самими исполнителями[[59]](#footnote-59).

Предусмотрена необходимость получения согласия лица на назначение исполнителем завещания. Согласие исполнителя завещания требуется и в том случае, когда он входит в число наследников. Согласие не требуется, если конкретный исполнитель завещателем не назначен и исполнение осуществляется самими наследниками. Возможность их отказа от исполнения завещания, если они принимают наследство, не предусматривается. Вместе с тем наследники после открытия наследства могут заключить соглашение о поручении действий по исполнению завещания одному из них. Это может потребоваться, если, например, по месту открытия наследства и нахождения большей части наследственного имущества проживает только один из наследников.

Права и обязанности исполнителя завещания тесно связаны с личностью и не переходят к его наследникам, так же как не переходят права и обязанности поверенного по договору поручения. Отношения по исполнению завещания часто сопоставляют с отношениями представительства, так как душеприказчик обязывается к выполнению целого ряда юридических актов. При такой трактовке возникает вопрос, кого представляет исполнитель завещания. Поскольку наследодатель к моменту возникновения полномочий исполнителя уже умер, его нельзя считать правоспособным субъектом, а следовательно, и представляемым. Наследники также не могут считаться представляемыми, так как душеприказчик исполняет не их волю, а совершает действия, предписанные наследодателем. Отсюда можно заключить, что душеприказчик - представитель самого наследства. Однако, поскольку последнее не наделяется правами юридической личности и не является субъектом права, отношения по исполнению завещания нельзя признать представительством, тем более что исполнитель действует от собственного имени, а не от имени другого лица[[60]](#footnote-60).

После открытия наследства суд может освободить исполнителя завещания от его обязанностей по просьбе самого исполнителя завещания либо по заявлению наследников. Освобождение возможно при наличии обстоятельств, препятствующих осуществлению лицом обязанностей исполнителя[[61]](#footnote-61).

Освобождение исполнителя завещания после открытия наследства производится в судебном порядке. Положения об освобождении исключительно в судебном порядке распространяются на исполнителей, выразивших к моменту открытия наследства свое согласие на выполнение функций душеприказчика. Необходимой предпосылкой освобождения исполнителя завещания от его обязанностей служит наличие уважительных причин. В Гражданском кодексе их перечень отсутствует. Указывается лишь, что эти причины должны быть препятствующими дальнейшему исполнению обязанностей душеприказчика. Таким образом, суд в каждом конкретном случае должен определить, препятствуют ли те или иные причины дальнейшему исполнению завещания. На практике к таким причинам можно будет отнести переезд исполнителя в другую местность, состояние здоровья, недееспособность и т.п. Кодексом не определяется, когда должны возникнуть названные причины и следует ли удовлетворять просьбу самого исполнителя, если причины, препятствующие исполнению завещания, уже существовали, и исполнитель знал об их наличии в момент, когда выразил согласие на исполнение соответствующих обязанностей. Представляется, что знание исполнителя о наличии препятствий в момент выражения согласия не может являться безусловным основанием для отказа в удовлетворении его заявления, так как в данном случае следует, прежде всего, исходить из реальной возможности выполнения душеприказчиком своих функций, а также интересов наследников и иных выгодоприобретателей. Необходимо учитывать, что, давая согласие на назначение в качестве исполнителя при наличии препятствующих обстоятельств, лицо могло надеяться на их скорое прекращение. Освобождение исполнителя допускается, если какие-либо причины препятствуют, а не просто затрудняют исполнение завещания.

Завещатель может при составлении завещания и назначении исполнителя определить круг его полномочий. В таком случае исполнитель имеет право совершать только те действия, которые возложены на него наследодателем. Если завещатель не оговорил круг полномочий душеприказчика, последний вправе осуществлять все необходимые для исполнения завещания меры; приблизительный перечень этих мер дан в пункте 2 ст. 1135 ГК РФ.

Новеллой по сравнению с ранее действовавшим законодательством является введение правила об удостоверении полномочий душеприказчика свидетельством, выдаваемым нотариусом. В статье не устанавливается, что должно содержаться в таком свидетельстве. Представляется, что в свидетельстве следует указать сведения об исполнителе, основаниях возникновения его полномочий, т.е. сослаться на завещательное распоряжение и дату открытия наследства. Если полномочия исполнителя, содержащиеся в завещании, ограничены и не совпадают с предусмотренными пунктом 2 статьи 1135 ГК РФ, следует перечислить их в свидетельстве. Когда круг полномочий в завещании не определен либо определен аналогично пункту 2 настоящей статьи, в свидетельстве вместо перечня полномочий может быть сделана ссылка на данную статью. Целью выдачи свидетельства является легитимация полномочий исполнителя перед третьими лицами. Свидетельство должно выдаваться нотариусом, ведущим наследственное дело[[62]](#footnote-62).

Если в завещании не предусмотрено иное, исполнитель завещания должен принять необходимые для исполнения завещания меры, в том числе:

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

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

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

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

Гражданский кодекс не содержит положений об ответственности душеприказчика за ненадлежащее исполнение либо неисполнение завещания. Представляется, что такая ответственность может применяться по требованию заинтересованных лиц, в частности наследников. Ответственность исполнителя завещания определяется нормами главы 25 ГК об ответственности за нарушение обязательств.

Исполнитель завещания наделен правом от своего имени вести дела, связанные с исполнением завещания, в том числе в суде, других государственных органах и учреждениях. Хотя данное положение закреплено как право исполнителя, других вариантов выступления перед третьими лицами закон не предусматривает. Действовать от имени наследодателя исполнитель не может, так как его уже нет в живых. Также исполнитель не может действовать и от имени наследников либо третьих лиц, в интересах которых он предпринимает те или иные меры, так как не является их представителем. Право же действовать от имени имущества, наследственной массы не предусматривается, так как ему не придается статус юридической личности. Полномочия исполнителя подтверждаются выдаваемым нотариусом свидетельством.

Исполнение завещания требует от душеприказчика определенных затрат. Эти затраты могут быть связаны с хранением имущества, поддержанием его состояния, уплатой различных платежей (например, оплата квартирной платы и коммунальных услуг, пошлины при предъявлении исковых требований о возврате имущества и др.). Эти затраты подлежат возмещению за счет наследственного имущества. Исходя из смысла настоящей статьи, возмещение расходов производится за счет наследственного имущества после принятия наследства наследниками, то есть в период исполнения своих обязанностей душеприказчик тратит собственные средства. Для получения от наследников возмещения понесенных в связи с исполнением завещания расходов душеприказчик обязан, во-первых, документально подтвердить произведенные расходы (представить платежные квитанции, чеки и др.), во-вторых, доказать, что расходы были произведены во исполнение завещания, в-третьих, обосновать необходимость этих расходов. К необходимым следует относить не только расходы, которых нельзя было избежать, но и те расходы, которые производятся в интересах наследников с целью предотвратить более значительные затраты в будущем (например, осуществление ремонта протекающей крыши дома во избежание его разрушения и порчи находящегося в нем имущества). Подтверждение необходимости расходов возлагается на душеприказчика. В отличие от ранее действовавшего ГК РСФСР, предусматривавшего предоставление исполнителем по требованию наследников отчета о своей деятельности и произведенных расходах, настоящая статья такой обязанности не устанавливает. Поэтому отсутствие отчета или отказ от его составления нельзя рассматривать как нарушение душеприказчиком своих обязательств и основание для отказа в возмещении произведенных расходов. Возмещение расходов производится за счет наследственного имущества. Следовательно, если расходы превысят стоимость этого имущества, исполнитель не вправе требовать от наследников или иных лиц их возмещения.

**3.2 Особенности перехода к другим наследникам обязанности исполнить завещательный отказ или завещательное возложение**

В ст. 1140 закреплен принцип, согласно которому завещательный отказ или завещательное возложение в конечном счете обременяет не конкретного наследника, а его наследственную долю.

Отсюда следует, что завещательный отказ или завещательное возложение имеют абсолютный характер, а наследник является лишь исполнителем воли завещателя.

Эта статья - новелла ГК; ее положения направлены на защиту отказополучателя в ситуациях, когда наследник, который в соответствии с завещанием должен был исполнить отказ, не призывается к наследованию.

Исполнение завещательного отказа должно быть осуществлено в любом случае, так как обязанность отказодателя является имущественной, подлежащей переходу к другим лицам.

Поэтому если наследник, на которого возложена обязанность исполнить завещательный отказ или завещательное возложение, по каким-либо причинам не принимает наследство (умер до, после или одновременно с наследодателем, не принял наследство или отказался от него, отстраняется от наследования как недостойный и др.), исполнение возлагается на того (тех) наследника, к которому перешла доля отпавшего наследника.

При этом исполняется завещательный отказ или завещательное возложение другим наследником только в пределах доли, поступившей к нему в порядке приращения (ст. 1146, 1156, 1161 ГК).

Завещательный отказ или завещательное возложение обременяет наследственное имущество и тогда, когда оно становится выморочным. В этом случае обязанность исполнить завещательный отказ или завещательное возложение несут Российская Федерация либо иные публично-правовые образования и другие лица, которым передается соответствующее наследственное имущество (муниципальное образование - в случае передачи ему жилого дома, музей - в случае передачи ему коллекции картин и т.п.)[[63]](#footnote-63).

Приращение наследственных долей означает, что доля наследства, предназначенная "выбывшему" наследнику, переходит к другим наследникам.

Из положений статьи 1140 ГК РФ следует, что завещательный отказ не связан с личностью отказодателя, - в случае перехода к другим наследникам доли наследника - отказодателя его обязанность исполнить отказ также переходит, причем в долях, в которых они получают имущество наследодателя (представляется, что речь должна идти об активе имущества).

Названное положение, на наш взгляд, основывается на том, что воля наследодателя направлена на предоставление определенного имущества или имущественных прав субъекту, с которым его связывали фидуциарные отношения (отказополучателю). Однако возможна и иная ситуация, когда наследодателю важно, чтобы именно определенный наследник исполнил отказ. В этом случае наследодатель путем указания в завещании может связать исполнение отказа с личностью конкретного отказодателя (такой легат может быть назван личным). При наличии в завещании указанного условия "выбытие" отказодателя из числа наследников повлечет за собой прекращение обязательства, связанного с завещательным отказом, точнее, данное обязательство не возникнет, так как возникает оно с момента принятия наследником наследства.

Следовательно, по воле наследодателя переход к другим наследникам обязанности исполнить завещательный отказ (в случае принятия ими наследства) может не происходить.

Все перечисленные выше правила применяются как к завещательному отказу, так и к возложению.

Исполнить отказ или возложение должны именно те наследники (по закону либо завещанию), к которым перешла доля наследника - отказодателя.

Подводя итог третьей главе необходимо сказать - следует согласиться с Р.Ю. Закировым, что исполнитель завещания (душеприказчик) представляет собой специфический субъект наследственных правоотношений, наделенный законом особыми полномочиями по реализации, выраженной в завещании последней волей наследодателя[[64]](#footnote-64).

Обязанность исполнения завещательного отказа или завещательного возложения переходит к другим наследникам, получившим долю отпавшего наследника, содержалось и в ранее действовавшем законодательстве (ч. 5 ст. 538 ГК 1964 г.), однако новым является лишь то, что эта норма утратила императивный характер. Следуя принципу свободы завещания, ст. 1140 закрепляет право завещателя установить на этот случай иное, например прекратить действие завещательного отказа или завещательного возложения.

Таким образом можно - сказать, что исполнение завещания есть важная и необходимая составляющая в цепочке действий, приводящих к достижению правового результата, желаемого завещателем, поскольку в отсутствии исполнения завещание утрачивает смысл.

В любой момент завещатель может отменить или изменить ранее составленное завещание в целом или только его часть путем составления нового завещания или посредством распоряжения об его отмене или изменении.

Исполнение завещания производится либо самими наследниками, либо указанным в завещании душеприказчиком. Полномочия душеприказчика основываются на завещании. Действующий правопорядок допускает исполнение завещания только гражданами-душеприказчиками. В то же время нет причин, по которым юридические лица не могли бы выполнять функции исполнителя завещания.

**Заключение**

# завещание наследование сделка доля

Подводя итог всему вышесказанному, необходимо сделать следующие выводы.

Завещание – это личное распоряжение гражданина принадлежащим ему имуществом на случай смерти.

Назначение завещания состоит в том, чтобы определить порядок всего наследственного имущества или его части к определенным лицам, государству или отдельным юридическим лицам или организациям.

Завещание – односторонняя сделка, которая должна совершаться только дееспособным лицом.

Завещание нельзя признать срочной сделкой: поскольку это односторонняя сделка, сам факт оформления волеизъявления завещателя в установленную законом форму будет свидетельствовать о ее совершении. Эта сделка, безусловно, связана с фактом смерти завещателя, но сама смерть не входит в пределы реализации такой сделки. Факт смерти следует признавать не сроком совершения сделки завещания, а ее основной предпосылкой, т.е. тем обстоятельством, неизбежность которого побуждает гражданина составить завещание т.е. совершить сделку.

Завещатель может составить одно или несколько завещаний на все имущество или только на его часть, причем это может быть любое имущество, даже то, которое он получит в будущем, кроме имуществ, изъятого из оборота. Завещание совершается в пользу одного или нескольких лиц, как входящих, так и не входящих в круг наследников по закону. В случаях, предусмотренных ГК, завещатель может подназначить в завещании другого наследника.

Все лица каким-либо образом связанные с завещанием, должны соблюдать тайну завещания. В противном случае завещатель вправе потребовать от нарушителя компенсации морального вреда или другим образом защитить свое нарушенное право.

Завещание должно быть составлено в письменно форме.

Удостоверение завещания – особое место в числе нотариальных действий, т.к. его исполнение производится после смерти завещателя, что делает невозможным исправить неправильно оформленное завещание. Поэтому составление завещания должно соответствовать действительной воле завещателя и быть составлено надлежащим образом и в строгом соответствии с законом. Воля завещателя должна формироваться свободно, без влияния посторонних факторов.

Существующая в настоящее время неопределенность в решении вопроса о законодательном закреплении за должностными лицами органов местного самоуправления права совершать нотариальные действия, предусмотренного ст. ст. 1125, 1171 ГК РФ, может быть устранена двумя способами: 1) посредством введения в Основы законодательства Российской Федерации «О нотариате» новой статьи, содержащей перечень нотариальных действий, которые могут исполнять уполномоченные должностные лица органов местного самоуправления в случае отсутствия в населенном пункте нотариуса; при таком варианте среди нотариальных действий, выполняемых должностными лицами органов местного самоуправления, должно быть названо удостоверение завещаний и совершение иных нотариальных действий, связанных с наследованием; 2) посредством внесения должностных лиц органов местного самоуправления в перечень лиц, управомоченных удостоверять завещания и названных в Основах законодательства Российской Федерации «О нотариате». В частности, в ст. ст. 1, 37, 39, 65, 66 Основ законодательства Российской Федерации «О нотариате» слова «органов исполнительной власти» следует заменить словами «исполнительных органов государственной власти или органов местного самоуправления».

Вопрос о действительности завещания возникает только после открытия наследства, а до того времени завещание юридической силы не имеет. Из этих соображений в ГК РФ включена норма о том, что оспаривание завещания до открытия наследства не допускается. Недействительные завещания делятся на оспоримые (в силу признания их таковыми судом) и ничтожные (независимо от такого признания). Они признаются недействительными как в целом, так и в части. Иски о признании завещания недействительным рассматриваются в судебном порядке.

Исполнение завещания есть важная и необходимая составляющая в цепочке действий, приводящих к достижению правового результата, желаемого завещателем, поскольку в отсутствии исполнения завещание утрачивает смысл.

В любой момент завещатель может отменить или изменить ранее составленное завещание в целом или только его часть путем составления нового завещания или посредством распоряжения об его отмене или изменении.

Исполнение завещания производится либо самими наследниками, либо указанным в завещании душеприказчиком. Полномочия душеприказчика основываются на завещании. Действующий правопорядок допускает исполнение завещания только гражданами-душеприказчиками. В то же время нет причин, по которым юридические лица не могли бы выполнять функции исполнителя завещания.

**Список использованных источников и литературы**

Нормативно-правовые акты

1. Конституция Российской Федерации от 12 декабря 1993 года//Российская газета. 25.12.1993. № 237.
2. Гражданский кодекс РФ ( с изм . и доп.) часть первая (СЗ РФ, 1994, №32, ст.3301) часть вторая (СЗ РФ, 1996, №5, ст.410), часть третья (СЗ РФ, 2001. № 49. Ст.4552).
3. Гражданский процессуальный кодекс РФ (с изм. и доп.) от 14.11.2002 года № 138-ФЗ//Собрание законодательства РФ. 18.11.2002. № 46. Ст.4532.
4. Основы законодательства Российской Федерации о нотариате от 11 февраля 1993 года №4462-1//Ведомости СНД и ВС РФ. 11.03.1993. № 10. Ст.357.

**Специальная литература**

1. Барщевский М. Ю. Наследственное право. - М., 1996
2. Блинков О.Е., Никольский С.Е. Преимущественные права в наследственном праве России и зарубежных стран.- М., 2006.
3. Богданова А.А. Завещание как сделка в наследственном праве России. Автореф. дис. ... канд. юрид. наук / - М., 2005.
4. Бондарев Н. И. Завещания, приравненные к нотариальным.- М., 1975
5. Борзенко Б.А. Закрытое завещание: проблемы правового регулирования и практика// Закон. - 2006. - №10. С.13-19
6. Буркин С.В., Козлова М.Ю. Соблюдение формы завещаний: некоторые проблемы // Нотариус. – 2006. - № 4. - С. 8-10
7. Власов Ю. Н. Наследование по закону и по завещанию. - М., 2001
8. Гаврилов В. Н. Наследование в условиях проведения правовой реформы в России. Автореф. дисс… канд. юр. наук. / - М. 2002.
9. Гонт Т.И. Завещание: субъективная сторона сделки // Нотариус. -1999.- № 2. - С. 54-57
10. Гражданское право/ под ред. А.Н. Гуева. - М., 2007.
11. Гражданское право/ под ред. А.П. Сергеева. - М., 2007.
12. Гришаев С. П. Наследственное право.- М., 2003.
13. Губанов А. А. Закон о наследовании.- М., 1984.
14. Гук Д.Н. Завещание в чрезвычайных обстоятельствах// Право в вооруженных силах. - 2007. - №8. С.23-29
15. Гуев А.Н. Постатейный комментарий к части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации. - М., 2007.
16. Гущин В.В., Дмитриев Ю.А. Наследственное право и процесс: Учебник для высших учебных заведений. - М., 2004.
17. Демина Н.Б. Гарантии права родственников наследодателя при составлении закрытого завещания и завещаний, составленных в чрезвычайных обстоятельствах// Бюллетень нотариальной практики. - 2005. - №5. С.41-45
18. Диордиева О. Н. Плюсы и минусы нового наследственного права и проблемы нотариата и суда при применении нового законодательства// Нотариус.- 2002.- №3. С.34-36
19. Зайцева Т. И. Крашенинников П. В. Наследственное право. Комментарий законодательства и практика его применения. - М., 2007.
20. Зайцева Т. И. Наследственное право. - М., 2006.
21. Зайцева Т.И. , Юшкова Е.Ю. Актуальные проблемы наследования в нотариальной и судебной практике// Закон. - 2006. - №10. С.29-36
22. Закиров Р.Ю. К вопросу о недействительности завещания // Наследственное право. - М.: Юрист.- 2007, № 1. - С. 25-27
23. Закиров Р.Ю. Понятие и способы исполнения завещания // Наследственное право. - 2006. - № 2.
24. Закиров Р.Ю. Наследование по завещанию по российскому гражданскому праву. Автореф. дис. ... канд. юрид. наук / - Казань, 2005.
25. Золотова Н.Г. Действие принципа обеспечения восстановления нарушенных наследственных прав при признании завещания недействительным// Нотариус. - 2007. - №3. С.12-17
26. Каминская Н.Л. Правовые проблемы наследования по завещанию в российском гражданском праве. Автореф. дис. ... канд. юрид. наук / - М., 2007
27. Кириллова Е.А. Проблемы наследования по завещанию и по закону в гражданском праве России // Российская юстиция. – 2006. - № 10. - С. 16-18
28. Козлов Д.Г. Особенности правового регулирования института наследования по завещанию в Российской Федерации. Автореф. дис. ... канд. юрид. наук / - М., 2006.
29. Комментарий к части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации / Под ред. А.П. Маковского, Е.А. Суханова. - М.: Юристъ. 2002.
30. Комментарий к Гражданскому кодексу РФ (часть первая, вторая, третья) под ред. Т.Е. Абовой, А.Ю. Кабалкина. -М., 2007.
31. Комментарий к Гражданскому кодексу РФ (часть первая, вторая, третья) постатейный/ под ред. О.Н. Садикова. - М.. 2007.
32. Комментарий судебной практики. Вып. 8. - М., 2002
33. Копьев А.В. Завещание и правомочия завещателя по наследственному праву Российской Федерации. Автореф. дис. ... канд. юрид. наук / - Волгоград, 2006.
34. Копьев А.В. Завещание и правомочия завещателя по наследственному праву Российской Федерации. Монография. - Волгоград: Бланк, 2007.
35. Костычева А.И. Наследование по завещанию // Бюллетень нотариальной практики. - 2003. - № 1. - С. 29-33
36. Краюшкин И. А. Институт наследования: прошлое, настоящее, современные тенденции развития// Нотариус- 2002.- №1. С.34-39
37. Крылова З. И. Новеллы наследственного права в части третьей ГК РФ // Российская юстиция. – 2002. - №3. С.116
38. Курдюков Г.И. Государство в системе международно-правового регулирования. - Казань, 1979.
39. Кутузов О.В. Наследование по завещанию: анализ правовой теории и практики. Автореф. дис. ... канд. юрид. наук / - М., 2005.
40. Лиманский Г.С Наследование по завещанию: актуальные проблемы наследственно-правовой теории и практики. Монография. - Самара, 2002.
41. Лиманский Г.С. Гражданско-правовые средства охраны и защиты права завещателя на тайну завещания// Российский судья. - 2006. - №5.
42. Лиманский Г.С. Завещание: теоретические и практические проблемы свободы и ограничений // Нотариус. – 2006.- № 2. - С. 40-41
43. Мананников О.В. Наследование по завещанию и недействительность завещания // Нотариус. – 2003.- № 1. - С. 54-58
44. Минахина И.А. Наследование. Дарение. Пожизненная рента: Вопросы правового регулирования. - М., 2007.
45. Михайлова А.С. Возникновение и развитие института наследования в гражданском праве России. Автореф. дис. ... канд. юрид. наук / - Краснодар, 2003.
46. Мусаев Р.М. Наследование по завещанию: история и современность. Автореф. дис. ... канд. юрид. наук / - М., 2003.
47. Немков А. М. Очерки истории наследственного права. - Воронеж, 1979.
48. Никитюк П. С. Наследственное право и наследственный процесс. -Кишинев, 1973.
49. Никифоров А.В. Правовое регулирование наследования по завещанию в Российской Федерации. Автореф. дис. ... канд. юрид. наук / - М., 2004.
50. Новиков А.А. Завещание и завещательный отказ в современном российском гражданском праве// Закон. - 2006. -№10.
51. Пахман С.В. Обычное гражданское право России. - М., 2003.
52. Пронина М.Г. Наследование по закону и завещанию. - Минск, 1978.
53. Разинкова М.Н. Закрытое завещание.// Нотариус. - 2002. - №4
54. Рождественский С.Н. Завещание как сделка по гражданскому законодательству // Бюллетень нотариальной практики. – 2003. № 5. - С. 26-41
55. Рыкова Е.Ю. Некоторые особенности доказывания по делам о признании завещания недействительным// Арбитражный и гражданский процесс. - 2007. - №1.
56. Санникова Л.В. Завещание и его формы по новому российскому законодательству о наследовании // Юридический мир. - 2003. -№ 3. - С. 36-44
57. Солодова А.А. Завещательное возложение в гражданском праве России// Наследственное право. - 2006. - №1.
58. Судебная практика по наследственным спорам. Кн. 2. М., 2004.
59. Сулайманова Ч.Н. Закрытое завещание: плюсы и минусы // Закон. – 2005. - № 2. - С. 125-126
60. Тарарышкина И.С. Институт завещательного отказа по российскому праву// Нотариус. - 2004. - №5.
61. Толстой Ю.К. Гражданское право. Том 3. Учебник. - М., 2006. С. 651.
62. Храмцов К. В. Правовое регулирование наследования в Российской Федерации. - Омск, 2002.
63. Щербина Н.В. Свобода завещания и случаи ее ограничения // Законодательство. – 2004. - № 5. - С. 22-24
64. Эйдинова Э.Б. Наследование по закону и завещанию. - М., 1984.
65. Эйдинова Э.Б. Сделки в нотариальной и судебной практике. -М., 1981.
66. Ярошенко К. Наследование по завещанию // Закон. – 2001. - № 4. - С. 20-24

**Материалы юридической практики**

1. Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 16 апреля 2002 г. по делу N 47-Г02-6. // Судебная практика по наследственным спорам. Кн. 2. М., 2004.
2. Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 23 мая 2003 г. по делу N 51-Г03-14. // Судебная практика по наследственным спорам. Кн. 2. М., 2004.
3. Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 4 августа 2004 г. по делу N 16-Г04-14.// Зайцева Т. И. Крашенинников П. В. Наследственное право. Комментарий законодательства и практика его применения. М., 2007.
4. Определение судебной коллегии по гражданским делам Свердловского областного суда от 16 сентября 2003 г. по делу N 33-6590 // Архив Свердловского областного суда
5. Решение Балашихинского городского суда Московской области, решение городского суда г. Набережные Челны // Бюллетень нотариальной практики. 2005. № 6. С. 8 - 9.
6. Архив Тракторозаводского районного суда г. Волгограда. Дело N 2-1519/2005. 2005.

1. Толстой Ю.К. Гражданское право. Том 3. Учебник. - М., 2006. С. 651. [↑](#footnote-ref-1)
2. Богданова А.А. Завещание как сделка в наследственном праве России. Автореф. дис. ... канд. юрид. наук / - М., 2005. С.10 [↑](#footnote-ref-2)
3. Гаврилов В. Н. Наследование в условиях проведения правовой реформы в России. Автореф. дисс… канд. юр. наук. / - М. 2002. С.8 [↑](#footnote-ref-3)
4. Рождественский С.Н. Завещание как сделка по гражданскому законодательству // Бюллетень нотариальной практики. – 2003. - № 5. - С. 28 [↑](#footnote-ref-4)
5. Власов Ю. Н. Наследование по закону и по завещанию. - М., 2001. С.21 [↑](#footnote-ref-5)
6. Комментарий к Гражданскому кодексу РФ (часть первая, вторая, третья) под ред. Т.Е. Абовой, А.Ю. Кабалкина. - М., 2007. С.52 [↑](#footnote-ref-6)
7. Копьев А.В. Завещание и правомочия завещателя по наследственному праву Российской Федерации. Автореф. дис. ... канд. юрид. наук / - Волгоград, 2006. С.10 [↑](#footnote-ref-7)
8. Каминская Н.Л. Правовые проблемы наследования по завещанию в российском гражданском праве. Автореф. дис. ... канд. юрид. наук / - М., 2007. С.9 [↑](#footnote-ref-8)
9. Костычева А.И. Наследование по завещанию // Бюллетень нотариальной практики. - 2003, № 1. - С. 29 [↑](#footnote-ref-9)
10. Лиманский Г.С. Гражданско-правовые средства охраны и защиты права завещателя на тайну завещания// Российский судья. - 2006. №5. [↑](#footnote-ref-10)
11. См.: Гришаев С.П. Наследственное право: Учебное пособие. - М., 2003. С. 30. [↑](#footnote-ref-11)
12. Лиманский Г.С. Завещание. Теоретические и практические проблемы свободы и ограничений// Нотариус. - 2006. - №2 [↑](#footnote-ref-12)
13. Храмцов К. В. Правовое регулирование наследования в Российской Федерации. - Омск, 2002. С.56 [↑](#footnote-ref-13)
14. Комментарий к Гражданскому кодексу РФ (часть первая, вторая, третья) постатейный/ под ред. О.Н. Садикова. - М., 2007. С.57 [↑](#footnote-ref-14)
15. Щербина Н.В. Свобода завещания и случаи ее ограничения // Законодательство. – 2004. - № 5. - С. 22 [↑](#footnote-ref-15)
16. Гонт Т.И. Завещание: субъективная сторона сделки // Нотариус. – 1999. - № 2. - С. 54 [↑](#footnote-ref-16)
17. Эйдинова Э.Б. Наследование по закону и завещанию. - М., 1984. С. 38. [↑](#footnote-ref-17)
18. Вряд ли стоит согласиться и с предложением М.Ю. Барщевского о предоставлении лицам в возрасте от 15 до 18 лет права завещать имущество, которым они могут самостоятельно распоряжаться (Правовое регулирование наследования по завещанию в СССР. Автореферат. М., 1984. С. 4, 10). [↑](#footnote-ref-18)
19. Гущин В.В., Дмитриев Ю.А. Наследственное право и процесс: Учебник для высших учебных заведений. - М., 2004. С. 82. [↑](#footnote-ref-19)
20. Пронина М.Г. Наследование по закону и завещанию. Минск, 1978. С. 8 - 9. [↑](#footnote-ref-20)
21. Блинков О.Е., Никольский С.Е. Преимущественные права в наследственном праве России и зарубежных стран. М., 2006. С.30 [↑](#footnote-ref-21)
22. См. подробнее: Курдюков Г.И. Государство в системе международно-правового регулирования. - Казань, 1979. [↑](#footnote-ref-22)
23. Толстой Ю.К. Указ. соч. С. 646. [↑](#footnote-ref-23)
24. Минахина И.А. Наследование. Дарение. Пожизненная рента: Вопросы правового регулирования. - М., 2007. С.39 [↑](#footnote-ref-24)
25. Никитюк П.С. Наследственное право и наследственный процесс. - Кишинев, 1973. С. 143. [↑](#footnote-ref-25)
26. Бондарев Н.И. Завещания, приравниваемые к нотариальным, и их исполнение. - М., 1975. С. 10. [↑](#footnote-ref-26)
27. Зайцева Т. И. Крашенинников П. В. Наследственное право. Комментарий законодательства и практика его применения. - М., 2007. С.89 [↑](#footnote-ref-27)
28. Буркин С.В., Козлова М.Ю. Соблюдение формы завещаний: некоторые проблемы // Нотариус. -2006. - № 4. - С. 8 [↑](#footnote-ref-28)
29. Немков А. М. Очерки истории наследственного права. – Воронеж. - 1979. С.81 [↑](#footnote-ref-29)
30. Пахман С.В. Обычное гражданское право России. - М., 2003. С. 644. [↑](#footnote-ref-30)
31. См.: Определение судебной коллегии по гражданским делам Свердловского областного суда от 16 сентября 2003 г. по делу N 33-6590 // Архив Свердловского областного суда; см. так же: Обзор судебной и нотариальной практики Московской области по применению законодательства при рассмотрении вопросов, возникающих из наследственного права, а также отдельных видов договоров по передаче имущества в собственность от 8 октября 2002 г. // Судебная практика по наследственным спорам. Кн. 2. - М., 2004. С. 96 - 97. [↑](#footnote-ref-31)
32. См., например: решение Балашихинского городского суда Московской области, решение городского суда г. Набережные Челны // Бюллетень нотариальной практики. - 2005. - № 6. С. 8 - 9. [↑](#footnote-ref-32)
33. Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 16 апреля 2002 г. по делу № 47-Г02-6. [↑](#footnote-ref-33)
34. Бюллетень Верховного Суда РФ. 2004. N 7. [↑](#footnote-ref-34)
35. Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 23 мая 2003 г. по делу № 51-Г03-14. [↑](#footnote-ref-35)
36. Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 4 августа 2004 г. по делу № 16-Г04-14. [↑](#footnote-ref-36)
37. Бондарев Н.И. Завещания, приравниваемые к нотариальным, и их исполнение. - М., 1975. С. 16. [↑](#footnote-ref-37)
38. Эйдинова Э.Б. Сделки в нотариальной и судебной практике. - М., 1981. С. 11 - 12. [↑](#footnote-ref-38)
39. Никифоров А.В. Правовое регулирование наследования по завещанию в Российской Федерации. Автореф. дис. ... канд. юрид. наук / - М., 2004. С.12 [↑](#footnote-ref-39)
40. Архив Тракторозаводского районного суда г. Волгограда. Дело № 2-1519/2005. 2005 [↑](#footnote-ref-40)
41. Розина С. Судебное рассмотрение жалоб на отказ нотариуса в совершении нотариальных действий (по материалам обобщения судебной и нотариальной практики Московской области). В сб.: Комментарий судебной практики. Вып. 8.- М., 2002. [↑](#footnote-ref-41)
42. Новиков А.А. Завещание и завещательный отказ в современном российском гражданском праве// Закон. - 2006.- №10. С.31 [↑](#footnote-ref-42)
43. Тарарышкина И.С. Институт завещательного отказа по российскому праву// Нотариус. - 2004. - №5. С.34. [↑](#footnote-ref-43)
44. Гражданское право/ под ред. А.П. Сергеева. – М. - 2007. С.52 [↑](#footnote-ref-44)
45. Золотова Н.Г. Действие принципа обеспечения восстановления нарушенных наследственных прав при признании завещания недействительным// Нотариус. - 2007. - №3. С.15. [↑](#footnote-ref-45)
46. Гришаев С. П. Наследственное право.- М. - 2003. С.72 [↑](#footnote-ref-46)
47. Мананников О.В. Наследование по завещанию и недействительность завещания // Законодательство. - 2004. - № 3. [↑](#footnote-ref-47)
48. Рыкова Е.Ю. Некоторые особенности доказывания по делам о признании завещания недействительным// арбитражный и гражданский процесс. - 2007.- №1. С.18 [↑](#footnote-ref-48)
49. Закиров Р.Ю. К вопросу о недействительности завещания // Наследственное право. - М.: Юрист, 2007, № 1. - С. 26 [↑](#footnote-ref-49)
50. Закиров Р.Ю. К вопросу о недействительности завещания // Наследственное право. - М.: Юрист. - 2007, № 1. - С. 27 [↑](#footnote-ref-50)
51. Бюллетень Верховного Суда РФ. 2000. № 7. [↑](#footnote-ref-51)
52. Решение Верховного Суда РТ от 17 марта 2004 г. о признании завещания недействительным. [↑](#footnote-ref-52)
53. Бюллетень Верховного Суда РСФСР. 1980. № 1. [↑](#footnote-ref-53)
54. Решение Верховного Суда РТ от 12 марта 2004 г. о признании завещания недействительным. [↑](#footnote-ref-54)
55. Бюллетень Верховного Суда РСФСР. 1983. № 7 [↑](#footnote-ref-55)
56. Ярошенко К. Наследование по завещанию // Закон. – 2001. - № 4. - С. 23 [↑](#footnote-ref-56)
57. Закиров Р.Ю. Понятие и способы исполнения завещания//Наследственное право. - 2006.- № 2. [↑](#footnote-ref-57)
58. Гуев А.Н. Постатейный комментарий к части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации. - М., 2007. - С. 139. [↑](#footnote-ref-58)
59. Санникова Л.В. Завещание и его формы по новому российскому законодательству о наследовании // Юридический мир. – 2003. - № 3. - С. 38 [↑](#footnote-ref-59)
60. Гришаев С. П. Наследственное право. - М., 2003. -С.86 [↑](#footnote-ref-60)
61. Козлов Д.Г. Особенности правового регулирования института наследования по завещанию в Российской Федерации. Автореф. дис. ... канд. юрид. наук / - М., 2006. -С.11 [↑](#footnote-ref-61)
62. Копьев А.В. Завещание и правомочия завещателя по наследственному праву Российской Федерации. Монография. - Волгоград, 2007. С.61 [↑](#footnote-ref-62)
63. Солодова А.А. Завещательное возложение в гражданском праве России// Наследственное право.- 2006. -№1. -С.29. [↑](#footnote-ref-63)
64. Закиров Р.Ю. Понятие и способы исполнения завещания//Наследственное право. -2006. - № 2. [↑](#footnote-ref-64)