Негосудартственное образовательное учреждение высшего профессионального образования

Восточная экономико-юридическая гуманитарная академия (Академия ВЭГУ)

Институт современных технологий образования

Специальность: 030501 (021100) «Юриспруденция»

Специализация: Гражданско-правовая

ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА

ТЕМА: Завещание как основание наследования

Арсланова Аитбика Муртазовна

Научный руководитель Шутилов Николай

доцент Петрович

УФА 2009

Оглавление

Введение

1. Наследование по завещанию: общие положения

1.1 Основные понятия наследственного права

1.2 Понятие завещания

1.3 Свобода завещания

2. Форма и порядок совершения завещания

2.1 Форма завещания

2.2 Обязательная доля и порядок ее исчисления

2.3 Недействительность завещания

Заключение

Список использованной литературы

Введение

В настоящее время в России все заметнее становится тенденция возрастания роли завещания при определении дальнейшей судьбы наследства после смерти ее собственника. Каждый гражданин может оставить по завещанию все свое имущество или часть его одному или нескольким лицам, а также государству или отдельным государственным, кооперативным и другим общественным организациям.

Завещание – это распоряжение гражданина своим имуществом на случай смерти, сделанное в установленном законом порядке. Под распоряжением понимается правомочие, принадлежащим ему имуществом по своему усмотрению решить судьбу имущества после смерти.

В современной законодательной практике за наследованием по завещанию закреплена первостепенная роль. К сожалению, недостаточная правовая культура приводит к большим затруднениям при реализации права завещать и наследовать.

В целом значимость наследования по завещанию определяется тем, что человеку законодательно гарантируется возможность жить и работать с сознанием того, что после его смерти все приобретенное им при жизни, воплощенное в материальных и духовных благах с падающими на них обременениями, перейдет согласно его воле.

Завещание при самом первом приближении к нему можно определить как акт физического лица (гражданина, иностранца, лица без гражданства) по распоряжению имуществом на случай смерти. Завещание относится к юридическим актам, т.е. к таким правомерным действиям, при совершении которых имеет место направленность воли совершающего их лица на достижение определенных правовых последствий.

Завещание - это односторонняя сделка, поскольку она совершается действием (волеизъявлением) одного лица. Завещание - это срочная сделка, ибо наступление смерти, на случай которой завещание совершено, неизбежно. Завещание может быть совершено завещателем только лично, причем это правило не допускает никаких изъятий. Совершение завещания через представителя ни при каких обстоятельствах не допускается.

Завещание может быть совершено только тем гражданином, который в момент его совершения обладает полной дееспособностью. Это гражданин, который достиг требуемого законом возраста (восемнадцати лет либо шестнадцати лет, но вступил в брак или эмансипирован) и к моменту совершения завещания не признан недееспособным или ограниченно дееспособным.

Завещание создает права и обязанности только после открытия наследства. Совершение завещания само по себе не создает никаких прав и обязанностей ни для лица, совершившего завещание, ни для лиц, интересы которых так или иначе завещанием могут быть затронуты (например, для лиц, в пользу которых завещание совершено). Именно поэтому завещатель в любой момент вправе отменить или изменить совершенное завещание.

С принятием и вступлением в силу части 3 Гражданского кодекса Российской Федерации (ГК РФ) наследование по завещанию приобрело новое значение – теперь наследники по завещанию получают преимущественные права. Все это подчеркивает актуальность выбранной темы.

Объект и предмет исследования. Объектом исследования в работе является наследование по завещанию, а предметом исследования – порядок совершения завещания.

Цель и задачи исследования. Целью работы является изучение правового регулирования в Российской Федерации (РФ) наследования по завещанию. Задачи следующие:

дать общую характеристику ключевым понятиям по вопросам наследования по завещанию;

охарактеризовать понятия наследования по завещанию: понятие завещания, его формы, видов, понятие обязательной доли, отказа и возложения и пр.;

Теоретической базой выполнения данной работы послужили законодательные и нормативные акты Российской Федерации, труды известных российских цивилистов, изучавших гражданское и наследственное право, в том числе таких ученых, как Вергасова Р.И., Ярошенко К.Б, Треушников М. К., Данилов Е. П., Сергеев А.П., Толстой Ю.К., Барщевский М. Ю. и других.

Структура работы. Дипломная работа состоит из введения, двух глав, заключения, списка использованной литературы и приложений.

Глава 1. Наследование по завещанию: общие положения

1.1 Основные понятия наследственного права

Наследство - совокупность имущественных прав и обязанностей наследодателя, переходящих к другим лицам (наследникам) в порядке, установленном законом. Наследство (наследственная масса, наследственное имущество) - это имущественные и некоторые личные неимущественные права и обязанности наследодателя, которые не прекращаются с его смертью, а как одно целое переходят к наследникам на основании норм наследственного права. Наследственное право представляет собой совокупность норм, которые регулируют порядок и пределы перехода прав и обязанностей умершего к его наследникам и другие, связанные с этим отношения. Наследственное право регулирует и те отношения, которые сами по себе наследственными не являются. Эти отношения возникают либо еще до наследования, то есть при жизни наследодателя, например, отношения по составлению завещания, либо после наследственных правоотношений, как отношения по разделу имущества, относящиеся уже к процессуальным правоотношениям. Предметом любого права являются общественные отношения, регулируемые нормами данного права. Сфера влияния самого наследственного права гораздо шире сферы действия наследственных отношений, так как наследственные правоотношения являются частью наследственного права.

Приоритет наследования по завещанию проявляется не только в законодательном установлении (ч.2 ст. 1111 ГК РФ), но и в структуре норм ГК РФ о наследовании, хотя исторически наследование по закону предшествовало наследованию по завещанию, что было обусловлено целями сохранения имущества в патриархальной семье.

К числу оснований наследования издавна относятся закон и завещание. Разумеется, основания наследования нельзя жестко противопоставлять друг другу. Не говоря уже о том, что встречаются пограничные случаи, когда часть наследства переходит к наследникам по завещанию, а другая - к наследникам по закону, нужно помнить, что наследование непосредственно из закона никогда не возникает. Для наследования не только по завещанию, но и по закону необходим целый набор предусмотренных законом юридических фактов. Для наследования по закону необходимы, по крайней мере, два: во-первых, лицо, призываемое к наследованию, должно входить в круг наследников по закону; во-вторых, должно произойти открытие наследства. При наследовании же по завещанию лицо, призываемое к наследованию, определяет в своем завещании наследодатель. Правда, наследодатель может сыграть роль "собаки на сене", лишив в завещании права наследования всех наследников по закону и вместе с тем никому ничего не завещав. Но в таком случае наследодатель должен знать, на что он идет: хотя и не прямо, но косвенно наследодатель санкционирует тем самым переход наследства к государству или иному социальному образованию.

Таким образом, независимо от того, есть завещание или нет и, если есть, то каково его содержание, наследование во всех случаях возникает лишь при наличии предусмотренных в законе юридических фактов. И с этой точки зрения, наследование - ни по закону, ни по завещанию - непосредственно из закона никогда не возникает.

Центральным в наследственном праве является понятие наследства. Объяснение тому лежит на поверхности - если нет наследства, то и наследовать нечего.

Под наследством следует понимать то, что после смерти наследодателя переходит к его наследникам в порядке наследственного правопреемства. Иными словами, для раскрытия содержания понятия «наследство» необходимо ответить на вопрос, что переходит к наследникам и как переходит. При определении границ самого понятия наследства отправными положениями должны служить следующие.

Во-первых, в состав наследства могут входить лишь те права и обязанности, носителем которых при жизни был сам наследодатель. Если же права и обязанности возникают лишь в результате смерти наследодателя, то говорить о переходе их по наследству не приходится. При таких обстоятельствах права и обязанности не переходят от наследодателя к наследнику, а возникают у наследника по иным основаниям. Но для этого, помимо смерти наследодателя, необходимо наличие и других предусмотренных законом юридических фактов. Так, в случае смерти застрахованного лица, если в договоре личного страхования не указан иной выгодоприобретатель, страховая сумма выплачивается наследникам застрахованного лица. Однако наследственного преемства здесь не происходит, поскольку право на получение страховой суммы возникает лишь в результате смерти наследодателя. Таким образом, наследник приобретает право, которое самому наследодателю не принадлежало. То же имеет место и тогда, когда в качестве выгодоприобретателя в страховом полисе указан наследник.

Во-вторых, далеко не все права и обязанности, принадлежавшие наследодателю при жизни, способны по самой своей природе переходить к другим лицам, в том числе и в порядке наследования. Так, не переходят по наследству права, которые настолько срослись с личностью наследодателя, что «умирают» вместе с ним. Таково, например, право авторства. В то же время авторство наследодателя продолжает существовать после его смерти в качестве социально значимого и охраняемого законом юридического факта.

В-третьих, переход по наследству ряда прав и обязанностей, принадлежавших наследодателю при жизни и способных переходить по наследству, может быть исключен или ограничен в силу прямого указания закона, причем позиция законодателя в этом вопросе может претерпевать изменения.

Определяя состав наследственного имущества, следует знать, что не все имущество может быть включено в наследственную массу. Так, в соответствии со статьей 34 Семейного кодекса имущество, нажитое супругами во время брака, является их совместной собственностью вне зависимости от того, на чье имя была оформлена собственность. Поэтому из наследственной массы будет вычтена половина пережившего супруга. Но имущество, принадлежавшее каждому из супругов до вступления в брак, а также имущество, полученное одним из супругов во время брака в дар, в порядке наследования или по иным безвозмездным сделкам (имущество каждого из супругов), является его собственностью. Поэтому переживший супруг не имеет право на 1/2 супружеской доли приватизированной другим супругом квартиры в собственность. Переданная бесплатно одному из супругов в личную собственность квартира в процессе приватизации не является общим совместным имуществом супругов, и ст.34 СК РФ, ст. 256 ГК РФ здесь не применяются [25, с. 81-85]. С другой стороны, если на момент приватизации переживший супруг проживал в квартире и имел право на бесплатную приватизацию, но по каким-либо причинам отказался от включения в число собственников, такой гражданин может в судебном порядке признать договор передачи жилого помещения в собственность частично недействительным и закрепить за собой долю в квартире.

Помимо половины доли супруга в наследственную массу не входят: заработная плата, пенсия, суммы страхового обеспечения, пособия по социальному государственному страхованию и т.д., не полученные самим гражданином в связи со смертью.

В соответствии с постановлением Совета Министров СССР от 11 ноября 1984 г. N 1153 «О порядке выдачи заработной платы, не полученной ко дню смерти рабочего или служащего», заработная плата выдается проживавшим совместно с ним членам семьи, а также лицам, находившимся вследствие нетрудоспособности на иждивении умершего.

Пособия, не полученные ко дню смерти рабочего или служащего, выдаются по представлению документа, который удостоверяет родство с умершим, факт совместного проживания с ним, нахождения на иждивении умершего.

Единовременное пособие при рождении ребенка, не полученное ввиду смерти родителя, имевшего право на это пособие, выдается другому родителю или иному лицу, фактически воспитывающему ребенка. К выплатам, не входящим в состав наследственного имущества, относится также страховое обеспечение, подлежащее выплате по договору личного страхования в случае смерти застрахованного лица. Это положение установлено в ст. 10 Закона РФ «Об организации страхового дела в Российской Федерации»: «Страховое обеспечение выплачивается страхователю или третьему лицу независимо от сумм, причитающихся им по другим договорам страхования, а также по социальному страхованию, социальному обеспечению и в порядке возмещения вреда. При этом страховое обеспечение по личному страхованию, причитающееся выгодоприобретателю в случае смерти страхователя, в состав наследственного имущества не входит».

Но в соответствии с ч. 2 ст. 934 Гражданского кодекса Российской Федерации: в случае смерти застрахованного лица, если в договоре личного страхования не назван выгодоприобретатель, выгодоприобретателями признаются наследники застрахованного лица. Суммы пенсий, недополученные в связи со смертью пенсионера, входят в состав наследственного имущества и наследуются в общем порядке [11, с. 127].

Наследственное правопреемство может не наступить после смерти инвалида, получившего специальные транспортные средства, при определении судьбы этих средств. Полученная инвалидом бесплатно мотоколяска после его смерти подлежит возврату органам социальной защиты населения. Исключение сделано для инвалидов Великой Отечественной войны и приравненных к ним лиц. Бесплатно полученная ими мотоколяска после смерти инвалида остается в собственности его семьи. То же относится и к бесплатно полученным указанными категориями инвалидов автомобилям. Если же мотоколяски и легковые автомобили не получены инвалидами бесплатно, хотя и приобретены ими на льготных условиях, они наследуются на общих основаниях. Это положение распространяется не только на инвалидов Великой Отечественной войны, но и на других инвалидов.

В-четвертых, по наследству могут переходить права и обязанности не только с имущественным, но и с неимущественным содержанием. Так, если унаследованы голосующие акции в акционерном обществе, то к наследнику переходит не только право на получение дивидендов, но и право на участие в управлении делами акционерного общества.

Завещание как способ распоряжения имуществом на случай смерти – не единственный способ, посредством которого по усмотрению лица устраняется законный порядок распределения наследственного имущественного. Некоторым правовым системам известен также наследственный договор, в соответствии с которым несколько лиц назначают себя наследниками друг друга или принимают на себя иные обязательства в связи с распоряжением имуществом на случай смерти. Российское законодательство во все времена отрицало возможность существования наследственных договоров, прежде всего в связи с их безнравственностью. Кроме того, наследственный договор, являясь двусторонней сделкой, практически устраняет свободу завещания [22, с.45-46].

На данный момент завещание – единственный способ устранить законный порядок наследования и определения судьбы имущественных отношений лица по его усмотрению на случай его смерти.

Приоритет наследования по завещанию проявляется не только в законодательном установлении (ч.2 ст. 1111 ГК РФ), но и в структуре норм ГК РФ о наследовании, хотя исторически наследование по закону предшествовало наследованию по завещанию, что было обусловлено целями сохранения имущества в патриархальной семье.

Завещание как способ распоряжения имуществом на случай смерти – не единственный способ, посредством которого по усмотрению лица устраняется законный порядок распределения наследственного имущественного. Некоторым правовым системам известен также наследственный договор, в соответствии с которым несколько лиц назначают себя наследниками друг друга или принимают на себя иные обязательства в связи с распоряжением имуществом на случай смерти. Российское законодательство во все времена отрицало возможность существования наследственных договоров, прежде всего в связи с их безнравственностью. Кроме того, наследственный договор, являясь двусторонней сделкой, практически устраняет свободу завещания.

На данный момент завещание – единственный способ устранить законный порядок наследования и определения судьбы имущественных отношений лица по его усмотрению на случай его смерти.

Свидетельства о праве на наследство выдаются нотариусами, работающими в государственных нотариальных конторах. При отсутствии в нотариальном округе государственной нотариальной конторы выдача свидетельства о праве на наследство может быть поручена совместным решением органа юстиции и нотариальной палаты одному из нотариусов, занимающихся частной практикой (ст. 36 Основ законодательства о нотариате). Что касается завещаний дееспособных граждан на оставление своего имущества одному или нескольким лицам, как входящим, так и не входящим в круг наследников по закону, а также государству или отдельным государственным, кооперативным и другим организациям, то они подписываются в присутствии нотариуса и удостоверяются им. Кроме того, к нотариально удостоверенным завещаниям приравниваются:

- завещания граждан, находящихся на излечении в больницах, других стационарных лечебно - профилактических учреждениях, санаториях или проживающих в домах для престарелых и инвалидов, удостоверенные главными врачами, их заместителями по медицинской части или дежурными врачами этих больниц, лечебных учреждений, санаториев, а также директорами и главными врачами домов для престарелых и инвалидов;

- завещания граждан, находящихся во время плавания на морских судах или судах внутреннего плавания, плавающих под флагом Российской Федерации, удостоверенные капитанами этих судов;

- завещания граждан, находящихся в разведочных, арктических и других подобных им экспедициях, удостоверенные начальниками этих экспедиций;

- завещания военнослужащих и других лиц, находящихся на излечении в госпиталях, санаториях и других военно-лечебных учреждениях, удостоверенные начальниками, их заместителями по медицинской части, старшими и дежурными врачами этих госпиталей, санаториев и других военно-лечебных учреждений;

- завещания военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, соединений, учреждений и военно-учебных заведений, где нет государственных нотариальных контор и других органов, совершающих нотариальные действия, также завещания рабочих и служащих, членов их семей и членов семей военнослужащих, удостоверенные командирами (начальниками) этих частей, соединений, учреждений и заведений;

- завещания лиц, находящихся в местах лишения свободы, удостоверенные начальниками мест лишения свободы (ст. 1127 ГК РФ).

В момент открытия наследства у лица, призванного к наследованию, возникает право на принятие наследства (так это право названо в ст. 1156 ГК РФ) или право наследования (так оно названо в ст. 1117, 1150, 1161 ГК РФ). Поскольку для возникновения у лица этого права необходимо не только открытие наследства, но и призвание лица к наследованию, а призвание зависит от многих обстоятельств (обнаружения завещания, непринятия наследства другими наследниками и т.д.), право на принятие наследства может возникать у разных наследников в разное время.

Содержанием права на принятие наследства является возможность наследника выбрать один из двух вариантов поведения: принять наследство или не принять его.

Наследство принимается (и соответственно не принимается) только целиком, на что указывают п. 2 ст. 1152 ГК РФ и п. 3 ст. 1158 ГК РФ. Наследник не может ограничить принятое им наследство отдельной вещью или частью имущества, не может отказаться от части наследства, оставив себе другую часть. Единственное исключение из этого правила предусмотрено указанными выше статьями ГК РФ: наследник может выбрать, по какому основанию он принимает наследство или отказывается от него. Статья 1111 ГК РФ называет в качестве оснований наследования всего два: наследование по завещанию и наследование по закону.

Наследство должно быть принято без условий и оговорок. Сделка считается совершенной под условием, если наследник указал обстоятельство, в зависимости от наступления (не наступления) которого он принимает наследство (ст. 157 ГК РФ).

Наследник может не принять наследство, совершив одностороннюю сделку - отказ от наследства. К такому отказу применяются правила о сделках. Как и при принятии наследства, право на отказ принадлежит лицу в том случае, если имели место факт открытия наследства и призвание наследника к наследованию. Отказ возможен независимо от того, принял наследник наследство или нет (п. 2 ст. 1157 ГК РФ). Иначе говоря, даже приняв наследство, наследник может "передумать" и отказаться от него. Сам же отказ не может быть впоследствии изменен или взят обратно (п. 3 ст. 1157 ГК РФ). Отказ, как и принятие, осуществляется в отношении всего наследства целиком, однако наследник имеет право отказаться от наследства только по одному из оснований: по закону либо по завещанию (п. 3 ст. 1158 ГК РФ). Как и принятие наследства, отказ от него должен быть безусловным (п. 2 ст. 1158 ГК РФ). Отказ осуществляется путем подачи заявления об отказе. Порядок подачи такого заявления совпадает с порядком, установленным для подачи заявления о принятии наследства (ст. 1159 ГК РФ).

Законом установлены сроки для реализации права на принятие наследства, а именно срок принятия наследства (ст. 1154 ГК РФ) и срок отказа от него (п. 2 ст. 1157 ГК РФ). Введение названных сроков необходимо для устранения неопределенности в отношении наследственного имущества. С этой точки зрения срок для реализации права наследования должен быть как можно короче. В то же время наследникам необходимо предоставить достаточно времени для принятия решения и совершения необходимых действий, в том числе с учетом традиции траура. Опыт подсказал «компромиссный» срок - 6 месяцев с момента открытия наследства. Для тех, кто призывается к наследству только в результате непринятия его другими наследниками, срок удлиняется на три месяца. Если право наследования возникает у лица в результате отказа другого наследника или отстранения наследника (ст. 1117 ГК РФ), то такое лицо получает для принятия (отказа от) наследства 6 месяцев, отсчитываемых от момента возникновения у него права наследования.

Срок для принятия (отказа от) наследства исчисляется в общем порядке. Поскольку он определен периодом, к нему применяются правила ст. 191 ГК РФ и ст. 192 ГК РФ: срок начинает течь на следующий день, после даты, которой определено его начало, и поэтому заканчивается в соответствующее число (соответствующее дате, которой определено начало срока) последнего месяца срока.

1.2 Понятие завещания

При самом первом приближении завещание может быть определено как акт распоряжения имуществом либо иными принадлежащими гражданину материальными или нематериальными благами на случай смерти.

Завещание совершается действием одного лица, специально направленным на достижение правовых последствий. Именно поэтому завещание относится к односторонним сделкам. Завещание может быть совершено завещателем только лично, хотя при составлении завещания нередко приходится прибегать к помощи сведущего лица, а если завещатель неграмотен или страдает физическим недугом, то к помощи рукоприкладчика. Но при всех обстоятельствах завещание не может быть; совершено через представителя. Не может быть также совершено одно завещание от имени нескольких лиц. Завещатель при составлении завещания, как ранее отмечалось, должен быть полностью дееспособен. Он должен полностью отдавать отчет в своих действиях и ими руководить. Если завещание совершено лицом хотя и дееспособным, но которое при этом не отдавало отчет в своих действиях или не могло ими руководить, то указанное обстоятельство может явиться основанием для признания; завещания недействительным.

Завещание обычно относят к срочным сделкам, поскольку смерть завещателя, на случай которой составляют завещание, неизбежно должна наступить, рано или поздно. В то же время завещатель в любой момент может отменить или изменить ранее составленное завещание. Поэтому завещанию как односторонней сделке присущ и известный элемент условности. Акт составления завещания до тех пор, пока не наступила смерть завещателя, отнюдь не является бесповоротным и необратимым.

Составленное завещание, каково бы ни было его содержание, само по себе никакого наследственного правоотношения не порождает. В то же время завещание выступает как первичный юридический факт, который в сочетании с другим юридическим фактом - открытием наследства приводит к возникновению наследственного правоотношения: наследники по завещанию призываются к наследованию.

Завещание в современном законодательстве как форма распоряжения не просто является альтернативой наследованию по закону. Современное гражданское законодательство отводит приоритет наследованию по завещанию перед наследованием по закону. Свидетельством такого приоритета, как верно замечают исследователи, являются не только формально-юридическая конструкция ст. 1111 ГК РФ и разд. V ГК РФ, в которых наследование по завещанию выдвинуто на первый план оснований наследования, но и направленность целого ряда норм ГК РФ на побуждение граждан к совершению завещаний. Таким образом, современное гражданское законодательство вернулось к легальной формуле известной еще дореволюционному русскому праву: «на случай отсутствия завещания государство определяет порядок наследования по закону».

Закон предоставляет гражданину право назначить наследников путем составления завещания и распределить наследственное имущество по своему усмотрению, но с соблюдением требований, установленных законом. В структуре посвященного наследованию раздела нормы, регулирующие наследование по завещанию, включены в главу 62, предшествующую главе 63 «Наследование по закону». Причиной к этому послужило то, что в современных условиях в собственности граждан может находиться имущество практически не ограниченное ни по составу, ни по количеству, ни по стоимости. В результате приватизации государственного и муниципального жилья, признания за гражданами, полностью выплатившими пай, права собственности на кооперативные квартиры, дачи, гаражи и другое имущество, перехода к гражданам права собственности или наделения граждан правом пожизненного наследуемого владения земельными участками в собственности граждан оказалось весьма ценное имущество.

Граждане, становясь учредителями (участниками) хозяйственных обществ и товариществ, членами производственных и потребительских кооперативов, приобретают право на паи и вклады в имуществе соответствующих юридических лиц. В их собственности могут находиться предприятия, акции и другие ценные бумаги. Гражданам принадлежит право на деньги, внесенные во вклады в банки и другие кредитные учреждения.

Законодательство отдает предпочтение наследованию по завещанию, устанавливая, что наследование по закону имеет место, когда и поскольку оно не изменено завещанием. Наследованию по закону отведена восполнительная функция: соответствующие нормы применяются лишь тогда, когда сам гражданин не определил судьбу своего имущества на случай своей смерти. В ГК РФ специально подчеркнуто, что распорядиться имуществом на случай смерти можно только путем совершения завещания (ст. 1118).

Итак, завещание - распоряжение наследодателя (завещателя) относительно принадлежащего ему имущества на случай его смерти, составленное в установленной законом форме.

Воля наследодателя может получить в завещании самое неожиданное воплощение. Начать с того, что он может лишить в завещании права наследования (лишить наследства) всех своих наследников и этим ограничиться. Он может по завещанию оставить все свое имущество или его часть любому лицу, как входящему, так и не входящему в круг наследников по закону, в любом соотношении распределить доли в наследстве между указанными в завещании наследниками, составить особые завещательные распоряжения в виде подназначения наследника, завещательного отказа, возложения и т. д.

Неотъемлемое право завещателя - в любой момент отменить или изменить ранее составленное завещание. Позднее составленное завещание отменяет ранее составленное полностью или в части, в которой оно противоречит завещанию, составленному позднее. Завещание может быть отменено путем подачи соответствующего заявления нотариусу или тому органу (должностному лицу), на который возложено совершение нотариальных действий. Таким образом, аннулирование ранее составленного завещания может и не сопровождаться составлением нового завещания или внесением изменений в ранее составленное завещание.

В соответствии с нормами действующего законодательства каждый гражданин может оставить по завещанию все свое имущество или часть его (не исключая предметы обычной домашней обстановки и обихода) одному или нескольким гражданам, как входящим, так и не входящим в круг наследников по закону, а также юридическим лицам или государству. Заметим, что в силу этой же нормы наследодатель вправе в завещании лишить права наследования одного, нескольких или даже всех наследников по закону. Право составить завещание принадлежит полностью дееспособному гражданину (ст. 21, 27 ГК РФ). Данное правило представляется весьма важным, поскольку императивный характер анализируемой нормы полностью исключает возможность совершения завещания: 1) законными представителями от имени малолетних недееспособных, в том числе и с согласия органов опеки и попечительства; 2) совершеннолетними, как с согласия законных представителей, так и без такового, в том числе в отношении их возможности распоряжения имуществом по сделкам, указанным в п. 2 ст. 26 ГК РФ; 3) ограниченно дееспособными, в том числе и согласия попечителя. Завещание, совершенное указанными лицами, следует квалифицировать как ничтожную сделку по основаниям ст. 168 и п. 2 ст. 1118 ГК РФ. При этом необходимо учитывать, что вопрос о действительности завещания в зависимости от дееспособности завещателя разрешается на момент совершения завещания. Завещание, совершенное дееспособным лицом, не станет недействительным, если впоследствии завещатель полностью или частично утратит свою дееспособность (п. 1 ст. 29 и п. 1 ст. 30 ГК РФ). И наоборот, завещание, совершенное дееспособным лицом, дееспособность которого впоследствии будет восстановлена (3 ст. 29, п. 2 ст. 30 ГК РФ), не делает завещание действительным.[[1]](#footnote-1)

Действующее законодательство, подробно регламентируя наследование по завещанию, вместе с тем не содержит определения самого понятия «завещание». В цивилистической литературе наиболее распространено определение завещания как односторонней сделки, направленной, прежде всего на распределение имущества между лицами, названными завещателем своими наследниками, в порядке, который устанавливает завещатель.

В соответствующей норме действующего законодательства определена правовая природа завещания: указано, что завещание является односторонней сделкой, но такой, которая создает права и обязанности только после открытия наследства, то есть после смерти завещателя. При жизни завещателя завещание не имеет никакой юридической силы, оно не ограничивает собственника в праве распоряжаться завещанным имуществом, не может быть оспорено заинтересованными лицами.

Определение завещания как односторонней сделки также означает, что нормы, ставящие общие условия действительности и основания признания сделок недействительными (ст.166–181 ГК РФ), распространяются и на завещания в той мере, в какой они могут быть применены к этому виду сделок.

Таким образом, завещание является сделкой, совершаемой одним лицом, выражающей волю только этого лица и совершаемой им лично. Следовательно, завещание – односторонняя сделка, носящая строго личный характер.

Согласно разъяснению отдела нотариата Министерства юстиции РФ «государственный нотариус не вправе удостоверить одно завещание от имени нескольких лиц». Надо отметить, что завещать можно только свое имущество. Однако это не означает, что уже при удостоверении завещания нотариус вправе потребовать документы, подтверждающие право собственности завещателя на ту или иную вещь. Действительность завещания в этой части определяется только на момент открытия наследства. Исходя из выше сказанного, можно сказать, что завещать можно только свое имущество, завещание должно быть составлено от имени одного лица, выражать только его волю и не должно быть связано с какими бы то ни было «встречными условиями». Завещание порождает юридические последствия только после смерти завещателя при условии, что оно составлено в установленной законом форме.

Надо подчеркнуть, что в новом законодательстве не только провозглашен принцип свободы завещания, но и раскрыто его содержание, причем пределы этой свободы значительно расширены.

В законе записано, что распорядиться имуществом на случай смерти можно только путем свершения завещания (п.1. ст. 1118 ГК). Договор, предусматривающий передачу дара одаряемому после смерти дарителя, ничтожен. К такому рода дарению применяются правила гражданского законодательства о наследовании (п. 3 ст. 5752 ГК).

По ныне действующему законодательству дарение может быть как реальным, так и консенсуальным договором. Реальный договор дарения считается заключенным лишь в момент передачи дара одаряемому. Поэтому реальный договор дарения, который предусматривал бы передачу дара одаряемому только после смерти дарителя, юридически невозможен, его просто нет.

Что же касается консенсуального договора дарения, то в принципе можно было бы заключить договор, по которому имущество оставалось бы в собственности дарителя до его смерти. Но в этом случае конструкция дарения юридически излишня, поскольку для обеспечения интересов, как дарителя, так и одаряемого вполне достаточно норм о наследовании. К тому же эта конструкция могла бы быть использована для ущемления прав наследника, имеющего право на обязательную долю, т.е. в обход закона.

Именно этим и вызвано правило п. 1 ст. 1118 ГК о том, что распорядиться имуществом на случай смерти можно только путем совершения завещания. Тем самым юридически ничтожен не только реальный, но и консенсуальный договор дарения, который предусматривает передачу дара одаряемому лишь после смерти дарителя.

Новеллой является установленный новым ГК правовой режим наследования в банках денежных средств. Специфика наследования этой категории имущества состояла и состоит в упрощенном порядке оформления завещательного распоряжения, для действительности которого достаточно удостоверения работником банка, а нотариального удостоверения не требуется. Если в соответствии со ст. 561 ГК РСФСР 1964 г. вклад не входил в состав наследственной массы и на него не распространялись правила об обязательной доле, то сейчас права на денежные средства входят в состав наследства и наследуются на общих основаниях (ст. 1128). Таким образом, новые правила в большей степени ограничивают свободу распоряжения денежными средствами в банке по сравнению с прежним законодательством.

1.3 Свобода завещания

Завещатель вправе распорядиться своим имуществом по своему усмотрению и завещать его любым физическим и юридическим лицам. Физическими лицами признаются граждане, способные иметь гражданские права и нести обязанности. Юридические лица — это организации, имеющие в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечающие по своим обязательствам этим имуществом. Данные лица могут от своего имени приобретать и осуществлять имущественные права, быть истцами и ответчиками в суде.

Руководствуясь принципом свободы завещания, граждане вправе:

завещать свое имущество любым лицам: гражданам РФ, иностранцам, лицам без гражданства, юридическим лицам, как государственным, так и основанным на частной форме собственности, в том числе религиозным организациям, фондам и др., РФ, субъектам РФ и муниципальным образованиям, иностранным государствам, международным организациям (ст. 1116);

указать в завещании не только одного или нескольких наследников, но и подназначить наследника;

завещать любое имущество (ст. 1120);

распорядиться всем своим имуществом, какой-либо его частью, указав конкретно, о каких вещах либо правах идет речь, составить одно или несколько завещаний.

Завещатель вправе любым образом определить доли наследников в наследстве. Ограничивает свободу завещания только правило об обязательной доле в наследстве (ст. 1149 ГК).

Завещатель может лишить наследства любого наследника или всех наследников по закону без указания причин. При распоряжении своим имуществом завещатель лишь указывает, что из имущества или какая доля имущества перейдет к конкретному наследнику. Завещатель может забыть указать что-то из имущества и таким образом оставить незавещанную часть имущества, которая в таком случае наследуется по закону. Чтобы избежать этого, завещателю целесообразно указать, какая доля имущества завещается конкретному наследнику или наследникам, а все оставшееся имущество, где бы оно ни находилось и в чем бы оно ни заключалось, завещать определенному наследнику.

Содержание завещания может состоять лишь из одного распоряжения завещателя: указания о лишении всех своих наследников по закону наследства; указания лишь завещательного отказа или завещательного возложения на одного из наследников или на всех; указания подназначенного наследника в случае смерти наследника по закону до открытия наследства либо одновременной смерти с завещателем.

Допустимо совершение завещаний под условием, т. е. когда получение наследства обусловлено достижением наследником определенного возраста или выполнением какого-либо другого условия. При этом подобные условия не должны выходить за пределы благоразумия и не должны нарушать права и свободы граждан.

Завещатель вправе включить в завещание иные распоряжения. В частности, он может поручить исполнение завещания указанному им в завещании гражданину-душеприказчику (исполнителю завещания).

Важно отметить, что, завещая имущество кому-либо из перечисленных выше категорий наследников, завещатель не связан ни очередностью их призвания к наследованию, ни правом представления. Он имеет право завещать любому из перечисленных наследников все имущество или его часть в любом распределении долей. В этом также проявляется принцип свободы завещания, который характерен для законодательства многих стран.

Статья 1120. Право завещать любое имущество.

Завещатель вправе совершить завещание, содержащее распоряжение о любом имуществе, в том числе о том, которое он может приобрести в будущем.

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

Завещатель вправе совершить завещание на любое имущество. Законодатель, не уточняя, принадлежит оно завещателю или нет и какое это имущество — движимое или недвижимое, указывает, что это любое имущество, т. е. в чем таковое бы ни заключалось и где бы оно ни находилось. Как правило, завещатель совершает завещание на имущество, которое принадлежит ему на момент удостоверения завещания, используя стандартную фразу «все мое имущество, которое ко дню моей смерти окажется мне принадлежащим...». В данном случае не указывается, есть в наличии у завещателя данное имущество или оно будет приобретено в будущем. Важно лишь, что ко дню смерти завещателя оно ему будет принадлежать. Следует иметь в виду, что совместно нажитое супругами имущество принадлежит в равных долях супругам. Поэтому логично завещать по завещанию только ту долю в праве собственности, которая принадлежит завещателю.

При удостоверении завещания от завещателя не требуется представления доказательств, подтверждающих его право на завещаемое имущество. Однако при выдаче свидетельства о праве на наследство нотариус проверяет состав и место нахождения наследственного имущества путем истребования соответствующих доказательств (ст. 57, 72, 73 Основ).

При ознакомлении с завещанием на момент открытия наследства вполне возможно, что некоторое имущество уже отсутствует или, наоборот, появилось новое. Например, отец оставил завещание, в котором сыну завещал квартиру и все денежные сбережения, а дочери — все остальное имущество. Далее, не придавая значения своим действиям либо умышленно, отец передает квартиру по договору ренты племяннице, снимает все сбережения, на которые покупает дачу, автомашину и акции на крупную сумму. В результате, несмотря на наличие завещания, сын ничего не получит.

Завещатель вправе распорядиться как всем имуществом, так и его частью. Нередко составляется завещание на часть имущества, конкретную вещь, но при этом следует иметь в виду, что остальная часть имущества наследуется по закону, если завещатель не укажет дополнительно в завещании, что «все остальное имущество и т. д. я завещаю...».

Завещатель вправе составить одно завещание, в котором он распорядился всем своим имуществом или его частью, или составить несколько завещаний на различные доли имущества или на конкретные вещи. Если в двух и более завещаниях завещатель распорядился одной и той же долей имущества или одной и той же вещью, то при выдаче свидетельства о праве на наследство нотариус будет руководствоваться последним завещанием, так как предшествующее завещание отменено последующим.

Свобода завещания выражается, прежде всего, в том, что завещатель вправе завещать имущество по своему усмотрению. Из этого следует, что гражданин может по своему усмотрению совершить завещание, а может и вовсе не совершать его, причем ни то ни другое гражданин не обязан мотивировать. Свобода завещания выражается и в том, что завещатель, сохранивший полную дееспособность, в любой момент может отменить или изменить совершенное завещание.

Свобода завещания ограничивается правилами об обязательной доле в наследстве. Если завещатель лишил наследства того наследника, который имеет право на обязательную долю, либо косвенным путем свел на нет право на обязательную долю либо ограничил его в этом праве, причем нет оснований относить наследника к недостойным, то право на обязательную долю в случаях, предусмотренных законом, должно быть ему гарантировано. А это может повлечь недействительность завещания в той части, в какой оно ущемляет право наследника на обязательную долю.

Устанавливая свободу завещания, законодатель обязывает наследодателя выделить обязательную долю в наследстве. Право на обязательную долю имеют несовершеннолетние и нетрудоспособные дети наследодателя, его нетрудоспособные родители и супруг, а также нетрудоспособные иждивенцы, указанные в пункте 1 и 2 ст. 1148 ГК. Они наследуют независимо от содержания завещания не менее половины доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону.

Завещание — сделка, непосредственно связанная с личностью завещателя, следовательно, оно не может быть совершено через посредника или представителя, действующего по доверенности либо на основании закона. Как сугубо личное, право сделать завещательное распоряжение не может быть ограничено по соглашению с третьими лицами. Ничтожен отказ как от права сделать завещание, так и от права отменить или изменить его, поскольку такой отказ рассматривается как ограничение дееспособности, признаваемое в соответствии с пунктом 3 ст. 22 ничтожным.

В соответствии с принципом свободы завещания завещатель не обязан сообщить кому-либо о содержании, совершении, об изменении или отмене завещания, равно как и о причинах принятого решения.

Статья 1123 ГК, закрепляя тайну завещания, призвана защитить, применительно к принципу свободы завещания, неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну граждан. Гражданину крайне важно, чтобы формирование и выражение его воли, зафиксированной в завещании, протекали свободно, без какого-то ни было давления извне. 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.

Особенности правового режима того или иного объекта гражданских прав или правового статуса тех или иных лиц не влияют на возможность завещателя завещать имущество. В частности, право завещать земельный участок иностранному гражданину, либо огнестрельное оружие несовершеннолетнему; право завещать долю в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью участнику этого же общества, если в результате исполнения завещания общество, доля в уставном капитале которого завещана, будет состоять из одного участника. Во всех указанных случаях существует соответствующий запрет в законодательстве. Так, в соответствии со ст. 3 ФЗ РФ «Об обороте земель сельскохозяйственного назначения» иностранные граждане могут владеть землями сельскохозяйственного назначения только на праве аренды; применительно к требованиям ст. 13 ФЗ РФ «Об оружии» право на приобретение огнестрельного оружия имеют граждане России, достигшие 18 лет; в соответствии ст. 2 ст. 88 ГК РФ общество с ограниченной ответственностью не может иметь в качестве единственного участника другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица. Указанные ограничения не влияют на возможность ля завещать, а наследника - принять такое наследство, однако правила завещания не означают, что с их помощью можно обойти соответствующие ограничения: по исполнении такого завещания в соответствии со ст. 238 ГК РФ собственности наследника будет прекращено в установленном законом порядке.

Не влияют на возможность завещать имущество и наличие преимущественных прав некоторых лиц и иных ограничений, установленных в соответствие законом. Не создают препятствий завещать соответствующее имущество правила о преимущественных правах участников общей долевой собственности (ст. 250 ГК РФ), необходимость получения согласия других участников на вступление наследника в общество, установленная уставом общества (в соответствии с п. 5 ст. 21 ФЗ РФ «Об обществах с ограниченной ответственностью») и др.[27, с. 87-89].

Вместе с тем необходимо отметить, что не во всех случаях наследник непременно станет собственником завещанного имущества. С учетом правового режим некоторых объектов гражданских прав, о которых говорилось выше, необходимо сделать вывод о том, что завещать можно все, однако в некоторых случаях наследник завещанного имущества его не получит, но получит его стоимость. Именно такой исход ожидает наследника - иностранного гражданина, не получившего российского гражданства при наследовании земельного участка, наследника, которому отказано в выдаче разрешения на приобретение огнестрельного оружия, наследника, которому отказано в даче согласия на вступление в общество с ограниченной ответственностью.

Свобода завещать любое имущество распространяется и на имущество, которое завещатель может приобрести в будущем. В будущем - имеется в виду после даты составления завещания. Наличие такого правила связано с тем, что момент составления завещания и момент открытия наследства всегда разделены во времени, а ведь состав наследства определяется именно на момент смерти наследодателя, а не на момент составления завещания. За время между составлением завещания и открытием наследства состав имущества завещателя может претерпеть существенные изменения. Отсутствие такого правила или даже его запрет могли бы привести к тому, что завещателю пришлось бы бесконечное число раз составлять новое завещание при появлении у него нового актива.

Таким образом, изменение и отмена завещания не подчиняются ничьим требованиям, кроме волеизъявления самого наследодателя (при условии его дееспособности).

Свобода завещания ограничивается правилами об обязательной доле в наследстве. Если завещатель лишил наследства того наследника, который имеет право на обязательную долю, либо ограничил его в этом праве, причем нет оснований относить наследника к недостойным (ст. 1117 ГК), то право на обязательную долю в случаях, предусмотренных законом, должно быть ему гарантировано (ст. 1149 ГК). А это может повлечь недействительность завещания в той части, в какой оно ущемляет право наследника на обязательную долю.

Глава 2. Форма и порядок совершения завещания

2.1 Форма завещания

Завещание – акт распоряжения имуществом на случай смерти. Воля завещателя, выраженная в завещании, должна быть облечена в требуемую законом форму. Несоблюдение требуемой формы влечет недействительность завещания. И это понятно, поскольку составление завещания существенно затрагивает интересы самого завещателя и тех, которых завещание касается. Завещатель заинтересован в том, чтобы при исполнении завещания не произошло искажения его воли, чтобы судьба наследства после смерти завещателя была определена именно так, как он того хотел. В свою очередь, и наследники не только по материальным, но и по морально-этическим соображениям должны быть заинтересованы в том, чтобы с наследством поступили по-людски, выполнив последнюю волю завещателя. А для этого крайне важно, чтобы воля завещателя была выражена в завещании четко, ясно и недвусмысленно, и чтобы была полная уверенность в том, что к завещанию, после того, как оно составлено, никто руку не приложил.

В завещании могут быть тем или иным способом не только обозначены основной наследник или наследники, но и подназначен запасной наследник на тот случай, если основной наследник умрет до открытия наследства либо после открытия наследства откажется принять наследство. Подназначение наследника соприкасается с наследованием по праву представления, наследственной трансмиссией и приращением наследственных долей. Вопрос о соприкосновении подназначения наследника с наследованием по праву представления может возникнуть тогда, когда основной наследник умирает до открытия наследства, относится прямым нисходящим наследодателя. У него, в свою очередь, есть прямые нисходящие, но наследодатель подназначил ему наследника, который к этим прямым нисходящим не относится. Кто в этом случае будет призван к наследованию: подназначенный наследник или внуки и правнуки наследодателя? По действующему законодательству, ответ может быть только один - подназначенный наследник.

Чисто внешнее впечатление о соприкосновении подназначения наследника с наследственной трансмиссией может возникнуть тогда, когда основной наследник умирает после открытия наследства. Разграничительная линия проводится в зависимости от того, отказался ли основной наследник до своей смерти от наследства или умер, не успев наследство принять. В первом случае к наследованию призывается подназначенный наследодателем наследник, во втором - наследники того наследника, который умер, не успев принять наследство, то есть происходит наследственная трансмиссия.

Что же касается соотношения подназначения наследника с приращением наследственных долей, то если основному наследнику, отказавшемуся от наследства, был подназначен наследник, приращения наследственных долей не происходит. К наследованию призывается подназначенный наследник [11, с.124-125].

К числу особых завещательных распоряжений завещателя относится и завещательный отказ (легат). При завещательном отказе завещатель возлагает на наследника по завещанию исполнение какого-либо обязательства в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей), которые приобретают право требовать его исполнения. Отказополучателями могут быть лица, как входящие, так и не входящие в число наследников по закону. Таким образом, в силу легата между наследником и отказополучателем (легатарием) возникает обязательство, в котором легатарий выступает как кредитор, а наследник как должник.

К числу особых завещательных распоряжений завещателя относятся также распоряжения, касающиеся его похорон и увековечения его памяти. Завещатель может обязать похоронить его с соблюдением религиозных обрядов, устроить после похорон поминки, соорудить на могиле памятник. Эти распоряжения подлежат исполнению лишь в пределах действительной стоимости наследственного имущества.

Новый гражданский кодекс содержит развернутые правила о форме и порядке совершения завещаний. Как и прежнее законодательство, новый кодекс требует, чтобы всякое завещание, независимо от того, в каких обстоятельствах оно совершается, кем удостоверяется и какого имущества касается, было облечено в письменную форму, не признавая юридической силы за устными завещаниями, т.е. завещаниями на словах. Существенно обновлены и дополнены правила, касающиеся формы завещания. Законным теперь считается не только нотариально удостоверенное, но и закрытое завещание, содержание которого может быть известно только завещателю, в этом случае нотариально заверяется сам факт передачи его нотариусу. Законным признается и завещание, составленное в простой письменной форме, но только в том случае, если завещатель не имел возможности составить его по общим правилам.

Завещатель вправе отменить свое завещание и составить новое. Если же оно будет признано недействительным, то наследование будет осуществляться в соответствии с прежним завещанием. Суд может признать недействительным завещание по иску лица, права или законные интересы которого были нарушены этим завещанием. Но оспаривание завещания до открытия наследства не допускается. Недействительным может быть признано не все завещание, а лишь его часть, при этом остальная часть считается действительной.

Следует отметить, что при составлении закрытого завещания необходимо выполнить одно важное закрепленное законом требование. В соответствии со ст. 1126 ГК «закрытое завещание должно быть собственноручно написано и подписано завещателем. Несоблюдение этих правил влечет за собой недействительность завещания». Таким образом, исключается возможность написать завещание путем использования ЭВМ, пишущей машинки или записи на аудио- или видеопленку. По нашему мнению, это в определенной степени ограничивает свободу завещателя, который по каким-то причинам (например, в силу неграмотности или физического недостатка) не в состоянии составить завещание собственноручно.

В-третьих, в предусмотренных законом случаях возможно составление завещания в простой письменной форме. Речь идет о его составлении в чрезвычайных обстоятельствах (например, в случаях стихийных бедствий). Согласно ст. 1129 ГК гражданин, который находится в положении, явно угрожающем его жизни, и в силу сложившихся чрезвычайных обстоятельств лишен возможности совершить завещание обычным способом (путем составления завещания в нотариальной форме), может изложить последнюю волю в отношении своего имущества в простой письменной форме. Однако для признания такого документа завещанием, влекущим юридические последствия после смерти завещателя, необходимо соблюдение ряда условий:

- документ, из содержания которого следует, что он представляет собой завещание, должен быть собственноручно написан и подписан гражданином;

- указанный документ должен быть составлен в присутствии двух свидетелей;

- документ имеет силу завещания, если смерть наследодателя наступила во время чрезвычайных обстоятельств или в течение одного месяца после прекращения этих обстоятельств;

Из смысла ч. 2 ст. 1129 ГК вытекает, что завещатель в течение месяца после прекращения чрезвычайных обстоятельств должен воспользоваться возможностью совершить завещание в нотариальной форме; в противном случае завещание, совершенное в простой письменной форме, утрачивает силу.

- исполнение завещания возможно лишь при условии подтверждения судом по требованию заинтересованных лиц факта совершения завещания в чрезвычайных обстоятельствах (в пределах срока, установленного для принятия наследства).

Статьей 1172 предусмотрена возможность совершения завещания, не предоставляя при этом никому, включая и нотариуса возможности ознакомиться с его содержанием (закрытое завещание). Закрытое завещание, собственноручно написанное и подписанное завещателем, передается в заклеенном конверте нотариусу лично завещателем в присутствии двух свидетелей, которые ставят на конверте свои подписи. Затем конверт, подписанный свидетелями, запечатывается в их присутствии нотариусом в другой конверт, на котором нотариус учиняет надпись, содержащую сведения о лице, от которого нотариусом принято закрытое завещание, о месте и дате его принятия и о фамилии, имени, отчестве и месте жительства каждого свидетеля. По представлению нотариусу свидетельства о смерти лица, совершившего закрытое завещание, нотариус не позднее чем в течение пятнадцати дней вскрывает конверт с завещанием в присутствии двух свидетелей. По вскрытии конверта текст содержащегося в нем документа сразу же оглашается нотариусом, после чего нотариус составляет и подписывает вместе со свидетелями протокол, удостоверяющий вскрытие конверта и содержащий полный текст завещания (ст. 1172). Гражданский кодекс предусмотрел право граждан совершать завещания и в других формах: в виде закрытого завещания (ст. 1126) и завещания в чрезвычайных обстоятельствах (ст. 1129).

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

По действующему законодательству при удостоверении завещаний нотариус не проверяет принадлежность завещаемого имущества завещателю, это устанавливается лишь при вводе в права наследства (ст. 57 Основ законодательства РФ о нотариате).

Нотариус обязан глубоко вникать в существо удостоверяемого завещания, с тем, чтобы обеспечить закрепление действительной воли завещателя, разъяснять завещателю его права и обязанности, стремиться определить размер и наименование завещаемого имущества правильно, устранять возможность постороннего влияния на завещателя (завещание по общему правилу удостоверяется в отсутствие наследников, свидетелей и других посторонних лиц). В случае болезни завещателя нотариус может удостоверить завещание на дому.

Речь идет о предоставлении гражданину, жизни которого угрожает явная опасность и который в силу сложившихся чрезвычайных обстоятельств лишен возможности совершить завещание в нотариальной или приравненной к ней форме, права совершить завещание в простой письменной форме. Такое завещание должно быть собственноручно написано и собственноручно подписано завещателем в присутствии двух свидетелей[[2]](#footnote-2).

Учитывая такой упрощенный порядок совершения завещания, ему придан исключительный характер и в ГК РФ названы дополнительные условия, при которых такое завещание сохраняет юридическую силу и должно быть исполнено после смерти завещателя.

Во-первых, оно утрачивает юридическую силу по истечении одного месяца после отпадения чрезвычайных обстоятельств, если завещатель остался в живых и, следовательно, имел возможность в течение этого времени совершить завещание в любой иной предусмотренной законом форме. Во-вторых, такое завещание подлежит исполнению, только если суд по требованию заинтересованных лиц подтвердит факт его совершения в чрезвычайных обстоятельствах. Заинтересованными лицами в данном случае могут считаться, очевидно, те, кто назван в завещании.

В ГК РФ серьезное внимание уделено исполнению завещаний: уточнены, расширены и обновлены нормы, регулирующие правовое положение такой фигуры в наследственных правоотношениях как исполнитель завещания.

Завещание совершается для того, чтобы оно было исполнено. В противном случае совершение завещания лишено смысла. Исполнение завещания затрудняется тем, что того, кто оставил завещание, уже нет в живых, а потому в спорных случаях, которые при исполнении завещания могут возникнуть, к нему нельзя обратиться. Правда, "присутствует" его воля, выраженная в завещании, и ею в первую очередь при исполнении завещания и надлежит руководствоваться. В ст.1133 предусмотрено, что исполнение завещания осуществляется наследниками по завещанию. Закрепляя это положение, законодатель исходит из того, что при исполнении завещания разногласий между наследниками не возникнет. Если же согласия нет, а это нередко бывает, то возникающие между наследниками при исполнении завещания споры как споры о праве гражданском подлежат разрешению в судебном порядке.

Завещание исполняют сами наследники, кроме случаев, когда его исполнение полностью или в части осуществляет исполнитель завещания. При исполнении завещания, как наследники, так и исполнитель завещания должны стремиться к тому, чтобы завещание было надлежаще исполнено, чтобы воля завещателя была, насколько это, возможно, полностью выполнена, они должны оказывать друг другу всяческое содействие в исполнении завещания, не допуская при этом расточительства в расходовании средств.

Словом, все лица, причастные к исполнению завещания, должны вести себя как добропорядочные рачительные хозяева, сверяя свои поступки с тем, как вел бы себя в подобной ситуации сам завещатель. Иными словами, при исполнении завещания и наследники по завещанию, и исполнитель должны вести себя достойно, не бросая тень ни на самих себя, ни на доброе имя завещателя. Если же при исполнении завещания выясняется, что в завещании есть какие-либо пробелы, неясности или неточности, то они подлежат восполнению или устранению путем толкования завещания и учета других, имеющих существенное значение для установления предполагаемой воли завещателя обстоятельств. Споры при исполнении завещания подлежат разрешению в судебном порядке не только тогда, когда они возникают между наследниками по завещанию, но и тогда, когда они возникают между наследниками и исполнителем завещания [11, с.88-89].

Исполнение завещания завещатель может поручить указанному им в завещании гражданину, который именуется душеприказчиком или исполнителем завещания. При этом душеприказчиком завещателя может быть любой гражданин как относящийся к кругу наследников (по завещанию или по закону), так и не являющийся наследником завещателя.

Однако воля завещателя не является императивом для гражданина, назначенного им исполнителем завещания. В соответствии с ч. 2 п. 1 ст. 1134 ГК РФ на душеприказчика может быть возложено исполнение завещания только при его согласии, которое выражается им в его собственноручной надписи на самом завещании либо в заявлении. Заявление может быть приложено к завещанию при его удостоверении или может быть подано душеприказчиком в течение месяца со дня открытия наследства тому нотариусу, в производстве которого находится соответствующее наследственное дело. Гражданин признается также давшим согласие быть исполнителем завещания, если он в течение месяца со дня открытия наследства фактически приступил к исполнению завещания (ч. 3 п. 1 ст. 1134 ГК РФ).

Поскольку поручение по исполнению завещания носит личный характер, душеприказчик не вправе передоверить исполнение завещания другим лицам. Однако при наличии обстоятельств, препятствующих исполнению душеприказчиком завещания, он вправе обратиться в суд по месту открытия наследства с ходатайством об освобождении его от обязанностей по исполнению завещания: С такой же просьбой при наличии указанных обстоятельств в суд могут обратиться и наследники завещателя. Если суд освободит исполнителя завещания от возложенных на него обязанностей, а равно в случае, когда гражданин не выразит своего согласия на исполнение завещания любым из способов, предусмотренных ст. 1134 ГК РФ, исполнение завещания осуществляется по общему правилу, т.е. наследниками по завещанию. Полномочия душеприказчика основываются на завещании, которым ему поручено исполнить это завещание. После получения нотариусом, в производстве которого находится соответствующее наследственное дело, достоверной информации о том, что назначенный в завещании душеприказчиком гражданин дал согласие исполнить завещание, нотариус выдает этому гражданину свидетельство, удостоверяющее его полномочия. После получения указанного свидетельства душеприказчик вправе от своего имени вести дела, связанные с исполнением завещания, в том числе в суде, других государственных органах и государственных учреждениях. Если в завещании не предусмотрено иное, душеприказчик 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. В соответствии с п. 1 ст. 1183 ГК РФ, денежные суммы, которые подлежали выплате наследодателю, но не были им получены при жизни по какой-либо причине, должны быть переданы душеприказчиком членам семьи умершего, а также его нетрудоспособным иждивенцам независимо от того, проживали они совместно с умершим или нет;

4) исполнить завещательное возложение, когда это является его обязанностью согласно завещанию, либо требовать от наследников исполнения завещательного отказа или завещательного возложения. По исполнению завещания душеприказчик обязан представить наследникам по их требованию отчет, в котором должны быть описаны не только совершенные им действия по исполнению завещания, но и приведены суммы необходимых расходов, понесенных душеприказчиком при исполнении завещания. Эти расходы согласно ст. 1136 ГК РФ подлежат возмещению за счет наследства. Исполнитель завещания имеет право на получение сверх возмещения указанных расходов вознаграждения за счет наследства, если это предусмотрено завещанием. В случае несогласия наследников с действиями исполнителя завещания, а также с предъявленными им к возмещению расходами, они вправе обжаловать его действия в судебном порядке, в том числе потребовать возврата части наследства, необоснованно полученной душеприказчиком в счет возмещения указанных расходов.

Исполнителем завещания может быть только физическое лицо, но не обязательно гражданин. Это может быть и лицо без гражданства и иностранец. А вот юридическое лицо исполнителем завещания быть не может. Исполнителем завещания может быть как наследник завещателя (причем как по завещанию, так и по закону), так и лицо, не относящееся к наследникам. Чтобы гражданин стал исполнителем завещания, необходимо получить на то его согласие. Однако это согласие может быть дано не только при жизни завещателя, но и в заявлении, поданном гражданину нотариусом в течение месяца со дня открытия наследства. Таким образом, согласие гражданина быть исполнителем завещания может быть выражено как путем прямого волеизъявления, так и путем совершения конклюдентных действий [11, с.88-89].

Чтобы исполнить завещание, исполнитель должен быть наделен полномочиями, которые основаны на завещании и удостоверяются свидетельством, выдаваемым нотариусом. Полномочия представляют собой сплав прав и обязанностей, необходимых исполнителю для исполнения завещания. В пункте 2 ст.1135 приведен перечень мер, которые исполнитель должен принять для исполнения завещания. В силу п.3 ст.1135 исполнитель завещания вправе от своего имени вести дела, связанные с исполнением завещания, в том числе в суде, других государственных органах и государственных учреждениях.

В виде общего правила, как и ранее, предусмотрено, что исполнение завещания осуществляется наследниками по завещанию, если завещателем не назначен исполнитель завещания (ст. 1133).

Исполнителем завещания – душеприказчиком (этот термин впервые появился в современном российском законодательстве) может быть любой гражданин, в том числе один из наследников по завещанию. Согласие гражданина стать исполнителем завещания должно быть получено до открытия наследства. На этом заканчивается соответствие нового законодательства ранее действовавшему законодательству.

ГК РФ установил, что согласие быть исполнителем завещания может быть выражено в течение одного месяца после открытия наследства путем подачи заявления об этом нотариусу либо путем совершения фактических действий по исполнению завещания (п. 1 ст. 1134).

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

Новым является и то, что помимо права на возмещение за счет наследства расходов, связанных с исполнением завещания, душеприказчик имеет право и на вознаграждение, если это предусмотрено завещанием.

Исполнитель воли завещания является помощником наследников в осуществлении завещания, его права и обязанности должны определяться содержанием завещания. При удостоверении завещания, когда назначается исполнитель воли завещателя, необходимо, чтобы нотариус или иное должностное лицо, полномочное удостоверять завещания, подробно выясняли желания завещателя, круг прав и обязанностей, возлагаемых им на исполнителя.

Существуют различные точки зрения по поводу того, требуется ли при оформлении завещания согласие наследника по завещанию быть его исполнителем. Ряд авторов[[3]](#footnote-3) считают, что согласие наследников требуется. Другие[[4]](#footnote-4) указывает, что необходимо только согласие постороннего лица.

В соответствии со ст. 1133 ГК РФ, если завещатель не назначил исполнителя завещания, завещательные распоряжения должны исполняться наследниками. В то же время завещатель может назначить исполнителем своей последней воли как постороннее лицо (исполнитель воли), так и одного или нескольких лиц из числа наследников. В случае, когда назначается исполнитель воли, требуется согласие, выраженное им в специальной надписи на завещании либо в специальном заявлении, приложенном к завещанию.

Исполнитель завещания не получает вознаграждения за свои действия по исполнению завещания, если обратное не предусмотрено завещанием, но имеет право на возмещение расходов, связанных с исполнением завещания.

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

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

- предупреждение возникновения споров между наследниками;

- необходимость наличия определенных навыков обращения наследственным имуществом;

- малолетний возраст наследников;

- недееспособность совершеннолетних наследников;

- плохое состояние здоровья наследников;

- предупреждение возможных отступлений от воли наследодателя при разделе наследственного имущества.

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

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

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

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

В завещании могут быть предусмотрены и иные полномочия исполнителя. Например, в целях обеспечения перехода к наследникам имущества исполнитель может предъявлять требования о возврате этого имущества от третьих лиц (в том числе от наследников, к которым данное имущество не переходит). Также он может ставить в известность контрагентов наследодателя по договорам, которые должны продолжить свое действие (к примеру, по договорам аренды), о переходе к наследникам прав по этим договорам [25, с.87].

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

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

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

В отличие от ранее действовавшего законодательства исполнитель завещания имеет право на возмещение за счет наследства не только необходимых расходов, связанных с исполнением завещания, но и на получение сверх расходов вознаграждения за счет наследства, если это предусмотрено завещанием (ст. 1136 ГК РФ). К сведению, ранее ГК РСФСР императивно устанавливал безвозмездный характер оказываемых исполнителем завещания услуг (ст.545 ГК РСФСР).

2.2 Обязательная доля и порядок ее исчисления

В соответствии с принципом свободы завещания, завещатель вправе по своему усмотрению распределить между наследниками завещанное имущество, лишить права наследования одного, нескольких или всех наследников по закону. Однако завещатель согласно ч. 2 п. 1 ст. 1119 ГК РФ не может каким-либо образом ограничить в правах на наследство своих несовершеннолетних и нетрудоспособных детей (в том числе усыновленных), нетрудоспособных родителей (усыновителей) и супруга, а также нетрудоспособных иждивение наследодателя (ст. 1149 ГК РФ). В то же время указанные лица могут лишиться права наследования, если в соответствии с ст. 1117 ГК РФ они являются недостойными наследниками.

В число обязательных наследников входят несовершеннолетние и нетрудоспособные дети наследодателя, в том числе усыновленные, его нетрудоспособные супруг и родители, а также несовершеннолетние и нетрудоспособные иждивенцы. Нетрудоспособными считаются инвалиды I, II и III групп, а также женщины, достигшие 55 лет, и мужчины, достигшие 60 лет.[[5]](#footnote-5)

Иждивенцы входят в состав обязательных наследников, если они являются нетрудоспособными на день смерти наследодателя и не менее года до его смерти находились на его иждивении. Для включения в состав обязательных наследников тех иждивенцев, которые не относятся ни к одной из названных в законе очередей наследников, требуется также их совместное проживание с наследодателем не менее года до его смерти. Перечень обязательных наследников исчерпывающ. Так, не входят в состав обязательных наследников внуки и правнуки умершего, которые могут быть призваны к наследованию по праву представления (т.е. если их родители умерли до открытия наследства). Внуки и правнуки могут быть включены в состав обязательных наследников только в качестве иждивенцев. Внуки и их потомки наследуют по праву представления. Наследование по праву представления означает следующее: если кто-то из наследников по закону умер до открытия наследства или одновременно с наследодателем, то его доля переходит к его соответствующим потомкам и делится между ними пополам. Не наследуют по праву представления те, кто был лишен наследства наследодателем. Если нет наследников первой очереди, то наследство получают полнородные и неполнородные братья и сестры наследодателя, его бабушки и дедушки с обеих сторон (племянники и племянницы наследуют по праву представления) - это вторая очередь наследников. При отсутствии наследников первой и второй очередей в наследство вступают наследники третьей очереди и т.д. Третья очередь наследников - дяди и тети (двоюродные братья и сестры наследуют по праву представления); четвертая - прадедушки и прабабушки. Пятая очередь - двоюродные внуки и внучки, дедушки и бабушки; шестая - двоюродные правнуки и правнучки, дяди и тети; седьмая - пасынки, падчерицы, отчим и мачеха наследодателя. Нетрудоспособные иждивенцы наследуют на правах восьмой очереди, но если они не менее года до смерти наследодателя проживали вместе с ним, то претендуют на наследство наравне с наследниками той очереди, которая вступает в наследство. Усыновленный и его потомство, с одной стороны, усыновитель и его родственники, с другой - приравниваются к кровным родственникам, а значит, наследуют на равных правах с другими кровными родственниками. Родственники же по происхождению могут претендовать на наследство усыновленного, если в судебном порядке будет доказано, что они поддерживали отношения [14, с.145-147].

Перечень наследников, имеющих право на получение части наследственного имущества независимо от содержания завещательного распоряжения, является исчерпывающим: указанные наследники получают не менее половины той доли наследства, которая причиталась бы каждому из них в случае наследовании по закону (обязательная доля). Исключением из общего правила о размере обязательной доли в наследстве являются положения п. 4 ст. 1149 ГК РФ. При определении размера обязательной доли нотариусом учитываются как стоимость наследственного имущества, так и все наследники по закону, известные на день открытия наследства. Для установления всей наследственной массы в полном объеме наследник по завещанию или наследник, имеющий право на обязательную долю, вправе просить нотариуса о принятии мер к охране наследственного имущества. В обязательную долю засчитывается все, что наследник, имеющий право на такую долю, получает из наследства по какому-либо основанию: стоимость установленного в пользу такого наследника завещательного отказа (п. 3 ст. 1149 ГК РФ), стоимость предметов обычной домашней обстановки и обихода, если этот наследник проживал совместно с наследодателем (ст. 1169 ГК РФ). Если согласно завещанию наследнику, имеющему право на обязательную долю, из общего имущества наследодателя причитается часть, большая обязательной доли, то назначенная ему завещателем часть наследства не ограничивается размерами обязательной доли.

Допускается возможность для наследника просить выдать ему свидетельство о праве на наследство на обязательную долю, размер которой будет меньше установленного законом, либо, являясь одновременно и наследником по завещанию, он вправе ограничиться получением наследства по завещанию, даже если причитающаяся ему по завещанию часть наследства меньше обязательной доли. Такие волеизъявления наследника, имеющего право на обязательную долю, должны быть им изложены в заявлении на имя нотариуса. Указанные заявления от имени опекунов или попечителей обязательных наследников могут быть приняты нотариусом только при наличии согласия органов опеки и попечительства.

Право на обязательную долю не может быть поставлено в зависимость от согласия других наследников на ее получение обязательным наследником, так как закон не предусматривает такого согласия. В случае предъявления завещания, в котором не указан наследник, имеющий право на обязательную долю, либо ему завещано менее обязательной доли, нотариус при наличии от такого наследника заявления о выдаче ему свидетельства о праве на наследство по закону на обязательную долю, должен выдать этому наследнику свидетельство. Если наследники по завещанию возражают против выдачи свидетельства о праве на наследство на обязательную долю, нотариус разъясняет им их право обратиться в суд и откладывает выдачу свидетельства на обязательную долю на срок не более десяти дней. По истечении этого времени, при отсутствии сообщения о поступлении в суд заявления наследника по завещанию, оспаривающего права обязательного наследника, нотариус выдает свидетельство о праве на наследство наследнику, имеющему право на обязательную долю (ст. 41 Основ). Если же в течение указанного десятидневного срока нотариус получит сообщение о поступлении в суд такого заявления, он обязан приостановить выдачу свидетельства на обязательную долю до разрешения дела судом.

В судебном порядке рассматриваются возражения наследников по завещанию, когда осуществление права на обязательную долю в наследстве препятствует возможности передать этому наследнику имущество, которым наследник, имеющий право на обязательную долю, при жизни наследодателя не пользовался. А наследник по завещанию пользовался для проживания (жилой дом, квартира, иное жилое помещение, дача и т.п.) или использовал в качестве основного источника получения средств к существованию (орудия труда, творческая мастерская и т.п.). (п. 4 ст. 1149 ГК РФ). В этом случае суд может с учетом имущественного положения наследников, имеющих право на обязательную долю, уменьшить размер обязательной доли или отказать в ее присуждении. В соответствии с решением суда нотариус выдает обязательному наследнику свидетельство о праве на наследство с указанием обязательной доли, размер которой определен судом, либо нотариус отказывает в выделе обязательной доли, если наследнику судом отказано в ее присуждении. Данное нормативное предписание является единственным исключением из общего правила об обязательной доле.

Праву на обязательную долю придан личный характер, т.е. это право неразрывно связано с личностью обязательного наследника. Поэтому ни в каком случае оно не может перейти к другим лицам: не по праву представления, не в порядке наследственной трансмиссии, не в порядке направленного отказа от наследства.

В части третьей ГК РФ продолжена тенденция к снижению размера обязательной доли, установившаяся в нашем законодательстве о наследовании (по ГК 1922 г. размер обязательной доли составлял не менее 3/4 законной доли, а по ГК 1964 г. - не менее 2/3). Размер обязательной доли составляет не менее 1/2 той доли, которую наследник получил бы по закону, если бы не было завещания.

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

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

Право наследника на обязательную долю всегда рассматривалось и рассматривается как исключительное право. Лишить этого права можно лишь в случае, если наследник будет признан недостойным. Вместе с тем действующее законодательство, ориентируясь на возникающие жизненные ситуации, в целях защиты наследников по завещанию впервые установило еще одну возможность лишения или ограничения права на обязательную долю. Суду предоставлено право по требованию наследника по завещанию уменьшения размера обязательной доли или отказать в ее присуждении. Но сделать это можно только при условии, если обязательная доля должна быть удовлетворена за счет имущества, которым наследник по завещанию при жизни завещателя пользовался для проживания или использовал в качестве основного источника получения средств к существованию, а обязательный наследник этим имуществом не пользовался (п. 4 ст. 1149 ГК РФ). Кроме того, суд должен учесть имущественное положение наследника, имеющего право на обязательную долю[[6]](#footnote-6).

При всей свободе воли завещательного распоряжения завещатель не имеет права лишать наследства тех наследников, которых закон обеспечивает обязательной наследственной долей (так называемые необходимые наследники).

Одним из основных ограничений свободы завещания является правило об обязательной доле необходимых наследников, которые вправе получить обязательную долю в наследстве. Согласно ст. ст. 1149 ГК РФ, круг лиц, имеющих право на обязательную долю в наследстве не широк, их перечень установлен законом и носит исчерпывающий характер, то есть ни при каких условиях и ни в каких случаях не может быть изменен и расширен.

2.3 Недействительность завещания

При жизни завещателя вопрос о признании завещания недействительным возникнуть не может, поскольку завещатель всегда имеет право изменить ранее сделанное завещание либо вовсе отменить его, составив новое завещание либо не составляя никакого. Споры вокруг того, действительно завещание или нет, и порой нешуточные, возникают после открытия наследства, когда завещателя уже нет в живых, завещание не может быть ни отменено, ни изменено. Споры эти могут быть вызваны тем, что завещание составлено юридически неграмотно, подлинную волю завещателя установить довольно трудно. Представляется, что в этих случаях спорящие стороны могут обратиться в суд с заявлением об истолковании завещания и не ставить вопрос о признании его недействительным. Это, однако, не лишает ни одну из сторон права требовать признания завещания недействительным (в целом или в части). Чаще всего основанием для предъявления таких требований служит то, что завещатель хотя и не был признан недееспособным, но не отдавал отчет в своих действиях, подвергался давлению со стороны лиц, которые использовали его беспомощное состояние, прислушивался ко всякого рода наветам и измышлениям и т. д. Разрешение спора может оказаться чрезвычайно сложным и требует от суда выдержки, взвешенности и высокого профессионализма. К таким делам нередко подключаются средства массовой информации, которые начинают всячески превозносить одну сторону, выставлять в неприглядном свете другую, вольно или невольно оказывая давление на суд. Сложности усугубляются тем, что спросить того, кто составлял завещание, или за кого его составляли, уже ни о чем нельзя.

Поскольку завещание является сделкой строгой формы, несоблюдение правил Гражданского кодекса РФ о форме завещания, порядке его совершения и удостоверения влечет за собой недействительность завещания. Более того, как отмечалось ранее, в соответствии со ст. 1118 ГК РФ граждане вправе оформить распоряжение своим имуществом на случай смерти только завещанием. Следовательно, любое такое распоряжение, совершенное гражданином без соблюдения правил Гражданского кодекса РФ о завещании, не может быть признано законным и не повлечет те юридические последствия, которые предусмотрены действующим законодательством в случае наследования по завещанию.

По общему правилу, установленному в ст. 1124 ГК РФ, завещание должно быть составлено в письменной форме, с указанием места и времени его составления, собственноручно подписано завещателем и удостоверено нотариусом или иными лицами, уполномоченными в силу предписаний Гражданского кодекса РФ совершать удостоверение завещаний. Исключение из данного правила о нотариальной письменной форме завещания составляет завещание, совершенное в чрезвычайных обстоятельствах.

Статья 1131 ГК РФ устанавливает основания и порядок признания завещаний недействительными. Согласно указанной статье при нарушении положений Гражданского кодекса РФ, влекущих за собой Недействительность завещания, в зависимости от основания недействительности, завещание является недействительным в силу признания его таковым судом (оспоримое завещание) или независимо от такого признания (ничтожное завещание). Таким образом, на завещание как на одностороннюю сделку распространяется действие, в том числе и норм § 2 главы 9 ч. 1 ГК РФ «Недействительность сделок».

Недействительности завещания позволяет выделить основания ничтожности и оспоримости завещания.

Завещание является недействительным как ничтожная сделка в случае:

1) несоблюдения установленных ГК РФ правил о письменной форме завещания и его удостоверении нотариусом, а равно другими лицами, которым такое право предоставлено законом (ст. 168 и ч. 2 п. 1 ст. 1124 ГК РФ);

2) отсутствия свидетеля при совершении, составлении, подписании, удостоверении завещания или при передаче его нотариусу, когда в соответствии с правилами Гражданского кодекса РФ его присутствие является обязательным (ст. 168 и ст. 1124 ГК РФ);

3) несоблюдения установленных Гражданским кодексом РФ правил о написании и подписании закрытого завещания собственноручно завещателем (п. 2 ст. 1126 ГК РФ),

4) совершения завещания гражданином, не обладающим в полном объеме дееспособностью (ст. 171, 172 и п. 2 ст. 1118 ГК РФ);

5) совершения завещания через представителя или двумя и более гражданами (ст. 168 и п. 3, 4 ст. 1118 ГК РФ).

По сути, является ничтожным завещательное распоряжение, совершенное в пользу недостойных наследников, которые своими умышленными противоправными действиями, способствовали или пытались способствовать увеличению причитающейся им или другим лицам доли наследства, если эти обстоятельства подтверждены в судебном порядке. Недостойными наследниками являются также родители, которые лишены родительских прав и ко времени открытия наследства после детей в этих правах не восстановлены, а также лица, уклонившиеся от лежавшей на них в силу закона обязанности по содержанию наследодателя. Исключением являются случаи, когда завещание было совершено наследодателем в пользу указанных граждан после утраты ими права наследования (п. I ст. 1117 ГК РФ).

Завещание может быть признано судом недействительным, если:

1) свидетель, присутствие которого в соответствии с правилами Гражданского кодекса РФ является обязательным при совершении, составлении, подписании, удостоверении завещания или при передаче его нотариусу, не соответствует требованиям п. 2 ст. 1 124 ГК РФ (ст. 168 и п. 3 ст. 1124 ГК РФ);

2) завещание по причинам, указанным в п. 3 ст. 1125 ГК РФ вместо завещателя подписано другим гражданином, который не вправе подписать завещание согласно п. 2 ст. 1124 ГК РФ;

3) завещание, совершено гражданином, хотя и дееспособным, но находившимся в момент его совершения в таком состоянии, когда он не был способен понимать значение своих действий или руководить ими (п. 1 ст. 177 ГК РФ);

4) завещание совершено гражданином, впоследствии признанным недееспособным, если будет доказано, что в момент его совершения гражданин не был способен понимать значение своих действий или руководить ими (п. 2 ст. 177 ГК РФ);

5) имеются иные основания сомневаться в правомерности совершения завещания, которые не являются основаниями ничтожности завещания.

В то же время согласно п. 3 ст. 1 131 ГК РФ не могут служить основанием недействительности завещания описки и другие незначительные нарушения порядка его составления, подписания или удостоверения, если судом установлено, что они не влияют на понимание волеизъявления завещателя.

Как следует из содержания подлежащей применению ст. 167 ГК РФ, недействительное по любым основаниям завещание нее влечет юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с его недействительностью, и недействительно с момента его совершения. При недействительности завещания лица, к которым по такому завещанию перешло имущество наследодателя, обязаны возвратить действительным наследникам все; полученное по недействительному завещанию. В случае невозможности возвратить полученное в натуре, в том числе тогда, когда полученное выражается в пользовании имуществом, выполненной работе или предоставленной услуге, указанные лица должны возместить действительным наследникам его стоимость в, деньгах, если иные последствия недействительности сделки не предусмотрены законом. В частности, согласно п. 1 ст. 171 ГК РФ дееспособное лицо, к которому перешло имущество по ничтожному завещанию, совершенному гражданином, признанным недееспособным вследствие психического расстройства, обязано, также возместить действительному наследнику понесенный им реальный ущерб, если это лицо знало или должно было знать о недееспособности завещателя.

В соответствии с п. 2 ст. 1131 ГК РФ оспаривание завещания возможно только после открытия наследства, поскольку именно с этим юридическим фактом Гражданский кодекс РФ связывает возникновение правоотношений по наследованию имущества завещателя. Также только после открытия наследства в суд могут быть заявлены требования о применении последствий недействительности ничтожной сделки.

С исковым заявлением о признании завещания недействительным в суд общей юрисдикции по месту открытия наследства может обратиться любое лицо, права или законные интересы которого нарушены этим завещанием (ч. 1 п. 2 ст. 166 и п. 2. ст. 1131 ГК РФ). Согласно п. 2 ст. 181 ГК РФ иск о признании оспоримого завещания недействительным и о применении последствий его недействительности может быть предъявлен в течение года со дня, когда истец узнал или должен был узнать об обстоятельствах, являющихся основанием для признания сделки недействительной.

Несмотря на то, что ничтожное завещание является недействительной сделкой с момента его совершения независимо от признания завещания таковым по решению суда, для применения последствий его недействительности необходимо вынесение соответствующего судебного решения. Согласно положениям ч.2 п.2 ст. 166, п.1 ст. 81 ГК РФ, требование о применении последствий недействительности ничтожного завещания может быть предъявлено в суд общей юрисдикции по месту открытия наследства любым заинтересованным лицом в течение десяти лет, со дня начала исполнения этого завещания.

Недействительным может быть как завещание в целом, так и отдельные содержащиеся в нем завещательные распоряжения. Недействительность отдельных таких распоряжений не затрагивает остальной части завещания, если можно предположить, что содержащееся в ней изложение последней воли наследодателя было бы включено в завещание и при отсутствии распоряжений, являющихся недействительными. Кроме того, недействительность завещания не лишает лиц, указанных в нем в качестве наследников или отказополучателей, права наследовать по закону или на основании другого, действительного, завещания (п. 5 ст. 1131 ГК РФ).

На завещания как односторонние сделки распространяются общие нормы гражданского законодательства об основаниях и последствиях недействительности сделок. В первую очередь это касается классификации оснований недействительности завещаний. Завещания могут быть недействительными вследствие пороков содержания, формы, в субъектном составе и воли.

На завещания полностью распространяются деление недействительных сделок на ничтожные и оспоримые (ст. 166 и п.1 ст. 1131 ГК). В зависимости от основания недействительности завещание является недействительным в силу признания его таковым судом, и тогда завещание относится к оспоримым, либо независимо от такого признания, и тогда оно относится к ничтожным.

На основании ч.3. ст. 1125 ГК РФ завещание должно быть собственноручно подписано завещателем. Если завещатель в силу физических недостатков, тяжелой болезни или неграмотности не может собственноручно подписать завещание, то оно по его просьбе может быть подписано другим гражданином в присутствие нотариуса. В завещании должны быть указаны причины, по которым завещатель не мог подписать завещание собственноручно, а также фамилия, имя, отчество и место жительства гражданина, подписавшего завещание по просьбе завещателя, в соответствии с документом, удостоверяющим личность этого гражданина.

В силу специфики этого института, завещание составляется либо пожилыми, либо немощными людьми, зачастую за них подписывают завещание иные лица, приглашенные завещателями граждане, при этом нотариусы не всегда указывают все необходимые сведения на этих лиц, что порождает большое количество исков о признании завещания недействительными.

Таким образом, завещание может быть признано недействительным по основаниям, которые предусмотрены как специальными нормами, регулирующими наследственные отношения, так и общими нормами о недействительности сделок [29, с.213-215].

Что следует за признанием завещания недействительным? Во-первых, восстанавливается юридическая сила ранее совершенного завещания (если оно было), а если его не было – происходит призвание наследников по закону. Во-вторых, аннулируются завещательные отказы, завещательные возложения. Следует помнить, что действительности либо недействительность завещания определяется на момент его совершения, несмотря на то, что завещание становится юридически значимым лишь после смерти завещателя. Например, завещание, совершенное в период, когда завещатель по решению суда был ограничен в дееспособности, будет ничтожным, даже если к моменту открытия наследства суд отменил это ограничение. И наоборот, если завещание совершено полностью дееспособным гражданином, лишение или ограничение его дееспособности к моменту смерти не повлияет на действительность завещания.

Как отмечает К.Б.Ярошенко, следует отметить, что ничтожность и оспоримость завещания имеют значение лишь для порядка применения последствий его недействительности. В случае ничтожности завещания соответствующие последствия применяются самим нотариусом, в случае оспоримости - судом или нотариусом на основании решения суда [40, с.28-39].

Завещание может быть признано судом недействительным по иску лица, права или законные интересы которого нарушены этим завещанием. К этим лицам относятся наследники по завещанию, наследники по закону, отказополучатели и исполнители завещания. Кроме них в суд могут обратиться лица, лишенные наследства завещателем, обязательные (необходимые) наследники, 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. Оспаривание завещания до открытия наследства не допускается.

Недействительное завещание может быть оспорено судом в случаях, если оно:

а) совершено лицом, ограниченным в дееспособности;

б) совершено гражданином, не способным понимать значения своих действий и руководить ими;

в) совершено под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения, а также, если оно совершено завещателем вынужденно вследствие стечения тяжелых обстоятельств на крайне невыгодных для него условиях (кабальная сделка).

Завещательный отказ — это письменное распоряжение завещателя, обязывающее наследников по завещанию или по закону выполнить за счет наследства какие-либо обязанности имущественного характера в пользу других лиц. Завещательный отказ должен быть совершен у нотариуса. Завещатель вправе возложить исполнение завещательного отказа и адресовать получение имущества по нему как одному, так и нескольким лицам. Наследник вправе отказаться от наследства, в том числе и от исполнения воли завещателя, однако если он вступил в наследство, отказополучатель имеет право требовать исполнения завещательного отказа. Но и у отказополучателя есть право отказаться от выполнения данного требования.

Завещательный отказ должен быть совершен в завещании, безотносительно от того, совершено ли закрытое завещание или нотариальное. В завещании должно быть четко указано, какое имущество или какой предмет, вещь должны быть переданы и кому. Завещатель вправе не составлять завещание, а лишь ограничиться совершением у нотариуса завещательного отказа[[7]](#footnote-7).

Завещательный отказ представляет собой обязательство имущественного характера, исполнение которого в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей) согласно ст. 1137 ГК РФ завещатель вправе возложить на одного или нескольких наследников, которые являются таковыми в силу закона или в силу завещания. Законодательством не допускается какая-либо иная форма установления завещательного отказа кроме завещания: исключительно свободная воля завещателя является основанием возникновения завещательного отказа. При этом согласно ч. 3 п. 1 ст. 1137 ГК РФ содержание завещания может исчерпываться завещательным отказом.

Отказополучателем может быть любое лицо, как входящее, так и не входящее в круг наследников по закону. Более того, наследодатель вправе обязать наследника исполнить завещательный отказ в пользу лица, еще не родившегося, но зачатого при жизни наследодателя. Однако, несмотря на это, отказополучатели не обладают правовым статусом действительных наследников завещателя: указание их в завещании в качестве отказополучателей не порождает для них каких-либо иных последствий, возникающих после, открытия наследства, кроме права требовать от наследников исполнения обязательства, возложенного на этих наследников завещателем

Предметом завещательного отказа может быть передача наследником 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 обязанным наследником 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. В частности, на наследника, который согласно завещанию приобретает право собственности на жилой дом, квартиру или иное жилое помещение, завещатель может возложить обязанность предоставить конкретному отказополучателю на период жизни этого лица или на иной срок право пользования завещанным недвижимым имуществом или его определенной частью. При этом согласно ч. 3 п. 2 ст. 1137 ГК РФ, с последующим переходом права собственности на указанное имущество к другому лицу при любой форме его отчуждения наследником, а также при переходе этого имущества в порядке наследования, право пользования отказополучателем имуществом, предоставленное ему по завещательному отказу, сохраняет силу.

Обобщая содержание приведенных положений, можно сделать вывод о том, что существо завещательного отказа выражается в предоставлении отказополучателю имущественного права, однозначно определенного в завещании. Спецификой правоотношений, возникающих при исполнении завещательного отказа, является приобретение указанного имущественного права отказополучателем не непосредственно от завещателя, а через наследника, обязанного завещателем к совершению соответствующего действия в пользу отказополучателя. Такой вид приобретения имущественных прав в теории цивилистики получил название сингулярного (частного) правопреемства, в отличие о приобретения имущественных прав в порядке наследования — универсального правопреемства. Таким образом, после открытия наследства между наследником, на которого возложено исполнение завещательного отказа, и отказополучателем возникает обязательственное правоотношение, в котором наследник выступает должником, а отказополучатель — кредитором. К таким правоотношениям применяются положения Гражданского кодекса РФ об обязательствах, если из правил раздела V ГК РФ «Наследственное право» и существа завещательного отказа не следует иное.

В частности, завещательный отказ подлежит исполнению обязанным наследником только в пределах перешедшего к нему наследства и исключительно после того, как из наследственного имущества будет удовлетворена обязательная доля и погашены долги наследодателя, обязательства по которым должен исполнить этот наследник. Если завещательный отказ возложен на нескольких наследников, такой отказ обременяет право каждого из них на наследство соразмерно его доле в наследстве постольку, поскольку завещанием не предусмотрено иное.

Обязанность исполнения отказа наступает для наследника лишь при принятии им наследства. Поэтому в случае его смерти до открытия наследства или одновременно с завещателем либо в случае непринятия им наследства обязанность исполнения завещательного отказа постольку, поскольку из завещания или закона не следует иное, переходит на других лиц, получивших его долю, например в порядке приращения долей или подназначения наследника (ст. 1140 ГК РФ). Если же обязанный наследник умирает после открытия наследства, не успев принять причитающуюся ему долю, то исполнение завещательного отказа возлагается уже на его наследников.

Право на получение завещательного отказа согласно п. 4 ст. 1137 ГК РФ действует в течение трех лет со дня открытия наследства и не переходит к другим лицам, не указанным в завещании в качестве отказополучателей. Если в течение указанного срока отказополучатель не потребует от обязанного наследника исполнения завещательного отказа, то этот наследник по истечении трех лет со дня открытия наследства освобождается от возложенного на него обязательства. Основаниями освобождения наследника от исполнения завещательного отказа являются:

1) смерть отказополучателя до открытия наследства или одновременно с наследодателем;

2) его отказ от принятия завещательного отказа, что равносильно сложению долга (такой отказ может быть только безусловным);

3) установленные п. 5 ст. 1117 ГК РФ случаи, когда лицо лишается права на получение завещательного отказа как недостойный отказополучатель.

Единственным случаем, когда и при наличии указанных оснований наследник обязан исполнить завещательный отказ, является подназначение отказополучателю в завещании другого отказополучателя.

Завещательное возложение представляет собой обязательство одного или нескольких наследников (по завещанию или по закону) совершить в соответствии с волей завещателя какое-либо действие имущественного или неимущественного характера, направленное на осуществление общеполезной цели (ст. 1139 ГК РФ). Такая же обязанность может быть возложена на исполнителя завещания при условии выделения в завещании части наследственного имущества для исполнения завещательного возложения.

Завещательное возложение осуществляется обязанным наследником лишь при принятии им наследства. Поэтому в случае его смерти до открытия наследства или одновременно с завещателем либо в случае непринятия им наследства обязанность исполнения завещательного возложения постольку, поскольку из завещания или закона не следует иное, переходит на других лиц, получивших его долю, например в порядке приращения долей или подназначения наследника (ст. 1140 ГК РФ). Если же обязанный наследник умирает после открытия наследства, не успев принять причитающуюся ему долю, то завещательное возложение осуществляется уже его наследниками.

В случае, когда завещательное возложение должно быть осуществлено исполнителем завещания, он считается обязанным совершить предписанные завещателем действия только при его согласии быть исполнителем завещания.

Основным отличием завещательного возложения, предметом которого являются действия имущественного характера, от завещательного отказа является его осуществление в интересах неопределенного круга лиц. Например, на наследников может быть возложена обязанность за счет определенной в завещании части наследства учредить гранты (премии) для финансирования исследований в области фундаментальных наук или образовательных программ либо для материального поощрения выдающихся представителей науки, литературы, искусства. Такие завещательные возложения осуществляются обязанными наследниками (исполнителем завещания) в соответствии с правилами исполнения завещательного отказа.

Совершение обязанными лицами в соответствии с завещательным возложением действий неимущественного характера особо не урегулировано нормами Гражданского кодекса РФ, поскольку их осуществление, как правило, не связано с ограничением имущественных прав наследников. Завещатель может обязать наследника предоставлять право всем желающим знакомиться с перешедшими к нему по наследству различного рода коллекциями, собраниями книг, возделанным завещателем садом или обязать наследника содержать принадлежащих завещателю домашних животных, осуществлять необходимый надзор и уход за ними. Гражданин, совершая завещательное возложение, предполагает, что обязанный наследник или исполнитель завещания будут добровольно и добросовестно осуществлять предписанные им действия, составляющие предмет завещательного отказа. В противном случае, согласно п. 3 ст. 1139 ГК РФ всякое заинтересованное лицо или любой другой наследник в судебном порядке вправе требовать от них исполнения завещательного возложения, если завещанием не предусмотрено иное, В таком же порядке исполнения завещательного возложения обязанными наследниками может потребовать исполнитель завещания.

Заключение

Институт наследования насчитывает многовековую историю – с тех пор, как у человека появилась собственность в виде материальных ценностей, которые могут переходить третьим лицам в целях продолжения дела покойного. Наследственное право всегда было связано с семейным, поскольку именно семья является первоначальным наследником имущества – те люди, которые связаны с наследодателем узами родства. Наследственное право стало позднее сопоставляться с гражданским правом, поскольку совершение перехода комплекса прав и обязанностей от наследодателя наследникам отвечало признакам гражданско-правовой сделки. Гражданский кодекс РФ в достаточно полной мере регулирует наследственные правоотношения. По сравнению с предыдущим периодом законодательства о наследовании, современное гражданское законодательство более конкретно, полно и обстоятельно отвечает на проблемные вопросы и ситуации, могущие возникнуть в связи с наследованием.

Вопросы наследственного права приобретают в настоящее время всё большую актуальность. Это объясняется тем, что в результате становления рыночных отношений, закрепления за гражданами права частной собственности на имущество круг объектов, которые могут переходить в порядке наследственного правопреемства, значительно расширился.

Если раньше самым ценным переходящим по наследству был, например, вклад, дача или автомобиль, то сейчас объектами наследства могут быть и квартиры, и жилые дома, земельные участки, ценные бумаги и другие виды имущества. В связи с этим, нормы наследственного права приобретают наибольшую важность. Нормативная база по наследованию достаточна и обширна, но требует детального обсуждения и изучения в связи с тем, что в неё были внесены некоторые существенные изменения.

В целом значимость наследования по завещанию определяется тем, что человеку законодательно гарантируется возможность жить и работать с сознанием того, что после его смерти все приобретенное им при жизни, воплощенное в материальных и духовных благах с падающими на них обременениями, перейдет согласно его воле. И лишь в случаях, прямо предусмотренных законом, согласно сложившимся в обществе правовым и нравственным принципам то, что принадлежало наследодателю при жизни, в соответствующей части перейдет к лицам, к которым сам наследодатель мог и не быть расположен (так называемым необходимым наследникам). Неукоснительное проведение этих начал в современном Российском наследственном праве обеспечивает интересы как самого наследодателя и его наследников, так и всех третьих лиц (должников и кредиторов наследодателя, фискальных служб и т. д.), для которых смерть наследодателя может повлечь те или иные правовые последствия.

Третья часть Гражданского кодекса РФ, регулирующая наследование, сменила советские правила Гражданского кодекса РСФСР 1964 года. Наследственное право по существу не обновлялось почти сорок лет. Надо учесть, что наследственное право определяет судьбу имущества умершего после его смерти и что в регулировании имущественных отношений, в первую очередь отношений собственности, за последнее десятилетие произошли радикальные изменения, которые в наследственном праве прямо не отражены.

По новому Гражданскому кодексу, завещание названо первым основанием наследования, а закон - вторым. Действующее законодательство ставит наследование по завещанию перед наследованием по закону, чем подчеркивает прерогативу первого и право человека распорядиться имуществом после своей смерти так, как он считает нужным.

Это должно стимулировать составление завещаний. Желание передать нажитое имущество близким людям - совершенно естественное желание каждого человека. И отсюда вопросы наследования становятся практическими. Путём составления завещания человек определяет круг лиц, которым он хотел бы завещать своё имущество. Составление завещаний становится более свободным.

Новый гражданский кодекс, в части о завещании, принес множество положительных изменений:

необходимо отметить расширение круга наследников по закону – нововведение, которое позволяет ограничить вероятность того, что имущество унаследует государство.

уменьшена доля, которую получают обязательные наследники. Данное обстоятельство также свидетельствует о расширении прав наследодателя. Эта норма защищает собственника-наследодателя: это его имущество, и он вправе им прямо распорядиться на случай своей смерти.

действующим гражданским кодексом существенно расширен перечень случаев, для которых может предназначаться другой наследник.

установлено право завещателя возлагать завещательный отказ не только на наследника по завещанию, но и на наследника по закону.

снят запрет на получение исполнителем завещания какого-либо вознаграждения за свои действия.

добавлено две новых формы завещания: завещание в простой письменной форме, совершённое в чрезвычайных обстоятельствах и закрытое завещание.

В новом наследственном законодательстве, как и в нормах частей первой и второй ГК РФ, сохранена преемственность принципов регулирования и конкретных норм ранее действовавшего законодательства, подняты на законодательный уровень определенные положения, сформулированные судебной и нотариальной практикой, однако в нем содержатся абсолютно новые нормы.

Расширен круг наследников по закону настолько, что переход имущества к государству возможен лишь в самых редких случаях. Кроме того, уменьшена доля, которую получают обязательные наследники. Данное обстоятельство также свидетельствует о расширении прав наследодателя. Эта норма защищает собственника-наследодателя: это его имущество, и он вправе им прямо распорядиться на случай своей смерти. Также действующим гражданским кодексом существенно расширен перечень случаев, для которых может подназначаться другой наследник. Ограничено использование наследства в целях социального обеспечения вопреки воле наследодателя.

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

Однако многие вопросы, связанные с наследованием по завещанию, по-прежнему остаются недостаточно разработанными. Следовательно, актуальным остается вопрос дальнейшего совершенствования нашего законодательства.

Наследование по завещанию – это первейший и желательный вариант перехода имущества и имущественных прав. В идеале лицо должно самостоятельно распорядиться собственным имуществом, распределить, кому, и в какой доле оно переходит. Тем самым исполняется воля лица, его нравственная установка на дальнейшую судьбу личного, созданного в течение жизни имущества в виде материальных ценностей. Где и как, если не в завещании лицо может распорядиться своим имуществом на случай смерти.

Завещание это хороший способ разделить имущество «по справедливости» на субъективный взгляд наследодателя. Закон может быть объективен, однако человеческие отношения часто строятся на субъективных родственных, дружеских, партнерских отношениях. И в этом свете «родственные» не всегда равнозначны «близким» отношениям, и не всегда родственники заслуживают того, что досталось бы им в качестве наследства по закону.

Рано или поздно каждый гражданин сталкивается с моментом в жизни, когда рационально будет составить завещание, чтобы близкие люди были, в определенной мере не обделены вниманием, доставшимся им от покойного родственника. По сути, каждому гражданину нашей страны полезно было бы владеть знаниями о правилах составления завещания, открытия, исполнения, о правилах вступления в наследство, об обязанностях этому последующих и прочие иные тонкости наследования по завещанию.

В заключение работы еще раз подчеркнем, что завещание - личное распоряжение гражданина на случай смерти по поводу принадлежащего ему имущества, с назначением наследников, сделанное в предусмотренной законом форме. По юридической природе завещание - односторонняя сделка и не предполагает какого-либо встречного волеизъявления другого лица.

Список использованной литературы

1. Конституция Российской Федерации. М., 1993.
2. Гражданский кодекс РФ. Ч. III. М., 2002.
3. Основы законодательства о нотариате. М.,1993.
4. Семейный кодекс РФ. М., 2004.
5. Федеральный закон от 26 ноября 2001 года N 147-ФЗ «О введении в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации» // Собрание законодательства Российской Федерации, 2001, N 49, ст. 4553.
6. Федеральный закон от 29 ноября 2007 г. N 281-ФЗ «О внесении изменений в часть третью Гражданского кодекса Российской Федерации» // Российская газета, 4 декабря 2007 г. N 271.
7. Федеральный закон от 29.04.2008 N 54-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с совершенствованием государственного управления в сфере государственной регистрации» // Собрание законодательства РФ, 05.05.2008, N 18, ст. 1939.
8. Федеральный закон от 30.06.2008 N 105-ФЗ «О внесении изменения в статью 1174 части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации» // Российская газета, 03.07.2008.
9. Аргунов В. Правовые основы нотариальной деятельности. - М., 1994.
10. Барщевский М. Ю. Наследственное право. - М., 2003.
11. Белов В.А. Круг наследников по закону // Вестник Московского Университета. Сер. Право. - 2002. - №1. - С. 57-70.
12. Бондарев Н. И., Ильина Т. Н., Шимелевич С. Я.. Удостоверение и исполнение завещаний. - М., 2001.
13. Борисов А.Б. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части третьей. - М., 2002.
14. Наследственное право / Булаевский Б.А. и др.; отв. ред. К.Б. Ярошенко. - М.: Волтерс Клувер, 2005.
15. Валекса А. Частная нотариальная практика. – М., 1997.
16. Васильева М.В. Как грамотно составить завещание // Законодательство. - 1998. - №4.
17. Вергасова Р.И. Права наследников участников хозяйственных товариществ и обществ // Нотариус. - 1998. - №1 (9).
18. Власов Ю.Н. Наследственное право РФ. - М., 2006.
19. Власов Ю. Н., Калинин В. В. Наследование по закону и по завещанию. М., 2001.
20. Виноградова Р.И., Дмитриева Г.К., Репин В.С. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части третьей / под. ред. В.П. Мозолина. – М., 2006.
21. Виноградова Р.И. Образцы нотариальных документов: практ. пособие. – М., 2002.
22. Гражданское право: учебник. Т.3. / под. ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – 4-е изд. – М.: Проспект, 2004.
23. Гражданское право. В 2-х т. / отв. ред. Е.А. Суханов. М., 2006. Т. 1.
24. Гречушкина Е.А. Наследование. Завещание. Образцы документов. – М., Норма, 2005.
25. Гришаев С.П. Наследственное право. – М.: Правовая культура, 2005.
26. Гордон М. В. Наследование по закону и по завещанию. - М., 1987.
27. Грось А. Наследование жилого помещения, находящегося в общей совместной собственности //Российская юстиция. - 2002 -№11.-С. 27-29.
28. Грудцына Л.Ю. Наследственное право в РФ: Учебное пособие. – Ростов-на-Дону.: Феникс, 2005. –160 с.
29. Гусев А.Н. Постатейный комментарий к части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации. - М.: ИНФРА-М, 2003.
30. Данилов Е. П. Наследование по закону и по завещанию. - М., 2001.
31. Кляшко В. Наследование сумм невыполненных пенсий // Российская юстиция. - 2002. - №11. - С. 35.
32. Козлова М.Ю., Буркин С.В. Споры о признании завещания недействительным: проблемы судебной практики // Гражданин и право. – 2006. - № 5. – С.22-35.
33. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации: учебно-практический: части первая, вторая, третья, четвертая. - М., 2009.
34. Корнеева И.Л. Наследственное право Российской Федерации. – М.: Юристъ, 2005.
35. Магомедова З. О некоторых спорных вопросах признания завещания недействительным // Гражданин и право. – 2008. - № 1. – С.79-82.
36. Мананников О.В. Наследование по завещанию и недействительность завещания // Нотариус. - 2003. - №1.
37. Наследственное право / Булаевский Б.А. и др.; отв. ред. К.Б. Ярошенко. - М.: Волтерс Клувер, 2005. С.87-89.
38. Никитюк П.С. Наследственное право и наследственный процесс. - Кишинев, 1973.
39. Парфильев А.В. Наследственное право России. - М., 2002.
40. Правовые основы нотариальной деятельности/ под. ред. В.Н. Аргунова. – 3-е изд. - М., 2007.
41. Покровский И. А. Основные проблемы гражданского права. - М., 2001.
42. Постатейный научно-практический комментарий части третьей Гражданского Кодекса РФ / Под общ. ред. Эрделевского А.М. – «Библиотечка РГ». М., 2001.
43. Сегалова Е. А. Наследование членов семьи и ближайших родственников: история, практика, перспективы // Государство и право. - 2003. - №12.
44. Сегалова Е. Перспектива развития наследования членов семьи // Хозяйство и право. - 1999. - №3. - С. 54-62.
45. Телюкина М.В. Комментарий к разделу V Гражданского кодекса Российской Федерации // Законодательство и экономика. - 2002. - №8.
46. Толстой Ю.К. Наследственное право. – М., 1999.
47. Треушников М. К. Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу РСФСР. - М., 1996.
48. Чельцова Н.В. Особенности рассмотрения судами дел о наследовании// Гражданин и право. - 1999. - №2. - С.3-5.
49. Эйдинова Э. Б. Наследственные дела в практике суда и нотариата. - М., 1997.
50. Ярошенко К. Новое законодательство о наследовании // Хозяйство и право. - 2002. - №2. - С. 20-39.
51. Ярошенко К. Отдельные вопросы наследственного права в судебной практике // Российская юстиция. - 2001. - № 11.
1. Виноградова Р.И., Дмитриева Г.К., Репин В.С. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части третьей / под. ред. В.П. Мозолина. – М., 2006. [↑](#footnote-ref-1)
2. Виноградова Р.И., Дмитриева Г.К., Репин В.С. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части третьей / под. ред. В.П. Мозолина. М., 2006. С.443-449. [↑](#footnote-ref-2)
3. Н. И. Бондарев, Т. Н. Ильина, С. Я. Шимелевич. Удостоверение и исполнение завещаний. С.26 [↑](#footnote-ref-3)
4. Э. Б. Эйдинова. Наследственные дела в практике суда и нотариата. С.50 [↑](#footnote-ref-4)
5. Корнеева И.Л. Наследственное право Российской Федерации. М.: Юристъ, 2005. С.94-97. [↑](#footnote-ref-5)
6. Виноградова Р.И., Дмитриева Г.К., Репин В.С. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части третьей / под. ред. В.П. Мозолина. – М., 2006. С. 450-455. [↑](#footnote-ref-6)
7. Власов Ю. Н., Калинин В. В. Наследование по закону и по завещанию. М., 2001. С. 74. [↑](#footnote-ref-7)