КУРСОВАЯ РАБОТА

по дисциплине: гражданское процессуальное право

по теме:

НОТАРИАЛЬНЫЕ ДЕЙСТВИЯ ПО ОХРАНЕ НАСЛЕДСТВЕННЫХ ПРАВ

Исполнитель студент гр.УЮП-06 \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

подпись, дата

## Руководитель, д-р

филолог. наук \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

подпись, дата

# Якутск 2008

СОДЕРЖАНИЕ

ВВЕДЕНИЕ

1. ТЕОРЕТИЧЕСКИЕ ОСНОВЫ НАСЛЕДСТВЕННЫХ ПРАВООТНОШЕНИЙ
   1. Общее понятие наследственного правоотношения. Объект и субъект наследственного правоотношения
   2. Основания возникновения наследственного правоотношения
   3. Юридическое содержание наследственного правоотношения
2. НОТАРИАЛЬНАЯ ЗАЩИТА НАСЛЕДСТВЕННЫХ ПРАВ
   1. Принятие мер к охране наследства, не требующего управления
   2. Принятие мер к охране наследства, требующего управления
   3. Выдача свидетельства о праве на наследство

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ

ВВЕДЕНИЕ

Наследственное право относится к одним из наиболее востребованных на практике подотраслей гражданского права. Исторически сложившееся как правовой инструмент, обеспечивающий баланс между общественными (социальными) и частными (индивидуальными) интересами в сфере имущественных отношений, наследственное право и в современном мире выступает не только в качестве одного из важнейших способов приобретения права собственности, но и создает условия для защиты имущественных интересов семьи наследодателя.

Наследственное право, будучи непосредственно основанным на складывающихся веками национальных и нравственных традициях семейной организации общества, является одной из наиболее стабильных и консервативных отраслей гражданского законодательства.

Актуальность темы исследования определена необходимостью обеспечения в правовом государстве защиты института частной собственности. Правовая защита наследственных прав является базой охраны права частной собственности, неотъемлемым элементом свободы гражданского оборота. Основные принципы защиты наследственных прав должны базироваться на приоритете прав и свобод человека и иных принципах правового государства.

В настоящее время право наследования гарантируется Основным законом – Конституцией Российской Федерации. Гражданский Кодекс Российской Федерации 1994 года конкретизирует нормы Конституции РФ, отменив практически все законодательные запреты в отношении видов, объема и стоимости имущества, которое может принадлежать гражданам. III часть Гражданского кодекса РФ, содержащая, в частности, раздел V «Наследственное право», принятая и введенная в действие с 1 марта 2002 года, в целом детально урегулировала основные институты наследственного права, создав необходимые правовые гарантии свободы завещательной воли, защиты интересов семьи наследодателя, законности наследования отдельных видов имущества.

В сфере наследственных отношений традиционно именно институт нотариата выполняет функцию по приданию наследственным правам необходимой определенности и бесспорности.

Разграничение нотариальных функций на социальные и содержательные позволяет рассмотреть различные подходы к данной теме. Правоохранительная функция нотариата отражает его место как публично-правового института, который обеспечивает законность и правомерность юридических действий участников гражданского оборота в самом широком смысле, снижая уровень как гражданских, так и уголовных правонарушений [38, стр.12].

Охранительная функция нотариата заключается в возложении на систему нотариата охраны прав участников нотариального производства, в том числе путем содействия в осуществлении их прав и исполнении обязанностей. При этом охранительная функция осуществляется нотариусами не только при совершении нотариальных действий одноименного характера (принятие мер к охране наследственного имущества), но и при совершении практически любого нотариального действия [38, стр.13].

Российские нотариусы обеспечивают гарантии свободы завещания и его исполнимости, в процессе совершения соответствующих нотариальных действий, содействуют охране и защите интересов семьи при наследовании, обеспечивают сохранность наследственного имущества до принятия наследниками наследства.

Правовой основой функционирования института нотариата являются Основы законодательства Российской Федерации о нотариате. Таким образом, первоочередной задачей правовой науки является концептуальная разработка теории нотариальной защиты бесспорных прав, в частности, наследственных.

Несмотря на значительное число новоявленных научных работ, посвященных проблемам наследственного права и нотариальной деятельности, содержание деятельности нотариуса по защите и охране наследственных прав граждан, представляется нам недостаточно исследованным и требующим дальнейшей разработки.

Объект исследования составляют особенности правоприменительной деятельности органов нотариата, направленной на охрану и защиту прав граждан на имущество, переходящее в порядке наследования.

Предметом исследования стали правовые нормы, закрепляющие осуществление нотариальной деятельности и совершение отдельных нотариальных действий, направленных на охрану наследственных прав.

Целью исследования является анализ нотариальных действий по охране наследственных прав.

Для реализации цели необходимо решить следующие задачи:

1. Изучение и анализ теоретических основ понятия наследственного правоотношения.
2. Изучение и рассмотрение объекта и субъекта, основания возникновения и юридического содержания наследственного правоотношения.
3. Изучение и анализ нотариальной защиты наследственных прав граждан.
4. Рассмотрение и анализ мер принимаемых к охране наследства, не требующего и требующего управления, нотариальных действий по выдаче свидетельства о праве на наследство как мере защиты наследственных прав граждан.

Работа состоит из двух глав. В первой главе раскрывается содержание понятия «наследственное правоотношение», рассматриваются теоретические основы - объект и субъект, основания возникновения и юридическое содержание наследственных правоотношений. Вторая глава посвящена изучению нотариальной защиты наследственных прав, где рассматриваются и анализируются особенности охраны наследственных прав граждан путем принятия мер к охране наследства не требующего и требующего управления, рассматривается вопрос выдачи свидетельства о праве на наследство.

1 ТЕОРЕТИЧЕСКИЕ ОСНОВЫ НАСЛЕДСТВЕННЫХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

1.1 Общее понятие наследственного правоотношения. Объект и субъект наследственного правоотношения

«Движение любого правоотношения начинается его возникновением и заканчивается прекращением... За время действия правоотношение может претерпевать то или иное изменение в содержании или в субъектном составе, сохраняя прочие свои черты, продолжая существовать в измененном виде». При жизни гражданин может быть субъектом большого количества правоотношений, носителем прав и обязанностей. После его смерти правоотношения, в которых он участвовал, «утрачивают» свой субъект. Вместе с тем, «бессубъектным» правоотношение не становится: его субъект (лицо управомоченное либо обязанное) остается какое-то время не определившимся, но с момента определения считается, что он вступил в правоотношение в момент «выбытия» из него умершего. Переход субъективного права (в широком смысле -также правовой обязанности) от одного лица (праводателя) к другому (правопреемнику) в порядке производного правоприобретения (в соответствующих случаях - производного приобретения правовой обязанности) именуется в науке правопреемством [10, стр. 48]. Переход не отдельных прав и обязанностей определенного лица, а всей их совокупности называется всеобщим или универсальным правопреемством. Универсальное правопреемство является основой института наследования. При наследовании имущество (имущественные права и обязанности) умершего правопредшественника (наследодателя) в неизменном виде переходит к его правопреемникам (наследникам) как единое целое и в один и тот же момент. При этом имеет место правопреемство непосредственное, под которым понимается прямой переход прав и обязанностей наследодателя к наследникам без предварительной их передачи в виде своеобразной промежуточной стадии какому-либо третьему субъекту.

Переход прав и обязанностей наследодателя к его наследникам в порядке универсального правопреемства осуществляется в пределах наследственного правоотношения. Наследственное правоотношение возникает в тот момент, когда наследодатель «выбывает» из числа субъектов правовых отношений и прекращается, когда их «трансформация» завершена: произошла замена субъектного состава правоотношений. Таким образом, наследственное правоотношение можно определить как урегулированное нормами наследственного права общественное отношение, направленное на переход прав и обязанностей наследодателя к его наследникам в порядке универсального правопреемства.

Объект наследственного правоотношения..

Помимо юридических фактов, к числу необходимых предпосылок наследственного правоотношения относится, на наш взгляд, его объект. Наследственное правоотношение всегда возникает по поводу наследства. Наследством (наследственным имуществом, наследственной массой) выступает вся совокупность имущественных прав и обязанностей наследодателя, переход которых в порядке наследования допускается законом. Наследство является объектом наследственного правоотношения на всех стадиях его развития.

Наследственное правоотношение не возникнет вообще, если для этого не существует «повода», «цели». Такой целью является переход прав и обязанностей наследодателя к наследникам. Соответственно, если не существует имущества наследодателя, которое может в соответствии с законом переходить по наследству, правоотношения наследования не появится. Применительно к рассматриваемому вопросу Д.И. Мейер писал [10, стр. 134]: «Не надо думать... что смерть каждого лица рождает право наследования: в действительности о праве наследования идет речь только тогда, когда имущественные отношения наследодателя представляют более или менее значительный интерес; если же они ничтожны, то о наследстве после него нет и речи - и так умирают тысячи людей!». К.П. Победоносцев среди «поводов к открытию наследства» помимо смерти наследодателя и других условий «осуществления идеи о наследстве» выделял, в частности, наличие имущества, составляющего предмет наследования. Некоторые современные исследователи также отмечают, что «смерть не каждого гражданина порождает наследственные правоотношения, а только тех из них, которые обладали наследственным имуществом». То обстоятельство, что объект правоотношения может иметь значение для возникновения и развития многих видов правовых отношений, являться предпосылкой их возникновения, уже было отмечено в научной литературе.

Для возникновения наследственного правоотношения не достаточно только того, чтобы наследственную массу составляли такие права (имущественный «актив») и обязанности (имущественный «пассив») наследодателя, которые в соответствии с действующим законом могут перейти по наследству. На практике может сложиться ситуация, когда имущество умершего состоит исключительно из одних долгов (пассива) или когда оплатить все имеющиеся долги из состава наследственного имущества не представляется возможным. Указанный случай интересовал еще дореволюционных ученых. Так, Никольский В. писал, что «наследство во всяком случае может иметь место, лишь бы нашелся преемник, и наследство все-таки остается наследством, хотя бы в нем не только не осталось ни одного клочка активного имущества, но если бы даже на умершем остались только одни долги»140. Такой подход основывался на действовавших в то время нормах Свода законов гражданских, в соответствии с которыми (по общему правилу) наследник, принявший наследство, должен был отвечать в случае недостатка наследственного имущества своим собственным.

В настоящее, время каждый из наследников отвечает по долгам наследодателя в пределах стоимости перешедшего к нему наследственного имущества. Как отмечалось в литературе, «предел ответственности наследника - это та денежная сумма, в которую наследство оценивается на момент открытия». Следовательно, в том случае, если имущество умершего состоит только из одних долгов, правоотношения наследования не возникает и наследственного преемства не наступает. Наследственного преемства не наступает и в той части пассива наследственного имущества, которая превышает действительную стоимость его актива. Однако в том случае, когда в составе наследственной массы имеется актив (имущественные права наследодателя) и даже если существующий пассив (долги наследодателя) «обременяет» этот актив в пределах всей его стоимости, возникает наследственное правоотношение.

Субъект наследственного правоотношения.

Для определения субъекта наследственного правоотношения необходимо учитывать, что рассматриваемое правовое отношение проходит в своем развитии два этапа. Первый этап наступает со времени открытия наследства, когда у наследника, призванного к наследованию, возникает право на принятие наследства (отказ от него). Данный этап наследственного правоотношения для наследника, призванного к наследованию, завершается в тот момент, когда право на принятие наследства так или иначе реализуется, то есть когда наследник либо принимает наследство либо не принимает его, то есть тем или иным способом отказывается от него. В том случае, если наследник принял наследство, возникает второй этап в развитии наследственного правоотношения, когда у наследника появляется право на наследство. Второй этап правоотношения продолжается до истечения срока на принятие наследства.

Наследник является управомоченным субъектом наследственного правоотношения на всех этапах его развития. Вопрос о том, кто является обязанным субъектом наследственного правового отношения, неоднозначен и решается в правовой литературе по-разному. Так, можно встретить мнение о том, что субъектом наследственного правоотношения выступает, наряду с наследником, наследодатель. С таким подходом вряд ли можно согласиться: умерший гражданин не обладает правоспособностью, следовательно, не может быть носителем ни прав, ни обязанностей. Своим завещанием наследодатель может только создать дополнительный юридический факт, который в сочетании с другими фактами образует на основе норм закона наследственное правоотношение. Иногда к участникам наследственных правоотношений относят нотариуса, иных лиц, совершающих соответствующие нотариальные действия, отказ получателя, исполнителя завещания (душеприказчика), свидетелей. Представляется, что обязанными субъектами наследственного правоотношения на всех этапах его развития следует считать «всех иных лиц», «противостоящих» наследнику, в состав которых входят и нотариус, и свидетели, и другие вышеперечисленные лица. Последние являются участниками наследственных правоотношений только в составе всех иных лиц. Круг этих лиц является неопределенным. «Все иные лица» выполняют пассивную роль воздержания от совершения действий, могущих воспрепятствовать осуществлению наследником принадлежащего ему права на принятие наследства (на первом этапе развития наследственного правоотношения) и права на наследство (на втором его этапе).

Нельзя рассматривать в качестве самостоятельных субъектов наследственного правоотношения (на всех стадиях его развития) душеприказчиков. Так, из завещания после открытия наследства может возникнуть особое обязательственное отношение, участниками которого выступают исполнитель завещания (душеприказчик) и наследник (наследники) [5, стр. 94]. Такое правоотношение не является собственно наследственным, его материальным объектом выступает, как правило, не вся наследственная масса, а лишь отдельная ее часть. Переход наследства к наследникам в порядке универсального правопреемства (как единого целого, в один и тот же момент) осуществляется в рамках наследственного правоотношения, в то время как обязательственное правоотношение, субъектом которого является душеприказчик, лишь содействует фактической реализации уже произошедшего перехода имущества к правопреемникам. В отдельных случаях исполнитель завещания, наделенный завещателем правом требования по отношению к наследнику, производит передачу перешедшего по наследству имущества другим лицам (отказополучателям). Таким образом, в рамках обязательственного правового отношения душеприказчик осуществляет действия по «опосредованному» переходу наследства к определенным лицам в соответствии с волей завещателя. Данное обязательство является сопровождающим наследственное правоотношение, но не входит в его состав.

К самостоятельным участникам правоотношения наследования нельзя отнести и отказополучателей. Наследственное правоотношение направлено на переход прав и обязанностей, принадлежавших наследодателю, к его универсальным правопреемникам (наследникам). Обязанность же наследника по выполнению завещательного отказа (возложения) появляется у него впервые (у наследодателя этой обязанности не было). Отказополучатель является сингулярным правопреемником наследника (а не наследодателя), передавшего ему свое имущество на основании обязательства, возникшего из завещания.

Вопрос о. невозможности отнесения нотариальных органов, иных лиц, совершающих нотариальные действия, и свидетелей к самостоятельным участникам наследственного правового отношения тесно связан с юридическим содержанием правоотношения, поэтому он будет рассмотрен при его исследовании.

# 1.2 Основания возникновения наследственного правоотношения

Своеобразие оснований возникновения наследственных прав заключается в том, что они всегда выступают не как единичный юридический факт, а как сложный фактический состав. Входящие в него отдельные юридические факты в зависимости от наличия в них проявления воли распадаются на юридические события и юридические действия 7. Всю совокупность юридических фактов, последовательное накопление которых ведет к возникновению наследственного правоотношения, можно условно разделить на две основные группы [8, стр. 123].

1. К первой группе относятся юридические факты, названные в литературе «предпосылками возникновения права иаследования». Они должны иметь место ко времени открытия наследства. От этих фактов зависит, прежде всего, состав правопреемников наследодателя. В свою очередь, в числе первой группы юридических фактов можно отметить факты наследования по завещанию и факты наследования по закону.

Юридическим фактом наследования по завещанию является наличие завещания, совершенного наследодателем в установленном законом порядке. Это юридический факт - действие, совершенное по воле завещателя.

Среди юридических фактов наследования по закону выделяются, в частности, факт состояния лица в определенной степени родства с наследодателем; факт нахождения супруга (супруги) в зарегистрированном браке с наследодателем; факт нахождения гражданина, относящегося к наследникам по закону и указанного в ст.ст. 1143-1145 ГК РФ, на иждивении наследодателя не менее года до его смерти; факт нахождения гражданина, не входящего в круг наследников, указанных в ст.ст. 1142-1145 ГК РФ, на иждивении наследодателя не менее года до смерти наследодателя и факт его совместного проживания с наследодателем факт наступления состояния нетрудоспособности гражданина ко дню открытия наследства; иные факты.

Представляется, что приведенные юридические факты могут быть отнесены к числу выделяемых в науке юридических состоянии. Юридическим состояниям следует отвести самостоятельное место в классификации юридических фактов, которая может быть проведена в зависимости от длительности (завершенности) их проявления или выражения: от однократно совершенного действия или произошедшего события юридические состояния отличаются тем, что имеют длящийся характер. В то же время они могут иметь как волевой (состояние в браке), так и не волевой (состояние в определенной степени родства, состояние нетрудоспособности) характер и относиться к действиям или событиям по волевому критерию. Следует отметить, что О.А. Красавчиков рассматривал состояния (в частности состояние в зарегистрированном браке) в качестве правоотношений, характерной чертой которых (в отличие от большинства гражданско-правовых обязательств) является относительная стабильность. Между тем, по нашему мнению, не все юридические состояния могут быть отнесены к правоотношениям. Например, наследодатель и его дальний родственник могли не состоять ни в каких правовых отношениях, но в то же время при определенных условиях состояние их родства может явиться одним из необходимых юридических фактов, ведущих к возникновению наследственного правоотношения.

2. Ко второй группе юридических фактов, ведущих к возникновению наследственного правового отношения, относятся: а) смерть гражданина (событие); б) объявление безвестно отсутствующего гражданина умершим в судебном порядке (действие). В день смерти гражданина (либо вступления в законную силу судебного решения об объявлении его умершим) открывается наследство.

Среди перечисленных видов юридических фактов для возникновения наследственного правоотношения необходимым и достаточным является только один: смерть (либо объявление умершим) наследодателя. Наступление ко времени открытия наследства иных юридических фактов, в том числе упомянутых юридических состояний, не является обязательным для того, чтобы правовое отношение возникло. При их отсутствии наследство в порядке универсального правопреемства переходит к государству. Наступление такого состава юридических фактов, который приводит к возникновению наследственного правоотношения, является открытием наследства. Можно сказать, что открытие наследства и есть «самое возникновение наследственного правоотношения».

# 1.3 Юридическое содержание наследственного правоотношения

Как было отмечено, со времени открытия наследства начинается первый этап в развитии наследственного правоотношения, когда у всех наследников, призванных к наследованию, независимо от их воли, возникает право на принятие наследства (отказ от него). Содержание этого права сводится к предоставленной наследнику возможности принять наследство либо отказаться от него. Обязанность у «всех иных лиц», противостоящих наследнику, только одна - не препятствовать наследнику в свободном осуществлении его права. Содержанием данной обязанности является воздержание от любых действий, могущих помешать наследнику сделать свободный выбор, обеспечение ему беспрепятственного доступа к наследственному имуществу (в случае, когда оно находится у других лиц, в том числе у других наследников) или в нотариальную контору по месту открытия наследства и т.п. Что касается обязанности органов нотариата (а также иных компетентных лиц) в оказании наследнику содействия в осуществлении его права (которое состоит, в частности, в разъяснении последствий совершаемого действия, обеспечении надлежащего оформления его волеизъявления, незамедлительном приеме заявления и т.п.), то такая обязанность не входит, по нашему мнению, в содержание наследственного правоотношения, являющегося по своей природе материально-правовым. Она носит исключительно процессуальный характер и вытекает из особого правового статуса нотариального органа как субъекта наследственного процесса. Тем более участниками наследственных правоотношений (кроме как в составе «всех иных лиц») не являются свидетели, которые, например, должны присутствовать при вскрытии конверта с закрытым завещанием (п. 4 ст. 1126 ПС РФ). Это участники нотариального процесса, не имеющие никаких прав и обязанностей материального характера в связи с открывшимся наследством. Их связывают исключительно процессуальные отношения с нотариусом [15, стр. 90].

Вопрос о природе возникшего у наследника права на принятие наследства (отказ от него) является спорным в правовой литературе. Так, М.М. Агарков при исследовании некоторых случаев осложнения обязательств обращался к взглядам немецких цивилистов (Цительмана, Зеккеля), выделявших особую категорию «секундарных» прав (Gestaltiingsrechte). Содержанием данной категории субъективных прав выступает возможность установить конкретное правоотношение посредством односторонней сделки. Указанная возможность не относится к числу принадлежащих «всякому и каждому» (например, всякий и каждый может делать предложение вступить в договор, составить завещание и т.д.). Кроме того, в случае Gestahungsrechte праву одной стороны соответствует не обязанность другой стороны, а только связанность ее этим правом (так, например, если кредитор в альтернативном обязательстве имеет право выбора, то этому праву не соответствует какая-либо обязанность должника, а лишь его связанность выбором кредитора). Сам М.М. Агарков не считал так называемые «секундарные» права субъективными гражданскими правами, а рассматривал их в качестве отдельных проявлений гражданской правоспособности. Развивая теорию динамической правоспособности, он рассматривал подобные права как особые состояния, имеющие юридическое значение, как юридические факты, являющиеся «предпосылками» гражданского правоотношения. При этом он раскрыл термин «связанность» секундарным правом: «Gestal-tungsrechte, не создавая для другого лица (или других лиц) обязанности что-либо сделать или воздержаться от определенного действия, оказывают определенное влияние на правоотношения, в которых состоит это другое лицо».

А.Г. Певзнер прямо относил право наследника на приобретение наследства к числу «прав, дающих их субъектам возможность односторонними действиями создать субъективное право для себя или для другого» или к числу «прав, являющихся предпосылками возникновения правоотношения» [12, стр. 94]. Причисляя возникшее у наследника право к числу «основывающих» прав, он не рассматривал его в качестве субъективного права. Участниками наследственного правоотношения он считал только наследников (при их отсутствии - государство). «Возможность определенного выбора, имеющаяся у одного наследника, связывает других возможных правопреемников в их поведении... До момента совершения выбора наследник не имеет права требовать определенного поведения от других участников правоотношения, а эти последние не обязаны к определенному поведению, т.е. здесь нет ни субъективного права, ни правовой обязанности». Содержанием правоотношения в данном случае автор рассматривал «взаимную связанность поведения участников».

С.С. Алексеев рассматривал право на принятие наследства в качестве особого «правообразователыюго правомочия», представляющего собой промежуточную стадию в процессе формирования («образования») субъективного права, т.е. как «незавершенное» субъективное право, право в процессе становления, формирования. По его мнению, «при наследовании правовым связям не соответствуют какие-либо материальные процессы гражданского оборота» и «правоотношения здесь играют узкоспециальную роль: обеспечить своевременное, беспрепятственное заступление нового лица на место умершего - процесс, необходимый по той причине, что со смертью человека сохраняет свое существование субъективное право». Поэтому право на принятие наследства С.С. Алексеев не относил к другим («материальным») субъективным гражданским правам. В связи с этим он также отмечал: «Наследование этого права еще ни о чем не говорит: оно значит не более того, чем наследование возможности сдачи в аренду наследуемого дома: и в том и в другом случаях перед нами - конкретная юридическая возможность, которую еще нужно осуществить...».

В.И. Серебровский признавал право на принятие наследства субъективным гражданским правом наследника, которому, однако, не противостоит ничья конкретная обязанность. Данный подход основывался на понятии субъективного права, предложенного С.Н Братусем, как на «признанную законом меру возможного поведения лица». В данном определении, по мнению В.И. Серебровского, акцент сделан на содержание субъективного гражданского права как на возможность совершения известных действий управомоченным лицом. Исходя из этого, он считал возможным признавать субъективными гражданскими правами и такие правомочия, которым не противостоит чья-либо конкретная обязанность. При этом он не рассматривал субъективное право наследника на принятие наследства в качестве элемента правоотношения, «которому всегда должна соответствовать обязанность другой стороны».

«Господствующим» в современной научной литературе является взгляд на природу исследуемого права, высказанный Б.С. Антимоновым, К.А. Граве, Ю.К. Толстым и О.С. Иоффе. Наследник, не принявший еще наследства, но уже призванный к наследованию, имеет только правомочие либо принять наследство, либо отказаться от него. Никаких других правомочий призвание к наследованию для него не создает: он не становится еще управомоченным в отношении лиц, которые имели обязанности перед наследодателем. Субъективному праву наследника... противостоит обязанность всякого и каждого не препятствовать ему в свободном его осуществлении... Право наследника принять наследство носит абсолютный характер [11, стр. 413], и само наследственное правоотношение на данном этапе своего развития строится по типу абсолютного правоотношения.

Указанный подход к понятию сущности права наследника на принятие наследства представляется правильным. В данном случае нет оснований к непризнанию возникшего у наследника права субъективным гражданским правом. Это право не может существовать и вне правоотношения, без корреспондирующей ему обязанности. С.С. Алексеев сравнивает право на принятие наследства с возможностью сдачи в аренду наследуемого дома. Такое сравнение наглядно демонстрирует принадлежность права на принятие наследства именно к субъективным гражданским правам. В приведенном примере возможность сдачи дома в аренду является лишь одним из отдельных правомочий права собственности на дом. Указанная возможность здесь неотделима от права, в содержание которого она входит. Наследование возможности сдачи дома в аренду не имеет самостоятельного значения: она производна от переходящего по наследству права собственности. Право же на принятие наследства, не входя в содержание какого-либо другого права, способно переходить по наследству самостоятельно.

Необходимо учитывать, что правовое отношение всегда является отношением между людьми. В литературе справедливо отмечается, что субъективное право представляет собой «юридические возможности поведения лица, т.е. право на свое, юридически значимое поведение, право требования, право на обращение к государственным органам за защитой своих юридических возможностей». Таким образом, в содержание всякого субъективного права, в том числе права на принятие наследства (отказ от него), включена возможность не только собственного поведения управомоченного лица, но и возможность требовать определенного поведения от другого лица (других лиц). В противном случае субъективное право как мера возможного поведения лица являлось бы ничем не обеспеченным, «декларативным» правом. Без права требования и права на защиту предоставленная лицу «возможность собственных действий теряет свой юридический характер». Поэтому «всякому субъективному праву соответствует обязанность, точно так же, как не может быть обязанности без корреспондирующего ей права».

Соглашаясь с авторами последней приведенной концепции относительно природы права наследника на принятие наследства, при исследовании наследственных правоотношений нельзя в то же время не учитывать мнения М.М. Агаркова, А.Г. Певзнера и других ученых, выделявших специфические особенности так называемых «секундарных» или «основывающих» прав. На наш взгляд, нельзя признать правильным мнение некоторых авторов о том, что «выделение категории секундарных прав не имеет оснований». Данная позиция будет обоснована при исследовании второго (завершающего) этапа наследственного правоотношения.

Как было отмечено, в случае принятия наследства наследником для него наступает второй этап в развитии наследственного правового отношения. «В противоположность первому, второе правоотношение возникает всегда по воле управомоченных в нем лиц, наследников» 79. «Принятие наследства является актом исключительного значения, так как именно в момент принятия наследства наступает наследственное правопреемство с обратной силой ко времени открытия наследства» . Наследник становится носителем всех прав и обязанностей (за исключением тех, которые в силу закона не могут переходить по наследству), принадлежавших ранее наследодателю. Наследственное имущество считается принадлежащим наследнику со времени открытия наследства. Таким образом, «...вступлению в наследство, когда бы оно ни последовало, придается обратная сила, возводимая к минуте открытия наследства... ».

В правовой литературе высказывалось мнение о том, что с принятием наследства осуществлен переход наследственной массы от наследодателя к его правопреемнику, соответственно, цель наследственного правового отношения с этого момента можно считать достигнутой. В частности, Эндель Лаасик отмечает [6, стр. 109]: «С принятием наследства наследственное правоотношение прекращается и наследник становится правопреемником наследодателя, носителем тех прав и обязанностей, которые ранее принадлежали наследодателю». С этой позицией вряд ли можно согласиться: с момента принятия наследства наследником в рамках наследственного правоотношения могут произойти существенные изменения. Правовое отношение наследования продолжает свое развитие до истечения установленного законом срока на принятие наследства.

В литературе также указывается: «В результате принятия наследства у наследника возникает право на наследство, которое в зависимости от того, что входит в состав наследства, в свою очередь, распадается на ряд прав (правомочий)». Перешедшие к наследнику права, соответственно, могут быть как абсолютными, так и относительными. Так, к нему может перейти право собственности (вещное право) и (или) право требования (обязательственное право). Положение о том, что право на наследство «распадается» на ряд прав, принадлежавших наследодателю, по нашему мнению, является не совсем точным. Нельзя не учитывать, что данные права выступают в качестве составной части материального объекта наследственного правоотношения (наследства). Следовательно, если признавать существование этого правоотношения на втором этапе его развития (то есть после принятия наследства наследником), было бы не вполне логичным совмещать его юридическое содержание (в состав элементов которого входит право наследника на наследство) с материальным объектом (прав, принадлежавших наследодателю). Кроме того, в состав наследства входят и обязанности наследодателя. При таком подходе не вполне понятно, какова их роль в наследственном правоотношении на данном этапе. Поэтому следует, на наш взгляд, различать право на наследство как составную часть элементов наследственного правоотношения, которое является абсолютным («поскольку против притязаний любого и каждого, оспаривающего его правомочия на приобретенное наследственное имущество, наследник может защищаться ссылкой на наследственное правоотношение как на основание возникновения своих наследственных прав»), а также те конкретные права и обязанности, которые переходят к наследнику и составляют содержание других, самостоятельных правоотношений, как абсолютных, так и относительных. Правильным представляется мнение С.С. Алексеева, согласно которому «между правом на принятие наследства и «материальными» правами нет прямой связи: между ними расположено право на наследство», являющееся «правовой ступенькой к преобразованию права собственности и других «материальных» прав умершего лица».

Содержание перешедших к наследнику прав и обязанностей на втором этапе развития наследственного правоотношения не является полностью тождественным содержанию тех прав (и обязанностей), носителем которых был наследодатель. Например, наследодателю принадлежало право собственности на жилой дом. Содержание данного права составляли правомочия наследодателя по владению, пользованию и распоряжению жилым домом по своему усмотрению. Кроме того, собственник был вправе устранять вмешательство всех третьих лиц в ту сферу хозяйственного господства, которую за ним закрепил закон. Приняв наследство, в состав которого входит право собственности, наследник становится субъектом правоотношения собственности, но объем его правомочий до конца не определен. Он пока не вправе продать, подарить, иным образом распорядиться домом. Наследник может владеть и пользоваться имуществом, но границы и этих правомочий до определенного момента не конкретизированы. Это связано с тем, что наследственное имущество (по общему правилу) переходит в общую долевую собственность наследников, а владение, пользование и распоряжение имуществом, находящимся в общей долевой собственности, осуществляются по соглашению всех ее участников. Таким образом, не зная на данном этапе, сколько наследников примет в конечном счете наследство и окажется в числе собственников, наследник в рассматриваемом примере не осведомлен относительно границ принадлежащего ему права собственности. До конца не определен его общий тип поведения (вправе ли он владеть, пользоваться, распоряжаться всем жилым домом или только отдельной долей в праве собственности на него). Так, если принявший наследство наследник продаст жилой дом, принадлежавший по праву собственности наследодателю, то, при «появлении» в дальнейшем других наследников, будет считаться, что он вышел за пределы границ дозволенного ему общего типа поведения. Как верно подчеркивалось в правовой литературе, «при превышении границ дозволенного типа поведения управомоченныи действует не как носитель права, а как лицо, которому соответствующее право вовсе не принадлежит».

Содержанием права наследника на наследство на втором этапе развития наследственного правоотношения является его возможность быть субъектом тех прав и обязанностей, которые принадлежали наследодателю, включающая возможность его защиты от притязаний любого лица на наследственное имущество. Праву наследника на принятое наследство соответствует обязанность всех лиц, состоящая в воздержании от действий, которые могли бы воспрепятствовать ему воспользоваться своим правом. В то же время юридическая возможность определенного поведения наследника в рамках перешедших к нему прав и обязанностей (в абсолютных и относительных правоотношениях) представляется ограниченной. Таким образом, на данном этапе «трансформация» правоотношений, участником которых являлся наследодатель, продолжается до истечения срока на принятие наследства[9, стр. 17].

Особенности наследственных правоотношений на второй стадии его развития обусловлены, прежде всего, тем, что не все наследники еще осуществили свое право на принятие наследства (во всяком случае, об отсутствии таких наследников либо об их нежелании принять наследство в данный период не может быть известно). Наследник, не принявший наследство, не состоит в правовых отношениях с наследником, принявшим наследство, а также с иными участниками наследственного правоотношения на второй стадии его развития, но принадлежащее ему право на принятие наследства оказывает определенное влияние на это правоотношение. Наследник, принявший наследство, не знает границ своих прав (обязанностей) и не может всецело их реализовать именно потому, что он связан возможностью других «потенциальных» наследников принять наследство (отказаться от него), связан возможностью их выбора. В зависимости от их выбора сложившийся субъектный состав наследственного правоотношения может измениться. Он может как увеличиться, так и уменьшиться (например, в случае, если наследство примет наследник по завещанию, которому завещано все имущество). В этом смысле право наследника на принятие наследства можно считать принадлежащим к правам особой категории. Справедливым представляется мнение Ю.К. Толстого, который, относя право на принятие наследства к числу субъективных прав, в то же время отмечает: «По своей юридической природе оно относится к числу так называемых Gestaltungsrecht, то есть прав, содержание которых сводится к образованию другого права (право на право-образование), что в какой-то мере сближает его с элементами правоспособности».

Наследственное правоотношение прекращается по истечении срока на принятие наследства. К этому моменту определен весь круг правопреемников наследодателя, установлен точный объем правомочий каждого наследника в отношении наследственного имущества. Все дальнейшие действия наследников производятся за рамками наследственного правоотношения: правоотношения, возникающие по поводу раздела наследства, оплаты долгов кредиторам наследодателя и т.п., частично урегулированы нормами наследственного права, но не являются собственно наследственными. «Трансформация» правовых отношений, участником которых был наследодатель, к этому времени считается завершенной. «Появление законченного результата правоотношения влечет за собой прекращение данного правоотношения, поскольку цель последнего достигнута».

В связи с отмеченным, представляет интерес вопрос о правовом положении наследственной массы (точнее, входящих в ее состав имущественных прав) в процессе развития наследственного правоотношения. На первом его этапе субъект наследственных прав не определен. Соответственно, права, носителем которых был наследодатель, временно никем не осуществляются, а исполнение соответствующих им правовых обязанностей никем не контролируется. Существует реальная возможность злоупотреблений как со стороны третьих лиц, так и со стороны обязанных субъектов правоотношений. На втором этапе наследник, принявший наследство, не зная пределов перешедших к нему правомочий (и не имея их доказательств), ограничен в праве их осуществления199. В определенной степени он может контролировать исполнение обязанностей кредиторами, обеспечивать сохранность наследства, осуществлять отдельные действия по управлению имуществом. В то же время его интересы по осуществлению перешедших к нему прав могут противоречить интересам тех наследников, которые еще не приняли наследство. Следовательно, на всех стадиях развития наследственного правоотношения существует объективная необходимость в защите прав наследников, которые в конечном итоге станут правопреемниками наследодателя.

# Глава 2. Нотариальная защита наследственных прав граждан

# 2. Принятие мер к охране наследства, не требующего управления

Принятие мер к охране наследства, не требующего управления. «...Наследство в промежутке между моментами его открытия и принятия не становится бесхозяйным и не образует совокупности никому не принадлежащих прав и обязанностей. Оно всегда субъектно, но его субъект до поры до времени остается неопределившимся». Поскольку субъект, приобретающий наследство, определяется лишь впоследствии, наследственное имущество в течение определенного периода времени нуждается в охранительных мерах. К мерам по охране наследственного имущества в широком их понимании относятся любые меры, направленные на сохранение наследства в надлежащем виде, устраняющие всякую возможность его утраты, порчи или расхищения. К ним можно, на наш взгляд, отнести не только составление описи наследственного имущества, оценку наследства, уведомление компетентных органов о наличии в составе наследства имущества с особым правовым режимом, хранение наследства, но также и надлежащее обеспечение вызова всех лиц, призванных к наследованию, что является едва ли не самой важной мерой, устраняющей в конечном итоге необходимость применения остальных.

Принятие отдельных мер по охране наследства нотариусом можно, на наш взгляд, сравнить с осуществлением мер превентивного характера в рамках самозащиты гражданских прав. Так, В.П. Грибанов указывал [8, стр. 217]: «Право собственника или лица, владеющего имуществом на иных основаниях, принимать необходимые меры охраны имущества прямо действующим гражданским законодательством не предусмотрено. Однако такое право существует. Оно косвенно может быть выведено из ряда гражданско-правовых норм». В качестве примера применения подобных мер в литературе рассматривается использование различного рода охранных средств и приспособлений в виде замков, охранной сигнализации и т.п. «По общему правилу использование такого рода охранительных мер допустимо, если не запрещено законом и соответствует обычно принятым правилам». Кроме того, при их совершении управомоченное лицо должно соблюдать границы осуществления своего права на самозащиту.

Под самозащитой гражданских прав обычно понимается совершение управомоченным лицом дозволенных законом действий фактического порядка, направленных на охрану его личных или общественных прав или интересов. Важно отметить, что, несмотря на выраженный превентивный характер рассмотренной выше меры, она (наряду с необходимой обороной и действиями в условиях крайней необходимости) относится авторами к самозащите, выступающей в соответствии со ст. 12 ГК РФ одним из способов защиты гражданских прав. При этом обращает на себя внимание то, что в приведенном определении «охрана» (прав) употребляется в качестве цели защиты.

Представляется, что с аналогичных позиций можно подходить к выявлению сущности мер, принимаемых нотариусом и направленных на охрану наследственного имущества.

Значительная часть действий нотариуса по принятию указанных мер относится по своей природе к действиям фактического порядка, например произведение описи, осуществление вызова наследников, уведомление компетентных органов о наличии в составе наследства имущества с особым правовым режимом. В то же время некоторые действия носят чисто юридический характер, в частности передача нотариусом наследственного имущества по договору на хранение определенным лицам.

В словосочетании «принятие мер к охране наследственного имущества» термин «охрана» (по смыслу - сбережение, сохранение имущества в неизменном виде) используется в качестве цели совершения таких мер. В то же время сами действия нотариального органа по принятию мер к охране наследства не всегда носят исключительно охранительный (предупредительный) характер. В некоторых случаях их следует относить к действиям по защите гражданских прав.

Представляется, что, если такие действия совершаются до принятия наследства наследниками, они в основном носят превентивный характер. Хотя и в этом случае не исключены посягательства на наследственное имущество со стороны третьих лиц. Так, в некоторых случаях принять меры к охране наследственного имущества не представляется возможным: например, лица, проживавшие с наследодателем, возражают против описи, не предъявляют имущество к описи или имущество вывезено. Тогда нотариус составляет об этом акт и уведомляет заинтересованных лиц, а в необходимых случаях - уполномоченный орган государственной власти или местного самоуправления. Кроме того, на практике нередки случаи подачи заявлений физическими или юридичес-кими лицами о принадлежности им отдельных вещей, находящихся среди наследственного имущества. Указанные заявления заносятся нотариусом в акт описи, а заинтересованным лицам разъясняется порядок обращения в суд с иском об исключении этого имущества из описи". Таким образом, нотариус обязан должным образом реагировать на возможные проявления посягательств на имущество наследников. Его действия направлены, в конечном итоге, на их своевременное пресечение [17, стр. 193].

В случае совершения охранительных мер нотариусом после принятия наследства кем-либо из наследников, его действия обычно имеют цель предотвратить реальную угрозу нарушения имущественных прав «отсутствующих» наследников со стороны «присутствующих». Достаточно часто в конкретных жизненных ситуациях указанные категории наследников имеют противоположные интересы. Совершая нотариальное действие, заключающееся в принятии мер к охране наследства, нотариус тем самым препятствует нарушению пределов осуществления наследственных прав наследниками, принявшими наследство.

Учитывая изложенное, можно придти к выводу о том, что действия нотариуса при совершении им мер к охране наследства носят не только охранительный, но во многом и правозащитный характер. Сохраняя имущество в неизменном виде, нотариальные органы способствуют реальному, беспрепятственному осуществлению прав на него правопреемниками наследодателя.

# 2.2. Принятие мер к охране наследства, требующего управления

Если в составе наследства имеется имущество, требующее не только охраны, но и управления (предприятие, доля в уставном (складочном) капитале хозяйственного товарищества или общества, ценные бумаги, исключительные права и т.п.), нотариус в качестве учредителя доверительного управления заключает договор доверительного управления этим имуществом. В рамках

данного договора осуществляется квалифицированное (нередко требующее особых профессиональных навыков) управление отдельными видами имущества, входящего в состав наследства, продолжающееся, как правило, до выявления полного состава правопреемников наследодателя.

Действие нотариуса по заключению договора доверительного управления наследством носит юридический характер. Природа деятельности нотариуса по охране наследственного имущества, требующего управления, определяется его статусом кредитора в обязательстве доверительного управления наследством. Основная специфика данного договора заключается в том, что он заключается нотариусом (учредителем управления) с доверительным управляющим всегда в пользу третьих лиц - наследников. Поэтому нотариус, являясь кредитором обязательства доверительного управления наследством и наделенный широкими правами требования по отношению к должнику, может требовать их исполнения не в свою пользу, а исключительно в пользу наследников. Такая конструкция договора, которая предоставляет нотариусу возможность отстоять интересы наследников даже без их непосредственного участия, представляется оправданной не только до принятия наследства наследниками, когда субъект имущества, требующего управления, вообще не определен, но и после принятия наследства отдельными наследниками, поскольку пределы осуществления ими своих прав (в том числе прав, связанных с заключением договора доверительного управления) еще не выявлены.

Осуществление нотариусом прав требования в отношении доверительного управляющего в целом способствует надлежащему исполнению последним своих обязанностей, вытекающих из договора, и, следовательно, обеспечению прав наследников. В то же время нотариус наделен и такими возможностями, которые непосредственно направлены на защиту прав наследников. Прежде всего, необходимо отметить, что нотариус как учредитель управления имеет право требовать в пользу наследников возмещения убытков, причиненных утратой или повреждением наследственного имущества, с учетом его естественного износа , а также упущенную выгоду . Кроме того, в литературе справедливо указывается, что «практически все способы обеспечения обязательств... могут дать кредитору дополнительные способы защиты нарушенных прав»". Применительно к рассматриваемому виду договора такими способами могут выступать, прежде всего, обращение взыскания на заложенное имущество и выплата неустойки. Для этого в договоре доверительного управления наследством должно быть специально оговорено условие о предоставлении доверительным управляющим залога в обеспечение возмещения убытков, которые могут быть причинены ненадлежащим исполнением договора, а также положение о выплате неустойки.

В определенной степени задачу защиты гражданских прав, возникших из договорного обязательства, призваны обеспечивать некоторые положения о встречном исполнении обязательства.

Так, в договоре доверительного управления наследственным имуществом может быть предусмотрено, что оплата нотариусом вознаграждения доверительному управляющему за определенный период времени будет произведена после предоставления последним отчета о ходе доверительного управления за этот период. Сторона, на которой лежит встречное исполнение обязательства, получает возможность использовать дополнительные способы защиты своих прав: приостановить исполнение своего обязательства либо отказаться от его исполнения и потребовать возмещения убытков [9, стр. 111].

Таким образом, в ходе осуществления доверительного управления наследственным имуществом нотариус имеет право осуществления действий по защите прав наследников, причем не только тех, которым угрожает нарушение, но и уже нарушенных.

Учитывая изложенное, «принятие мер по охране наследства и управлению им» можно отнести к особому процессуальному способу защиты гражданских прав и определить его как совершение нотариусом (иными компетентными лицами) предусмотренных законом действий фактического и юридического порядка в целях охраны прав граждан (иных лиц) на имущество, переходящее в порядке наследования.

# 2.3. Выдача свидетельства о праве на наследство

наследство нотариальный защита

Для выявления особенностей нотариальной защиты наследственных прав граждан путем совершения данного нотариального действия следует установить, что подтверждает свидетельство о праве на наследство и для какой цели оно выдается.

Обратимся к положениям дореволюционного российского права, регламентирующим утверждение наследника в правах наследования. Это действие производилось судом в соответствии со ст. 1408 Устава гражданского судопроизводства. В указанной статье говорилось о том, что явившиеся по вызовам наследники умершего, если они считают необходимым обратиться для определения прав их на наследство, к содействию суда, заявляют о том мировым или общим судебным установлениям... Из приведенной статьи можно сделать вывод о том, что наследники обращались к суду за утверждением своих прав на наследство.

В работе Е.В. Васьковского содержится несколько иная трактовка цели обращения наследников за «утверждением в правах наследства». Автор пишет- «Наследники могут принять наследство фактически, без официального засвидетельствования принадлежащего им права наследования... Но в некоторых случаях такое засвидетельствование представляется необходимым для получения наследственного имущества, а именно, когда для этого нужно обращаться официально к должностным лицам или учреждениям» . Данное толкование позволяет отметить некоторое сходство прежнего утверждения в правах наследства с нынешним юридическим способом принятия наследства (путем подачи соответствующего заявления нотариусу по месту открытия наследства). Е.В. Васьковский противопоставляет фактическое принятие наследства официальному засвидетельствованию принадлежащего наследнику права наследования. Причем следует отметить, что он упоминает именно право наследования, а не право наследника на наследство.

Г.Ф. Шершеневич указывает, что утверждение в правах наследства имеет в виду только «легитимацию наследника», но не судебное признание за ним прав на наследство. При этом «задача суда сводится к удостоверению прав наследования, а не прав на наследство... Своим утверждением суд заявляет всем и каждому, что данное лицо - наследник, призванный завещанием или намеченный законом, но суд не ручается, что права этого наследника не будут опровергнуты другим лицом, способным доказать превосходство своих прав» [16, стр. 239]. Такой подход объяснялся тем, что законодательство того времени не устанавливало какого-либо жесткого срока, в течение которого наследник должен был принять наследство. В любое время могли явиться наследники, имеющие «больше прав на наследство», чем «утвержденный в правах», и просить суд также утвердить их в правах наследования в охранительном порядке, «если принявший наследство не спорит против их прав». В противном случае они могли обратиться к суду в порядке исковом. Указанное вытекало из того, что только в том случае, если наследник не принял наследство в течение десяти лет со времени вызова наследников или со времени открытия наследства, если вызова не было, он терял само наследственное право (Свод законов гражданских. Т. X. Ч. 1. Ст.ст. 1162, 1244).

В статье 3975 Свода кассационных положений по вопросам русского гражданского процессуального права отмечалось, что утверждением кого-либо в правах наследства доказывается лишь переход к наследнику всех прав наследодателя на его имущество, но не принадлежность ему того или другого имущества". Это положение, основанное на судебной практике начала XX столетия, позволяет заключить, что наследник, утвержденный в правах наследования, официально признавался судом лицом, к которому переходит все имущество наследодателя в порядке универсального правопреемства. Такое признание влекло возможность наследника не только свободно владеть и пользоваться наследственным имуществом, но и беспрепятственно распоряжаться им, в том числе отчуждать другим лицам. Из этого следует, что право на наследство (а не только право наследования, что означает право на принятие наследства) к наследнику все же переходило. Другое дело, что положение такого наследника не было устойчивым (по крайней мере, в течение десяти лет со времени вызова наследников или со времени открытия наследства, если вызова не было). В любой момент мог явиться другой наследник и доказать, что права на наследство принадлежат на самом деле ему. Определение суда об утверждении наследника в правах наследства, таким образом, лишь официально подтверждало, что по состоянию на определенный момент времени право на наследство имеет такой-то наследник. При этом вынесенное судом определение не имело силы правоподтверждающего документа на отдельные виды наследственного имущества.

Некоторые черты, свойственные российскому дореволюционному наследственному праву, отмечаются также и в ныне действующем законодательстве ряда зарубежных государств. Так, в соответствии с параграфом 2353 Германского Гражданского уложения по заявлению наследника суд по наследственным делам выдает ему свидетельство о его правах на наследство, а если он призывается к наследованию только в части, - о размерах его наследственной доли... При этом перед выдачей свидетельства суд устанавливает ряд фактов, доказывающих права наследника (параграф 2354 ГГУ), но не определяет состав и место нахождения конкретного наследственного имущества . Поэтому свидетельство о праве наследования в Германии также не подтверждает право наследника на определенные виды имущества, а лишь устанавливает, что права на все наследство в целом либо определенная доля наследства признается принадлежащей конкретному наследнику.

Действующее российское законодательство вносит большую ясность в определение правового статуса наследника по отношению к наследственному имуществу (во всяком случае, по сравнению с дореволюционным правом). Оно устанавливает срок, в течение которого наследник должен решиться на принятие наследства (либо на отказ от него). С момента принятия наследства наследник приобретает право на наследство, считающееся принадлежащим ему со времени открытия наследства. Именно это право подтверждает свидетельство о праве на наследство, что ясно даже из названия документа. Б.С. Антимонов и К.А. Граве в свое время подчеркивали, что указанное свидетельство «подтверждает силою авторитета государственного органа (нотариальной конторы), выдающего это свидетельство, права наследника на наследственное имущество». При этом следует обратить внимание на неточность применения иногда термина «свидетельство о праве наследования»

Таким образом, нотариус не только устанавливает факт принадлежности наследнику самого права наследования, но выдачей свидетельства подтверждает право наследника на наследственное имущество. Причем, в отличие от положений дореволюционного права России, а также норм, установленных законодательством Германии, свидетельство, выдаваемое нотариусом, подтверждает не принадлежность наследнику права на наследственную массу в целом (либо на долю всей наследственной массы), а принадлежность ему строго определенного, конкретного имущества, входящего в состав наследства (либо доли определенного имущества). Свидетельство о праве на наследство является документом, подтверждающим право лица, указанного в нем в качестве наследника, на указанное в том же свидетельстве наследственное имущество.

Выдаче свидетельства о праве на наследство предшествует установление нотариусом ряда юридических фактов, подтверждающих право гражданина на наследство. При этом необходимо учитывать, что, устанавливая факт принятия наследства надлежащим лицом, нотариус проверяет не только возникновение у лица самого права на принятие наследства (призвание наследника к наследованию), но и строгое соблюдение пределов его осуществления. В том случае, если наследство принято за пределами установленного законом срока, ненадлежащим способом или ненадлежащим субъектом, нотариус не вправе выдать свидетельство. Нотариальный орган определяет правомерность приобретения права на наследство и устанавливает объем правомочий, входящих в содержание перешедших к наследнику прав.

Только получив свидетельство о праве на наследство - документ, подтверждающий право на определенный вид наследственного имущества, наследник получает возможность свободно реализовать принадлежащее ему право, поскольку распоряжение некоторыми видами имущества, переходящего в порядке наследования (в частности, недвижимостью), невозможно без такого свидетельства. Свидетельство о праве на наследство необходимо для устранения всякой неопределенности по поводу принадлежащих наследнику прав в отношении наследственного имущества и имеет силу их «бесспорного доказательства» [17, стр. 188]. Учитывая изложенное, выдачу свидетельства о праве на наследство следует отнести к одному из процессуальных способов защиты гражданских прав и определить его как осуществление нотариальным органом (иным компетентным лицом) основанного на законе признания права гражданина (иного лица) на определенное имущество, перешедшее к нему в порядке наследования.

Рассмотрев некоторые общие положения, характеризующие принятие мер к охране наследства (управлению им) и выдачу свидетельства о праве на наследство, необходимо отметить, что определяющими правовую природу нотариата в рамках наследственного процесса следует считать его защитные функции. Из этого и следует исходить при рассмотрении особенностей каждой из указанных категорий нотариальных действий.

# Заключение

В заключении можно сказать, что цель настоящей работы была направлена на раскрытие возможностей органов нотариата по защите гражданских прав и особенностей этой защиты применительно к наследственным правоотношениям.

В отличие от проблем нотариата, вопросы наследования получили достаточно глубокое освещение в научной литературе. В то же время с принятием третьей части Гражданского Кодекса РФ в состав норм наследственного права России введен ряд новелл, требующих углубленного изучения в связи с неоднозначным их толкованием в теории и на практике. Так, значительные сложности порождает применение нормы, устанавливающей презумпцию фактического принятия наследства; спорным является вопрос о механизме реализации наследником выбора оснований наследования; возникают проблемы, связанные с появлением в Законе нескольких категорий нетрудоспособных иждивенцев наследодателя. Новым для гражданского права России является институт доверительного управления наследственным имуществом, практически не исследованный в науке. Вопросы о порядке заключения договора доверительного управления наследством, о его существенных условиях, об ответственности за ненадлежащее исполнение и конструкции договора порождают многочисленные разногласия среди нотариусов. Отсутствие единообразия в их решении с учетом возможной имущественной ответственности за ущерб, причиненный наследникам, нередко приводит к уклонению нотариуса от заключения договора доверительного управления наследственным имуществом, что не способствует защите прав граждан.

Таким образом, комплексное исследование проблем нотариальной защиты наследственных прав граждан, с учетом третьей части ГК РФ, были проанализированы нами.

# Список литературы

I. Нормативно-правовые и другие официальные документы.

1. Конституция Российской Федерации. – СПб.: Литера. 1999. – 48 с.

2. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть третья. – М.: «Ось-89», 2001. – 48 с.

3. Определение Конституционного Суда Российской Федерации от 5 октября 2000 г. № 200-О // СПС «Консультант-Плюс».

4. Послание Президента Российской Федерации Федеральному Собранию Российской Федерации // Российская газета. 2004. 27 мая. № 109.

5. Постановление Президиума Верховного Суда РСФСР N 155-П-3-7 по иску Дунаева к Парамоновой и др. // Сборник постановлений Президиума и определений Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РСФСР 1957 - 1958 гг. Госюриздат, 1960.

II. Специальная литература

6. Агарков М.М. Гражданское право: Учебник для юридических вузов. Часть I. М., 1998.

7. Агарков М.М. Проблема злоупотребления правом в советском гражданском праве // Избранные труды по гражданскому праву. Том II. М.: АО «Центр ЮрИнфоР», 2002.

8. Антимонов Б.С., Граве К.А. Советское наследственное право. М.: Госюриздат, 1955.

9. Басин Ю.Г., Диденко А.Г. Защита субъективных гражданских прав // Юридические науки. Вып. 1. Алма-Ата, 1971.

10. Брагинский М.И. Комментарий части первой Гражданского кодекса РФ. М.: Редакция журнала «Хозяйство и право», Фирма «Спарк», 1995

11. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга первая. Общие положения. М.: Издательство «Статут», 2001.

12. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга третья. Договоры о выполнении работ и оказании услуг. М.: Издательство «Статут», 2002.

13. Братусь С.Н. О соотношении гражданской правоспособности и субъективных гражданских прав // Советское государство и право. 1949

14. Васкэ Ж.А. Особенности нотариальной деятельности в сфере обеспечения законности наследования // Право и жизнь. — 2006. — № 105(15).

15. Витрянский В.В. Проблемы арбитражно-судебной защиты гражданских прав участников имущественного оборота. Дис. ... докт. юр. наук в форме науч. доклада. М., 1996.

16. Гаврилов В.Н. Наследование в условиях проведения правовой реформы в России. Диссертация на соискание ученой степени кандидата юридических наук. Саратов, 1999.

17. Германское право. Часть I. Гражданское уложение / Под ред. В.В. Залесского. М.: Международный центр финансово-экономического развития, 1996. Параграфы 2353, 2354.

18. Гражданское право. Том I. 2-е издание / Под ред. Е.А. Суханова. М.: Издательство «БЕК», 2000.

19. Гражданское право. Часть 1 / Под ред. А.Г. Калпина, А.И. Масляева. М.: Издательство «Юрист», 1997.

20. Грибанов В.П. Пределы осуществления и защиты гражданских прав // Осуществление и защита гражданских прав. М.: Издательство «Статут», 2001.

21. Грибанов В.П. Сроки в гражданском праве // Осуществление и защита гражданских прав. М.: Издательство «Статут», 2001.

22. Дроников В.К. Наследственное право Украинской ССР. Киев: Издательское объединение «Вища школа», Издательство при Киевском государственном университете, 1974.

23. Ем В.С. Гражданское право. Том 1 / Под ред. Е.А. Суханова. М.: Издательство «БЕК», 1994

24. Ем В.С. Гражданское право. Том I. 2-е издание / Под ред. Е.А. Суханова. М.: Издательство «БЕК», 2000.

25. Емельянов В. Запрет злоупотребления гражданскими правами // Законность. 1999. N 10

26. Иоффе О.С. Гражданско-правовая охрана интересов личности / Под ред. Б.Б. Черепахина. М.: Издательство «Юридическая литература», 1969.

27. Иоффе О.С. Советское гражданское право. Курс лекций. «Правоотношения, связанные с продуктами творческой деятельности. Семейное право. Наследственное право». Ленинград: Издательство Ленинградского университета, 1965.

28. Кардакова З.А. Гражданское право. Часть первая / Под ред. В.П. Мозолина, А.И. Масляева. М.: Издательство «Юристъ», 2003.

29. Малеина М.Н. Гражданское право. Часть первая / Под ред. В.П. Мозолина, А.И. Масляева. М.: Издательство «Юристъ», 2003.

30. Менглиев Ш.М. Защита имущественных прав граждан. Душанбе,

31. Нерсесов Н.О. Понятие добровольного представительства в гражданском праве // Представительство и ценные бумаги в гражданском праве. М.: Издательство «Статут», 2000.

32. Никитюк П.С. Наследственное право и наследственный процесс. Кишинев: Издательство «Штиинца», 1973

33. Павлов А.А. Присуждение к исполнению обязанности в натуре как способ защиты гражданских прав обязательственных правоотношениях. Дис. ... канд. юр. наук. СПб., 2001.

34. Пашин В.М. Институт злоупотребления субъективными правами de lege ferenda // Актуальные проблемы гражданского права. Выпуск седьмой / Под ред. О.Ю. Шилохвоста. М.: Издательство «Норма», 2003.

35. Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права. М., 1998.

36. Покровский И.А. Проблема прочности права. Вопрос о субъективном гражданском праве и о злоупотреблении правом // Основные проблемы гражданского права. М.: Издательство «Статут», 2001.

37. Рубанов А.А. Закон о наследовании. М.: Издательство «Знание», 1984

38. Самсонов В.В. Нотариат: курс лекций: учебное пособие для вузов. – М.: Издательство «Экзамен», 2006. – 252,[4]с. (Серия «Курс лекций»)

39. Сергеев А.П. Гражданское право. Том 1 / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. М.: Издательство «Проспект», 2002

40. Сергеев А.П., Толстой Ю.К., Елисеев И.В. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации (постатейный). Часть третья. М.: Издательство «Проспект», 2002. С

41. Серебровский В.И. Очерки советского наследственного права. М.: Издательство Академии наук СССР, 1953.

42. Советское гражданское право. Том 2 / Под ред. В.А. Рясенцева. М.: Издательство «Юридическая литература», 1976.

43. Суханов Е.А. Гражданское право. Том I / Под ред. Е.А. Суханова. М.: Издательство «БЕК», 2000.

44. Телюкина М.В. Наследственное право // Комментарий Гражданского кодекса Российской Федерации. М.: Издательство «Дело», 2002.

45. Фридман Н.П. Сроки в гражданском праве / Под ред. В.А. Рясенцева. М.: ВЮЗИ, 1986.

46. Черепахин Б.Б. Правопреемство по советскому гражданскому праву // Труды по гражданскому праву. М.: Издательство «Статут», 2001.

47. Шершеневич Г.Ф. Курс гражданского права. Тула: Издательство «Автограф», 2001.

48. Шилохвост О.Ю. Комментарий к статьям 1164-1173 ГК // Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части третьей (постатейный) / Отв. ред. К.Б. Ярошенко, Н.И. Марышева. М.: Контракт; Инфра-М, 2004. С. 201-269 (4,3 п.л.).—2-е изд., испр. и доп. М.: Контракт; Инфра-М, 2006.

49. Шилохвост О.Ю. Комментарий к части третьей Гражданского кодекса РФ / Под ред. А.Л. Маковского, Е.А. Суханова. М.: Издательство «Юристъ», 2003.

50. Эйдинова Э.Б. Автореферат диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук. М., 1972.