**Завещание**

Содержание

|  |  |
| --- | --- |
| Содержание…………………………………………………………………………………. | 2 |
| Введение ……………………………………………………………………………………. | 3 |
| Глава1 Понятие и содержание наследования по завещанию ……………………... | 6 |
| 1.1 Становление и развитие правового регулирования наследственных отношений …………………………………………………………………………………... | 6 |
| 1.2 Понятие завещания по гражданскому законодательству РФ …………………. | 9 |
| 1.3 Правовой анализ завещания ………………………………………………………... | 14 |
| 1.4 Порядок изменения и отмены завещания ………………………………………… | 18 |
| 1.5 Формы завещания в соответствии с новейшим гражданским законодательством ……………………………………………………………………….. | 21 |
| Глава 2 Некоторые аспекты совершения завещаний ……………………………… | 29 |
| 2.1 Завещания, приравненные к нотариально удостоверенным …………………. | 29 |
| 2.2 Специальные распоряжения завещателя ………………………………………… | 38 |
| 2.3 Порядок признания завещания недействительным и его правовые последствия ………………………………………………………………………………… | 40 |
| 2.4 Некоторые правовые проблемы института наследственного права в России  | 42 |
| Заключение …………………………………………………………………………………. | 46 |
| Библиография ……………………………………………………………………………… | 48 |
| Приложения ………………………………………………………………………………… | 52 |

Введение

В современных условиях имущество, которое может принадлежать гражданину на праве собственности, ни ограничено, ни по составу, ни по количеству, ни по стоимости. В частной собственности граждан оказалось весьма ценное имущество это квартиры, жилые дома, акции, ценные бумаги, денежные средства внесенные во вклад в банк, другое имущество.[[1]](#footnote-1)

Совершенное естественно, что оставаться безразличным к судьбе своего имущества на случай смерти граждане не могут и не должны. До недавнего времени законодательство, которое регулировало наследственные правоотношения, то есть основания, порядок и условия перехода имущества гражданина (наследодателя) в случае его смерти к другим лицам (наследникам), - Гражданский кодекс РСФСР 1964г. [[2]](#footnote-2) - было рассчитано на существовавшие в момент его принятия экономические условия, которые характеризовались, среди прочего, преобладающей ролью социалистической собственности, и в первую очередь государственной, ограничение личной собственности граждан по ее составу, объему, источникам приобретения. Изменение экономических условий, утверждение частной собственности граждан и всемерная ее защита со стороны государства привели к принятию нового законодательства – третьей части Гражданского кодекса Российской Федерации, на основании Федерального закона РФ «О введении в действие части третьей гражданского кодекса Российской Федерации» № 147-ФЗ, от 26 ноября 2001 года, вступающим в действие с 1 марта 2002 года. Кроме того, в отношении завещаний, составленных до вступления в силу третьей части ГК РФ, применяются правила о недействительности завещания, закрепленные в ГК РСФСР (ст.7 федерального закона РФ «О введении в действие части третьей гражданского кодекса Российской Федерации» № 147-ФЗ, от 26.11.01 г.), независимо от того когда по ним откроется наследство – до 1 марта 2002 г. или после. Все вышеперечисленное свидетельствует об актуальности выбранной темы.

**Целью, данной работы является**: изучение и анализ проблем связанных с наследственным правом, раскрытие сущности завещания, рассмотрение форм завещания, исследование нового законодательства, сравнительный анализ его со старым, выявление и анализ проблем, связанных с наследственными правоотношениями, постановка вопросов, оставленных законодателем без надлежащего внимания анализ судебной практики по делам о наследовании, рассмотрение коллизионных вопросов в этой области.

Проводя анализ правовой основы, следует отметить, что вопросы наследственного права регулируются многими нормативными актами. В статье 35 Конституции РФ сказано, что право наследования гарантируется. Основным документом, регулирующим наследственные правоотношения, в настоящее время является раздел V третьей части Гражданского кодекса РФ. Важным источником наследственного права является раздел VII Гражданского кодекса РСФСР 1964 года, также регулируют права наследования нормы Основ гражданского законодательства, Семейного кодекса РФ. Большое значение для правильного разрешения споров о наследовании имеет Постановление Пленума Верховного суда РФ от 23 апреля 1991г. №2 в редакции постановления Пленума от 21 декабря 1993 г. № 11 «О некоторых вопросах, возникающих у судов по делам о наследовании» и другие правовые акты, о которых будет сказано ниже.

В научной литературе, вопросы наследования наиболее полно освещены в книгах таких авторов как Барщевский М.Ю. «Наследственное право»,

Пронина М.Г. «Право наследования», Власов Ю. Н. «Наследственное право РФ» и многих других.

Нормативная база, касающаяся вопросов наследственного права, достаточно обширна, однако даже с принятием третьей части ГК РФ не были устранены некоторые пробелы в законодательстве, более того появились новые нерешенные вопросы, которые будут рассматриваться в данной работе.

Глава 1 Понятие и содержание наследования по завещанию

* 1. **Становление и развитие правового регулирования наследственных отношений**

Наследование является одним из известных древнейших правовых институтов, упоминания о котором можно найти в самых первых письменных источниках: глиняных табличках Шумера, египетских иероглифах и т.д. и т.п.

В Афинах о наследовании по завещанию впервые упоминается в законодательстве Солона (VI век до н. э.), права завещателя здесь несколько ограничены. Завещать мог лишь мужчина, не имеющий сыновей. Отец, имеющий детей мужского пола, усыновленные, а также женщины не могли завещать. [[3]](#footnote-3)

В привычном для нас виде основные институты наследственного права зародились в Древнем Риме; впоследствии были восприняты гражданским правом новых народов и составляют до сих пор основу наследственного права всех зарубежных государств.

Именно римскому праву современные законодательства обязаны самим понятием наследования, как универсального преемства, в силу которого на наследника не только переходят, в качестве единого комплекса права и обязанности наследодателя, но и возлагается ответственность своим имуществом за долги наследодателя, создается своего рода продолжение в лице наследника, юридической личности наследодателя. Вместе с идеей универсального преемства римское право выработало, и понятие сингулярного преемство по случаю смерти: понятие завещательных отказов (легатов), в силу которых определенные лица приобретали отдельные права на принадлежавшее завещателю имущество, не становясь субъектами каких бы то ни было обязанностей.[[4]](#footnote-4) С этими основными понятиями системы наследования как преемства в правах и обязанностях вследствие смерти, римское право создало ряд положений об основаниях наследования, о порядке приобретения наследства, об отношениях наследников между собою и с кредиторами наследодателя.

Римские законы XII таблиц знали два основания наследования: наследование по завещанию и наследование по закону, которое имело место если наследодатель умирал, не оставив завещания.

Первым по времени основанием наследования было в Риме, как и везде, наследование по закону, в силу которого имущество оставалось в семье, признававшейся в глубочайшей древности единственной носительницей прав на это имущество, однако, законы XII таблиц исходят уже из представления о завещании, как о нормальном, наиболее часто встречающимся основании наследования.

В итоге своего развития, наследственное право Древнего Рима устанавливало четыре разряда наследников по закону для родственников вплоть до шестой степени родства (включая детей троюродных братьев и сестер), причем присутствие родственников в каждом разряде исключало из числа наследников следующие разряды.

Римский принцип сохранился в системе наследственного права почти всех цивилизованных государств. Например, по французскому законодательству в очередь наследников по закону попадают родственников вплоть до шестой степени родства, а в германии количество очередей, призываемых к наследованию, вообще не ограничено.

В дореволюционном русском праве существовало правило о наследниках по завещанию и наследниках по закону: «Право наследования … простирается на всех членов рода, одно кровное родство составляющих, до совершенного прекращения одного не только в мужском, но и в женском поколении». Это правило означало, что родственники призываются к наследованию по русскому законодательству без ограничения степенью родства.[[5]](#footnote-5)

Совершенно иным образом наследственное право развивалось в советский период. Первым декретом советской власти в области наследственного права был декрет ВЦИК от 27 апреля 1918 г. «Об отмене наследования»[[6]](#footnote-6). Право наследования было восстановлено лишь 1922 году (ст. 418 ГК РСФСР 1922 г.) в связи с принятием первого советского гражданского кодекса, который кардинально отличался от дореволюционного законодательства о наследовании. Было установлено две очереди наследников. При отсутствии завещания к наследованию по закону призываются только самые ближайшие родственники. В первую очередь наследников входят дети, супруг и родители умершего. Во вторую очередь – братья и сестры умершего его дед и бабка. Устанавливали эти нормы ввиду близкой победы коммунизма и отмирания частной собственности, а соответственно и буржуазного института наследования.

Следующим этапом в развитии наследственного права в России было принятие Гражданского кодекса РСФСР от 1 октября 1964 года (раздел VII).

И, наконец, последний этап – третья часть Гражданского кодекса РФ от 1 марта 2002 г. (раздел V).

* 1. **Понятие завещания по гражданскому законодательству РФ**

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

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

 В реальной жизни наследование по закону встречается гораздо чаще, чем наследование по завещанию. Прежде всего следует обратить внимание на то, на что упорно в течении многих лет указывает статистика стран, которые бесспорно следует отнести к числу демократических правовых государств с развитой рыночной экономикой, Германии , Англии, Франции, Нидерландов и многих других: около 70 процентов граждан не оставляют завещаний.[[7]](#footnote-7) В России завещание, это нечто особенное, оставляемое до недавнего времени лишь небольшим числом весьма «продвинутых» в юриспруденции граждан. Причин тому много – невысокая правовая культура части населения, смерть в раннем возрасте, скоропостижная смерть, суеверная боязнь составлением завещания ускорить естественное течение событий и другие.

 Итак, для наследования нужны основания – либо завещание, либо по закону и это не может быть предметом соглашения[[8]](#footnote-8). Если нет наследников ни по завещанию, ни по закону, то право наследования переходит к государству (статья 1141 ГК).

 Наследование по закону имеет место тогда, когда:

1. не было составлено завещание;
2. Завещание было составлено, но признано недействительным судом (оспоримое завещание). При этом недействительность завещания не лишает лиц, указанных в нем в качестве наследников или отказополучателей, права наследовать по закону или на основании другого действительного завещания;
3. Все наследники по завещанию либо не имеют право принимать наследство, либо никто из них не принял наследства, либо все наследники отказались от наследства и при этом никто из них не указал, что отказывается в пользу другого наследника (ст. 1158 ГК РФ), имущество умершего считается выморочным. Выморочное имущество переходит в порядке наследования по закону в собственность Российской Федерации;
4. наследник по завещанию умер раньше наследодателя, при отсутствии другого назначенного наследника.

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

В нашей литературе наиболее распространено определение завещания как односторонней сделки, выражающей личное распоряжение гражданина на случай своей смерти, сделанное в установленном законом форме и направленное, прежде всего, на распределение наследственной массы между лицами, названными завещателем своими наследниками, в порядке установленном завещателем.[[9]](#footnote-9)

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

Римский юрист Ульпиан определял завещание так: «Завещание есть правомерное выражение воли, сделанное торжественно для того, чтобы оно действовало после нашей смерти».[[10]](#footnote-10)

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

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

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

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

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

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

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

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

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

устанавливающая порядок правопреемства в правах и обязанностях наследодателя после его смерти.[[11]](#footnote-11)

* 1. Правой анализ завещания

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

Свобода – в данном случае это возможность проявление наследодателем своей воли на основе осознания законов общества при отсутствии каких-либо ограничений.[[12]](#footnote-12)

Свобода завещания означает, что наследодатель;

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

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

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

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

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

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

Право завещать любое имущество означает, что завещатель вправе:

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

 Под имуществом понимается как движимое, так и недвижимое имущество. Наследодатель вправе разделить свое имущество по долям между наследниками. В завещании он может указать только то имущество, которое у него имеется в наличии, а в отношении того которое приобретет уже после того, как составит завещание, может дать какие- либо распоряжения (например, разделить накопленные деньги в определенных долях).[[13]](#footnote-13)

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

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

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

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

Законодательство регулирует так же доли наследников в завещанном имуществе в статье 1122 ГК РФ сказано «имущество, завещанное двум или нескольким наследникам без указания их долей в наследстве и без указания того, какие входящие в состав наследства вещи или права кому из наследников предназначаются, считаются завещанным наследникам в равных долях». Законодатель указал, что наследство считается завещанным в равных долях двумя или несколькими наследниками, если в завещании не определены их доли в наследстве, не указано какие вещи входят в состав наследства каждого, кому какие права из наследников переходят. Если в наследственную массу входит неделимая вещь, завещанная в равных долях, доли этой вещи будут определяться от ее стоимости. При согласии наследников в свидетельстве может быть указан порядок пользования такой неделимой вещью. Все разногласия будут разрешаться в судебном порядке[[14]](#footnote-14).

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

1.4 Порядок изменения и отмены завещания

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

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

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

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

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

В случае получения заявления об отменен ранее сделанного завещания, либо получения нового завещания, отменяющего или изменяющего предыдущее, нотариусы делают отметку об этом на экземпляре завещания, хранящегося в государственной нотариальной конторе, в реестре для регистрации нотариальных действий и алфавитной книги. Если завещатель предоставляет имающийся у него экземпляр завещания, то отметка об отменен завещания делается и на этом экземпляре, и он приобщается к экземпляру, находящемуся в делах нотариальной конторы. Отмена завещания, совершенная в любой установленной форме, безвозвратна. Это означает что, если завещание отменено последующим завещанием, а затем последующее завещание отменено поданным по этому поводу уведомлением, первое завещание не восстанавливается и складывается ситуация, при которой наступает наследование по закону, поскольку ни одного завещания нет.[[15]](#footnote-15)

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

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

* 1. Формы завещания в соответствии с новейшим гражданским законодательством

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

В завещании должны быть указаны место и дата его удостоверения.

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

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

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

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

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

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

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

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

1) в силу физических недостатков последнего;

2) его тяжелой болезни;

3) неграмотности.

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

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

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

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

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

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

Законодательство предусматривает так же закрытую форму завещания

 (ст. 1126 ГК РФ).

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

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

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

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

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

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

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

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

Но если завещание, составленное при чрезвычайных обстоятельствах, все-таки останется действительным (если завещатель умирает, не успев оформить его соответственным образом), то оно подлежит исполнению. Исполнение такого завещания будет носить сложный характер. И здесь все будет зависеть от наследников, от заинтересованных лиц, поверят ли они в то, что завещание было составлено при чрезвычайных обстоятель­ствах и без всякого давления, или будут опротестовывать его. В данном случае это будет спорный вопрос, и разрешать его будет суд, но только в том случае, если заинтересованные лица обратятся за судебной защитой.

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

Глава 2 Некоторые аспекты совершения завещаний

**2.1 Завещания, приравненные к нотариально удостоверенным**

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

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

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

3) завещания граждан, находящихся в разведочных, арктических

или других подобных экспедициях, удостоверенные начальникам этих экспедиций;

4) завещания военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских

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

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

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

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

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

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

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

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

Об этом свидетельствует также судебная и нотариальная практика.

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

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

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

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

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

*«Смертное завещание:*

*Марцевой Екатерины Ивановны на двоюродную сестру Валькирьеву Ефросию Ивановну*

*Завещание*

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

Суд признал завещание недействительным. Если вышестоящие инстанции оставят решение в силе, то в права наследства вступит родной сын покойного».[[16]](#footnote-16)

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

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

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

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

1) удостоверяют завещания;

2) удостоверяют доверенности;

3) принимают меры к охране наследственного имущества;

4) свидетельствуют верность копий документов и выписок то них;

5) свидетельствуют подлинность подписи на документах.

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

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

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

Совершение должностными лицами органов исполнительной власти нотариальных действий регулирует "Инструкция о порядке совершения нотариальных действий должностными лицами органов исполнитель­ной власти" от 19 марта 1996 г. N 1055. Не будем останавливаться на ее положениях подробно, поскольку требования к действиям должност­ных лиц, аналогичны требованиям к нотариусам.[[17]](#footnote-17)

**2.2 Специальные распоряжения завещателя**

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

Завещательный отказ представляет собой возложенное на наследника исполнения по завещанию каких-либо обязательств в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей).[[18]](#footnote-18) Завещательный отказ представляет собой определенную обязанность по исполнению какого-либо обязатель­ства имущественного характера, которую должен совершить наследник за счет наследства. Отказополучатели на основании завещательного отказа имеют право требовать исполнения от наследника определенной возло­женной на него обязанности.

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

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

Предметом завещательного отказа могут быть:

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

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

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

Завещательное возложение может иметь несколько видов:

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

В случае неисполнения завещательного возложения все заинтересованный лица могут обратиться в суд. Заинтересованными лицами в завещательном возложении могут быть сами наследники, исполнитель завещания, иные лица, которые могут иметь отношение к данному завещательному возложению.[[19]](#footnote-19)

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

О недействительности завещания говорится в статье 1131 ГК РФ.

Возможны два варианта недействительности завещания в зависимости от основания:

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

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

Основные условия действительности завещания:

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

4) в некоторых случаях присутствие свидетелей;

5) указание места составления завещания;

6) дата удостоверения завеща­ния;

7) отсутствие заблуждения при совершении завещания.

Несоблюдение нотариальной формы завещания влечет его ничтож­ность.

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

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

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

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

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

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

Правовые последствия недействительности завещания – его неисполнение.

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

**2.4 Некоторые правовые проблемы института наследственного права в России**

Изменения в гражданском, семейном законодательстве России, наличие большого количества нерешенных на законодательном уровне проблем, связанных с правом наследования, необходимость во многих случаях подтверждать очевидное в судебном порядке ввиду отсутствия норм соответствующих норм закона – все это привело к принятию нового законодательства о наследовании – III части Гражданского кодекса РФ.

В новое законодательство внесено много уточнений и дополнений к уже существовавшим нормам права, были созданы качественно новые правовые нормы.

В новом законодательстве даны четкие определения важнейших понятий наследственного права, если ранее определяя для себя, какое-либо понятие, необходимо было обращаться к справочной литературе и научным трудам, то теперь эта задача облегчается тем, что все эти понятия прописаны в самом тексте закона.

Среди новых норм появившихся в законодательстве следует отметить следующие:

Так появилась статья 1126 ГК РФ в которой говорится о закрытом завещании она означает, что теперь завещатель вправе совершить завещание не предоставляя при этом другим лицам, в том числе нотариусу, возможности ознакомится с его содержанием – закрытое завещание.

Статья 1129 устанавливает новую форму завещания – завещание в чрезвычайных обстоятельствах.

В статьях 1131 и 1132 получили подробную регламентацию правила о недействительности и толковании завещания, что абсолютно отсутствовало в старом законодательстве.

Так же в новом законодательстве претерпели большие изменения существовавшие ранее нормы права, например, состав возможных наследников по завещанию практически не ограничен, в него включены граждане, в том числе иностранцы и лица без гражданства, Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования, иностранные государства, международные организации.

В III части ГК РФ заметно расширена сфера применения завещательного отказа и завещательного возложения, на основании завещания отказом или возложением могут быть обременены не только наследники по завещанию, наследники по закону. В законодательстве специально отмечено, что содержанием завещательного возложения может быть обязанность наследников, содержать принадлежащих наследодателю домашних животных (за счет наследственного имущества), осуществлять за ними необходимый надзор и уход.

Глава 64 III части ГК РФ «Приобретение наследства» примечательна такими нововведениями: невозможностью перехода права наследника на обязательную долю в наследстве в порядке наследственной трансмиссии (статья 1156).

В главе 63 «Наследование по закону» главным нововведением является, резкое, почти беспрецедентное увеличение числа очередей наследников по закону. К существовавшим в старом законодательстве двум очередям (дети, супруг, родители, братья и сестры, дед и бабка умершего) добавлено еще пять очередей родственников наследодателя (1141, 1142-1145 и 1148) , что практически исключает превращение наследственного имущества в выморочное.

Авторы нового законодательства постарались исключить, там, где это возможно, регулирование наследственных отношений нормами ведомственных инструкций. В случаях, где нормы права нуждаются в определенной конкретизации, это должно быть сделано актами Правительства России.

Новое законодательство помимо всех своих преимуществ имеет и свои недостатки так, например, в статье 1116 дано уточнение ранее действовавшей нормы, касающейся права наследования граждан, зачатых при жизни наследодателя и родившихся живыми после открытия наследства. Недостаток этой нормы в том, что в ней не сказано, сколько нужно прижить ребенку, чтобы удовлетворить этому условию. Имеется в виду, достаточно ли нескольких часов жизни после родов, что бы быть признанным наследником умершего?

Недоумение вызывает пункт 5 статьи 1118, в котором говориться «Завещание является односторонней сделкой, действительность которой, определяется на момент открытия наследства». Получается, если, к примеру, при составлении завещания наследодатель обладал гражданской дееспособностью в полной мере, а в последствии был признан судом недееспособным, то и завещание, составленное в общем-то дееспособным гражданином, будет признано недействительным из-за того, что завещатель на момент своей смерти утратил дееспособность. В данном случае совершенно очевидно то, что нарушаются права гражданина гарантированные нормами, прежде всего, Конституции РФ.

Некоторые законодательные пробелы можно увидеть и в статье 1129 –(Завещание в чрезвычайных обстоятельствах), понятие чрезвычайных обстоятельств в законе не раскрыто. Исполнение такого завещания будет носить сложный характер. И здесь все будет зависеть от наследников и от заинтересованных лиц поверят ли они в то, что завещание было составлено при чрезвычайных обстоятельствах и без всякого давления, или будут опротестовывать его. В данном случае это будет спорный вопрос, и разрешать его будет суд, но только в том случае, если заинтересованные лица обратятся, за судебной защитой до истечения срока установленного для принятия наследства. В каждом конкретном случае суд должен будет устанавливать наличие явной угрозы для жизни завещателя, и невозможность в силу особых чрезвычайных обстоятельств составить завещание в другой установленной законом форме. Суд, проверив все доказательства, либо подтвердит факт написания завещания при чрезвычайных обстоятельствах, либо его опровергнет.

Если оценивать новое законодательство в целом, то можно отметить крайнюю детализацию норм наследственного права, тщательную урегулированность наследственных правоотношений, но несмотря на это законодательство во многих случаях предусматривает дальнейшую конкретизацию своих норм актами Правительства РФ которые должны быть приняты позже. И это представляется не самой удачной мыслью разработчиков законодательства так как процедура принятия законодательных актов у нас в стране очень длительна, что, конечно же, отразиться на практике применения норм III части ГК РФ, а в некоторых случаях даже сделает их применение невозможным.

**Заключение**

Подводя итог данному исследованию можно сделать **ряд выводов**.

1) Завещание порождает юридические последствия только после смерти завещателя, при условии, что оно составлено в установленной законом форме.

2) В новом законодательстве расширены пределы свободы завещательных распоряжений.

 3) Установлены новые формы завещаний, отсутствовавшие в ранее действовавшем законодательстве.

4) Устранены многие недостатки действующего ранее законодательства о наследовании, которое не обновлялось почти сорок лет.

Говоря о совершенствовании законодательства следует отметить, что в данный момент, институт наследования не может учитывать всех новшеств введенных новыми разработками в области медицины и биотехники, например, предоставляется целесообразным придать статус вещи, а, следовательно предусмотрение возможности обладания на праве частной собственности предметами вживленными в организм, мертвым телом человека, частями тела человека, органами и тканями человека после их отделения, путем четкого установления в законодательстве соответствующих норм, а следовательно, и норм в наследственном праве, так как такие вещи являются индивидуально -определенными вещами так как имеют только себе подобную структуру.

В ближайшее время роль наследственного права существенно возрастет, так как у многих граждан появилась дорогостоящая собственность это, прежде всего квартиры, жилые дома, земельные участки, различные ценные бумаги и т.д.

Все это приведет к значительному увеличению числа дел связанных с наследством как у нотариусов (составление завещаний, охрана наследства, и другие) так и в судах (споры о разделе наследства, о праве на обязательную долю в наследственном имуществе и, конечно же, о недействительности завещания). К сожалению надо признать, что не уменьшится количество дел связанных с темой данной работы, так как статья о завещаниях, приравненных к нотариально удостоверенным, не претерпела в новом законодательстве никаких изменений. А анализ арбитражной практики по делам наследства говорит о том, что по-прежнему многие махинации, направленные на незаконное получение наследства связаны именно с этой статьей законодательства.

Если рассматривать статью 1112, то здесь тоже можно прогнозировать большое количество судебных споров, в силу того, что данная статья не дает определения понятия чрезвычайных обстоятельств, и устанавливает упрощенный порядок совершения завещания.

Арбитражная практика в будущем выявит слабые места настоящего законодательства и покажет все пробелы оставленные в нем. Остается надеяться, что все недостатки, допущенные в Кодексе будут своевременно исправляться, а законодательство будет постоянно совершенствоваться.

Все вышесказанное еще раз подтверждает тезис о том, что законодательство должно развиваться в ногу со временем.

В завершении работы хочется сказать что, в нее не вошел весь собранный материал, не все вопросы удалось рассмотреть, так как тема наследственного права достаточно обширна, но подводя итог работе хочу сказать, что обычному гражданину не знакомому со всеми тонкостями наследственного права составить завещание правильно, с соблюдением всех норм законодательства достаточно сложно. Все это говорит о необходимости, тщательного изучения данной темы.

Библиография

**Нормативные акты**

1. Конституция Российской Федерации от 12.12.1993г. /
2. Гражданский кодекс Российской Федерации часть III от 1.11 2001г. // Собрание законодательства РФ
3. Закон Российской Федерации «О введение в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации от 26.11.2001 г. № 147-ФЗ // Собрание законодательства
4. Основы законодательства Российской Федерации о нотариате от 11.02.1993 г. № 4462-1 // Ведомости съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации,
5. Закон Российской Федерации «О налоге с имущества, переходящего в порядке наследования или дарения» // Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного совета Российской Федерации
6. Закон Российской Федерации от 8.01.1998 г. № 6-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» //
7. Закон Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах»
8. Кодекс Торгового мореплавания РФ от 30.04.1999 г. //
9. Устав внутреннего водного транспорта СССР в ред. от 05.01.1988 г.
10. Инструкция о порядке совершения нотариальных действий должностными лицами органов исполнительной власти РФ, зарегистрированная Министерством юстиции РФ от 19.03. 1996 г.
11. Инструкция о порядке удостоверения завещаний главными врачами, их заместителями по медицинской части или дежурными врачами больниц, других стационарных лечебно- профилактических учреждений, санаториев, а также директорами и главными врачами домов для престарелых и инвалидов, утвержденная Министерством юстиции СССР от 20.06.1974 г.
12. Инструкция о порядке удостоверения завещаний и доверенностей командирами (начальниками) воинских частей, соединений. Учреждений и военно-учебных заведений, начальниками, их заместителями по медицинской части, старшими и дежурными врачами госпиталей, санаториев и других военно – лечебных учреждений, утвержденная 15.03.1974 г.
13. Инструкция о порядке удостоверения завещаний и доверенностей начальниками мест лишений свободы, утвержденная Министерством юстиции СССР от 14 марта1974 г., № К-15/184
14. Распоряжение Вице - главы Администрации Московской области о нотариальных действиях, совершаемых должностными лицами администраций поселков и сельских округов московской области, на территориях которых отсутствуют нотариусы от 8.08.1995 г., № 528-РВГ

**Список научной литературы**

1. Акатов А.А. «Социальная справедливость и право наследования» 1988 г.
2. Арупов Р.А. Судебная защита наследственных прав и охраняемых законом интересов граждан. М., 1988 г.
3. Баринов Н. Новый гражданский кодекс Российской Федерации: Наследственное право. //
4. Барщевский М.Ю. Если открылось наследство… М., 1989 г.
5. Барщевский М.Ю. Наследственное право: Учебное пособие. М., 1996 г.
6. Ватман Д.П. Завещательный отказ // Советская юстиция, 1970
7. Власов Ю.Н. Наследственное право РФ. М., 1998 г.

Вранцева Е., Герасимов А., Степенин М. Борьба за профессорское наследство. // Коммерсантъ-Daily.– 1996.

1. Гильман Ю.М. Совершенствование законодательства о наследовании – Правоведение, 1976, № 4
2. Государственный нотариат. Комментарий к законодательству, М., 1980 г.
3. Данилов Е.П. Наследование. Нотариат. – 3-е издание –М.: Право и Закон, 2001 г. (Серия «Справочник адвоката»)
4. Данилов Е.П. Наследование по закону и по завещанию. М.: Право и Закон, 1999 г.

 Маковский А.Л. Наследование по закону: Реальность и перспектива. // «Закон», №4, 2001г.

1. Немков А.М. Очерки истории наследственного права, Воронеж, 1979 г.
2. Никитюк П.С. Наследственное право и наследственный процесс, Кишинев, 1973 г.
3. Пиляева В.В. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации (постатейный). Часть третья. – М.: Кнорус 2002 г.
4. Пронина М.Г. Право наследования. Минск, 1989 г.
5. Рясенцев В.А. Наследование по закону и по завещанию в СССР, Москва, 1972 г.
6. Сучкова Н. Применение законодательства при оформлении прав на наследство. //.

Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права М., 1995,

1. Эйдинова Э. Б. Наследование по закону и по завещанию. М., 1989 г.
2. Ярошенко К.Б. Наследование по завещанию. //
3. Ярошенко К.Б. Порядок наследования имущества. М., 1994 г.

**Материалы юридической практики**

1. Постановление пленума Верховного Суда РФ «О некоторых вопросах, возникающих у судов по делам о наследовании» от 23.04.1991 г., № 2 (в ред. от 21.12.1993 г., с изменениями от 25.10.1996 г.) // Бюллетень Верховного Суда РФ № 6 , 1996 г.
2. Определение судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 23.04.1993 г. // Бюллетень Верховного Суда РФ № 2, 1994 г.
3. Определение судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 1.07.1993 г. // Бюллетень Верховного Суда РФ № 1, 1994 г.
1. Власов Ю.Н. Наследственное право РФ. [↑](#footnote-ref-1)
2. Ведомости Верховного Совета РСФСР [↑](#footnote-ref-2)
3. Немков А.М. Очерки истории наследственного права. [↑](#footnote-ref-3)
4. Данилов Е.П. Наследование Нотариат. М., 2001. С. 17 [↑](#footnote-ref-4)
5. Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права (по изд. 1907 г.). [↑](#footnote-ref-5)
6. СУ РСФСР [↑](#footnote-ref-6)
7. Маковский А.Л. Наследование по закону: Реальность и перспектива. [↑](#footnote-ref-7)
8. Рясенцев В.А. Наследование по закону и по завещанию [↑](#footnote-ref-8)
9. Барщевский М.Ю. Наследственное право [↑](#footnote-ref-9)
10. Данилов Е.П. Наследование Нотариат. [↑](#footnote-ref-10)
11. Барщевский М.Ю. Наследственное право. [↑](#footnote-ref-11)
12. В.В. Пиляева Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации III часть. [↑](#footnote-ref-12)
13. Гильман М.Ю. Совершенствование законодательства о наследовании [↑](#footnote-ref-13)
14. В.В. Пиляева Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации III часть. М., 2002. С 24 [↑](#footnote-ref-14)
15. К. Ярошенко Наследование по завещанию / [↑](#footnote-ref-15)
16. Вранцева Е., Герасимов А., Степенин М. Борьба за профессорское наследство. [↑](#footnote-ref-16)
17. Данилов Е.П. Наследование Нотариат. [↑](#footnote-ref-17)
18. Ватман Д.П. Завещательный отказ // [↑](#footnote-ref-18)
19. В.В. Пиляева Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации III часть. М., 2002. С 60 [↑](#footnote-ref-19)