МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ РФ

УДМУРТСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ

ИНСТИТУТ ПРАВА, СОЦИАЛЬНОГО УПРАВЛЕНИЯ И БЕЗОПАСНОСТИ

КАФЕДРА ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

Хворенков Александр Александрович

Институт наследования по завещанию: история и современное правовое регулирование.

Выпускная квалификационная работа

Научный руководитель

Ст. преподаватель кафедры

 О.В. Девятова

Допущена к защите

Зав.кафедрой гражданского права

к.ю.н. доцент Черняев В.Н

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_2003 г.

ИЖЕВСК 2003

Оглавление

Введение 3

Глава I Исторический аспект института наследования.

§1. История зарождения наследственного права. 6

§2. Источники правового регулирования наследственного права в системе российского права. 12

§3. Международные правовые нормы наследственного права. 17

Глава II Институт наследования по завещанию

§1. Понятие, правовой анализ и форма завещания. 23

§2. Некоторые специальные формы составления завещания. 36

§3. Порядок изменения, отмены и признания завещания недействительным. 44

Глава III Проблемы правового регулирования института

наследования по завещанию и перспективы развития.

§1. Некоторые новеллы и проблемы правового

регулирования института наследования по завещанию. 51

§2 Перспективы развития института наследования. 66

Заключение 71

Список использованной литературы 73

**Введение**

 На данном этапе развития общества и личности институт наследования занимает очень важное место в системе российского права. И если ненадолго абстрагироваться от правового понятия "наследование", то мы увидим, что "наследование" является одним из жизненных принципов существования человека на Земле. Внешний вид человека зависит от того какая генетическая информация перешла к нему от родителей в порядке "наследования". Его внутреннее и внешнее поведение формируется на базе тех принципов, которые он унаследовал от своей семьи, своего окружения, общества. Конечно, человек система саморегулирующая и в идеале своем постоянно совершенствующаяся, но в зависимости от того какую "наследственную массу" он получил, будет зависеть степень его развития и соответственно общества в целом.

 Под наследованием следует понимать переход прав и обязанностей умершего лица­ − наследодателя к его наследникам в соответствии с нормами наследственного права. Если предположить, что права и обязанности покойного по наследству не переходят, т.е. умирают вместе с ним, трудно даже представить себе, какой невообразимый хаос внесло бы это в правовые отношения, субъектом которых был умерший при жизни. Прежде всего это крайне неблагоприятно отразилось бы на положение близких ему людей, которые зачастую были бы лишены необходимых средств к существованию, привело бы к краху множественных акционерных обществ, банков, страховых компаний и т.д., бесперебойное и компетентное управление ими было бы нарушено. Не выиграли бы от этого и кредиторы умершего, которые не знали бы, к кому обратиться с требованиями об удовлетворении своих претензий. Отказ от наследования привел к снижению трудовой и деловой активности, поскольку каждый терялся бы в догадках, как поступить ему с накопленным имуществом, что бы не пустить по миру свою семью и передать в надежные руки успешно начатое им дело. Выход для обеспечения преемственности в правах и обязанностях в конечном счете был бы найден, но для этого в ряде случаев пришлось бы искать какие-то обходные пути, в результате чего законопослушный гражданин вопреки своей воле становился бы нарушителем закона. Наконец отказ от наследования, противоречит самой природе собственности и права собственности, поскольку при таком подходе последнее превращается в срочное право − ведь наступление смерти неизбежно.

 Значение наследования и состоит в том, что каждому члену общества должна быть гарантирована возможность жить и работать с сознанием того, что после его смерти все приобретенное им при жизни, воплощенное в материальных и духовных благах с падающими на них обременениями, перейдет согласно его воле, а ели он ее не выразит, то согласно воле закона к близким ему людям. И лишь в случаях прямо предусмотренных законом, согласно сложившимся в обществе правовым и нравственным принципам то, что принадлежало наследодателю при жизни, в соответствующей части прейдет к лицам к которым сам наследодатель мог и не быть расположен (так называемым необходимым наследникам). Неукоснительное проведение этих начал обеспечивает интересы как самого наследодателя и его наследников, так и всех третьих лиц ( должников и кредиторов наследодателя фискальных служб и т.д.), для которых смерть наследодателя может повлечь те или иные правовые последствия.[[1]](#footnote-1)

 Наследование - это отношение с экономическим содержанием, по сути дела одна из сторон собственности, ее производная. Категория собственности указывает на принадлежность имущества в настоящее время, категория же наследования - на принадлежность его в будущем, после смерти собственника.

В связи с вышеперечисленными высказываниями следует сделать вывод, что актуальность данной темы никогда не исчезнет. Вследствие развития общества и пересмотра оценочных понятий наследования всегда будет возникать необходимость законодательного урегулирования появившихся изменений.

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. Провозглашение гарантии права наследования закреплено в статье 35 Конституции РФ. Основным документом, регулирующим наследственные правоотношения, в настоящее время является раздел V третьей части Гражданского кодекса РФ. Важным источником наследственного права являлся раздел VII Гражданского кодекса РСФСР 1964 года. Также регулируют права наследования нормы 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 25 октября 1996 г. № 10 «О некоторых вопросах, возникающих у судов по делам о наследовании» и другие правовые акты.

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 I Исторический аспект института наследования.**

§1. История зарождения наследственного права.

Первобытный строй – первая в истории человечества общественно – экономическая формация. В этот период, особенно на ранних этапах его развития, когда потребности людей и средства их удовлетворения были более чем скудными, наследования в современном понимании еще не существовало просто по тому, что наследовать было нечего. Конечно, и в тот период от отца к сыну переходили орудия охоты и рыбной ловли. Во владении и пользовании рода и племени, а в последствии семьи оставались средства поддержания домашнего очага, шкуры диких животных, запасы топлива и продовольствия, украшения, знаки принадлежности к роду, кроме тех которые подлежали захоронению вместе с умершим. Возникающие при этом отношения регулировались не нормами права, которых еще не было, а многовековыми традициями и обычаями. Их соблюдение освещалось и обеспечивалось не мерами государственного принуждения, а общественным мнением в первую очередь авторитетом наиболее влиятельных членов рода. Отступнику грозило изгнание из рода, что зачастую обрекало его на голодную смерть.[[2]](#footnote-2)

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

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

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

 Наиболее полное регулирование наследственных отношений рабовладельческого строя содержится в римском праве. Римское право в своем развитии пережило эпоху республики, эпоху империи и эпоху поздней империи.

 Римское право является настолько классическим юридическим выражением жизненных условий и конфликтов общества, в котором господствует чистая частная собственность, что все позднейшие законодательства не могли внести в него никаких существенных изменений. Римское право оказало огромное влияние и значение для наследственного права в целом.[[3]](#footnote-3)

 По мере как хозяйство из присваивающего становится производящим, что сопровождается ростом имущественной обособленности отдельных семей и ослаблением родоплеменных связей, вопрос о том кому достанется имущество умершего становится все более актуальным. В сущности, зарождение и наследование идут рука об руку с имущественным и социальным расслоением общества, утверждением частной собственности и средств производства. Появляются особые институты, которые призваны оградить существующий порядок, который устраивает тех, в чьих руках находится рычаги власти, от возможных посягательств. Система этих институтов образует государство, которое всегда выполняло и будет выполнять по отношению к частной собственности и ее необходимому атрибуту − наследованию роль сторожевого пса. Расцвет частной собственности приводит к тому, что предметом наследования постепенно становится все, что способно приносить прибыль, обеспечить удовлетворение самых различных потребностей людей за исключением, пожалуй самой личности, которая объектом наследственного преемства ныне быть не может.[[4]](#footnote-4)

В исторической перспективе наследование по закону возникло раньше наследования по завещанию и в течение многих веков находилось в центре наследственного права. Вместе с тем развитие человеческой цивилизации обнаруживает, что возрастание внимания к правовому регулированию наследования по завещанию является одним из последствий развития личности. Чем более общество готово воспринимать человека как личность, которая сама определяет свои поступки и их последствия, тем больше внимания наследованию по завещанию уделяет действующее в этом обществе право. Такая готовность развивается в общем медленно. Однако история показывает, что в определенные моменты такое развитие приобретает скачкообразный характер. Так обычно происходит, когда массы людей оказываются вовлеченными в военные действия. В этих экстремальных условиях, с одной стороны, особенно ярко обнаруживается, что человек - это независимая личность, а с другой - само существование человека ставится под повышенную угрозу. Не случайно, в частности, в античном Риме древнейшим видом завещания было так называемое "завещание перед войском, выступающим в поход(testamentum in procinctu), а несколько позже там же полностью свободным от любых формальных требований стало так называемое "завещание солдата" (testamentum militis).

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)

 Во втором десятилетии XX в. медленное и противоречивое развитие российского наследственного права было прервано почти на полвека.

 С введением в 1918 г. системы раздела имущества умерших между государством и некоторыми близкими к умершему лицами наследование по завещанию было вообще отменено. Согласно Декрету от 18 апреля 1918 г. "Об отмене наследования" государство получало основную часть имуществ умерших, гражданам же выделялась часть, которая именовалась "трудовым хозяйством в городе и деревне". Декрет исчерпывающе перечислял лиц, которым она выделялась: нетрудоспособные родственники по прямой восходящей и нисходящей линиям, супруг, братья и сестры (ст. 2). Декрет не давал гражданам возможности расширять этот круг и тем самым уменьшать притязания государства. Поэтому он открывался следующим постановлением: "Наследование... по духовному завещанию отменяется" (ст. 1).

Затем последовало превращение наследования по завещанию в разновидность наследования по закону. ГК 1922 г. установил, что завещанием признается лишь такое распоряжение на случай смерти, которое сделано в пользу одного или нескольких лиц из числа наследников по закону (ст. 422). Сходное ограничение наследования по завещанию существовало и до 1917 г., но оно касалось лишь так называемых "родовых имений" (ст. 1068.1 ч. 1 т. X Свода законов Российской империи).

 Таким наследование по завещанию оставалось на протяжении Великой Отечественной войны 1941 - 1945 гг. Десятки миллионов были вовлечены в военные действия, что дало мощный толчок развитию личности. Реакция наследственного права на этот исторический процесс была ограниченной. В 1942 г. был введен упрощенный порядок удостоверения завещаний военнослужащих. Однако составлять завещания можно было по-прежнему только в пользу наследников по закону, в число которых ГК 1922 г. не включал родителей. Ограничение свободы завещания было лишь несколько ослаблено 14 марта 1945 г., когда было разрешено совершать завещания в пользу лиц, не входивших в круг наследников по закону, но лишь при отсутствии наследников по закону. Только спустя почти два десятилетия Основы 1961 г. (ст. 117, 119) и затем ГК 1964 г. ввели свободу завещания. Однако в этих актах на первое место было поставлено наследование по закону и лишь на второе - наследование по завещанию (ст. 527 ГК 1964 г.). Этому соответствовала и структура раздела ГК 1964 г., посвященного наследованию.[[6]](#footnote-6)

 Лишь по истечение 38 лет с принятие ГК части третьей 2002г. завещание было поставлено на первое место. Виды наследственного правопреемства перечислены в ч. 1 ст. 1111. На первое место закон помещает наследование по завещанию, а на второе - наследование по закону. За этим стоит принципиальная позиция законодателя. Наследование по завещанию поставлено на первое место не только в ст. 1111, но и в целом в разделе V ГК: наследованию по завещанию посвящена гл. 62, за которой следует гл. 63 "Наследование по закону". Принципиальная позиция ГК выражается, однако, не только в структуре раздела V, но и в детальности регулирования. В центре правового регулирования - наследование по завещанию. Это отразилось даже в том, что ему посвящены 23 статьи (1118 - 1140), а наследованию по закону - 11 статей (1141 - 1151). В связи с этим можно сделать вывод что наследственное право развивается адекватно обществу.

§2. Источники правового регулирования наследственного права в системе российского права.

 Из курса теории государства и права мы знаем, что источниками правового регулирования принято считать официальные государственные документы, в которых закреплены те или иные юридические нормы. При определении источников наследственного права следует исходить из того, что наследственное право является одним из подразделений системы гражданского права. В то же время действие законодательства о наследовании распространяется не только на отношения, возникающие в момент открытия наследства, но и на отношения, которые им предшествуют, а также на отношения, в ходе которых происходит оформление и осуществление наследственных прав.

 Например, когда гражданин оформляет завещание в нотариальной конторе, он попадает под действие законодательства о наследовании, хотя до возникновения наследственного правоотношения еще далеко, а сам завещатель его субъектом во всяком случае не будет. С другой стороны, когда наследник, принявший наследство уплачивает госпошлину за выдачу свидетельства о праве на наследство или налог, которым облагается наследство, он также находится в сфере действия законодательства о наследовании. Поэтому получается, что круг отношений на которые распространяется законодательство о наследовании, весьма обширен. Источниками правового регулирования наследования является система законодательных актов и включенных в эти акты норм и иных правовых положений, которые регулируют отношения, возникающие в связи с открытием наследства, защитой, осуществлением и оформлением наследственных прав.

 До распада СССР наследственное законодательство относилось к совместному ведению СССР и союзных республик, что нашло отражение в сложившейся к тому времени системе законодательства. Раздел "Наследственное право" был включен в Основы гражданского законодательства 1961 года, в ГК РСФСР 1964 года и в ГК Союзных республик. После распада СССР вступили в действия в 1992 году. Основы гражданского законодательства 1991 года, которые содержат раздел "Наследственное право". Конституция РФ 1993 года в отношении наследования ограничивается предельно кратким положением: право наследования гарантируется (ч.4, ст.35, Конституции РФ). Указанное положение размещено в норме, закрепляющей на конституционном уровне право частной собственности, что подчеркивает неразрывную связь права наследования с правом частной собственности граждан. Нормы Конституции закрепляют только гарантию наследования. Его конкретизация происходит на уровне отраслевого законодательства, в первую очередь гражданского, в котором определены основания, условия и порядок наследования.

 Конституция РФ относит гражданское законодательство к исключительному ведению Российской Федерации. То же положение закреплено в ст. 3 ГК. Из этого следует, что законодательство о наследовании в той части, в какой оно состоит из гражданско – правовых норм, относится к исключительному ведению Российской Федерации. Входящие в состав законодательства о наследовании нормы иной отраслевой принадлежности могут устанавливаться не только на федеральном уровне, но и на уровне субъектов Российской Федерации.

 До недавнего времени основным законодательным актом в области наследования являлся раздел VII "Наследственное право" ГК 1964 года. В связи с введением в действие части третьей ГК РФ с 1 марта 2002 года(Федеральный закон от 26.11.2001 N 147-ФЗ), раздел VII "Наследственное право" ГК 1964 года утратил свою юридическую силу.

 ГК РФ, часть первая и вторая, также имеет достаточное количество норм прямо относящихся к наследованию. Так например п.2 ст.78 предусматривает расчеты с наследником (правопреемником), не вступившим в товарищество, п.6 ст.93 предусматривает порядок перехода доли в уставном капитале по наследству. Пункт 3 ст.572 отделяет договор дарения от наследственных правоотношений. Права наследников арендатора защищены в ст.617 и т.д.

 Ряд норм, относящихся к наследованию, включены и в примыкающий к гражданскому законодательству Семейный кодекс РФ.

 Большое число норм о наследовании в хозяйственных обществах и товариществах, производственных и потребительских кооперативах содержится в законодательных актах, определяющих статус соответствующих юридических лиц (Закон РФ "Об акционерных обществах"; Закон РФ "Об особенностях правового положения акционерных обществ работников (народных предприятий); Закон РФ "О производственных кооперативах"; Закон РФ "Об обществах с ограниченной ответственностью"; Закон РФ "О потребительской кооперации"; Закон РФ "О товариществах собственников жилья"; Закон РФ "О садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан".

 Значительный блок норм наследственного права представлен в законах об интеллектуальной собственности (Закон РФ "Об авторском праве и смежных правах"; Закон РФ "О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных"; Патентный закон РФ; Закон РФ "О правовой охране топологий интегральных микросхем".

 Важное место в регулировании отношений по наследованию отводится законодательству о нотариате. Это Основы законодательства РФ о нотариате, инструкции о порядке совершения нотариальных действий, о порядке удостоверения завещаний. К этому же блоку нормативных актов могут быть отнесены Закон РФ "О государственной пошлине" от 9 декабря 1991 года (с последующими изменениями) и инструкция Госналогслужбы по его применению. Наконец, в числе актов, имеющих прямое отношение к наследованию, следует назвать Закон РФ "О налоге с имущества, переходящего в порядке наследования или дарения" от 12 декабря 1991 года (с последующими изменениями) и инструкцию Госналогслужбы по его применению.

 Перечень перечисленных нормативно – правовых актов, в которых на уровне закона или подзаконных актов закреплены положения, относящиеся к наследованию, не является исчерпывающим. Сюда можно отнести законодательство о страховании, транспортное, земельное и целый ряд других отраслей законодательства. Нормы о наследовании в указанных отраслях законодательства либо носят отсылочный по отношению к гражданскому законодательству характер и, по существу, поглощаются им, либо в настоящее время перерабатываются (как, например, нормы земельного законодательства), либо, наконец, хотя и говорят о наследниках и наследовании, но, по существу, предусматривают переход имущества в случае смерти одного лица к другим лицам не в порядке наследования, а по иным основаниям.

 Важное значение для применения норм законодательства о наследовании в соответствии с их подлинным смыслом, а иногда и для решения вопроса, действуют ли указанные нормы или нет. И если действуют, то в каких пределах, имеют постановления Конституционного Суда РФ, постановления Пленума Верховного Суда РФ, а иногда и совместные постановления Пленумов Верховного Суда и Высшего Арбитражного Суда РФ.[[7]](#footnote-7)

Из числа постановлении Пленума Верховного Суда РФ следует в первую очередь назвать Постановление Пленума Верховного суда РФ от 23 апреля 1991г. №2 в редакции постановления Пленума от 25 октября 1996 г. № 10 «О некоторых вопросах, возникающих у судов по делам о наследовании». О некоторых вопросах применения судами Закона РФ "О приватизации жилищного фонда в РФ" от 24 августа 1993г. и многие другие. Рекомендации и разъяснения руководящих судебных органов по делам о наследовании, нельзя недооценивать, независимо от того, признают ли их источниками права в формальном смысле слова или нет.

§3. Международные правовые нормы наследственного права.

 В середине 20 века количество международно-правовых норм увеличилось. Это в основном связано с значительной миграцией населения в конце 19 начале 20 века. Большинство этих людей были связаны родственными отношениями с гражданами тех стран которые они покинули. Разнообразие практики в этой области и сложности, возникающие при разрешении конкретных наследственных дел, объясняются значительными различиями, которые есть во внутреннем законодательстве в области наследственного права. Это проявляется в том, что в разных странах неодинаково определяется круг наследников по закону и по завещанию; устанавливаются различные требования, предъявляемые к форме завещания; существуют различные системы распределения наследственного имущества и т.д.

 Коллизионные вопросы наследования регулируются обычно внутренним законодательством государств. Многосторонние соглашения в этой области есть лишь по отдельным вопросам. Таким соглашением является Конвенция о коллизии законов в отношении форм завещания от 5 октября 1961 года. На дипломатической конвенции в Вашингтоне 26 октября 1973 года была принята многосторонняя Конвенция о форме международного завещания. Вопросы наследования регулируются также в двухсторонних договорах о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам и в многосторонней Конвенции стран СНГ о правовой помощи от 22 января 1993 года.

Перечень стран, с которыми Российская Федерация имеет двусторонние договоры о взаимной правовой помощи.

1. Азербайджан 2. Алжир, 3. Болгария 4. Венгрия, 5. Вьетнам, 6. Греция, 7. Ирак, 8. Италия, 9. Кипр, 10. Китай, 11. КНДР, 12. Куба, 13. Кыргызстан, 14. Латвия, 15. Литва, 16. Молдова, 17. Монголия, 18. Йемен, 19. Польша, 20. Румыния, 21. Тунис, 22. Финляндия, 23. Чехословакия, 24. Эстония, 25. Союзная Республика Югославия

Кроме того, 22 января 1993 года Арменией, Беларусью, Казахстаном, Кыргызстаном, Молдовой, Россией, Таджикистаном, Узбекистаном, Украиной была подписана Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам. К настоящему времени указанную Конвенцию ратифицировали Беларусь, Казахстан, Россия, Туркменистан, Узбекистан. Данная Конвенция вступила в силу 24 марта 1994 года.

 Двусторонними договорами о правовой помощи и Конвенцией от 22 января 1993 года предусмотрено, что документы, которые на территории одной из Договаривающихся Сторон изготовлены или засвидетельствованы учреждением или специально на то уполномоченным лицом в пределах их компетенции и по установленной форме и скреплены официальной печатью, не требуют на территории другой Договаривающейся Стороны какого-либо удостоверения. Однако положениями двусторонних договоров с рядом стран (Греция, Италия, Финляндия) предусматривается, что без легализации принимаются документы, передаваемые Договаривающимися Сторонами исключительно в рамках правовой помощи.

Российская Федерация также является участницей Гаагской конвенции, отменяющей требование легализации иностранных официальных документов, от 5 октября 1961 года. Помимо России странами-участницами данной Конвенции являются по состоянию на 01 ноября 1994 года:

Австрия, Антигуа и Барбуда, Аргентина, Армения, Багамские острова, Беларусь, Белиз, Бельгия, Босния Герцеговина, Ботсвана, Бруней Даруссалам, Великобритания, Венгрия, Греция, Израиль, Испания, Италия, Кипр, Лесото, Лихтенштейн, Люксембург, Маврикий, Македония, Малави, Мальта, Маршалловы острова, Нидерланды, Норвегия, Панама, Португалия, Свазиленд, Сейшельские острова, Сент-Кристофер и Невис, Словения, США, Суринам, Тонга, Турция, Фиджи, Финляндия, Франция, ФРГ, Хорватия, Швейцария, Япония.

Гаагская конвенция, отменяющая для стран - участниц требование дипломатической или консульской легализации официальных документов, вступила в силу для Российской Федерации 31 мая 1992 года.

 В соответствии с Гаагской конвенцией на ряде официальных документов, исходящих от учреждений и организаций стран - участниц, должен проставляться специальный штамп, так называемый апостиль, удостоверяющий "подлинность подписи, качество, в котором выступало лицо, подписавшее документ, и, в надлежащем случае, подлинность печати или штампа, которыми скреплен этот документ" (Статья 5 Гаагской конвенции). Апостиль проставляется учреждением иностранного государства.

По смыслу Гаагской конвенции под официальными документами понимаются, в частности, документы, исходящие от нотариуса, административных и судебных органов, свидетельства о регистрации актов гражданского состояния, иные документы, исходящие от органа или должностного лица, подчиняющихся юрисдикции государства - участника Конвенции.

Гаагская конвенция не распространяется на документы дипломатических или консульских учреждений, на документы, прямо относящиеся к таможенным и коммерческим операциям.

 Российская Федерация не является стороной ни в одном двустороннем или многостороннем соглашении о принудительном исполнении решений в области административного права.

 В отношении наследования иностранцами в РФ никаких ограничений не установлено; им предоставляется в области наследования национальный режим независимо от того, проживает они в РФ или нет. Предоставляя иностранцам национальный режим в области наследования, наше право не ставит условия о взаимности.

 Из этого принципа исходят и договоры о правовой помощи, предусматривающие, что граждане одной страны в отношении наследования полностью приравниваются к гражданам другой страны. В этих договорах идет речь о признании за иностранцами способности наследовать по закону и по завещанию наравне с собственными гражданами, переходе наследственного имущества к наследникам – иностранцам на таких же условиях, что и к собственным гражданам в отношении способности к составлению и отмене завещания на имущество, находящееся на территории соответствующей страны.

 Наследственные суммы, причитающиеся иностранцам, переводятся из РФ за границу беспрепятственно, но при наличии взаимности в отношении переводов со стороны соответствующего иностранного государства.

 В соответствии со ст. 1224 ГК РФ отношения по наследованию определяются по закону той страны, где наследодатель имел последнее постоянное место жительства. Таким образом, в области наследования как коллизионный принцип применяется закон страны места жительства наследодателя. Этим законодательством будут определяться круг наследников, порядок, в котором они призываются к наследованию, доли их в наследственном имуществе и целый ряд других вопросов наследования. В отечественной литературе отмечалось, что для определения домицилия наследодателя в той или иной из зарубежных стран придется положить в основу более или менее общепринятую в международном обороте концепцию домицилия.

 Право на наследование недвижимого имущества, определяется местом нахождения этого имущества, за исключением недвижимого имущества находящегося в государственном реестре РФ, в отношение него действует право наследования РФ. (ст.1224 ГК РФ)

В отношении наследования по завещанию эта статья предусматривает, что “ Способность лица к составлению и отмене завещания, в том числе в отношении недвижимого имущества, а также форма такого завещания или акта его отмены определяются по праву страны, где завещатель имел место жительства в момент составления такого завещания или акта. Однако завещание или его отмена не могут быть признаны недействительными вследствие несоблюдения формы, если она удовлетворяет требованиям права места составления завещания или акта его отмены либо требованиям российского права." Таким образом, при определении формы завещания принцип места жительства является основным, остальные принципы – дополнительными, а в отношении способности составления завещания за основу принят только один принцип – принцип места жительства.

 Большое практическое значение имеет определение того, в компетенцию органов какой страны входит производство по делам о наследовании. Обычно в договорах о правовой помощи предусматривается, что производство дел о наследовании движимого имущества ведут учреждения юстиции страны, на территории которой наследодатель имел последнее постоянное место жительства, а производство дел о наследовании недвижимого имущества – учреждения юстиции страны, на территории которой оно находится. В отдельных договорах содержатся некоторые особые правила о распределении указанной компетенции.

 В большинстве случаев, по договорам о правовой помощи в отношении недвижимого имущества применяется закон места нахождения имущества, в отношении движимого имущества – закон гражданства наследодателя (или закон места жительства наследодателя). Если, например, российский гражданин умер на территории иностранного государства, то его движимое имущество, как правило, передается консулу РФ по его требованию, для того чтобы он мог с ним поступить по законам своей страны. Договоры тем самым устанавливают как бы расщепление режима имущества, то есть в зависимости от категории имущества используются разные принципы применения права. Из этого же принципа разделения движимого имущества исходит ряд консульских конвенций, заключенных с другими государствами. Российские граждане имеют право на получение наследственного имущества, если наследование открылось за рубежом. Права наследования, возникающие на основании соответствующих иностранных законов, полностью признаются в РФ.

Важную роль в охране наследственных прав наших граждан за рубежом призваны играть консульские представители РФ. Если консулу станет известно об открывшемся наследстве в пользу проживающих в РФ российских граждан, то он незамедлительно сообщает все известные ему сведения о наследстве и возможных наследниках в Министерство иностранных дел Р.Ф.[[8]](#footnote-8)

Согласно ряду консульских конвенций, заключенных с другими странами, компетентные власти государства пребывания должны извещать консула об открытии наследства в государстве его пребывания, когда наследником является гражданин представляемого государства. На практике в этих случаях часто возникает необходимость незамедлительно принять меры по охране наследственных прав. В этом отношении важную роль могут сыграть действия российского консула, который в соответствии с положениями ряда консульских конвенций, заключенных Россией, может представлять интересы российских граждан. Право консула представлять граждан своей страны без особой доверенности, в том числе и по наследственным делам, в стране пребывания, если граждане отсутствуют и не поручали веления своего дела какому либо лицу, предусмотрено ст. 29 Консульского устава СССР.

**Глава II Институт наследования по завещанию**

§1. Понятие, правовой анализ и форма завещания.

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.[[9]](#footnote-9) 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[[10]](#footnote-10). 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. Если 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.[[11]](#footnote-11)

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».[[12]](#footnote-12)

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 доказывания 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.[[13]](#footnote-13)

 Если мы будем проводить правовой анализ законодательства то нелишним будет отметить следующие аспекты: 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.

Свобода завещания означает, что наследодатель;

1. вправе по своему усмотрению завещать имущество любым лицам;
2. вправе самостоятельно определить доли 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).[[14]](#footnote-14)

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.[[15]](#footnote-15)

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.

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.

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.

§2. Некоторые специальные формы составления завещания.

Законодатель в части третьей ГК предусматривает новый вид завещания − закрытое завещание (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. 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, как только для этого представится возможность, должно быть, 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.

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.[[16]](#footnote-16)

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.

 Не лишним будет упомянуть о Специальных распоряжениях 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).[[17]](#footnote-17) 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.[[18]](#footnote-18)

§3. Порядок изменения, отмены и признания завещания недействительным.

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 имеющийся 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.[[19]](#footnote-19)

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.

 Завещание представляет собой одностороннюю сделку на случай смерти, т.е. сделку, которая, с одной стороны, выражает волю завещателя о судьбе принадлежащего ему имущества, а с другой - создает права и обязанности только после открытия наследства. Как и любая другая сделка, завещание должно отвечать ряду обязательных требований, предусмотренных законом. Нарушение этих требований закона влечет за собой недействительность завещания - такое завещание считается юридически несуществующим и не порождает каких-либо правовых последствий.

Исходя из общих положений Гражданского кодекса о действительности сделок, в одних случаях завещание признается недействительным по решению суда (оспоримое завещание), в других - оно недействительно само по себе, независимо от решений суда (ничтожное завещание) (п. 1 ст. 1131).

 Завещание является недействительным ввиду его ничтожности, а следовательно, не может быть принято к исполнению, если:

 1) не соблюдены правила в письменной форме завещания и его удостоверении (п. 1 ст. 1124);

 2) завещание составлено, подписано, удостоверено или передано нотариусу в отсутствие свидетеля (свидетелей), когда участие свидетеля в этих действиях обязательно. Законом предусмотрено обязательное присутствие свидетелей: а) при передаче закрытого завещания нотариусу (п. 3 ст. 1126), б) при удостоверении завещаний, приравненных к нотариально удостоверенным (п. 1 ст. 1127), а также в) при изложении завещателем последней воли в чрезвычайных обстоятельствах (ст. 1129).

 Аналогичной оценки заслуживают завещания, совершенные: а) недееспособным лицом, б) через представителя и в) совместные - от имени двух и более лиц (ст. 1118).

 Приведенный перечень ничтожных завещаний не является исчерпывающим, его отличает только то, что допущенные нарушения очевидны и бесспорны, а возможность их устранения после того, как открылось наследство, законом не предусмотрена.

 По этой причине лишено смысла обращение в суд для признания таких завещаний недействительными - они не могут служить основанием для выдачи нотариусом свидетельства о праве на наследство либо для реализации иным образом наследственных прав.

 Другую группу образуют завещания, недействительность которых независимо от оснований может быть признана только в судебном порядке.

 Это объясняется тем, что, во-первых, как правило, без тщательного исследования представленных доказательств и проведения соответствующих экспертиз нельзя заранее прийти к определенному выводу о действительности того или иного завещания. Причем не имеет значения, касается ли спор подложности завещания, т.е. его ничтожности, или речь идет о пороке воли в связи с тем, что наследодатель при совершении завещания находился в болезненном состоянии, не мог понимать значение своих действий или руководить ими, т.е. об оспоримом завещании.

 Во-вторых, не все недостатки завещания и нарушения порядка его удостоверения достаточны для признания завещания недействительным.

 Так, суд первой инстанции признал завещание недействительным по тем причинам, что нотариус внес исправление месяца "август" на "сентябрь" в текст завещания и в книге реестров нотариальных действий подпись от имени завещателя выполнена не им самим, а другим лицом.

 Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ признала это решение ошибочным и указала, что по смыслу закона завещание должно быть собственноручно подписано завещателем, лично им представлено нотариусу и нотариально удостоверено. Судом установлено, что приведенные требования по делу были соблюдены. Что касается несоблюдения требований удостоверительной процедуры или необходимых реквизитов завещания, то, по мнению Судебной коллегии, эти обстоятельства не являются безусловным поводом к признанию такого завещания недействительным.[[20]](#footnote-20)

 В связи с этим можно отметить как исключительно важные для направления судебной практики положения п. 3 ст. 1131 о том, что не могут служить основанием для признания завещания недействительным описки и другие незначительные нарушения порядка его составления, подписания или удостоверения, если они не влияют на понимание волеизъявления завещателя.

 Из содержания данной нормы следует, что при оценке тех или иных нарушений, если они безусловно не ведут к недействительности завещания, необходимо прежде всего учитывать подлинную волю наследодателя.

 Если при указанных выше нарушениях понимание волеизъявления наследодателя не вызывает сомнений, завещание не может быть признано недействительным. С иском о признании завещания недействительным могут обратиться в суд любые лица, права которых (действительные или предполагаемые) нарушены этим завещанием. Прежде всего такими лицами являются наследники по закону и наследники по другому завещанию, отказополучатели, а также иные заинтересованные лица.

 Предусмотренные в п. 2 ст. 1131 ГК особенности возбуждения в суде дел о признании завещания недействительным относятся к числу специальных процессуальных норм. Ограниченные рамками дел данной категории процессуальные особенности п. 2 ст. 1131 ГК позволяют учитывать более полно специфику споров по этим делам. Суть проблемы в том, что завещание как сделка не порождает для лица, совершившего завещание, никаких обязанностей. Наследодатель вправе и без обращения в суд в любое время изменить или отменить ранее составленное завещание. У других лиц, в частности у наследников, субъективное право возникает только после открытия наследства. Тем самым их обращение в суд с такими исками при жизни завещателя было бы не только беспредметно, но и вело бы к нарушению гарантированной законом свободы и тайны завещания (ст. 1123). Присутствует здесь и моральный аспект - спор о наследстве при живом наследодателе. Поэтому положение п. 2 ст. 1131 о том, что оспаривание завещания до открытия наследства не допускается, имеет как правовое, так и глубоко нравственное значение. Любое завещание может быть признано недействительным в целом или в части, даже если оно состоит из одного распоряжения. Чаще всего завещание признается недействительным частично при нарушении интересов наследников, имеющих право на обязательные доли, а также когда умерший распорядился имуществом, принадлежащим не только ему, но и другому лицу, например квартирой, приобретенной в период брака. По иску пережившего супруга такое завещание может быть признано недействительным в 1/2 части. В пункте 5 ст. 1131 предусмотрены гарантии прав тех наследников, в отношении которых завещание решением суда признано недействительным. Как правило, признанное недействительным завещание не отменяет все ранее составленные завещания. Указанные наследники в этом случае могут призываться к наследованию как по закону, так и на основании другого, ранее совершенного действительного завещания. Однако из этого правила все же возможно исключение. К примеру, когда завещание было признано недействительным вследствие совершения его под влиянием обмана, насилия или угрозы со стороны указанных наследников (ст. 179 ГК), они могут быть отстранены от наследования по закону или завещанию как недостойные наследники (ст. 1117). На требования о признании завещания недействительным распространяется общий трехлетний срок исковой давности (ст. 196 ГК).

**Глава III Проблемы правового регулирования института**

**наследования по завещанию и перспективы развития.**

§1 Некоторые новеллы и проблемы правового регулирования института наследования по завещанию.

 Увеличилось количество норм, регулирующих наследственные правоотношения. Если в ГК РСФСР 1964 г. их насчитывалось всего 35 статей, в разделе VII "Наследственное право", то в нынешнем ГК РФ в одноименном V разделе уже 76 статей, то есть их число возросло более чем в два раза. При этом такое увеличение произошло в основном не в ущерб наследственному законодательству. Большинство положений, содержащихся в прежнем ГК РСФСР, уточнено, конкретизировано и приспособлено к существующей в настоящее время экономической системе.

 Несомненное достоинство V раздела ГК РФ состоит в том, что многие положения наследственного права, которые ранее выводились юристами из теории или смысла закона, получили законодательное закрепление, что позволило устранить неясность и неопределенность, свойственные некоторым нормам ГК РСФСР.

В ГК РФ теперь определено понятие наследства. В соответствии с ч. 1 ст. 1112 "в состав наследства входят принадлежавшие наследодателю на день открытия наследства вещи, иное имущество, в том числе имущественные права и обязанности". Важным представляется закрепление в ГК РФ положения, согласно которому "не входят в состав наследства права и обязанности, неразрывно связанные с личностью наследодателя, в частности право на алименты, право на возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина", личные неимущественные права и другие нематериальные блага, а также права и обязанности, переход которых в порядке наследования не допускается ГК или другими законами" (ч. 2, 3 ст. 1112 ГК РФ). В связи с этим у некоторых судов возникает немного не точное понимание данной статьи, но как всегда все поясняет ВС РФ. Присужденная истцу компенсация морального вреда, не полученная им в связи со смертью, входит в состав наследственного имущества и может быть получена наследниками.

Решение суда о взыскании в пользу К. компенсации морального вреда вступило в законную силу, но исполнено не было в связи со смертью истца. Наследник получил свидетельство о праве на наследство по закону, согласно которому в состав наследственного имущества включена сумма компенсации морального вреда.

 Определением суда наследник признан правопреемником К., и ему выдан исполнительный лист о взыскании в его пользу неполученной наследодателем суммы компенсации морального вреда.

 Президиум областного суда отменил определение и в удовлетворении заявления наследника о признании его правопреемником и выдаче исполнительного листа отказал.

 Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ отменила постановление президиума областного суда, указав следующее.

 Отменяя определение суда первой инстанции и отказывая в удовлетворении заявления о признании наследника правопреемником и выдаче исполнительного листа, суд надзорной инстанции исходил из того, что право требования компенсации морального вреда неразрывно связано с личностью потерпевшего и в соответствии со ст. 383, 1112 ГК РФ переход к другому лицу таких прав не допускается даже на стадии исполнения решения.

 С данным выводом суда согласиться нельзя.

 В силу ст. 151 ГК РФ компенсация морального вреда взыскивается в случае причинения гражданину морального вреда действиями, нарушающими его личные неимущественные права либо посягающими на принадлежащие гражданину другие нематериальные блага, а также в других случаях, предусмотренных законом.

 Действительно, право требовать взыскания компенсации морального вреда связано с личностью потерпевшего и носит личный характер. Поэтому данное право не входит в состав наследственного имущества и не может переходить по наследству. Однако в том случае, когда истцу присуждена компенсация морального вреда, но он умер, не успев получить ее, взысканная сумма компенсации входит в состав наследственного имущества и может быть получена его наследниками.[[21]](#footnote-21)

 Первый пункт ст. 1114 ГК в целом воспроизводит содержание ст. 528 ГК РСФСР "Время открытия наследства": днем открытия наследства является день смерти гражданина. Однако существенным следует признать дополнение, привнесенное новым ГК, согласно которому "граждане, умершие в один и тот же день, считаются в целях наследственного правопреемства умершими одновременно и не наследуют друг после друга"; к наследованию призываются наследники каждого из них.

 В практике нередко возникают ситуации, когда граждане, являющиеся наследниками друг после друга, умирают в разное время, но в пределах одного календарного дня. Предположим, супруги погибают в авиакатастрофе. При этом и у жены, и у мужа разный круг наследников (и у жены, и у мужа есть дети от другого брака). Жена умирает в 0.50, а муж спустя 5 часов - в 5.50. Унаследует ли муж имущество умершей ранее жены? Ведь от этого зависит размер наследственной массы пережившего супруга. Раньше ответ явно не следовал из норм ГК РСФСР 1964 г., и его приходилось выводить, исходя из смысла содержания ст. 528. Теперь решение описанной ситуации сформулировано в самом законе: муж и жена в нашем случае считаются умершими одновременно и не наследуют друг после друга.

 По-новому сформулирована статья, посвященная месту открытия наследства. Так, если согласно ГК РСФСР 1964 г. местом открытия наследства признавалось последнее постоянное место жительства наследодателя, а если оно неизвестно - место нахождения имущества или его основной части (ст. 529), то в соответствии с положениями нового ГК местом открытия наследства является последнее место жительства наследодателя. При этом установлено, что "если последнее место жительства наследодателя, обладавшего имуществом на территории Российской Федерации, неизвестно или находится за ее пределами, местом открытия наследства в Российской Федерации признается место нахождения такого наследственного имущества. Если такое наследственное имущество находится в разных местах, местом открытия наследства является место нахождения входящих в его состав недвижимого имущества или наиболее ценной части недвижимого имущества, а при отсутствии недвижимого имущества - место нахождения движимого имущества или его наиболее ценной части" (ст. 1115). Как видим, прежняя норма ГК РСФСР несколько изменена и существенно дополнена. Следует признать более верным подход, закрепленный новым ГК, согласно которому в случае неизвестности последнего места жительства наследодателя место открытия наследства необходимо определять не по месту основной части имущества, а исходить из того, какое имущество наиболее ценно. Хотя данная статья тоже не лишена недостатков.

 Институт места открытия наследства очень важен, так как именно по месту открытия наследства подается заявление о принятии наследства или об отказе от него нотариусу или уполномоченному должностному лицу ; принимаются меры по охране наследственного имущества и управлению им.

 Расширился и изменился круг субъектов, которые могут призываться к наследованию. Норма ГК РСФСР, устанавливавшая возможность завещать имущество, в частности, "отдельным государственным, кооперативным и другим общественным организациям" (ст. 534), вряд ли соответствует требованиям сегодняшнего времени. По нынешнему ГК наследниками могут выступать граждане, юридические лица (существующие на день открытия наследства), Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования, иностранные государства и международные организации (ст. 1116). При этом наследниками по закону могут быть граждане и Российская Федерация.

 Особого внимания заслуживает ст. 1117 "Недостойные наследники". Заметим, что в прежнем ГК название ее звучало иначе: "Граждане, не имеющие права наследовать" (ст. 531 ГК РСФСР). В целом основания, по которым наследник утрачивает право на наследство, сохранены. Однако нормы нового ГК существенно уточнены. Напомним, что в соответствии со ст. 531 ГК РСФСР не имели права "наследовать ни по закону, ни по завещанию граждане, которые своими противозаконными действиями, направленными против наследодателя, кого-либо из его наследников или против осуществления последней воли наследодателя, выраженной в завещании, способствовали призванию их к наследованию, если эти обстоятельства подтверждены в судебном порядке". Следует отметить, что прежним законом характер противозаконных действий граждан, которые привели к смерти наследодателя, не раскрывался. И нередко возникающий в практике вопрос, возможно ли отстранение от наследования гражданина, совершившего противозаконные действия по неосторожности, разрешался путем применения положения, сформулированного в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 23 апреля 1991 года N 2 "О некоторых вопросах, возникающих по делам о наследовании". В настоящее время подобное положение закреплено в законе. Оно устанавливает: недостойными наследниками признаются граждане, которые "своими умышленными противоправными действиями... способствовали либо пытались способствовать призванию их самих или других лиц к наследованию..." (ст. 1117 ГК РФ). Таким образом, не признается недостойным наследник в случае, когда смерть наследодателя явилась результатом противоправных действий наследника, совершенных по неосторожности. Кроме того, в практике может возникнуть и другая ситуация. Предположим, наследник покушался на жизнь наследодателя, но по не зависящим от него обстоятельствам смерть последнего не наступила. Спустя некоторое время наследодатель, простив наследника, опять составляет завещание в его пользу. Будет ли такой наследник отстранен от наследования? Прежний закон оставлял открытым данный вопрос. Сейчас эта неясность устранена. Согласно ст. 1117 ГК РФ "граждане, которым наследодатель после утраты ими права наследования завещал имущество, вправе наследовать это имущество".

 Гражданка Л. подала иск к своему брату В. о признании его недостойным наследником. т.к. два года назад В. чуть не убил свого отца И. к заявлению был приобщен приговор суда. И. и его сын В. после совместного распития спиртных напитков повздорили отец кинул в сына пустым стаканом после чего В. схватил нож и ударил свого отца в бок. Но увидев кровь бросил нож и вызвал скорую помощь. По приговору суда В. был осужден на два года условно за причинение тяжкого вреда здоровью.

Суд в иске Л. отказал т.к. при рассмотрение дела в суд было представлено завещание И. в котором он оставлял ½ кв. и автомобиль москвич своему сыну В., а ½ кв. и земельный участок дочери Л. а т.к. завещание было составлено И. по прошествие года после указанных выше событий. То в соответствие со ст.1117 В. не может быть признан недостойным наследником[[22]](#footnote-22)

 Два других основания для исключения граждан из числа наследников практически не изменились. Во-первых, "не наследуют по закону родители после детей, в отношении которых родители были в судебном порядке лишены родительских прав и не восстановлены в этих правах ко дню открытия наследства" (абз. 2 п. 1 ст. 1117 ГК РФ). Во-вторых, "по требованию заинтересованного лица суд отстраняет от наследования по закону граждан, злостно уклонявшихся от выполнения лежавших на них в силу закона обязанностей по содержанию наследодателя". Важным дополнением являются положения п. 4 и 5 ст. 1117 ГК РФ, согласно которым правила о недостойных наследниках распространяются на наследников, имеющих право на обязательную долю в наследстве, а также применяются к завещательному отказу.

 Нормы о наследовании по завещанию значительно конкретизированы и дополнены в новом ГК. Так, важно уточнение о том, что "совершение завещания через представителя не допускается" (п. 3 ст. 1118 ГК РФ), а также установление запрета совершения завещания двумя или более гражданами (п. 4 ст. 1118 ГК РФ). Особо следует сказать о сформулированном в ст. 1119 ГК РФ принципе свободы завещания, который дает возможность наследодателю "по своему усмотрению завещать имущество любым лицам, любым образом определить доли наследников в наследстве, лишить наследства одного, нескольких или всех наследников по закону, не указывая причин такого лишения", а также включить в завещание иные распоряжения, предусмотренные ГК РФ, о наследовании, отменить или изменить совершенное завещание. Свобода завещания выражается также и в том, что согласно ст. 1120 ГК РФ завещатель вправе распорядиться в завещании любым имуществом, в том числе и тем, которое приобретет в будущем.

 Новеллой является статья 1122 ГК, регулирующая доли наследников в завещанном имуществе, а также статья 1123 о тайне завещания, содержащая положение, позволяющее завещателю в случае нарушения тайны завещания потребовать компенсацию морального вреда.

 Несомненный интерес вызывают статьи ГК РФ, посвященные форме завещания. Несмотря на то что закон по-прежнему исходит из общего правила, согласно которому наследовать по завещанию можно только при наличии документа, имеющего нотариальную форму (ст. 1124 ГК РФ), вводится немало новых положений.

 Во-первых, конкретизируются способы написания завещания. Так, в соответствии со ст. 1125 ГК при написании или записи завещания могут быть использованы технические средства (ЭВМ, пишущая машинка и др.), хотя это и не освобождает наследодателя от обязанности собственноручно поставить свою подпись. Кроме того, при составлении и нотариальном удостоверении завещания по желанию завещателя может присутствовать свидетель (п. 4 ст. 1125 ГК РФ). Однако не любое лицо может выступать в роли свидетеля. Так, не могут быть свидетелями: нотариус или другое удостоверяющее завещание лицо; лицо, в пользу которого составлено завещание или сделан завещательный отказ, супруг такого лица, его дети и родители; граждане, не обладающие дееспособностью в полном объеме; неграмотные; граждане с такими физическими недостатками, которые явно не позволяют им в полной мере осознавать существо происходящего; лица, не владеющие в достаточной степени языком, на котором составлено завещание, за исключением случая, когда составляется закрытое завещание (п. 2 ст. 1124 ГК).

 Во-вторых, законом допускается составление так называемого закрытого завещания (ст. 1126 ГК РФ), которое дает возможность наследодателю исключить опасность того, что о его воле узнают третьи лица, даже нотариус. Сущность закрытого завещания состоит в следующем. Наследодатель пишет завещание, помещает его в конверт, заклеивает и передает нотариусу в присутствии двух свидетелей, которые ставят на конверте свои подписи. После этого конверт в присутствии тех же свидетелей запечатывается нотариусом в другой конверт и удостоверяется им в соответствии с правилами, предусмотренными п. 3 ст. 1126 ГК. После смерти наследодателя нотариус не позднее чем через пятнадцать дней со дня представления свидетельства о смерти лица вскрывает конверт с завещанием в присутствии не менее чем двух свидетелей и пожелавших при этом присутствовать заинтересованных лиц из числа наследников по закону. Текст завещания оглашается нотариусом, после чего нотариус составляет и вместе со свидетелями подписывает протокол, удостоверяющий вскрытие конверта с завещанием и содержащий полный текст завещания.

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

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

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

 - указанный документ должен быть составлен в присутствии двух свидетелей;

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

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

 Таким образом, процедура составления завещания в чрезвычайных обстоятельствах, а также признания данного факта судом достаточно сложна. Кроме того, непонятно, как заинтересованные лица, по требованию которых суд рассматривает дело, узнают о составлении завещания при чрезвычайных обстоятельствах и каким образом искать свидетелей, присутствовавших при составлении завещания наследодателем.

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

 Анализируя нормы о завещании, нельзя обойти вниманием ст. 1131 ГК РФ "Недействительность завещания". В ней, в частности, закрепляется важное положение, в соответствии с которым "не могут служить основанием недействительности завещания описки и другие незначительные нарушения порядка его составления, подписания или удостоверения, если судом установлено, что они никак не влияют на понимание волеизъявления завещателя". Прежний ГК РСФСР не содержал подобных правил.

 Одними из основных нововведений, привнесенных ГК РФ, следует признать нормы, посвященные наследованию по закону. ГК РСФСР 1964 г. предусматривал две очереди наследников по закону. В первую очередь наследовали дети, супруг, родители наследодателя; во вторую - братья и сестры, дед и бабка. В соответствии с Федеральным законом РФ от 14 мая 2001 года N 51-ФЗ количество очередей увеличилось до четырех. Так, в третью очередь наследовали братья и сестры родителей умершего (дяди и тети наследодателя), а в четвертую - прадеды и прабабки умершего. Новый закон пошел еще дальше, установив восемь очередей наследников по закону. К наследованию в качестве наследников пятой очереди призываются дети родных племянников и племянниц наследодателя (двоюродные внуки и внучки) и родные братья и сестры его дедушек и бабушек (двоюродные дедушки и бабушки). К наследникам шестой очереди относятся дети двоюродных внуков и внучек наследодателя (двоюродные правнуки и правнучки), дети его двоюродных братьев и сестер (двоюродные племянники и племянницы) и дети его двоюродных дедушек и бабушек (двоюродные дяди и тети). Если нет наследников предшествующих очередей, к наследованию в качестве наследников седьмой очереди по закону призываются пасынки, падчерицы, отчим и мачеха наследодателя. В соответствии с п. 3 ст. 1148 ГК РФ нетрудоспособные иждивенцы наследодателя, которые не менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении и проживали совместно с ним, при отсутствии наследников по закону наследуют самостоятельно в качестве наследников восьмой очереди. При этом к наследникам первой, второй и третьей очередей теперь также относятся соответственно внуки наследодателя и их потомки; племянники и племянницы наследодателя; двоюродные братья и сестры, которые наследуют по праву представления, то есть в том случае, если к открытию наследства нет в живых наследников по закону соответствующих очередей. К сожалению, закон умалчивает о том, кто будет заниматься розыском дальних родственников.

К числу новелл ГК РФ следует отнести изменение размера обязательной доли. Институт обязательной доли призван защитить интересы несовершеннолетних или нетрудоспособных детей наследодателя, его нетрудоспособного супруга и родителей, а также нетрудоспособных иждивенцев наследодателя, которые вправе претендовать на определенную долю в наследстве независимо от содержания завещания. Если в соответствии со ст. 535 ГК РСФСР 1964 г. размер обязательной доли составлял не менее двух третей доли, которая причиталась бы каждому из указанных лиц по закону, то теперь она уменьшена соответственно до одной второй. Для наглядности приведу конкретный пример. Предположим, после смерти наследодателя остались 60-летняя нетрудоспособная жена и 30-летний сын. Между тем выяснилось, что все имущество завещано знакомой. Супруга умершего вправе претендовать на обязательную долю, так как является нетрудоспособной. Учитывая, что в число наследников по закону могло быть призвано два человека (супруга и сын), супруга получит обязательную долю, равную по нынешнему ГК РФ 1/2 от 1/2, то есть 1/4 от всего имущества наследодателя (а по прежнему ГК получила бы 2/3 от 1/2, то есть 1/3). Кроме того, к супруге должна перейти половина совместно нажитого имущества. Поэтому в итоге она получит 1/2 + 1/4 = 3/4 от всего имущества наследодателя (а по старому ГК получила бы 1/2 + 1/3 = 5/6). Таким образом, знакомая получит лишь 1/4 от всего имущества наследодателя (соответственно по ГК РСФСР 1964 г. всего 1/6). Как видим, новый ГК в меньшей степени ограничивает право завещателя по своему усмотрению распорядиться принадлежащим ему имуществом.

 Более продуманными и проработанными представляются нормы нового ГК о приобретении наследства, которые объединены в отдельную главу (64). Важным является уточнение о том, что "принятие наследником части наследства означает принятие всего причитающегося ему наследства, в чем бы оно ни заключалось и где бы оно ни находилось" (п. 2 ст. 1152 ГК РФ).

 В соответствии с правилами ст. 546 ГК РСФСР 1964 г. "принятое наследство признается принадлежащим наследнику со дня открытия наследства". Сохранив это положение, новый Кодекс дополнил его следующим: "...независимо от времени его фактического принятия, а также независимо от момента государственной регистрации права наследника на наследственное имущество, когда такое право подлежит государственной регистрации" (п. 4 ст. 1152 ГК РФ). Такое добавление весьма существенно для юридической практики.

 Новеллой ГК РФ являются нормы, закрепленные ст. 1153 и ст. 1159, позволяющие принять наследство и отказаться от него через представителя (это возможно, если в доверенности специально предусмотрено полномочие на принятие наследства; для принятия наследства или отказа от него законным представителем доверенность не требуется). Несмотря на то что правоприменительная практика шла именно по этому пути, на законодательном уровне подобные правила сформулированы впервые.

 В пункте 4 ст. 1157 ГК РФ законодатель посчитал необходимым особо подчеркнуть гарантии прав несовершеннолетних (в общем виде сформулированные еще в ст. 37 ГК РФ), установив следующее положение: "Отказ от наследства в случае, когда наследником является несовершеннолетний, недееспособный или ограниченно дееспособный гражданин, допускается с предварительного разрешения органа опеки и попечительства".

 ГК РФ более строго подошел к вопросу об ответственности наследников по долгам наследодателя. Согласно п. 1 ст. 1175 "наследники, принявшие наследство, отвечают по долгам наследодателя солидарно", хотя размер такой ответственности, как и раньше, ограничивается стоимостью перешедшего наследственного имущества. Кроме того, если по прежнему ГК РСФСР устанавливался 6-месячный (со дня открытия наследства) срок для предъявления кредиторами своих требований (ст. 554), при этом он носил пресекательный характер (то есть у кредиторов по истечении этого срока утрачивались права требования), то по нынешнему ГК "кредиторы наследодателя вправе предъявить свои требования к принявшим наследство наследникам в пределах сроков исковой давности, установленных для соответствующих требований" (п. 3 ст. 1175). Единственное ограничение, которое вводится ГК РФ в отношении срока исковой давности, - недопустимость его перерыва, приостановления и восстановления. Подобные правила предоставляют кредиторам больше возможностей для удовлетворения своих требований.

 Безусловно, актуальной является гл. 65 нового ГК РФ, посвященная наследованию отдельных видов имущества. Если по ГК 1964 г. особые случаи наследования ограничивались лишь одной статьей - "Наследование в колхозном дворе", то ГК РФ насчитывает уже десять таких статей. Среди них - положения, регламентирующие порядок наследования прав, связанных с участием в хозяйственных товариществах и обществах (ст. 1176), а также в потребительском кооперативе (ст. 1177); нормы, определяющие порядок наследования предприятия (ст. 1178), крестьянского (фермерского) хозяйства (ст. 1179); правила о наследовании ограниченно оборотоспособных вещей (ст. 1180) и др.

 Несомненный интерес вызывает ст. 1183 "Наследование невыплаченных сумм, предоставленных гражданину в качестве средств к существованию". В соответствии с п. 1 данной статьи "право на получение подлежавших выплате наследодателю, но не полученных им при жизни по какой-либо причине сумм заработной платы и приравненных к ней платежей, пенсий, стипендий, пособий по социальному страхованию, возмещения вреда, причиненного жизни или здоровью, алиментов и иных денежных сумм, предоставленных гражданину в качестве средств к существованию, принадлежит проживавшим совместно с умершим членам его семьи, а также его нетрудоспособным иждивенцам независимо от того, проживали они совместно с умершим или не проживали". При этом срок для предъявления требований о выплате подобных сумм составляет четыре месяца со дня открытия наследства.

 Особого внимания заслуживает ст. 1185 ГК РФ, регламентирующая порядок наследования государственных наград, почетных и памятных знаков. В соответствии с ее положениями наследованию подлежат лишь государственные награды (принадлежащие наследодателю), на которые не распространяется законодательство о государственных наградах Российской Федерации, а также почетные, памятные и иные знаки, в том числе награды и знаки в составе коллекций. Данное имущество входит в состав наследства и наследуется на общих основаниях.

 Нормы третьей части ГК РФ, регулирующие наследственные правоотношения, в целом представляются более продуманными, проработанными, понятными и, соответственно, удобными для применения по сравнению с правилами, закрепленными ГК РСФСР 1964 г., хотя с некоторыми новыми положениями можно было бы и поспорить... В любом случае, насколько эффективен принятый закон, покажет время.

§2. Перспективы развития института наследования.

За последние несколько лет произошли существенные 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. Но несмотря на все новшества появился ряд нерешенных проблем.

 В соответствии с Законом авторское право принадлежит автору с момента создания произведения, действует в течение всей жизни автора и 50 лет после его смерти, т.е. авторское право, в отличие от других объектов наследования, носит срочный характер. Статья 29 Закона говорит о том, что авторское право (включающее исключительные имущественные права на произведения) переходит по наследству. С учетом отмеченного выше наследование авторского права должно регулироваться специальными нормами, и, естественно, все остальные нормативные акты должны быть приведены в соответствие с нормами ГК РФ. Пока же часть третья ГК РФ содержит некоторые недоработки, и потому внесение корректив в ныне действующую редакцию этого документа неизбежно. Например в случае, если отсутствуют наследники как по закону, так и по завещанию, либо никто из наследников не имеет права наследовать, или все наследники отстранены от наследства, имущество наследодателя в силу ст. 1151 ГК РФ считается выморочным. Выморочное имущество переходит в собственность Российской Федерации.

 Таким образом, получается, что в этих случаях и авторское право также переходит в собственность Российской Федерации. Однако в Кодексе не нашел отражения вопрос о том, кто же получает свидетельство о праве на наследство авторского права и как дальше происходит реализация государством этого права.

 Учитывая содержание указанных выше статей части третьей ГК РФ, приходится делать вывод, что для управления авторскими правами, перешедшими в собственность государства в порядке наследования, необходимо создавать специальную государственную структуру. Трудно представить, как все это может осуществиться на практике.

Между тем в соответствии с ранее действовавшей ст. 552 ГК РСФСР авторское право либо принадлежащее наследнику право на долю в авторском вознаграждении в указанных выше случаях прекращалось.

Я думаю , что это было более разумное решение данной проблемы.

 Еще одна важная проблема, сопряженная с составом наследства и не решенная ГК РФ, состоит в определении судьбы имущества, права на которое не возникли при жизни наследодателя, хотя наследодатель своими действиями создал условия для возникновения этих прав. В качестве примера можно привести ситуации, когда наследодатель умер после подачи документов на приватизацию, но до получения документов о праве собственности. А ведь это немалая категория судебных дел. При изучении мной судебной практики очень часто встречаются иски о признании права собственности за умершим.

К. и Л. решили приватизировать свою квартиру. К. и Л. совместно администрацией октябрьского района был составлен и подписан договор на передачу кв. в собственность. Однако до момента регистрации права собственности Л. умерла. К подал иск к администрации Октябрьского района о признании права собственности на долю ½ кв. за Л. и включении ее в состав наследства. Представитель ответчика иск признал в полном объеме. Суд в своем решение принял признание иска, и удовлетворил исковые требования К. полностью.[[23]](#footnote-23) Данная ситуация законом прямо не урегулирована, это еще хорошо что она истолкована Пленумом Верховного Суда РФ. Из пункта 8 Постановления от 24 августа 1993 г. N 8 "О некоторых вопросах применения судами Закона Российской Федерации "О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации" из этого постановления следует, что наследодателю не могло быть отказано в приватизации, требования наследников в отношении жилого помещения подлежат удовлетворению. В противном случае это бы затруднило К. принятию наследства.

Я считаю, что было бы логичней закрепить в ГК РФ нормы включающие в наследственную массу имущество права на которое не возникли при жизни наследодателя, хотя наследодатель своими действиями создал условия для возникновения этих прав.

Ст. 1115 определяет что, Если последнее место жительства наследодателя, обладавшего имуществом на территории Российской Федерации, неизвестно или находится за ее пределами, местом открытия наследства в Российской Федерации признается место нахождения такого наследственного имущества. Если такое наследственное имущество находится в разных местах, местом открытия наследства является место нахождения входящих в его состав недвижимого имущества или наиболее ценной части недвижимого имущества, а при отсутствии недвижимого имущества - место нахождения движимого имущества или его наиболее ценной части.

Наиболее серьезный недостаток статьи состоит в том, что она не определяет последствия наличия у наследодателя имущества равной стоимости. Очевидно, ситуация будет безвыходной, так как из содержания норм ГК РФ следует, что место открытия наследства должно быть одно.

Ст.1117 дает определения недостойным наследникам. Но в данной ситуации ГК РФ не отвечает на вопрос, когда должны были быть совершены указанные противоправные деяния, позволяющие считать наследника недостойным. Например, как быть, если наследник за 15 лет до смерти наследодателя совершил названные в 1117 статье действия? Мы должны прийти к выводу: независимо от прошедшего времени факт осуществления названных действий служит достаточным основанием для признания наследника недостойным. В данной ситуации я считаю было бы целесообразно установить определенный срок давности.

Ст.1148 предусматривает наследование нетрудоспособными иждивенцами наследодателя. В практике в связи с этим может возникнуть проблема. Семейный кодекс предусматривает обязанность субъекта содержать определенных лиц. Это при некоторых обстоятельствах бывший супруг, фактические воспитатели, отчим и мачеха наследодателя. Как поступать, когда наследодатель свою обязанность по содержанию указанных лиц не исполняет? Ведь данная статья, связывают статус иждивенца с осуществленным содержанием, а не с обязанностью содержать кого-либо. В данном случае имеет место недостаток правового регулирования Кодекса.

 Мое мнение здесь таково, что данный недостаток можно устранить, установив, что по правилам ст. 1148 наследуют и лица, которых наследодатель обязан был содержать, но не содержал.

Правоприменительная практика выявила такие аспекты нового законодательства которые усложняют вопрос о восстановлении пропущенного срока для принятия наследства. В отличие от ГК РСФСР 1964г., не конкретизировавшего, какие причины пропуска срока следует считать уважительными, ГК РФ в ст. 1155 определенным образом ориентирует суд, указывая, что восстановление срока возможно, "если наследник не знал и не должен был знать об открытии наследства". Данной конкретизацией ГК сужает перечень уважительных причин для восстановления пропущенного срока, что не всегда является оправданным.

Е. и его дочь Р. Проживали в двухкомнатной неприватизированной кв. Через некоторое время после смерти Е. его сын П. узнает, что его отец и сестра незадолго до смерти Е. осуществили приватизацию кв. После смерти Е. его дочь Р. Обратилась в нотариальную контору и получила свидетельство о праве на наследство оставшейся части кв. Е. подал иск о восстановлении пропущенного срока и признание его принявшим наследство. В свое оправдание он заявлял, что ему не было известно о приватизации кв. а т.к. Е. не обладал каким либо др. значимым имуществом П. не счел нужным обращаться в нотариальную контору. Ответчица Р. в суде заявила, что Е. все равно бы не оставил П. свою долю т.к. был последнее время в плохих отношениях с сыном, но Е. просто не успел оформить завещание. Суд своим решением в иске П. отказал, обосновав это тем, что истец присутствовал на похоронах отца и поэтому знал об открытии наследства. И его незнание о приобретении кв. отцом в собственность не является основанием для восстановления срока.[[24]](#footnote-24)

В данной ситуации я считаю нужным предоставить суду право рассматривать степень уважительных причин без ограничения нормами ГК.

Еще очень важный элемент необходимо включить в наше наследственное право. В качестве дополнительной услуги нотариуса или назначенного им лица производить розыск наследников и соответственно урегулировать порядок уведомления нотариуса о моменте открытия наследства .

**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.

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 судебной практики по делам наследства говорит о том, что по-прежнему многие махинации, направленные на незаконное получение наследства связаны именно с этой категорией завещаний.

Судебная 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.

Список использованной литературы.

Список нормативных актов.

1.Конституция Российской Федерации от 12.12.1993г.

2.Гражданский кодекс Р. Ф. части I от 30 ноября 1994 года № 51-ФЗ (в ред. 10.01.2003г.)

3. Гражданский кодекс Р. Ф. части II от 26 января 1996года № 14-ФЗ ( в ред. 26.03.2003г.)

4. Гражданский кодекс Р. Ф. части III от 26 ноября 2001 года № 146-ФЗ

5.Гражданский кодекс РСФСР раздел VII "Наследственное право" 1964г.

6.Основы законодательства Российской Федерации о нотариате от 11 февраля 1993 года N 4462-1 ( с изм. 24.12.2002 г.)

7.Закон Российской Федерации «О налоге с имущества, переходящего в порядке наследования или дарения" от 12 декабря 1991г. № 2020-1 ( в ред. 30.12.2001г.)

8. Закон Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах» от 5 июля 1993г.(в ред. 19.07.1995г.)

9. Инструкция о порядке совершения нотариальных действий должностными лицами органов исполнительной власти РФ, Зарегистрировано в Минюсте РФ 19 марта 1996 г. N 1055

Список научной литературы

1. Ю.К. Толстой "Наследственное право", учебник 2001г.
2. Немков А.М. Очерки истории наследственного права, Воронеж, 1979 г.
3. Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права М., 1995,
4. Комментарий к ГК ч.3 (под ред. А.Л. Маковского, Е.А. Суханова) 2002г.
5. Маковский А.Л. Наследование по закону: Реальность и перспектива. // «Закон», №4, 2001г.
6. Рясенцев В.А. Наследование по закону и по завещанию в СССР, 1972 г.
7. Барщевский М.Ю. Наследственное право: Учебное пособие. М., 1996 г.
8. Гильман Ю.М. Совершенствование законодательства о наследовании 1976г.
9. Данилов Е.П. Наследование. Нотариат. – 3-е издание –М.: Право и Закон, 2001 г.

10.Ярошенко К.Б. Наследование по завещанию. 2001г.

11. Ватман Д.П. Завещательный отказ. Советская юстиция 1970г.

12. Пиляева В.В. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации . Часть третья. 2002 г.

Материалы судебной практики.

1.Обзор судебной практики Верховного Суда РФ в 2000г.

2.Бюллетень Верховного Суда РФ N 6 2003г.

3.Судебная практика Октябрьского районного суда г.Ижевск 2002-2003гг

4.Постановление пленума Верховного Суда РФ «О некоторых вопросах, возникающих у судов по делам о наследовании» от 23.04.1991 г., № 2 ( с изменениями от 25.10.1996 г.)

1. Ю.К. Толстой Наследственное право, учебник 2001г. [↑](#footnote-ref-1)
2. Ю.К. Толстой Наследственное право, учебник 2001г [↑](#footnote-ref-2)
3. Немков А.М. Очерки истории наследственного права. 1979г [↑](#footnote-ref-3)
4. Ю.К. Толстой Наследственное право, учебник 2001г [↑](#footnote-ref-4)
5. Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права 1995 г. [↑](#footnote-ref-5)
6. Комментарий к ГК ч.3 (под ред. А.Л. Маковского, Е.А. Суханова) 2002г. [↑](#footnote-ref-6)
7. Ю.К. Толстой Наследственное право, учебник 2001г [↑](#footnote-ref-7)
8. ст. 52 Консульского устава СССР [↑](#footnote-ref-8)
9. Маковский А.Л. Наследование по закону: Реальность и перспектива. [↑](#footnote-ref-9)
10. Рясенцев В.А. Наследование по закону и по завещанию [↑](#footnote-ref-10)
11. Барщевский М.Ю. Наследственное право. [↑](#footnote-ref-11)
12. Данилов Е.П. Наследование Нотариат. [↑](#footnote-ref-12)
13. Барщевский М.Ю. Наследственное право. [↑](#footnote-ref-13)
14. Гильман М.Ю. Совершенствование законодательства о наследовании. [↑](#footnote-ref-14)
15. В.В. Пиляева Комментарий к ГК РФ 3 части. 2002г. [↑](#footnote-ref-15)
16. Данилов Е.П. Наследование Нотариат. [↑](#footnote-ref-16)
17. Ватман Д.П. Завещательный отказ [↑](#footnote-ref-17)
18. В.В. Пиляева Комментарий к ГК РФ 3 части. 2002г [↑](#footnote-ref-18)
19. К. Ярошенко Наследование по завещанию. [↑](#footnote-ref-19)
20. Обзор судебной практики Верховного Суда РФ в 2000г. [↑](#footnote-ref-20)
21. Бюллетень Верховного Суда РФ N 6 2003 [↑](#footnote-ref-21)
22. Судебная практика Октябрьского районного суда г.Ижевск 2002г [↑](#footnote-ref-22)
23. Судебная практика Октябрьского районного суда г.Ижевск 2002г. [↑](#footnote-ref-23)
24. Судебная практика Октябрьского районного суда г.Ижевск 2002г [↑](#footnote-ref-24)