Департамент образования города Москвы

МОСКОВСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ ТЕХНИКУМ

ТЕХНОЛОГИИ, ЭКОНОМИКИ И ПРАВА

ИМ. Л.Б. КРАСИНА

Специальность: Правоведение

КУРСОВАЯ РАБОТА

 на тему:

**НАСЛЕДОВАНИЕ ПО ЗАВЕЩАНИЮ**

Выполнил:

студентка группы ПЗ-08

Тычкина О.Н.

 Дата «\_\_»\_\_\_\_\_\_\_ 2010 года

 Подпись: \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

Принял:

Преподаватель

Судник О.В.

Оценка: \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

Москва 2010 год

Содержание

 Введение……………………………………………………………….…...3

**Глава1. Исторические аспекты развития**……………………………..5

1.1. Наследственное право древнего Рима……………………………….5

**Глава 2. Понятие завещания**…………...……………………………… 9

2.1. Завещание как односторонняя сделка…………...………………… 8

2.2. Форма завещания…………...……………………………………….. 10

 2.3. Оформление завещательных распоряжений банковскими

 вкладами…………...………………………………………………… 15

 2.4.Тайна завещания…………...…………………………………………..17

 **Глава 3. Содержание завещания**……………………………………….19

3.1. Назначение завещателем наследников……………………………....19

 3.2. Необходимые наследники (обязательная доля в наследстве)………20

 3.3. Завещательный отказ…………………………………………………..22

 3. 4. Возложение…………………………………………………………….25

 **Глава 4. Отмена, изменение и исполнение завещания**……………….28

4. 1. Отмена и изменение завещания………………………………………28

 4. 2. Исполнение завещания………………………………………………..29

**5.Судебная практика**……………………………………………………...32

5.1. О признании завещания действительным……………………………32

5.2. О признании завещания не действительным………………………..33

**6. Заключение**………………………………………….…………………..36

 **7. Список нормативно-правовых актов**………………………………..39

 **8. Список используемой литературы**…………………………………...41

**Введение**

Желает того человек или нет, но он практически хотя бы раз в жизни сталкивается с наследственным правом. Это либо принятие наследства, либо подготовка к передаче принадлежащего ему имущества близким ему людям или другим лицам.

Наследственное право традиционно занимает в системе гражданского права особое место. Предметом наследования, прежде всего, является совокупность имущественных прав и обязанностей, носителем которых умерший был при жизни. В их числе главенствующее место, вне всякого сомнения, занимает право собственности. Мы видим неразрывную связь между наследственным правом и правом собственности.

Все граждане РФ равны перед законом и имеют равные права в области наследственного права независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также другим обстоятельствам. В современных условиях имущество, которое может принадлежать гражданину на праве собственности, ни ограничено, ни по составу, ни по количеству, ни по стоимости. В частной собственности граждан оказалось весьма ценное имущество это квартиры, жилые дома, акции, ценные бумаги, денежные средства внесенные во вклад в банк, другое имущество. Совершенное естественно, что оставаться безразличным к судьбе своего имущества на случай смерти граждане не могут и не должны.

Как замечает Ю. К. Толстой «… отказ от наследования противоречит самой природе собственности и права собственности, поскольку при таком подходе последнее превращается в срочное право – ведь наступление смерти неизбежно».

Законом четко определен круг лиц, которые призываются к наследованию после смерти наследодателя. Это, прежде всего, лицо или лица, которым завещано имущество. Если завещание не было составлено или все наследники по завещанию отказались от наследства, то право на него возникает у наследников по закону.

Наследование имеет важное значение как для материальной заинтересованности граждан в осуществлении своих прав, так и с морально-этических позиций, служит стимулом к предприимчивости, труду, инициативе. 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 если 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 должно перейти к лицам, к которым сам наследодатель мог быть и не расположен (необходимые наследники).

С ним связаны или, во всяком случае, могут быть связаны и негативные моменты. Пожалуй, главный из них состоит в том, что наследование открывает двери для паразитического существования тех, к кому переходят по наследству акции, недвижимое имущество, вклады, свободно конвертируемая валюта и т. д. А это, в свою очередь, углубляет социальное расслоение общества и, в конечном счете, разлагает и самих наследников, которые зачастую проматывают доставшиеся им состояния, ничего не давая обществу взамен и деградируя как личности.

 **Цель данной курсовой:**

* рассмотреть исторические аспекты развития;
* рассмотреть общие положения о наследовании по завещанию, понятие наследования по завещанию, свободу завещания;
* рассмотреть форму и порядок совершения завещания;
* рассмотреть отмену и изменение завещания;
* рассмотреть исполнение завещания.

**Глава 1. Исторические аспекты развития**

**1.1 Наследованное право древнего Рима.**

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

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

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

Именно римскому праву современные законодательства обязаны самим понятием наследования, как универсального преемства, в силу которого на наследника не только переходят, в качестве единого комплекса права и обязанности наследодателя, но и возлагается ответственность своим имуществом за долги наследодателя, создается своего рода продолжение в лице наследника, юридической личности наследодателя. Вместе с идеей универсального преемства римское право выработало, и понятие сингулярного преемство по случаю смерти: понятие завещательных отказов (легатов), в силу которых определенные лица приобретали отдельные права на принадлежавшее завещателю имущество, не становясь субъектами каких бы то ни было обязанностей.[[1]](#endnote-1) С этими основными понятиями системы наследования как преемства в правах и обязанностях вследствие смерти, римское право создало ряд положений об основаниях наследования, о порядке приобретения наследства, об отношениях наследников между собою и с кредиторами наследодателя.

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

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

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

Римскому праву были известны различные виды приобретений по случаю смерти (помимо наследования и легата). В первую очередь это donatio mortis causa - дарение, вступающее в силу после смерти дарителя. Кроме того, можно было установить в соглашении о дарении условие (condicio), в силу которого одаренный приобретает имущество после смерти дарителя только в том случае, если сам предоставит какую-либо выгоду третьему лицу.

Истории известны примеры допущения коллективных завещаний. Скажем, в Древнерусском государстве мужу и жене было разрешено распорядиться в одном завещательном акте своими долями земельного участка, находившегося в их совладении.

В современной цивилистике с полным основанием отмечается, что множественность лиц на стороне завещателя среди прочего неизбежно породит немало практических трудностей, в частности невозможность изменить свое распоряжение о судьбе имущества на случай смерти.

Кстати, в Древнем Риме завещатель в любой момент мог отменить уже составленное завещание именно путем составления нового. Римляне утверждали в связи с этим, что воля завещателя является непостоянной вплоть до последнего момента жизни

**Глава 2. Понятие завещания**

**2.1. Завещание как односторонняя сделка**

Завещание – это распоряжение гражданина своим имуществом на случай смерти, сделанное в установленном законом порядке, а также сам документ, которым оно оформляется.

В ГК императивно указывается, что осуществить такое распоряжение можно, только совершив завещание (п. 1 ст. 1118 ГК). Таким образом, совершенно исключены какие бы то ни было договоры на этот счет.[[2]](#footnote-1)

Завещание представляет собой выражение личной воли завещателя, непосредственно связано с его личностью, хотя при его составлении нередко приходится прибегать к помощи сведущего лица, а если завещатель неграмотен или страдает физическим недугом, то к помощи рукоприкладчика. Но при всех обстоятельствах завещание не может быть совершенно через представителя. Каждый гражданин может оставить по завещанию свое любое имущество, в том числе и то, которое он может приобрести в будущем, одному или нескольким лицам, как входящим, так и не входящим в круг наследников по закону, также государству или отдельным юридическим лицам.

С точки зрения правовой природы завещание традиционно определяется в доктрине как односторонняя сделка, поскольку смерть завещателя, на случай которой составляют завещание, неизбежно должна наступить, рано или поздно. В то же время завещатель в любой момент может отменить или изменить ранее составленное завещание. (ст.1130 ГК) Поэтому завещанию как односторонней сделке присущ и известный элемент условности. Акт составления завещания до тех пор, пока не наступила смерть завещателя, не является бесповоротным и необратимым.

В п. 5 ст. 1118 ГК. В полном соответствии с этим ГК не может быть совершенно одно завещание от имени нескольких лиц. Завещатель при составлении завещания должен быть полностью дееспособен. Он должен полностью отдавать отчет в своих действиях и ими руководить. Если завещание совершено лицом хотя и в дееспособным, но таким, которое при этом не отдавало отчет в своих действиях или не могло ими руководить, то указанное обстоятельство может явиться основанием для признания завещания недействительным. В завещании могут содержаться распоряжения только одного гражданина. Совершение завещания двумя или более гражданами не допускается.

Полная дееспособность, как известно, наступает по достижении 18 лет, либо в результате вступления в брак до достижения совершеннолетия (п. 2 ст. 21 ГК), либо в результате эмансипации (ст. 27 ГК). Поскольку полностью дееспособный при определенных условиях может быть ограничен в ней или лишен ее, лицо, удостоверяющее завещание, в обязательном порядке должно установить дееспособность завещателя.

Специфика такой сделки, как завещание, заключается в том, что сама по себе она никакого наследственного правоотношения не порождает. Как уже отмечалось, наследственное правоотношение возникает лишь из совокупности юридических фактов, важнейшим из которых является смерть гражданина либо объявление его умершим. Это очевидное общетеоретическое положение теперь закреплено в норме, из которой следует, что завещание - это односторонняя сделка, создающая права и обязанности лишь после открытия наследства, что приводит к возникновению наследственного правоотношения: наследники по завещанию призываются к наследованию. (п. 5 ст. 1118 ГК).

Распоряжение имуществом на случай смерти - акт, требующий достаточной социальной зрелости завещателя. Поэтому можно только приветствовать появление в ГК нормы, из которой следует, что завещание может быть совершено гражданином, обладающим в момент его совершения дееспособностью в полном объеме (п. 2 ст. 1118 ГК) Эта новелла на уровне Кодекса положила конец давней дискуссии об объеме дееспособности завещателя. Немало авторов полагали, что частично дееспособные не обладают правом завещать. [[3]](#footnote-2)Однако существовал и взгляд противоположный, согласно которому можно было бы предоставить несовершеннолетнему право завещать имущество, приобретенное своим трудом и заработной платой, а также авторским вознаграждением.[[4]](#footnote-3) С введением в действие третьей части ГК дискуссии на этот счет потеряли под собой почву.

**2.2. Форма завещания**

В качестве общего правила закон устанавливает письменную форму завещания и удостоверение его нотариусом (п. 1 ст. 1124 ГК). Несоблюдение этой нормы влечет абсолютную недействительность, ничтожность завещания.

Помимо нотариусов в силу прямого разрешения закона завещания удостоверяют должностные лица исполнительных органов власти, а также консульских учреждений, служащие банка. Кроме того, определенные лица уполномочены удостоверять завещания, приравниваемые к нотариальным.

Завещатель заинтересован в том, чтобы при исполнении завещания не произошло искажения его воли, чтобы судьба наследства после его смерти была определена именно так, как он того хотел. В свою очередь и наследники не только по материальным, но и по морально-этическим соображениям должны быть заинтересованы в том, чтобы с наследством поступили по-людски, выполнив последнюю волю завещателя. А для этого крайне важно, чтобы воля завещателя была выражена четко, ясно и недвусмысленно, чтобы в завещании не было никаких подчисток и была полная уверенность в том, что к завещанию, после того как оно составлено, никто руку не приложил.

В отечественном гражданском праве теперь восстановлен институт свидетелей, которые в необходимых случаях должны присутствовать при составлении, подписании, удостоверении завещания или передаче его нотариусу. Их отсутствие при совершении указанных действий превращает завещание в ничтожную сделку.

Требования к тем, кто выступает в роли свидетелей, определены в п. 2 ст. 1124 ГК методом исключения. Свидетелями, в частности, не могут быть:

- 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;

- 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.

Все перечисленные лица не могут также выступать в роли рукоприкладчика, т.е. подписывать завещание вместо завещателя.

Необходимо обратить внимание на то, что несоответствие свидетелей указанным выше требованиям влечет оспоримость завещания.

Завещание считается совершенным в день его удостоверения, поэтому на нем обязательно должны быть указаны не только место, но и дата совершения (п. 4 ст. 1124 ГК).

Нотариально удостоверяется лишь такое завещание, которое написано самим завещателем или записано с его слов нотариусом. Причем и в том и в другом случае могут быть использованы различные технические средства, например пишущая машинка или компьютер.

В том случае, если завещание записано нотариусом со слов завещателя, оно до его подписания должно быть полностью прочитано завещателем в присутствии нотариуса. Если же завещатель по каким-либо причинам не в состоянии лично прочитать завещание, его текст оглашается для него нотариусом. На завещании делается об этом соответствующая надпись с указанием причин, по которым завещатель не смог лично прочитать завещание.

Завещание представляет собой выражение личной воли завещателя, поэтому оно должно быть собственноручно подписано завещателем. Если же завещатель в силу физических недостатков, болезни или по иным причинам не может собственноручно подписать завещание, оно по его просьбе может быть подписано в присутствии нотариуса или другого должностного лица иным гражданином (рукоприкладчиком) с обязательным указанием причин, по которым завещание нельзя было подписать собственноручно. Указываются в завещании также и фамилия, имя, отчество, место жительства рукоприкладчика в соответствии с документами, удостоверяющими его личность.

По желанию завещателя при составлении и нотариальном удостоверении завещания может присутствовать свидетель. Последний должен подписать завещание, в тексте которого в этом случае указываются фамилия, имя, отчество и место жительства свидетеля.

Наряду с нотариальной формой закон разрешает совершать завещания, приравненные к нотариально удостоверенным, давая их исчерпывающий перечень. Среди них, в частности:

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 начальниками 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.

Оформляются перечисленные завещания по тем же правилам, что и нотариальные. Отличие одно, но существенное: в п. 2 ст. 1127 ГК императивно закреплена необходимость подписывать завещания такого рода в присутствии лица, удостоверяющего завещание, и свидетеля, также подписывающего этот документ. Несоблюдение этого правила влечет ничтожность завещания.

Приоритетность нотариальной формы завещаний весьма ярко проявляется в закреплении законом обязанности лиц, обладающих правом удостоверять завещания, принимать все меры для приглашения к завещателю нотариуса, если гражданин высказывает такое желание и имеется разумная возможность его выполнить. Кроме того, если лицу, удостоверившему такое завещание, известно место жительства завещателя, завещание сразу направляется через органы юстиции соответствующему нотариусу. Если же место жительства такого гражданина неизвестно, передача осуществляется, как только для этого предоставляется возможность (п. 3 ст. 1127 ГК).

Новеллой ГК является предоставление гражданам возможности совершить закрытое завещание, суть которого заключается в том, что его содержание вплоть до открытия наследства известно лишь завещателю (п. 1 ст. 1126).

Как и любое другое завещание, оно должно быть собственноручно написано и подписано завещателем под страхом его недействительности.

Закрытое завещание, помещенное в заклеенный конверт, передается завещателем нотариусу в присутствии двух свидетелей, которые ставят на конверте свои подписи. Этот конверт запечатывается нотариусом в их присутствии в другой конверт, на котором нотариус делает запись, содержащую сведения о завещателе, о месте и дате принятия завещания, а также об имени, отчестве, фамилии и месте жительства каждого свидетеля.

Можно предположить, что в каком-то конкретном конверте завещания нет. Поэтому нотариус, принимая конверт, строго говоря, удостоверяет не содержание завещания, а лишь факт передачи ему должным образом оформленного конверта с предположением, что в нем находится завещание.

Конверт с завещанием нотариус вскрывает не позже 15 дней с момента представления свидетельства о смерти того лица, которое совершило закрытое завещание. Процедура эта производится в присутствии не менее двух свидетелей, а также пожелавших при этом присутствовать заинтересованных лиц из числа наследников по закону. После того как конверт вскрыт, завещание сразу же оглашается нотариусом. Затем он составляет и вместе со свидетелями подписывает протокол, содержащий полный текст завещания. Цель протокола - удостоверить вскрытие конверта с завещанием. Наследникам выдается нотариально заверенная копия протокола. Подлинник же завещания хранится у нотариуса.

Гражданин может оказаться в положении, явно угрожающем его жизни. Естественно, что в силу сложившихся чрезвычайных обстоятельств он лишен возможности совершить завещание в принятой форме. Стремясь усилить гарантии права наследования, закон теперь разрешает гражданину в подобной ситуации изложить последнюю волю относительно своего имущества в простой письменной форме (п. 1 ст. 1129 ГК).

Из содержания такого документа должно явно следовать, что он представляет собой завещание. Такое завещание может быть написано только собственноручно и обязательно в присутствии двух свидетелей. Нарушение этих правил влечет ничтожность завещания.

Законодатель предусмотрел особое основание прекращения действия подобного завещания: оно утрачивает силу, если завещатель в течение месяца после прекращения упомянутой чрезвычайной ситуации не совершил завещания в какой-либо иной, предусмотренной ГК форме.

Исполняется завещание, совершенное в чрезвычайных обстоятельствах, только при том условии, что суд по требованию заинтересованных лиц подтвердит факт совершения завещания именно в такой особой ситуации. Причем указанное требование должно быть заявлено до истечения срока, установленного для принятия наследства (срок этот равен шести месяцам со дня открытия наследства - п. 1 ст. 1154 ГК).

**2.3. Оформление завещательных распоряжений банковскими вкладами**

Значительной спецификой обладает совершение завещательных распоряжений правами на денежные средства в банках. Причем исторически отношение законодателя к завещательной судьбе таких прав заметно менялось.

Банковские вклады до принятия Основ гражданского законодательства 1991 г. чаще всего наследовались в особом порядке, призванном создать льготы, привлекавшие вкладчиков в государственные банки (сберегательные кассы). Суть его заключалась в том, что при наличии специального завещательного распоряжения банку о выдаче вклада в случае смерти определенному лицу или государству он не входил в состав наследственного имущества. Этот особый порядок был отменен п. 4 ст. 153 Основ, согласно которому вклады граждан в банках должны были наследоваться по общим правилам. Однако в Постановлении Верховного Совета РФ от 3 марта 1993 г. (п. 9) было установлено, что п. 4 ст. 153 Основ гражданского законодательства на территории РФ не применяется по отношению к вкладам граждан в Сберегательном банке РФ.[[5]](#footnote-4) Таким образом, вкладам, хранящимся в Сберегательном банке РФ и завещанным специальными распоряжениями вкладчиков, был возвращен особый режим .

 Он выражался в следующем:

а) для его получения не требовалось предъявления свидетельства о праве на наследство. Достаточно было представить сберегательную книжку, свидетельство о смерти вкладчика и документ, удостоверяющий личность гражданина, которому завещан вклад;

б) его получение не было связано с какими-либо сроками с момента смерти наследодателя. Скажем, такой вклад мог быть выдан лицу, указанному в распоряжении, и до истечения шестимесячного срока, установленного для принятия наследства;

в) из завещанного вклада не выделялась обязательная доля. Более того, он не принимался в расчет при определении размера этой доли;

г) из такого вклада не могли быть удовлетворены претензии кредиторов умершего вкладчика;

д) лица, получившие такой вклад, освобождались от обязанностей по возмещению расходов по уходу за наследодателем, на его похороны, содержание иждивенцев и др.

Однако действующий ГК, по сути, воспроизвел тот порядок распоряжения денежными средствами в банках, который был установлен Основами 1991 г. Согласно п. 1 ст. 1128 ГК права на денежные средства, внесенные гражданином во вклад или находящиеся на любом другом счете гражданина в банке, могут быть по его усмотрению завещаны в обычном порядке либо посредством совершения завещательного распоряжения в письменной форме в том филиале банка, в котором находится этот счет. Причем в отношении средств, находящихся на счете, такое завещательное распоряжение имеет силу нотариально удостоверенного завещания.

Порядок совершения завещательных распоряжений денежными средствами определяется Постановлением Правительства РФ от 27 мая 2002 г. "Об утверждении Правил совершения завещательных распоряжений правами на денежные средства в банках".[[6]](#footnote-5) Такое распоряжение должно быть собственноручно подписано завещателем с указанием даты его составления и удостоверено служащим банка, имеющим право принимать к исполнению распоряжения клиента в отношении средств на его счете.

В завещательном распоряжении необходимо указать дату и место его составления, место жительства завещателя, его фамилию, имя и отчество, а также фамилию, имя и отчество гражданина-наследника или полное наименование и место нахождения юридического лица, которому завещается вклад.

В силу п. 3 ст. 1128 ГК права на денежные средства, в отношении которых было совершено завещательное распоряжение, входят в состав наследства и наследуются на общих основаниях. Эти средства выдаются наследникам после предоставления ими свидетельства о праве на наследство и в соответствии с ним, за исключением случаев оплаты за счет указанных средств расходов, связанных с похоронами наследодателя. Указанные правила применяются и к иным кредитным организациям, которым предоставлено право привлекать во вклады или на другие счета денежные средства граждан.

Вместе с тем необходимо иметь в виду, что новый порядок не распространяется на распоряжения о выдаче вкладов в случае смерти вкладчика, сделанные до введения в действие части третьей ГК РФ[[7]](#footnote-6) Федеральный закон от 11 ноября 2003 г. N 145-ФЗ "О внесении дополнений в Федеральный закон "О введении в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации" Находящиеся на таком вкладе денежные средства не входят в состав наследственного имущества и выдаются лицу, указанному в распоряжении, на основании документов, удостоверяющих факт смерти вкладчика.

**2.4. Тайна завещания**

Завещатель, доверяя удостоверение завещания указанным в законе лицам, должен быть уверен, что они никому не разгласят содержание этой крайне важной для него сделки. Поэтому законодатель закрепляет правило о том, что нотариус, другое удостоверяющее завещание лицо, переводчик, исполнитель завещания, свидетель, а также гражданин, подписывающий завещание вместо завещателя, не вправе до открытия наследства разглашать сведения, касающиеся содержания завещания, его совершения, изменения или отмены.

Если тайна завещания все же будет нарушена, завещатель вправе потребовать компенсацию морального вреда, а за разглашение как самой тайны составления завещания, так и тайны его содержания нотариусы и уполномоченные на совершение нотариальных действий должностные лица несут установленную законом ответственность (ст. 1119, 1123 ГК РФ), а также воспользоваться другими способами защиты гражданских прав, предусмотренными ГК.

Например, частный нотариус может быть лишен лицензии на занятие нотариальной деятельностью, исключен из нотариальной палаты. Помимо этого, на него может быть возложена обязанность возместить клиенту имущественный ущерб и компенсировать моральный вред.

Словом, и гражданское законодательство и, законодательство о нотариате нацелены на то, чтобы максимально обеспечить соблюдение принципа свободы завещания. А это невозможно, если завещатель не будет иметь гарантии, что составление и содержание останутся в тайне.

**Глава 3. Содержание завещания**

**3.1. Назначение завещателем наследников**

Содержание завещания заключается прежде всего в назначении наследников с указанием имущества, передаваемого им в порядке наследования. Закон закрепляет принцип свободы завещания, в соответствии с которым завещатель может по своему усмотрению:

- завещать имущество любым лицам;

- любым образом определять доли наследников в наследстве;

- лишить наследства одного, нескольких или всех наследников по закону, не указывая причин такого лишения;

- включить в завещание иные распоряжения, предусмотренные правилами ГК о наследовании.

Воля наследователя может получить в завещании самое неожиданное воплощение. Начать с того, что он может лишить в завещании права наследования (лишить наследства) всех своих наследников и этим ограничиться. Завещатель может распорядиться своим имуществом или какой-либо его частью, составив одно или несколько завещаний. Свобода завещания ограничивается правилами об обязательной доле в наследстве (ст. 1119, 1120 ГК РФ).

*Неотъемлемое право завещателя – в любой момент отменить или изменить ранее составленное завещание* (абз. 1 п. 1 ст. 1119 ГК). Позднее составленное завещание отменяет ранее составленное полностью или в части, в которой оно противоречит завещанию, составленному позднее. Завещание может быть отменено путем подачи соответствующего заявления нотариусу или тому органу (должностному лицу), на который возложено совершение нотариальных действий. Таким образом, аннулирование ранее составленного завещания может и не сопровождаться составлением нового завещания или внесением изменений в ранее составленное.

Свобода завещания проявляется и в том, что завещатель вовсе не обязан сообщать кому-либо о содержании, совершении, об изменении или отмене завещания.

До принятия Основ гражданского законодательства 1961 г. принцип свободы завещания в отечественном праве ограничивался возможностью оставить имущество постороннему лицу лишь при отсутствии наследников по закону. Расширение свободы завещания в законодательстве 60-х гг. и в действующем законодательстве, несомненно, является позитивной тенденцией. Завещателю необходим достаточный простор при определении тех, кого лично он хочет обеспечить после своей смерти. Ведь, свободно выражая свою волю, завещатель определяет судьбу наследственного имущества с учетом фактических отношений между ним и близкими ему людьми. Причем круг близких людей может не совпадать с перечнем законных наследников.[[8]](#footnote-7)

Свобода завещания в ее теперешнем, достаточно широком звучании - это еще и необходимое условие совершенствования распределительных отношений. Человек, добросовестно трудившийся всю свою жизнь, должен быть абсолютно уверен в том, что заработанным имуществом он сможет распорядиться по собственному усмотрению.

Отражением свободы завещания является законодательно закрепленное право завещателя распорядиться в завещании любым своим имуществом или его частью, в том числе и тем, что он собирается приобрести в будущем. При этом закон предоставляет ему возможность совершить одно или несколько завещаний (ст. 1120 ГК).

**3.2. Необходимые наследники (обязательная доля в наследстве).**

Среди наследников по закону выделяется особая категория наследников, за которыми независимо от содержания завещания наследователя бронируется определенная доля в наследстве. Эта доля получила название обязательной, поскольку необходимые наследники, кроме недостойных наследников (ст. 1117 ГК), не могут быть лишены права ее унаследовать. Вопрос о наследовании обязательной доли, а также об исчислении размера этой доли регламентируется ст. 1149 ГК. Право на обязательную долю не зависит от согласия других наследников на ее получение, равно как и от того, проживал ли необходимый наследник совместно с наследователем или отдельно от него.

Свобода завещания ограничена установлением в законе круга наследников (их принято называть необходимыми), которые вправе получать обязательную долю в наследстве. Она составляет теперь не менее половины той доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону (п. 1 ст. 1149 ГК).[[9]](#footnote-8)

К числу необходимых наследников закон относит:

- несовершеннолетних или нетрудоспособных детей наследодателя;

- его нетрудоспособного супруга;

- нетрудоспособных родителей;

- нетрудоспособных иждивенцев наследодателя (п. 1 ст. 1149 ГК).

Перечень этот является исчерпывающим.

Необходимые наследники, как правило, социально уязвимы, их материальная обеспеченность весьма проблематична. Поэтому они нуждаются в особой, повышенной защите, что и достигается в сфере наследования предоставлением таким лицам права на обязательную долю.

Для того чтобы определить размер обязательной доли в каждом случае, нужно сумму стоимости всего наследственного имущества, включая стоимость предметов обычной домашней обстановки и обихода, разделить на число наследников, которые при отсутствии завещания были бы призваны к наследованию по закону. Установив размер законной доли в стоимостном выражении, от него находят половину. Эта сумма и равна обязательной доле.

В соответствии с п. 2 ст. 1149 ГК право на обязательную долю в наследстве удовлетворяется прежде всего из той части наследственного имущества, которая осталась незавещанной. Причем данное правило действует и в том случае, если его реализация приведет к уменьшению прав других наследников по закону на указанную часть имущества. Если же ее недостаточно для осуществления права на обязательную долю, оно осуществляется из той части имущества, которая завещана.

Закон теперь предоставляет суду право уменьшить размер обязательной доли или вовсе отказать в ее присуждении с учетом имущественного положения необходимых наследников. Возможно это только в том случае, если осуществление права на обязательную долю повлечет за собой невозможность передать наследнику по завещанию то имущество, которым необходимый наследник при жизни наследодателя не пользовался, а наследник по завещанию пользовался для проживания (это может быть, например, жилой дом, квартира, иное жилое помещение) или использовал в качестве основного источника получения средств к существованию (орудия труда, творческая мастерская и т.п.).

Обязательная доля в классическом праве равнялась четверти той доли, которую управомоченное лицо получило бы, наследуя ab intestato ("по закону"). Юстиниан увеличил эту долю: она должна была быть равна 1/3 доли ab intestato, если доля ab intestato составляла 1/4 наследства или более того; она должна была равняться 1/2 доли ab intestato, если эта доля была меньше четверти всего наследства.[[10]](#footnote-9)

Ограничение свободы завещательных распоряжений было известно и русскому дореволюционному законодательству. Однако выражалось оно не в установлении обязательной доли, а в ограничении по роду имущества. В частности, не подлежали завещанию родовые имения, а также имения заповедные и имения, пожалованные на праве майоратов в западных губерниях Российской империи .[[11]](#footnote-10)

**3.3. Завещательный отказ**

Завещатель вправе установить в своем распоряжении имуществом на случай смерти завещательный отказ (легат), т.е. возложить на одного или нескольких наследников исполнение за счет наследства какой-либо обязанности имущественного характера в пользу третьих лиц (отказополучателей), которые приобретают право требовать исполнения этой обязанности (п. 1 ст. 1137 ГК).

Необходимо обратить внимание на то, что легат - один из видов завещательных распоряжений и поэтому вне завещания силы не имеет.

Ранее действовавшее законодательство позволяло обременять легатом только наследника по завещанию, теперь же соответствующая обязанность может быть возложена как на наследников по завещанию, так и на наследников по закону.[[12]](#footnote-11)

Сущность завещательного отказа заключается в том, что из всей совокупности прав и обязанностей, составляющих наследство, определенному лицу или лицам передается по общему правилу какое-либо отдельное право. Следовательно, отказополучатель (легатарий) становится частичным (сингулярным) правопреемником наследодателя.

Вместе с тем следует иметь в виду, что содержание завещания может исчерпываться завещательным отказом (п. 1 ст. 1137 ГК). Наследодатель, создающий такую ситуацию, явно рассчитывает на высокие нравственные качества обременяемого наследника, ведь содержанием такого легата вполне может быть обязанность передать все наследство отказополучателю.

Предмет завещательного отказа определен сейчас значительно шире, чем в действовавшем ранее законодательстве. Ныне в открытом перечне указывается, что это может быть, в частности:

- передача отказополучателю в собственность, во владение на ином праве или в пользование вещи, входящей в состав наследства;

- передача отказополучателю входящего в состав наследства имущественного права;

- приобретение для отказополучателя и передача ему иного имущества;

- выполнение для него определенной работы;

- оказание ему определенной услуги;

- осуществление в пользу отказополучателя периодических платежей (абз. 1 п. 2 ст. 1137 ГК).

Закон разрешает завещателю возложить на наследника, к которому переходит дом, квартира или иное помещение, обязанность предоставить другому лицу право пользования указанным помещением или его определенной частью на период жизни этого лица либо на иной срок. Необходимо обратить внимание на то, что такое право, возникшее на основании завещательного отказа, сохраняет силу и при последующем переходе права собственности на имущество, входившее в состав наследства, к другому лицу (п. 2 ст. 1137 ГК), т.е. обладает признаками вещного права (в римском праве называвшегося habitatio - "право проживания").

Право на получение завещательного отказа действует лишь в течение трех лет со дня открытия наследства и не переходит к другим лицам. Стало быть, по правовой природе этот срок является пресекательным. Однако если завещатель воспользовался впервые на уровне ГК закрепленной возможностью и подназначил одному отказополучателю другого, последний получит возможность требовать от наследника исполнения легата (п. 4 ст. 1137 ГК).

К лицу, совершающему завещательный отказ, предъявляются такие же требования, что и к завещателю (возраст, дееспособность). Следует иметь в виду, что отказополучателями могут быть лица как входящие, так и не входящие в число наследников по закону. Однако, естественно, не могут быть отказополучателями лица, которые противозаконными действиями, направленными против наследодателя, кого-либо из наследников или против последней воли завещателя, способствовали назначению их отказополучателями (недостойные отказополучатели).

Защите имущественных интересов наследника служит следующее закрепленное в законе правило: наследник, на которого завещателем возложено исполнение завещательного отказа, должен исполнить его лишь в пределах действительной стоимости перешедшего к нему имущества за вычетом падающей на него части долгов наследодателя (абз. 1 п. 1 ст. 1138 ГК).

Повышенная защита необходимого наследника проявляется в том, что он, будучи обремененным завещательным отказом, исполняет его лишь в рамках той части стоимости перешедшего к нему наследства, которая превышает его обязательную долю (абз. 2 п. 1 ст. 1137 ГК). Если завещательный отказ возложен на нескольких наследников, то возникают долевые обязательства, где обременение каждого из наследников соразмерно его доле в наследстве. Однако это правило диспозитивно и действует поэтому только в том случае, если завещанием не установлено иное (п. 2 ст. 1138 ГК).

Наследник, обремененный завещательным отказом, освобождается от обязанности его исполнить в следующих случаях:

- если отказополучатель умер до открытия наследства или одновременно с завещателем;

- если он отказался от получения легата;

- если он не воспользовался своим правом на получение завещательного отказа в течение трех лет со дня открытия наследства;

- если легатарий лишился права на получение завещательного отказа как недостойный отказополучатель.

Между тем и во всех перечисленных случаях обязанность исполнить завещательный отказ сохраняется, если одному отказополучателю подназначен в завещании другой отказополучатель.

Если предметом легата было выполнение определенной работы для недостойного отказополучателя или оказание ему определенной услуги, последний обязан возместить наследнику, уже исполнившему завещательный отказ, стоимость выполненной работы или оказанной услуги (п. 5 ст. 1117 ГК).

**3. 4. Возложение**

От завещательного отказа надо отличать особый вид завещательного распоряжения - возложение. Суть его заключается в том, что завещатель может возложить на одного либо нескольких наследников по завещанию или по закону исполнение действий не только имущественного, но и неимущественного характера, направленных на осуществление какой-либо общеполезной цели (п. 1 ст. 1139 ГК).

Следует заметить, что такая же обязанность может быть возложена и на исполнителя завещания. Однако это возможно лишь при том условии, что в завещании ему специально выделена определенная часть наследственного имущества, необходимая для исполнения возложения.

ГК особо выделяет впервые предоставленную завещателю возможность возложения на одного или нескольких наследников обязанности содержания принадлежавших завещателю домашних животных, а также осуществления необходимого надзора и ухода за ними. Эта не вполне привычная для законодательных текстов, но, несомненно, высоко моральная правовая конструкция закреплена в абз. 2 п. 1 ст. 1139 ГК.

В тех случаях, когда предметом завещательного возложения являются действия имущественного характера, на них распространяются правила об исполнении завещательного отказа, установленные ст. 1138 ГК.

Поскольку возложение - действие, совершаемое для общеполезной цели, требовать его выполнения имеет право весьма широкий круг лиц. Среди них, в частности, заинтересованные лица, любой из наследников, а также исполнитель завещания. Правда, правило это сформулировано диспозитивно: оно действует лишь в том случае, если завещанием не предусмотрено иное (п. 3 ст. 1139 ГК). Можно предположить, например, что в силу завещания прекращается исполнение возложения лицом, злоупотребившим доверием завещателя.

В жизни возможна ситуация, в силу которой доля наследства лица, обремененного легатом или возложением, переходит к другим наследникам (это может произойти, например, из-за смерти наследника, последовавшей после или одновременно с наследодателем; отказа принять наследство; отстранения лица от наследования в качестве недостойного наследника). В подобном случае исполнить отказ либо возложение обязано лицо, к которому перешла доля отпавшего наследника (ст. 1140 ГК). Правило это, однако, является диспозитивным и действует поэтому только в том случае, если завещанием не установлено иное. Скажем, из текста завещания может следовать, что завещатель доверяет исполнение отказа либо возложения исключительно одному, определенному лицу. В случае же его отпадения по любому основанию действие легата или возложения волей завещателя прекращается.

**Глава 4. Отмена, изменение и исполнение завещания**

**4. 1. Отмена и изменение завещания**

Завещание может быть в любое время отменено или изменено завещателем без указания причин его отмены или изменения. Принцип свободы завещания проявляется при этом в том, что для совершения указанных действий не требуется чье-либо согласие, в том числе и лиц, назначенных в завещании наследниками.

Отменить завещание можно следующими способами:

1) удостоверением нового завещания с иным содержанием. Следует иметь в виду, что завещанием, совершенным в чрезвычайных обстоятельствах, может быть отменено или изменено только такое же завещание (п. 5 ст. 1130 ГК). Завещательным же распоряжением в банке можно отменить или изменить только завещательное распоряжение правами на денежные средства в соответствующем банке (п. 6 ст. 1130 ГК);[[13]](#footnote-12)

2) удостоверением нового завещания, в котором указывается, что предыдущее завещание отменяется;

3) посредством распоряжения об отмене завещания, сделанного в форме, установленной для совершения завещания.

Изменение завещания производится путем составления нового завещания, в котором завещатель указывает, какие изменения вносятся им в ранее сделанные завещательные распоряжения. Если же он этого не сделает, то следует руководствоваться законодательно установленным правилом, согласно которому завещание, составленное позднее, отменяет прежнее завещание в той части, в которой оно противоречит последующему завещанию (абз. 2 п. 2 ст. 1130 ГК).

**4. 2. Исполнение завещания**

Исполнение завещания возлагается на назначенных в завещании наследников. Кроме того, завещатель может поручить исполнение завещания исполнителю воли (душеприказчику) (ст. 1133 ГК). Причем действующее законодательство разрешает поручить душеприказчику исполнение завещания не только полностью, но и в определенной части.

Исполнитель завещания может быть избран как из числа наследников, так и независимо от этого. Но в любом случае от него требуется согласие, выраженное одним из следующих способов:

- в собственноручной надписи на самом завещании;

- в заявлении, приложенном к завещанию;

- в заявлении, поданном нотариусу в течение месяца со дня открытия наследства.

Помимо этого гражданин признается давшим согласие быть исполнителем завещания, если в течение месяца со дня открытия наследства он фактически приступит к исполнению завещания (абз. 3 п. 1 ст. 1134 ГК). В этом случае он выражает свое согласие путем совершения конклюдентных действий.

Исполнитель завещания может быть освобожден от исполнения своих обязанностей судом. Соответствующее решение суд принимает как по просьбе самого исполнителя завещания, так и по просьбе наследников, если имеются обстоятельства, которые препятствуют душеприказчику исполнять свои обязанности.

Завещание, которым конкретный гражданин назначен исполнителем, является основанием его полномочий. Они теперь удостоверяются свидетельством, выдаваемым нотариусом (ст. 1135 ГК).

Душеприказчик должен принять определенные меры, необходимые для исполнения завещания, на тот случай, если в самом завещании не предусмотрено иное. Примерный перечень таких мер приведен в ст. 1135 ГК. Среди них, в частности:

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

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

3) получение причитающихся наследодателю денежных средств и иного имущества для передачи их наследникам, если это имущество не подлежит передаче другим лицам (п. 1 ст. 1183 ГК);

4) исполнение завещательного возложения либо требование от наследников исполнения завещательного отказа (ст. 1137 ГК) или завещательного возложения (ст. 1139 ГК).

Безусловный интерес представляет правовая природа "фигуры" душеприказчика. Она оценивается в литературе неоднозначно. Однако в основе различных оценок так или иначе лежит идея представительства, которое вместе с тем понимается по-разному: представитель завещателя (А. Гордон, С.И. Анненков и др.), представитель наследников (А.М. Гуляев) или даже представитель самого наследства как "особого юридического лица" (Г.Ф. Шершеневич) [[14]](#footnote-13)

Отечественная доктрина исходит из возможности представительства только inter vivos (между живыми), исполнителем же завещания лицо становится лишь после открытия наследства, т.е. после смерти завещателя. В ГК прямо подчеркивается, что душеприказчики при наследовании, так же как и другие лица, действующие хотя и в чужих интересах, но от собственного имени (например, коммерческие посредники или конкурсные управляющие при банкротстве), представителями не являются (п. 2 ст. 182).

Следует согласиться с авторами, оценивающими деятельность исполнителя завещания как особую разновидность представительства.[[15]](#footnote-14) Особенность его заключается прежде всего в том, что сразу затруднительно определить тех, кого душеприказчик будет представлять. Ведь он выступает в интересах лишь тех наследников, что приняли наследство, а их круг определяется после открытия наследства в течение достаточно длительного времени.

Еще одна особенность представительства подобного рода заключается в том, что основанием прав и обязанностей душеприказчика является своего рода поручение, одностороннее волеизъявление завещателя, с которым закон связывает определенные правовые последствия.[[16]](#footnote-15)

Исполнитель завещания имеет право на возмещение за счет наследства необходимых расходов (в частности, по охране и управлению наследственным имуществом), которые он понес при исполнении завещания. Причем суммы эти подлежат возмещению в числе других первоочередных расходов. Это значит, что они возмещаются до уплаты долгов кредиторам наследодателя (п. 2 ст. 1174 ГК).

Кроме того, действующее законодательство предоставляет душеприказчику право на получение сверх расходов вознаграждения за счет наследства, но только в том случае, если это предусмотрено завещанием (ст. 1136 ГК)

Исполнение завещания предполагает четкое уяснение его содержания. Если у нотариуса, исполнителя завещания или суда возникает необходимость толковать завещание, они должны принимать во внимание буквальный смысл содержащихся в нем слов и выражений (абз. 1 ст. 1132 ГК). В случае же неясности буквального смысла какого-либо положения завещания он устанавливается путем сопоставления его с другими положениями и смыслом завещания в целом. Цель толкования - обеспечить наиболее полное осуществление предполагаемой воли завещателя (абз. 2 ст. 1132 ГК).

Статья 545 ГК РСФСР 1964 г. включала в себя императивную норму, в силу которой устанавливалось, что исполнитель завещания не получает вознаграждения за свои действия по исполнению завещания. Допускалось лишь возмещение ему за счет наследства необходимых расходов, понесенных им по охране наследственного имущества и по управлению этим имуществом.

**5. Судебная практика**

**5.1. О признании завещания действительным**

Гражданка Е. обратилась в суд с подобным заявлением, мотивируя следующим. С 1995 г. она состояла в фактических брачных отношениях с гр. Б. 8 мая ее сожитель почувствовал себя плохо, а 11 мая скончался. 9 мая гр. Б., находясь в трезвом уме и хорошей памяти, в присутствии своего брата написал завещание, которым завещал принадлежащие ему акции своей сожительнице. Завещание было составлено в простой письменной форме, поскольку в праздничный день нотариальные конторы не работали, и ввиду скоропостижности происходящего родственники не могли обеспечить составление умершим завещания в установленной законом форме.

Заинтересованное лицо - сын умершего в судебном заседании подтвердил факт наличия у его отца неизлечимого заболевания и факт смерти в изложенных обстоятельствах. По обстоятельствам составления завещания пояснить ничего не мог, так как не присутствовал при этом.

Суд пришел к выводу об удовлетворении заявления Е.

Свидетель Б. - брат умершего подтвердил, что 9 мая 2002 г. умерший попросил его помочь оформить завещание на Е., при этом выразил свою волю так, чтобы половина акций была завещана Е., а другая половина - его сыну. Поскольку умерший и его сожительница не состояли в зарегистрированном браке, умирающий Б. написал на ее имя завещание в простой письменной форме, так как нотариальные конторы в этот день не работали. Для того чтобы быть уверенным в том, что завещание будет иметь силу, Б. попросил заверить данный документ у врача. Брат Б. по его просьбе поехал к участковому врачу, которая, зная о сложившейся ситуации, заверила завещание, написанное в простой письменной форме гр. Б. При составлении завещания Б. находился в здравом уме и понимал, что его выздоровление невозможно.

Суд изучил медицинские справки, подтверждающие заболевание Б., а также установил тот факт, что нотариальные конторы в г. Саратове в этот день не работали, что было подтверждено письмом Саратовской областной нотариальной палаты.

Суд пришел к выводу, что обстоятельства, в которых было составлено завещание Б., являются чрезвычайными, а установление факта совершения завещания в чрезвычайных обстоятельствах позволит заявительнице реализовать свое право на получение наследства.

Решением суда указанное завещание было признано совершенным в чрезвычайных обстоятельствах. 20 августа 2002 г. решение вступило в законную силу.

**5.2. Признание завещания не действительным**

Р. обратился в суд с иском к А., действующей в интересах несовершеннолетней Абросимовой А.В., в котором просит признать завещание недействительным, пояснив, что у его отца был брат, который умер, его жена Рябченкова Н.Ф. осталась одна, детей у них не было. В знак благодарности за заботу и помощь Рябченкова Н.Ф. в марте 1999 г. составила завещание, которым все свое имущество, включая долю квартиры в виде принадлежащей ей на праве собственности комнаты площадью 13,6 кв. м в трехкомнатной коммунальной квартире, расположенной по адресу: Московская область, Люберецкий район, пос. Томилино, ул. Гаршина, д. 14, кв. 15, завещала Р. В этой же квартире в двух других комнатах проживает А. вместе со своей несовершеннолетней дочерью Анастасией. У нее с Рябченковой Н.Ф. в последние годы были крайне неприязненные отношения. 06.07.2006 Рябченкова Н.Ф. умерла. После ее смерти выяснилось, что в октябре 2005 года ею было составлено завещание в пользу несовершеннолетней дочери А. На момент составления завещания в пользу Абросимовой А.В., а именно 21 октября 2005 г., Рябченкова Н.Ф. в силу своей болезни не понимала значения своих действий, не могла руководить ими. Истец просит признать завещание, составленное Рябченковой Н.Ф. 21 октября 2005 г. в пользу Абросимовой А.В., недействительным.

А., действующая в интересах несовершеннолетней Абросимовой А.В., иск не признала. Представитель 3-го лица - Управления опеки и попечительства возражала против удовлетворения иска. Решением Люберецкого городского суда от 27 сентября 2007 г. иск удовлетворен. В кассационной жалобе А., действующая в интересах несовершеннолетней Абросимовой А.В., просит об отмене решения суда как незаконного и необоснованного.

Проверив материалы дела, обсудив доводы кассационной жалобы, выслушав объяснения явившихся лиц, судебная коллегия находит решение суда подлежащими отмене по следующим основаниям.

В соответствии с п. 1 ст. 177 ГК РФ сделка, совершенная гражданином, хотя и дееспособным, но находившимся в момент ее совершения в таком состоянии, когда он не был способен понимать значение своих действий или руководить ими, может быть признана судом недействительной по иску этого гражданина либо иных лиц, чьи права или охраняемые законом интересы нарушены в результате ее совершения.

Разрешая настоящий спор и удовлетворяя заявленные требования, суд исходил из того, что на момент составления оспариваемого завещания Рябченкова Н.Ф. не могла понимать значение своих действий и руководить ими.

В подтверждение данного вывода суд сослался на заключение комиссии экспертов судебно-психиатрической экспертизы N 1682 от 24.07.2007.

При этом вывод экспертов, в соответствии с которым Рябченкова Н.Ф. на момент составления завещания, а именно 21.10.2005 страдала хроническим психическим расстройством в форме сосудистой деменции с делириозными эпизодами и не могла понимать значение своих действий и руководить ими, основан на справке из ЛПНД, согласно которой Рябченкова Н.Ф. однократно 14.12.2004 осматривалась врачом-психиатром, ей выставлен диагноз: "Сосудистая деменция с делириозными эпизодами" (л.д. 86 об. - 87).

Оспаривая данное заключение и справку ЛПНД, представитель А. в судебном заседании заявил ходатайство о вызове в суд врача ЛПНД для допроса, чтобы выяснить обстоятельства приема и установления диагноза, поскольку других данных, подтверждающих данный диагноз, не имеется (л.д. 111 об.).

Однако определением суда в удовлетворении данного ходатайства было отказано (л.д. 111 об).

Таким образом, ответчица была лишена возможности представить доказательства в подтверждение своих доводов, судом был нарушен принцип состязательности и равноправия сторон, закрепленный в ст. 12 ГПК РФ.

Между тем ходатайство о допросе врача не лишено правового смысла, поскольку в зависимости от его показаний может быть разрешен вопрос о назначении по делу дополнительной или повторной экспертизы.

С учетом изложенного решение суда нельзя признать законным и обоснованным и оно подлежит отмене с направлением дела на новое рассмотрение в суд первой инстанции, поскольку нарушения, допущенные судом, не могут быть исправлены судом кассационной инстанции.

Руководствуясь ст. 361 ГПК РФ, судебная коллегия

определила:

решение Люберецкого городского суда от 27 сентября 2007 года отменить, дело направить на новое рассмотрение в тот же суд.

# 6. Заключение

Принятие ч. 3 ГК РФ безусловный шаг вперед, и шаг своевременный. Указанный нормативный акт должен заложить основу развития наследственных правоотношений в нашей стране на новом, более качественном уровне.

В данном нормативном акте нашли свое отражение не только положения, традиционно воспринимаемые правом, но и ряд норм, отражающих современные тенденции развития правовой материи. Прежде всего, это нормы, направленные на упрочнения принципа свободы завещания.

Новеллы законодательства о наследовании по завещанию способствуют упрочнению статуса граждан как субъектов гражданских правоотношений.

Но, несмотря на положительные моменты, нельзя не отметить и ряд недостатков и пробелов ч. 3 ГК РФ.

Так, не нашли своего законодательного разрешения также вопросы, дискутирующиеся еще с революционных времен, как возможность фиденкомиссарной субституции и вопрос о действительности завещаний под отлагательным или отменительным условием. Законодатель не высказался четко по данным проблемам.

Безусловным положительным моментом современного законодательства о наследовании по завещанию является курс на упрочнение и дальнейшую детализацию требований к форме и порядку совершения завещаний, введение института свидетелей. Вместе с тем законодатель, как указывалось выше, ввел новую форму завещаний, совершаемых уже в простой письменной форме по правилам ст. 1129 ГК РФ – завещание в чрезвычайных обстоятельствах. Но легально определения данных обстоятельств дано не было, что вызывает трудности отнесения определенных обстоятельств к чрезвычайным.

Введение норм, законодательно закрепляющих основные принципы наследования по завещанию (свобода завещания – ст. 1119 ГК РФ; тайна завещания – ст. 1126 ГК РФ и другие) в ч. 3 ГК РФ можно только приветствовать. В развитие этих и других принципов внесены новые формы и в ряж других статей ч. 3 ГК РФ. Так, представленное завещателю в случае нарушения тайны завещания право требования компенсации морального вреда, а также право воспользоваться другими способами зашиты гражданских прав, предусмотренными ГК РФ (ст. 1123 ГК РФ), безусловно способствует дополнительной защите права граждан свободно распоряжаться своим имуществом на случай своей смерти.

Новеллой, направленной на укрепление принципа тайны завещания, является введение другой, не известной советскому наследственному праву, формы завещания – закрытого завещания (ст. 1126 ГК РФ). Но и здесь не все однозначно, вследствие того, что не все субъекты наследственных правоотношений могут воспользоваться данной формой составления завещания по причине наличия у них определенных физических недостатков. К тому же неучастие нотариуса в составлении текста закрытого завещания может в дальнейшем вызвать сложности при решении вопроса о действительности завещания.

Положительно можно отозваться и таком подходе законодателя, как детализация установившихся и вполне применимых ныне положений ГК РСФСР 1964 г. Хотя, на наш взгляд, ряд практически дословно перенесенных из ГК 1964 г. норм нуждаются в дальнейшем совершенствовании. Это, в частности, касается нормы о завещательном отказе, согласно которой на наследника, к которому жилой дом, квартира или иное жилое помещение, завещатель может возложить обязанность предоставить другому лицу на период жизни этого лица или на иной срок право пользования этим помещением или его определенной частью (ч. 2 ст. 1137 ГК РФ). Учитывая, что наследник, обремененный завещательным отказом, исполняет его в пределах стоимости перешедшего нему наследства за вычетом приходящегося на него долгов наследодателя (ч. 1 ст. 1138 ГК РФ), законодательно решить вопрос о возмездности (или безвозмездности) пользования отказополучателем данным имуществом.

Не сняты в ч. 3 ГК РФ и некоторые противоречия с действующим законодательством. Так, авторское право допускает переход по наследству некоторых личных неимущественных прав, автора (например, право на опубликование произведения). В ст. 1112 ГК РФ говорится прямо противоположное – личные неимущественные права и другие нематериальные блага в состав наследства не входят.

Из всего изложенного выше мы можем сделать вывод что, несмотря на отдельные недостатки, современное наследственное право в целом сегодня позволяет адекватно регулировать нынешние наследственные правоотношения и отвечает потребностям сегодняшнего дня. Но жизнь не стоит на месте. В дальнейшем необходим тщательный анализ положений новой «наследственной конституции России», включающей как теоретические исследования, так и судебную, нотариальную и адвокатскую практику.

Только применение на практике положений части третьей ГК РФ, посвященных регулированию вопросов наследственного права, покажет, насколько оправдана некоторая усложненность ряда правовых конструкций, использованных в данном нормативном правовом акте.

7. **Нормативно-правовые акты**

 1. Конституция Российской Федерации. Принята 12 декабря 1993 года

 2.Федеральный закон N 2020-1 «О налоге с имущества, переходящего в порядке наследования или дарения»» от 12 декабря 1991 года.

3. Федеральный закон N 78-ФЗ от 1 июля 2005 года, «об отмене с 1 января

4. Федеральный закон «О введении в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации». N 147-ФЗ от 26 ноября 2001 года

5. Основы Законодательства РФ о нотариате, от 30.06.2006 N 93-ФЗ.

6. Закон РФ «О местном самоуправлении в Российской Федерации». N 1550-1 от 6 июля 1991 г

7. Постановление Правительства РФ от 27 мая 2002 г. "Об утверждении Правил совершения завещательных распоряжений правами на денежные средства в банках".

8.В Постановлении Верховного Совета РФ от 3 марта 1993 г. (п. 9) было установлено, что п. 4 ст. 153 Основ гражданского законодательства на территории РФ не применяется по отношению к вкладам граждан в Сберегательном банке РФ.

9. Постановление Правительства РФ от 27 мая 2002 г. N 351 "Об утверждении Правил совершения завещательных распоряжений правами на денежные средства в банках" // Собрание законодательства Российской Федерации. - 3 июня 2002г. - №22.

10. Постановление Пленума Верховного Суда РСФСР, пункт 1 от 23 апреля 1991 г. № 2 «О некоторых вопросах, возникающих у судов по делам о наследовании»- Бюллетень Верховного Суда РСФСР, 1991г, №7.

11. Письмо Министерства юстиции СССР от 21 апреля 1980 г. «Практическое пособие для государственных нотариусов по вопросам охраны прав граждан на наследование личной собственности».

12. Письмо Министерства юстиции РСФСР от 27 февраля 1987г. «Рекомендации нотариусам при составлении завещаний».

13. Приказ Министерства юстиции РФ N 99 от 10 апреля 2002 г. «Об утверждении форм реестров для регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств и удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах».

14. Приказ Министерства юстиции РФ N 1055 от 19 марта 1996 г. «Инструкция о порядке совершения нотариальных действий должностными лицами органов исполнительной власти».

15. Гражданский кодекс Российской Федерации (раздел пять часть третья). Принят 21 октября 1994 года.

16. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая). Принят 22 декабря 1995 года.

17. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья). Принят 1 ноября 2001 года.

18. Гражданский Кодекс РСФСР. Утвержден Верховным Советом РСФСР 11 июля 1964 года

19. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации. Принят 23 октября 2002 года.

20. Жилищный кодекс Российской Федерации. Принят 22 декабря 2002 года.

21. Семейный кодекс Российской Федерации. Принят 8 декабря 1995 года

**8. Список использованной литературы**

1. Антимонов Б.С., Граве К.А. Советское наследственное право. М., 1955.

2. Гордон М.В. Наследование по закону и по завещанию. М., 1967.

3. Гильман М.Ю. Совершенствование законодательства о наследовании

4. Данилов Е.П. Наследование Нотариат. М., 2001

5. Дженнаро Франчози. Институционный курс римского права. М., 2004

6. Ершова Н.М. Вопросы семьи в гражданском праве. М., 1977.

7. Маковского А.Л. , Суханова Е.А.. М., 2002. Комментарий к части третьей

8. Марышева Н.И. , Ярошенко К.Б.. М., 2004. Гражданского кодекса Российской Федерации

Мозжухина З.И. Наследование по завещанию в СССР. М., 1955. С. 24

9.Никитюк П.С. Наследственное право и наследственный процесс. Кишинев, 1973

10.Немков А.М. Очерки истории наследственного права

11.Покровский И.А. История римского права. Петроград, 1917. 1998

12.Пиляева В.В. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации III часть. М., 2002.

13.Серебровский В.И. Очерки советского наследственного права // Избранные труды по наследственному и страховому праву (Серия "Классика российской цивилистики"). М., 1997.

14.Толстой. Ю.К. Указ. соч., стр. 5.

15.Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права (по изд. 1907 г.).

16.Хвостов В.М. Указ. соч

17.Эйдинова Э.Б. Наследование по закону и по завещанию. М., 1984

1. [↑](#endnote-ref-1)
2. См.: Бартошек М. Указ. соч. С. 83, 89. [↑](#footnote-ref-1)
3. Гордон М.В. Наследование по закону и по завещанию. М., 1967; Чепига Т.Д. К вопросу о праве завещать // Вестник МГУ. Серия "Право". 1965. N 2. С. 48 [↑](#footnote-ref-2)
4. Мозжухина З.И. Наследование по завещанию в СССР. М., 1955. С. 24 [↑](#footnote-ref-3)
5. ВВС РФ. 1993. N 11. Ст. 393. [↑](#footnote-ref-4)
6. СЗ РФ. 2002. N 22. Ст. 2097. [↑](#footnote-ref-5)
7. См.: Федеральный закон от 11 ноября 2003 г. N 145-ФЗ "О внесении дополнений в Федеральный закон "О введении в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации" // СЗ РФ. 2003. N 46 (часть I). Ст. 4441. [↑](#footnote-ref-6)
8. см.: Ершова Н.М. Вопросы семьи в гражданском праве. М., 1977. С. 159). [↑](#footnote-ref-7)
9. ГК РСФСР 1964 г. [↑](#footnote-ref-8)
10. См.: Хвостов В.М. Указ. соч. С. 465. [↑](#footnote-ref-9)
11. См.: Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. 7-е изд. СПб., 1909. С. 714 - 715. [↑](#footnote-ref-10)
12. Покровский И.А. История римского права. Петроград, 1917. С. 411 - 412; СПб., 1998. С. 529 - 530). [↑](#footnote-ref-11)
13. Дженнаро Франчози. Институционный курс римского права. М., 2004. С. 258). [↑](#footnote-ref-12)
14. Обзор позиций по этому вопросу см.: Серебровский В.И. Указ. соч. С. 145. [↑](#footnote-ref-13)
15. См.: Комментарий к части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации / Под ред. А.Л. Маковского, Е.А. Суханова. С. 130 [↑](#footnote-ref-14)
16. См.: Серебровский В.И. Указ. соч. С. 146. [↑](#footnote-ref-15)