**Наследование по завещанию, его особенности**

**Введение**

Только раз в жизни римляне бывают искренни - в своих завещаниях

Лукиан из Самосаты

Третья часть Гражданского кодекса Российской Федерации (далее по тексту - ГК РФ)[[1]](#footnote-1)[1], изменяющая правила о наследовании имущества, вступила в силу 1 марта 2002 года и вместе с этим, долгожданные нововведения наследственного права, наконец-то обрели форму закона.

Положения, действующие в данной сфере до этого, принимались в начале 60-х годов прошлого века и в определенной мере устарели, но в целом, как отмечают отдельные исследователи - это весьма сложившаяся консервативная подотрасль гражданского права, многое там устоялось и в больших изменениях просто не нуждается[[2]](#footnote-2)[2].

Однако, третья часть ГК РФ, дополнила и уточнила механизм использования наследственного имущества и распоряжения им, перехода этого имущества к наследникам, в результате чего названные механизмы приобрели целый ряд не имевшихся ранее важных черт.

Такое обновление было обусловлено прежде всего расширением круга объектов наследственного имущества: теперь в него входят и предприятия, и земельные участки, и жилые дома, и квартиры, и многие другие виды имущества, которых раньше граждане просто не могли иметь в собственности.

Кроме того, требовалось законодательно закрепить расширение права частной собственности граждан в части распоряжения имуществом на случай смерти. В этом смысле можно сказать, что часть третья ГК РФ реализует конституционные положения о свободе распоряжения частной собственностью и свободе наследования, а также о защите этих прав.

В ГК РФ нормы о завещании поставлены на первое место и сказано, что наследование по закону имеет место постольку, поскольку оно не изменено завещанием. Это положение существовало и прежде, но в ГК РФ расставлен ряд акцентов, увеличивших значение завещания[[3]](#footnote-3)[3].

Как отмечают большинство исследователей, завещанию теперь будет придаваться куда большее значение, чем раньше; можно сказать, что наше законодательство наконец то восприняло наиболее правильную и гуманную норму о том, что человек волен свободно распоряжаться своим имуществом как в течение жизни, так и после смерти. Если в Гражданском кодексе РСФСР 1964 года[[4]](#footnote-4)[4] завещание рассматривалось скорее как исключение, нежели правило, то ГК РФ, напротив, направлен на то, чтобы как можно больше людей составляли завещание для того, чтобы выразить свою свободную волю, обеспечить близких людей и предотвратить ненужные и унизительные разбирательства и дележи.

Помимо названных изменений, важно отметить, что существенно увеличилось количество очередей наследников по закону. Совсем недавно, в начале лета 2001 г., Президент РФ одобрил принятые Государственной Думой изменения Гражданского кодекса 1964 г., касавшиеся именно расширения круга наследников по закону. И если до указанного момента было две такие очереди, то потом их стало четыре. Стоило ли вносить изменения в закон, который вскоре подлежал отмене? На первый взгляд, это совершенно неперспективно, однако необходимо было подтолкнуть законодателя к скорейшему принятию третьей части Гражданского кодекса. Нормы части третьей ГК РФ пошли еще дальше - они устанавливает восемь очередей наследников по закону.

Таким образом, завещанию придана «главенствующая роль» в наследовании, обрели законодательную форму множество новелл.

Какие же новшества появились в разделе о наследственном праве? Почему завещание выдвинуто на передний план? Какие вопросы о завещании не нашли законодательного закрепления? Оправдано ли введение увеличения очередности наследования? Решена ли проблематика наследственного права?

**Глава 1. Общие положения о завещании**

**1.1 Законодательство о наследовании**

Правовое регулирование отношений по наследованию имущества, подобно регулированию отношений собственности, носит комплексный, межотраслевой характер. Оно состоит, во-первых, в установлении с помощью конституционных и гражданско-правовых норм самой возможности наследовать и завещать имущество. Во-вторых, нормами гражданского права определяются правомочия граждан по распоряжению своим имуществом на случай смерти и границы их свободного усмотрения. В-третьих, сюда относятся и правовые способы защиты наследственных прав граждан от посягательств со стороны других лиц. В эту группу входят нормы гражданского и уголовного права о защите отношений по наследованию имущества[[5]](#footnote-5)[5].

Прежде всего, вопросы наследственного права регулируются Конституцией Российской Федерации[[6]](#footnote-6)[6], которая гарантирует охрану государством права частной собственности в РФ и права ее наследования (ст.35).

Основным же нормативным актом направленным на регулирование наследственных правоотношений является часть третья Гражданского кодекса РФ – раздел V состоящий из пяти глав (ст.ст. 1110-1185). Ч. 2. ст.1118 ГК РФ закрепляет, что наследование регулируется настоящим Кодексом и другими законами, а в случаях, предусмотренных законом, иными правовыми актами.

Среди «других законов», прежде всего, необходимо выделить Основы законодательства РФ о нотариате от 11 февраля 1993 года[[7]](#footnote-7)[7], ст.57 и 58, которых закрепляют вслед за ГК РФ правила нотариального удостоверения завещаний, а также порядок их изменения и отмены.

Также к отношениям по наследованию применимы нормы Федерального закона от 26 мая 1996 г. N 54-ФЗ "О Музейном фонде Российской Федерации и музеях в Российской Федерации"[[8]](#footnote-8)[8] ст. 25 которого устанавливает, что при наследовании музейных предметов и музейных коллекций по завещанию либо по закону наследник обязан принимать на себя все обязательства, имевшиеся у наследодателя в отношении этих предметов. При отказе от этих обязательств наследник может продать данные музейные предметы и музейные коллекции либо совершить иную сделку на означенных выше условиях, при этом государство имеет преимущественное право покупки. Если наследник не обеспечил исполнение обязательств в отношении данных музейных предметов и музейных коллекций, то государство имеет право осуществить выкуп бесхозяйственно содержимых предметов в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации.

Кроме того, отдельные нормы наследственного права содержатся в Законе РФ от 9 июля 1993 г. N 5351-I "Об авторском праве и смежных правах" (с изм. и доп. от 19 июля 1995 г.)[[9]](#footnote-9)[9]; Законе РФ от 23 сентября 1992 г. N 3523-I "О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных"[[10]](#footnote-10)[10]; Патентном законе РФ от 23 сентября 1992 г. N 3517-I (с изм. и доп. от 27 декабря 2000 г., 30 декабря 2001 г.)[[11]](#footnote-11)[11]; Законе СССР от 31 мая 1991 г. N 2213-I "Об изобретениях в СССР"[[12]](#footnote-12)[12]; Законе РСФСР от 22 ноября 1990 г. N 348-1 "О крестьянском (фермерском) хозяйстве" (с изм. и доп. от 27 декабря 1990 г., 24 июня 1992 г., 28 апреля 1993 г. и 24 декабря 1993 г.)[[13]](#footnote-13)[13].

Наряду с законодательными актами, к отношениям наследования применимы и подзаконные нормативные акты. Среди них можно выделить:

- Постановление Правительства РФ от 21 июля 1998 г. №814 "О мерах по регулированию оборота гражданского и служебного оружия и патронов к нему на территории Российской Федерации" (с изм. и доп. от 5 июня 2000 г.);[[14]](#footnote-14)[14]

- Постановление СМ СССР от 19 ноября 1984 г. №1153 "О порядке выдачи заработной платы, не полученной ко дню смерти рабочего или служащего"[[15]](#footnote-15)[15].

Следует отметить, что с принятием части третей ГК РФ решена одна из главных задач по систематизации законодательства так, чтобы исключить регулирование наследственных отношений нормами ведомственных инструкций.

На практике возникали ситуации, когда органы власти субъекта Российской Федерации принимали нормативный акт направленный на регулирование наследственных правоотношений. Но правомерно ли это?

Приведем пример их практики подробно разъясняющий этот вопрос:

«Решением областного суда отказано в признании недействительным нормативного акта исполнительного органа субъекта Российской Федерации, регулирующего порядок передачи имущества престарелых граждан и инвалидов территориальным органам социальной защиты населения по завещаниям и договорам пожизненного содержания с иждивением.

Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ отменила указанное решение и вынесла новое решение о признании обжалуемого нормативного акта недействительным по следующим основаниям.

В соответствии с Конституцией Российской Федерации гражданское законодательство находится в исключительном ведении Российской Федерации (п."о" ч.1 ст.71). По предметам ведения Российской Федерации принимаются федеральные конституционные законы и федеральные законы, имеющие прямое действие на всей территории Российской Федерации (ч.1 ст.76).

Отношения, для упорядочения которых принят оспариваемый акт, регулируются Гражданским кодексом Российской Федерации (ст.ст.601 - 605) и Гражданским кодексом РСФСР (раздел VII "Наследственное право" в действующей части), поэтому исполнительный орган власти субъекта Российской Федерации неправомочен был принимать нормативный акт по вопросам, относящимся исключительно к ведению Российской Федерации.

Кроме того, обжалуемые нормы, предусматривающие право распоряжения движимым и недвижимым имуществом, переданным учреждениям социального обслуживания, органам труда и социальной защиты населения по завещаниям и договорам пожизненного содержания с иждивением, противоречат ст.604 ГК РФ, которая предоставляет право распоряжения имуществом только с согласия лица, передавшего это имущество.

С выводами суда о том, что оспариваемым актом регулируются лишь такие отношения, которые возникли после того, как были выполнены все условия, связанные с заключением договора пожизненного содержания с иждивением или с принятием наследства по завещанию, согласиться нельзя, поскольку и после этого могут возникнуть отношения, которые регулируются гражданским законодательством, например возможность замены предоставления содержания с иждивением в натуре выплатой периодических платежей в деньгах (ст.603 ГК РФ), отчуждение, сдача в залог или иное обременение имущества с предварительного согласия получателя ренты (ст.604 ГК РФ)»[[16]](#footnote-16)[16].

Таким образом, подчеркнем еще раз, что урегулирование наследственных правоотношений находится в исключительном ведении Российской Федерации.

Вообще, история правового регулирования института наследования в России переживала различные крайние формы.

Так, например, ВЦИК РСФСР 27 апреля 1918 года издал декрет "Об отмене наследования". Этот декрет и специальное постановление Народного комиссариата юстиции РСФСР от 21 мая 1919 г. по сути, уничтожили наследование частной собственности и заложили основы для дальнейшего развития наследственного права личной собственности, качественно отличного от прежнего права наследования. Институт наследования был вновь введен в России декретом "Об основных имущественных правах, признаваемых РСФСР, охраняемых ее законами и защищаемых судами РСФСР" от 22 мая 1922 г. Институт наследования получил дальнейшую разработку в Гражданском кодексе 1922 г.

Однако одним из существенных недостатков ГК 1922 г. стали нормы о неправомерности завещания в пользу посторонних лиц при наличии какого-либо наследника по закону, принявшего наследство.

По принятию Гражданского кодекса 1964 года институт наследования получил достаточно разработанную систему норм. Но после 1991 года, когда СССР развалилось и появились новые формы собственности, появились различные хозяйственные общества и товарищества, то образовался целый ряд проблем связанный с наследованием.

С этого времени встал вопрос о необходимости разработки и принятия новых норм о наследовании, который разрешился только 1 ноября 2001 года, с принятием части третей Гражданского кодекса Российской Федерации.

Несколько слов о том, с которого времени и к каким отношениям применяются правила новой части ГК РФ. В соответствии со статьёй 5 Федерального закона от 26.11.01 №147 ФЗ "О введении в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации"[[17]](#footnote-17)[17] новые правила о наследстве применяются к отношениям, возникшим после введения её в действие, т. е. после 1 марта 2002 года. Если же отношения по наследованию возникли до 1 марта 2002 года, то новые правила ГК применяются к тем правам и обязанностям, которые возникнут после этой даты.

Если наследство было открыто до 1 марта 2002 года и срок принятия наследства ещё не истек, круг законных наследников будет определяться новыми правилами (об этом см. ниже). Аналогичная ситуация сложится и в том случае, если срок уже истек, но наследство не было принято никем, в том числе и государством. Тогда наследники, которые не являлись таковыми по старым правилам, могут стать ими по правилам новым и принять наследство в течение шести месяцев с 1 марта 2002 года.

Завещания, которые были составлены до этой даты, остаются действительными, даже если они противоречат новым правилам. Правила об обязательной доле наследства (которая, кстати сказать, новым законом увеличена) применяются к завещаниям, составленным после 1 марта 2002 года.

**1.2 Понятие завещания**

В Российской цивилистической литературе наиболее распространено определение завещания как односторонней сделки, направленной, прежде всего, на распределение имущества между лицами, названными завещателем своими наследниками, в порядке, который устанавливает завещатель[[18]](#footnote-18)[18].

Гражданское законодательство Российской Федерации, ранее не содержащее определения «завещания» ныне закрепляет (ст.1118 ГК РФ), что, завещание является односторонней сделкой, которая создает права и обязанности после открытия наследства.

Следует отметить, что термин "завещание" применяется в двух значениях: так называется как сам документ, в котором находит выражение воля завещателя, так и акт выражения воли завещателя. В последнем значении завещание представляет собой одностороннюю сделку и не предполагает какого-либо встречного волеизъявления другого лица. Поэтому действительность завещания не зависит от согласия наследников с его содержанием или возражения против него[[19]](#footnote-19)[19].

Завещание в современном законодательстве, как форма распоряжения не просто является альтернативой наследования по закону. Используя завещание, можно выйти из сложной ситуации, связанной с распределением имущества между наследниками по закону. Если, например, после смерти отца, не оставившего завещания, два его сына как наследники по закону будут претендовать на имущество, заключающееся в земельном участке, домовладении и автомашине, то получат они независимо от своего желания по 1/2 доли в автомашине, земельном участке и домовладении (если нет завещания, имущество распределяется в равных долях между наследниками по закону). А форма завещания позволяет, например, оставить автомашину одному сыну, а земельный участок и домовладение другому.

Итак, завещание определяет правовую судьбу имущества завещателя после его смерти. Однако, важно отметить, что при жизни оно не порождает никаких обязательств между завещателем и его наследниками. Более того, завещатель может при жизни составить несколько завещаний, определяя судьбу одного и того же имущества (например, менять (переназначать) наследников квартиры), при этом действительным будет последнее решение. Таким образом, вступление в силу завещания как бы откладывается на неопределенный срок. Этим завещания отличаются от других видов распоряжений[[20]](#footnote-20)[20].

Не смотря на то, что завещание является единоличной, односторонней сделкой, как пишет Барщевский М.Ю. на практике имеются случаи, когда суды признают действительным завещания, составленные от имени двух лиц. По конкретному делу «суд обратил внимание на то, что составление завещания от имени двух лиц не противоречит закону»[[21]](#footnote-21)[21]. «Как и К. Б. Ярошенко, я не могу согласиться с таким решением суда» отмечает Барщевский М.Ю.

Следует отметить, что не всякое распоряжение, составленное на случай смерти, является завещанием. Например, договор страхования жизни в пользу третьего лица тоже является распоряжением страхователя на случай смерти, но завещанием его признать нельзя, поскольку страхователь распоряжается не своим, а таким имуществом, право на которое возникает только после его смерти и поэтому не может принадлежать при жизни самому наследодателю[[22]](#footnote-22)[22].

Для судебной и нотариальной практики часты случаи, когда завещатель, указав определенное лицо в завещании наследником конкретного имущества, фактически передает имущество будущему наследнику, а тот, в свою очередь, обязуется предоставить завещателю пожизненное содержание. В данном случае имеет место двусторонняя сделка, сводящаяся, по существу, к договору об отчуждении имущества с условием пожизненного содержания.

Такой вид сделок часто используется в мошеннических целях, когда наследодатель завещает «несуществующее имущество» или же в последствии передумывает и меняет наследника на иное лицо. Так, например, бабушка завещала свою квартиру сторонним людям с условием ее пожизненного содержания. После ее смерти выяснилось, что таких «завещаний» с условием содержания было составлено несколько, а в последнем завещании в качестве наследника был указан внук.

Поэтому, разрешая вопрос о юридической судьбе такого рода сделок, необходимо руководствоваться правилами п.2 ст.170 ГК РФ, т.е. правилами о притворных сделках. Другими словами, при отсутствии в данной сделке чего-либо противозаконного к ней следует применять правила той сделки, которую стороны действительно имели в виду.

Поскольку наследодатель в любое время может изменить или отменить ранее составленное им завещание по любой причине, в том числе и при совершении противоправных действий, он сам может осуществить защиту от посягательств на свободу завещания. Такие его действия можно рассматривать как самозащиту гражданских прав (путем восстановления положения, существовавшего до нарушения права), и они осуществляются самостоятельно, без обращения в государственные органы. Конечно, завещание, как и любая другая сделка, заключенная под влиянием обмана, насилия, угрозы, может быть признана судом недействительной. Однако представляется, что такое возможно лишь после смерти наследодателя по иску заинтересованных лиц. Поскольку при жизни наследодатель сам вправе осуществить свою защиту, нет необходимости в применении мер государственного принуждения. Иное решение вопроса привело бы к необоснованному ограничению прав наследодателя. Кроме того, вопрос о действительности завещания реально возникает только после открытия наследства, а до того времени завещание юридической силы не имеет. Из этих же соображений, по-видимому, в текст части третьей ГК РФ включена норма о том, что оспаривание завещания до открытия наследства не допускается (п.2 ст.1131 ГК РФ), а также указывается, что завещание является односторонней сделкой, действительность которой определяется на момент открытия наследства. Поэтому следует признать, что до открытия наследства юрисдикционная форма защиты, требующая вмешательства компетентных органов (в данном случае - подача искового заявления о признании завещания недействительным) наследодателем, как правило, не используется. Обращение же к этой форме защиты возможно, например, при наличии препятствий для выражения "последней воли" со стороны нотариуса, отказывающего в удостоверении завещания. Защита права происходит в судебном порядке при обжаловании отказа в совершении нотариальных действий по правилам особого производства (гл.32 ГПК РСФСР).

На практике встречаются случаи включения в брачный договор условий, ограничивающих свободу завещания (например, обязательство совершить завещание в пользу супруга, кого-либо из детей и т.п.). При наличии такого условия в брачном договоре оно является ничтожным как ограничивающее правоспособность супругов (п.3 ст.42 Семейного кодекса Российской Федерации[[23]](#footnote-23)[23]).

В юридической литературе высказывалась точка зрения, что лишение граждан права наследования следует рассматривать как ограничение правоспособности.

Гражданская правоспособность, т.е. способность иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, признается в равной мере за всеми гражданами. Ограничить граждан в правоспособности можно лишь в случаях и в порядке, установленных законом (ч.1 ст.22 ГК РФ). Представляется, что под ограничением правоспособности следует понимать лишение способности иметь какое-либо право, применяемое в случаях и порядке, установленных законом, за совершение правонарушения, как правило, на определенный срок.

При лишении граждан права наследования по мотивам недостойного поведения следует говорить не об ограничении гражданской правоспособности, а о лишении лица конкретного субъективного права[[24]](#footnote-24)[24], Лишение субъективного гражданского права означает полное прекращение существования того конкретного права, которое гражданин имел. Ограничение же правоспособности возможно, как правило, лишь на определенный срок. Кроме того, в отличие от правоспособности субъективное гражданское право предполагает правообладание, наличие конкретного субъективного права у лица, управомоченного совершать определенные действия и требовать надлежащего поведения от других лиц. Закон предусматривает возможность лишения гражданина принадлежащего ему субъективного права, однако при этом гражданин остается полностью правоспособным.

**1.3 Общие положения завещания**

Завещание – приоритетный вид наследования строится на ряде принципов.

Во-первых, это свобода завещания. Завещатель вправе 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 правилами ГК РФ о наследовании, отменить или изменить совершённое завещание. Свобода завещания ограничивается правилами об обязательной доле в наследстве. Завещатель вправе совершить завещание, содержащее распоряжение о любом имуществе, в том числе о том, которое он может приобрести в будущем. Завещатель не обязан сообщать кому-либо о содержании, совершении, об изменении или отмене завещания.

Во-вторых – тайна завещания. Нотариус, другое удостоверяющее завещание лицо, переводчик, исполнитель завещания, свидетели, а также гражданин, подписывающий завещание вместо завещателя, не вправе до открытия наследства разглашать сведения, касающиеся содержания завещания, его совершения, изменения или отмены.

В случае нарушения тайны завещания завещатель вправе потребовать компенсацию морального вреда, а также воспользоваться другими способами защиты гражданских прав, предусмотренными ГК РФ. Кроме того, в соответствии с новым законодательством, завещатель вправе совершить закрытое завещание (статья 1126 ГК РФ).

Согласно ч.2 ст. 1118 ГК РФ, завещание может быть совершено гражданином, обладающим в момент его совершения дееспособностью в полном объеме. Способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их (гражданская дееспособность) возникает в полном объеме с наступлением совершеннолетия, то есть по достижении 18- летнего возраста, либо вступления в брак до совершеннолетия (ст. 21 ГК РФ).

Однако в литературе было высказано мнение, согласно которому вступление в брак лица, не достигшего 18-летнего возраста, не порождает у него права завещать свое имущество. Аргументируя свою точку зрения, П.С. Никитюк ссылается, но существу, на два обстоятельства. Первое заключается в том, что понятие гражданской дееспособности и "завещательной деятельностью, как способностью создавать права и обязанности на случай своей смерти для других" не является одним и тем же. Второе обстоятельство, заключается в том, что вступление в брак лица не достигшего 18- летнего возраста, не порождает у него права избирать и быть избранным, не изменяет его правосубъектности с позиции гражданско-процессуального кодекса и т.д.[[25]](#footnote-25)[25] Оба эти обстоятельства не являются состоятельными, так как основываются на неверном, казуистическом толковании закона. Во-первых: гражданская дееспособность включает в себя и право завещать, и во-вторых: нормы других отраслей права не могут являться критерием в данном случае.

Недееспособные и частично дееспособные лица не могут составлять завещания. После их смерти возможно только наследование по закону. Утрата завещателем дееспособности после составления завещания не влияет на силу последнего.

По зарубежному законодательству способность к составлению завещания также зависит от достижения лицом определенного возраста, а также от того, осознает ли оно значение и последствия своих действий, Во Франции, Швейцарии, Англии, большинстве штатов США способность к составлению завещания возникает в полном объеме с достижением совершеннолетия (18 лет). В ФРГ могут составить завещание несовершеннолетние, достигшие 16 лет (2229 ГГУ). Во Франции несовершеннолетним, достигшим 16 лет (неэмансипированным), разрешается составлять завещание в отношении половины принадлежащего им имущества, а при отсутствии родственников до шестой степени родства - наравне с совершеннолетними (ст. 904 ФГК). В некоторых штатах США способность к составлению завещания возникает еще раньше (например, в Джорджии - с 14 лет). В Англии военнослужащим и морякам в плавании предоставлено право совершать завещания по достижении 14 - летнего возраста. Учитывая необходимость свободного выражения воли завещателем, законодательство и судебная практика признают недействительными завещания, совершенные душевнобольными, слабоумными, а также сделанные под влиянием насилия, угрозы, обмана, заблуждения и т.п.[[26]](#footnote-26)[26]

Если завещатель, дееспособный на момент составления завещания, будет лишен дееспособности в дальнейшем, завещание сохраняет силу, и наоборот, если завещание составлено лицом недееспособным, в последствии ставшим дееспособным, завещание недействительно. Не будет действительным и завещание, сделанное лицом, временно находящимся в таком состоянии, когда оно не может понимать значения своих действий[[27]](#footnote-27)[27].

Итак, лица недееспособные не могут составлять завещания ни лично, ни через представителя (ввиду строго личного характера завещания).

В юридической литературе бывшего СССР вопрос о завещательной правоспособности лиц в возрасте от 16 до 18 лет являлся дискуссионным. Большинство авторов, основываясь на действовавшем законодательстве, приходили в выводу о том, что частично дееспособные не обладают правом завещания[[28]](#footnote-28)[28]. Иное мнение высказывали Мозжухина З.И. и Барщевский М.Ю., которые считали, что можно было бы предоставить несовершеннолетнему прво завещать имущество, приобретенное своим трудом и заработной платой, а также авторским вознаграждением, а в отношении имущества, полученного иным путем, несовершеннолетние не должны обладать правом завещания[[29]](#footnote-29)[29].

Некоторые авторы[[30]](#footnote-30)[30] отстаивают точку зрения согласно которой лица, в судебном порядке признанные ограничено дееспособными, не имеют права завещать. На этой же позиции стоит и нотариальная практика. Однако, существуют и другие точки зрения. Так, согласно мнению Т.Д. Чепыги этой категории лиц должно быть предоставлено право завещать.

Исходить при этом необходимо из следующего:

1. лицо, злоупотребляющее спиртными напитками или наркотическими веществами, не лишается законом полностью гражданской дееспособности, но лишь ограничивается в ней;

2. цель назначения попечительства над указанным лицом заключается в том, чтобы не допустить такого использования гражданином своего имущества, которое идет во вред ему самому, его семье и которое, наконец, по своим целям является антиобщественным;

3. завещание вступает в действие после смерти наследодателя и при жизни последнего не может быть средством использования имущества в целях злоупотребления спиртными напитками и наркотическими веществами[[31]](#footnote-31)[31].

Такая позиция представляется правильной поскольку распоряжение имуществом на случай смерти не может способствовать расходованию имущества в антисоциальных и антиобщественных целях.

В случаях, когда с просьбой об удостоверение завещания обращается лицо, хотя и дееспособное, но находящееся в данный момент в таком состоянии, когда оно не может понимать значения своих действий или не может руководить ими (например, в нетрезвом состоянии), нотариус вправе отказать в удостоверении завещания, разъяснив, что это не лишает гражданина права вновь обратится к нотариусу с такой же просьбой после того, как отпадут обстоятельства, послужившие мотивом к отказу[[32]](#footnote-32)[32].

В соответствии с действующим законодательством (статья 1121 ГК РФ), завещатель может совершить завещание в пользу одного или нескольких лиц, как входящих, так и не входящих в круг наследников по закону.

Завещатель может указать в завещании другого наследника (подназначить наследника) на случай, если назначенный им в завещании наследник или наследник завещателя по закону умрёт до открытия наследства, либо одновременно с завещателем, либо после открытия наследства, не успев его принять, либо не примет наследство по другим причинам или откажется от него, либо не будет иметь право наследовать или будет отстранен от наследования как недостойный.

По сравнению с ранее действовавшим законодательством, статьёй 1121 ГК РФ существенно расширен перечень случаев, для которых может подназначаться другой наследник. Так, по действовавшей ранее статье 536 ГК РСФСР подназначение было применимо только для случаев, если назначенный в завещании наследник умрёт до открытия наследства или не примет его.

Завещатель вправе в завещании возложить на одного или нескольких наследников по завещанию или по закону исполнение за счёт наследства какой-либо обязанности имущественного характера в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей), которые приобретают право требовать исполнения этой обязанности (завещательный отказ).

Содержание завещания может исчерпываться завещательным отказом.

Предметом завещательного отказа может быть:

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

- передача отказополучателю входящего в состав наследства имущественного права;

- приобретение для отказополучателя и передача ему иного имущества;

- выполнение для него определённой работы или оказание ему определённой услуги;

- осуществление в пользу отказополучателя периодических платежей и тому подобное.

Например, на наследника, к которому переходит 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 определённой частью.

Важно отметить, что при последующем переходе права собственности на имущество, входившее в состав наследства, к другому лицу право пользования этим имуществом, предоставленное по завещательному отказу, сохраняет силу.

Если отказополучатель умер до открытия наследства или одновременно с завещателем, либо отказался от получения завещательного отказа или не воспользовался своим правом на получение завещательного отказа в течение трех лет со дня открытия наследства, либо лишился права на получение завещательного отказа как недостойный, то наследник, обязанный исполнить завещательный отказ, освобождается от этой обязанности, за исключением случая, когда отказополучателю завещанием подназначен другой отказополучатель.

Завещатель может в завещании возложить на одного или нескольких наследников по завещанию или по закону обязанность совершить какое-либо действие имущественного или неимущественного характера, направленное на осуществление общеполезной цели (завещательное возложение). Такая же обязанность может быть возложена на исполнителя завещания при условии выделения в завещании части наследственного имущества для исполнения завещательного возложения.

Завещатель вправе также возложить на одного или нескольких наследников обязанность содержать принадлежащих завещателю домашних животных, а также осуществлять необходимый надзор и уход за ними.

Наследник, на которого завещателем возложен завещательный отказ или завещательное возложение имущественного характера, должен исполнить его в пределах стоимости перешедшего к нему наследства за вычетом приходящихся на него долгов завещателя.

Если такой наследник имеет право на обязательную долю в наследстве, его обязанность исполнить отказ (возложение) ограничивается стоимостью перешедшего к нему наследства, которая превышает размер его обязательной доли.

Если завещательный отказ (или завещательное возложение имущественного характера) возложен на нескольких наследников, такой отказ (возложение) обременяет право каждого из них на наследство соразмерно его доле в наследстве постольку, поскольку завещанием не предусмотрено иное.

При переходе в соответствии с правилами ГК РФ доли наследства, причитавшейся наследнику, на которого была возложена обязанность исполнить завещательный отказ или завещательное возложение, к другим наследникам, последние, постольку, поскольку из завещания или закона не следует иное, обязаны исполнить такой отказ или такое возложение.

Отметим, что в отличие от действовавшей прежде статьи 538 ГК РСФСР частью третьей ГК РФ установлено право завещателя возлагать завещательный отказ не только на наследника по завещанию, но и на наследника по закону.

Как мы уже отмечали, в соответствии со ст. 1130 ГК РФ, завещатель вправе отменить или изменить составленное им завещание в любое время после его совершения, не указывая при этом причины его отмены или изменения. Для отмены или изменения завещания не требуется чьё-либо согласие, в том числе лиц, назначенных наследниками в отменяемом или изменяемом завещании.

Отмена или изменение завещания (как в целом, так и в отношении имеющихся в нём отдельных завещательных распоряжений) производится посредством нового завещания.

Новое завещание, не содержащее прямых указаний об отмене прежнего завещания или имеющихся в нём отдельных завещательных распоряжений, отменяет это прежнее завещание в той части, в которой оно противоречит новому[[33]](#footnote-33)[33].

Завещание может быть отменено также посредством распоряжения о его отмене, совершённым в форме, установленной ГК РФ для совершения завещания.

В случае недействительности нового завещания или распоряжения об отмене завещания наследование осуществляется в соответствии с прежним завещанием.

Однако, важно отметить, что если новое завещание отменено самим завещателем, то прежнее (отменённое этим новым) завещание автоматически не восстанавливается.

**Глава 2. Особенности завещания как формы наследования**

**2.1 Форма завещания**

Законодательные требования таковы (ст. 1124 ГК РФ), что завещание должно быть составлено в письменной форме и удостоверено нотариусом. Удостоверение завещания другими лицами допускается в особо предусмотренных случаях, когда право совершения нотариальных действий предоставлено законом должностным лицам органов местного самоуправления и должностным лицам консульских учреждений Российской Федерации, завещание может быть удостоверено вместо нотариуса соответствующим должностным лицом с соблюдением правил ГК РФ о форме завещания, порядке его нотариального удостоверения и тайне завещания.

В соответствии со ст.1127 следующие завещания приравниваются к нотариально удостоверенным:

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.

Перед принятием третей части ГК РФ велась долгая дискуссия о пп.2 названной выше статьи. Суть дискуссии состоит в следующем: в последние годы довольно часто на практике встречаются случаи, когда судно, принадлежащее российскому юридическому или физическому лицу, регистрируется не в Российской Федерации, а в других странах поскольку законодательство некоторых стран (таких как Доминиканская республика, Кипр, Багамские острова) облегчает процесс регистрации и сопутствующих процедур, устанавливает чрезвычайно благоприятный режим налогообложения судовладельцев. В силу этого судно плавает уже не под флагом РФ. Между тем, зачастую, и экипаж, и капитан являются гражданами РФ. С другой стороны, всё чаще российские граждане совершают морские путешествия на судах, плавающих под флагами других государств. Таким образом, возникают ситуации, в которых российские граждане в силу прямого следования букве закона лишаются возможности надлежащим образом оформить завещание. В силу этого отмечалось, что формулировка закона о том, что капитан судна, плавающего под флагом РФ, может удостоверять завещания является неудачной и ее воспроизведение в части третей ГК РФ нецелесообразно[[34]](#footnote-34)[34].

Однако законодатель счел необходимым оставить норму в прежней формулировке.

По общему правилу на завещании должны быть указаны место и дата его удостоверения, а также собственноручная подпись.

Если завещатель в силу физических недостатков, тяжелой болезни или неграмотности не может собственноручно подписать завещание, оно по его просьбе может быть подписано другим гражданином в присутствии нотариуса. В завещании должны быть указаны причины, по которым завещатель не мог подписать завещание собственноручно, а также фамилия, имя, отчество и место жительства гражданина, подписавшего завещание по просьбе завещателя, в соответствии с документом, удостоверяющим личность этого гражданина.

Несоблюдение этих правил о письменной форме завещания и его удостоверении влечет за собой недействительность завещания. Однако закон, только в виде исключения, допускает составление завещания в простой письменной форме в случаях, предусмотренных ГК РФ, которые мы рассмотрим далее, так как это нововведение действующего законодательства.

Недействительность завещания могут повлечь и ряд других обстоятельств. Так, в случае, когда в соответствии с правилами ГК РФ при составлении, подписании, удостоверении завещания или при передаче его нотариусу присутствие свидетеля является обязательным, отсутствие свидетеля при совершении указанных действий влечет за собой недействительность завещания, а несоответствие свидетеля требованиям, установленным в законе, может являться основанием признания завещания недействительным.

Так, не могут быть такими свидетелями и не могут подписывать завещание вместо завещателя:

- 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.

Нотариально удостоверенное завещание должно быть написано лично завещателем или записано с его слов нотариусом. Причем, при написании или записи завещания могут быть использованы технические средства (электронно- вычислительная машина, пишущая машинка и другие).

Завещание, записанное нотариусом со слов завещателя, до его подписания должно быть полностью прочитано завещателем в присутствии нотариуса. Если завещатель не в состоянии лично прочитать завещание, его текст оглашается для него нотариусом, о чем на завещании делается соответствующая надпись с указанием причин, по которым завещатель не смог лично прочитать завещание.

При составлении и нотариальном удостоверении завещания по желанию завещателя может присутствовать свидетель.

Если завещание составляется и удостоверяется в присутствии свидетеля, оно должно быть им подписано и на завещании должны быть указаны фамилия, имя, отчество и место жительства свидетеля в соответствии с документом, удостоверяющим его личность.

Нотариус обязан предупредить свидетеля, а также гражданина, подписывающего завещание вместо завещателя, о необходимости соблюдать тайну завещания (статья 1123).

При удостоверении завещания нотариус обязан разъяснить завещателю содержание статьи 1149 ГК РФ о праве на обязательную долю в наследстве, и сделать об этом на завещании соответствующую надпись.

Итак, как мы уже отметили, несоблюдение правил о письменной форме завещания и его удостоверении влечет за собой недействительность завещания. Однако зачастую в практической деятельности нотариуса могут возникнуть мелкие ошибки в составлении завещания. Как они могут повлиять на его действительность?

Приведем пример из практики:

«Признавая завещание А. недействительным в силу ст.165 ГК РФ, суд указал, что при удостоверении нотариусом завещания "не была соблюдена нотариальная форма сделки и требования по ее регистрации", так как он внес в текст завещания исправление месяца "август" на "сентябрь" и в книге реестров нотариальных действий подпись от имени завещателя выполнена не им самим, а другим лицом.

Эти выводы суда Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ сочла ошибочными, указав следующее.

На основании ст.57 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате, утвержденных Законом Российской Федерации от 11 февраля 1993 г., нотариус удостоверяет завещания дееспособных граждан, составленные в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации и республик в составе Российской Федерации и лично представленные ими нотариусу; удостоверение завещаний через представителей не допускается. Согласно действующей ст.540 ГК РСФСР (1964 г.) завещание должно быть составлено письменно с указанием места и времени его составления, собственноручно подписано завещателем и нотариально удостоверено.

Таким образом, исходя из смысла данных законодательных норм, завещание должно быть собственноручно подписано завещателем, лично им представлено нотариусу и нотариально удостоверено. Судом установлено, что приведенные требования по делу были соблюдены.

Что же касается несоблюдения требований удостоверительной процедуры (в частности, удостоверенное завещание не зарегистрировано в реестре для регистрации нотариальных действий) или необходимых реквизитов завещания (отсутствие времени, места его совершения и тем более их исправление), то эти обстоятельства не являются безусловным поводом к признанию такого завещания недействительным. При его оспаривании вопрос о действительности завещания решается судом с учетом исследованных доказательств в их совокупности на основании ст.56 ГПК РСФСР»[[35]](#footnote-35)[35].

Таким образом, подчеркнем, что ошибки и недочеты нотариуса не влияют на действительность завещания.

**2.2 Нововведения наследования по завещанию**

Итак, завещатель может как распорядиться своим имуществом, так и не оставлять никаких распоряжений на этот счёт. Но завещание - первое основание для наследования.

Как мы уже отметили, некоторые требования к завещанию остались неизменными (например, дееспособность завещателя, письменная форма завещания, обязательное нотариальное удостоверение), но появились и новые возможности.

В первую очередь необходимо отметить, что появилась новая форма завещания - закрытое завещание. Завещатель вправе совершить завещание, не предоставляя при этом другим лицам, в том числе нотариусу, возможности ознакомиться с его содержанием. Оно должно быть собственноручно написано и подписано завещателем, в противном случае оно будет признано недействительным.

Закрытое завещание в заклеенном конверте передаётся завещателем нотариусу в присутствии двух свидетелей, которые ставят на конверте свои подписи. Конверт, подписанный свидетелями, запечатывается в их присутствии нотариусом в другой конверт, на котором нотариус делает надпись, содержащую сведения о завещателе, от которого нотариусом принято закрытое завещание, месте и дате его принятия, фамилии, об имени, отчестве и о месте жительства каждого свидетеля в соответствии с документом, удостоверяющим личность.

По представлении свидетельства о смерти завещателя нотариус не позднее чем через 15 дней со дня представления свидетельства вскрывает конверт с завещанием в присутствии не менее двух свидетелей и пожелавших при этом присутствовать заинтересованных лиц из числа наследников по закону. После вскрытия конверта текст содержащегося в нём завещания сразу же оглашается нотариусом, после чего нотариус составляет и вместе со свидетелями подписывает протокол, удостоверяющий вскрытие конверта с завещанием и содержащий полный текст завещания. Подлинник завещания хранится у нотариуса. Наследникам выдаётся нотариально удостоверенная копия протокола.

Появилась ещё одна форма завещания. Оно может быть не удостоверено ни нотариусом, ни иным уполномоченным лицом и тем не менее иметь законную силу. Это составление завещания в чрезвычайных обстоятельствах, угрожающих жизни, когда не было возможности удостоверить завещание надлежащим образом. Для того чтобы «листок бумаги» был признан завещанием, необходимо соблюдение следующих условий:

собственноручное составление и подпись;

наличие двух свидетелей;

чтобы из содержания было ясно, что это завещание;

наконец, чтобы по заявлению заинтересованных лиц суд подтвердил факт совершения завещания в чрезвычайных обстоятельствах.

Но если в течение месяца после прекращения чрезвычайных обстоятельств завещатель не воспользуется возможностью совершить завещание в надлежащей форме, составленное завещание утрачивает силу.

Как мы уже отметили, среди оснований наследования первым названо наследование по завещанию, а вторым - по закону. К наследованию могут призываться граждане, находящиеся в живых в день открытия наследства, а также зачатые при жизни наследодателя и родившиеся живыми после открытия наследства. К наследованию по завещанию могут призываться также указанные в нем юридические лица, существующие на день открытия наследства.

Вместо двух введено восемь очередей наследников по закону. Как и раньше, наследники каждой последующей очереди наследуют, если нет наследников предшествующих очередей. Означает это, что наследники предыдущей очереди:

отсутствуют;

никто из них не имеет права наследовать;

все они отстранены от наследования;

лишены наследства;

не приняли наследства;

все они отказались от наследства.

|  |  |
| --- | --- |
| № очереди  | Наследники  |
| 1  | Дети, супруг и родители  |
| 2  | Полнородные и неполнородные братья и сёстры, дедушка и бабушка как со стороны отца, так и со стороны матери  |
| 3  | Дяди и тёти (т. е. полнородные и неполнородные братья и сёстры родителей)  |
| 4  | Прадедушки и прабабушки  |
| 5  | Двоюродные: дедушки и бабушки, внуки и внучки (т. е. дети родных племянников и племянниц наследодателя и родные братья и сёстры его дедушек и бабушек)  |
| 6  | Двоюродные: правнуки и правнучки, племянники и племянницы, дяди и тёти  |
| 7  | Пасынки, падчерицы, отчим и мачеха  |
| 8  | Нетрудоспособные лица, которые не менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении и проживали совместно с ним (при отсутствии иных наследников). При наличии иных наследников по закону эти граждане наследуют вместе с наследниками той очереди, которая призывается к наследству  |

Как отмечает, Суханов Е.А., не нужно пугаться того, что будет слишком много кандидатов в наследники. Некоторые родственники чаще всего не доживают до момента наследования, скажем, прабабушки и прадедушки наследодателя. К тому же наследниками по закону объявлены некоторые лица, которые наследуют и по праву представления. В Гражданском кодексе 1964 г. наследниками по праву представления были названы только внуки и внучки наследодателя. Они могли претендовать на имущество дедушек и бабушек в тех случаях, когда к моменту открытия наследства не оказывалось в живых их родителей или того из их родителей, кто призывался бы к наследованию по закону. Теперь по праву представления будут наследовать не только внуки, но и племянники и племянницы, а также некоторые другие родственники (например, двоюродные), и одновременно перечисленные категории включены в круг наследников по закону. В результате получается восемь очередей наследования.

Главный смысл данной новеллы состоит в том, чтобы не допустить случаев выморочности наследственного имущества - оно должно оставаться в кругу родственников наследодателя (близких или, если так сложится жизнь, хотя бы дальних). Это разумно, ибо практика показывает, что государство обычно не очень заинтересовано в переходе к нему наследственного имущества, особенно когда оно состоит из предметов домашней обстановки и обихода, и, надо сказать, распоряжается им не лучшим образом. Совсем недавно в средствах массовой информации сообщалось о судьбе наследственного имущества Галины Улановой, нашей знаменитой балерины. После нее не осталось прямых наследников по закону (в силу действующего ранее Кодекса), но две племянницы готовы были принять ее имущество. Тем не менее оно как выморочное перешло государству. Налоговые органы (представляющие в данном случае интересы государства) сочли это имущество малоценным и решили продать его за бесценок, лишь бы получить хоть какую-то прибыль. Между тем некоторые предметы (возможно, прямой денежной ценности действительно не имеющие) представляют собой памятники нашей истории. Это письма известных деятелей культуры, дневники, афиши и программы спектаклей и пр. И если бы родственники стали наследниками, они, очень вероятно, использовали бы полученное по назначению - скажем, для создания музея. Поэтому нам считается правильным расширение круга наследников по закону.

Следует сказать несколько слов о такой вещи, как наследование по праву представления. В том случае, если наследник по закону умирает до открытия наследства или одновременно с наследодателем, его доля переходит к его потомкам. Такое правило установлено не для всех очередей, а только для первой, второй и третьей.

К наследнику переходят не только имущественные права, но и обязанности наследодателя. Исключения составляют:

права и обязанности, неразрывно связанные с личностью наследодателя (право на алименты, право на возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина, и т. п.);

права и обязанности, переход которых в порядке наследования не допускается ГК РФ или другими законами.

В состав наследства не входят личные неимущественные права (например, право на имя) и другие нематериальные блага.

Расширение круга наследников по закону, с одной стороны, ограничивает вероятность того, что имущество в конце концов унаследует государство. С другой стороны, расширение круга наследников влечёт за собой увеличение числа претендентов на наследство. Таким образом, вывод тот же: необходимо завещание.

Существенные изменения коснулись вопроса возможности вознаграждения исполнителя. Если в действовавшем ранее законодательстве (ст. 545 ГК РСФСР) был установлен императивный запрет на получение исполнителем завещания какого-либо вознаграждения за свои действия, то по ныне действующим нормам, исполнитель завещания имеет право на возмещение за счёт наследства необходимых расходов, связанных с исполнением завещания, а также на получение сверх расходов вознаграждения за счёт наследства, если это предусмотрено завещанием (Ст.1136 ГК РФ).

Кроме вышеназванных изменений в новом Гражданском кодексе уменьшена доля, которую получают обязательные наследники. Данное обстоятельство также свидетельствует о расширении прав наследодателя. По ранее действующему закону обязательные наследники, т. е. нетрудоспособные иждивенцы наследодателя, которые находились на его иждивении не менее года, наследуют не менее двух третей от той доли, которую они унаследовали бы, если бы было наследование по закону, а не по завещанию. Реально это, между прочим, означает, что в ситуации, когда у наследодателя есть законный наследник, одновременно являющийся его иждивенцем, наследодатель, даже составив завещание, может распорядиться только одной третью своего имущества, ибо две трети автоматически отойдут упомянутому наследнику-иждивенцу. Вступившей в юридическую силу закон снижает эту норму до одной второй (именно столько получат обязательные наследники). Такая норма вполне соответствует Конституции РФ. И самое главное, что эта норма защищает собственника-наследодателя: это его имущество, и он вправе им прямо распорядиться на случай своей смерти. Правило же об обеспечении обязательных наследников - это, по сути, ограничение свободы завещания и распоряжения собственностью. Конституцией, действующей в нашей стране, охраняются свобода использования частной собственности и распоряжения ею и свобода наследования, поэтому третья часть ГК РФ соответствует духу конституционных норм.

Имеется еще одно отличие в наследовании вкладов. Эта новелла может остаться незамеченной, если не очень внимательно читать текст третей части ГК РФ, однако она очень существенна. Дело в том, что, согласно действовавшему законодательству, наследование вкладов граждан в кредитных учреждениях, точнее - в Сбербанке, происходило в особом порядке (надо учесть, что, когда создавался Кодекс 1964 г., Сбербанк был единственным учреждением такого рода в стране). Специфика наследования вкладов состоит, во-первых, в том, что завещание можно составить в упрощенном порядке (без нотариального удостоверения, вкладчику достаточно в лицевом счете написать соответствующее распоряжение), а во-вторых (и это главное), на наследника, получающего вклад, не распространяются требования об обязательной доле. Это правило позволяет легко обходить названные требования, обращая наследственную массу или ее основную часть в деньги и зачисляя их на счет в Сбербанке. В Основы гражданского законодательства 1991 г. эта норма не вошла, но Сбербанк смог настоять на ее возвращении, и постановлением Верховного Совета РФ "О порядке применения Основ гражданского законодательства на территории Российской Федерации" (1993 г.) ст.153 Основ гражданского законодательства не была введена в действие. В результате снова стала действовать прежняя норма Гражданского кодекса, которая предоставила привилегии вкладчикам, но не всем, а только нынешнего Сбербанка. Это означало, что если в это время гражданин является вкладчиком коммерческого банка, то он не может использовать упрощенный порядок составления завещания, а на его вклад распространяются требования об обязательной доле. Если же деньги доверены Сбербанку, их владелец получает большие преимущества. Возникает вопрос: чем обусловлены указанные различия?

В третьей же части ГК РФ сказано, что наследование вкладов производится в общем порядке. Это означает, что на все вклады будут распространяться правила об обязательной доле. Упрощенная форма завещания сохраняется: в банке, где находится вклад гражданина (неважно, Сбербанк это или любой коммерческий банк), в карточке вкладчика можно сделать завещательное распоряжение, которое будет удостоверено работником банка.

Итак, выше нами описаны новеллы вошедшие в третью часть ГК РФ и имеющие в настоящее время силу закона, однако, в проекте данного документа было еще несколько любопытных новелл, которые по разным причинам вызвали волну критики и в окончательный вариант документа не попали. Например, в ряде стран, в том числе в Германии, давно известны так называемые взаимные завещания, составляемые супругами в пользу друг друга. В таком документе муж пишет, что в случае его смерти все его имущество переходит жене, и в этом же завещании аналогичное заявление делает жена (о том, что в случае ее смерти все ее имущество переходит мужу), после чего оба подписывают бумагу. Была сделана попытка включить подобную норму в проект, но сопротивление преодолеть не удалось. Поэтому в нашей стране завещание будет составляться строго единолично, каждым наследодателем-завещателем отдельно[[36]](#footnote-36)[36].

**2.3 Исполнения завещания**

В соответствии с действующим законодательством (ст.1133 ГК РФ), исполнение завещания осуществляется наследниками по завещанию, за исключением случаев, когда его исполнение полностью или в определенной части осуществляется исполнителем завещания (ст.1134 ГК РФ).

Данные нормы не претерпели существенных изменений по сравнению с ранее действующим законодательством. Единственное изменение, как мы уже отметили выше, коснулось возможности вознаграждения исполнителя.

Завещатель может поручить исполнение завещания указанному им в завещании гражданину - душеприказчику (исполнителю завещания) независимо от того, является ли этот гражданин наследником.

Согласие гражданина быть исполнителем завещания выражается этим гражданином в его собственноручной надписи на самом завещании, или в заявлении, приложенном к завещанию, или в заявлении, поданном нотариусу в течение месяца со дня открытия наследства. Гражданин признаётся также давшим согласие быть исполнителем завещания, если он в течение месяца со дня открытия наследства фактически приступил к исполнению завещания.

После открытия наследства суд может освободить исполнителя завещания от его обязанностей как по просьбе самого исполнителя завещания, так и по просьбе наследников при наличии обстоятельств, препятствующих исполнению гражданином этих обязанностей.

Полномочия исполнителя завещания основываются на завещании, которым он назначен исполнителем, и удостоверяются свидетельством, выдаваемым нотариусом.

Если в завещании не предусмотрено иное, исполнитель завещания должен принять необходимые для исполнения завещания меры, в том числе:

 обеспечить переход к наследникам причитающегося им наследственного имущества в соответствии с выраженной в завещании волей наследодателя и законом;

 принять самостоятельно или через нотариуса меры по охране наследства и управлению им в интересах наследников;

 получить причитающиеся наследодателю денежные средства и иное имущество для передачи их наследникам, если это имущество не подлежит передаче другим лицам;

 исполнить завещательное возложение либо требовать от наследников исполнения завещательного отказа или завещательного возложения.

Исполнитель завещания вправе от своего имени вести дела, связанные с исполнением завещания, в том числе в суде, других государственных органах и государственных учреждениях.

Исполнитель завещания имеет право на возмещение за счёт наследства необходимых расходов, связанных с исполнением завещания, а также на получение сверх расходов вознаграждения за счёт наследства, если это предусмотрено завещанием.

Особый интерес вызывает частные вопросы наследования по завещанию.

Так, например, на практике возникает такой вопрос: имеют ли право наследники по завещанию умерших участников общества с ограниченной ответственностью стать участниками общества без согласия остальных участников, если уставом не определен порядок принятия наследников в состав участников общества?

Этот вопрос регулируется нормами ГК РФ, а также Федеральным законом "Об обществах с ограниченной ответственностью".

В соответствии с п.6 ст.93 ГК РФ в случае смерти физического лица - участника общества с ограниченной ответственностью принадлежащая ему доля в уставном капитале общества в порядке универсального правопреемства переходит к его наследникам. На этом основании наследники участника общества с ограниченной ответственностью вправе претендовать на принятие их в члены общества и соответственно на наделение правами и обязанностями, предусмотренными ст.67 ГК РФ и учредительными документами общества с ограниченной ответственностью.

Однако возможность заявления требования может быть поставлена в зависимость от наличия согласия остальных участников общества при условии, если уставом общества предусмотрено, что переход доли умершего участника общества к его наследникам допускается только при их согласии (п.7, 8 ст.21 Закона). Отметим, что подобное согласие считается полученным, если в течение 30 дней с момента обращения к участникам общества получено письменное согласие всех участников общества или не получено письменного отказа в согласии (п.8 ст.21 Закона). Если участники общества отказались дать согласие на вступление в общество наследника, то за последним остается лишь право на компенсацию рассматриваемой доли за счет общества.

Особого внимания заслуживает вопрос относительно прав потенциальных наследников умершего участника общества с ограниченной ответственностью на участие в управлении делами общества (т.е. до момента получения нотариального удостоверенного свидетельства о праве на наследство). В соответствии с положениями Федерального закона "Об обществах с ограниченной ответственностью" (п.7 ст.21) права умершего участника до принятия наследства осуществляются лицом, указанным в завещании, а при отсутствии такого лица - управляющим, назначенным нотариусом. Следует, однако, отметить, что в настоящее время понятие "управляющий наследством" в действующем законодательстве отсутствует. Нотариус может назначить лишь хранителем имущества, требующего управления[[37]](#footnote-37)[37].

**Заключение**

Отношения собственности выдвигаются сейчас на передний план и, возможность распоряжаться своим имуществом как при жизни, так и на случай смерти, имеет большое значение, что и находит свое выражение, во-первых, в Конституции Российской Федерации, которая гарантирует охрану государством право частной собственности в РФ и права ее наследования; во-вторых, в современном гражданском законодательстве и в частности в нормах части третей ГК РФ о завещании.

Поэтому часть третья Гражданского кодекса Российской Федерации стала переломным нормативным актом в становлении завещания как приоритетного вида наследования.

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

Во-первых, необходимо отметить расширение круга наследников по закону – нововведение, которое позволяет ограничить вероятность того, что имущество в конце концов унаследует государство.

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

В третьих, действующим гражданским кодексом существенно расширен перечень случаев, для которых может подназначаться другой наследник.

В пятых, в отличие от действовавшего прежде законодательства частью третьей ГК РФ установлено право завещателя возлагать завещательный отказ не только на наследника по завещанию, но и на наследника по закону.

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

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

В восьмых, новое гражданское законодательство содержит указание на необходимость присутствия свидетеля в случаях, связанных с совершением завещания, не содержал.

Итак, необходимо констатировать становление «частного» завещательного наследования, когда собственник сам формулирует судьбу его имущества. И в целом, как отмечают большинство исследователей, наследственное право приближается к тем требованиям, которые ставит рыночная экономика.

В заключение работы еще раз подчеркнем, что завещание - личное распоряжение гражданина на случай смерти по поводу принадлежащего ему имущества, с назначением наследников, сделанное в предусмотренной законом форме. По юридической природе завещание - односторонняя сделка и не предполагает какого-либо встречного волеизъявления другого лица. Оно непосредственно связано с личностью завещателя и не может быть совершено через представителя, действующего по доверенности или на основании закона. Удостоверение одного завещания от имени нескольких лиц не допускается.

В настоящее же время актуально повышения уровня правовой культуры населения нашей страны. Необходимо широко проводить консультативно-разъяснительную работу среди населения по вопросам наследственного права. Важно, чтобы люди понимали, что нельзя серьезные правовые вопросы, влекущие важные юридические последствия решать без привлечения правовых, юридических средств. Необходимо, чтобы каждый знал, что случится с накопленным им имуществом после смерти. Все, к сожалению, когда-нибудь сталкиваются с проблемами наследования и каждому человеку необходимо знать хотя бы азы данного института. Тем более должна быть разъяснена роль завещания в современном гражданском праве России, а также его приоритет в распоряжении имуществом.

**Список литературы**

I. Законодательные и иные нормативные акты:

Конституция Российской Федерации от 12 декабря 1992 г. // Российская газета. – 25 декабря 1993 г.

Часть третья Гражданского кодекса Российской Федерации от 26 ноября 2001 г. №146-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. - 3 декабря 2001 г. - №49. - Ст. 4552.

Основы законодательства Российской Федерации о нотариате от 11 февраля 1993 г. №4462-1 // Российская газета. - 13 марта 1993 г.

Семейный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 1995 г. N 223-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. - 1 января 1996 г. - №1. - Ст. 16.

Закон РСФСР от 22 ноября 1990 г. №348-1 "О крестьянском (фермерском) хозяйстве" // Ведомости Съезда народных депутатов РСФСР и Верховного Совета РСФСР. - 29 ноября 1990 г. - №26. - Ст. 324.

Закон СССР от 31 мая 1991 г. №2213-I "Об изобретениях в СССР" // Ведомости Съезда народных депутатов СССР и Верховного Совета СССР. - 1991 г. - №25. - Ст.703.

Закон РФ от 23 сентября 1992 г. №3523-1 "О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных" // Ведомости Съезда Народных Депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации. - №42. - 22 октября 1992 г. - Ст. 2325.

Патентный закон Российской Федерации от 23 сентября 1992 г. №3517-1 // Ведомости Съезда Народных Депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации. - №42. - 22 октября 1992 г. - Ст. 2319.

Закон РФ от 9 июля 1993 г. №5351-I "Об авторском праве и смежных правах" // Ведомости Cъезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации. - 12 августа 1993 г. - №32. - Ст. 1242.

Федеральный закон от 26 мая 1996 г. №54-ФЗ "О Музейном фонде Российской Федерации и музеях в Российской Федерации" // Собрание законодательства Российской Федерации. - 27 мая 1996 г. - №22. - Ст. 2591.

Федеральный закон от 26 ноября 2001 г. №147-ФЗ "О введении в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации" // Собрание законодательства Российской Федерации от 3 декабря 2001 г. - №49. - Ст. 4553.

Постановление СМ СССР от 19 ноября 1984 г. №1153 "О порядке выдачи заработной платы, не полученной ко дню смерти рабочего или служащего" // СП СССР. – 1985. - №1. - Ст. 2.

Постановление Правительства РФ от 21 июля 1998 г. №814 "О мерах по регулированию оборота гражданского и служебного оружия и патронов к нему на территории Российской Федерации" // Собрание законодательства Российской Федерации. - 10 августа 1998 г. - №32. - Ст. 3878.

Гражданский кодекс РСФСР от 11.06.84г. // Ведомости Верховного Совета РСФСР. – 1964. - №24. - Ст. 406; 1966. - №32. - Ст. 771; 1973. - №51. - Ст. 1114; 1974. - №51. - Ст.1346; 1986. - № 23. - Ст. 638; 1987. - №9. - Ст. 250; 1988. - №1. - Ст. 1; 1991. - №15. - Ст. 494; 1992. - №15. - Ст. 768; - №29. - Ст. 1689; - №34. - Ст. 1966.

II. Специальная литература:

Барчукова Н.В. Некоторые вопросы наследования имущества // Законодательство. – 1998. - №8.

Барщевский М.Ю. Если открылось наследство. - М.: Юридическая литература. - 1989г.

Барщевский М.Ю. Наследственное право. Учебное пособие. – М.: Белые альвы. – 1995.

Васильева М.В. Как грамотно составить завещание // Законодательство. - №4.- апрель 1998 г.

Гордон М.В. Наследование по закону и по завещанию. - М.: 1967.

Гражданское и торговое право капиталистических государств / Под ред. Васильева Е.А. - М.: 1993.

Гражданское право. Том 2. / Под ред. Е.А. Суханов. - М. - 1993 г.

Иванов Г.А. Обсуждение части 3 проекта Гражданского кодекса РФ; раздел «Наследственное право» // Законодательство. - №2. -1997 г.

Интервью c первым заместителем председателя Совета Исследовательского центра частного права при Президенте РФ, доктором юридических наук, профессором, заслуженным деятелем науки РФ А.Л. Маковским // Законодательство. – 1997. - №6.

Интервью с Е.А. Сухановым, доктором юридических наук, профессором, заведующим кафедрой гражданского права, деканом юридического факультета МГУ им. М.В. Ломоносова // Законодательство. - №8. - август 2001 г.

Маслович А. Наследование по завещанию и закону // Сборник АКДИ. – 2002.

Мозжухина З.И. Наследование по завещанию в СССР. - М.: Юридическая литература. – 1955 г.

Никитюк П.С. Наследственное право и наследственный процесс. - Кишинев.: 1973.

Поссе Е.А. Советское гражданское право. - Л.:1982.

Розанцева Д.Н. Участие органов внутренних дел в осуществлении гражданской правосубъектности. - М.: 1985.

Советское гражданское право. Часть 2. / Под ред. Смирнов В.Т. Толстой Ю.К., Юрченко А.К. - Л.: 1982 г.

Храмцов К. Обеспечение свободы завещания наследодателя // Российская юстиция. – 1998. - №11.

Эйдинова Э.Б. Наследование по закону и по завещанию. - М.: 1985г.

Ярошенко К. Отдельные вопросы наследственного права в судебной практике // Российская юстиция. - №11. - ноябрь 2001 г.

Ярошенко К.Б. Наследование по завещанию. - В кн.: Комментарий судебной практики за 1973 год. - М.: 1974.

III. Материалы судебно-арбитражной практики:

Обзор судебной практики Верховного Суда РФ за I квартал 2001 г. (по гражданским делам) (утв. постановлением Президиума ВС РФ от 4 июля 2001 г.) // Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. - 2001 г. - №10.

Обзор судебной практики Верховного Суда РФ за IV квартал 1999 года (по гражданским делам) (утв. постановлением Президиума Верховного Суда РФ от 5 апреля 2000 г.) // Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. - 2000 г. - №7. - с. 16.

1. [1] Часть третья Гражданского кодекса Российской Федерации от 26 ноября 2001 г. №146-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. - 3 декабря 2001 г. - №49. - Ст. 4552. [↑](#footnote-ref-1)
2. [2] Интервью с Е.А. Сухановым, доктором юридических наук, профессором, заведующим кафедрой гражданского права, деканом юридического факультета МГУ им. М.В. Ломоносова // Законодательство. - №8. - август 2001 г. – С.17. [↑](#footnote-ref-2)
3. [3] Там же. – С.17. [↑](#footnote-ref-3)
4. [4] Гражданский кодекс РСФСР от 11.06.84г. // Ведомости Верховного Совета РСФСР. – 1964. - №24. - Ст. 406; 1966. - №32. - Ст. 771; 1973. - №51. - Ст. 1114; 1974. - №51. - Ст.1346; 1986. - № 23. - Ст. 638; 1987. - №9. - Ст. 250; 1988. - №1. - Ст. 1; 1991. - №15. - Ст. 494; 1992. - №15. - Ст. 768; - №29. - Ст. 1689; - №34. - Ст. 1966. [↑](#footnote-ref-4)
5. [5] Храмцов К. Обеспечение свободы завещания наследодателя // Российская юстиция. – 1998. - №11. [↑](#footnote-ref-5)
6. [6] Конституция Российской Федерации от 12 декабря 1992 г. // Российская газета. – 25 декабря 1993 г. [↑](#footnote-ref-6)
7. [7] Основы законодательства Российской Федерации о нотариате от 11 февраля 1993 г. №4462-1 // Российская газета. - 13 марта 1993 г.

  [↑](#footnote-ref-7)
8. [8] Федеральный закон от 26 мая 1996 г. №54-ФЗ "О Музейном фонде Российской Федерации и музеях в Российской Федерации" // Собрание законодательства Российской Федерации. - 27 мая 1996 г. - №22. - Ст. 2591. [↑](#footnote-ref-8)
9. [9] Закон РФ от 9 июля 1993 г. №5351-I "Об авторском праве и смежных правах" // Ведомости Cъезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации. - 12 августа 1993 г. - №32. - Ст. 1242. [↑](#footnote-ref-9)
10. [10] Закон РФ от 23 сентября 1992 г. №3523-1 "О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных" // Ведомости Съезда Народных Депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации. - №42. - 22 октября 1992 г. - Ст. 2325. [↑](#footnote-ref-10)
11. [11] Патентный закон Российской Федерации от 23 сентября 1992 г. №3517-1 // Ведомости Съезда Народных Депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации. - №42. - 22 октября 1992 г. - Ст. 2319. [↑](#footnote-ref-11)
12. [12] Закон СССР от 31 мая 1991 г. №2213-I "Об изобретениях в СССР" // Ведомости Съезда народных депутатов СССР и Верховного Совета СССР. - 1991 г. - №25. - Ст.703. [↑](#footnote-ref-12)
13. [13] Закон РСФСР от 22 ноября 1990 г. №348-1 "О крестьянском (фермерском) хозяйстве" // Ведомости Съезда народных депутатов РСФСР и Верховного Совета РСФСР. - 29 ноября 1990 г. - №26. - Ст. 324. [↑](#footnote-ref-13)
14. [14] Постановление Правительства РФ от 21 июля 1998 г. №814 "О мерах по регулированию оборота гражданского и служебного оружия и патронов к нему на территории Российской Федерации" // Собрание законодательства Российской Федерации. - 10 августа 1998 г. - №32. - Ст. 3878. [↑](#footnote-ref-14)
15. [15] Постановление СМ СССР от 19 ноября 1984 г. №1153 "О порядке выдачи заработной платы, не полученной ко дню смерти рабочего или служащего" // СП СССР. – 1985. - №1. - Ст. 2. [↑](#footnote-ref-15)
16. [16] Обзор судебной практики Верховного Суда РФ за I квартал 2001 г. (по гражданским делам) (утв. постановлением Президиума ВС РФ от 4 июля 2001 г.) // Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. - 2001 г. - №10. - с.21. [↑](#footnote-ref-16)
17. [17] Федеральный закон от 26 ноября 2001 г. №147-ФЗ "О введении в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации" // Собрание законодательства Российской Федерации от 3 декабря 2001 г. - №49. - Ст. 4553.

  [↑](#footnote-ref-17)
18. [18] См. например: Барщевский М.Ю. Наследственное право. Учебное пособие. – М.: Белые альвы. – 1995. [↑](#footnote-ref-18)
19. [19] Гражданское право. Том 2, отв. Ред. Е.А. Суханов. - М. - 1993 г., с. 227 [↑](#footnote-ref-19)
20. [20] Васильева М.В. Как грамотно составить завещание // Законодательство. - №4.- апрель 1998 г. [↑](#footnote-ref-20)
21. [21] Ярошенко К.Б. Наследование по завещанию. - В кн.: Комментарий судебной практики за 1973 год. - М., 1974, с.33-35 [↑](#footnote-ref-21)
22. [22] Советское гражданское право, часть 2, отв. ред, Смирнов В.Т. Толстой Ю.К., Юрченко А.К., Л., 1982 г., с. 417-418 [↑](#footnote-ref-22)
23. [23] Семейный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 1995 г. N 223-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. - 1 января 1996 г. - №1. - Ст. 16. [↑](#footnote-ref-23)
24. [24] Розанцева Д.Н. Участие органов внутренних дел в осуществлении гражданской правосубъектности. - М.: 1985. - С.12. [↑](#footnote-ref-24)
25. [25] Никитюк П.С. Наследственное право и наследственный процесс, Кишинев, 1973год, с.119 [↑](#footnote-ref-25)
26. [26] Гражданское и торговое право капиталистических государств, отв. Ред. Васильев Е.А., М.,1993„с.538 [↑](#footnote-ref-26)
27. [27] Советское гражданское право, под Ред. Новицкого И.Б., М.,1959 г., с.516-517 [↑](#footnote-ref-27)
28. [28] Гордон М.В. Наследование по закону и по завещанию, М., 1967г., с.49; Чепига Т.Д. К вопросу о праве завещать, “Вестник МГУ”, серия X, Право №2, М., 1965г., с.48 [↑](#footnote-ref-28)
29. [29] Барщевский М.Ю. Если открылось наследство, М., “Юридическая литература”, 1989г., с. 67-68; Мозжухина З.И. Наследование по завещанию в СССР, М.,“Юридическая литература”, 1955г.,с.24 [↑](#footnote-ref-29)
30. [30] Поссе Е.А. Советское гражданское право, Л.,1982г., под Ред. Смирнова В.Т., с. 418 [↑](#footnote-ref-30)
31. [31] Барщевский М.Ю. Наследственное право, М., 1996г., с.63-64 [↑](#footnote-ref-31)
32. [32] Эйдинова Э.Б. Наследование по закону и по завещанию, М., 1985г., с. 41-42 [↑](#footnote-ref-32)
33. [33] Маслович А. Наследование по завещанию и закону // Сборник АКДИ. – 2002. – с. 17. [↑](#footnote-ref-33)
34. [34] Научно-практическая конференция “Новый Гражданский кодекс: проблемы теории и практики” 13-14 марта 1996 г., “Обсуждение части 3 проекта Гражданского кодекса РФ; раздел “Наследственное право”” Иванов Г.А., “Законодательство”, №2,1997 г., с. 73.  [↑](#footnote-ref-34)
35. [35] Обзор судебной практики Верховного Суда РФ за IV квартал 1999 года (по гражданским делам) (утв. постановлением Президиума Верховного Суда РФ от 5 апреля 2000 г.) // Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. - 2000 г. - №7. - с. 16. [↑](#footnote-ref-35)
36. [36] Интервью с Е.А. Сухановым, доктором юридических наук, профессором, заведующим кафедрой гражданского права, деканом юридического факультета МГУ им. М.В. Ломоносова // Законодательство. - №8. - август 2001 г. [↑](#footnote-ref-36)
37. [37] Интервью c первым заместителем председателя Совета Исследовательского центра частного права при Президенте РФ, доктором юридических наук, профессором, заслуженным деятелем науки РФ А.Л. Маковским // Законодательство. – 1997. - №6. [↑](#footnote-ref-37)