**Содержание**

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **Введение** | | 3 |
|  | |  |
| **1. Понятие и содержание наследования по завещанию** | | 7 |
| 1.1. Понятие завещания по гражданскому законодательству РФ | 7 |
| 1.2. Правовой анализ завещания | 14 |
| 1.3. Формы завещания в соответствии с гражданским законодательством. | 18 |
|  |  |
| **2. Порядок совершения завещания** | | 26 |
| 2.1. Составление и оформление завещания | 26 |
| 2.2. Субъекты отношений наследования по завещанию | 44 |
| 2.3. Недействительность завещания. Его изменения и отмена | 59 |
|  |  |
| **3. Особенности наследования отдельных видов имущества** | | 70 |
| 3.1. Особенности наследования жилых помещений | 71 |
| 3.2. Наследование земельных участков | 80 |
| 3.3. Порядок наследования предприятия, крестьянского (фермерского) хозяйства | 85 |
|  | |  |
| **Заключение** | | 88 |
|  | |  |
| **Список литературы** | | 91 |

**Введение.**

На сегодняшний день в России законодатель повернулся лицом к частному праву, и на первое место вышла забота о человеке, о предоставлении ему свободы в изложении его воли и предоставлении максимальных полномочий и возможностей распоряжаться как свои имуществом, так и своим умом, физическим и духовным потенциалом. Приоритет государственных интересов над частными в сфере гражданских правоотношений канул в прошлое.

Традиции наследования, сложившиеся в нашей социалистической стране, весьма резко отличались от общемировых. В советской юридической литературе отмечалось, что наследование по закону встречается в жизни значительно чаще, чем наследование по завещанию. И это было справедливо для этого времени, когда перечень имущества, находящегося в личной собственности граждан, был довольно ограничен. К тому же вплоть до 1964 года наследодатель в принципе мог завещать свое имущество лишь тем гражданам, которые входили в число наследников по закону. За последние 10 лет в России произошли существенные изменения: миллионы граждан стали собственниками приватизированных квартир, садовых участков, появился определенный слой граждан, занимающихся предпринимательской деятельностью. В их собственности могут быть акции, ценные бумаги, предприятия и т.п. Совершенно естественно, что собственникам не безразлична судьба их имущества, что не могло не сказаться на увеличении количества обращений граждан к нотариусам с целью удостоверения завещаний.

**Актуальность** темы настоящей дипломной работы обусловлена в том плане, что вопрос правового регулирования завещательных распоряжений представляется быть одним из важных, тем более что на сегодняшний день предполагается динамика в росте «удельного веса» наследования по завещанию.

1 марта 2002 года, на основании Федерального закона РФ «О введении в действие части третьей гражданского кодекса Российской Федерации» №147-Ф3, от 26 ноября 2001 года, введена в действие третья часть Гражданского кодекса, а вместе с ней глава «Наследственное право». Это стало большим событием в экономической и правовой жизни страны. Как признает сам руководитель авторской группы разработчиков А.Л. Маковский, данный закон достаточно консервативен: «Это и понятно. Наследственное право тесно связано с отношениями в семье, а в этой отрасли крупные законодательные новеллы опасны». [[1]](#footnote-1)1Хотя авторы законопроекта отказались от механического суммирования уже существующих норм и внесли существенные изменения в правовое регулирование наследования.

Этой теме специально посвящены работы следующих авторов: Маковский А.Л. «Как лучше гарантировать наследование» (нормы наследственного права в проекте части третьей Гражданского Кодекса РФ); Барщевский М.Ю. «Наследственное право»; Власов Ю.Н. «Наследственное право РФ»; Данилов Ю.Н. «Наследование» и др. авторов.

Гражданское право превратилось бы в естественное, будь оно правом, изложенным в нормах закона, и не содержи оно запретов и ограничений. Еще Вальтер говорил, что быть свободным означает зависеть только от законов. Эта очевидная истина должна быть ясна и понятна любому порядочному человеку, который не пытается стенать лавры за счёт чужих трудов или увеличить свое материальное благосостояние, поправ чужие права и законные интересы. В этом ракурсе любой закон должен быть направлен прежде всего, на защиту интересов именно добросовестных граждан и ограждение их прав от попыток нарушения со стороны недобросовестных лиц. Именно поэтому в Кодексе изложен ряд требований к завещанию, которые законодатель предъявляет к участникам гражданских правоотношений с целью не допустить нарушение прав и интересов других лиц и с целью предоставить возможность участникам воспользоваться своими правами добросовестно и в рамках закона.

**Целью** дипломной работы является анализ института наследования по завещанию в российском гражданском праве с рассмотрением недостатков и положительных сторон.

**Задачи** **исследования:**

* Изучение действующего законодательства России связанного с правом наследования по завещанию.
* Анализ судебной практики по делам наследования по заявлению.
* Постановка вопросов, оставленных законодателем без надлежащего внимания.
* Рассмотрение коллизионных вопросов этой области.
* Обратить внимание на особенность перехода по наследству отдельных видов имущества.

**Объектом** исследования настоящей работы является общественные отношения, регулируемые нормами наследственного права.

**Предметом** исследования является современное Российское законодательство в сфере гражданского права, в частности связанного с завещательным распоряжением.

Правовое регулирование отношений по наследованию, 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.

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

Основным же нормативным актом направленным на регулирование наследственных отношений 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 № 4462-1 (с изм. от 30 декабря 2001 г.), ст.57 и 58, которые закрепляют вслед за ГК РФ правила нотариального удостоверения завещаний, а также порядок их изменения и отмены.

Нормативная база, касающаяся вопросов наследственного права, достаточно обширна, однако даже с принятием третьей части Гражданского Кодекса РФ не были устранены некоторые проблемы в законодательстве, более того появились новые нерешенные вопросы которые я постараюсь рассмотреть в данной работе.

**I. Понятие и содержание наследования по завещанию.**

**1.1. Понятие завещания по гражданскому законодательству.**

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. 2

Основные институты наследственного права зародились в Древнем Риме; впоследствии были восприняты гражданским правом новых народов и составляют до сих пор основу наследственного права всех государстве (в том числе и нашего).

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 преемства по случаю смерти: понятие завещательных отказов (легатов), в силу которых определенные лица приобретали отдельные права на принадлежащее завещателю имущество, не становясь субъектами каких бы то ни было обязанностей 3.

2 Немков А.М. Очерки истории наследственного права.

3 Данилов Е.П. Наследование Нотариат. М., 2001. С.17

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.

В дореволюционном русском праве существовало правило о наследниках по завещанию и наследников по закону: «Право наследования …простирается на всех членов рода, одно кровное родство составляющих, до совершенного прекращения одного не только в мужском, но и в женском поколении». Это правило означало, что родственники призываются к наследованию по русскому законодательству без ограничения степенью родства. 4

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

4 Шершевич Г.Ф. Учебник русского гражданского права (по изд. 1907г.).

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" 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. 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 применяются к завещаниям, составленным после 1 марта 2002 года.

Также согласно статье 6 Федерального закона "О введении в действие части третьей ГК РФ" (№ 147-ФЗ от 26 ноября 2001 года) применительно к наследству, открывшемуся до 01 марта 2002 года, круг наследников по закону определяется по правилам части третьей ГК РФ, если срок принятия наследства не истёк к 01 марта 2002 года либо если указанный срок истёк, но к 01 марта 2002 года наследство не было принято никем из наследников, указанных в статьях 532 и 548 ГК РСФСР, свидетельство о праве на наследство не было выдано Российской Федерации, субъекту РФ или муниципальному образованию или наследственное имущество не перешло в их собственность по иным установленным законом основаниям. В этих случаях лица, которые не могли быть наследниками по закону в соответствии с правилами ГК РСФСР, но являются таковыми по правилам части третьей ГК РФ (статьи 1142 - 1148), могут принять наследство в течение шести месяцев со дня введения в действие части третьей ГК РФ (т.е. со 2 марта 2002 года по 2 сентября 2002 года).

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

В нашей литературе наиболее распространено определение завещания как односторонней сделки, выражающей личное распоряжение гражданина на случай своей смерти, сделанное в установленном законом форме и направленное, прежде всего, на распределение наследственной массы между лицами, названными завещателем своими наследниками, в порядке установленном завещателем[[2]](#footnote-2).

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

Римский юрист Ульпиан определял завещание так: «Завещание есть правомерное выражение воли, сделанное торжественно для того, чтобы оно действовало после нашей смерти»[[3]](#footnote-3).

Наиболее существенной особенностью этой сделки является, в первую очередь, то что она совершается на случай смерти и является основанием

наследования. Посредством завещания наследодатель изменяет порядок наследования по закону. Примером может служить то, что каждый гражданин вправе завещать свое имущество, как в целом, так и в части. Включая и предметы домашнего хозяйства и обихода.

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

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

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

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

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

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

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

Представляется, что на основании всего вышеизложенного завещание может быть определено как односторонняя сделка, носящая лично-формальный характер, устанавливающая порядок правопреемства в правах и обязанностях наследодателя после его смерти.[[4]](#footnote-4)

**1.2. Правовой анализ завещания.**

Принятие частей первой и второй ГК РФ, посвященных урегулированию развивающихся рыночных отношений, отразилось и на отношениях наследования. Были законодательно закреплены новые объекты гражданских прав, их правовой режим, что не могло не сказаться и на отношениях по наследственному преемству, так как в состав наследственного имущества входят вещи, различные права, а также обязанности умершего.

Наследодатель волен дать любые распоряжения относительно преемства своего имущества на случай смерти. При этом он действует по своей воле и руководствуется исключительно своим интересом при распоряжении имуществом. Как и всякое субъективное право, это право наследодателя должно быть защищено от нарушений, поскольку неотъемлемым свойством субъективного права является его способность быть осуществленным в принудительном порядке. В связи с этим представляется необходимым остановиться на способах защиты права наследодателя по свободному распоряжению своим имуществом.

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.

При составлении завещания воля наследодателя должна формироваться свободно, без влияния посторонних факторов, что обеспечивает соответствие внутренней воли наследодателя и его волеизъявления, выраженного в завещании. Однако, завещание, являясь односторонней сделкой, наравне с другими сделками может быть подвержено «порокам воли». В таких случаях внутренняя воля на совершение сделки формируется неправильно. Такое, в частности, возможно при совершении заинтересованными лицами противоправных действий, направленных против наследодателя либо кого-либо из его наследников. В конечном счете эти действия имеют целью завладение наследственным имуществом. Они могут иметь место как до, так и после составления завещания, как до, так и после открытия наследства. Однако следует оговориться, что после смерти наследодателя подобные противоправные действия направлены уже не на ограничение его свободы завещания, а против осуществления его последней воли, выраженной в завещании. При этом противоправные действия заинтересованных лиц могут заключаться в обмане, применении угроз, насилии с целью добиться выгодного для себя волеизъявления. В отношении наследодателя такие действия могут состоять в понуждении совершить завещание в чью-либо пользу, изменить или отменить завещание, составить новое завещание либо не составлять никакого. Воля наследодателя, выраженная в завещании, может быть нарушена путем уничтожения, подлога завещания, в результате злоупотребления нотариусами своими полномочиями при удостоверении завещания.

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 часть третью ГК РФ включена норма о том, что оспаривание завещания до открытия наследства не допускается (п.2 ст.1177 проекта ГК РФ), а также указывается, что завещание является односторонней сделкой, действительность которой определяется на момент открытия наследства (п.5 ст.1153 проекта ГК РФ). 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, отказывающегося в удовлетворении завещания. Защита права происходит в судебном порядке при обжаловании отказа в совершении нотариальных действий по правилам особого производства.

Кроме того, возможно включение 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 СК РФ).

В дополнение к возможности отмены завещания или признания его недействительным после смерти наследодателя законом установлена особая гражданско-правовая санкция за недобросовестное поведение в отношение наследодателя. Она применяется, как правило, вместе с мерами уголовно-правовой защиты прав наследодателя, когда деяния виновных лиц содержат признаки преступлений, предусмотренных нормами УК РФ. Речь идет о возможности лишения граждан права наследования по мотивам недостойного поведения. Согласно действующей в настоящее время части третьей ст.1117 ГК РФ не имеют права наследовать ни по закону, ни по завещанию граждане, которые своими умышленными противоправными действиями, направленными против наследодателя, кого-либо из его наследников или против осуществления последней воли наследодателя выраженной в завещании.

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[[5]](#footnote-5) 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.

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

**1.3. Формы завещания в соответствии с гражданским законодательством**

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

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

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

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

Простая форма составления завещания допускается лишь при чрезвычайных обстоятельствах, когда гражданин, который находится в положении, явно угрожающем его жизни, и в силу сложившихся чрезвычайных обстоятельств лишен возможности совершить завещание в соответствии с законодательством страны, может изложить последнюю волю в ношении своего имущества в простой письменной форме. Изложение гражданином последней воли в простой письменной форме признается завещанием, если завещатель в присутствии двух свидетелей собственноручно написал и подписал документ, из содержания которого следует, что он представляет собой завещание.

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

В завещании должны быть указаны место и дата его удостоверения. Место – это точный адрес, где было составлено и удостоверено завещание. Дата – число, когда было совершено данное событие. В случае столкновения интересов наследников дата будет иметь существенное значение при разрешении споров.

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

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

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

Завещание может быть написано:

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

2) При написании или записи завещания могут быть использованы технические средства (ЭВМ, пишущая машинка и другие).

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

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

* в силу физических недостатков последнего;
* его тяжелой болезни;
* неграмотности.

В завещании указываются причины, в силу которых завещатель не мог подписать завещание собственноручно, а также фамилия, имя, отчество и место жительства гражданина, подписавшего завещание по просьбе завещателя, в соответствии с документом, удостоверяющим личность этого гражданина. Данное лицо несет ответственность за разглашение тайны завещания. Нотариус предупреждает об этом свидетеля. При нарушении этого обязательства свидетелем завещатель может воспользоваться способами своих гражданских прав (см. ст. 1123 ГК РФ). Свидетель может присутствовать при составлении, подписании, удостоверении завещания и при передаче его нотариусу только при желании. Свидетель должен отвечать требованиям ст. 1124 ГК РФ.

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

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

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

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

Законодательство предусматривает так же закрытую форму завещания (ст.1126 ГК РФ).

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

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

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

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

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

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

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

* нотариально удостоверенное завещание;
* закрытое завещание;
* завещательное распоряжение правами на денежные средства в банках;
* завещание, приравниваемое к нотариально удостоверенным завещаниям.

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

В одной из редакций проекта третьей части Гражданского кодекса РФ предусматривалась также возможность в чрезвычайных обстоятельствах выразить свою волю и в устной форме. Можно выразить сожаление, что это положение не попало в окончательный текст Гражданского кодекса. Во многих случаях находящийся в чрезвычайных обстоятельствах гражданин лишен возможности собственноручно написать и подписать в присутствии двух свидетелей свое завещание, как это требуется в ст.1129 ГК РФ. Такого рода ситуации могут возникнуть, например, при различного рода катастрофах.

**II. порядок совершения завещания.**

**2.1. Составление и оформление завещания.**

В отличие от завещательного отказа завещательное возложение, как и прежде, предполагает возложение на наследника совершения какого-либо действия, направленного на осуществление общеполезной цели. При этом, в отличие от ГК РСФСР 1964 года, новый ГК РФ вводит следующие уточнения: во-первых, действие может носить как имущественный, так и неимущественный характер; во-вторых, возложить такую обязанность можно как на одного, так и на нескольких наследников по завещанию или по закону; в-третьих, допустимо возложить на одного или нескольких наследников обязанность содержать принадлежащих завещателю домашних животных, а также осуществлять необходимый надзор и уход за ними (ст.1139 ГК РФ)[[6]](#footnote-6).  
К завещательному возложению, предметом которого являются действия имущественного характера, применяются правила, установленные Гражданским кодексом РФ для исполнения завещательного отказа. При этом согласно пункту 3 статьи 1139 ГК РФ заинтересованные лица, исполнитель завещания и любой из наследников имеют право требовать исполнения завещательного возложения в судебном порядке, если иное не предусмотрено завещанием.

Таким образом, законодательство представляет каждому гражданину право назначить наследников посредством составления завещания и распределить наследственное имущество по своему усмотрению при условии соблюдения соответствующих требований, установленных в области наследственного права гражданским законодательством и другими правовыми нормативными актами.

Завещание. По сути, представляет собой распоряжение наследодателя (завещателя) относительно принадлежащего ему имущества на случай своей

смерти, составленное в установленной законом форме.

В соответствии с нормой пункта 1 статьи 1118 ГК РФ распорядиться имуществом на случай смерти можно только путем составления завещания.

Завещание является односторонней сделкой, которая создает права   
и обязанности после открытия наследства. При этом завещателю предоставляется право по своему усмотрению завещать имущество любым лицам, любым образом определить доли наследников в наследстве, лишить наследства одного, нескольких или всех наследников по закону, без указания причин такого определения долей или лишения полностью наследства. Кроме того, наследодатель вправе включить в завещание иные распоряжения, предусмотренные нормами гражданского законодательства, отменить или изменить совершенное ранее завещание. При этом завещатель, совершивший завещание, не обязан сообщать кому-либо о содержании,   
об изменении или отмене уже совершенного завещания.

Свобода завещания, в соответствии с нормой пункта 1 статьи 1119 Гражданского кодекса РФ, ограничивается правилами об обязательной доле   
в наследстве, установленными законодательством.

Завещателю также предоставляется право распорядиться своим имуществом или определенной его частью посредством составления одновременно нескольких завещаний, если их содержания не противоречат и не отменяют друг друга. При этом в завещании может содержаться распоряжение о любом имуществе наследодателя, в том числе и о том имуществе, которое он может или намеревается приобрести.   
Однако наследство открывается только в отношении того имущества, которое принадлежало наследнадлежало наследоткрытия наследства   
(ст.1120 ГК РФ). То есть у гражданина на момент составления завещания этого имущества может и не быть, но он намеревается приобрести его в будущем, либо он к моменту смерти его продал или подарил.   
Составленное при жизни завещание наследодателя не имеет никакой юридической силы, оно порождает соответствующие юридические последствия только после смерти наследодателя и ни в коем случае не ограничивает его права на это имущество в течение его жизни. В случае, если завещанное имущество на момент открытия наследства не принадлежало наследодателю, то этот вопрос разрешается в судебном порядке.

Запрещается разглашать сведения, касающиеся завещания,   
его совершения, изменения или отмены лицам, участвующим в указанных действиях, кроме самого завещателя, который вправе ознакомить   
с указанными сведениями любое лицо по своему усмотрению.   
В соответствии с положениями статьи 1123 ГК РФ нотариус, другое удостоверяющее завещание лицо, переводчик, исполнитель завещания, свидетели, а также гражданин, подписывающий завещание вместо завещателя, не вправе до открытия наследства разглашать указанные выше сведения. В случае нарушения тайны завещания завещатель вправе потребовать компенсацию морального вреда, а также воспользоваться другими способами защиты гражданских прав, предусмотренных законом (п.2 ст.1123 ГК РФ).

Не требуется чье-либо согласие для того, чтобы завещатель в любое время изменил или отменил завещание без указания причин. Завещание, составленное позднее, отменяет ранее составленное полностью или в части,   
в которой оно противоречит завещанию, составленному позднее. Отменить завещание можно также, подав соответствующее заявление в нотариальную контору. Отмененное раз завещание (новым завещанием, заявленным об отмене) не может быть восстановлено, если только акт отмены не будет признан недействительным. Кроме того, если позднее составленное завещание признано судом недействительным, то силу приобретает предыдущее.

Особо стоит вопрос о так называемых условных завещаниях, суть которых состоит в том, что возможность получения наследства обусловлена выполнением какого-либо условия. В законодательстве нет четких указаний на этот счет, однако, практике известны случаи, когда переход наследства связан с какими-либо условиями. Следует сразу отметить, что недопустимы такие условия завещания, которые влекут ограничение гарантированных Конституцией Российской Федерации прав и свобод граждан (например, условие о выборе той или иной профессии, проживании в определенном населенном пункте, исполнении или, наоборот, неисполнении определенных религиозных обрядов, вступлении в брак с определенным лицом или, наоборот, отказе от вступления в брак). Что касается условных завещаний вообще, то сами по себе они не противоречат закону. Характерными примерами правомерных условий, оговариваемых в завещании, могут служить, например, получение наследственного имущества по достижении определенного возраста или по прошествии стольких-то лет со дня смерти наследодателя, прекращение злоупотребления алкоголем и т.п. [[7]](#footnote-7)

Право завещать имущество является элементом гражданской правоспособности, которая признается за всеми гражданами, возникает в момент рождения и прекращается смертью. Вместе с тем в силу строго личного характера завещания как сделки оно может быть реализовано только при наличии дееспособности в полном объеме.

Таким образом, лица, недееспособные вследствие психического расстройства; несовершеннолетние, не достигшие 18 лет (за исключением эмансипированных, т.е. лиц, работающих по трудовому договору, в том числе по контракту, или с согласия родителя, усыновителя или попечителя занимающихся предпринимательской деятельностью и объявленных по решению органа опеки или попечительства полностью дееспособными (при отсутствии такого согласия – по решению суда), и лиц, вступивших в брак), а также лица, ограниченные в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими веществами, не могут быть завещателями.

Следует отметить, что в соответствии со ст.43 Основ законодательства

о нотариате нотариус при удостоверении сделок (в том числе и при

удостоверении завещаний) должен проверить дееспособность граждан, участвующих в сделках. Однако реально проверить дееспособность лица может только суд, поэтому представляется, что нотариус должен отказать  
в удостоверении завещания, только если ему известно, что обратившееся   
к нему лицо в установленном порядке признано недееспособным либо если завещатель находится в таком состоянии, из которого с очевидностью следует, что он не способен понимать значение своих действий. При этом следует учитывать то обстоятельство, что далеко не всегда лица, страдающие психическими заболеваниями, были признаны в установленном порядке недееспособными.

Таким образом, завещатель должен обладать дееспособностью в момент составления завещания и лично представить завещание для предусмотренного законом оформления. В тех случаях, когда завещатель после оформления завещания утрачивает дееспособность (например, вследствие психического расстройства), составленное ранее завещание не теряет своей законной силы. Если завещание составлено гражданином, признанным в установленном порядке недееспособным по решению суда, оно не может быть признано действительным, даже в тех случаях, когда завещатель впоследствии вновь обретает дееспособность. Несоблюдение этого правила может повлечь признание завещания недействительным. Пример

Головинский суд, рассмотрев дело в первой инстанции о признании завещания недействительным по ст.177 ГК РФ, иск удовлетворил по нижеследующим основаниям.

*24.03.98г. умерла мать истца, некая М. Истец – ее единственный наследник по закону. Кроме того, в 1993 году мать на него составила завещание. Перед своей смертью мать составила завещание, по которому принадлежащую ей двухкомнатную квартиру оставила постороннему человеку О. Из истории болезни и по заключению экспертизы выяснилось, что мать страдала атеросклерозом артерий мозга, атрофией коры мозга.   
На момент составления завещания она была лежачей больной, обладала нечленораздельной речью и не могла понимать значение своих действий. Кроме того, незадолго до составления завещания из квартиры М. пропал паспорт. В этот день, по свидетельству соседки, приходила О., жена гражданина, на которого было составлено завещание. Она представилась работницей социальной службы. Через два дня было оформлено завещание в присутствии нотариуса и лица, которому переходило имущество по завещанию. Завещание было подписано соседкой по просьбе М.   
На основании материалов дела, заключения судебно-медицинской экспертизы суд пришел к выводу, что М. на момент составления завещания не могла понимать значения своих действий, руководить ими. Завещание было признано недействительным [[8]](#footnote-8)*.

Завещание порождает последствия только тогда, когда оно составлено в установленной законом форме, то есть составлено в письменной форме, собственноручно подписано завещателем (либо другим рукоприкладчиком) и нотариально удостоверено или приравнено к нотариально удостоверенному. При составлении и нотариальном удостоверении завещания по желанию завещателя может присутствовать свидетель. В некоторых указанных в законе случаях при составлении, подписании, удостоверении, передаче завещания в присутствие свидетеля обязательно, если свидетели будут отсутствовать, то это повлечет обязательную недействительность завещания. В качестве свидетелей не могут быть признаны и не могут подписывать завещание вместо завещателя следующие лица:

* нотариус и другое удостоверяющее 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 тех случаев, когда составляются закрытые завещания.

Следует отметить, что в соответствии с Основами законодательства   
о нотариате (ст.37) при отсутствии в населенном пункте нотариуса завещания удостоверяют должностные лица органов исполнительной власти. На момент принятия Основ к таковым относились и сельсоветы. Однако после принятия Конституции РФ 1993г. сельсоветы трансформировались в органы местного самоуправления, не имеющие никакого отношения к органам государственной исполнительной власти. Эти органы местного самоуправления продолжали удостоверять завещания и после принятия Конституции. В настоящее время отмечено немало случаев, когда предъявляются иски о признании недействительными таких завещаний.   
Есть также и иски об обжаловании отказа нотариуса выдать свидетельство о праве на наследство на основании свидетельств, удостоверенных подобным образом.

Завещание, как правило, удостоверяется в помещении нотариуса. Однако если завещатель по болезни или по другой причине не в состоянии явиться туда, то нотариус по его просьбе может удостоверить завещание на дому, в болезни и т.д.

В последнем случае второй экземпляр завещания должен направляться нотариусу по месту постоянного жительства завещателя.

Завещание составляется в свободной форме, и нотариус не имеет права требовать, чтобы завещатель следовал одной из имеющихся у него примерных форм. Вместе с тем оно должно содержать предусмотренные законом формальные реквизиты: время и место составления завещания, фамилию, имя и отчество завещателя, место его жительства, содержание завещательных распоряжений, полное наименование наследника (фамилия, имя, отчество для физических лиц и полное наименование юридического лица). Значение времени совершения завещания состоит в том, что в зависимости от него решаются вопросы: а) о действительности завещания сточки зрения соблюдения формы; б) о дееспособности завещателя; в) о значении данного завещания в сопоставлении его с другими завещаниями того же наследодателя, составленными в другое время.

Требования закона об указании места и времени составления завещания имеет существенное значение в случае спора о его подлинности, оспаривания дееспособности завещателя в момент составления завещания либо наличия двух или нескольких завещаний, в тех случаях, когда надо установить, какое из них как составленное позднее имеет юридическую силу.

Завещание составляется, подписывается завещателем и удостоверяется нотариусом или должностным лицом, имеющим право на удостоверение завещаний в двух экземплярах, один из которых передается завещателю, а другой остается в делах нотариальной конторы (нотариуса) по месту открытия наследства. В нотариальную контору (нотариусу) поступают также на хранение завещания, удостоверенные должностными лицами, имеющими право на совершение указанных действий. Получив завещание на хранение, нотариус должен проверить его законность и, обнаружив несоответствие завещания закону, сообщить об этом завещателю и должностному лицу, его удостоверившему, для принятия мер к устранению выявленных нарушений.

К нотариально составленным завещаниям приравниваются в соответствии со ст.1127 ГК РФ:

* 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 лечебных учреждений и директорами или главными врачами домов для престарелых и инвалидов;
* завещания граждан, находящихся во время плавания на судах, плавающих под государственным флагом РФ, удостоверенные капитанами этих судов;
* завещания граждан, находящихся в разведочных, арктических или других подобных экспедициях, удостоверенные начальниками этих экспедиций;
* завещания военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, где нет нотариусов, также завещания работающих в этих частях гражданских лиц, членов их семей, удостоверенные командирами воинских частей;
* завещания граждан, находящихся в местах лишения свободы, удостоверенные начальниками мест лишения свободы.

Такое завещание должно быть подписано завещателем в присутствии лица, удостоверяющего завещание, и свидетеля, а также подписывающего завещание. Несоблюдение формы завещания или удостоверение не тем должностным лицом может повлечь недействительность завещания.

Пример

*Гражданка Ш. обратилась в суд с иском к сожительнице мужа, некой В. о признании недействительным завещания своего мужа К., который умер в больнице, сославшись на то, что завещание составлено после смерти мужа медсестрой С. Иск был удовлетворен. В кассационной жалобе В. было отказано. Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РСФСР оставила решение суда без изменений, указав следующее.*

*Материалами дела установлено, что К. пришел в поликлинику к хирургу вместе с В., где они встретили знакомую медсестру С. из больницы. После посещения врача медсестра С. отвела К. в хирургическое отделение больницы и проводила его в палату. В этот же день С. составила завещание от имени К., подписала его и удостоверила у заместителя главного врача больницы. При оформлении и удостоверении завещания должностным лицом больницы не была выяснена подлинная воля завещателя, завещание было составлено в одном экземпляре и передано не завещателю, а С. Завещание не было зарегистрировано, второй экземпляр не был направлен в нотариальную контору. На следующий день К. умер в больнице.*

*При таких обстоятельствах суд правильно пришел к выводу о том, что при удостоверении завещания К. не была выяснена действительная воля завещателя и не соблюден установленный законом порядок составления и удостоверения завещания, и обоснованно признал его недействительным[[9]](#footnote-9) .*

Завещание можно оформить в любой нотариальной конторе. Но целесообразнее оформить завещание по месту своего жительства в нотариальной конторе, которая наделена правами на действия, связанные с введением в право наследования, охраной наследственного имущества.

В случае утраты подлинного завещания наследник, отказополучатель или исполнитель воли, указанный в завещании, вправе обратиться в нотариальную контору, удостоверившую завещание, с заявлением о выдаче дубликата завещания. К заявлению должна прилагаться копия свидетельства о смерти.

Дубликат завещания может быть выдан в случае смерти завещателя и по доверенности указанных выше лиц. Нотариальные копии с завещаний снимаются в общем порядке по предъявлении свидетельства о смерти завещателя.

Как только представится возможность, лицо, удостоверившее завещание, должно передать его через органы юстиции нотариусу по месту жительства завещателя. Кроме того, если есть желание завещателя и разумная возможность пригласить нотариуса, лица, которым предоставлено право удостоверить завещание, обязаны принять все необходимые меры для приглашения нотариуса к завещателю. Также нотариуса можно пригласить и на дом, если завещатель по болезни или по какой-либо уважительной причине не может явиться в нотариальную контору.

В случаях выезда нотариуса завещателем оплачиваются фактические расходы, связанные с проездом нотариуса. Кроме того, тариф государственной пошлины за такое нотариальное действие увеличен – за нотариальные действия, совершаемые вне помещения нотариальной конторы, государственная пошлина взимается в полуторакратном размере.

В случае удостоверения завещания вне помещения нотариальной конторы в удостоверительной подписи производится дополнительная отметка, содержащая указание места, где оно было удостоверено.   
В завещании (кроме случая составления закрытого завещания) должны быть указаны место и дата его удостоверения. Важность указания в завещании места и времени объясняется тем, что, разрешая споры о признании завещания недействительным, суд может столкнуться с рядом вопросов, например: был ли завещатель дееспособен в момент удостоверения завещания, какое из нескольких завещаний имеет силу как более позднее и т.д.

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

* завещания граждан, находящихся на излечении в больницах, госпиталях и 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;
* завещания граждан, находящихся во время плавания на судах плавающих под Государственным флагом Российской Федерации, удостоверенные капитанами этих судов;
* завещания граждан, находящихся в разведочных, арктических или других подобных экспедициях, удостоверенные начальниками этих экспедиций;
* 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;
* завещания граждан, находящихся в местах лишения свободы удостоверенные начальниками мест лишения свободы.

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

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

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

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

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

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

Об этом свидетельствует также судебная и нотариальная практика. Так, народный суд признал недействительным завещание, которое было собственноручно написано наследодателем, имелась пометка о разъяснении ст.535 ГК РФ, (прим. в связи с отсутствием арбитражной и судебной практики регулируемой по новому законодательству, здесь и далее будет использована арбитражная и судебная практика по состоянию на 1.01.2002г.) воля завещателя была изложена предельно ясно. Помимо этого, один из экземпляров завещания был своевременно направлен в адрес нотариальной конторы. Основанием для признания завещания недействительным, послужило, то, что оно было составлено, заведующей терапевтическим отделением, где находился на излечении завещатель. Думается, что у суда в данном случае не было оснований для признания завещания недействительным. Допрошенные по делу свидетели подтвердили, что завещатель находился в состоянии, когда мог понимать значение своих действий и руководить ими. Форма завещания существенных нарушений не содержит. Оно зарегистрировано в специальной книге, содержит отметку о проверке личности и дееспособности завещателя. А один тот факт, что завещание удостоверено лицом на то неправомочным и, с учетом наличия на завещании подписи главного врача больницы, не является бесспорным основанием для признания завещания недействительным. В некоторых случаях народные суды необоснованно признают действительными завещания, составленные с грубым нарушением формы завещания и порядка их удостоверения.

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

*«Смертное завещание:*

*Марцевой Екатерины Ивановны на двоюродную сестру Валькирьеву Ефросию Ивановну*

*Завещание*

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

*Суд признал завещание недействительным. Если вышестоящие инстанции оставят решение в силе, то в права наследства вступит родной сын покойного». [[10]](#footnote-10)*

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

Подводя итог вышесказанному, следует отметить, что завещание удостоверенное в случаях предусмотренных статьей 1127 ГК РФ, должно быть, как только для этого представится возможность, направлено лицом, удостоверившим завещание, через органы юстиции нотариусу по месту жительства завещателя.

Если лицу, удостоверившему завещание, известно место жительства завещателя, завещание направляется непосредственно по соответствующему нотариусу.

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

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

* удостоверяют завещание;
* удостоверяют доверенности;
* принимают меры к охране наследственного имущества;
* свидетельствуют верность копий документов и выписок из них;
* свидетельствуют подлинность подписи на документах.

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

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

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

Совершение должностными лицами органов исполнительной власти нотариальных действий регулирует «Инструкция о порядке совершения нотариальных действий должностными лицами органов исполнительной власти» от 19 марта 1996г. №1055. Не будем останавливаться на ее положениях подробно, поскольку требования к действиям должностных лиц, аналогичны требованиям к нотариусам.[[11]](#footnote-11)

**2.2.** **Субъекты отношений наследования по завещанию**

1. Лица, имеющие право наследования по завещанию

В соответствии с частью первой статьи 1116 ГК РФ к наследованию могут призываться граждане, находящиеся в живых в день открытия наследства, а также зачатые при жизни наследодателя и родившиеся живыми после открытия наследства.

Закон предоставляет гражданину право назначать наследников путем составления завещания и распределить наследственное имущество по своему усмотрению.

Назначение наследников по завещанию из числа законных наследников не связано ни с очередностью из призвания, ни с правом представления (например, гражданин завещает все свое имущество жене, внуку и сестре, хотя у него имеются также и взрослые дети).

За завещателем признается право:

- распределить свое имущество между всеми наследниками по закону в неравных частях;

- завещать часть имущества, оставив другую часть вне завещательных распоряжений;

- лишить наследства одного, нескольких или всех своих наследников (в случае лишения права наследования всех наследников наследником становится государство);

- завещать все имущество единому или нескольким лицам - наследникам по закону;

- завещать имущество государственному органу, общественной или кооперативной организации;

- завещать имущество любым посторонним лицам;

- изменить порядок наследования имущества, относящегося к предметам домашней обстановки и обихода любому из своих наследников независимо от места их проживания;

включить в завещание иные завещательные распоряжения.

По сравнению с ранее действующим Гражданским кодексом РСФСР в действующем ГК РФ, помимо правил, касающихся граждан, включены соответствующие указания в отношении юридических лиц и государства. Согласно части первой статьи 1116 ГК РФ к наследованию по завещанию могут призываться также указанные в нем юридические лица, существующие на день открытия наследства. Тем самым исключается передача наследственного имущества лицам, являющимся правопреемниками названных в завещании наследников – юридических лиц. Также существует правило, закрепленное в части второй статьи 1116 ГК РФ, которая гласит, что к наследованию по завещанию могут призываться Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования, иностранные государства и международные организации. Данная норма, на мой взгляд, успешно реализует закрепленный в части первой статьи 124 ГК РФ статус государства и этих территориальных образований как участников гражданского оборота наряду с гражданами и юридическими лицами.

Свобода завещания далеко не безгранична. Ограничением является правило об обязательной доле для необходимых наследников, сформулированное в части первой статьи 1119 ГК РФ, которые вправе получить обязательную долю в наследстве.

Дело в том, что в составе наследников по закону могут быть такие, которые со смертью наследодателя лишаются не только близкого человека, но и утрачивают средства к существованию. В их интересах предусмотрена «обязательная доля в наследстве». Это означает, что определенные наследники по закону («обязательные наследники») независимо от содержания завещания имеют право на долю в наследственном имуществе.[[12]](#footnote-12)

Для определения размера обязательной доли учитываются все наследники по закону на момент открытия наследства (а не на день составления завещания, как ошибочно думают многие)[[13]](#footnote-13), в том числе лишенные завещателем права наследования. Размер обязательной доли определяется с учетом стоимости наследственного имущества, состоящего из предметов обычной домашней обстановки и обихода. При нарушении права наследников на обязательную долю в наследстве завещание в этой части признается недействительным.

Имущество, которое можно отнести к предметам обычной домашней обстановки и обихода, нормативными актами не определено. Сложившаяся судебная и нотариальная практика не относит к их числу жилой дом, автомашину, произведения искусства, ценные коллекции, вещи, использовавшиеся наследодателем для профессиональной деятельности и др. Споры о составе предметов домашней обстановки и обихода решаются в судебном порядке.[[14]](#footnote-14)

Согласно части первой статьи 1149 ГК РФ, к необходимым наследникам относятся: переживший супруг, родители, иждивенцы и дети наследодателя, если на момент открытия наследства они окажутся нетрудоспособными по возрасту (младше 18 лет и старше: женщины 55 лет, мужчины – 60 лет) или по состоянию здоровья (ими считаются лица, являющиеся инвалидами I, II, III групп). Указанные лица будут иметь право на получение обязательной доли, даже если наследодатель лишит в завещании кого-либо из них права наследовать. Однако право указанных наследников на получение обязательной доли не переходит и их наследникам в порядке наследственной трансмиссии.[[15]](#footnote-15) Также наследники, имеющие право на обязательную долю, могут быть отстранены от наследования лишь в случае признания их в установленном порядке недостойными наследниками.[[16]](#footnote-16)

Обеспечение интересов наследников, имеющих право на обязательную долю, служит правило содержащееся в статье 1138 ГК РФ о том, что если на такого наследника возложен завещательный отказ, его обязанность исполнять отказ ограничивается пределами стоимости перешедшего к нему наследственного имущества, превышающими размер причитающейся ему обязательной доли.

В соответствии со статьей 1148 ГК РФ для включения в состав обязательных наследников иждивенцев, которые не входят в круг наследников по признаку кровного родства необходимо совместное проживание с наследодателем не менее года до его смерти. Размер обязательной доли составляет часть законной доли, то есть той, которую наследник получил бы, если не было завещания. По ГК РСФСР – это не менее 2/3 законной доли, а по новому ГК РФ – не менее половины.

При удостоверении завещания нотариус обязан разъяснить завещателю это правило и отметить в завещании, что оно разъяснено. В том случае, если при открытии наследства окажется, что интересы необходимых наследников изменены завещателем, каждый из них вправе требовать в установленном порядке ½ законной доли от наследников по завещанию, к которым перешло наследственное имущество. Завещание в этой части должно быть признано недействительным.

Обязательная доля необходимых наследников должна быть не менее ½ от доли, которая причиталась бы таким наследникам при наследовании по закону. Следовательно, для определения обязательной доли наследника нужно прежде всего выяснить круг наследников по закону и объем наследственной массы.

Из содержания статьи 1149 ГК РФ следует, что наследники, имеющие право на обязательную долю, получают не вещи домашней обстановки и обихода, а денежную компенсацию их стоимости в разрезе причитающейся им доли. Вещи не остаются у лица, которое проживало совместно с завещателем. Однако представляется правильным, что если совместно проживающий с наследодателем наследник пожелает передать обязательному наследнику вещи обихода и обстановки в натуре, а не выплачивать их стоимость, то вряд ли есть основания ограничивать его в этом.

Если завещана часть имущества, обязательная доля исчисляется от стоимости всего наследственного имущества, как завещанного, так и не завещанного. Эта доля должна быть выплачена обязательному наследнику из той части имущества, которая осталась вне завещания, а если данного имущества недостаточно, то недостающие суммы могут быть удержаны из завещанной части имущества. Если помимо наследников по завещанию имеются наследники по закону, в том числе такие, которые имеют право на обязательную долю в наследстве, то, прежде всего, определяется доля обязательного наследника. Она выделяется из имущества, оставшегося вне завещания, а остальная часть имущества делится поровну между наследниками по закону.

Если завещатель распорядился своим имуществом, соблюдая норму об обязательной доле в наследстве, то нет оснований выделять обязательную долю из завещанной части имущества и тем самым ограничивать в большей степени, чем установлено законом, свободу завещания.

Правило об обязательной доле по действующему законодательству имеет императивный характер: такое право возникает у соответствующих лиц вне зависимости от их имущественного положения, фактической трудоспособности (в соответствии с законом нетрудоспособными считаются лица, достигшие пенсионного возраста и инвалиды любой группы инвалидности).[[17]](#footnote-17) На практике это приводило к тому, что обязательная доля выделялась и тогда, когда «обязательные наследники» не нуждались в конкретном наследственном имуществе, были материально обеспечены, работали, то есть имели постоянный источник дохода в отличие от тех, в пользу которых было составлено завещание. Чаще всего это касалось жилых помещений. В результате возникала ситуация, когда реализация нормы об обязательной доле не соответствовала целям ее введения. Именно в связи с этим в новый ГК РФ включена норма, содержащаяся в части четвертой статьи 1149, в соответствии с которой в определенных законом случаях допускается уменьшение размера обязательной доли или отказ в ее выделении. Такое решение может быть принято судом с учетом имущественного положения обязательного наследника при условии, что осуществление права на обязательную долю повлечет за собой невозможность передать наследнику по завещанию имущество, которым он пользовался для проживания или которое использовал в качестве основного источника получения средств к существованию (орудия труда, творческая мастерская), а обязательный наследник этим имуществом при жизни наследодателя не пользовался.

Отказополучатели

В завещании можно установить так называемый завещательный отказ. Вот что об этом сказано в законе: завещатель вправе возложить на одного или нескольких наследников по завещанию или по закону исполнение за счет наследства какой либо обязанности имущественного характера в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей), которые приобретают право требовать исполнения этой обязанности (завещательный отказ).[[18]](#footnote-18)

Например, завещатель может передать в собственность третьего лица (наследника) все имущество, в том числе домовладение, обязав при этом третье лицо предоставить дочери завещателя право проживать на втором этаже этого дома или передать ей денежные сбережения в определенной сумме.

В связи с тем, что завещательный отказ является одним из видов завещательных распоряжений, указание о нем должно быть облечено в завещательную форму. Назначение отказа вне завещания не имеет силы. Так как назначение отказа является составной частью завещания, оно должно быть сделано самим завещателем и не может включаться в завещание путем его толкование судом.

Завещательный отказ может быть связан с передачей определенной денежной суммы, прощением долга, предоставлением права пользоваться каким-либо имуществом, передачей какой-либо вещи из наследственной массы отказополучателю, возложением на наследника обязанности купить какую-то вещь и передать ее отказополучателю.

Объект завещательного отказа предоставляется отказополучателю не непосредственно, а в форме обязательства, возложенного на наследника.

Обязанность исполнить завещательный отказ может перейти на наследников по закону. Рассмотрим пример: наследодатель завещал все свое имущество единственной дочери, которая к моменту открытия наследства умерла. Поскольку других наследников по закону первой очереди не было, к наследованию были призваны братья и сестры наследодателя. Они становятся должниками племянницы завещателя, которая по завещанию являлась отказополучателем.

В том случае, когда наследство, оформленное завещательным отказом, переходит к государиз наследственноотказополучателя становится соответствующий финансовый орган.

В качестве третьего субъекта (кроме наследодателя или наследника) рассматриваемого правоотношения является отказополучатель. Если ранее в ГК РСФСР содержалась норма, указывающая на то, что отказополучателями могут быть лица, как входящие, так и не входящие в число наследников по закону, то и сейчас мы видим, что из смысла статьи 1137 ГК РФ это правило, касающееся самих отказополучателей сохраняется. Таким образом, отказополучателем может быть не только родственник или иждивенец наследодателя, входящий в число наследников первой или второй очереди, но равно и любое постороннее лицо, государственная, коммерческая или общественная организация либо само государство. Так как способность быть отказополучателем определяется (аналогично правоспособности быть наследником) не на момент составления завещания, а на момент открытия наследства, необходимо учитывать требования части 5 статьи 1117 ГК РФ о том, что не могут быть отказополучателями лица, которые своими противозаконными действиями, направленными против наследодателя, какого-либо из наследников или против последней воли завещателя, способствовали назначению их отказополучателями.

В силу этого, между наследниками и отказополучателями устанавливаются обязательственные правоотношения, где наследник выступает в качестве должника, а отказополучатель, соответственно – кредитора. В связи с этим, отказополучатель имеет право требования не по поводу наследственного имущества вообще и не по всем наследникам, а только к тому наследнику по завещанию, доля которого обременена отказом.

Из вышеизложенного ясно, что в рассматриваемом правоотношении просматривается наличие трех строго определенных субъектов: наследодатель, наследник по завещанию, доля которого обременена завещательным отказом, отказополучатель.

Способность лица сделать завещательный отказ определяется аналогично способности к составлению завещания.

Наследник по завещанию, доля которого обременена отказом, становится должником в возникшем правоотношении только в том случае, если он призывается к наследованию. Таким наследником может быть как гражданин, так и юридическое лицо.

В соответствии со статьей 1140 ГК РФ, если вследствие обстоятельств, предусмотренных законом, доля наследства, причитавшаяся наследнику, на которого была возложена обязанность исполнить завещательный отказ, переходит к другим наследникам, последние, поскольку из завещания или закона не следует иное, обязаны исполнить такой отказ. Отсюда следует, что в случае смерти до открытия наследства обязанность исполнения завещательного отказа переходит на других наследников, получивших его долю. Но возможен и другой случай, когда наследник, доля которого обременена отказом, будет отстранен от наследования, как недостойный[[19]](#footnote-19), и его доля вместе с обремененной перейдет к другим наследникам по закону или завещанию.

Чрезвычайно важным при решении вопросов, связанных с исполнением завещательного отказа является правило, в котором: наследник, на которого возложено завещателем исполнение завещательного отказа, должен исполнить его лишь в пределах действительной стоимости перешедшего к нему наследственного имущества, за вычетом падающей на него части долгов наследодателя.[[20]](#footnote-20)

*Рассмотрим пример: «К. составил завещание, в котором предметы обычной домашней обстановки и обихода (стоимостью 35000 рублей) завещал своей сестре, а автомобиль (стоимостью на момент открытия наследства 38000 рублей) – своему сыну. В завещании было указано, что все долги, которые могут оказаться к моменту смерти, должен будет погасить его сын. Помимо этого, в завещании предусматривалась обязанность сына купить и передать племяннице К. рояль стоимостью 1500 рублей. После смерти завещателя выяснилось, что сумма долгов составляет 37000 рублей. Таким образом, сын К. должен был исполнить завещательный отказ только в сумме 1000 рублей (38000-37000=1000).[[21]](#footnote-21)*

В нотариальной практике встречаются случаи, когда исполнение завещательного отказа возлагается на наследника по завещанию, который является вместе с тем и необходимым наследником.

Согласно статье 1149 ГК РФ охраняющей интересы необходимых наследников, к которым относятся: несовершеннолетние и нетрудоспособные дети наследодателя и иждивенцы умершего, а также нетрудоспособный супруг и родители (усыновители) наследодателя. По закону обязательная доля перечисленных лиц исчисляется как ½ от той доли наследственного имущества, которую они получили бы при наследовании по закону. Эта обязательная доля не может быть уменьшена ни завещанием, ни возложением обязанности исполнить завещательный отказ. Следуя правилу, содержащемуся в статье 1138, мы видим, что обязанность исполнить завещательный отказ для наследника имеющего право на обязательную долю в наследстве ограничивается стоимостью перешедшего к нему наследства, которая превышает размер его обязательной доли.

Например, Г. завещал своей нетрудоспособной дочери 90000 рублей, обязав ее передать 2/3 этой суммы своей двоюродной сестре. Поскольку у Г. кроме дочери других наследников первой очереди не было, обязательная доля дочери составляет ½ от 90000 руб., т.е. 45000 рублей. Дочь Г. обязана исполнить завещательный отказ в отношении двоюродной сестры только в части, превышающей ее обязательную долю. (90000-45000=45000). Таким образом, отказополучатель должен получить не 60000 руб., а только 45000 руб.

В случае смерти отказополучателя ранее открытия наследства завещательный отказ отпадает.[[22]](#footnote-22) В связи с тем, что отказополучатель не обязан принимать исполнение завещательного отказа, он может отказаться от получения отказа, что равносильно сложению долга. Право отказополучателя есть личное имущественное право, и он может распорядиться им по своему усмотрению. Поэтому нет оснований препятствовать отказополучателю в отказе в пользу других лиц от выговоренного ему завещанием права требования к наследнику.

Но законом предусмотрен и другой случай. В соответствии с частью четвертой статьи 1137 ГК РФ отказополучателю в завещании может быть назначен другой отказополучатель на случай, если назначенный в завещании отказополучатель умрет до открытия наследства или одновременно с наследодателем, либо откажется от принятия завещательного отказа или не воспользуется своим правом на получение завещательного отказа, либо лишиться права на получение завещательного отказа, как недостойный.

Возможен случай, когда отказополучатель умирает после открытия наследства, но до того момента, когда наследник по завещанию успеет его принять. В этом случае право на получение завещательного отказа переходит к наследникам отказополучателя. Исключение составляют те завещательные отказы, исполнение которых связано с личностью отказополучателя (например, предоставление пожизненного права пользоваться жилым помещением).

Помимо завещательного отказа завещатель может установить распоряжение, которое называется возложением.[[23]](#footnote-23)

По мнению Власова Ю.Н. «Завещательное возложение – это такое распоряжение завещателя, в соответствии с которым наследник обязуется совершить какое-либо действие имущественного или неимущественного характера, направленное на осуществление общеполезной цели».[[24]](#footnote-24)

В качестве примера можно привести возложение, сделанное в завещании вдовы известного советского композитора С.С. Прокофьева. В завещании было указано, что Музею музыкальной культуры им. М.И. Глинки должны перейти определенные весьма ценные вещи, а также дача на Николиной Горе. При этом на наследника была возложена обязанность в общеполезных целях организовать на даче мемориальный музей С.С. Прокофьева, а также разрешить студентам и аспирантам музыкальных вузов пользоваться полной библиотекой и музыкальным инструментом.

В действующем ГК РФ существенно расширена сфера применения завещательного возложения. Важно при этом подчеркнуть, что завещательное возложение в итоге обременяет не наследника, а наследственное имущество. Из смысла статьи 1140 ГК РФ мы видим, что как и при завещательном отказе, если наследник, доля наследства которого обременена завещательным возложением, по каким-либо причинам не примет наследства, соответствующие обязанности переходят к наследнику.

Подназначенные наследники

В соответствии с частью второй статьи 1121 ГК РФ, завещатель может указать в завещании другого наследника (подназначить наследника).

При этом никто кроме завещателя подназначить наследника не может поскольку само подназначение наследника может иметь место только в завещании, которое должно быть совершено завещателем лично. В нем подназначенный наследник может быть назначен как наследник по завещанию, так и наследник по закону. Поскольку наследник по закону завещателем не назначается, термин «подназначение наследника» не вполне адекватен применительно к тем случаям, когда указанный наследник является запасны по отношению к наследнику по закону. Подназначенный наследник может призываться к наследованию, когда основной наследник жив, но не примет наследства по другим причинам. (Например, в пределах срока для принятия наследства не подаст нотариусу заявление о принятии наследства или не совершит действий, свидетельствующих о фактическом принятии наследства или напротив подаст нотариусу заявление об отказе от наследства) При этом способы совершения или несовершения указанных действий, в которых выражается воля наследника, могут быть различными. Они могут быть выражены как прямым волеизъявлением, так и совершением конклюдентных действий. Также подназначенный наследник призывается к наследованию, когда основной наследник не будет иметь права наследовать либор будет отстранен от наследования. Завещатель может подназначить наследника в расчете на одно из предусмотренных законом оснований, несколько из них или на все из них. Но если в завещании не указано на какое основание подназначение наследника рассчитано, то подназначенный наследник призывается к наследованию, какое бы из этих оснований ни поступило, то есть во всех случаях, когда в силу п. 2 ст. 1121 подназначение может иметь место.

Исполнители завещания

Распоряжения на случай смерти, касающиеся наследственного имущества, воплощенные в завещание наследодателем можно реализовать посредством назначения исполнителя завещания.

Исполнение завещания может быть поручено определенному в завещании гражданину – душеприказчику (исполнителю завещания) независимо от того, является ли он наследником. Согласие последнего быть исполнителем завещания выражается в его собственной надписи на самом завещании, либо в заявлении, приложенном к завещанию, либо в заявлении, поданном нотариусу в течение месяца со дня открытия наследства.

Исполнение завещания как правоотношение представляет собой интерес, привлекая внимание своей необычностью. При возникновении этого правоотношения его инициатор (завещатель) уже не является носителем ни прав, ни обязанностей и, естественно, в рассматриваемом отношении не участвует. В роли должника действительно оказывается исполнитель завещания, но только в части выполнения всех возложенных на него завещателем и законом обязанностей и никак не в качестве лица, ответственного по долгам и иным обязательствам умершего завещателя.

В то же время существование у исполнителя завещания определенных прав (требований) позволяет считать его не только должником, но и причислить к категории кредиторов лиц, чьи обязанности корреспондируют по завещанию в рассматриваемом отношении аналогично. Они обладают не только правом требовать от душеприказчика выполнения им своих обязанностей, но и обязаны подчиняться его требованиям, основанным на законе и завещании.

Федеральный закон о наследовании – третья часть ГК РФ, ранее действующий ГК РСФСР давно придерживаются той точки зрения, что наследование является универсальным правопреемством, то есть преемством, в котором правопреемники наследуют совокупность имущественных прав и обязанностей умершего. Поэтому исполнитель завещания лишен возможности удовлетворять имущественные требования кредиторов наследодателя, тем самым очищая наследство от долгов и превращая наследственное имущество в совокупность прав. В соответствии с часть третьей статьи 1175 ГК РФ кредиторы наследодателя вправе предъявить свои требования к принявшим наследство наследникам в пределах сроков исковой давности. До принятия наследства требования кредиторов могут быть предъявлены к исполнителю завещания или к наследственному имуществу. В том случае, если кредиторы предъявили свои требования к исполнителю завещания, то суд приостанавливает дела до принятия наследниками наследства.

По мнению В. Плехановой, наделение кредиторов умершего данным правом является лишь способом выявления лиц, имевших на момент смерти наследодателя имущественных требований к нему. Ни о каком удовлетворении исполнителем завещания претензий или исковых требований речь в данном случае не идет.[[25]](#footnote-25)

Но, в то же время, принцип универсального наследственного правопреемства, закрепленный в законе о наследовании, не лишает исполнителя завещания возможности истребовать имущество от должников наследодателя с целью включения его в наследственную массу.

На исполнителя завещания возлагаются определенные обязанности, в том числе он должен:

- 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.[[26]](#footnote-26)

Ранее в ГК РСФСР в статье 545 содержалась норма, согласно которой исполнитель завещания обязан по требованию наследников представить отчет о проделанной работе. В ГК РФ такая норма отсутствует. По моему мнению, правило о предоставлении исполнителем завещания отчета о проделанных действиях в отношении наследственного имущества необходимо. В качестве основания можно привести то, что исполнитель завещания временно обладает чужим имуществом. Следовательно, он обязан предоставить отчет наследникам.

Исполнитель последней воли завещателя не имеет права на получение вознаграждения, но имеет право на возмещение за счет наследства необходимых расходов, связанных с исполнением завещания.[[27]](#footnote-27)

Из смысла статьи 1134 ГК РФ можно предположить, что завещатель может избрать нескольких исполнителей своей последней воли, при этом распределив между ними права и обязанности или ограничившись лишь упоминанием их имен или наименований, если исполнение завещания поручено юридическим лицам.

Как считает В. Плеханова, при существовании нескольких исполнителей завещания могут возникнуть серьезные проблемы, однозначное решение которых в действующем законодательстве отсутствует.[[28]](#footnote-28) Согласно ГК РФ обязанности соисполнителей завещания являются солидарными только в том случае, если предмет обязательства неделим[[29]](#footnote-29). Во всех остальных случаях соисполнители обязаны в равных долях выполнить посмертные распоряжения, при этом каждый отвечает лишь за свои собственные действия[[30]](#footnote-30). Такие выводы достаточно спорны. Если считать предмет рассматриваемого обстоятельства неделимым, следует признать отсутствие у наследодателя возможности точно определить права и обязанности каждого назначенного соисполнителя. Если не рассматривать возникшие отношения как обязательство долевое, возникает вопрос: как поделить между душеприказчиками доли участия в исполнении этого обязательства и кто это должен сделать? Вероятно, в данном случае исполнители могут заключить между собой соглашение о разделе прав и обязанностей по исполнению завещания. Но возникает другой вопрос – насколько такое соглашение отвечает воле завещателя, назначившего в качестве исполнителей нескольких лиц, и, по-видимому, имевшего в виду их согласованные действия по выполнению распоряжений, сделанных на случай смерти? Для решения этих проблем необходимо закрепить в законе положение о том, что в случае назначения нескольких исполнителей, их права и обязанности являются солидарными, если иное не следует из содержания завещания. В этом вопросе я полностью согласна с мнением В. Плехановой. Как и в ранее действующем ГК РСФСР, так и в ГК РФ законодателями так и не был разработан механизм, регулирующий отношения, возникающие между несколькими исполнителями завещания. Хотя возможно, что через некоторое время, может быть, и будет принята поправка к нормам, касающимся исполнения завещания.

Основания для прекращения отношения по исполнению завещания могут стать следующие юридические факты:

- истечение срока существования наследственного правоотношения;

- смерть исполнителя, либо утрата им полной дееспособности;

- выполнение всех порученных исполнителю завещательных распоряжений;

- освобождение исполнителя завещания от его обязанностей по просьбе самого исполнителя завещания;

- освобождение исполнителя завещания от его обязанностей по просьбе наследников при наличии обстоятельств, препятствующих исполнению гражданином этих обязанностей;

- гибель завещанного имущества и иные равносильные обстоятельства;

- назначение нотариуса над имуществом умершего либо признание наследодателя несостоятельным должником.

На данный момент по действующему законодательству признание банкротом гражданина – предпринимателя или главы крестьянско-фермерского хозяйства, а равно открытие в отношении имущества указанных лиц конкурсного производства будет являться основанием для прекращения отношений по исполнению завещаний в части имущественных распоряжений, сделанных такими субъектами на случай смерти.

При разработке правил, регулирующих отношения по исполнению завещания, законодатель, на мой взгляд, упустил один момент. А именно: это тот случай, когда исполнитель завещания отказывается от исполнения обязательства в одностороннем порядке.

Согласно статье 407 ГК РФ прекращение обязательств по требованию одной из сторон допускается только в случаях, предусмотренных законом или договором. Если отнести это к рассматриваемым отношениям, то таким основанием может служить только закон, поскольку отечественное законодательство не предусматривает возможности заключения договоров на случай смерти. Тем не менее, закон, а именно часть вторая статьи 1134 содержит указание лишь на то, что суд может освободить исполнителя завещания от его обязанностей по просьбе самого исполнителя только после открытия наследства. Тем самым, отпуская случай одностороннего отказа от исполнения завещания до открытия наследства. До открытия наследства и возникновения обязательства, участником которого мог вследствие этого стать исполнитель завещания, согласившийся со своим назначением, душеприказчик вправе, на мой взгляд, отказаться от выполнения своих полномочий посредством подачи заявления в нотариальную контору. В этом случае завещатель имеет возможность выбрать другую кандидатуру на роль исполнения своих распоряжений, сделанных на случай смерти.

Возможен и другой случай, когда наследство открылось и обязательство возникло, но при этом появились обстоятельства, препятствующие его исполнению душеприказчиком, возникает вопрос: должен ли исполнитель завещания, несмотря ни на что выполнять последнюю волю умершего? Скорее всего нет, поскольку это может быть объективно невозможно (например, вследствие тяжелого заболевания избранного завещателем лица).

Из статьи 1134 ясно, что право отказа от осуществления своих полномочий исполнителем завещания должно осуществляться в судебном порядке. При освобождении исполнителя завещания от своих обязанностей по просьбе наследников суд обязан учитывать существенность причин, препятствующих исполнению завещания, иначе произвол исполнителя может пойти во вред наследникам и иным лицам, заинтересованным в получении наследственного имущества.

Необходимость в использовании судебной процедуры отпадает, когда в завещании назначены несколько исполнителей без определения прав и обязанностей каждого из них. Так как в этом случае интересы лиц, заинтересованных в получении наследства не нарушаются, отказ одного из душеприказчиков при отсутствии возражений со стороны оставшихся исполнителей завещания может быть сделан в любое время посредством подачи заявления в нотариальную контору.

**2.3. Недействительность завещания. Его изменение и отмена.**

Особо следует остановиться на понятии недействительности завещания. Введении в законодательство о наследовании отдельной нормы о недействительности завещания является новеллой. Ранее в ГК РСФСР такого правила не существовало, но завещание могло признаваться и признавалось судом недействительным по основаниям, предусмотренным для признания недействительными прочих сделок.

Такое же правило сохранилось и сейчас. Так, если при совершении завещания были допущены нарушения, влекущие признание недействительной сделки по основаниям, предусмотренным главой 9 Кодекса, то такое завещание будет признано недействительным. Кроме общих оснований недействительности сделок в главе 62 Кодекса теперь предусмотрены специальные требования, предъявляемые к порядку совершения завещания. Нарушение этих требований также влечет недействительность завещания.

Таким образом, при нарушении положений Кодекса, влекущих за собой недействительность завещания, в зависимости от основания недействительности, завещание является недействительным в силу признания его таковым судом (оспоримое завещание) или независимо от такого признания (ничтожное завещание).

Общие последствия признания недействительным завещания установлены в ст.167 Кодекса. Очевидно, что недействительное завещание не влечет никаких юридических последствий с момента его совершения.

Естественно, не наступают юридические последствия по недействительному завещанию и после открытия наследства по любому из оснований. Исполнение недействительного завещания невозможно. Следует согласиться сточкой зрения[[31]](#footnote-31), согласно которой Кодексом не предусмотрены специальные последствия недействительности завещания, а лишь уточняющие. Так, нельзя признать исключением из общего правила положение о том, что недействительность завещания не лишает лиц, указанных в нем в качестве наследников или отказополучателей, права наследовать по закону или на основании другого, действительного, завещания. Завещание может быть признано недействительным как все в целом, так отдельными частями. Могут быть признаны недействительными отдельные содержащиеся в завещании завещательные распоряжения, но их недействительность на затрагивает остальной части завещания только в том случае, если можно предположить, что она была бы включена в завещание и без недействительных частей завещания. Это правило также носит уточняющих характер по отношению к завещанию, если сравнить его с общим положением, содержащимся в ст.180 Кодекса. Специальным последствием недействительности завещания является то, что в случае недействительности последующего завещания наследование осуществляется в соответствии с прежним завещанием (п.3 ст.1130 Кодекса). Эта норма, безусловно, является исключением из общего правила о последствиях недействительности сделок. Ибо законом не предусмотрено признание действующей сделки, действие которой прекращено заключением последующей сделки, в случае признания последней сделки недействительной.

Законом определен круг лиц, по требованию которых завещание может быть признано судом недействительным. К ним отнесены лица, права или законные интересы которых нарушены этим завещанием.

Представляется, что ими могут быть наследники, отказополучатели и исполнитель завещания, указанные в завещании. Кроме них, в суд могут обратиться лица, лишенные наследства завещателем, обязательные (необходимые) наследники, наследники по закону, наследники по ранее составленному завещанию, органы опеки и попечительства (в защиту прав несовершеннолетних наследников) и другие заинтересованные лица. В любом случае все они могут оспорить действительность завещания только после открытия наследства (п.2 ст.1131 Кодекса).

Основаниями признания завещания ничтожным могут быть: неполная дееспособность завещателя (п.2 ст.1118 Кодекса), т.е. порок воли; отсутствие свидетелей в случаях, предусмотренных законом (п.3 ст.1124 Кодекса), или несоблюдение требований к оформлению завещания (п.1 ст.165, п.1 ст.1124 Кодекса), а также отсутствие места и даты его удостоверения в случаях, предусмотренных законом (п.4 ст.1124 Кодекса), т.е. порок формы; совершение завещания через представителя (п.3 ст.1118 Кодекса), т.е. порок соответствия воли и волеизъявления; совершение одного завещания двумя или более людьми (п.4 ст.1118 Кодекса), т.е. порок содержания.

Основаниями признания завещания недействительным (оспоримым) могут быть: несоответствие свидетеля требованиям, предусмотренным законом (п.3 ст.1124 Кодекса); сомнения в собственноручной подписи завещателя (п.3 ст.1125, п.2 ст.1126, п.2 ст.1127, п.1 ст.1129 Кодекса); отсутствие чрезвычайности обстоятельств, явно угрожавших жизни завещателя при составлении завещания в чрезвычайных обстоятельствах (п.3 ст.1129 Кодекса); совершение завещания под влиянием угрозы или насилия (ст.179 Кодекса); такое состояние завещателя в момент совершения завещания, когда он не отдавал отчёта своим действиям (ст.177 Кодекса), и другие.

При этом следует учитывать, что завещание может быть составлено в любой стране. Но способность лица к составлению и отмене завещания ,а также форма завещания и его отмены определяются по праву той страны, где завещатель имел место жительства в момент составления акта. Само завещание или его отмена не могут быть признаны недействительными вследствие несоблюдения формы, если последняя удовлетворяет требованиям права места его составления[[32]](#footnote-32).

В то же время наследники не могут страдать из-за недобросовестного отношения к своим обязанностям или из-за непрофессионализма лиц, которые в силу закона уполномочены удостоверять завещания, но допустили при этом ошибки. Такие описки и другие незначительные нарушения порядка его составления, подписания или удостоверения, если судом установлено, что они не влияют на понимание волеизъявления завещателя, не могут служить основанием недействительности завещания. Естественно, оценить, являются ли описки и нарушения значительными или незначительными, может только суд с учетом всех юридически значимых обстоятельств и фактов. При этом должны приниматься во внимание не только буквальное толкование завещания, но и показания свидетелей (родственников, близких, знакомых, наследников и др.). В случае неясности буквального смысла какого-либо положения завещания оно также может устанавливаться путем сопоставления этого положения с другими положениями и смыслом завещания в целом. При этом должно быть обеспечено наиболее полное осуществление предполагаемой воли завещателя. Право на толкование завещания предоставлено Кодексом не только суду, но также нотариусу и исполнителю завещания. При этом право на толкование завещания нотариусом или исполнителем завещания, как правило, ограничивается только буквальным толкованием в силу того, что нотариат является органом бесспорной юрисдикции. Так, по заявлению заинтересованного лица, оспаривающего в суде право или факт, за удостоверением которого обратилось другое заинтересованное лицо, совершение нотариального действия может быть отложено на срок не более десяти дней.

Если в течение этого срока от суда не будет получено сообщение о поступлении заявления, нотариальное действие должно быть совершено. В случае получения от суда сообщения о поступлении заявления заинтересованного лица, оспаривающего право или факт, об удостоверении которого просит другое заинтересованное лицо, совершение нотариального действия приостанавливается до разрешения дела судом[[33]](#footnote-33). Сопоставление всех фактов и выяснение всех обстоятельств является прерогативой суда.

К завещаниям, совершенным до введения в действие части третьей Кодекса (т.е. до 01.03.2002), принимаются правила об основаниях недействительности завещания, действовавшие на день совершения завещания[[34]](#footnote-34).

Что касается возможности признания действительной сделки, требующей нотариального удостоверения, то это возможно при соблюдении определенных условий: сделка заключена между несколькими лицами; одна из сторон полностью или частично исполнила сделку, другая уклоняется от нотариального оформления; сделка не содержит ничего противозаконного; в суде есть требование лица, исполнившего сделку, о признании ее действительной. Но завещание является односторонней сделкой гражданина, который желает оставить все свое имущество определенным лицам, поэтому данные правила не применимы к завещанию.

Если завещатель имел постоянное место жительства за границей, то способность такого лица к составлению и отмене завещания, в том числе в отношении недвижимого имущества, форма завещания, основания его отмены определяются по праву страны, где завещатель имел место жительства в момент составления завещания (п.2 ст.1224 ГК РФ). Такое завещание не может быть признано недействительным вследствие несоблюдения формы, если оно составлено в соответствии с правом составления страны, где проживает завещатель, или в соответствии с российским правом.

Права, предоставляемые завещателю законодательством.

За завещателем признаются следующие права:

* распределить свое имущество между всеми наследниками по закону в неравных долях;
* завещать часть имущества, оставив другую часть вне завещательных распоряжений;
* лишить наследства одного, нескольких или всех своих наследников; в случае лишения права наследования всех наследников наследником становится государство;
* завещать свое имущество одному или нескольким наследникам по закону;
* завещать принадлежащее ему имущество государственному органу, общественной или иной организации;
* завещать свое имущество любым посторонним лицам;
* изменить порядок наследования имущества относящегося к предметам домашней обстановки и обихода, и завещать предметы домашней обстановки и обихода любому из своих наследников независимо от места их проживания;
* включить в завещание иные завещательные распоряжения;
* указать лицо или лиц, к которым перейдет наследственное имущество завещателя в случае смерти первого наследника или в случае его отказа принять наследство и другие предусмотренные гражданским законодательством права.

Особое значение имеет предоставляемое завещателю право лишать наследников по закону их права наследования в соответствии с нормой статьи 1119 ГК РФ «свобода завещания». В подобной ситуации воля наследодателя может быть выражена либо посредством прямого указания в завещании о лишении наследства конкретного лица, либо путем умолчания об этом наследнике в завещании при распределении своего имущества. При этом применение каждого из указанных способов имеет различные правовые последствия. В тех случаях, когда завещатель в своем завещании прямо указывает, что конкретный наследник (наследники) по закону лишается права наследования, указанное лицо полностью отстраняется от наследования. В общем случае доля наследства, причитающаяся данному наследнику по закону, подлежит переходу к другим наследникам по закону, если завещатель специально не предусмотрел в завещании, что доля лишенного наследства лица переходит к доле другого конкретного наследника (наследников) по закону.

Если в завещании, в части распределения наследуемого имущества завещателя, не упоминается (умалчивается) о каком-либо наследнике, то данное лицо также лишается своего права наследования, но только в части того имущества, которое завещатель распределил в завещании между другими наследниками. Поэтому, если в собственности наследодателя есть имущество, не указанное в завещании, наследник, не указанный в числе наследников при распределении имущества, вправе наследовать не указанное в завещании имущество в равных долях с остальными наследниками по закону. Однако следует учитывать, что данные правила не могут быть применены к тем наследникам, которые в соответствии с действующим законодательством имеют право на обязательную долю в наследстве.

Право завещателя по собственному усмотрению и в любое время изменить или отменить сделанное им завещание предусмотрено нормой статьи 1130 ГК РФ «Отмена и изменение завещания», а реализовать предоставленное законодателем право завещатель может только с помощью составления нового завещания. При этом каждое последующее завещание, составленное и оформленное в установленном порядке в более поздний срок, согласно нормам указанной статьи, отменяет ранее составленное завещание полностью или в какой-либо его части, в которой оно противоречит завещанию, составленному позднее. Данный способ изменения или отмены оформленного завещания является единственным для завещателя, так как законодательством не предусмотрено иное (например, не допускается внесение в составленный текст завещания исправлений, дополнений или поправок; устные основания не могут служить основанием для таких действий), если наследодатель, изменяя или отменяя завещание, намерен распределить принадлежащее ему имущество по своему усмотрению.

Завещатель вправе посредством нового завещания отменить ранее составленное завещание в целом либо изменить его посредством отмены или изменения отдельных содержащихся в нем завещательных распоряжений. При этом для отмены или изменения завещания не требуется чье-либо согласие.

Последующее завещание, не содержащее прямых указаний об отмене прежнего завещания или отдельных содержащихся в нем завещательных распоряжений, отменяет это прежнее завещание полностью или в части, противоречащей последующему завещанию. Завещание, отмененное полностью или частично последующим завещанием, не восстанавливается, даже если последующее завещание отменено завещателем полностью или в соответствующей части. В тех же случаях, когда последующее завещание признается в установленном законом порядке недействительным, наследование осуществляется в соответствии с прежним завещанием.

В тех случаях, когда наследодатель, при наличии оформленного ранее завещания, отказывается от своего права распределить принадлежащее ему имущество по своему усмотрению, то он вправе отменить составленное ранее завещание путем подачи соответствующего заявления в нотариальную контору, а в тех местностях, где нотариальные органы отсутствуют, заявление может быть представлено завещателем в органы исполнительной власти.

Если в результате совершенных завещателем изменений и отмены завещаний между распоряжениями нескольких завещаний выявляются противоречия, то принято считать, что распоряжения в завещании, которое было оформлено позднее других, отменяют противоречащие им распоряжения всех предшествующих завещаний данного лица.

Распоряжение об отмене завещания должно быть совершено в форме, установленной ГК РФ для совершения завещания.

В тех случаях, когда завещатель представляет новое завещание или заявление об отмене ранее составленного им завещания в ту же нотариальную контору, где было удостоверено его предыдущее завещание, нотариус обязан сделать соответствующую надпись в экземпляре завещания, который хранится в нотариальной конторе, а также в реестре для регистрации нотариальных действий и в алфавитной книге. При этом при подаче заявления об отмене предыдущего завещания подлинность подписи завещателя на представленном завещании должна быть нотариально засвидетельствована. Если такое заявление представляется завещателем не в ту нотариальную контору, где его завещание удостоверено, то нотариус, приняв заявление, обязан направить его по месту удостоверения завещания.

При составлении завещания и распределении между наследниками принадлежащего завещателю имущества он должен принимать в расчет требования законодательства о предоставлении права наследования определенным категориям лиц, несмотря на то, что эти лица не указываются в завещании в качестве наследников. Исчерпывающий перечень указанных лиц установлен положениями статьи 1149 ГК РФ «Право на обязательную долю в наследстве», в соответствии с которой несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя, его нетрудоспособные супруг и родители, а также нетрудоспособные иждивенцы наследодателя, подлежащие призванию к наследованию по основаниям статьи 1148 ГК РФ «Наследование нетрудоспособными иждивенцами наследодателя», наследуют независимо от содержания завещания не менее половины доли, которая бы причиталась каждому из них при наследовании по закону.

При применении данной нормы гражданского законодательства Постановлением Пленума Верховного Суда РФ «О некоторых вопросах, возникающих у судов по делам о наследовании» предлагается учитывать следующее.

- Право на обязательную долю в наследстве не может быть поставлено в зависимость от согласия других наследников на ее получение, так как законодательством не предусматривается необходимость их согласия.

- Внук и правнуки наследодателя, родители которых умерли до открытия наследства, а также наследники второй очереди (братья, сестры, дедушка и бабушка) не имеют права на обязательную долю в наследстве, за исключением тех случаев, когда эти лица находились на иждивении умершего в течение одного года до момента смерти.

- Усыновленные дети после смерти лиц, имущество которых они имели право наследовать, не утрачивают права ни на долю в наследственном имуществе как наследники по закону, ни на обязательную долю, если указанное имущество было завещано другим лицам, поскольку ко времени открытия наследства правоотношения с наследодателем, являющимся их родителем, не были прекращены. Дети, при жизни своих кровных родителей усыновленные другими лицами, права наследования имущества этих родителей и их родственников не имеют, поскольку при усыновлении утратили в отношении них личные и имущественные права в силу статьи 137 Семейного кодекса РФ, за исключением случаев, прямо указанных законодательством и допускающих возможность сохранения правоотношений с одним из родителей в случае смерти другого или сродственниками умершего родителя по их просьбе, если против этого не возражает усыновитель.

- При определении обязательной доли в наследстве следует принимать во внимание всех имеющихся наследников по закону, которые были бы призваны к наследованию (в том числе внуков и правнуков наследодателя – на долю их родителей, которые являлись бы наследниками по закону, но умерли до дня открытия наследства), и исходить из стоимости всего наследственного имущества (как завещанной, так и незавещанной части), включая предметы обычной домашней обстановки и обихода, независимо от того, проживал ли кто-либо из наследников совместно с наследодателем. В связи с этим при определении размера выделяемой наследнику обязательной доли в наследстве необходимо учитывать стоимость имущества, полученного этим наследником в порядке наследования по закону (или по другому завещанию этого же наследодателя), в том числе и стоимость имущества, состоящего из предметов обычной домашней обстановки и обихода.

**III. особенности наследования отдельных видов имущества.**

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

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

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

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

**3.1. Особенности наследования жилых помещений**

Гражданский кодекс РСФСР 1964 года не содержал специальных норм, регулирующих наследование жилых помещений. Дом (его часть), принадлежавший гражданину на праве личной собственности, наследовался на общих основаниях. Квартира, в которых проживало большинство населения крупных и средних городов страны, не являлись объектом права собственности граждан (последние могли пользоваться ими в качестве нанимателей или членов ЖСК).

Изменения, произошедшие в стране в последнее десятилетие, привели к возникновению частной собственности в жилищной сфере. Расширился круг оснований перехода жилых помещений в собственность граждан, появился слой населения, состоящий из собственников жилья. Поэтому данный вид имущества все чаще становится объектом наследственных правоотношений. Вместе с тем следует иметь в виду, что жилье относится к такому имуществу, которое обеспечивает жизненно необходимые потребности человека и для подавляющего большинства людей является единственным. Это и предопределило введение в раздел V «Наследственное право» части третьей ГК РФ ряда норм, учитывающих особенности наследования жилых помещений.

Чтобы определить их, надо прежде всего обратиться к понятию неделимой вещи. Согласно ст.133 ГК это вещь, раздел которой в натуре невозможен без изменения ее назначения. Жилое помещение может относиться как к делимым, так и к неделимым вещам. Если оно состоит из нескольких изолированных комнат, то вполне возможен раздел дома или квартиры без ущерба для их целевого использования, так как и после раздела каждая из комнат сохранит свое функциональное назначение. В случае когда жилое помещение состоит из одной комнаты или двух – трех смежных и планировка его такова, что эти комнаты не могут быть превращены в изолированные (например, в трехкомнатной квартире вход в две комнаты – из одной), его следует отнести к неделимым вещам. Именно их касаются особенности в наследовании.

В Постановлении Пленума Верховного Суда РСФСР от 10 июня 1980г. «О некоторых вопросах, возникших в практике рассмотрения судами споров о выделении доли собственнику и определении порядка пользования домом, принадлежащим гражданам на праве общей собственности» (с изменениями и дополнениями от 20 декабря 1983г. и 21 декабря 1993г.) дается толкование несоразмерного ущерба хозяйственному назначению строений при выделе доли одним из сособственников. Под ним следует понимать существенное ухудшение технического состояния дома, превращение в результате переоборудования жилых помещений в нежилые, предоставление на долю помещений, которые не могут быть использованы под жилье из-за малого размера площади или неудобства пользования ими, и т.п.

Согласно п.3 ст.1168 ГК, если в состав наследства входит жилое помещение, раздел которого в натуре невозможен, при разделе наследства преимущественное право на получение этого жилого помещения в счет наследственной доли имеет наследник, обладавший совместно с наследодателем правом общей собственности на данное жилое помещение. Причем независимо от того, пользовался ли он этим жильем при жизни наследодателя. Это положение созвучно п.1 ст.250 ГК, который предусматривает, что продаже (обмене) доли в праве общей собственности остальные участники долевой собственности имеют преимущественное право покупки (мены) продаваемой доли. Известное сходство названных норм усматривается в том, что и при продаже (мене), и при наследовании законодатель учитывает прежде всего интересы сособственников.

Если жилое помещение, раздел которого в натуре невозможен, принадлежало только наследодателю, то преимущественное право на его получение имеют наследники, проживавшие в этом жилом помещении ко дню открытия наследства и не имеющие другого жилого помещения (п.3 ст.1168 ГК). Эта норма согласуется с правилом о наследовании любой другой неделимой вещи: при отсутствии участников общей с наследодателем собственности преимущественное право на получение данной вещи имеет наследник, постоянно пользовавшийся ею (п.2 ст.1168 ГК).

Однако при всей схожести правил о преимущественном праве на получение в порядке наследования неделимой вещи и получение неделимого жилого помещения они имеют некоторое различие. По смыслу п.2 ст.1168 ГК наследник должен длительное время («постоянно») пользоваться вещью до смерти наследодателя. Применительно к жилому помещению п.3 ст.1168 ГК не требует длительности проживания. Важно, чтобы наследуемое жилое помещение было единственным местом проживания на день открытия наследства. Значит, наследник может поселиться к наследодателю, например, за один – два месяца до его смерти, и при условии, что он не имеет другого места жительства, получит преимущественное право на получение данного жилья.

Заметим, что в проекте части третьей ГК РФ предусматривались более жесткие критерии приобретения преимущественного права на жилое помещение для проживающих в нем наследников: данный объект наследования должен быть единственным местом постоянного проживания в течение года до открытия наследства. При такой формулировке не пользовался бы преимущественным правом на получение жилья наследник, например, в следующей ситуации. Н., продав дом в сельской местности, приехала в город в поисках работы и остановилась временно у своей тети в однокомнатной квартире. Через полгода тетя умирает, имея в качестве наследников брата и племянницу Н. (дочь ранее умершей сестры наследодателя). По мере законопроекта Н. не пользовалась бы преимущественным правом на получение квартиры, так как проживала в ней временно и менее года. По ныне действующей норме она приобрела такое право.

Учет фактора проживания при решении вопроса о передаче наследнику жилого помещения вполне понятен и социально оправдан. Жилое помещение – это не обычная вещь, а жизненно необходимая, поэтому она должна доставаться тому из наследников, который ранее проживал в нем и не имеет другого жилья. При этом следует напомнить, что при выборе из нескольких наследников закон в первую очередь учитывает же интересы сособственника данного жилого помещения, независимо от того, пользовался ли он помещением до открытия наследства. Такой нормы в законопроекте не было.

Говоря о преимущественном праве на получение жилого помещения (как, впрочем, и некоторых других видов наследуемого имущества, в отношении которого предусмотрено преимущественное право), важно отметить, что это право реализуется наследником не сверх своей наследственной доли (как это было в отношении предметов обычной домашней обстановки и обихода по ГК РСФСР 1964 года), а в счет ее.

Таким образом, если жилое помещение, полученное наследником, окажется по стоимости превышающим его долю, он должен компенсировать эту разницу остальным наследникам путем передачи другого имущества, выплаты денежной суммы и т.п. (п.1 ст.1170 ГК). Сроки предоставления компенсации определяются соглашением между всеми наследниками. Если оно не достигнуто, осуществление компенсации другим наследникам.

Последняя норма может поставить наследника имеющего преимущественное право на получение жилого помещения, в затруднительное (если не в безвыходное) положение. Жилье, как правило, является наиболее дорогостоящей частью в наследуемом имуществе (а иногда и единственным наследством). Если наследник, проживающий с наследователем в этом помещении, не в состоянии предоставить компенсацию в ближайшее время после открытия наследства, то преимущественное право на получение данного жилья он не имеет осуществить.

Во время обсуждения законопроекта по поводу этой нормы в юридической литературе было высказано предложение оформлять обязательство между наследниками в судебном порядке с указанием срока или сроков выплаты соответствующих сумм компенсации с учетом индексации. Разделяя данную позицию, трудно согласиться с другим положением о возможных последствиях применения названной нормы. Оно сводит к тому, что наследники, не проживающие в этом помещении и не нуждающиеся в нем, получат возможность вышвыривать из жилого помещения наследников, для которых оно является единственным местом проживания, но которое в данный момент не в состоянии предоставить компенсацию.

Наследники, проживающие с наследователем, как правило, являются членами его семьи. А в силу п.2 ст.292 ГК переход права собственности на жилой дом или квартиру к другим лицам не является основанием для прекращения права пользования жилым помещением членами семьи прежнего собственника, если иное не установлено законом. Право членов семьи собственника жилого помещения по пользованию им, в том числе при его отчуждении, носят вещно–правовой характер. По сути это означает право пожизненного проживания в жилом помещении. Таким образом, преимущественное право на получение жилого помещения в счет наследственной доли не всегда совпадает с возможностью поселиться в нем или пользоваться им беспрепятственно. Вообще проблема соотношения права собственности на жилое помещение и право пользования им членами семьи собственника (бывшего собственника) возникает не только применительно к наследственным правоотношениям. Оно гораздо шире, но тема статьи не предполагает более подробного рассмотрения.

Одной из новелл, касающейся наследования жилого помещения, является осуществление права на обязательную долю в наследстве. Согласно ст.535 ГК РСФСР 1964 года право необходимых наследников было безусловным. Закон не предусматривал основание уменьшение их обязательной доли и тем более ее лишения (они могли быть лишены обязательной доли если являлись недостойными наследниками). Пункт 4 ст.1149 действующего ГК допускает такую возможность, и она связана с наследованием жилого помещения или имущества, которое использовалось наследником по завещанию в качестве основного источника получения средств к существованию (орудия труда, творческая мастерская и т.п.). Уменьшить обязательной доли или отказать в ее присуждении может только суд при наличии рядов юридических фактов: во-первых, наследник по завещанию пользоваться данным жилым помещением при жизни наследодателя; во-вторых, наследник имеющий право на обязательную долю, не проживал в нем до открытия наследства; в-третьих, осуществление право на обязательную долю повлечет за собой невозможность передать наследнику по завещанию данное жилое помещение (например, все имущество состоит из неделимой квартиры); в-четвертых, суд должен учитывать имущественное положение наследников, имеющих право на обязательную долю. Заметим, что данная норма распространяется на наследование обязательной доли не только в отношении жилого помещения, но и дачи. В этой норме усматриваются не только забота о защите прав наследника, проживающего в жилом помещении, но стремление придать первостепенное значение воле завещателя. Такая идея явно прослеживается во многих положениях нового наследственного права. Это может породить довольно странные ситуации. Например, в случае невозможности передать наследнику по завещанию жилое помещение доля обязательного наследника может быть уменьшена или в ее присуждении может быть отказано. Вместе с тем столь же затруднительным или невозможным для использования может оказаться завещательный отказ, возлагающий на наследника по закону, имеющего преимущественное право на получение жилого помещения, обязательность предоставить право пожизненного пользования этим помещением легатарию. Однако закон не предусматривает в этом случае возможности ограничения его прав и, тем более, отказа в их реализации. Значит права отказополучателя, предусмотренные завещательным распоряжением наследодателя, будут исполняться даже в ущерб основанному на законе праву собственности наследника.

Наследование жилого помещения, находящегося в общей совместной собственности.

Статья 35 Конституции РФ декларирует право каждого иметь имущество в собственности, владеть, пользоваться и распоряжаться им как единолично, так и совместно с другими лицами. Данное право сохраняется законом.

Вступил в силу Федеральный закон от 26 ноября 2002 г. № 153-ФЗ  
«О внесении дополнения в Закон РФ «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации». Закон регулирует отношения, связанные с передачей по наследству приватизированных жилых помещений, которые находятся в общей совместной собственности граждан.

На заре приватизации жилья большинство россиян, решивших воспользоваться этим правом, не задумывались, какую форму собственности им следует избрать. Обычно квартиры приватизировались всеми проживающими в общую совместную собственность, то есть без определения долей каждого участника приватизаций. При этом люди надеялись, во-первых, исключить появление претендентов на наследство «со стороны», во-вторых, избежать хлопот, связанных с наследование долей. В представлении граждан при выбытии участников совместной собственности по естественным причинам, то есть в результате смерти, в конце концов остался бы единственный собственник, который мог бы распоряжаться общим имуществом как своей личной собственностью. Эти представления были вызваны плохим знанием наследственного права, которое не устанавливает никаких особенностей наследования жилья, в том числе и его долей. Иначе говоря, что бы передать долю по наследству, необходимо сначала ее определить. Но как можно определить долю умершего человека? На практике нотариусам приходилось устанавливать долю, как бы предполагая волю покойного и считая его долю равной долям других собственников. В мае 2000 года в Закон «О приватизации жилья» были внесены изменения, в соответствии приватизацию жилья несколькими собственниками разрешалось проводить только в общую долевую собственность с определение доли каждого участника приватизации. Что касается ситуации, когда квартира была уже приватизирована в совместную собственность, то согласно принятым изменениям доли участников признавались равными.

Однако вопрос с определение доли умершего собственника жилья, приватизированного до 31 мая 2001 года, то есть до несения этих поправок, по-прежнему неурегулированным. Теперь, с выходом закона от 26 ноября 2001 года № 153-ФЗ, это пробел в законодательстве ликвидирован.

В соответствии с законом в случае смерти одного из участников совместной собственности на жилое помещение, приватизированное до 31 мая 2001 года, происходит определение долей участников общей собственности. Включая и долю умершего, на данное помещение. При этом все доли в праве общей собственности на данное жилое помещение признаются равными. Эти правила применяются, если для отдельных видов совместной собственности и федеральными законами не установлено иное.

Законодательство о наследовании жилого помещения требуют дальнейшего осмысления и сопоставления с другими нормами наследственного права. Например, раздел V ГК не дает ответа на такой вопрос: если два наследника были сособственниками жилого помещения вместе с наследодателем, причем один из них проживал в этом помещении и не имеет другого, кто пользуется преимущественным правом на получении данного помещения – оба (по отношению к другим наследникам) или тот, кто проживает в нем? Думается, что по логике п.3 ст.1168 ГК, если есть несколько наследников, отвечающих первому критерию (наличие общей с наследодателем собственности на жилое помещение), должен быть применен второй критерий (совместное с наследодателем проживание и отсутствие другого жилья). Однако следует признать, что из грамматического толкования названной нормы такой вывод с неизбежностью не вытекает.

Может ли наследник, имеющий преимущественное право на получение жилого помещения отказаться от него (если это помещение, конечно, составляет всю долю данного лица в наследственном имуществе) в пользу другого наследника, не имеющего преимущественного права? Видимо, нет, поскольку названное право носит личный характер. Оно может принадлежать лишь тому из наследников, который удовлетворяет определенным критериям. С этой точки зрения данное право схоже с легатом, отказ от которого в пользу другого лица не допускается (п.1 ст.1160 ГК).

Сложнее ответить на вопрос: переходит ли преимущественное право на получение жилого помещения в порядке наследственной трансмиссии? Как было отмечено, в силу личного характера данного права оно может быть передано его обладателям другим лицам. Оно одно дело – его передача при жизни и по воле его обладателя, а другое – переход этого права после смерти наследника. Во всяком случае, поставленный вопрос требует обсуждения.

Наследники, получившие имущество в общую долевую собственность, вправе разделить его. При этом надо иметь в виду, что изложенные выше нормы о преимущественном праве на получение жилого помещения при разделе имущества применяются в течение трех лет со дня открытия наследства (п.2 ст.1164 ГК). Соглашение о разделе наследства, в состав которого входит недвижимость, может быть заключено наследниками после выдачи им свидетельства о праве наследство.

Права наследников на недвижимое имущество подлежат государственной регистрации. Она осуществляется на основании выданного свидетельства о праве на наследство и заключенного наследниками соглашения о разделе наследственного имущества. Если они же произвели государственную регистрацию прав на недвижимое имущество на основании свидетельства, выданного нотариусом, а потом заключили соглашение о разделе наследства, то государственная регистрация прав, предусмотренных таким соглашением, осуществляется на основании соглашения о разделе наследства (ч.2 п.2 ст. 1165 ГК).

При разделе имущества наследники могут прийти к соглашению, по которому определенные таким соглашением доли не совпадут с указанными в свидетельстве о праве на наследство. В силу п.3 ст.1165 ГК такое несоответствие не может служить основанием для отказа в государственной регистрации прав наследников на недвижимое имущество, полученное в результате раздела наследства.

**3.2. Наследование земельных участков**

Принадлежавшие наследодателю на праве собственности земельный участок или право пожизненного наследуемого владения земельного участка входит в состав наследства и наследуется на общих основаниях, установленных настоящим Кодексом. На принятие наследства, в состав которого входит указанное имущество, специальное разрешение не требуется.

При наследовании земельного участка или права пожизненного наследуемого владения земельным участком по наследству переходят также находящиеся в границах этого земельного участка поверхностный (почвенный слой), замкнутые водоемы, находящийся на нем лес и растения.

Правила ст. 1181 следует применять с учетом положение ЗК, согласно которым граждане могут быть собственниками земельных участков; землепользователями, т.е. владеть и пользоваться земельными участками на праве постоянного (бессрочного) владения или на праве безвозмездного срочного пользования; землевладельцами, т.е. владеть и пользоваться земельными участками на праве пожизненного наследуемого владения; арендаторами земельных участков, т.е. владеть и пользоваться земельными участками по договору аренды или по договору субаренды; обладателями сервитута, т.е. иметь право ограниченного пользования чужими земельными участками. ЗК предусмотрено, что после введения кодекса в действие, т.е. с 30 октября 2001 года, гражданам земельные участки в постоянное (бессрочное) пользование или на праве пожизненного наследуемого владения не предоставляются. В тоже время право постоянного (бессрочного) пользования, равно как и право пожизненного наследуемого владения земельным участком, находящимся в государственной или муниципальной собственности, возникшее у граждан до введения Кодекса в действе, за ними сохраняется. В постановлении Конституционного Суда РФ от 13 декабря 2001 года подчеркивается, что в отношении права постоянного (бессрочного) пользования или права пожизненного наследуемого владения земельным участком действует конституционный механизм защиты от произвольного умаления или ограничения, что предполагает предоставление государственных гарантий лицам, имеющим на законных основаниях не подлежащие изъятию в соответствии с федеральным законом земельные участки. Согласно ч. 3 ст.35 Конституции РФ никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда. Под своим имуществом в данном случае следует понимать имущество, принадлежащее лицу не только на праве собственности, но и на ином вещном праве. Следовательно, ч. 3 ст. 35 Конституции РФ гарантируется защита не только права собственности, но и таких имущественных прав, как право постоянного (бессрочного) пользования или право пожизненного наследуемого владения земельным участком. Земельный участок является для землепользователя и землевладельца именно «своим имуществом» (что должно признаваться всеми субъектами права) и как таковое не может быть изъято иначе как на основании судебного решения и лишь при условии предварительного и равноценного возмещения. Согласно ГК РФ такие вещные права на земельные участки, как правило постоянного (бессрочного) пользования и право пожизненного наследуемого владения, подлежат защите применительно к правилам о защите права собственности (Российская газета. 2001. 25 декабря. С. 5).

Гражданин, обладающий земельным участком на праве бессрочного (постоянного) пользования, не вправе им распоряжаться. Распоряжение земельным участком, находящимся в пожизненном наследуемом владении, также не допускается, за исключение перехода прав на земельный участок по наследству. Государственная регистрация перехода прав пожизненного наследуемого владения земельным участком по наследству проводиться на основании свидетельства о праве на наследство.

Граждане, обладающие земельными участками на праве постоянного (бессрочного) пользования или на праве пожизненного наследуемого владения, имеют право приобрести их в собственность. Каждый гражданин имеет право бесплатно, но при этом однократно приобрести в собственность находящийся в его постоянном (бессрочном) владении земельный участок. Предоставление в собственность граждан земельных участков, ранее переданных им в постоянное (бессрочное) пользование или пожизненное наследуемое владение, сроком не ограничивается. При этом взимание дополнительных денежных сумм, помимо сборов, установленных федеральными законами, не допускается.

Отправляясь от этих положений, обратимся к раскрытию содержания ст. 1181. Принадлежавшие наследодателю на праве собственности земельный участок или право пожизненного наследуемого владения земельным участком входит в состав наследства и наследуется на общих основаниях, установленных ГК. На принятие наследства, в состав которого входит указанное имущество, специальное разрешение не требуется.

Отметим прежде всего, что право пожизненного наследуемого владения земельным участком на общих основаниях может перейти к наследникам как по завещанию, так и по закону.

Если же земельный участок принадлежал гражданину на праве постоянного (бессрочного) пользования, то он в состав наследства не входит, а потому и не может быть закреплен за наследниками на том же праве, на каком принадлежал самому умершему. Объясняется это тем, что распоряжение земельным участком, предоставленным в постоянное (бессрочное) пользование, не допускается, причем никаких исключений для перехода участка по наследству не предусмотрено (ср. п. 4 ст. 20 и п. 2 ст. 21 ЗК). Наследники, которые унаследовали находящиеся на земельном участке объекты недвижимости, могут либо взять этот участок в аренду, либо приобрести его у государства или соответствующего муниципального образования в собственность за плату.

Представляется, однако, что такое решение вопроса, хотя оно и соответствует ныне действующему законодательству, едва ли справедливо. Прежде всего умерший гражданин мог при жизни начать процесс бесплатного приобретения земельного участка в свою собственность, но не успел довести его до конца – помешала смерть. В этих случаях за наследниками безусловно следует признавать право в порядке, установленном законом, бесплатно обратить земельный участок в свою собственность. Напомним, что именно по такому пути пошла судебная практика, признав за наследниками право на приватизацию жилых помещений в государственном и муниципальном жилищном фонде, если наследодатель начал процесс приватизации, но собственником, по независящим от него обстоятельствам так и не стал. Положения, выработанные судебной практикой, вполне можно распространить и на обсуждаемый случай.

Можно пойти в этом вопросе ещё дальше, признав за наследниками соответствующее право и тогда, когда гражданин при жизни никаких мер для бесплатного обращения в свою собственность земельного участка, предоставленного ему в постоянное (бессрочное) пользование, не предпринимал (то ли было недосуг, то ли считал, что ему рано думать о смерти, и т.д.). Нельзя сбрасывать со счетов, что по общему правилу, на земельном участке находятся жилые помещения и хозяйственные постройки, плодово-ягодные насаждения, водоемы, древесно-кустарниковая растительность. Вопрос о судьбе участка нельзя решать, отвлекаясь от того, что и кем на нем построено, выращено, высажено. Арендовать же участок или выкупать его многим наследникам (особенно лицам пожилого возраста, да и есть неустроенная молодежи) явно не по карману. Представляется поэтому, что за наследником, как по завещанию, так и по закону следует придавать право либо бесплатно приватизировать участок, которым умерший владел на праве постоянного (бессрочного) пользования, либо (исходя из общего принципа: кто вправе на большее,. Тот вправе и на меньшее) переоформить его на себя на праве пожизненного владение. Конечно, чтобы пойти по этому пути, необходимо внести изменения в ныне действующее земельное законодательство, однако именно оно соответствует Конституции РФ, которая гарантирует защиту не только права собственности, но и таких имущественных прав, как право постоянного (бессрочного) пользования и право пожизненного наследуемого владения земельным участком, на что с полным основанием обратил внимание Конституционный Суд РФ в уже цитированном постановлении от 13 декабря 2001 года.

**3.3. Наследование имущества члена крестьянского (фермерского) хозяйства**

После смерти любого члена крестьянского (фермерского) хозяйства наследство открывается, и наследование осуществляется на общих основаниях с соблюдением при этом правил статей 253 – 255 и 257 – 259 настоящего Кодекса.

Если наследник умершего члена крестьянского (фермерского) хозяйства сам членом этого хозяйства не является, он имеет право на получение компенсации, соразмерной наследуемой им доле в имуществе, находящемся в общей совместной собственности членов хозяйства. Срок выплаты компенсации определяется соглашением наследника с членами хозяйства, а при отсутствии соглашения – судом, но не может превышать один год со дня открытия наследства. При отсутствии соглашения между членами хозяйства и указанным наследником об ином доля наследодателя в этом имуществе считается равной долям других членов хозяйства. В случае принятия наследника в члены хозяйства указанная компенсация ему не выплачивается.

В случае, когда после смерти члена крестьянского (фермерского) хозяйства это хозяйство прекращается (п.1 ст. 258), в том числе в связи с тем, что наследодатель был единственным членом хозяйства, а среди его наследников лиц, желающих продолжать ведение крестьянского (фермерского) хозяйства, не имеется, имущество крестьянского (фермерского) хозяйства подлежит разделу между наследниками по правилам статей 258 и 1182 настоящего Кодекса.  
 С 30 октября 2001 г. в Российской Федерации введен в действие новый Земельный Кодекс. В связи с введением его в действие ранее действовавший Земельный кодекс признан утратившим силу. Что же касается Закона о крестьянском хозяйстве, то он утратившим силу не признан, а это затрудняет истолкование ст.1179, поскольку целый ряд норм Закона о крестьянском хозяйстве сталкиваются с нормами ГК, определяющими правовой режим имущества, находящегося в собственности членов крестьянского хозяйства.

В п. 1 ст. 1179 закреплено положение, которое первоначально было сформулировано в Постановлении Конституционного Суда РФ от 16 января 1996 г. (СЗ РФ 1996. № 4. Ст. 408). Это положение состоит в том, что после смерти любого члена крестьянского хозяйства наследство открывается, и наследство осуществляется на общих основаниях с соблюдением при этом правил ст. 253 – 255 и 257 – 259 ГК.

Таким образом, к какому бы виду общей собственности ни относить имущество, принадлежащее членам крестьянского хозяйства – совместной или долевой, - наследство после смерти любого члена хозяйства, открывается не только в имуществе, принадлежавшем ему лично (например, приобретенном на его личные средства и использовавшемся на удовлетворение его личных нужд), но и в принадлежавшей ему доле в имуществе, находящемся в общей собственности членов хозяйства. ГК относит это имущество к общей совместной собственности членов хозяйства, если законом или договором между членами хозяйства не установлено иное, Закон о крестьянском хозяйстве – к общей долевой собственности членов хозяйства, если по единогласному решению всех членов хозяйства для общего имущества не установлен режим совместной собственности. Но какое бы решение, в конечном счете этого вопроса законодатель ни избрал, наследство после смерти любого члена хозяйство открывается на общих основаниях не только на имущество, которое принадлежало ему лично, но и на ту долю, которая принадлежала ему в общем имуществе.

Наследник умершего члена хозяйства может быть, а может и не быть членом хозяйства. Если он не является членом хозяйства и не желает в него вступать, то он имеет право на получение компенсации, соразмерной наследуемой им доле в имуществе, находящемся в общей собственности членов хозяйства. Срок выплаты компенсации определяется соглашением наследника с членами хозяйства, а при отсутствии соглашения – судом, но не может превышать один год со дня открытия наследства. Учету подлежит и стоимость доли наследодателя в земельном участке (стоимость земельной доли). При отсутствии соглашения между членами хозяйства и указанным наследником об ином доля наследодателя в этом имуществе считается равной долям других членов хозяйства. Если же наследник принят в члены хозяйства, то указанная компенсация ему не выплачивается. Земельный участок и средства производства, принадлежащие членам хозяйства на праве общей собственности (а в данном случае не имеет значения: долевой или совместной), разделу не подлежат, при том, однако, что оставшиеся члены хозяйства будут продолжать его вести.

Если же после смерти члена крестьянского (фермерского) хозяйства оно прекращается, в том числе в связи с тем, что наследодатель был единственным членом хозяйства, а среди его наследников не лиц, желающих продолжить ведение хозяйства, имущество хозяйства подлежит разделу между наследниками по правилам ст. 258 и 1182 ГК.

**Заключение**

Выполнив данную работу, одновременно проведя анализ действующего законодательства, изучив юридическую литературу можно сделать ряд выводов.

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

В действующем законодательстве расширены пределы свободы завещательных распоряжений.

Устранены многие недостатки действующего ранее законодательства о наследовании, которое не обновлялось почти сорок лет. При этом хотелось бы отметить необходимость приведения в соответствие норм раздела VI «Наследственное право» части третьей Гражданского кодекса РФ и положений действующих частей первой и второй Гражданского кодекса РФ с целью устранения неточностей, противоречий установления единства правовых принципов, заложенных в основу регулирования гражданско-правовых отношений и корректного использования нормативно закрепленных понятий, в частности:

* более корректно сформулировать положение об основании наследования в части оснований наследования по закону, когда завещание определяет судьбу не всего наследства (ч.2 ст.1149): наследуется по закону только часть имущества наследодателя оставшаяся не завещанной;
* исключить противоречия между определением имущества данного в ст. 128 ГК РФ, и определением наследственного имущества (наследства), содержащегося в ст. 1112 Закона и включающего в объем имущества обязанности;
* определить, возможно ли признать не достойными наследниками юридические лица, организации, государство и муниципальные образования, должностные лица которых противоправными действиями в отношении наследодателя способствовали призванию указанных лиц к наследству;
* конкретизировать новые для современного наследственного права положения о закрытых завещаниях и завещаниях, совершённых в простой письменной и устной формах;
* однозначно решить вопрос о круге лиц, имеющих право на обязательную долю, и правовом положении нетрудоспособных иждивенцев при отсутствии незавещанного наследства и их исключение из числа наследников по завещанию и иные нормы закона недостатки которых отмечены в настоящей дипломной работе.

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

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

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

Если рассмотреть статью 1129, то здесь тоже можно прогнозировать большое количество судебных споров, в силу того, что данная статья не дает определения понятия чрезвычайных обстоятельств, и устанавливает упрощенный порядок совершения завещания.

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

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

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

**СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ**

|  |  |
| --- | --- |
| 1 | Конституция Российской Федерации, (принята на всенародном голосовании)  12 декабря «Российская газета» от 25 декабря 1993 года |
| 2 | Гражданский Кодекс Российской Федерации от 26.11.01г. №146-Ф3, часть III //«Российская газета» от 28.11.01г. №233.ю |
| 3 | Семейный Кодекс Российской Федерации от 29.12.95г. №223-Ф3 принят государственной думой 08.12.95г. // «Российская газета» 27.0196г. №17(1377). |
| 4 | Гражданский процессуальный кодекс РФ № 138-ФЗ от 14.11.02г. – «Российская газета» от 20.11.02г, № 220 |
| 5 | Основы законодательства Российской Федерации о нотариате от 11.02.93г. № 4462-1 (с изм. от 30.12.01г.) |
| 6 | Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (закл. в Минске 22 января 1993г., вступила в силу 19.05.94г., для России 10 декабря 1994г.) // «Собрание законодательства Российской Федерации» 24.04.95г. №17 ст.147 |
| 7 | Федеральный закон Российской Федерации от 26.11.01г. № 146 ФЗ «О введении в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации» (принят Государственной Думой 01.11.01г // «Российская газета» 28.11.01г. № 233). |
| 8 | Закон Российской Федерации от 04.07.91 г. № 1541-I «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации» // «Собрание законодательства Российской Федерации» 2001 г. № 21 стр. 2063. |
| 9 | Федеральный закон Российской Федерации от 26.11.02г. № 153-ФЗ «О внесении дополнения в Закон Российской Федерации «О приватизации жилищного фонда в РФ» // «Российская газета» 2002 г. № 227. |
| 10 | Постановление Пленума Верховного Суда РФ «О некоторых вопросах, возникающих у судов по делам по наследованию» от 23.04.1991г.№2 (в ред. 21.12.93 с изм. от 25.10.96)// Бюллетень Верховного РФ – 1996г. №6 |
| 11 | Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 10.06.80г. № 4 «О некоторых вопросах, возникающих в практике рассмотрения судами споров о выделе доли собственнику и определении порядка пользования домом, принадлежащим гражданам на праве общей собственности» (с изм. и доп. от 20.12.83г. и 21.12.93г. // Бюллетень Верховного Суда РФ – 1993 г. № 7 |
| 12 | Постановление Пленума Верховного Суда РФ «Об отказе в иске о признании лица не имеющим права пользования жилым помещением отмены как вынесенные с нарушением требований ст.ст. 53,54,127 ЖК РСФСР» // Бюллетень Верховного Суда РФ – 2001г, №5, стр. 17. |
| 13 | Бюллетень Верховного Суда РФ – 2000г, №7. Определение № 74В99пр-17. |
| 14 | Инструкция о порядке совершения после нотариальных действий должностными лицами органов исполнительной власти.// Закон.-2001 №4-е |
| 15 | Акатов А.А. «Социальная справедливость и право наследования» 1988г. |
| 16 | Борисов А.Б. Комментарии к Гражданскому кодексу РФ ч. 1, 2,3 (постатейный) с постатейными материалами. Изд.2 переработанное и дополненное. М.: Книжный мир, 2002г. |
| 17 | Барщевский М.Ю. «Если открылось наследство»; М., Юридическая литература, 1989г. |
| 18 | Власов Ю.Н. «Наследственное право Российской Федерации» изд. «Юрайт», 1998г. стр. 123-173. |
| 19 | Данилов Е.П. Наследственное право: Общий комментарий, сравнительная таблица, М., Право и закон, 2002г. стр.9-11, 21-23. |
| 20  21 | Данилов Е.П. Наследование. Нотариат: М., 2001 г.  Маковский А.Л. Как лучше гарантировать наследование (нормы наследственного права в проекте части третьей Гражданского кодекса) //Законодательство и экономика. – 1997г. №3-4. |
| 21 | Маковский А.Л., Шилохвост О.П. Вводный комментарий к части третьей Гражданского кодекса РФ // Юрист – 2001г. №48 |
| 22  23 | Маковский А.Л.Наследование по закону: Реальность и перспектива // «Закон» 2001г. - №4  Никтюк П.С. Наследственное право и наследственный процесс.– М.: 1973 г. |
| 24 | Мизинцев Н. Обязательная доля в наследстве // Домашний адвокат», 1998г. №2 |
| 23  24 | Репин В.С. «Комментарий к Основам законодательства РФ о нотариате»: М., Норма Инфра, 1999г. с.123  Розанцева Д.Н. Участие органов внутренних дел в осуществлении гражданской правосубьектности: М., 1985 г. |
| 25  26 | Гражданское право: Учебник в 2-х томах Том1 // под ред. Е.А. Суханова – М: 1993г. стр.63-80  Ростовцев Н.В. Нормы наследственного права в третьей части Гражданского кодекса РФ// Юрист 2002 г. |
| 27 | Гражданское право. Учебник Том 3 (Издание второе, переработанное и дополненное) //под ред. Ю.К. Толстого, А.Л. Сергеева, Л.В. Рожников – М: «ПБОЮЛ» 2000 СТР. 572-578 |
| 28 | Комментарий к Гражданскому кодексу РФ (постоянный) часть III – М: ООО «ВИТРЭМ», 2002г.// Под ред. А.Л. Сергеев, Толстой Ю.К., И.В.Елисеев. |
| 29 | Комментарий к Гражданскому кодексу РФ (постоянный) часть III //под ред. Пиляева В.В. – М: Кнорус 2002год. |
| 30  31 | Ярошенко К., «Наследование по завещанию //Закон 2001г. №4  Плеханова В. Исполнение завещания душеприказчиком.// Закон. – 2001 №4. |

1. 1. Маковский А.Л., Как лучше гарантировать наследование.// Законодательство и экономика – 1997 год, № 3-4, с 145-146. [↑](#footnote-ref-1)
2. Барщевский М.Ю. Наследственное право [↑](#footnote-ref-2)
3. Данилов Е.П. Наследование Нотариат. [↑](#footnote-ref-3)
4. Барщевский М.Ю. Наследственное право. [↑](#footnote-ref-4)
5. 8 Розанцева Д.Н. Участие органов внутренних дел в осуществлении гражданской правосубьектности. М., 1985. с. 12. [↑](#footnote-ref-5)
6. Ростовцев Н.В. Нормы наследственного права в третьей части Гражданского кодекса РФ// Юрист. 2002. №3. с. 36. [↑](#footnote-ref-6)
7. Барщевский М.Ю. Наследственное право. М., 1996 г. С.58-59. [↑](#footnote-ref-7)
8. Бюллетень Верховного Суда РФ. 2000 г. № 7. [↑](#footnote-ref-8)
9. Бюллетень Верховного Суда РСФСР. 1980. № 1. с.2-3. [↑](#footnote-ref-9)
10. Вранцева Е., Герасимов А., Степенин М. Борьба за профессорское наследство. [↑](#footnote-ref-10)
11. Данилов Е.П. Наследование Нотариат. [↑](#footnote-ref-11)
12. Гражданское право: Учебник, в 2-х томах. Т-1. Под ред. Е.А. Суханова. – М.: 1993. с.35 [↑](#footnote-ref-12)
13. Мизинцев Н. Обязательная доля в наследстве. // Домашний адвокат. – 1996. - № 2 [↑](#footnote-ref-13)
14. Данилов Е.П. Гражданский кодекс РФ. Часть 3. Наследственное право: Общий комментарий. – М.: Право и Закон, 2002 – с.13 [↑](#footnote-ref-14)
15. Гражданский кодекс РФ, ст. 1156 [↑](#footnote-ref-15)
16. Гражданский кодекс РФ, ст. 1117 [↑](#footnote-ref-16)
17. Мизинцев Н. Обязательная доля в наследстве. // Домашний адвокат. – 1996. -№2 [↑](#footnote-ref-17)
18. Гражданский кодекс РФ, ст. 1137 [↑](#footnote-ref-18)
19. Гражданский кодекс РФ, ст.1117 [↑](#footnote-ref-19)
20. Гражданский кодекс РФ, ст. 1138 [↑](#footnote-ref-20)
21. Бюллетень Верховного Суда РСФСР. – 1985. - №3 [↑](#footnote-ref-21)
22. Гражданский кодекс РФ, ст. 1138 [↑](#footnote-ref-22)
23. Гражданский кодекс РФ, ст. 1139 [↑](#footnote-ref-23)
24. Власов Ю.Н. Наследственное право Российской Федерации. Учебно-методическое пособие. – М.: Проспект. 1998. – с.55 [↑](#footnote-ref-24)
25. Плеханова В. Исполнение завещания душеприказчиком. // Закон – 2001. № 4. – с.62 [↑](#footnote-ref-25)
26. Гражданский кодекс РФ, ст. 1135 [↑](#footnote-ref-26)
27. Гражданский кодекс РФ, ст. 1136 [↑](#footnote-ref-27)
28. Плеханова В. Исполнение завещания душеприказчиком. // Закон. – 2001. -№ 4. –с.62 [↑](#footnote-ref-28)
29. Гражданский кодекс РФ, ст. 322 [↑](#footnote-ref-29)
30. Гражданский кодекс РФ. ст. 321 [↑](#footnote-ref-30)
31. Ярошенко К. Новое законодательство о наследовани// Хозяйство и право. № 2 (301) с.33. [↑](#footnote-ref-31)
32. Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (заключена в Минске 22.01. 1993 г. вступила в силу 19.05.1994 г, для Российской Федерации – 10.12.1994 г ) // Бюллетень международных договоров. 1995 г. № 2., Собрание законодательства РФ. 24.04.1995 г. №17 ст.1472. [↑](#footnote-ref-32)
33. Основы законодательства РФ о нотариате (утв. ВС РФ 11.02.1993 г. № 4462-1, с изм. от 30.12.2001 г.) // Российская газета. 13.03.1993 г. № 49 [↑](#footnote-ref-33)
34. Федеральный закон РФ от 26.11.2001 №147-Ф3 «О введении в действие части третьей Гражданского кодекса РФ» (принят ГД ФС РФ 01.11.2001)// Парламентская газета. 28.11.2001. №224; Российская газета. 28.11.2001. №233; Собрание законодательства РФ. 03.12.2001. №49 Ст.4553 [↑](#footnote-ref-34)