**МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

**ФЕДЕРАЛЬНОЕ АГЕНТСТВО ПО ОБРАЗОВАНИЮ**

**МОСКОВСКАЯ ФИНАНСОВО ЮРИДИЧЕСКАЯ АКАДЕМИЯ**

**КАФЕДРА ЮРИДИЧЕСКИХ ДИСЦИПЛИН**

**РЕФЕРАТ**

по предмету **НАСЛЕДСТВЕННОЕ ПРАВО**

на тему: **ЗАВЕЩАНИЕ: ПОНЯТИЕ, ВИДЫ, ХАРАКТЕРИСТИКА**

ВЫПОЛНИЛ СТУДЕНТ: заочного отделения 3 курса

 **КАМЫШАНОВА С.С.**

ШИФР: **ЗЮ 03-595**

ПРОВЕРИЛ: **НЕБЕРКУТИНА О.М.**

 **старший преподаватель**

 **ОРСК 2006**

**ПЛАН:**

**1. Завещание: понятие, виды, характеристика…………..3**

**2. Практическое задание………………………………….18**

**Список использованной литературы……………………19**

**1. Завещание: понятие, виды, характеристика**

 Одной из отличительных особенностей нового законодательства о наследовании является приоритет наследования по завещанию перед наследованием по закону. Свидетельством такого приоритета являются как формально-юридическая конструкция ст. 1111 ГК РФ и разд. V ГК РФ, в которых наследование по завещанию выдвинуто на первый план оснований наследования, так и направленность целого ряда норм ГК РФ на побуждение граждан к совершению завещаний, а именно:

- установление и гарантированность законом принципа тайны завещания; в случае нарушения тайны завещания завещатель вправе потребовать компенсации морального вреда, а также воспользоваться другими способами защиты гражданских прав, предусмотренными ГК РФ (ст. 1123 ГК РФ);

- установление принципа свободы завещания, в соответствии с которым завещателю обеспечены широкие возможности по распоряжению имуществом, вплоть до лишения права на наследование кого-либо из наследников либо ограничение их права и т.п. (ст. 1119 ГК РФ);

- снижение размера обязательной доли в наследственном имуществе с 2/3 до 1/2 (п. 1 ст. 1149 ГК РФ);

- изменение порядка определения обязательной доли в наследственном имуществе (п. 2 ст. 1149 ГК РФ);

- ограничение права на обязательную долю (п. 4 ст. 1149 ГК РФ);

- возможность отстранения обязательного (необходимого) наследника от наследования как недостойного (п. 4 ст. 1117 ГК РФ);

- возможность выбора формы совершения завещания (ст. 1125, 1126, 1127, 1128, 1120 ГК РФ) и др.

Направленность норм ГК РФ на стимулирование граждан к совершению завещаний представляется вполне логичной, так как именно посредством завещания наследодатель может наиболее приемлемым для себя образом выразить собственное волеизъявление в отношении принадлежащего ему имущества и решить судьбу этого имущества.

Исходя из общих положений о завещании, названных в комментируемой статье, можно сформулировать понятие завещания. Завещание - это односторонняя сделка, содержащая личное распоряжение физического лица на случай смерти по поводу принадлежащего ему имущества с назначением наследников, сделанная в установленной законом форме. Завещание характеризуется определенными юридическими признаками.

Юридическими признаками (принципами) завещания являются:

- личный характер завещания;

- свобода завещания;

- односторонний характер сделки;

- установленная законом и строго регламентированная форма завещания;

- тайна завещания.

В России каждый гражданин может оставить по завещанию все свое имущество или часть его одному или нескольким лицам, независимо от того, относятся ли они к числу наследников по закону, а также государству или отдельным организациям.

 Завещание - это сделка, носящая сугубо личный характер. Завещание может быть совершено не только гражданином (как Российской Федерации, так и иностранного государства), но и лицом без гражданства. Завещание должно быть собственноручно подписано завещателем, за исключением случаев, предусмотренных законом. Перечень причин, по которым завещатель не может собственноручно подписать завещание и ввиду этого оно подписывается другим лицом (рукоприкладчиком), ограничен и является исчерпывающим. Такими причинами в соответствии могут являться только физические недостатки, тяжелая болезнь либо неграмотность завещателя. Если в силу физических недостатков болезни или по иным причинам завещатель не может собственноручно подписать завещание, оно по его просьбе может быть подписано в присутствии нотариуса или другого должностного лица, которому закон предоставляет право удостоверять завещание, кем-либо другим с указанием причин, в силу которых завещатель не мог подписать завещание собственноручно. Лицо, в пользу которого составляется завещание, не вправе подписывать его за завещателя.

Завещатель вправе в любое время изменить или отменить завещание, составив новое завещание либо подав соответствующее заявление в нотариальную контору.

В завещании могут содержаться распоряжения только одного лица. Совершение завещания двумя или более лицами не допускается.

Завещание должно быть совершено лично. В связи с этим не допускается совершение завещания от имени подопечного, а также посредством представительства какого бы то ни было предусмотренного законом вида.

На составление завещания не требуется согласия каких-либо лиц. Однако завещание может быть совершено гражданином, обладающим в момент его совершения дееспособностью в полном объеме.

 Завещательной правоспособностью не обладают граждане, не

достигшие совершеннолетия (ст.21 ГК), или ограниченные судом в дееспособности (ст.30 ГК), или признанные судом недееспособными (ст.29 ГК). Однако несовершеннолетние, которые приобрели дееспособность в полном объеме со времени вступления в брак (ст.18) или эмансипации (ст.27), вправе совершать завещания.

Граждане, ограниченные судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами, не вправе совершить завещание, так как они совершают сделки только с согласия попечителей, а это противоречит природе завещания, в частности, принципу личного характера завещания.

Сохраняют юридическую силу завещания граждан, совершенные до признания их недееспособными или до ограничения их в дееспособности. С отменой судебных решений о признании гражданина недееспособным или об ограничении в дееспособности восстанавливается завещательная правоспособность. Завещания, совершенные лицами в момент, когда завещатели не обладали полной дееспособностью, не приобретают юридического значения, даже если впоследствии завещатели, достигшие полной дееспособности или восстановившие таковую, не отменили или не изменили ранее составленного завещания, которое является недействительной сделкой.

В случаях, если гражданин, обладающий дееспособностью в полном объеме, в момент совершения завещания находился в состоянии, когда он не был способен понимать значение своих действий или руководить ими, вопрос о недействительности завещания может быть решен в соответствии со ст.1131 Кодекса.

В соответствии с принципом свободы завещания гражданин вправе по своему усмотрению завещать имущество любым лицам, любым образом определить доли наследников в наследстве, лишить наследства одного, нескольких или всех наследников по закону, не указывая причин такого лишения, а также включить в завещание иные распоряжения, предусмотренные правилами ГК РФ о наследовании. Завещатель вправе совершить завещание, содержащее распоряжение о любом имуществе, в том числе о том, которое он может приобрести в будущем. Так, например, предметом завещания может являться жилое помещение государственного или муниципального жилищного фонда, наниматель которого, имеющий право на приватизацию жилого помещения, намерен приобрести его в собственность.

Если завещано не все наследственное имущество, то часть его, оставшаяся незавещанной, делится между наследниками по закону, в том числе между теми, которым имущество оставлено по завещанию.

Завещание - это односторонняя сделка, т.е. сделка, для совершения которой в соответствии с законом необходимо и достаточно выражения воли одного лица. Для совершения завещания не требуется встречного волеизъявления наследника. Завещатель вправе в любой момент изменить завещание путем составления нового завещания, а также отменить его полностью или в части. Завещание как сделка должно отвечать всем требованиям, предъявляемым законом к совершению сделок. К нему применяются общие положения об обязательствах и о договорах постольку, поскольку это не противоречит закону, одностороннему характеру и существу завещания.

Завещание может быть признано недействительным по общим основаниям, установленным законом для признания сделок недействительными (ст. 168-179 ГК РФ) (не соответствующее закону или иным правовым актам; совершенное гражданином, не обладающим дееспособностью в полном объеме; совершенное гражданином, не способным понимать значение своих действий или руководить ими, и т.п.).

Вместе с тем, в законе определены и некоторые специальные основания для признания завещания недействительным. В соответствии со ст. 1131 ГК РФ при нарушении положений Кодекса, влекущем 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).

Завещание должно быть составлено в письменной форме и удостоверено нотариусом. Удостоверение завещания другими лицами допускается в случаях, предусмотренных законом.

Несоблюдение установленных ГК РФ правил о письменной форме завещания и его удостоверении влечет за собой недействительность завещания. Составление завещания в простой письменной форме допускается только в виде исключения в случаях, предусмотренных ст. 1129 ГК РФ.Частные (специальные) основания недействительности завещания названы в п. 3 ст. 1124 ГК Рф.

На завещании должны быть указаны место и дата его удостоверения, за исключением совершения закрытого завещания.

 Одним из важнейших принципов завещания является установленная законом форма завещания. В третьей части ГК РФ существенно изменены требования к форме завещания. Однако, несмотря на то что в установленных ГК РФ случаях предусмотрена возможность составления завещания в простой письменной форме, общим правилом по-прежнему является требование о его нотариальном удостоверении.

Установлен принцип тайны совершения завещания и определен круг лиц, которые не вправе до открытия наследства разглашать сведения, касающиеся содержания завещания, его совершения, изменения или отмены. К таким лицам относятся нотариус или другое удостоверяющее завещание лицо, а также лица, которые по причинам, определенным в законе, присутствовали при совершении завещания.

Тайна совершения завещания - известный нотариальной практике принцип завещания. Тайна завещания является разновидностью тайны совершения нотариальных действий в целом. Однако ныне действующим законодательством расширен круг субъектов, обязанных сохранять тайну завещания. Сам же по себе принцип тайны завещания гарантирован законодательством .

 В соответствии с принципом толкования завещания в случае неясности буквального смысла какого-либо положения завещания он устанавливается путем сопоставления этого положения с другими положениями и смыслом завещания в целом. При этом должно быть обеспечено наиболее полное осуществление предполагаемой воли завещателя. Правом толкования завещания наделены нотариус, исполнитель завещания (душеприказчик) и суд.

При толковании завещания принимается во внимание не просто буквальный смысл имеющихся в нем слов и выражений, но и анализируется существо содержащихся в нем распоряжений. Проведенная процедура толкования завещания находит свое отражение в дальнейших действиях лица, наделенного правом толкования завещания. Например, нотариус, применив принцип толкования завещания, выдает по нему свидетельство о праве на наследство, либо, напротив, отказывает в совершении нотариального действия, если завещание не соответствует требованиям закона. Толкование завещания судом при возникновении спора о действительности завещания должно найти свое отражение в судебном решении.

Большое значение всегда придавалось форме завещания. В новом законодательстве предусмотрено несколько разнообразных вариантов составления завещания.

**Нотариальное** завещание составляется в нотариальной конторе, хотя в случае болезни завещателя можно пригласить нотариуса к больному на дом или в лечебное учреждение.

 Порядок составления, подписания и удостоверения завещания, составляемого у нотариуса, детально регламентирован комментируемой статьей и Основами законодательства о нотариате (ВВС РФ. 1993. N 10. Ст. 357).

Завещание должно быть написано самим завещателем либо записано с его слов нотариусом.

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

 Завещание должно быть собственноручно подписано завещателем. Если завещатель сам в силу своего физического состояния не может подписать завещание, оно подписывается по просьбе завещателя рукоприкладчиком, который имеет право подписывать документ за другое лицо (ст.160 ГК).

Если при составлении завещания присутствует свидетель, он тоже расписывается на завещании и указывает свое имя, отчество и место жительства в соответствии с документом, удостоверяющим его личность. Нотариус предупреждает свидетеля, а также гражданина, подписывающего завещание вместо завещателя, о необходимости соблюдать тайну завещания.

 На завещании должно быть указано, что завещатель предупрежден о правилах об обязательной доле нетрудоспособных наследников.

Допускается удостоверение завещаний должностными лицами консульских учреждений, если граждане РФ проживают или временно находятся за границей. Должностные лица органов местного самоуправления и консульских учреждений, на которые возложено право совершения нотариальных действий, при удостоверении завещаний обязаны соблюсти форму завещания, порядок его удостоверения и тайну завещания.

Нотариус беседует с завещателем, выясняет его волю, разъясняет права нетрудоспособных наследников на момент открытия наследства. При этом проверяется правоспособность и дееспособность завещателя. Нотариус удостоверяет не только подпись завещателя, но и подлинность его волеизъявления.

Если у нотариуса возникнет сомнение в дееспособности завещателя, он может задать ему проверяющие вопросы и назначить удостоверение завещания на другой день, проверив у соответствующего врача, не состоит ли этот гражданин на учете в качестве больного. Может оказаться, что завещатель признан судом недееспособным или же состоит на учете в психиатрическом диспансере. Во всяком случае нотариус проверяет как правоспособность, так и дееспособность завещателя и указывает на это при удостоверении завещания.

В современных условиях завещания удостоверяют частные нотариусы. В Москве нет государственных нотариусов, однако для оформления наследственных прав назначены специально выделенные нотариусы, которые и ведут наследственное дело.

Приказом Министерства юстиции Российской Федерации от 10 апреля 2002 г. N 99 (зарегистрировано в Минюсте РФ 18 апреля 2002 г., регистрационный N 3385) "Об утверждении форм реестров для регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств и удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах" утверждены формы реестров для регистрации удостоверительной надписи на завещании, записанном нотариусом со слов завещателя (Форма N 23), удостоверительной надписи на завещании лица, которое не может прочитать завещание (Форма N 24), удостоверительной надписи на завещании, совершаемом в присутствии свидетеля (Форма N 25), удостоверительной надписи на завещании, совершаемом с участием душеприказчика (Форма N 26), удостоверительной надписи на завещании, написанном завещателем (Форма N 27), удостоверительной надписи на завещании от имени лица, не могущего подписаться лично вследствие физического недостатка, болезни или неграмотности (Форма N 28), надписи на конверте с закрытым завещанием (Форма N 67), свидетельства о принятии закрытого завещания (Форма N 68), протокола вскрытия и оглашения закрытого завещания (Форма N 69), свидетельства о праве собственности на долю в общем совместном имуществе супругов, выдаваемое пережившему супругу (Форма N 15).

Документы о регистрации помогут упорядочить удостоверение завещаний различных форм.

 Завещание составляется в свободной форме, и нотариус не вправе предлагать завещателю использовать только имеющиеся в нотариальной конторе примерные стандартные формы завещаний.

Завещание составляется, подписывается и удостоверяется в двух экземплярах, из которых один передается завещателю, а другой остается в делах нотариальной конторы и хранится в наряде в соответствии с номенклатурой дел. Завещание регистрируется в реестровой книге, где в графе 3 указываются фамилия, имя, отчество завещателя, а также фамилия, имя, отчество свидетеля, лица, подписавшего за завещателя завещание, исполнителя завещания, переводчика, если он при этом участвует, и их места жительства. Завещание регистрируется также в алфавитной книге учета завещаний.

Обязательное указание на завещании места и даты его удостоверения позволяет нотариусу проверить, не отменялось и не изменялось ли завещание, установить первичное и последующие завещания.

Другим вариантом завещания является **завещания, приравниваемые к нотариально удостоверенным завещаниям.**

Приравниваются к нотариально удостоверенным завещаниям:

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

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

3) завещания граждан, находящихся в разведочных, арктических или других подобных экспедициях, удостоверенные начальниками этих экспедиций;

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

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

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

 Завещание, удостоверенное таким образом, 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 гражданин, намеревающийся совершить завещание, высказывает желание пригласить для этого нотариуса и имеется разумная возможность выполнить это желание, лица, которым законом предоставлено право удостоверить завещание, обязаны принять все меры для приглашения к завещателю нотариуса.

 Перечень лиц, указанных в Кодексе, является исчерпывающим. Заменить, например, главного врача или капитана судна не может его помощник или лечащий врач.

Следующим вариантом совершения завещания согласно новому законодательству является **закрытое** завещание. Это совершенно новое правило, предусмотренное ст.1126 ГК.

Закрытое завещание совершается без предоставления при этом другим лицам, в том числе нотариусу, возможности ознакомиться с его содержанием.

Закрытое завещание должно быть собственноручно написано и подписано завещателем. Нотариус предупреждает завещателя, что несоблюдение этого правила влечет за собой недействительность закрытого завещания. Он обязан разъяснить завещателю правило об обязательной доле нетрудоспособных наследников, иначе автор завещания может об этом не знать, и завещание в этой части может оказаться недействительным.

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

Закрытое завещание обеспечивает тайну завещания. При таком варианте ни нотариус, ни свидетели не знают ничего о содержании завещания, о том, кто назначен наследником. Эти сведения станут известны только после смерти завещателя. Но завещатель может не знать подробностей оформления такого завещания, которое он составляет без квалифицированной помощи нотариуса, может допустить ошибку, которая приведет к признанию завещания недействительным.

Хранится закрытое завещание у нотариуса. Нотариус выдает завещателю документ, подтверждающий принятие закрытого завещания.

И, наконец, введен еще один вариант завещания - **при наличии** **чрезвычайных обстоятельств** (ст.1129 ГК). Последний вид завещания составляется без нотариуса или соответствующих должностных лиц, но обязательно в простой письменной форме и собственноручно подписывается завещателем в присутствии двух свидетелей.

 Гражданин, который находится в положении, явно угрожающем его жизни, и в силу сложившихся чрезвычайных обстоятельств лишен возможности совершить завещание в соответствии с правилами статей 1124-1128 Гражданского Кодекса, может изложить последнюю волю в отношении своего имущества в простой письменной форме.

Изложение гражданином последней воли в простой письменной форме признается его завещанием, если завещатель в присутствии двух свидетелей собственноручно написал и подписал документ, из содержания которого следует, что он представляет собой завещание.

Однако, завещание, совершенное в таких обстоятельствах утрачивает силу, если завещатель в течение месяца после прекращения этих обстоятельств не воспользуется возможностью совершить завещание в какой-либо иной форме, предусмотренной законодательством.

 Завещание, совершенное в чрезвычайных обстоятельствах в соответствии с настоящей статьей, подлежит исполнению только при условии подтверждения судом по требованию заинтересованных лиц факта совершения завещания в чрезвычайных обстоятельствах. Указанное требование должно быть заявлено до истечения срока, установленного для принятия наследства.

В любой из перечисленных выше форм завещания должны быть указаны дата и место совершения завещания. Это связано с тем, что может быть составлено более позднее завещание, отменяющее предыдущее.

# 2. Практическое задание

#

#  Завещание

Город Екатеринбург, Свердловская область, Российская Федерация. Двадцатого марта две тысячи пятого года

Я, Иванов Алексей Алексеевич, 12.02.1924 года рождения, проживающий в городе Екатеринбурге, по ул. Малышева, в доме 84, кв. 15 (паспорт 65 03 038523, выдан Октябрьским РУВД г. Екатеринбурга 17.05.2002 г.), настоящим завещанием делаю следующее распоряжение:

1.лишаю права наследования моего брата Иванова Виктора Алексеевича.

2. Все мое имущество, какое ко дню моей смерти окажется мне принадлежащим, в чем бы таковое ни заключалось и где бы оно ни находилось, я завещаю Антоновой Раисе Алексеевне.

3. Содержание статьи 1149 Гражданского кодекса Российской Федерации мне нотариусом разъяснено.

4. Текст завещания записан нотариусом с моих слов и до его подписания прочитан мною лично в присутствии нотариуса.

5. Настоящее завещание составлено в двух экземплярах, каждый из которых собственноручно подписан завещателем. Один экземпляр завещания хранится в делах нотариуса города Екатеринбурга Ивановой М.С., а другой экземпляр выдается завещателю Чегодаеву Алексею Алексеевичу.

 Подпись завещателя:

**Список использованной литературы:**

1.Гражданский кодекс Российской Федерации (ГК РФ) (части первая, вторая и третья) (с изм. и доп. от 20 февраля, 12 августа 1996 г., 24 октября 1997 г., 8 июля, 17 декабря 1999 г., 16 апреля, 15 мая, 26 ноября 2001 г., 21 марта, 14, 26 ноября 2002 г., 10 января, 26 марта, 11 ноября, 23 декабря 2003 г., 29 июня, 29 июля, 2, 29, 30 декабря 2004 г., 21 марта, 9 мая, 2, 18, 21 июля 2005 г., 3, 10 января 2006 г.) Часть третья.

2.Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части третьей (Под ред. Т.Е. Абовой, М.М. Богуславского, А.Г. Светланова) - М.: Юрайт-Издат, 2004

3.Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. Часть третья (постатейный) (под. ред. Л.П. Ануфриевой). - "Волтерс Клувер", 2004 г.

3.Постатейный научно-практический комментарий части третьей Гражданского Кодекса РФ (под общ. ред. Эрделевского А.М.) - "Библиотечка РГ", М., 2001 г.

4. Гречушкина Е.А. Наследование. Завещание. Образцы документов. - Система ГАРАНТ, 2005 г.