КЕМЕРОВСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ

КАФЕДРА ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА И ПРОЦЕССА

Дипломная работа

На тему:

Наследование по завещанию

КЕМЕРОВО-2008

Содержание

Введение

Глава 1. Общие положения о наследовании по завещанию

1.1 История наследования по завещанию

1.2 Законодательство о наследовании

1.3 Понятие завещания

1.4 Общие положения завещания

1.5 Субъекты наследственных правоотношений

Глава 2. Наследование по завещанию

2.1 Роль свидетелей в производстве по наследственным делам

2.2 Форма и порядок совершения завещания

2.3 Нотариально удостоверенное завещание

2.4 Недействительность завещания

2.5 Отмена и изменение завещания

2.6 Толкование завещания

2.7 Обязательная доля

Заключение

Список нормативно-правовых актов и литературы

## Введение

Исторически сложилось так, что институт наследования является одним из самых древнейших, поскольку его зарождение и дальнейшая эволюция проходили одновременно с развитием человеческого общества.

Правовое регулирование отношений, возникающих при переходе имущества от умершего субъекта к его правопреемникам не теряет актуальности на протяжении многих веков. Актуальна эта тема и в наши дни.

Экономические и многочисленные социальные преобразования, изменение законодательства в части, касающейся видов, объема и стоимости имущества, которое может принадлежать гражданам, предопределили необходимость серьезных трансформаций наследственного права, дополнения и детализации механизмов перехода и распределения наследственного имущества, расширения прав гражданина по распоряжению своей собственностью, в том числе и на случай смерти (свобода завещания).

В настоящее время действует часть третья Гражданского кодекса Российской Федерации "Наследственное право", которая вступила в силу более шести лет назад (1 марта 2002 года). Кроме того, наряду с частью третьей ГК РФ продолжают свое действие нормы других нормативных актов, регулирующих наследственные правоотношения.

Учитывая все выше изложенное, актуальность выбранной темы очевидна.

Целью настоящей дипломной работы является анализ правового регулирования общественных отношений, возникающих по поводу наследования.

Объект исследования в дипломной работе - правовое регулирование наследования.

Предмет дипломного исследования - наследование по завещанию в РФ.

Поставленная в работе цель обусловила ряд задач, а именно:

1) провести ретроспективный анализ законодательства о наследовании по завещанию;

2) рассмотреть понятие, принципы и общие положения завещания;

3) определить круг субъектов наследственных правоотношений;

4) проанализировать роль свидетелей в производстве по наследственным делам;

5) проанализировать форму и порядок совершения завещания;

6) рассмотреть вопросы, связанные с нотариальным удостоверением и толкованием завещания;

7) проанализировать понятие обязательной доли;

8) рассмотреть вопросы, связанные с недействительностью, отменой, и изменением завещания.

Теоретической основой дипломного исследования явились труды ученых, касающихся проблем правового регулирования наследования по завещанию, в том числе работы: М.Ю. Барщевского, А.И. Костычевой, А.Л. Маковского, О.В. Мананникова, М.Н. Разинкова, Э.Б. Эйдиновой и других.

Методология исследования. Работа базируется на современной доктрине гражданского права. Методологическую основу дипломного исследования составил метод анализа действующего законодательства и литературы, посвященной вопросам наследования по завещанию. Из специальных методов познания в ходе работы использовались исторический, сравнительно-правовой, формально-логического анализа и изучения документов.

Структура работы обусловлена целью, задачами исследования и состоит из введения, двух глав, включающих в себя 13 параграфов, заключения и списка использованной литературы.

Практической значимостью дипломной работы является ее применимость для теоретической подготовки студентов юридических специальностей.

## Глава 1. Общие положения о наследовании по завещанию

## 1.1 История наследования по завещанию

Принятие третьей части ГК РФ[[1]](#footnote-1) значительным образом изменило правила наследования. Увеличилось число очередей наследников по закону, правила о форме завещания стали более разнообразными. Нормы наследственного права рассчитаны теперь на возможность наследования практически любого имущества. Исторический анализ законодательства свидетельствует, что подобного расширения прав наследования наша страна ранее не знала. Несомненно, одним из наиболее интересных вопросов является исследование причин, порождающих новеллы и ограничения в правах наследования.

Изначально имущественные права в совокупности принадлежали всем членам семьи или рода. Поэтому смерть одного из них не порождала какого бы то ни было правопреемства, перехода прав, а лишь меняла порядок участвующих[[2]](#footnote-2).

Появление Русской Правды[[3]](#footnote-3) ознаменовало собой начало первого периода в развитии русского наследственного права. В Русской Правде основания наследования отличались лишь по формальному признаку. Завещание по Русской Правде есть только способ распределения по усмотрению завещателя имущества между законными наследниками и не имеет своей целью изменение обычного порядка. Наследование ограничивалось тесным кругом семьи - восходящие и боковые родственники не имеют никаких прав на наследство. Основными наследниками по Русской Правде являлись сыновья. Обращает на себя внимание отсутствие при распределении наследственного имущества принципа первородства.

Второй период развития наследственного права связан с появлением ссудных грамот в Новгороде и Пскове, а также со становлением Московского государства. Завещание мог сделать любой член семьи, но обязательно в письменной форме.

Указ 1714 г. "О единонаследии" Петра Великого ввел значительные ограничения в наследовании и ознаменовал новый этап в развитии. По всему следует, что реформа Петра I носила сословный характер и затрагивала наследование после дворян. В соответствии с вышеупомянутым документом недвижимое имущество могло быть завещано лишь одному родственнику, причем сыновья имели только преимущество перед дочерьми, но не отстраняли их полностью. Важно было, чтобы имущество перешло в "одни руки". Движимое имущество могло дробиться сколь угодно.

Однако Указ о единонаследии встретил сопротивление со стороны дворянства, ставшего уже консервативной силой, потому что затронул самые близкие ему интересы: право собственности, переходящее в порядке наследственного правопреемства.

Анна Иоанновна отменяет распоряжение Петра I своим Указом в 1731 г. "Родители, по равной любви ко всем своим детям, употребляли все средства для того, чтобы разделить между ними свое имение по равным частям, прибегали для того к подложным продажам и закладам, обязывали детей великими клятвами, чтобы получивший после них свое имение передал его часть своим братьям; из-за одного наследства рождались между детьми и родственниками ссоры, ненависть, смертоубийства". Такими причинами руководствовалась императрица, отменяя Указ о единонаследии. Екатерина II опять ввела ограничения в наследовании, правда, только в отношении родового имущества.

Накопившиеся в течение продолжительного периода правила о наследовании были подвергнуты в Своде законов Российской империи кодификации. Русское дореволюционное право закрепляло положение о том, что родовое имущество могло переходить только к наследникам по закону, причем число очередей наследников не устанавливалось, а для остального имущества существовал общий порядок наследования. Исчезли сословный характер наследования и существующие привилегии первородства, наследственные права женщин уравнены с наследственными правами мужчин. В таком виде наследственное право России встретило 1917 г.

Со сменой политического строя растаяло российское право, берущее свои начала во времена Киевской Руси, развитое в Московском государстве и Российской империи. Коммунисты попытались изменить все то, что складывалось веками, и наследственное право первой половины XX в. не имело твердой основы в виде традиции и обычаев. Это и явилось причиной его нестабильности.

Новая идеология не признавала частной собственности и призывала любыми путями лишить граждан данного блага. А поскольку переход "личной" собственности был возможен в порядке наследственного правопреемства, оно было ликвидировано одним из первых декретов советской власти (Декрет ВЦИК от 27 апреля 1918 г. "Об отмене наследования"[[4]](#footnote-4)).

Теперь наследственное правопреемство стало трактоваться как передача в непосредственное управление и распоряжение. Только сравнительно узкий круг лиц мог быть правопреемником умершего. По наследству могло переходить имущество в пределах стоимости, определенной Декретом. О таком основании наследования, как наследование по завещанию, речи вообще не шло. В то же время из наследственной массы особо стали выделять предметы домашней обстановки, которые могли перейти по наследству только к лицам, совместно проживающим и пользующимся наравне с умершим данными вещами.

Начало реставрации наследственного права положил Декрет ВЦИК от 22 мая 1922 г. "Об основных частных имущественных правах, признаваемых РСФСР, охраняемых ее законами и защищаемых судами РСФСР"[[5]](#footnote-5). Декрет признал право наследования по завещанию и по закону супругами и прямыми нисходящими потомками в пределах общей стоимости наследства 10000 золотых рублей. Положения Декрета от 22 мая 1922 г. легли в основу раздела ГК РСФСР 1922 г. "Наследственное право".

Допуская возможность завещания имущества, ГК РСФСР 1922 г. существенно ограничивал свободу завещательных распоряжений. Имущество не могло быть завещано лицам, не являющимся наследниками по закону. В 1926 г. предельный размер стоимости имущества, которое могло переходить по наследству, был отменен Постановлением ЦИК и СНК СССР[[6]](#footnote-6).

Следующим этапом развития можно считать издание Указа Президиума Верховного Совета СССР от 14 марта 1945 г. "О наследниках по закону и по завещанию"[[7]](#footnote-7), который имел исключительное значение и стал поворотным моментом в истории советского наследственного права. Поскольку все ограничения прав наследования имели целью ликвидацию "капиталистических элементов", а к 1945 г. считалось, что она была завершена полностью, стало возможным предоставить гражданам более широкие права в распоряжении на случай смерти своим имуществом. Более того, в послевоенный период правительство стремилось улучшить имущественное положение граждан. Указом 1945 г. устанавливался более широкий круг наследников по закону, расширялась свобода завещаний, усиливалась охрана интересов несовершеннолетних детей и других нетрудоспособных наследников.

После 1945 г. нормы наследственного права практически не изменялись до принятия Основ гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик 1961 г. [[8]](#footnote-8), на базе которых был принят разд. VII ГК РСФСР 1964 г., просуществовавший едва ли не дольше всех остальных норм этого Кодекса. Первоначально ГК 1964 г. устанавливал только две очереди наследования по закону и предусматривал возможность наследования по завещанию. Особо оговаривался порядок наследования отдельных видов имущества, например, таких как вклады в банках или предметы домашней обстановки. К моменту принятия третьей части ГК РФ существовало уже четыре очереди наследников и допускалось наследование практически любого имущества, за исключением прав, связанных с личностью наследодателя.

Таким образом, в начале каждого периода наблюдается тенденция к максимальному ограничению как субъективной воли наследодателя, так и круга наследников по обоим основаниям. Так было в Пскове и Новгороде, в Московском государстве, в эпоху империи и в начале советского периода. Все они начинались если не полной отменой права наследования, то как минимум тотальным его ограничением.

С усилением политической власти ограничивалась свобода распоряжения собственностью, государство с новыми силами вмешивалось в частную жизнь общества. Законы и указы, устанавливающие всевозможные ограничения наследования, наглядно демонстрировали связь института частной собственности, государства и наследственного права. Стремление публичной власти оказывать влияние, по меньшей мере на судьбу недвижимого имущества вполне объяснимо. Во много раз легче управлять огромным государством, имея устойчивую материальную основу. Именно подобные взгляды и руководили Петром Великим, когда Указом 1714 года "О единонаследии" он запретил дробление имений, переходящих в порядке наследственного правопреемства[[9]](#footnote-9).

Именно поэтому в Московском государстве в отличие от порядка наследования движимого имущества, наследование вотчин проходило в особом порядке.

Наследственное право прошло длительный эволюционный путь развития, когда по принципам "естественного отбора" законодательство усваивало наиболее полезные и нужные обществу и, несомненно, государству правила регулирования наследственных отношений. Именно по этой причине петровские ограничения субъективной воли наследодателя, изданные по усмотрению одного человека, были отменены менее чем через 15 лет.

По этой же причине, уничтожив царское законодательство в 1918 году, большевики буквально через два года осознали невозможность использовать нормы, не имеющие под собой исторической основы.

На основании анализа выше изложенных правовых источников можно сделать вывод о влиянии культурно-исторических аспектов, а также экономических и политических причин на развитие наследственного права нашей страны, в том числе института наследования по завещанию.

## 1.2 Законодательство о наследовании

Законодательство о наследовании можно определить как систему правовых актов и включенных в эти акты норм и иных правовых положений, которые регулируют отношения по наследованию, т.е. отношения, возникающие в связи с открытием наследства, защитой, осуществлением и оформлением наследственных прав.

Раскрывая содержание указанного понятия, следует исходить из того, что наследственное право является одним из подразделений системы гражданского права. В тоже время действие законодательства о наследовании распространяется не только на отношения, которые им предшествуют, а также на отношения, в ходе которых происходит оформление и осуществление наследственных прав, обеспечивается их защита.

Конституция РФ 1993 года в отношении наследования ограничивается предельно кратким положением: право наследования гарантируется (ч.4 ст.35 Конституции РФ). Указанное положение помещено в норме, закрепляющей на конституционном уровне право частной собственности, что подчеркивает неразрывную связь права наследования с правом частной собственности граждан. Данное положение не является нормой прямого действия. Его конкретизация происходит на уровне отраслевого законодательства, в первую очередь гражданского, в котором определены основания, условия и порядок наследования[[10]](#footnote-10).

Основным нормативно-правовым актом, направленным на регулирование наследственных правоотношений является часть третья Гражданского кодекса РФ - раздел V состоящий из пяти глав (ст. ст.1110-1185). Часть 2. ст.1118 ГК РФ закрепляет, что наследование регулируется Гражданским Кодексом и другими законами, а в случаях, предусмотренных действующим законодательством, иными правовыми актами.

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

Также к отношениям по наследованию применимы нормы Федерального закона от 26 мая 1996 г. N 54-ФЗ "О Музейном фонде Российской Федерации и музеях в Российской Федерации" (в редакции от 26.06.2007 года), статья 25 которого устанавливает, что при наследовании музейных предметов и музейных коллекций по завещанию либо по закону наследник обязан принимать на себя все обязательства, имевшиеся у наследодателя в отношении этих предметов. Если наследник не обеспечил исполнение обязательств в отношении данных музейных предметов и музейных коллекций, то государство имеет право осуществить выкуп бесхозяйственно содержимых предметов в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации.

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

Положение о порядке учета, оценки и реализации конфискованного, бесхозяйного имущества, имущества, перешедшего по праву наследования к государству, и кладов, утвержденное постановлением СМ СССР от 29 июня 1984 года (в редакции от 25.07.1991 года);

Постановление Правительства РФ от 21 июля 1998 г. №814 "О мерах по регулированию оборота гражданского и служебного оружия и патронов к нему на территории Российской Федерации" (с изменениями и дополнениями от 19 мая 2007 года);

Постановление Правительства РФ от 27 мая 2002 г. N 351 "Об утверждении Правил совершения завещательных распоряжений правами на денежные средства в банках". Также к отношениям наследования применимы ведомственные нормативные акты. В качестве примера можно привести Инструкцию Минфина СССР от 19 декабря 1984 г. N 185 "О порядке учета, оценки и реализации конфискованного, бесхозяйного имущества, имущества, перешедшего по праву наследования к государству, и кладов" (в редакции от 13.08.1991 года с изменениями и дополнениями от 15.01.2007 года).

Учитывая выше изложенное, следует отметить, что с принятием части третей ГК РФ решена одна из главных задач по систематизации законодательства, с целью исключить регулирование наследственных отношений нормами ведомственных инструкций.

## 1.3 Понятие завещания

Закон предоставляет гражданину право назначить наследников путем составления завещания и распределить наследственное имущество по своему усмотрению, но с соблюдением требований, установленных законом.

Завещание - это распоряжение наследодателя (завещателя) относительно принадлежащего ему имущества на случай своей смерти, изложенное в установленной законом форме. Содержание его составляют указания завещателя о назначении наследника или наследников, о распределении между ними своего имущества в ином порядке, чем это предусмотрено правилами о наследовании по закону, и о выполнении наследниками других действий в соответствии с волей завещателя (порядок погребения, назначение исполнителя завещания, назначение наследника, завещательный отказ и т.д.) [[12]](#footnote-12).

Гражданин может завещать свое имущество или часть его любым лицам из круга наследников по закону или посторонним лицам, не входящим в этот круг, а также государству или отдельным государственным, региональным, муниципальным, кооперативным, коммерческим или общественным организациям (ст.1116 ГК РФ).

При этом нельзя лишить наследства тех наследников, которых закон обеспечивает обязательной наследственной долей, т.е. нетрудоспособных в силу возраста или состояния здоровья наследников в размере половины той доли, которая причиталась бы им при наследовании по закону (по прежнему закону она была равна двум третям законной доли). Это предусмотрено статьей 1149 ГК РФ, и при удостоверении завещания завещатель должен быть об этом предупрежден.

Теперь подробно урегулирован вопрос о свободе завещания относительно тех лиц, которые считаются недостойными наследниками. В прежнем законодательстве не допускались к наследованию ни по закону, ни по завещанию граждане, которые своими противозаконными действиями способствовали призванию их к наследованию (ст.531 ГК РСФСР 1964 года). Они назывались так: "граждане, не имеющие права наследовать".

Ныне действующий ГК РФ более обстоятельно характеризует неправомерные действия недостойных наследников. Вместе с тем граждане, которым наследодатель после утраты ими права наследования все-таки завещал имущество, вправе наследовать его (ч.1 ст.1117 ГК РФ).

К недостойным относятся наследники, которые своими умышленными противоправными действиями, направленными против наследодателя, кого-либо из его наследников или против осуществления последней воли наследодателя, выраженной в завещании, способствовали либо пытались способствовать призванию их самих или других лиц к наследованию либо способствовали или пытались способствовать увеличению причитающейся им или другим лицам доли наследства, если эти обстоятельства подтверждены в судебном порядке. В отличие от прежнего законодательства вина такого лица должна быть умышленной, тогда как согласно ГК РСФСР 1964 года вина могла быть в форме как умысла, так и неосторожности. [[13]](#footnote-13)

Форма завещания имеет большое значение. Оно должно быть составлено в письменной форме, подписано лично завещателем и нотариально удостоверено. К нотариальным завещаниям приравниваются завещания военнослужащих, удостоверенные командованием соответствующей воинской части, и др. (ст. ст.1124-1129).

При составлении и нотариальном удостоверении завещания по желанию завещателя может присутствовать свидетель, который тоже должен его подписать, указав свое место жительства (ч.4 ст.1125 ГК РФ). Раньше в законе такого правила не было. Нотариус предупреждает свидетеля о необходимости соблюдать тайну завещания (ст.1123 ГК РФ).

Впервые предусматривается возможность составления так называемого "закрытого завещания", что означает следующее: гражданин может совершить завещание, не открывая его содержания ни нотариусу, ни свидетелям, ни другим лицам.

Гражданин, который находится в положении, явно угрожающем его жизни, и в силу чрезвычайных обстоятельств лишен возможности совершить завещание, может изложить свою волю в присутствии двух свидетелей в простой письменной форме (ст.1129 ГК РФ).

Особой формой завещательного распоряжения является завещание, сделанное на вкладном документе в сберегательном банке и иных кредитных организациях (ст.1126 ГК РФ). Такое распоряжение имеет силу нотариального завещания.

Однако теперь права на денежные средства, в отношении которых в банке совершено завещательное распоряжение, входят в состав наследства и наследуются на общих основаниях. Эти средства выдаются наследникам на основании свидетельства о праве на наследство и в соответствии с ним (за исключением случаев, предусмотренных п.3 ст.1128 ГК РФ, где речь идет о расходах на лечение или погребение).

## 1.4 Общие положения завещания

В соответствии с действующим законодательством РФ, распорядиться имуществом на случай смерти можно только путем совершения завещания статья (1118 ГК РФ). Кроме того:

1. Завещание может быть совершено гражданином, обладающим в момент его совершения дееспособностью в полном объеме.

2. Завещание должно быть совершено лично. Совершение завещания через представителя не допускается.

3. В завещании могут содержаться распоряжения только одного гражданина. Совершение завещания двумя или более гражданами не допускается.

4. Завещание является односторонней сделкой, которая создает права и обязанности после открытия наследства.

Как уже отмечалось выше, завещание - это распоряжение гражданина своим имуществом на случай смерти, сделанное в установленном законом порядке. Под распоряжением понимается правомочие, принадлежащее собственнику вещи, т.е. свобода и право распорядиться принадлежащим ему имуществом по своему усмотрению и решить судьбу имущества после своей смерти. Никто не вправе воздействовать на завещателя при совершении им завещания. Оно должно быть составлено в письменной форме и удостоверено нотариусом или другими лицами, указанными в пункте 7 статей 1125, 1127, 1128 ГК РФ.

На момент совершения завещания гражданин должен обладать дееспособностью в полном объеме, т.е. способностью своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их. Полная дееспособность наступает в 18 лет. Из этого правила существуют два исключения: во-первых, гражданин, не достигший восемнадцатилетнего возраста, приобретает дееспособность в полном объеме со времени вступления в брак; во-вторых, несовершеннолетний шестнадцатилетний может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору, контракту или с согласия родителей, попечителей или усыновителей занимается предпринимательской деятельностью. Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным производится органом опеки и попечительства или судом[[14]](#footnote-14).

Гражданин обязан лично подписать завещание, ведь завещание - это волевой акт конкретного лица в отношении принадлежащего ему имущества, поэтому должна быть обеспечена точность воли завещателя. Однако если гражданин по каким-либо физическим недостаткам, болезни, неграмотности не может этого сделать, то завещание по его просьбе может быть подписано другим лицом. При этом в завещании должны быть указаны причины, по которым завещатель не мог подписаться собственноручно. Не допускается совершение завещания через представителя, т.е. по доверенности, на основании которой создаются, изменяются или прекращаются права и обязанности представляемого.

В одном завещании не может содержаться распоряжение имуществом двух и более граждан, поэтому завещание должно быть совершено от имени каждого лица отдельно.

Завещатель вправе лично в любое время изменить или отменить завещание, составить его заново, не указывая причин, которые побудили его к этому. Такой порядок обеспечивает свободу волеизъявления гражданина, тайну совершения нотариального действия.

## 1.5 Субъекты наследственных правоотношений

При определении круга субъектов наследственных правоотношений в российской юридической науке в настоящее время нет четких позиций. Действующее российское законодательство определяет субъектами наследственных правоотношений наследодателя (завещателя) и его наследников, призываемых к наследованию в силу закона или завещания. Кроме того, в данных правоотношениях участвуют нотариус[[15]](#footnote-15) или иные лица, уполномоченные совершать соответствующие нотариальные действия (ст.1127 ГК РФ, ст.37 и 38 Основ законодательства РФ о нотариате), отказополучатель, исполнитель завещания (душеприказчик), свидетели.

В соответствии со ст.36 Основ законодательства РФ о нотариате, оформление наследственных прав граждан осуществляется нотариусами, работающими в государственных нотариальных конторах, расположенных по месту открытия наследства.

Нотариусу, занимающемуся частной практикой, может быть поручено совершение названных нотариальных действии в исключительном случае, а именно при отсутствии государственной нотариальной конторы в нотариальном округе, в котором осуществляет свою деятельность этот нотариус, и только совместным решением соответствующего территориального органа Министерства юстиции РФ и нотариальной палаты.

Суханов отмечает, что "субъектами наследственного правоотношения являются наследодатель и наследники". [[16]](#footnote-16) А.П. Сергеев и Ю.К. Толстой считают, что наследодатель субъектом наследственного правоотношения не является, так как "покойники субъектами правоотношений быть не могут". [[17]](#footnote-17) Юридически грамотнее будет определение, что наследодатель - это живой гражданин, после смерти которого его права и обязанности на имущество и иные блага переходят по наследству к другим лицам (наследственное правопреемство). Право на наследство не зависит от гражданства наследника. Им может быть любой гражданин Российской Федерации, в том числе недееспособные и ограниченно дееспособные лица, иностранный гражданин или физическое лицо, не имеющее гражданства. Недееспособные или ограниченно дееспособные граждане могут быть наследодателями постольку, поскольку основанием наследования является не факт осознания и осмысления человеком тех или иных событий, умение правильно руководствоваться своей волей и т.п., а лишь такое событие, как смерть человека или приравненное к ней объявление умершим[[18]](#footnote-18).

Наследники приобретают право наследования с момента открытия наследства. Для принятия наследства требуется волеизъявление наследника. Не допускается принятие наследства под условием или с оговорками. Российское законодательство предусматривает и такой распространенный в римском праве способ принятия наследства, как фактическое вступление во владение наследственным имуществом. Указанные действия должны быть совершены в течении шести месяцев со дня открытия наследства. В соответствии с частью 3 статьи 1154 ГК РФ лица, для которых право наследования возникает лишь в случае непринятия наследства другими наследниками, могут заявить о своем согласии принять наследство в течении оставшейся части срока для принятия наследства, а если эта часть менее трех месяцев, то она удлиняется до трех месяцев[[19]](#footnote-19).

Круг наследников в статье 1116 ГК РФ очерчен в полном соответствии с принципом равенства участников гражданских правоотношений (статья 1 ГК РФ). Отметим, что равенство субъектов гражданских правоотношений - это не имущественное равенство, не равенство их правоспособности, не "уравниловка", а равенство по обладанию самостоятельной волей, так как в обществе равенство существует только в правовой форме"[[20]](#footnote-20).

Право наследования входит в содержание гражданской правоспособности. С момента рождения и до наступления смерти все граждане могут быть наследниками. Важно, что правом наследования по закону также обладают лица, находящиеся в местах лишения свободы, лица, признанные судом недееспособными вследствие душевной болезни или слабоумия. Наряду с этим закон (статья 1116 ГК РФ) признает наследниками и лиц, еще не родившихся ко дню открытия наследства. Этими лицами при наследовании по закону являются дети наследодателя, зачатые при его жизни и родившиеся после его смерти[[21]](#footnote-21).

При этом для возникновения права наследования важен факт рождения ребенка жизнеспособным независимо от времени, которое ребенок прожил: только мертворожденные не признаются наследниками.

Необходимо обратить особое внимание, что в указанной норме имеются в виду не только зачатые при жизни наследодателя и родившиеся живыми после открытия наследства его лети, но и иные лица, которые относятся к наследникам по закону или указаны наследодателем в завещании.

Часть 3 Гражданского Кодекса РФ ст.1142-1145 значительно расширила круг возможных наследников по закону, предусматривая восемь очередностей наследования.

Иначе решается вопрос при наследовании по завещанию. По статье 1119 ГК РФ завещатель вправе по своему усмотрению завещать имущество любым лицам, любым образом определять доли наследников в наследстве, лишить наследника одного, нескольких или всех наследников по закону, не указывая причин такого лишения, а также включить в завещание иные распоряжения, предусмотренные гражданским законодательством о наследовании, отменить или изменить совершенное завещание.

Вторая категория наследников - юридические лица (отдельные государственные, кооперативные и общественные организации), которые, в отличие от граждан, могут быть наследниками только по завещанию (статья 1121 ГК РФ). Неоднозначно воспринимается включение международных организаций в группу государственных и административно-территориальных образований: ведь по общему правилу они обладают статусом юридического лица. Сомнительным выглядит отказ административно-территориальным образованиям иностранных государств в праве наследования по завещанию, если ГК наделяет этим правом аналогичные отечественные структуры - муниципальные образования.

И, наконец, третья категория наследников, когда наследником является само государство. Статьи 1116 и 1151 ГК РФ содержит перечень ситуаций, когда наследственное имущество полностью или частично переходит государству.

Наследование всего имущества имеет место в случаях:

1) когда все наследственное имущество завещано государству и нет оснований для признания завещания недействительным полностью или в части;

2) когда нет наследников ни по закону, ни по завещанию;

3) когда все наследники лишены завещателем права наследования либо не имеют такого права в силу установленных законом оснований (статья 1117 ГК РФ);

4) когда ни один из наследников не принял наследства (статья 1151 ГК РФ), либо все отказались в пользу государства (статья 1151 ГК РФ).

Порядок наследования и учета такого имущества, считаемого вымороченным, определяется законом[[22]](#footnote-22). На сегодняшний день действует ст.225 ГК РФ "Безхозяйные вещи", в связи с чем остается открытым вопрос: наследует ли государство именно вещи (по образцу Англии, США, Франции) или приобретает активы, так и пассивы, т.е. долги наследодателя (по образцу ФРГ, Швейцарии, Японии). ГК РСФСР однозначно придерживался второго варианта (ст.553 ГК РСФСР) [[23]](#footnote-23).

К спорным моментам относится и то, что "выморочное имущество переходит в порядке наследования по закону не к государству, как это имеет место сейчас, а в собственность муниципального образования по месту открытия наследства. Следует отметить, что в проекте части 3-й ГК РФ предусматривалось, что выморочное имущество переходит либо в собственность города или района (кроме района в городе) по месту открытия наследства, либо к учреждению социальной защиты, если гражданин находился на содержании в нем, либо к монастырю - после смерти монашествующего (при этом к монастырю переходит не все имущество умершего, а лишь движимое имущество, оставшееся в монастыре, а также имущество в виде вкладов умершего в кредитных учреждениях), либо к обществу, товариществу, кооперативу (имущество, принадлежащее умершему в виде акций (вкладов, паев) в данном обществе, товариществе, кооперативе). " [8] Разработчики отказались от этой формулировки, справедливо отметив, что при таком раскладе выморочное имущество может остаться без присмотра.

"Родители, лишенные родительских прав, теряют все права, основанные на факте родства с ребенком, в отношении которого они были лишены родительских прав... ". Однако, в силу принципа свободы завещания (ст.1119 ГК) сами дети могут завещать свое имущество таким родителям. То есть, Россия восприняла упрощенную процедуру акта прощения недостойного наследника: через указание в завещании. За рубежом обычно акт прощения оформляется как отдельный документ.

Весьма полезными являются новеллы:

о возврате недостойными наследниками всего неосновательно полученного из состава наследства по правилам главы 60 ГК РФ "Обязательства вследствие неосновательного обогащения" (п.3 ст.1117 ГК РФ) и о возмещении стоимости работы, услуги (п.5 ст.1117 ГК РФ), что соответствует компенсаторной функции гражданско-правовой ответственности;

о распространении правил о недостойных наследниках на наследников, имеющих обязательную долю в наследстве (п.4 ст.1117, ст.1149 ГК РФ) и их применении к завещательному отказу (п.5 ст.1117, ст.1137 ГК РФ).

Во вторую группу входят граждане, злостно уклонявшиеся от выполнения лежавших на них в силу закона обязанностей по содержанию наследодателя. Так как они могут быть по требованию заинтересованного лица отстранены только от наследования по закону, то мы приходим к закономерному выводу, что речь идет об алиментных обязательствах членов семьи:

1) родителей в отношении несовершеннолетних детей и нетрудоспособных совершеннолетних детей (статьи 80, 85 Семейного кодекса РФ, п.3 ст.1142 ГК РФ);

2) совершеннолетних детей в отношении родителей (ст.87 СК РФ, п.1 ст.1142 ГК РФ);

3) супругов - по отношению друг к другу (ст.89 СК РФ, п.1 ст.1142 ГК РФ);

4) братьев и сестер в отношении своих несовершеннолетних и нетрудоспособных совершеннолетних братьев и сестер (ст.93 СК РФ, п.1 ст.1143 ГК РФ);

5) дедушек и бабушек в отношении внуков (ст.94 СК РФ, п.1 ст.1143 ГК РФ);

6) внуков в отношении дедушек и бабушек (ст.95 СК РФ, п.2 ст.1142 ГК РФ - по праву представления согласно ст.1146 ГК РФ);

7) пасынков и падчериц в отношении отчима и мачехи {ст.97 СК РФ, п.3 ст.1145 ГК РФ).

## 1.6 Принципы завещания

Одним из основных принципов наследственного права является принцип свободы завещания (ст.1119 ГК РФ).

Этот принцип выражается: во-первых, в том, что завещатель вправе по своему усмотрению завещать имущество, т.е. по своему усмотрению гражданин может совершить завещание или вовсе не совершать его; во-вторых, в том, что имущество может быть завещано любым лицам, как входящим, так и не входящих в круг наследников по закону; в-третьих, любым образом определить доли наследников в наследстве, т.е. завещатель может завещать только часть своего имущества, а оставшееся имущество оставить вне завещания; в-четвертых, может лишить наследства одного, нескольких или всех наследников по закону, не указывая причин такого лишения; в - пятых, может включить в завещание иные распоряжения, предусмотренные правилами ГК РФ о наследовании; в-шестых, в любой момент может отменить или изменить совершенное завещание**[[24]](#footnote-24)**.

Лишение права наследования может быть в двух формах: путем прямого перечисления лиц, которых наследодатель лишает права наследования, путем умолчания о ком-либо из наследников.

В соответствии с принципом свободы завещания завещатель не обязан сообщать кому-либо о содержании, совершении, об изменении или отмене завещания**[[25]](#footnote-25)**.

Свобода завещания ограничивается правилами об обязательной доле в наследстве (ст.1149 ГК РФ). Эта статья определяет круг лиц, которые не могут быть полностью лишены завещателем права на наследство и призываются к наследованию независимо от содержания завещания (обязательные наследники). К ним относятся:

несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя (в том числе усыновленные);

нетрудоспособные супруг и родители (усыновители) наследодателя;

нетрудоспособные иждивенцы, подлежащие призванию к наследованию на основании п.1 и 2 ст.1148 ГК РФ:

а) граждане, относящиеся к наследникам по закону всех установленных семи очередей, нетрудоспособные ко дню открытия наследства, но не входящие в круг наследников той очереди, которая призывается к наследованию, если не менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении независимо от того, проживали они совместно с наследодателем или нет;

б) граждане, которые не входят в круг наследников по закону, но ко дню открытия наследства являлись нетрудоспособными и не менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении и проживали совместно с ним.

Несовершеннолетние дети наследодателя имеют право на обязательную долю в наследстве независимо от того, учатся или работают, также в случаях, когда до достижения совершеннолетия они вступили в зарегистрированный брак или в отношении их имела место эмансипация.

Право на обязательную долю в наследстве удовлетворяется из оставшейся не завещанной части наследства, даже если это приведет к уменьшению прав других наследников по закону на эту часть имущества, а при недостаточности не завещанной части имущества для осуществления права на обязательную долю - из той части имущества, которая завещана.

Обязательная доля в наследстве определяется в размере не менее ½ от той, которая причиталась бы наследнику, имеющему право на нее, при наследовании по закону, и выделяется этому наследнику в случае, когда он не указан в завещании либо ему завещана часть наследства менее обязательной доли.

Суд может с учетом имущественного положения наследников, имеющих право на обязательную долю, уменьшить размер обязательной доли или отказать в ее присуждении, если наследник, имеющий право на обязательную долю, при жизни наследодателя не пользовался имуществом, а наследник по завещанию пользовался им в целях проживания либо использовал его как орудие труда, основной источник средств к существованию.

Если завещатель лишил наследства того наследника, который имеет право на обязательную долю, то это может повлечь недействительность завещания в той части, в какой оно ущемляет право наследника на обязательную долю.

Если сравнить свободу завещания ныне действующего гражданского кодекса и прежнего, то это будет выглядеть следующим образом.

Таблица 1

Сравнительный анализ свободы завещания в ГК РФ и ГК РСФСР

|  |  |
| --- | --- |
| Ст.1119 ГК РФ | Ст.534 ГК РСФСР |
| 1. Позволяет завещать имущество любым физическим и юридическим лицам, независимо от их организационно-правовой формы (в том числе АО, ООО). | 1. Позволяла оставлять имущество по завещанию лишь гражданам и юридическим лицам - государственным, кооперативным, общественным организациям. |
| 2. Позволяет завещать наследство лишь таким организациям, которые имеют статус юридического лица. | 2. Допускала завещание имущества и организациям, не имеющим такого статуса. |
| 3. Не упоминает среди наследников по завещанию государство, хотя и не препятствует этому (ст.1116 ГК РФ). | 3. Прямо предусматривала возможность завещать имущество государству. |
| 4. Подчеркивает, что свобода завещания ограничивается правилами обязательной доли (ст.1149 ГК РФ). | 4. Не содержала такого правила. |

С принципом свободы завещания тесно связано право завещать любое имущество, т.е. завещатель может распорядиться на случай смерти любым имуществом, в том числе тем, оборотоспособность которого ограничена. Но имуществом, изъятым из оборота, он не может распорядиться, т.к это имущество не является предметом гражданско-правовых сделок, к которым завещание и относится.

Гражданин может распорядиться не только наличным имуществом, но и имуществом, которое он может получить в будущем. Но каким бы имуществом гражданин ни распорядился, необходимо, чтобы право на имущество возникло у него при жизни. Например, если завещаны акции, которые при жизни завещателя не приносили дивидендов, а потом стали приносить, то эти дивиденды наследники получают в порядке наследственного правопреемства, т.к право на их получение имел бы и сам завещатель, если бы он был жив.

Завещатель может распорядиться своим имуществом или какой-либо ее частью, составив одно или несколько завещаний (п.2 ст.1120 ГК РФ). Завещатель может распорядиться всеми правами и обязанностями, кроме тех, которые не переходят по наследству по закону или в силу самой природы прав и обязанностей.

То есть завещатель может распорядиться правом собственности на земельный участок, правом на пай, правом на получение обещанного долга и др. Не может завещаться наследникам право авторства, право на авторское имя или право на неприкосновенность произведения, но вправе завещаться опубликование неизданных рукописей при жизни автора. **[[26]](#footnote-26)**

Воля завещателя может выразиться как в одном, так и в нескольких завещаниях, которые могут быть совершены как одновременно, так и в разное время. Причем приоритет отводиться завещанию, составленному позднее.

В дополнение к принципу свободы завещания нужно добавить, что завещатель может совершить завещание в пользу одного или нескольких лиц, как входящих, так и не входящих в круг наследников (п.1 ст.1121 ГК РФ). Завещатель может подназначить наследника, т.е. указать в завещании другого наследника на случай, если наследник по завещанию или наследник по закону умрет до открытия наследства либо одновременно с завещателем, либо после открытия наследства, не успев его принять, либо не примет наследство по другим причинам или откажется от него, либо не будет иметь право наследовать или будет отстранен от наследования как недостойный (пункт 2 статьи 1121 ГК РФ).

Завещатель может подназначить наследника по одному из предусмотренных законом оснований, нескольким из них или по всем из них.**[[27]](#footnote-27)**

Также принцип свободы завещания конкретизируется положением о том, что имущество, завещанное двум или нескольким наследникам без указания их долей в наследстве и без указания того, какие входящие в состав наследства вещи или права кому из наследников предназначаются, считается завещанным им в равных долях (п.1 ст.1122 ГК РФ). Если завещатель указал в завещании на части неделимой вещи (ст.133 ГК РФ), предназначенной каждому из наследников в натуре, это не влечет за собой недействительность завещания. Такая вещь считается завещанной в долях, соответствующих стоимости этих частей, а порядок пользования вещью устанавливается по соглашению наследников в соответствии с предназначенными им частями или определяется судом (п.2 ст.1122 ГК РФ). То есть в наследственном праве сохранена презумпция общей долевой собственности (п.3 ст.244 ГК РФ) со всеми вытекающими отсюда последствиями, в первую очередь касающиеся ее режима (ст. ст.244-252, 255 ГК РФ) .



Следующим принципом наследственного права является тайна завещания (ст.1123 ГК РФ), в соответствии с которой нотариус, другое удостоверяющее завещание лицо, переводчик, исполнитель завещания, свидетели, гражданин, подписывающий завещание вместо завещателя, не вправе до открытия наследства разглашать сведения, касающиеся содержания завещания, его совершения, изменения или отмены.

Разглашение сведений может быть любой формы: устный пересказ, публикация текста завещания в СМИ, показ текста заинтересованным лицам и т.п. Сведения, касающиеся содержания завещания (т.е. сведения о завещателе, наследстве, наследниках, наследственных долях, завещательном отказе, подназначении наследников и другие), о совершении (о факте его совершения, о том, кто присутствовал при этом), изменении или отмене (т.е. как именно это произошло: посредством нового завещания, или изменения текста прежнего завещания и т.п.). Этот принцип призван защитить неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну граждан, которые в соответствии с гражданским законодательством являются нематериальными благами, принадлежащими гражданину в силу закона, неотчуждаемы и непередаваемы иным способом. Поэтому завещателю очень важно, чтобы его воля в завещании была выражена свободно, без какого-либо давления извне, чтобы содержание завещания не было разглашено преждевременно. Нарушение тайны может быть выражено в сообщении по телефону содержания текста завещания заинтересованным лицам, передача по сети интернета и т.п.

В случае нарушения тайны завещания завещатель вправе потребовать компенсации морального вреда либо воспользоваться другими способами защиты гражданского права, предусмотренных ГК РФ.

Другие способы защиты - пресечение действий по разглашению сведений, нарушающих тайну завещания, присуждение к исполнению в натуре, возмещение причиненных убытков и т.п.

## Глава 2. Наследование по завещанию

## 2.1 Роль свидетелей в производстве по наследственным делам

Роль свидетелей, в производстве по наследственным делам, учитывая действующее законодательство, является значительной.

На свидетелей возлагается ряд обязанностей. Прежде всего, на них распространяется обязанность хранить тайну завещания. В случаях, прямо предусмотренных законом, свидетели обязаны присутствовать при составлении, подписании, удостоверении завещания или при передаче завещания нотариусу или иному уполномоченному на удостоверение завещания лицу.

Это предусмотрено в п. п.3 и 4 ст.1126 ГК РФ (закрытое завещание), п.2 ст.1127 ГК РФ (завещания, приравниваемые к нотариально удостоверенным), ч.2 п.1 ст.1129 ГК РФ (завещание при чрезвычайных обстоятельствах). В остальных случаях свидетели могут присутствовать по желанию завещателя. Если свидетель подписывает завещание наряду с завещателем (ч.2 п.4 ст.1125, ч.1 ч.2 ст.1127 ГК РФ), то он должен быть ознакомлен с содержанием завещания и на завещании указывается фамилия, имя, отчество и место жительство свидетеля в соответствии с документами, удостоверяющими его личность. Нельзя требовать от свидетеля подписывать завещание без ознакомления с ним.

В п.2 ст.1124 ГК РФ определен круг лиц, которые не могут быть свидетелями и не могут подписывать завещание вместо завещателя:

нотариус или другое удостоверяющее завещание лицо; но правила не препятствуют быть свидетелем другого нотариуса, не имеющего к удостоверению никакого отношения, если завещание удостоверяется в государственной нотариальной конторе;

лицо, в пользу которого составлено завещание или сделан завещательный отказ, супруг такого лица, его дети и родители;

граждане, не обладающие дееспособностью в полном объеме;

неграмотные;

граждане с 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 случаев, когда составлено закрытое завещание.

В случаях, когда при составлении, подписании, удостоверении завещания или при передаче его нотариусу или иному удостоверяющему завещание лицу присутствие свидетеля обязательно, то его отсутствие влечет недействительность завещания**[[28]](#footnote-28)**. И если свидетель не соответствует требованиям, установленным законам, то это тоже влечет недействительность завещания.

## 2.2 Форма и порядок совершения завещания

В настоящее время увеличилось количество судебных споров, связанных с оспариванием действительности завещаний. В связи с этим как лица, участвующие в деле, так и судьи сталкиваются с различными проблемами, в частности проблемой формы завещаний, а также порядка их удостоверения.

По общему правилу, установленному в п.1 ст.1124 ГК РФ, завещание требует письменной нотариальной формы. Однако из этого правила есть и исключения.

**Приказом Министерства юстиции Российской Федерации от 27 декабря 2007 г. N 256 утверждена "Инструкция о порядке совершения нотариальных действий главами местных администраций поселений и специально уполномоченными должностными лицами местного самоуправления поселений"**[[29]](#footnote-29)**.**

Указанная Инструкция разработана в соответствии с частью третьей статьи 39 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате от 11 февраля N 44621 (далее - Основы).

В соответствии со статьей 37 Основ в случае отсутствия в поселении нотариуса глава местной администрации поселения и специально уполномоченное должностное лицо местного самоуправления поселения (далее - должностные лица местного самоуправления):

имеют право совершать следующие нотариальные действия:

1) удостоверять завещания;

2) удостоверять доверенности;

3) принимать меры по охране наследственного имущества и в случае необходимости меры по управлению им;

4) свидетельствовать верность копий документов и выписок из них;

5) свидетельствовать подлинность подписи на документах;

законодательными актами Российской Федерации на должностных лиц местного самоуправления может быть возложено совершение и иных нотариальных действий.

Глава местной администрации поселения, в котором отсутствует нотариус, имеет право совершать нотариальные действия по должности.

Решением главы местной администрации поселения, в котором отсутствует нотариус, совершение нотариальных действий может быть возложено на одно или нескольких должностных лиц местного самоуправления.

Информация о принятом решении должна быть доведена до сведения граждан, проживающих на территории поселения, территориального органа Федеральной регистрационной службы и нотариальной палаты субъекта Российской Федерации.

Территориальный орган Федеральной регистрационной службы информирует глав местных администраций поселений, в которых отсутствуют нотариусы, о действующих на территории нотариальных округов, в пределах которых находятся соответствующие поселения, государственных нотариальных конторах и (или) нотариусах, занимающихся частной практикой, в том числе нотариусах, уполномоченных в установленном порядке выдавать свидетельства о праве на наследство и принимать меры по охране наследственного имущества.

Должностные лица местного самоуправления при совершении нотариальных действий руководствуются Конституцией Российской Федерации, конституциями (уставами) субъектов Российской Федерации, Основами, Гражданским кодексом Российской Федерации (далее - Кодекс) 2, иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации, принятыми в пределах их компетенции, а также международными договорами Российской Федерации[[30]](#footnote-30).

При совершении нотариальных действий должностные лица местного самоуправления обязаны соблюдать тайну совершаемых нотариальных действий, в связи с чем им запрещается разглашать сведения, оглашать документы, которые стали им известны в связи с совершением нотариальных действий, в том числе и после прекращения полномочий или увольнения с муниципальной службы, за исключением случаев, предусмотренных законом.

Сведения (документы) о совершенных нотариальных действиях могут выдаваться только лицам, от имени или по поручению которых совершены эти действия. Справки о совершенных нотариальных действиях выдаются по требованию суда, прокуратуры, органов следствия в связи с находящимися в их производстве уголовными, гражданскими или административными делами, а также по требованию судебных приставов-исполнителей в связи с находящимися в их производстве материалами по исполнению исполнительных документов. Справки о завещании выдаются только после смерти завещателя по представлению свидетельства о смерти.

Правила о соблюдении тайны нотариальных действий распространяются также на лиц, которым о совершении нотариальных действий стало известно в связи с выполнением ими служебных обязанностей.

Суд может освободить должностное лицо местного самоуправления от обязанности сохранения тайны, если против него возбуждено уголовное дело в связи с совершением нотариального действия.

Должностные лица местного самоуправления обязаны оказывать физическим и юридическим лицам содействие в осуществлении их прав и защите законных интересов, разъяснять им права и обязанности, предупреждать о последствиях совершаемых нотариальных действий с тем, чтобы юридическая неосведомленность не могла быть использована им во вред.

Нотариальное делопроизводство осуществляется должностными лицами местного самоуправления в соответствии с правилами нотариального делопроизводства, утверждаемыми Министерством юстиции Российской Федерации совместно с Федеральной нотариальной палатой.

Нотариальное делопроизводство ведется должностными лицами местного самоуправления на языке, предусмотренном законодательством Российской Федерации, республик в составе Российской Федерации, автономной области и автономных округов. Если обратившееся за совершением нотариального действия лицо не владеет языком, на котором ведется нотариальное делопроизводство, тексты оформленных документов должны быть переведены ему нотариусом или переводчиком.

При совершении нотариального действия должностным лицом местного самоуправления на документы проставляется собственноручная подпись указанного лица и оттиск печати местной администрации поселения.

Нотариальные действия, указанные в пункте 1 "**Инструкции о порядке совершения нотариальных действий главами местных администраций поселений и специально уполномоченными должностными лицами местного самоуправления поселений",** за исключением принятия мер к охране наследственного имущества и в случае необходимости по управлению им (подпункт 3 пункта 1 указанной Инструкции), могут быть совершены должностным лицом местного самоуправления в местной администрации любого поселения в случае отсутствия в нем нотариуса.

Нотариальные действия совершаются при предъявлении всех необходимых для этого документов и уплате государственной пошлины или нотариального тарифа.

В соответствии с пунктом 26 выше указанной Инструкции, должностные лица местного самоуправления не вправе для совершения нотариальных действий выезжать за пределы территории поселения, в местной администрации которого они работают.

## 2.3 Нотариально удостоверенное завещание

При нотариальном удостоверении завещания оно должно быть написано завещателем или записано с его слов нотариусом. При написании или записи завещания могут быть использованы технические средства (электронно-вычислительная машина, пишущая машинка и др.).

Завещание, записанное нотариусом со слов завещателя, до его подписания должно быть полностью прочитано завещателем в присутствии нотариуса. Если завещатель не в состоянии лично прочитать завещание, его текст оглашается для него нотариусом, о чем на завещании делается соответствующая надпись с указанием причин, по которым завещатель не смог лично прочитать завещание[[31]](#footnote-31).

Завещание должно быть собственноручно подписано завещателем. Если завещатель в силу физических недостатков, тяжелой болезни или неграмотности не может собственноручно подписать завещание, оно по его просьбе может быть подписано другим гражданином (рукоприкладчиком) в присутствии нотариуса. В завещании должны быть указаны 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.

Вместе с тем возможность совершения завещаний с участием рукоприкладчика установлена законом исключительно в отношении случаев, когда завещание оформляется в нотариальной и приравненной к ней форме (ст.1127 ГК РФ). Закрытое завещание обязательно должно быть не только собственноручно написано, но и собственноручно подписано завещателем (п.2 ст.1126 ГК РФ).

Несоблюдение этого правила влечет за собой недействительность закрытого завещания. Также собственноручно должно быть подписано завещательное распоряжение правами на денежные средства в банках и иных кредитных организациях, которым предоставлено право привлекать во вклады или на другие счета денежные средства граждан (ст.1128 ГК РФ). Подписание простого письменного завещания рукоприкладчиком недопустимо, даже если оно совершается в чрезвычайных обстоятельствах и в положении, явно угрожающем жизни завещателя. Такой документ не сможет быть в судебном порядке признан завещанием.

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

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

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

При удостоверении завещания нотариус обязан разъяснить завещателю содержание ст.1149 ГК РФ и сделать об этом на завещании соответствующую надпись.

Нотариально удостоверенное завещание регистрируется в реестре регистрации нотариальных действий; сведения об удостоверенном завещании вносятся в алфавитную книгу учета завещаний[[32]](#footnote-32).

## 2.4 Недействительность завещания

В действующем в настоящее время ГК РФ содержатся специальные нормы, которые достаточно подробно регулируют основания и порядок признания завещания недействительным (статья 1131 ГК РФ), если при совершении завещания допускаются нарушения как общих требований, предъявляемых ГК РФ к действительности сделок, так и специальных требований, предъявляемых к порядку совершения завещаний (глава 62 раздела V "Наследование по завещанию").

При этом в зависимости от допущенных нарушений завещание либо признается недействительным по решению суда (оспоримое завещание), либо является недействительным независимо от такого признания (ничтожное завещание). Так, в соответствии со ст.1118 ГК РФ завещание вправе совершить только тот, кто на момент его совершения обладает дееспособностью в полном объеме.

Совершенно ясно, что, если представлены доказательства, подтверждающие, что в момент совершения завещания завещатель не обладал полной дееспособностью (по решению суда был признан недееспособным или ограниченно дееспособным), такое завещание недействительно и не может исполняться, даже если по этому поводу не было вынесено решение о признании завещания недействительным. Таким же ничтожным является завещание, совершенное в отсутствие свидетелей, если их присутствие в соответствии с законом обязательно (п.3 ст.1124 ГК РФ).

Между тем для признания завещания недействительным в силу того, например, что гражданин совершил его под влиянием угрозы или насилия (ст.179 ГК РФ), что завещатель в момент совершения завещания не отдавал отчет своим действиям (ст.177 ГК РФ), что завещание было подписано другим лицом без просьбы и без ведома завещателя (п.3 ст.1125 ГК РФ), требуется решение суда[[33]](#footnote-33)1. Такое завещание является оспоримым.

В Кодексе установлены специальные правила, касающиеся оспаривания завещания. Во-первых, предусмотрено, что оспаривание завещания до открытия наследства не допускается, оно может быть оспорено только после смерти завещателя. Во-вторых, оспорить завещание вправе лишь то лицо, права и законные интересы которого нарушены завещанием. Например, заявить требование о признании завещания недействительным могут наследники по закону, а также наследники по ранее составленному завещанию, которое было отменено последующим оспариваемым завещанием (п.2 ст.1131 ГК РФ).

В ст.1131 ГК РФ содержится новая норма, смысл которой заключается в том, что не все нарушения порядка составления, подписания и удостоверения завещания должны приводить к признанию завещания недействительным. Эта норма касается оспоримых завещаний и ориентирует суд на то, что описки и другие незначительные нарушения порядка совершения завещания не должны служить основанием для признания завещания недействительным, если суд установит, что они не влияют на возможность установления и понимания действительной воли завещателя (п.3 ст.1131 ГК РФ).

Ясно, что некомпетентность или невнимательность тех, кому предоставлено право удостоверять завещания, не должна отражаться на интересах граждан. С учетом этого в новом ГК РФ установлено, что, если при наличии нарушений все же не возникает сомнений в понимании действительной воли завещателя, такое завещание не должно признаваться недействительным.

Оценить значимость допущенных нарушений с точки зрения влияния их на понимание действительной воли наследодателя, выраженной в завещании, и применить соответствующие последствия вправе только суд.

Недействительным может быть как завещание в целом, так и содержащиеся в нем отдельные завещательные распоряжения. Так, если завещатель вопреки требованию закона лишает обязательных наследников причитающейся им наследственной доли или снижает ее размер, завещание признается недействительным только в этой части[[34]](#footnote-34).

Статья 1131 ГК РФ не содержит нормы, устанавливающей специальные последствия недействительности завещания. В этом случае наступают общие последствия, предусмотренные ст.167 ГК РФ: недействительное завещание само по себе не влечет юридических последствий, то есть наследование по завещанию, признанному недействительным, не открывается и такое завещание не исполняется.

Вместе с тем в пункте 5 статьи 1131 ГК РФ содержится уточняющая норма: недействительность завещания не лишает указанных в нем наследников права наследовать имущество этого же наследодателя по закону или на основании другого действительного завещания.

## 2.5 Отмена и изменение завещания

Принцип свободы завещания и его односторонний характер предопределяют также и то, что гражданин, совершивший завещание, вправе в любое время его изменить или отменить. Такое же право предоставлялось завещателю и ранее действовавшим законодательством, но теперь оно уточнено и конкретизировано (ст.1130 ГК РФ).

В Гражданском кодексе РФ названы те же способы изменения и отмены завещания, что и в ранее действовавшем законодательстве. Они сводятся к следующему. Изменить завещание наследодатель может только путем составления нового завещания, в котором содержатся иные распоряжения в отношении части наследственного имущества. Например, в предшествующем завещании гражданин все свое имущество завещал дочери, а в последующем указал, что из принадлежащего ему имущества автомобиль он завещает сыну. В такой ситуации второе завещание изменяет первое. В случае открытия наследства действительными будут оба завещания, на основании которых к сыну перейдет автомобиль, а к дочери все остальное имущество наследодателя[[35]](#footnote-35).

Последующим завещанием может быть не только изменено, но и отменено ранее составленное завещание. Этот результат наступает, когда предыдущее завещание полностью противоречит последующему. Например, если по предыдущему завещанию гражданин завещал принадлежащую ему квартиру сыну, а в последующем указал в качестве наследника на эту же квартиру дочь, это означает, что первое завещание полностью отменено и к наследованию по второму завещанию будет призываться только дочь завещателя.

В соответствии с Основами законодательства РФ о нотариате (ст.58), отмена завещания может быть произведена путем подачи уведомления, которое должно быть нотариально удостоверено. Практика применения этой нормы Основ была неоднозначной и нередко нотариусами в качестве способа отмены завещания принимались как уведомление, так и заявление, где была нотариально удостоверена лишь подпись заявителя[[36]](#footnote-36).

Между тем в наследственных правоотношениях отмена завещания имеет такое же значение, как и совершение завещания, поскольку порождает иные, чем предусмотренные завещанием, правовые последствия.

Именно на такой позиции стоит законодатель, предусмотрев в новом ГК РФ, что завещание может быть отменено также посредством распоряжения о его отмене. При этом распоряжение об отмене завещания должно быть совершено в любой форме, установленной Кодексом для совершения завещания (п.4 ст.1130). Таким образом, распоряжение об отмене завещания, как и само завещание, является односторонней сделкой, к нему соответственно применяются нормы Кодекса, определяющие общие условия действительности сделок и основания признания их недействительными. Так, распоряжение об отмене завещания, составленное без соблюдения правил ГК РФ о форме завещания, приведет к недействительности такого распоряжения по основаниям его ничтожности, а распоряжение, составленное под влиянием угрозы или насилия либо в условиях, когда завещатель не отдавал отчет своим действиям, может привести к признанию распоряжения недействительным по решению суда.

Поскольку в практике нередко допускалось разное понимание правовых последствий, к которым должны приводить изменение или отмена завещателем совершенного завещания, в ГК РФ включена по этому поводу специальная норма (п.2 ст.1130): завещание, отмененное полностью или частично последующим завещанием, не восстанавливается, если последующее завещание отменено завещателем полностью или в соответствующей части. Таким образом, речь идет о безвозвратности такой отмены.

Например, если гражданин оставил по завещанию своей супруге приобретенную им еще до брака дачу, а затем в последующем завещании эту же дачу завещал сыну от первого брака, а затем сделал распоряжение об отмене второго завещания, наступит наследование по закону, поскольку первое завещание, отмененное последующим, не восстанавливается в связи с отменой этого последующего завещания. Таким образом, ни одного завещания нет[[37]](#footnote-37).

Иные последствия наступают, если последующее завещание признано недействительным по любому основанию. Как известно, сделка, признанная недействительной, не влечет юридических последствий за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью (ст.167 ГК РФ). В рассматриваемом случае юридическим последствием признания последующего завещания недействительным является восстановление предыдущего завещания, то есть наследование осуществляется в соответствии с предыдущим завещанием (п.3 ст.1130). Такие же последствия наступят, если будет признано недействительным распоряжение об отмене завещания.

## 2.6 Толкование завещания

Норма, содержащая правила о толковании завещания (ст.1132 ГК РФ) является новеллой. В ней определены субъекты, которым предоставлено право толковать завещание: нотариус, исполнитель завещания и суд, а также установлены способы толкования и последовательность их использования[[38]](#footnote-38).

В первую очередь принимается во внимание буквальный смысл содержащихся в завещании слов и выражений и лишь в случае неясности буквального смысла какого-либо положения завещания он устанавливается путем сопоставления этого положения с другими положениями и смыслом завещания в целом. Толкование завещания должно быть подчинено одной цели: уяснение и осуществление воли завещателя.

В соответствии со ст.1132 ГК РФ, 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); суд.

При толковании завещания не просто принимается во внимание буквальный смысл имеющихся в нем слов и выражений, но и анализируется существо содержащихся в нем распоряжений.

Например, завещателем совершено завещание, в соответствии с которым он завещает принадлежащую ему квартиру дочери и сыну в равных долях каждому. Однако при оформлении наследственных прав после его смерти установлено, что квартира принадлежит завещателю и его супруге на праве общей долевой собственности. При толковании такого завещания будет неправильно руководствоваться только буквальным смыслом изложенных в нем слов, касающихся имущественного объекта завещания, поскольку завещатель не мог распорядиться квартирой целиком. Вместе с тем оснований для отказа в выдаче наследникам свидетельства о праве на наследство по завещанию также не имеется. Нотариус, руководствуясь принципом толкования завещания, должен выдать указанное свидетельство на долю в праве общей собственности на завещанную квартиру, принадлежащую наследодателю.

В процессе толкования завещания устанавливается 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.

В новом законодательстве предусмотрено несколько разнообразных вариантов составления завещания. По общему правилу, завещание составляется в нотариальной конторе, хотя в случае болезни завещателя можно пригласить нотариуса к больному на дом или в лечебное учреждение[[39]](#footnote-39).

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 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) 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.

На завещании должно быть указано, что завещатель предупрежден о правилах об обязательной доле нетрудоспособных 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, 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 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 современных условиях завещания удостоверяют частные нотариусы[[40]](#footnote-40).

Законом не предусмотрено вынесения какого-либо специального процессуального документа о толковании завещания. Проведенная процедура толкования завещания находит свое отражение в дальнейших действиях лица, наделенного правом толкования завещания.

Так, предполагается, что нотариус использовал принцип толкования завещания, если им на основании указанного завещания выдано свидетельство о праве на наследство либо, напротив, вынесено постановление об отказе в выдаче свидетельства о праве на наследство по мотивам несоответствия завещания требованиям закона[[41]](#footnote-41).

## 2.7 Обязательная доля

Развитие наследственного права в советский и в постсоветский период свидетельствует о постепенном отказе от тех ограничений в области наследования, которые имели место в первые годы Советской власти.

В настоящее время закрепление в Гражданском кодексе Российской Федерации (далее - ГК РФ) принципа свободы завещания выражается в предоставлении любому гражданину возможности распорядиться своим имуществом на случай смерти в порядке, определенном законом, либо воздержаться от подобного распоряжения[[42]](#footnote-42).

При всей свободе, которая предоставляется гражданину в распоряжении принадлежащим ему имуществом на случай смерти, закон устанавливает единственное ограничение правила об обязательной доле в наследстве (ст.1149 ГК РФ). Как отмечает Б.А. Булаевский, правила об обязательной доле в наследстве являются единственным ограничением свободы завещания и являются границей действия принципа свободы завещания[[43]](#footnote-43). В юридической литературе высказываются различные мнения относительно обязательной доли в наследстве.

Так, например, обязательная доля представляет собой "часть наследственного имущества, которая должна быть передана наследнику независимо от того что, сказано в завещании"[[44]](#footnote-44); это "определенная доля в наследстве, которая бронируется для особой категории наследников независимо от содержания завещания"[[45]](#footnote-45); "личное предоставление"[[46]](#footnote-46) и "своеобразный гарантийный минимум для необходимых наследников"[[47]](#footnote-47).

Очевидно, что наличие института обязательной доли в российском наследственном праве призвано поддержать отдельную категорию лиц, нуждающихся в особой защите (возраст, состояние здоровья), а также обеспечить материальным достатком.

В соответствии с п.1 ст.1149 ГК РФ несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя, его нетрудоспособный супруг и родители, а также нетрудоспособные иждивенцы наследодателя наследуют независимо от содержания завещания не менее половины доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону (обязательная доля).

ГК РСФСР 1922 г. предусматривал размер обязательной доли не менее трех четвертых законной доли. Согласно ГК РСФСР 1964 г. размер обязательной доли составлял две трети доли, которая причиталась бы каждому из необходимых наследников при наследовании по закону. С принятием третьей части действующего ГК РФ произошло снижение размера обязательной доли.

В ГК РФ круг обязательных наследников достаточно узок. В их число входят несовершеннолетние и нетрудоспособные дети наследодателя, в том числе усыновленные, его нетрудоспособный супруг и родители, а также несовершеннолетние и нетрудоспособные иждивенцы. Праву на обязательную долю придан личный характер, т.е. это право неразрывно связано с личностью обязательного наследника и оно не может перейти к другим лицам.

Наследственное право Франции, Германии, Англии также содержит указание об обязательной доле в наследстве при наследовании имущества наследодателя.

В Германии, например, согласно §2303-2338 Германского гражданского уложения (далее - ГГУ) предусматривается "система обязательной доли", согласно которой обязательный дольщик "является не наследником по закону, а кредитором, который вправе требовать выплаты ему определенной суммы наследниками по завещанию"[[48]](#footnote-48).

Во Франции имущество наследодателя распадается на часть, находящуюся в его свободном распоряжении (quotite disponible), и часть, которая именуется в законе резервом (reserve).

В Англии, напротив, законодательству неизвестны такие понятия, как "резерв" или "обязательная доля". Сравнительно недавно в английском праве появились средства защиты интересов семьи наследодателя. Акт о наследовании (об обеспечении семьи) 1938 года предоставил возможность пережившему супругу, несовершеннолетним и нетрудоспособным детям право просить суд о назначении им "разумного" содержания из наследственного имущества, если оно не было обеспечено завещанием. Позднее согласно Акту "О наследовании" 1975 г. (далее - Акт о наследовании) воспользоваться правом о назначении "разумного" содержания предоставлялось бывшему супругу наследодателя, не вступившему в другой брак, детям умершего, в том числе еще не родившимся, иждивенцам и некоторым другим лицам, не связанным с наследодателем кровным родством.

Акт о наследовании предоставил более широкие полномочия по определению размера и способа исчисления "разумного" содержания указанным лицам[[49]](#footnote-49). Правом на обязательную долю в Германии обладают нисходящие родственники, родители и супруг, исключенные из числа наследников завещательным распоряжением или в том случае, если их доля по завещанию меньше, чем половина их законной доли (§ 2303 - 2305 ГГУ) [[50]](#footnote-50), получающие при этом половину той доли, которая причиталась бы им при наследовании по закону. При этом в обязательную долю засчитывается все, что наследник, имеющий право на такую долю, получает из наследства по какому-либо основанию, в том числе стоимость установленного в пользу такого наследники завещательного отказа.

Для Франции характерно, что все наследники, принадлежащие к классу нисходящих (дети, усыновленные, внуки и т.д.), пользуются правом на резерв. Размер резерва составляет половину наследства, если наследодатель оставил одного законнорожденного ребенка, две трети - если осталось двое детей и три четверти - если трое детей и более.

Следует отметить, что переживший супруг во Франции права на резерв не имеет и потому может быть полностью лишен наследства. Для внебрачного ребенка, наследующего после своих отца или матери наряду с законнорожденными детьми, размер резерва составляет половину того, что причиталось бы ему, если бы он был законнорожденным. Если же он наследует наряду с братьями и сестрами наследодателя или с их нисходящими, размер повышается до трех четвертей. Восходящие наследники также имеют право на резерв при условии, что они призваны к наследованию по закону. Размер резерва составляет четверть наследства для каждой линии отцовской и материнской[[51]](#footnote-51).

Размер обязательной доли в Англии устанавливается по усмотрению суда, во Франции зависит от наследников, призванных к наследованию.

Для России и Германии размер обязательной доли является одинаковым, а также совпадает круг субъектов, являющихся необходимыми наследниками. Во Франции и России необходимые наследники являются полноправными наследниками, а в Германии и Англии - лишь кредиторами, которые вправе требовать выплаты им определенной суммы наследниками по завещанию.

## Заключение

История правового регулирования института наследования в России переживала различные крайние формы.

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

Однако одним из существенных недостатков ГК РФ 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 РФ 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).

Раздел V части третьей ГК посвящен наследственному праву. Оно претерпело серьезные изменения. Прежде всего, иной стала структура этого раздела. На первое место поставлено теперь регулирование наследования по завещанию. Наследование по закону имеет место тогда, когда нет завещания.

Законодатель предусмотрел свободу завещания, т.е. предоставил гражданину право завещать любое свое имущество назначенным им лицам (с соблюдением правил об обязательной наследственной доле, о чем будет сказано далее). Тайна завещания сохраняется, поскольку до смерти гражданина запрещено разглашать сведения, касающиеся содержания завещания.

Впервые законом регулируется наследование отдельных видов имущества. Это права, связанные с участием в хозяйственных товариществах и производственных кооперативах (ст.1176 ГК РФ), в потребительских кооперативах (ст.1177 ГК РФ), наследование предприятий, земельных участков (ст. ст.1181 ГК РФ, 1178 ГК РФ), фермерского хозяйства (ст.1180 ГК РФ), государственных наград (ст.1185 ГК РФ).

К сожалению, нет отдельного правила о наследовании квартир (если не считать некоторых положений ст.1168 ГК РФ). Между тем на практике встречаются серьезные затруднения (в частности, при наследовании однокомнатных квартир, когда они переходят по наследству к различным семьям). Следовало бы установить возможность в этих случаях справедливой компенсации, определяемой судом.

Наследование имущества служит охране права частной собственности граждан. В то же время оно призвано способствовать укреплению семьи, поскольку закон относит к числу наследников лиц, связанных с наследодателем кровным родством, отношениями супружества, усыновления, охраняет права нетрудоспособных членов семьи.

## Список нормативно-правовых актов и литературы

Нормативно-правовые акты:

1. Конституция РФ Принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. по состоянию на 01 февраля 2005г. - СПб.: Издательский Дом А. Громова. - 2005. - 64с.

2. Гражданский кодекс РФ Ч. З от 26 ноября 2001 г №146-ФЗ / СЗ РФ 3 декабря 2001г. №49 Ст.4552. (с изменениями от 26 марта 2007 года).

3. Семейный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 1995 г. N 223-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. - 1 января 1996 г. - Ст.16.

4. Основы законодательства Российской Федерации о нотариате (по состоянию на 15 февраля 2008 года). Новосибирск. 2008.

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

6. **Инструкция о порядке совершения нотариальных действий главами местных администраций поселений и специально уполномоченными должностными лицами местного самоуправления поселений. /Утверждена Приказом Министерства юстиции Российской Федерации от 27 декабря 2007 года N 256 // Справочно-правовая система Консультант плюс.**

**7. Приказ Министерства юстиции Российской Федерации от 27 декабря 2007 года N 256 "Об утверждении Инструкции о порядке совершения нотариальных действий главами местных администраций поселений и специально уполномоченными должностными лицами местного самоуправления поселений". /Зарегистрирован в Минюсте РФ 27 декабря. Регистрационный N 10832. // Справочно-правовая система Консультант плюс.**

Научная и учебная литература:

1. Барщевский М.Ю. Если открылось наследство. - М.: Юридическая литература. 2008.

2. Барщевский М.Ю. Наследственное право. - М.: 2006.

3. Братчикова Н.В. Новые правила совершения завещательных распоряжений правами на денежные средства в банках. // Адвокат. - 2002. - N 12.

4. Блинков О.Е. Ответственность наследников по долгам наследодателя (практические соображения). // Нотариус. - 2004. - N1.

5. Виноградова Р.И. Дмитриева Г.К. Репин B. C. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации части третьей. /под ред. под ред.В.П. Мозолина. - М.: НОРМА-ИНФРА, - 2006.

6. Васильев Р. ф. Правовые акты органов управления. М., 1970

7. Власов Ю.Н. Наследственное право Российской Федерации. Учебно-методическое пособие. - М.: Проспект, 1998.

8. Власов Ю.Н., Калинин В.В. Наследственное право: курс лекций. - М., Юрайт, 2007.

9. Вранцева Е., Герасимов А., Степенин М. Борьба за профессорское наследство. // Коммерсантъ - Daily. - 2006. - №96.

10. Гражданское право. Учебник. Часть 3. / под ред.А.Н. Сергеева, Ю.К. Толстого. - М., Проспект, 2008.

11. Гражданское право. Учебник. / Под ред. Масляева А.В. - М., Норма, 2000.

12. Гражданское право. В 2-х т. / Отв. ред. Е.А. Суханов. М., 2003. Т.1. С.222.

13. Гражданское право. Часть 3. / Под ред.А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. М., 1998.

14. Гражданское право, Особенная часть. / Под. ред. О.А. Красавчикова. Учебник. - М.: Норма, 2005. - 437 С.

15. Гурова Т.В. Актуальные проблемы теории источников права: Дисс. к. ю. н. - Самара, 2005.

16. Гущин В.В. Наследственное право. Учебное пособие. - М., Дашков и Ко, 2005.

17. Долинская В.В. Источники гражданского права // Труды Московской Государственной Юридической Академии. М., 2007, № 2. С.38 - 51

18. Зайцева Т.И., Крашенинников П.В. Наследственное право. Комментарий законодательства РФ и практика его применения. - М.: Статут, 2005.

19. Карапетян С.А. Источники конституционного права РФ: Дисс. к. ю. н. Ростов-на-Дону, 2007.

20. Крылова З. "Новеллы наследственного права в третьей части ГК РФ" // "Российская юстиция", № 3.2006.

21. Комментарий к части третьей гражданского кодекса Российской Федерации /под ред.А.Л. Маковского, Е.А. Суханова. Издательская группа "Юристъ", 2006.

22. Костычева А.И. Наследование по завещанию. // Бюллетень нотариальной практики. - 2003. - N2.

23. Маковский А.Л. Как лучше гарантировать наследование (нормы наследственного права в проекте Части третьей Гражданского кодекса Р. Ф) // Законодательство и экономика. - 2007. - №3-№4.

24. Маковский А.Л. О концепции первой части гражданского кодекса // Вестник Высшего арбитражного суда РФ, 2005, № 4, С.83.

25. Маковский А.Л., Шилохвост О.П. Вводный комментарий к части третьей Гражданского кодекса Р Ф. // Юрист. - 2001. - №48.

26. Мананников О.В. Наследование по завещанию и недействительность завещания. // Нотариус. - 2003. - N1.

27. Мизинцев Н. Обязательная доля в наследстве. // "Домашний адвокат", 2006. - №2.

28. Микрюков В. Пределы обременения наследственных прав завещательный отказом. // Российская юстиция - 2004. - N 1.

29. Мымбаренко А.Г. Рекомендации нотариуса. Новое в правовом регулирование удостоверения завещаний командирами воинских частей по третьей части гражданского кодекса РФ. // Право в Вооруженных Силах. - 2002. - №3.

30. Нерсесянц В.С. От социализма к цивилизму: свобода, равенство, собственность // Собственность: право и свобода. М., 2002, С.4.

31. Никольский СЕ. Преимущественные права в наследственном праве. // Нотариус. - 2004. - N1.

32. Никитюк П.С. Наследственное право и наследственный процесс. - М.: 2003.

33. Обзор судебной практики Верховного Суда РФ за четвертый квартал 1999 г. Определение N 74В99пр-17 // Бюллетень ВС РФ. 2000. N 7.

34. Плеханова В. Исполнение завещания душеприказчиком. // Закон. - 2007. - №4.

35. Постатейный научно-практический комментарий части третьей Гражданского Кодекса РФ, под ред. Эрделевского А.М., Агентство (ЗАО)"Библиотечка РГ", 2006.

36. Репин В.С. Комментарий к Основам законодательства РФ о нотариате. - М.: Норма-Инфра, 2006.

37. Разинкова М.Н. Закрытое завещание. // Нотариус. - 2002. - N4. Советское гражданское право, под ред. Новицкого И.Б., М., 1959.

38. Советское гражданское право, часть 2, отв. ред., Смирнов В.Т. Толстой Ю.К. Юрченко А.К., Л., 1982.

39. Рождественский С.Н. Завещание как сделка по гражданскому законодательству // Бюллетень нотариальной практики. 2003. N5.

40. Советское гражданское право, т.2. Изд.2. Под ред. О.А. Красавчикова. Учебник. - М.: "Высшая школа", 1973.

41. Телюкина М.В. Комментарий к разделу V Гражданского кодекса Российской федерации. // Законодательство и экономика. - 2002. - №№ 8, 9, 10, 11

42. Хаскельберг Б. Наследование по закону нетрудоспособными иждивенцами. /Российская юстиция. - 2003. – N 7.

43. Храмцов К. Обеспечение свободы завещания наследодателя. // Российская юстиция. - 2008. - N 11.

44. Эйдинова Э.Б. Наследование по закону и завещанию. - М.: 2005.

45. Ярошенко К. Наследование по завещанию. // Закон. - 2007. - № 4.

1. Собрание законодательства РФ. 2001. N 49. Ст. 4552. [↑](#footnote-ref-1)
2. Владимирский-Буданов М.Ф. Обзор истории русского права. Ростов-на-Дону: Феникс, 2005. -С. 460. [↑](#footnote-ref-2)
3. Источники права: Русская Правда. Выпуск шестой / Р.Л. Хачатуров. Тольятти: Изд-во ТолПИ, 2007. – С.118. [↑](#footnote-ref-3)
4. СУ РСФСР. 1918. N 34. Ст. 456. [↑](#footnote-ref-4)
5. СУ РСФСР. 1922. N 36. Ст. 423. [↑](#footnote-ref-5)
6. Постановление ЦИК и СНК СССР от 29 января 1926 г. N 6. [↑](#footnote-ref-6)
7. Ведомости Верховного Совета СССР. 1945. N 15. [↑](#footnote-ref-7)
8. Основы гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик от 8 декабря 1961 г.// Ведомости Верховного Совета СССР. 1961. N 50. Ст. 525. [↑](#footnote-ref-8)
9. Власов Ю.Н., Калинин В.В. Наследственное право: курс лекций. – М., Юрайт, 2007. – С. 13. [↑](#footnote-ref-9)
10. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации части третьей./под ред. А.Л. Маковского, Е.А.Суханова. - М.: Юристъ, 2006. – С. 7. [↑](#footnote-ref-10)
11. Основы законодательства РФ о нотариате от 11 февраля 1993 года (по состоянию на 15 февраля 2008 года). Сибирское университетское издательство. Новосибирск. 2008. [↑](#footnote-ref-11)
12. Ярошенко К. Наследование по завещанию. // Закон.-2007.-№ 4. – С.27. [↑](#footnote-ref-12)
13. Эйдинова Э.Б. Наследование по закону и завещанию. – М.: 2005. – С. 119. [↑](#footnote-ref-13)
14. Маковский А.Л., Шилохвост О.П. Вводный комментарий к части третьей Гражданского кодекса РФ. // Юрист.-2007.- № 48. – С. 217. [↑](#footnote-ref-14)
15. Основы нотариата. М., 2005. – С. 231. [↑](#footnote-ref-15)
16. Гражданское право. В 2-х т. / Отв. ред. Е.А. Суханов. М., 2003. Т. 1. -С.222. [↑](#footnote-ref-16)
17. Гражданское право. Часть 3. / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. М., 2008. -С.510. [↑](#footnote-ref-17)
18. Барщевский М.Ю. Если открылось наследство. - М.: Юридическая литература, 2003. – С.130. [↑](#footnote-ref-18)
19. Гражданское право, Особенная часть. / Под. ред. О.А. Красавчикова. Учебник. – М.: Норма, 2005. - С.430. [↑](#footnote-ref-19)
20. Баринов Н. А., Козлова М. Ю. Антимонопольное законодательство РФ (вопросы теории и практики). Волгоград, 2001. С. 19. [↑](#footnote-ref-20)
21. Маковский А. Л. О концепции первой части гражданского кодекса.// Вестник Высшего арбитражного суда РФ, 2005, № 4. - С. 83; Нерсесянц В. С. От социализма к цивилизму: свобода, равенство, собственность //Собственность: право и свобода. М., 2002. -С. 4. [↑](#footnote-ref-21)
22. Мананников О.В. Наследование по завещанию и недействительность завещания.// Нотариус. - 2007. - N1. – С.37. [↑](#footnote-ref-22)
23. Гущин В.В. Наследственное право. Учебное пособие. – М., Дашков и Ко, 2005. – С.429. [↑](#footnote-ref-23)
24. Гражданское право. Часть 3. / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. М., 2008. - С.589. [↑](#footnote-ref-24)
25. Барщевский М.Ю. Наследственное право. - М.: 2006. – С.137. [↑](#footnote-ref-25)
26. Барщевский М.Ю. Наследственное право. - М.: 2006. – С. 397. [↑](#footnote-ref-26)
27. Барщевский М.Ю. Наследственное право.-М.: 2006. – С.401. [↑](#footnote-ref-27)
28. Гражданское право. Часть 3. / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. М., 2008. - С.590. [↑](#footnote-ref-28)
29. **Приказ Министерства юстиции Российской Федерации от 27 декабря 2007 г. N 256 Зарегистрирован в Минюсте РФ 27 декабря. Регистрационный N 10832.** [↑](#footnote-ref-29)
30. **«Инструкция о порядке совершения нотариальных действий главами местных администраций поселений и специально уполномоченными должностными лицами местного самоуправления поселений»/Справочно- правовая система Консультант-плюс.** [↑](#footnote-ref-30)
31. Виноградова Р.И. Дмитриева Г.К. Репин B.C. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации части третьей./под ред. под ред. В.П. Мозолина. - М.: НОРМА-ИНФРА, -2006. [↑](#footnote-ref-31)
32. Гонгало Б.М., Зайцева Т.И., Крашенинников П.В., Юшкова Е.Ю., Ярков В.В. Настольная книга нотариуса. В 2 т. Т. II. – С. 144. [↑](#footnote-ref-32)
33. 1 Ярошенко К. Отдельные вопросы наследственного права в судебной практике.//Российская юстиция. 2001. №11. – С. 18. [↑](#footnote-ref-33)
34. Рождественский С.Н. Завещание как сделка по гражданскому законодательству//Бюллетень нотариальной практики. 2003. N5. – С. 39. [↑](#footnote-ref-34)
35. Мананников О.В. Наследование по завещанию и недействительность завещания.// Нотариус. - 2003. - N1. – С.40. [↑](#footnote-ref-35)
36. Храмцов К. Обеспечение свободы завещания наследодателя.//Российская юстиция.- 2008.-N 11.-С.54. [↑](#footnote-ref-36)
37. Никольский СЕ. Преимущественные права в наследственном праве.//Нотариус. - 2004. - N1. – С. 67. [↑](#footnote-ref-37)
38. Виноградова Р.И. Дмитриева Г.К. Репин B.C. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации части третьей./под ред. под ред. В.П. Мозолина. - М.: НОРМА-ИНФРА, -2006. –С.417. [↑](#footnote-ref-38)
39. Зайцева Т.И., Крашенинников П.В. Наследственное право. Комментарий законодательства РФ и практика его применения. - М.: Статут, 2005. – С.577. [↑](#footnote-ref-39)
40. Зайцева Т.И., Крашенинников П.В. Наследственное право. Комментарий законодательства РФ и практика его применения. - М.: Статут, 2005. – С.430. [↑](#footnote-ref-40)
41. Костычева А.И. Наследование по завещанию.//Бюллетень нотариальной практики. - 2003. - N2. – С.41. [↑](#footnote-ref-41)
42. Виноградова Р.И. Дмитриева Г.К. Репин B.C. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации части третьей./под ред. под ред. В.П. Мозолина. - М.: НОРМА-ИНФРА, -2006. –С. 600. [↑](#footnote-ref-42)
43. Булаевский Б.А. Наследственное право. Ин-т законодательства и сравн. правоведения при Правительстве Российской Федерации /Отв. ред. К.Б. Ярошенко. М: Волтерс Клувер, 2005. - С. 33. [↑](#footnote-ref-43)
44. Виноградова Р.И., Дмитриева Г.К., Репин В.С. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части третьей /Под ред. В.П. Мозолина. М.: НОРМА, 2002. - С. 90. [↑](#footnote-ref-44)
45. Гущин В.В., Дмитриев Ю.А. Наследственное право и процесс. М.: ЭКСМО, 2004. С. 124. [↑](#footnote-ref-45)
46. Ярошенко К.Б. Комментарий к части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации /Под ред. А.Л. Маковского, Е.А. Суханова. М.: Юристъ, 2002. С. 186. [↑](#footnote-ref-46)
47. Иоффе О.С. Советское гражданское право. Курс лекций. Ч. III (Правоотношения, связанные с продуктами творческой деятельности. Семейное право. Наследственное право).Л.: Изд-во Ленинградского университета, 1965. С. 317. [↑](#footnote-ref-47)
48. Гущин В.В., Дмитриев Ю.А. Наследственное право и процесс. М: ЭКСМО, 2004. С. 30. [↑](#footnote-ref-48)
49. Залесский В.В. Основные институты гражданского права зарубежных стран / Под ред. В.В. Залесского. М.: НОРМА, 1999. С. 503. [↑](#footnote-ref-49)
50. Яичков К.К. Гражданское право зарубежных стран. М.: Международные отношения, 1998. -С. 540. [↑](#footnote-ref-50)
51. Там же. - 543. [↑](#footnote-ref-51)