Гришаев С.П. Наследственное право. - Система ГАРАНТ, 2005 г.

# Глава 1. Общие положения наследственного права

# 1. Понятие наследственного права

Законодательство Российской Федерации, осуществляющей переход к рыночной экономике, коренным образом меняется. Изменения в законодательстве затронули и центральный институт гражданского права - институт права собственности, а значит и институт наследования. Сняты ранее действовавшие ограничения на количество и виды имущества, которые могут находиться в собственности граждан, и соответственно расширяется состав имущества, которое может переходить по наследству.

Связь между двумя институтами взаимная: с одной стороны, наследование позволяет реализовать правомочие собственника по распоряжению своим имуществом, а с другой - является одним из оснований возникновения права собственности. Таким образом, институт наследования является производным по отношению к совокупности правовых норм, регулирующих отношения собственности граждан.

Право унаследовать имущество умершего после его смерти в определенном смысле является стимулятором развития производительных сил в обществе. Осознание того, что заработанное человеком после его смерти перейдет к близким ему людям является мощным побудительным стимулом к более эффективному труду.

Значение наследственного права за последние годы несомненно выросло. Хотя большая часть наших граждан не стала жить лучше, однако появился значительный слой людей, которым принадлежит дорогостоящая собственность - земельные участки, коттеджи, ценные бумаги и т.д. Для таких людей совершено небезразлично, какова судьба принадлежащего им имущества после их смерти.

Таким образом, позитивной стороной наследования является то, что оно способствует поддержанию стабильности в обществе, поскольку способствует деловой активности, сохранению семейных устоев, обеспечению материальной базы для новых поколений, защите интересов должников и кредиторов наследодателя.

Вместе с тем отрицательным моментом наследования является то, что оно создает предпосылки к социальному неравенству и созданию паразитической прослойки в обществе.

Термин "наследственное право" можно рассматривать в объективном и субъективном смысле.

В объективном смысле наследственное право является совокупностью правовых норм, регулирующих процесс перехода прав и обязанностей умершего гражданина к другим лицам в порядке универсального и непосредственного правопреемства. Сюда же входят правовые акты, регулирующие отношения, возникающие в связи с открытием наследства, защитой, осуществлением и оформлением наследственных прав. Таким образом, наследственным правом регулируются и отношения, которые по своей сути не являются наследственными. Такие отношения возникают либо еще до открытия наследства (например, отношения, связанные с составлением завещания) либо после (например, отношения, связанные с разделом наследства).

Как совокупность правовых норм наследственное право появилось на определенном этапе человеческого развития с отменой уравнительного распределения в общине и началом частного присвоения средств и результатов производства.

В субъективном смысле под наследственным правом принято понимать право лица быть призванным к наследованию, а также его правомочия после принятия наследства.

В силу своей важности наследственное право является конституционным правом. Так, в п. 4 ст. 35 Конституции РФ сказано, что право наследования гарантируется. В данном случае законодатель ограничился только самой общей формулировкой. Более подробная регламентация содержится в нормах гражданского законодательства. При этом регулирование наследственных отношений как части однородных гражданско-правовых отношений относится к исключительному ведению Российской Федерации.

Наследственное право является компонентом особенной части гражданского права и регулируется, в первую очередь, соответствующим разделом ГК.

Ранее действовавшее законодательство было рассчитано на экономическую систему, в которой преобладала государственная собственность. Нормы наследственного права, сформировавшиеся в период советской власти, не отражали новых реалий, сложившихся в экономической жизни страны. Речь идет, прежде всего, о введении института частной собственности, расширению числа участников гражданских отношений, большего внимания защите имущественных и личных неимущественных прав граждан. Новые положения ГК, регулирующие наследственные отношения, призваны привести их в соответствие с действующей правовой системой. В частности новый ГК должен обеспечить действенность конституционного положения о том, что право наследования гарантируется.

Следует отметить, что наследственное право является достаточно консервативным, и поэтому отдельные положения ранее действовавшего законодательства сохранились. Вместе с тем, появились и принципиально новые положения.

Традиционно в наследственном праве новый правовой акт распространяется на наследства, открывшиеся до введения его в действие, но к моменту его принятия не принятое ни кем из наследников и не перешедшее по праву наследования к государству. В статье 6 Федерального закона от 1 ноября 2001 г. "О введении в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации" отмечено, что "применительно к наследству, открывшемуся до введения в действие части третьей Кодекса, если срок для принятия наследства не истек на день введения в действие части третьей Кодекса либо если указанный срок истек, но на день введения в действие части третьей Кодекса наследство не было принято никем из наследников, указанных в статьях 532 и 548 Гражданского кодекса РСФСР, свидетельство о праве на наследство не было выдано Российской Федерации, субъекту Российской Федерации или муниципальному образованию или наследственное имущество не перешло в собственность по иным установленным законом основаниям" лица, которые не могли быть наследниками по закону в соответствии с правилами Гражданского кодекса РСФСР, но являются таковыми по правилам части третьей Кодекса (ст. 1142-1148) могут принять наследство в течение шести месяцев со дня введения в действие части третьей Кодекса.

Наследственное право как совокупность правовых норм регулируется не только частью третьей ГК, вступившей в силу с 1 марта 2002 г. и внесшей кардинальные изменения в систему наследственных отношений, но и с другими положениями ГК, регулирующими отдельные положения наследственного права (например, нормы, регулирующие порядок перехода по наследству долей и паев в уставном капитале хозяйственных обществ и товариществ).

Кроме того, соответствующие нормы есть в Законах РФ "Об акционерных обществах"[\*(1)](#sub_991), "Об обществах с ограниченной ответственностью"[\*(2)](#sub_992), "О потребительской кооперации"[\*(3)](#sub_993), "О производственных кооперативах"[\*(4)](#sub_994) и др.

Кроме того, к наследственным правоотношениям применимы отдельные положения Семейного кодекса РФ, Основ законодательства о нотариате[\*(5)](#sub_995), норм гражданского процессуального законодательства. До сих пор сохранили свое действие Инструкция "О порядке удостоверения завещаний главными врачами, их заместителями по медицинской части или дежурными врачами больниц, других стационарных лечебно-профилактических учреждений, санаториев, а также директорами и главными врачами домов для престарелых и инвалидов", утвержденная Министром юстиции СССР 20 июня 1974 г. Немаловажное значение имеет Инструкция от 19 марта 1996 г. "О порядке совершения нотариальных действий должностными лицами органов исполнительной власти"[\*(6)](#sub_996).

Вопросы наследования обычно регулируются нормами внутреннего законодательства, однако отдельные вопросы регулируются многосторонними и двусторонними международными соглашениями. В качестве примера можно привести Вашингтонскую конвенцию о форме международного завещания от 26 октября 1973 г. Вопросы наследования регулируются также в двусторонних договорах о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам, заключенных Россией с другими странами.

Важное значение имеют постановление Пленума Верховного Суда РСФСР от 23 апреля 1991 г. N 2 в редакции постановлений Пленума Верховного Суда РФ от 21 декабря 1993 г. N 11 и от 25 октября 1996 г. N 10, постановление Пленума Верховного Суда СССР от 1 июля 1966 г. N 6 "О судебной практике по делам о наследовании", постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24 августа 1993 г. "О некоторых вопросах применения судами Закона РФ "О приватизации жилищного фонда в РФ", постановление Пленума Верховного Суда СССР от 21 июня 1985 г. "О судебной практике по делам об установлении фактов, имеющих юридическое значение".

Наследственное право базируется на сочетании двух основополагающих принципов:

- принципа свободы наследования;

- принципа охраны интересов семьи и обязательных наследников.

Эти два принципа "пронизывают" все наследственное право, на их основе происходит построение норм указанного института.

Принцип свободы наследования заключается в том, что собственник имеет возможность по своему выбору распорядиться принадлежащим ему имуществом, т.е. завещать его по своему волеизъявлению. Наследодатель может также не делать завещательных распоряжений вообще. Он может определить круг наследников и распределить наследство между ними либо лишить наследства некоторых или всех наследников.

Правопреемники же наследодателя также свободны в своем выборе: они могут принять наследство, а могут и отказаться от него. Однако нельзя рассматривать данную свободу в качестве абсолютной. Как справедливо отметил Конституционный Суд РФ в своем постановлении от 16 января 1996 года по делу о проверке конституционности частей первой и второй ст. 560 ГК РСФСР в связи с жалобой гражданина А.Б. Наумова: "Она (т.е. свобода наследования), как и некоторые другие права и свободы, может быть ограничена законодательством, но только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства (ч. 3 ст. 55 Конституции РФ), т.е. при условии, что ограничения носят обоснованный и соразмерный характер".[\*(7)](#sub_997)

Второй принцип - принцип охраны интересов семьи и обязательных наследников - как раз и является проявлением ограничения конституционного права наследования, необходимого в целях защиты прав и законных интересов членов семьи наследодателя. В соответствии с этим принципом даже при наличии наследников по завещанию так называемые "обязательные или необходимые" наследники будут наследовать определенную долю наследства.

В качестве дополнительных можно выделить такие принципы наследственного права как принцип универсальности наследственного правопреемства, принцип свободы выбора у наследников принять наследство либо отказаться от него, принцип охраны наследства от противоправных посягательств.

Принцип универсальности наследственного правопреемства заключается в том, что наследник замещает наследодателя во всех правоотношениях, в которых участвовал наследодатель, за исключением тех, которые носят строго личный характер. Кроме того, акт принятия наследства распространяется на всю наследственную массу, в том числе на ту часть наследства, о которой наследник не знает. Этот принцип зафиксирован в ст. 1110 ГК, в которой сказано, что наследство переходит к другим лицам в порядке универсального правопреемства, то есть в неизменном виде как единое целое и в один и тот же момент.

Принцип свободы выбора на принятие наследства заключается в том, что только сам наследник может принять соответствующее решение. Он не должен чем-либо мотивировать свое решение, и при этом его воля не должна подвергаться какому-либо воздействию. В противном случае его волеизъявление может быть признано недействительным по основаниям, предусмотренным для недействительности сделок.

Принцип охраны наследства от противоправных посягательств состоит в том, что нотариусы и другие должностные лица, принимающие участие в регулировании наследственных правоотношений, должны принимать все необходимые меры по сохранности наследственного имущества.

# 2. Основные категории наследственного права

В наследственном праве применяется ряд терминов, знание которых поможет лучше уяснить суть наследственных правоотношений.

2.1. Наследование

Наследование - переход после смерти гражданина принадлежащего ему на основе частной собственности имущества, включающего имущественные и некоторые личные неимущественные права, к одному или нескольким лицам. При наследовании имущество умершего переходит к другим лицам в порядке универсального правопреемства, то есть в неизменном виде как единое целое и в один и тот же момент, если из правил ГК не вытекает иное (п. 1 ст. 1110 ГК). Права и обязанности переходят по наследству со всеми способами их обеспечения и лежащими на них обременениями. Преемство в отдельных правах умершего, как это имеет место при завещательном отказе (ст. 1137 ГК), не является наследственным. Переход гражданских прав и обязанностей после его смерти к другому лицу характеризуется следующими признаками: во-первых, основанием перехода является сложный фактический состав, предусмотренный нормами наследственного права (смерть наследодателя либо объявление его умершим, принятие наследства наследником (при наследовании по завещанию - наличие завещания); во-вторых, переходящие права и обязанности образуют определенное единство, называемое наследством (наследственным имуществом); в-третьих, лицо, приобретающее права и обязанности, является общим (универсальным), а не частичным (сингулярным) правопреемником умершего гражданина. Это означает, что в случае смерти наследодателя к наследникам переходят не какие-то отдельные права и обязанности, а весь их комплекс. То есть, наследник не может принять только часть прав, а от других отказаться (или, например, принять только права, отказавшись от обязанностей). Кроме того, для общего наследственного правопреемства характерна также и непосредственность, поскольку права и обязанности переходят от одного лица (наследодателя) к другим (наследникам) без участия каких-либо посредников.

Непосредственный характер правопреемства заключается также в том, что наследники получают права и обязанности непосредственно после умершего на основании акта принятия наследства, никаких дополнительных действий со стороны третьих лиц не требуется.

2.2. Основания наследования

Понятие "основания наследования" российское наследственное право разделяет на два вида: наследование по завещанию и наследование по закону (ст. 1111 ГК). В соответствии с указанной статьей наследование по закону имеет место в случаях, когда и поскольку оно не изменено завещанием, а также в иных случаях, установленных ГК.

Очевидно, что наследование по закону носит подчиненный характер относительно наследования по завещанию, хотя на практике наследование по закону встречается чаще. В тех случаях, когда наследодатель ясно выразил свою волю, распорядившись своим имуществом на случай своей смерти, наследование должно происходить в соответствии с его волей, а не по правилам, установленным государством. Этот принцип, характерный и для ранее действовавшего законодательства в области наследственного права получил дальнейшее развитие в части третьей ГК.

Наследование по закону имеет место, если:

а) наследодатель не составил завещания (либо завещание признано по суду полностью недействительным);

б) наследодатель завещал только часть наследства, или завещание в определенной части признано недействительным. Тогда не охваченная завещанием часть наследства, а также та часть имущества, в отношении которой завещательное распоряжение оказалось недействительным, переходят по закону;

в) наследник по завещанию умер ранее завещателя, либо если наследник по завещанию - юридическое лицо ликвидирован;

г) наследник по завещанию отказался от наследства или не принял его.

Для наследования как по закону, так и по завещанию необходим предусмотренный законом набор определенных юридических фактов. Так, для наследования по закону необходимо, чтобы лицо, призываемое к наследованию, входило в круг наследников по закону, наследство открылось и чтобы наследники согласились принять наследство. Для наследования по завещанию необходимо наличие надлежащим образом оформленного завещания, открытие наследства, согласие наследников на принятие наследства. Следует отметить, что в завещании наследодатель может лишить права наследования всех наследников по закону и при этом не завещать свое имущество каким-либо другим лицам.

В литературе и в законодательстве (ст. 1151 ГК) в качестве отдельного вида выделяется такой вид наследования как наследование выморочного имущества[\*(8)](#sub_998). Речь идет о наследовании имущества государством, государственными и муниципальными образованиями в тех случаях, когда нет наследников ни по закону, ни по завещанию.

2.3. Наследство

Новый Гражданский кодекс РФ определил наследство как принадлежащие наследодателю на день открытия наследства вещи, иное имущество, в том числе имущественные права и обязанности (ст. 1112 ГК). Другими словами наследство представляет собой единство прав (актива) и долгов (пассива), принадлежащих наследодателю на день открытия наследства.

В указанной статье особо подчеркивается, что не входят в состав наследства права и обязанности, неразрывно связанные с личностью наследодателя, в частности право на алименты, право на возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина, а также права и обязанности, переход которых в порядке наследования не допускается ГК или другими законами. Не входят в состав наследства личные неимущественные права и другие нематериальные блага.

Нельзя не обратить внимания на то обстоятельство, что положение, содержащееся в последней части статьи, вступает в противоречие с другими правовыми актами. В виде исключения по наследству переходят такие личные неимущественные права, которые необходимы для реализации связанных с ними имущественных прав. Так, при наследовании голосующих акций переходит по наследству не только имущественное право на получение дивидендов, но и право на участие в управлении акционерным обществом, которое рассматривается как неимущественное право.

Кроме того, в соответствии со ст. 29 Закона РФ "Об авторском праве и смежных правах"[\*(9)](#sub_999), предусматривается возможность наследования такого личного неимущественного права как право на обнародование произведения и право на его отзыв.

Следует также учитывать то обстоятельство, что в п. 17 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 апреля 1991 г. N 2 "О некоторых вопросах, возникающих у судов по делам о наследовании" отмечалось, что смерть лица, являющегося ответчиком по иску о возмещении причиненного им вреда, в силу п. 8 ст. 219 ГПК РСФСР не может явиться основанием для прекращения производства по делу, так как ст. 553 ГК РСФСР допускает правопреемство по данному правоотношению и наследники, принявшие наследство, отвечают по долгам наследодателя в пределах стоимости наследственного имущества. Аналогичная норма есть и в новом ГК. Так, в ч. 2 п. 1 ст. 1175 ГК сказано, что каждый из наследников отвечает по долгам наследодателя в пределах стоимости перешедшего к нему наследственного имущества.

В наследство может быть включено только имущество, принадлежащее наследодателю на законных основаниях. Пленум Верховного Суда РФ в указанном постановлении (п. 14) отметил, что суд не вправе удовлетворить требования наследников о признании за ними права собственности на самовольно возводимые строения или помещения. Не может переходить по наследству имущество, добытое преступным путем, если это обстоятельство подтверждено в судебном порядке. Таким образом, в состав наследства могут входить лишь те права и обязанности, носителем которых при жизни был сам наследодатель. Если же права и обязанности возникают в результате смерти наследодателя, то эти права и обязанности по наследству не переходят.

По наследству переходят не только уже существующие права и обязанности, но в случаях предусмотренных законом также права, которые наследодатель при жизни не успел юридически оформить, но предпринял необходимые меры для их получения. Так, в соответствии с п. 8 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24 августа 1993 г. N 6 "О некоторых вопросах применения судами Закона РФ "О приватизации жилищного фонда"[\*(10)](#sub_9910) если гражданин, подавший заявление о приватизации и необходимые для этого документы, умер до оформления договора на передачу жилого помещения в собственность или до регистрации такого договора местной администрацией, то в случае возникновения спора по поводу включения этого жилого помещения или его части в наследственную массу необходимо иметь в виду, что указанное обстоятельство само по себе не может служить основанием к отказу в удовлетворении требований наследника, если наследодатель, выразив при жизни волю на приватизацию занимаемого жилого помещения, не отозвал свое заявление, поскольку по независящим от него причинам был лишен возможности соблюсти все правила оформления документов на приватизацию, в которой ему не могло быть отказано. Таким образом, понятие наследства охватывает не только уже существующие права и обязанности, но и некие правовые образования, занимающие промежуточное положение между правоспособностью как предпосылкой к существованию права и существующим субъективным правом (обязанностью).

Определенным своеобразием отличается наследование имущества, собственность на которое возникает в результате так называемой приобретательной давности, суть которой состоит в том, что лицо, которое открыто, добросовестно и непрерывно владеет каким-либо имуществом как своим собственным в течение определенного законом срока (для движимого имущества - 5 лет, для недвижимого - 15 лет) приобретает право собственности на это имущество. При этом право собственности на недвижимое и иное имущество, подлежащее государственной регистрации, возникает у лица, приобретшего это имущество в силу приобретательной давности, с момента такой регистрации (ст. 234 ГК).

Возможны ситуации, когда срок приобретательной давности не истек, и владелец имущества, формально не ставший собственником, умирает, и это имущество переходит его наследникам, которые также открыто и добросовестно владеет им как своим. Возникает вопрос, распространяется ли на наследника тот срок, в течение которого наследодатель владел этим имуществом. К сожалению, законодатель не дает однозначного ответа на этот вопрос. В постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 23 апреля 1991 г. N 2 в п. 14 (в) только сказано, что не может быть включено в наследственную массу недвижимое и иное имущество, оставшееся после смерти наследодателя, если им добросовестно и открыто владели как собственники гражданин или юридическое лицо на протяжении 15 лет недвижимым или 5 лет (иным имуществом), так как в указанном случае эти лица в соответствии с п. 1 ст. 234 ГК РФ приобрели право собственности на имущество, принадлежащее наследодателю. Это положение действует и когда у умершего были наследники, но наследственного имущества они не приняли и претензий в отношении его не имели.

Особым образом регулируется вопрос о наследовании страховых сумм при заключении договора личного страхования. В соответствии со ст. 4 Закона РФ "Об организации страхового дела в Российской Федерации"[\*(11)](#sub_9911) страховое обеспечение по личному страхованию, причитающееся выгодоприобретателю в случае смерти страхователя в состав наследственного имущества не входит. Однако в соответствии с п. 2 ст. 934 ГК РФ в случае смерти лица, застрахованного по договору, в котором не назван иной выгодоприобретатель, выгодоприобретелями признаются наследники застрахованного лица.

В наследственную массу не входит супружеская доля пережившего супруга на имущество, совместно нажитое с наследодателем. Что касается доли умершего супруга, то она наследуется по следующим правилам. В соответствии со ст. 1150 ГК принадлежащее пережившему супругу наследодателя в силу завещания или закона право наследования не умаляет его права на часть имущества, совместно нажитого в браке с наследодателем и являющегося их совместной собственностью. Доля умершего супруга в этом имуществе, определяемая в соответствии со ст. 256 ГК, входит в состав наследства и переходит к наследникам по общим правилам.

В соответствии со ст. 39 СК РФ имущество, нажитое во время брака, является совместной собственностью супругов. При этом доли супругов признаются равными. Исключение составляют случаи, когда был заключен брачный договор, в котором доли на имущество, нажитое в браке, могут быть определены по-другому. При этом в имуществе, нажитом во время брака, выделяют имущество, которое является собственностью каждого из супругов (личное имущество супругов, имущество, полученное в дар, по наследству и т.д.). Пережившему супругу выдается нотариусом не свидетельство о праве на наследство, а свидетельство о праве собственности на долю совместно нажитого с наследодателем имущества.

Переживший супруг не вправе отказаться от своей доли в общем имуществе в пользу кого-либо из наследников, так как доля пережившего супруга не входит в состав наследственной массы. Он вправе произвести отчуждение своей доли после получения свидетельства о праве собственности в пользу другого лица, заключив соответствующие гражданско-правовые договоры (купли-продажи, дарения и т.д.).

О выдаче пережившему супругу свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе нотариус должен сообщить наследникам, принявшим наследство. При наличии в числе наследников несовершеннолетних или лиц, над которыми установлена опека или попечительство, извещение направляется органу опеки или попечительства.

Свидетельство о праве собственности, в котором определяется доля умершего супруга в общем имуществе, выдается по письменному заявлению наследников, принявших наследство и с письменного согласия пережившего супруга. При выдаче свидетельства на долю пережившего или умершего супруга нотариус истребует: документ о смерти одного из них; документ, удостоверяющий брачные отношения пережившего или умершего супруга; документ, подтверждающий право собственности на общее имущество.

В практике встречаются случаи, когда возникают проблемы по наследованию приватизированной недвижимости, принадлежавшей гражданам на праве общей долевой собственности. Так, в одном из спорных дел приватизированная квартира принадлежала супругам на праве общей долевой собственности (каждому из супругов принадлежало по половине этой квартиры). После смерти одного из супругов при наследовании по закону в состав наследственной массы была включена только половина квартиры (вторая половина квартиры являлась собственностью второго супруга). Поскольку завещания составлено не было, то раздел второй части квартиры был произведен по закону: переживший супруг получил половину от половины (т.е. одну четверть), а вторую половину от половины получил второй наследник по закону (сын умершего супруга от первого брака).

Такие ситуации довольно распространены, однако некоторые пережившие супруги считают такой раздел несправедливым. Мотивируют свою точку зрения тем, что половина квартиры, принадлежавшая умершему супругу, является совместно нажитым имуществом. Следовательно, в наследственную массу должна входить не половина, а одна четверть квартиры, которая и должна делиться между всеми наследниками. В этом случае переживший супруг должен получить семь восьмых квартиры, а другой наследник - одну восьмую. Однако при этом забывается, что и доля пережившего супруга также является совместно нажитым имуществом и наследодателю в ней принадлежит одна четвертая часть. Таким образом, доля наследуемого имущества должна делиться в следующей пропорции: по одной четверти пережившему супругу и второму наследнику.

В соответствии с ранее действовавшим законодательством предметы обычной домашней обстановки и обихода при отсутствии завещания переходили тому наследнику по закону, который проживал совместно с наследодателем не менее одного года, независимо от их очереди и наследственной доли. В новом ГК этот вопрос решается несколько по иному. Так, в соответствии со ст. 1169 ГК наследник, проживавший на день открытия наследства совместно с наследодателем, имеет при разделе наследства преимущественное право на получение в счет своей наследственной доли предметов обычной домашней обстановки и обихода.

Как и раньше, законодатель не раскрывает понятия предметов обычной домашней обстановки и обихода, что создает определенные проблемы на практике. В данном случае следует руководствоваться п. 9 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 апреля 1991 г. N 2, в котором указано, что спор между наследниками о том, какое имущество следует включить в состав предметов обычной домашней обстановки и обихода разрешается судом с учетом конкретных обстоятельств дела, а также местных обычаев. При этом необходимо иметь ввиду, что антикварные предметы, а также представляющие художественную, историческую или иную ценность, не могут рассматриваться в качестве предметов обычной домашней обстановки и обихода, независимо от их целевого назначения. Для выяснения вопроса о художественной, исторической либо иной ценности предмета, по поводу которого возник спор, суд может назначить экспертизу.

По наследству переходят и права требования умершего, у которого могли быть должники, не успевшие исполнить свои обязательства.

Основную группу обязанностей, переходящих по наследству, составляют денежные и иные долги. Наследник, принявший наследство, несет ограниченную стоимостью наследственного имущества ответственность по долгам наследодателя.

2.4. Время открытия наследства

Открытием наследства называется возникновение наследственного правоотношения при наступлении определенных юридических фактов:

а) смерти гражданина;

б) объявления судом безвестно отсутствующего гражданина умершим.

До наступления указанных событий можно говорить только о возможных наследниках, которые никаких требований на наследство предъявлять не могут.

Момент смерти устанавливается на основании определенной совокупности биологических показателей, свидетельствующих о наличии необратимых изменений в организме человека. Таким образом, так называемая клиническая смерть или ситуации, когда жизнь человека поддерживается с помощью специальных аппаратов (искусственного дыхания, кровообращения и т.д.) не охватываются понятием смерти.

Обычно факт смерти устанавливается на основании медико-биологических данных и удостоверяется в свидетельстве о смерти, выдаваемом органом ЗАГСа, однако он может быть установлен и в судебном порядке. В последнем случае в судебном решении должны быть указаны причины, по которым органы ЗАГСа отказывали в регистрации события смерти и те доказательства, которые подтвердили смерть лица в определенное время и при определенных обстоятельствах. При этом не требуется соблюдения сроков, предусмотренных для объявления лица умершим. Поэтому заинтересованные лица могут в любое время обратиться с соответствующим заявлением в суд. В соответствии со ст. 64 Федерального закона "Об актах гражданского состояния" решение суда об установлении факта смерти, вступившее в законную силу, является основанием для государственной регистрации смерти.

Открытие наследства всегда происходит в определенном месте и в определенное время.

Исходя из ст. 1113 ГК временем открытия наследства признается день смерти гражданина, а при объявлении его умершим - день вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим. Это решение суда должно быть зарегистрировано в органах ЗАГС и там же получено свидетельство о смерти. В случае объявления умершим гражданина, пропавшего без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, суд может признать днем смерти этого гражданина день его предполагаемой гибели - день, указанный в решении суда.

Вопрос о времени открытия наследства является важным, поскольку с ним связано определение:

а) состава наследства;

б) сроков на принятие или отказа от наследства;

в) сроков на предъявление претензий к кредиторам;

г) момента возникновения у наследников права собственности на наследственное имущество;

д) срока для выдачи свидетельства о праве на наследство;

е) законодательства, которым следует руководствоваться.

Не случайно в постановлении Пленума Верховного Суда РСФСР от 23 апреля 1991 г. N 2 (в ред. постановления Пленума ВС РФ от 21 декабря 1993 г. N 11) сказано, что при рассмотрении дел о наследовании судам следует иметь в виду, что круг наследников, порядок, сроки принятия наследства и состав наследственного имущества определяются законодательством, действующим на день открытия наследства.

Важно подчеркнуть, что временем открытия наследства является именно день, а не час или минута смерти. Так, в соответствии с п. 2 ст. 1114 ГК граждане, умершие в один и тот же день, считаются в целях наследственного правопреемства умершими одновременно и не наследуют друг после друга. При этом к наследованию призываются наследники каждого из них.

Таким образом, между лицами, связанными между собой родственными или брачными связями, либо когда один из них является наследником по завещанию другого и умершими в пределах одних календарных суток, пусть даже и с разрывом во времени 15-20 часов, правопреемство не возникает, т.е. наследство открывается после каждого из них. В то же время, если одно лицо умерло, допустим в 23 часа 55 минут (указанное обстоятельство подтверждено соответствующей медицинской справкой), а второе - в 0 часов 5 минут следующего дня, что также подтверждается соответствующим документом, возникает наследственное правопреемство и в соответствии с правилами о наследственной трансмиссии имущество первого гражданина будет наследоваться наследниками второго.

В связи с этим необходимо обратить внимание на следующее. В соответствии с действующим законодательством все граждане РФ обладают способностью иметь гражданские права и нести обязанности (гражданская правоспособность). Гражданская правоспособность возникает в момент рождения гражданина и кончается его смертью. Статья 22 ГК устанавливает, что никто не может быть ограничен в правоспособности иначе как в случаях и порядке, установленном законом. Другими словами гражданская правоспособность дает возможность гражданину стать наследником, если он находился в живых к моменту смерти наследодателя. Установление иного порядка определения круга наследников означает ограничение правоспособности граждан. Однако в свое время судебной коллегией по гражданским делам Верховного суда СССР была высказана позиция, по которой если супруги умерли в один и тот же день (независимо от момента наступления смерти) они не являются наследниками друг после друга. Эта же линия, к сожалению, была зафиксирована и в новом законодательстве. Граждане, связанные друг с другом брачными и родственными узами (т.е. являющиеся в другой ситуации наследниками либо по закону, либо по завещанию) и умершие в один день (коммориенты - в буквальном переводе умирающие одновременно), считаются в целях наследственного правопреемства умершими одновременно и не наследуют друг после друга.

Вместе с тем, возможны ситуации, когда значение имеет не только день, но и час открытия наследства. Допустим, в тот же самый день, но до или после момента наступления смерти прекращается родственная или семейная связь, являющаяся основанием для призвания к наследованию (усыновление, развод и т.д.) Возникает вопрос о том, нужно ли включать соответствующее лицо в число наследников (например, в случае смерти наследодателя в тот же день было вынесено решение об усыновлении его ребенка или им ребенка). Решение этого вопроса зависит от того, произошло ли это событие до или после момента смерти.

Время открытия наследства должно быть подтверждено свидетельством о смерти, которое выдается органами записи актов гражданского состояния (далее - органами ЗАГС), либо извещением или иным документом о гибели, выданным органом Министерства обороны РФ или другим компетентным органом.

Факт смерти, как и день смерти подтверждаются свидетельством о смерти, выдаваемым органом ЗАГС. При отказе органов ЗАГСа в регистрации события смерти, факт смерти лица в определенное время может быть установлен судом в порядке особого производства (ст. 247 ГПК РСФСР).

При одновременной смерти завещателя и назначенного наследника по завещанию наследование не наступает. Такое завещание не порождает юридических последствий.

На практике возник вопрос о том, могут ли быть призваны к наследованию внуки по линии сына или дочери, умерших в один день с дедом или бабушкой этих внуков. Возникает ли в этом случае наследование по праву представления? Они будут наследовать имущество своих родителей и будут наследовать имущество своих дедушки или бабушки, поскольку к моменту открытия наследства их родителей не было в живых.

2.5. Место открытия наследства

Согласно ст. 1115 ГК местом открытия наследства признается последнее место жительства наследодателя, а если последнее место жительства наследодателя, обладавшего имуществом на территории Российской Федерации, неизвестно или находится за ее пределами, местом открытия наследства в Российской Федерации признается место нахождения такого наследственного имущества. Если такое наследственное имущество расположено в разных местах, местом открытия наследства является место нахождения входящего в его состав недвижимого имущества или его наиболее ценной части, а при отсутствии недвижимого имущества - место нахождения движимого имущества или его наиболее ценной части. Ценность имущества определяется исходя из его рыночной ценности.

"Наиболее ценная часть и ценность наследственного имущества" являются оценочными понятиями и в случае возникновения спора вопрос может быть решен в судебном порядке при помощи проведения экспертизы.

Место жительства определяется как место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает, а местом жительства несовершеннолетних, не достигших четырнадцати лет или граждан, находящихся под опекой, признается место жительства их законных представителей - родителей, усыновителей или опекунов (ст. 20 ГК). При этом местом открытия наследства является не определенная местность, а пределы данного города или населенного пункта. При определении места жительства учитывается регистрация по месту жительства. С местом жительства связано предположение, что гражданин всегда присутствует в определенном месте, хотя бы в данный момент этого фактически и не было.

Место смерти наследодателя и место открытия наследства могут не совпадать в случае смерти наследодателя вне места его постоянного жительства (командировка, служба в армии т.д.), а также при отсутствии постоянного места жительства (эта проблема особенно актуальна в связи с событиями в Чечне).

Точное определение места жительства имеет большое значение в обеспечении устойчивости наследственных правоотношений, т.к. именно по месту открытия наследства решается вопрос о применении права той или иной страны к конкретным наследственным отношениям. В отношении недвижимого имущества действует правило, по которому местом открытия имущества будет место, где это имущество зарегистрировано. Если основная часть наследства выражена в акциях или в доле, пае в капитале иного общества или товарищества, то наследство открывается по месту регистрации соответствующего юридического лица.

Если в двух или более местах находятся равноценные части имущества, местом открытия наследства признается местонахождение части имущества, имеющей большее хозяйственное значение. Такого же правила придерживается нотариальная и судебная практика.

Кроме того, определение места открытия наследства необходимо для того, чтобы решить, какая нотариальная контора (нотариус) выдает свидетельство о праве на наследство и принимает меры к охране наследственного имущества в интересах наследников, отказополучателей, кредиторов или государства (ст. 64 Основ законодательства РФ о нотариате).

Неправильное определение места наследства может привести к серьезным ошибкам при оформлении права на наследство. Так, в одном из конкретных дел наследодатель имел постоянное место жительства в Москве, но работал и имел временное жилье в Московской области. После его смерти никто из наследников не обратился в нотариальную контору по месту его временного проживания, и последняя, на основании справки с места его работы, выдала свидетельство о праве на наследство государству. В свою очередь его наследники своевременно приняли наследство, обратившись в нотариальную контору в Москве с заявлением о принятии наследства. В конечном итоге им пришлось обращаться в суд с иском о признании недействительным свидетельства о праве на наследство, выданного государству в лице районного финансового отдела.

Под местом жительства следует понимать жилой дом, квартиру, служебное жилое помещение, специализированные дома (общежитие, гостиницу-приют, дом маневренного фонда, специальный дом для одиноких престарелых, дом-интернат для инвалидов, ветеранов и др.), а также иное жилое помещение, в котором гражданин постоянно или преимущественно проживает в качестве собственника, по договору найма (поднайма), по договору аренды либо на иных основаниях, предусмотренных законодательством РФ.[\*(12)](#sub_9912)

От места жительства следует отличать место пребывания - гостиницу, санаторий, дом отдыха, пансионат, кемпинг, туристическую базу, больницу, другое подобное учреждение, не являющееся местом жительства гражданина. Это объясняется тем, что в месте пребывания гражданин проживает временно.

Для лиц, скончавшихся в местах лишения свободы, местом открытия наследства признается место их постоянного жительства до ареста.

Наследник должен документально подтвердить место открытия наследства. Подтверждающими документами, в частности, является справка из жилищных органов о месте регистрации наследодателя по месту жительства.

Место открытия наследства может также быть подтверждено справкой местной администрации или справкой с места работы с указанием места жительства наследодателя, справкой адресного бюро, справкой райвоенкомата о том, что наследодатель во время призыва в армию проживал по определенному адресу, копией актовой записи о смерти наследодателя, в которой имеется специальная графа о месте постоянного жительства умершего, заполняемая работниками органа ЗАГСа на основании данных паспорта о регистрации умершего. Если место жительства умершего неизвестно, место открытия наследства подтверждается документом о месте нахождения его имущества.

Если указанные документы не могут быть представлены, то место открытия наследства может быть определено на основании вступившего в законную силу решения суда об установлении факта места открытия наследства. Оно в данном случае может быть установлено в порядке особого производства на основании п. 9 ст. 247 ГПК РСФСР. Место открытия наследства также может быть установлено при рассмотрении спора о наследстве в порядке искового производства.

В случае, если наследодатель не имел постоянного места жительств, а наследственное имущество находится в каком-либо населенном пункте, нотариус может потребовать от наследников представления документов о том, что наследодатель постоянного местожительства не имел.

Если место жительства наследодателя неизвестно, те же учреждения могут выдать справку о месте нахождения имущества умершего или его основной части. Если ни ту, ни другую справку представить невозможно, то должно быть представлено вступившее в законную силу решение суда об установлении места открытия наследства (ст. 247 ГПК РСФСР).

В отношении наследования иностранцами в РФ никаких ограничений в области наследования не установлено: им предоставляется национальный режим. Наследственные суммы, причитающиеся иностранцам переводятся за границу беспрепятственно при наличии взаимности со стороны соответствующего иностранного государства.

В случае открытия наследства российских граждан за границей в отношении недвижимого имущества применяется закон места нахождения имущества, а в отношении движимого имущества может применяться как закон гражданства наследодателя, так и закон места жительства наследодателя. Так, если российский гражданин умер на территории иностранного государства, то его движимое имущество передается консулу Российской Федерации с тем, с тем, чтобы последний мог поступить с этим имуществом по законам Российской Федерации.

Возможны ситуации, когда гражданин Российской Федерации имел недвижимость в одной из стран СНГ либо гражданин одной из стран СНГ является наследником недвижимого имущества, находящегося в Российской Федерации. В таких случаях, в соответствии с п. 2 ст. 45 Конвенции о правовой помощи и правовым отношениям по гражданским, семейным и уголовным делам (действует на территории России с 10 декабря 1994 г.) право наследования недвижимого имущества определяется по законодательству Договаривающейся Стороны, на территории которой находится это имущество.

В соответствии со ст. 61 Основ законодательства РФ о нотариате нотариус, получивший сообщение об открывшемся наследстве, обязан известить об этом тех наследников, место жительства и работы которых ему известно. Однако в большинстве случаев такой информацией он не располагает. На практике нотариус принимает заявление о принятии наследства от самих наследников. В заявлении наследник может указать всех известных ему наследников, однако делать это он не обязан и ответственности, если это не сделает, не несет. Точно также и нотариус не несет ответственности, если наследство было принято не всеми наследниками.

# 3. Субъекты наследственного правопреемства

Субъектами наследственного правопреемства являются наследодатель (завещатель) и наследник.

3.1. Наследодатель

Наследодатель - это лицо, имущество которого после его смерти переходит к другим лицам. Наследодателем может быть только гражданин (физическое лицо). В качестве наследодателя может выступать любое физическое лицо (в том числе недееспособное и несовершеннолетнее). Это обусловлено тем, что основанием наследования является не волеизъявление, а факт смерти человека. Вместе с тем следует иметь в виду, что частично дееспособные и ограничено дееспособные лица могут выступать в качестве наследодателей только при наследовании по закону, поскольку завещательной дееспособностью они не обладают. В качестве наследодателей могут выступать также и иностранные граждане и лица без гражданства. Если наследодатель сделал в установленной законом форме распоряжение о судьбе принадлежащего ему имущества на случай смерти, то такое лицо называется завещателем.

3.2. Наследник

Наследник - это лицо, к которому переходят права и обязанности наследодателя в результате наследственного правопреемства. Субъектами наследственного правопреемства могут быть все участники гражданского оборота(физические и юридические лица, Российская Федерация в целом, государственные и муниципальные образования).

В статье 1116 ГК определен круг лиц (субъектов гражданского права), которые могут быть наследниками. К наследованию могут призываться:

- граждане, находящиеся в живых в день открытия наследства, а также зачатые при жизни наследодателя и родившиеся живыми после открытия наследства;(если ребенок родится мертвым, то сам факт его зачатия юридического значения не будет иметь).

К наследованию по завещанию могут призываться указанные в нем:

- юридические лица, существующие на день открытия наследства;

- Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования, иностранные государства и международные организации.

Российская Федерация может быть наследником по закону только в случаях, предусмотренных статьей 1151 ГК.

Термин "граждане" включает не только граждан Российской Федерации, но и иностранных граждан, а также лиц без гражданства (апатридов). Иностранцы и лица без гражданства могут беспрепятственно получить лично или через своих представителей всю сумму наследства и вывезти ее в страну проживания.

Граждане, зачатые при жизни наследодателя, но родившиеся после его смерти, могут быть наследниками как по закону, так и по завещанию. Как правильно было отмечено в литературе, это не означает, что не родившийся ребенок признается субъектом права. Его права будут учитываться лишь при условии, что он родится живым. Если же он родится мертвым, то факт его зачатия утрачивает юридическое значение, поскольку его правоспособность так и не возникла.[\*(13)](#sub_9913)

Из указанного выше определения следует, что наследником по завещанию может быть любое юридическое лицо независимо от организационно- правовой формы и формы собственности. Вместе с тем возникает вопрос о субъектах права хозяйственного ведения и оперативного управления, которые не являются собственниками принадлежащего им имущества. Таким образом, фактически речь может идти о наследовании имущества государством или муниципальным образованием.

Расширение круга лиц, призываемых к наследованию по сравнению с ранее действовавшим законодательством, обусловлено изменением правового статуса административно-территориальных и национальных образований на территории России и придания им статуса равноправных субъектов Федерации, формированием института муниципальных территориальных образований, изменением правового статуса и полномочий юридических лиц различных форм собственности и организационно-правовых норм.

Положение государства как наследника имеет определенную специфику; государству по действующему законодательству (в соответствии с п. 3 ст. 1152 ГК должен быть принят специальный закон, регулирующий порядок, приобретения, учета и передачи в собственность государства такого имущества, однако до настоящего времени такой закон не был принят) не нужно совершать никаких действий, направленных на принятие наследства. После признания имущества перешедшим по праву наследования государству нотариальный орган направляет соответствующему финансовому органу опись этого имущества и свидетельство о праве государства на наследство (п. 14 инструкции Министерства финансов СССР от 20 марта 1965 г. N 92 "О порядке реализации конфискованного и бесхозного имущества и имущества, перешедшего по праву наследования государству"). На государство не распространяется правило о праве наследника отказаться от наследства. По всем делам о наследстве, перешедшем государству, надлежащим ответчиком является финансовый орган.

В ГК лица, не имеющие права наследовать, определены термином "недостойные наследники" (ст. 1117). Круг этих лиц в указанной статье определен несколько иначе, чем в ст. 531 ГК РСФСР: в частности, отстраняются от наследования как по завещанию, так и по закону лица, которые своими умышленными противоправными действиями, направленными против наследодателя, кого-либо из наследников или против осуществления последней воли наследодателя, выраженной в завещании, способствовали или пытались способствовать увеличению причитающихся им или другим лицам доли наследства, если эти обстоятельства подтверждены в судебном порядке.

Таким образом, в отличие от ранее действовавшего законодательства для того, чтобы признать кого-либо недостойным наследником достаточно одной попытки указанных выше действий.

Примером противоправных действий, направленных против наследодателя, является умышленное лишение жизни наследодателя или совершение покушения на его жизнь. Исключение составляют лица, в отношении которых завещатель совершил завещание уже после утраты ими права наследования. Такие лица имеют право наследовать это имущество. Безусловно, что вина этих лиц в совершении указанных преступлений должна быть установлена судом.

К числу недостойных наследников по закону также относятся родители, которые были лишены родительских прав и не восстановлены в этих правах ко дню открытия наследства, а также граждане, злостно уклонявшиеся от выполнения лежавших на них в силу закона обязанностей по содержанию наследодателя.

Лишение родительских прав осуществляется в соответствии с нормами семейного права и представляет собой крайнюю меру воздействия на лиц, уклоняющихся от своих обязанностей по воспитанию и содержанию детей. Следует отметить, что в данном случае речь идет только о наследовании по закону и указанные лица могут быть наследниками по завещанию.

Что касается злостного уклонения от выполнения обязанностей по содержанию наследодателя, то это обстоятельство может быть подтверждено материалами гражданского дела о взыскании алиментов или другими доказательствами, подтверждающими злостный характер уклонения от исполнения указанных обязанностей.

Недостойные наследники могут быть отстранены судом по требованию любого заинтересованного лица. При этом не имеет значения, идет ли речь об отстранении от наследования по закону или по завещанию. Лица, для которых такое отстранение порождает связанные с наследованием имущественные последствия, вправе требовать в судебном порядке всего неосновательно полученного недостойными наследниками (в данном случае будут применяться нормы главы 60 ГК РФ "Обязательства вследствие неосновательного обогащения").

Положение о недостойных наследников распространяется и на тех из них, кто имеет право на обязательную долю в наследстве. Правила ст. 1117 ГК применяются к завещательному отказу. Если предметом завещательного отказа было выполнение для недостойного отказополучателя определенной работы или оказание определенной услуги, последний обязан возместить стоимость работы (услуги).

# Глава 2. Наследование по завещанию

# 1. Общая характеристика наследования по завещанию

Наследование по завещанию не получило достаточно широкого распространения в нашей стране. Это обстоятельство обусловлено целым рядом причин, среди которых можно выделить правовую безграмотность, нежелание думать о завтрашнем дне, а также причины психологического порядка. Так, некоторые люди считают, что составление завещания приблизит их смерть. Следует отметить, что подобное явление, хотя и в меньшей степени присутствует и в тех странах, которые мы обычно называем развитыми.

Завещание составляется на случай смерти и вступает в действие с момента открытия наследства, когда уже нет в живых самого наследодателя. Оно представляет собой выражение воли завещателя, которая непосредственно связана с его личностью. Чтобы обеспечить выражение подлинной воли наследодателя закон требует определенной формы завещания.

Завещание направлено на достижение определенных правовых последствий, которые заключаются в переходе имущественных и некоторых неимущественных прав от умершего гражданина к другим лицам. Однако само по себе таких последствий оно породить не может. Необходимо наличие дополнительных юридических фактов: открытие наследства и принятие наследником наследства.

Новый Гражданский кодекс РФ впервые дал легальное определение завещания. Так, в соответствии с п. 5 ст. 1118 ГК завещание является односторонней сделкой, которая создает права и обязанности после открытия наследства.

Поскольку завещание представляет собой одностороннюю сделку, то в соответствии с п. 2 ст. 154 ГК РФ достаточно выражения воли одной стороны. Поэтому действительность завещания не зависит от согласия наследников с его содержанием или возражения против него.

Закон особо подчеркивает, что в завещании могут содержаться распоряжения только одного лица. Совершение завещания двумя лицами или более не допускается. Вместе с тем в практике был отмечен случай, когда суд признал действительным завещание, составленное от имени двух лиц.[\*(14)](#sub_9914)

Не имеет значения для действительности завещания и то, известно ли наследникам вообще его содержание или нет. Более того, даже сам факт существования завещания должен сохраняться в тайне должностными лицами, оформляющими завещание.[\*(15)](#sub_9915) В соответствии с п. 2 ст. 1119 ГК завещатель не обязан сообщать кому-либо о содержании, совершении, об изменении или отмене завещания. Так, в соответствии со ст. 1123 ГК нотариус, другое лицо, удостоверяющее завещание, свидетели, а также гражданин, подписывающий завещание вместо завещателя не вправе до открытия наследства разглашать сведения, касающиеся содержания завещания, его совершения, изменения или отмены. В случае нарушения тайны завещания завещатель вправе потребовать компенсации морального вреда, а также воспользоваться другими способами защиты гражданских прав, предусмотренными ГК.

Справки о наличии завещания выдаются только после смерти завещателя наследникам по завещанию, исполнителю завещания, кредиторам наследодателя, отказополучателям, а также по запросам суда, органов предварительного следствия и дознания в связи с находящимися в их производстве уголовными и гражданскими делами.

В Гражданском кодексе провозглашен принцип свободы завещания, который заключается в том, что гражданин вправе по своему усмотрению завещать любое имущество любым лицам (количество таких лиц не ограничено), любым образом определить доли наследников в наследстве, лишить наследства наследников по закону, не указывая причин такого лишения, включить в завещание иные распоряжения, предусмотренные правилами ГК о наследовании, отменить или изменить уже совершенное завещание, составить одно или несколько завещаний (ст. 1119 ГК).

Ограничивает свободу завещания только правило об обязательной доле в наследстве (cт. 1149 ГК).

При составлении завещания наследодатель не связан кругом законных наследников. Гражданин может завещать все свое имущество или часть его одному или нескольким гражданам как входящим, так и не входящим в круг наследников по закону, а также юридическим лицам, государству, государственным и муниципальным образованиям. Важно отметить, что завещая имущество кому-либо из перечисленных выше категорий наследников, завещатель не связан ни очередностью их призвания, ни правом представления. Он имеет право завещать любому из перечисленных наследников все имущество или его часть в любом распределении долей. В этом также проявляется принцип свободы завещания, который характерен для законодательства и других стран. Например, гражданка США завещала все свое состояние советским космонавтам Ю. Гагарину и Г. Титову.[\*(16)](#sub_9916)

Как уже отмечалось, завещатель может лишить какого-либо одного, нескольких или всех законных наследников права на получение наследства. При этом право на лишение наследника по закону наследства распространяется и на предметы домашней обстановки и обихода.

Завещание - сделка, непосредственно связанная с личностью завещателя; таким образом, завещание не может быть совершено через посредника или представителя, действующих по доверенности или на основании закона. Как сугубо личное, право сделать завещательное распоряжение не может быть ограничено по соглашению с третьими лицами. Ничтожны как отказ от права сделать завещание, так и отказ от права отменить или изменить завещание. Это рассматривается как ограничение дееспособности, которое в соответствии с п. 3 ст. 22 ГК признается ничтожным.

Особо стоит вопрос о так называемых условных завещаниях, суть которых состоит в том, что возможность получения наследства обусловлена выполнением какого-либо условия. В законодательстве нет четких указаний на этот счет. Следует сразу отметить, что недопустимы такие условия завещания, которые влекут ограничение гарантированных Конституцией РФ прав и свобод граждан (например, условие о выборе той или иной профессии, проживании в определенном населенном пункте, исполнении или наоборот неисполнении определенных религиозных обрядов, вступлении в брак с определенным лицом или наоборот отказе от вступления в брак). Что касается условных завещаний вообще, то как отмечалось в литературе, сами по себе они не противоречат закону.[\*(17)](#sub_9917)

Возникает вопрос о том, можно ли включить в завещание условия, которые не позволяют решить вопрос о наследнике на день открытия наследства, например, в завещании написать, что наследник получит наследство после того, как он после смерти наследодателя закончит высшее учебное заведение или получит наследственное имущество по прошествии стольких-то лет со дня смерти завещателя. По мнению М.Ю. Барщевского такие условия являются правомерными.[\*(18)](#sub_9918) С такой точкой зрения трудно согласиться, поскольку подобные условия противоречат другим положениям наследственного права и в частности нормам о сроках на принятие наследство.

Наследник по завещанию, в котором содержались подобные условия, имеет право обратиться в суд с иском о признании завещания недействительным в части оговоренного условия и в случае удовлетворения его исковых требований он получит наследственное имущество без выполнения условий завещания. Если же условия сами по себе являются правомерными, однако выполнить их стало невозможным по причинам, не зависящим от наследника, и эти обстоятельства также были подтверждены в суде, то в этом случае наследственное имущество также должно перейти по наследству. Например, в завещании содержалось условие об устройстве на работу для наследования имущества. Если к моменту открытия наследства наследник стал инвалидом, то по объективным обстоятельствам выполнить это условие он не может. Следовательно, наследник должен обратиться в суд с иском об установлении юридического факта, а именно невозможности выполнения условия завещания.

Возникает вопрос, можно ли составить завещание под условием, если в качестве наследника указано государство. Представляется, что этого сделать нельзя, поскольку это нарушило бы суверенитет государства.

Не должны признаваться действительными завещания, в которых в качестве условия указано предоставление пожизненного содержания. В таких случаях завещание из односторонней сделки превращается в двустороннюю, возмездную. Такое завещание не может быть признанно законным, поскольку ставит его в зависимость от выполнения определенных обстоятельств лицом, назначенным наследником и таким образом ограничивает завещателя в свободе отмены или изменения завещания.

Не должны также удостоверяться завещания, в которых завещатель ограничивает права наследника по распоряжению полученным по наследству имуществом (например, обязательство не продавать полученные по наследству вещи), поскольку это было бы ограничением правоспособности.

Не могут быть включены в завещание условия, по которым имущество переходит к наследникам только временно.

Термины, используемые в завещании, должны быть достаточно четкими и ясными. Так, примерами двусмысленности, содержащейся в завещании, являются слова завещателя о том, что имущество передается в постоянное владение и пользование наследнику. В этом случае возникает сомнение в том, что имущество переходит в собственность наследника.

Проверка законности содержания завещания входит в обязанности лиц, удостоверяющих завещания. Если речь идет о нотариусах, то они, как правило, заметят подобные ошибки. Сложнее обстоит дело с другими должностными лицами, имеющими право удостоверять завещания (главными врачами, начальниками исправительно-трудовых учреждений и т.д.), которые могут не располагать необходимым опытом и знаниями.

Возможны ситуации, когда воля завещателя выражена недостаточно четко и ясно (очевидно это касается в первую очередь так называемых закрытых завещаний, которые будут составляться без участия нотариуса). В этом случае новый ГК допускает возможность толкования завещания (ст. 1132 ГК). Под толкованием обычно понимается уяснение действительной воли завещателя. В соответствии с указанной статей ГК при толковании завещания нотариусом, исполнителем завещания или судом принимается во внимание буквальное значение содержащихся в нем слов и выражений. Другими словами, не могут применяться ни расширительное толкование, когда подлинный смысл завещания шире, чем его словесная формулировка, ни ограничительное толкование, когда предполагается, что подлинное содержание уже его словесной формы.

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. Подобное толкование называется систематическим. Однако приведенное положение закона не запрещает использование других видов толкования (например, грамматического, то есть основанного на использовании грамматических правил).

Основное содержание завещания состоит в назначении наследников с указанием имущества, передаваемого им в порядке наследования. Одним из важнейших требований, предъявляемых к содержанию завещания, является законность распоряжений завещателя. Как уже отмечалось, проверка законности возлагается на должностное лицо, удостоверяющее завещание. Закон содержит ряд правил, касающихся содержания завещания.

Во-первых, завещание должно содержать распоряжение имуществом и имущественными (некоторыми неимущественными) правами, однако только теми, которые могут переходить по наследству. При этом он может завещать и то имущество, которое он приобретет только в будущем, а наследство открывается в отношении того имущества, которое принадлежало наследодателю на день открытия наследства. В завещании завещатель может указать и то имущество, которое его собственностью не является (например, все имущество нажитое в браке без выделения супружеской доли). В обязанности нотариуса или другого должностного лица, уполномоченного удостоверять завещания, не входит обязанность проверять принадлежность имущества завещателю.

Во-вторых, завещать можно только такое имущество, которое принадлежит завещателю на праве частной собственности. Завещатель может распорядиться имуществом, составляющим общую собственность, лишь в пределах принадлежащих ему прав (хотя в самом тексте завещания, как было отмечено выше, такое имущество может быть указано целиком).

В-третьих, завещание не должно содержать ограничений относительно прав наследника в последующем распоряжении наследственным имуществом.

В завещании можно указать конкретные виды имущества, которые завещаются. Можно не конкретизировать имущество, а вписать стандартную фразу "все мое имущество, которое ко дню моей смерти окажется мне принадлежащим, в чем бы таковое не заключалось и где бы оно не находилось завещаю такому- то". В этом случае наследник будет обязан представить нотариусу документы, подтверждающие принадлежность наследственного имущества наследодателю. Иногда составляется так называемое частичное завещание. Из принадлежащего наследодателю имущества завещается только часть имущества, а остальное имущество наследуется по закону. Наконец завещатель может указать в завещании, что отдельные вещи из наследственного имущества он завещает одним лицам, все же остальное имущество завещается другим лицам. Таким образом, завещанием охватывается не все наследственное имущество.

Действующим законодательством не предусмотрена возможность составления так называемых литературных завещаний, в которых содержится отдельное распоряжение судьбой объектов авторского права на случай смерти создателя этих объектов.

В случае указания в завещании нескольких наследников их доли должны быть выражены в идеальном выражении (обычно это арифметические дроби). Однако кроме определения доли в идеальном выражении завещатель может указать, какая часть имущества (например, жилого дома) предназначается каждому из наследников.

Возможны ситуации, когда в завещании указаны два или более наследников, однако не указаны доли каждого из наследников и также не указано, какие входящие в состав наследства вещи или права предназначаются кому из наследников. В таких случаях в соответствии с п. 1 ст. 1122 ГК считается, что они завещаны наследникам в равных долях.

Одной из распространенных ошибок является составление завещаний, в которых завещана неделимая вещь и при этом указывается часть неделимой вещи, предназначающаяся каждому из наследников в натуре. Ранее такие завещания признавались недействительными, как несоответствующие закону. Однако в настоящее время в соответствии с п. 2 ст. 1122 ГК такие завещания не считаются недействительными. Такие вещи считаются завещанными в долях, соответствующих стоимости этих частей. Порядок пользования наследниками этой неделимой вещью устанавливается в соответствии с предназначенными им в завещании частями этой вещи.

При выдаче свидетельства о праве на наследство в отношении неделимой вещи, завещанной по частям в натуре, доли наследников и порядок пользования такой вещью при согласии наследников указывается в свидетельстве в соответствии с указанным выше порядком. В случае спора между наследниками их доли и порядок пользования неделимой вещью определяется судом.

В новый Гражданский кодекс РФ введено положение о тайне завещания. В соответствии со ст. 1123 ГК нотариус, другое лицо, удостоверяющее завещание, свидетели, а также гражданин, подписывающий завещание вместо завещателя, не вправе до открытия наследства разглашать сведения, касающиеся содержания завещания, его совершения, изменения или отмены.

В случае нарушения тайны завещания завещатель вправе потребовать компенсации морального вреда, а также воспользоваться другими способами защиты гражданских прав, предусмотренными ст. 12 ГК. Моральный вред в данном случае заключается в нравственных переживаниях, которые мог бы испытать завещатель в тех случаях, когда, например, в завещании он лишил наследства своих ближайших родственников, и им об этом стало известно.

# 2. Форма завещания

По способу закрепления информации завещание - документ квалифицированной письменной формы. Так, по общему правилу, завещание должно быть составлено в письменной форме, собственноручно подписано завещателем и нотариально удостоверено. При этом удостоверение завещания не ограничивается простым заверением подписи завещателя. Оно состоит прежде всего в выяснении должностным лицом подлинной воли завещателя, в разъяснении ему действующего законодательства о порядке наследования, о необходимости охраны прав нетрудоспособных и несовершеннолетних наследников.

В новом ГК сохранено положение о том, что завещание должно быть составлено в письменной форме и удостоверено нотариусом или иными должностными лицами, прямо указанными в законе. Несоблюдение требования об удостоверении завещания влечет его недействительность, однако в случаях, предусмотренных ст. 1129 ГК (завещание в чрезвычайных обстоятельствах), допускается составление завещания в простой письменной форме.

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

В завещании должно быть указано время и место его составления. Значение времени совершения завещания состоит в том, что в зависимости от него решаются вопросы: а) о действительности завещания с точки зрения соблюдения формы; б) о дееспособности завещателя; в) о значении данного завещания и сопоставлении его с другими завещаниями того же наследодателя, составленными в другое время.

Процедура составления и нотариального удостоверения завещания регламентируется ГК и Основами законодательства о нотариате достаточно подробно. Так, нотариально удостоверенное завещание должно быть написано завещателем либо записано с его слов нотариусом. При написании или записи завещания могут быть использованы технические средства (ЭВМ, пишущая машинка и т.д.). При этом завещание, записанное нотариусом со слов завещателя, должно быть до его подписания 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.

Завещание, как правило, удостоверяется в помещении нотариуса. Однако, если завещатель по болезни или по другой причине не в состоянии явиться туда, то нотариус по его просьбе может удостоверить завещание на дому, в больнице и т.д. В последнем случае второй экземпляр завещания должен направляться нотариусу по месту постоянного жительства завещателя.

Завещание составляется в свободной форме и нотариус не имеет права требовать, чтобы завещатель следовал одной из имеющихся у него примерных форм. Вместе с тем, оно должно содержать предусмотренные законом формальные реквизиты: время и место составления завещания, фамилия, имя и отчество завещателя, место его жительства, содержание завещательных распоряжений, полное наименование наследника (фамилия имя отчество для физических лиц и полное наименование юридического лица).

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

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

Удостоверить завещание можно у любого нотариуса. Оформить наследство можно у тех нотариусов, в компетенцию которых это входит. В соответствии с Основами законодательства РФ о нотариате нотариусы могут быть государственными и частными; ведение наследственных дел обычно поручалось государственным нотариусам. Однако в настоящее время в некоторых регионах государственных нотариусов нет (например, в Москве). Наследственные же дела ведут специально выделенные нотариусы. Наследники должны прийти к нотариусу, удостоверившему завещание, и получить отметку о том, что завещание не было отменено или изменено и только после этого идти к нотариусу, который ведет само наследственное дело.

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

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

При жизни завещателя справки о завещании не выдаются, поскольку при жизни завещателя завещание юридической силы не имеет.

За удостоверение завещания взимается государственная пошлина в размере однократного установленного законом минимального размера оплаты труда.

Новым является то, что по желанию завещателя при составлении и нотариальном удостоверении может присутствовать свидетель. Причем если завещатель в силу физических недостатков, болезни или неграмотности не в состоянии лично прочитать завещание, то присутствие свидетеля обязательно.

Завещание, составляемое и удостоверяемое в присутствии свидетеля, должно быть подписано этим свидетелем и на завещании должны быть указаны фамилия, имя, отчество и место жительства свидетеля. При этом нотариус обязан предупредить свидетеля и лицо, подписывающее завещание вместо завещателя о необходимости соблюдать тайну завещания, а завещателю должен разъяснить содержание статьи об обязательной доле и сделать об этом на завещании соответствующую надпись.

По общему правилу, завещание в письменной форме должно быть собственноручно подписано завещателем, однако в силу различных причин это не всегда возможно и поэтому закон допускает подписание завещания рукоприкладчиком. Так, в соответствии с п. 3 ст. 1125 ГК если завещатель в силу физических недостатков, болезни или неграмотности не может собственноручно подписать завещание, оно, по его просьбе, может быть подписано другим гражданином (рукоприкладчиком, имеющим право в соответствии с п. 3 ст. 160 ГК подписывать сделки за других лиц) в присутствии нотариуса. Перечень вышеуказанных причин, по которым завещание подписывается рукоприкладчиком, является исчерпывающим. В завещании должны быть прямо 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.

Помимо рукоприкладчиков в составлении завещания могут принимать участие свидетели.

Определенные требования предъявляются как к свидетелям, так и к рукоприкладчикам. В частности, ими не могут быть следующие категории граждан:

нотариус или другое лицо, удостоверяющее завещание;

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

граждане, не обладающие дееспособностью в полном объеме;

неграмотные;

граждане с такими физическими недостатками, которые очевидно не позволяют им в полной мере осознать существо происходящего;

лица, не владеющие в достаточной степени языком, на котором составлено завещание, за исключением случаев, когда составляется закрытое завещание.

В случае, когда в соответствии с правилами ГК при составлении, подписании, удостоверении завещания или при передаче его нотариусу присутствие свидетеля является обязательным, отсутствие свидетеля при совершении указанных действий влечет за собой недействительность завещания, а несоответствие свидетеля вышеуказанным требованиям может являться основанием для признания завещания недействительным.

Говоря о лицах, не обладающих полной дееспособностью, закон имеет в виду недееспособных (частично дееспособных) и ограниченно дееспособных. Если в отношении первых такой запрет вполне правомерен, то в отношении ограниченно дееспособных вызывает определенные сомнения. Так, в литературе высказывалось мнение о том, что этой категории должно быть предоставлено право завещать и при этом приводились следующие аргументы:

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

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

3) завещания осуществляется после смерти наследодателя и при его жизни не может быть средством использования имущества в целях злоупотребления спиртными напиткам и наркотическими средствами.[\*(19)](#sub_9919)

Спорным является также запрет на возможность завещать имущество несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет. Как известно, в этом возрасте несовершеннолетние имеют право поступать на работу, самостоятельно получать заработную плату, стипендию и т.д., распоряжаться своим заработком, стипендией и иными доходами по своему усмотрению. Поэтому можно согласиться с М.Ю. Барщевским, который писал, что можно было бы предоставить несовершеннолетнему право завещать денежные средства и имущество, источником накопления которых является его личный заработок и стипендия, а также гонорары автора изобретения или рационализаторского предложения либо иные авторские вознаграждения. Вместе с тем, в отношении имущества и денежных средств, полученных несовершеннолетним иным путем (наследование, дарение и т.п.), несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет не должны обладать правом составлять завещательные распоряжения.[\*(20)](#sub_9920)

Новым является и законодательное закрепление возможности совершения так называемых закрытых завещаний. С содержанием такого завещания не знакомы ни нотариус, ни другие лица. Практика подобных завещаний восходит ко временам дореволюционной России.

Закон предъявляет определенные требования к форме закрытого завещания. Оно должно быть собственноручно написано и подписано завещателем. Несоблюдение этих правил влечет недействительность завещания, о чем нотариус обязан предупредить завещателя.

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

Кроме того, принимая от завещателя конверт с завещанием, нотариус обязан разъяснить завещателю содержание п. 2 ст. 1126 ГК о том, что закрытое завещание должно быть собственноручно написано и подписано завещателем, о необходимости соблюдать тайну завещания (ст. 1123 ГК), а также ст. 1149 ГК об обязательной доле и сделать об этом соответствующую надпись на втором конверте, а также выдать завещателю документ, подтверждающий принятие закрытого завещания.

По представлении свидетельства о смерти лица, совершившего закрытое завещание, нотариус не позднее чем через пятнадцать дней вскрывает конверт с завещанием в присутствии не менее чем двух свидетелей и пожелавших при этом присутствовать заинтересованных лиц из числа наследников по закону. После вскрытии конверта текст содержащегося в нем документа сразу же оглашается нотариусом, после чего нотариус составляет и подписывает вместе со свидетелями протокол, удостоверяющий вскрытие конверта с документом и содержащий полный текст завещания. Подлинник завещания хранится у нотариуса, а наследникам выдается нотариально заверенная копия протокола (п. 4 ст. 1126 ГК).

Несомненным достоинством закрытых завещаний является то, что они обеспечивают абсолютную тайну завещания. Вместе с тем очевидно, что отсутствие квалифицированной помощи нотариуса при составлении завещания может привести к негативным последствиям. Например, завещание не будет написано собственноручно, что приведет к его недействительности. Или не будут учтены права обязательных наследников.

В новом ГК не изменен перечень завещаний, которые приравниваются к нотариально удостоверенным, установленный в ранее действовавшей ст. 541 ГК РСФСР. Правило о нотариальной форме завещания содержит определенные исключения. При особых обстоятельствах к нотариально удостоверенным приравниваются завещания, удостоверенные указанными в законе должностными лицами. Сюда относятся:

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

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

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

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

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

Хотя перечень должностных лиц, имеющих право удостоверять завещания, не изменился по сравнению с ранее действовавшим законодательством, однако сама процедура их удостоверения претерпела некоторые изменения. Так, завещания, удостоверенные указанными должностными лицами, должны быть подписаны завещателем в присутствии лица, удостоверяющего завещание и свидетеля, который также подписывает завещание.

Кроме того, лицо, удостоверившее такое завещание должно при первой возможности направить его через органы юстиции нотариусу по месту жительства завещателя. Если лицу, удостоверившему завещание, известно место жительства завещателя, завещание направляется непосредственно соответствующему нотариусу. При этом, если гражданин, намеревающийся совершить завещание, высказывает желание пригласить для этого нотариуса, и имеется разумная возможность выполнить это желание, лица, которым предоставлено право удостоверить завещание, обязаны принять все меры для приглашению к завещателю нотариуса.

Следует отметить, что перечень лиц, имеющих право удостоверять завещания, которые приравниваются к нотариально удостоверенному, исчерпывающе представлен в законе и расширенному толкованию не подлежит. Наиболее распространенными завещаниями, приравненными к нотариально удостоверенным, являются завещания, удостоверенные в п. 1 указанного перечня. Однако, как показывает практика, они довольно часто удостоверяются с нарушением закона и в частности подписываются должностными лицами, не имеющими такого права (например, лечащим врачом наследодателя или заместителем главного врача по административно-хозяйственной части). Иногда удостоверяется не само волеизъявление наследодателя, выраженное в тексте завещания, а только его подпись.

Правовой базой, на которой основывается удостоверение завещаний главными врачами является Инструкция Минюста СССР от 20 июня 1974 г., согласованная с Минздравом СССР. В соответствии с указанной инструкцией для удостоверения завещания в больнице необходимо находиться там на стационарном лечении, быть дееспособным в силу возраста, а в случаях вступления в брак с момента заключения брака.

На момент удостоверения завещания лицо должно находиться в таком состоянии, когда оно понимает значение своих действий и способно руководить ими. Удостоверяются завещания граждан, находящихся на излечении по их устному заявлению.

Должностное лицо лечебного учреждения обязано установить личность завещателя. Установление личности и возраста завещателя производится по паспорту или иному документу, замещающему паспорт.

Завещание в 2-х экземплярах составляется (пишется) лично завещателем, либо может быть напечатано на машинке (в настоящее время очевидно могут быть использованы и другие технические средства и в частности компьютер) с указанием места и времени его составления. Фамилия, имя, отчество завещателя и его адрес пишутся полностью, разборчиво. Текст завещания должен быть точным и ясным и не содержать не оговоренных исправлений и подчисток. Исправления в тексте завещания должны быть оговорены как завещателем, так и лицом, удостоверяющим завещание.

В статье 1129 ГК допускается изложение гражданином последней воли в простой письменной форме в исключительных случаях, а именно, когда гражданин, находящийся в явно угрожающем его жизни положении и в силу сложившихся чрезвычайных обстоятельств, лишен возможности сделать нотариально удостоверенное либо удостоверенное имеющим такое право другим должностным лицом письменное завещание.

Хотя подобные завещания составляются в чрезвычайной обстановке, процедура их составления подвергается определенной регламентации. Завещание, изложенное в простой письменной форме, должно быть соответственно собственноручно написано и подписано гражданином в присутствии двух свидетелей. При этом из содержания документа должно быть ясно, что оно представляет собой завещание. Таким образом, даже если отсутствует само слово "завещание", но из смысла документа вытекает, что речь идет о распоряжении имуществом на случай смерти, то такой документ должен признаваться завещанием. Следует отметить, что на стадии законопроекта обсуждалась возможность составления в чрезвычайных обстоятельствах и устных завещаний, однако в конечном итоге законодатель не поддержал эту идею, опасаясь возможных злоупотреблений.

Завещание, совершенное в чрезвычайных обстоятельствах, подлежит обязательному исполнению лишь при условии утверждения его судом по требованию заинтересованных лиц либо свидетелей, присутствовавших при изложении завещателем последней воли. Подобное завещание приобретает юридическую силу не автоматически, а при условии его подтверждения судом по требованию заинтересованных лиц факта составления завещания в чрезвычайных обстоятельствах. Требование об утверждении такого завещания должно быть заявлено до истечения срока, установленного для принятия наследства. Под заинтересованными лицами понимаются другие наследники, отказополучатели, исполнителя завещания.

Кроме того, пункт 2 рассматриваемой статьи устанавливает, что если гражданин, совершивший завещание в чрезвычайных обстоятельствах, получит впоследствии возможность сделать без серьезных затруднений завещание в письменной форме с его надлежащим удостоверением и в течение месяца после отпадения этих обстоятельств не воспользуется этой возможностью, то завещание, сделанное им в чрезвычайных обстоятельствах, утрачивает силу.

Еще на стадии разработки и принятия нового ГК эта норма вызвала бурные дискуссии. Противники ее принятия говорили о возможности злоупотреблений, а также о том, что свидетели могут не понять смысл написанного. Тогда как сторонники указанной нормы ссылались на многочисленные случаи захвата заложников и других чрезвычайных обстоятельствах, определенно угрожавших жизни граждан. В таких случаях нет реальной возможности составить завещание в обычном порядке. Вопрос же о том, действительно ли речь идет о чрезвычайной ситуации, будет решаться судом с учетом конкретной ситуации.

# 3. Лица, имеющие право совершать завещания

Право завещать имущество является элементом гражданской правоспособности, которая признается за всеми гражданами, возникает в момент рождения и прекращается смертью. Вместе с тем, в силу строго личного характера завещания как сделки оно может быть реализовано только при наличии дееспособности в полном объеме. Так, в соответствии с п. 2 ст. 1118 ГК завещание может быть совершено гражданином, обладающим в момент его совершения дееспособностью в полном объеме. Поэтому к нему можно было бы применить термин "завещательная правосубъектность", определив последнюю как право гражданина и способность его своими действиями определять на случай смерти судьбу своих прав и обязанностей, которые могут переходить по праву наследования, а также сделать другие распоряжения на случай смерти.

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

Следует отметить, что в соответствии со ст. 43 Основ законодательства РФ о нотариате при удостоверении сделок (в том числе и при удостоверении завещаний) нотариус должен проверить дееспособность граждан, участвующих в сделках. Однако реально проверить дееспособность лица может только суд, поэтому представляется, что нотариус должен отказать в удостоверении завещания только если ему известно, что обратившееся к нему лицо в установленном порядке признано недееспособным либо если завещатель находится в таком состоянии, из которого с очевидностью следует, что он не способен понимать значение своих действий. При этом следует учитывать то обстоятельство, что далеко не всегда лица, страдающие психическими заболеваниями, были признаны в установленном порядке недееспособными.

В соответствии со ст. 41 ГК по просьбе совершеннолетнего дееспособного гражданина, который по состоянию здоровья не может самостоятельно осуществлять и защищать свои права и исполнять обязанности, над ним может быть установлено попечительство в форме патронажа. Распоряжение имуществом подопечного осуществляется попечителем (помощником) на основании договора поручения или доверительного управления, заключенного с подопечным. Однако это не лишает гражданина права завещать свое имущество, поскольку в данном случае закон не возлагает на попечителя (помощника) обязанности контроля, поэтому для удостоверения завещания подопечного не требуется согласие попечителя (помощника).

Следует отметить, что в литературе высказывалось мнение о том, что несовершеннолетним от 14 до 18 лет следует предоставить право распоряжаться своим заработком, стипендией и иными доходами путем составления завещания, исходя из смысла п. 1 ст. 26 ГК[\*(21)](#sub_9921), однако законодатель не поддержал этой точки зрения.

Поскольку завещание представляет собой волевой акт лица, которое устанавливает правовой порядок перехода всего имущества или его части к определенным физическим или юридическим лицам, при удостоверении завещания нотариус обязан убедиться в дееспособности завещателя. Однако, поскольку завещание является также и односторонней сделкой, нотариус должен убедиться, что завещатель понимает значение своих действий, руководит ими, не заблуждается относительно подготовленного им завещания и что ему никто не угрожает и не обманывает.

Дееспособность по возрасту проверяется по паспорту или иному документу, удостоверяющему личность. Если у нотариуса возникают сомнения относительно дееспособности совершеннолетнего завещателя по его психическому состоянию, он вправе отложить удостоверение завещания на срок, предусмотренный ст. 41 Основ законодательства РФ о нотариате с тем, чтобы выяснить, не выносилось ли судом решение о признании данного гражданина недееспособным. Этот срок не может превышать месяца со дня вынесения постановления об отложении совершения нотариального действия.

Если такого решения нет, то нотариус должен сообщить о своих сомнениях одному из лиц, которые вправе ставить вопрос перед судом о признании лица недееспособным. В зависимости от принятого этим лицом решения нотариус удостоверяет завещания или приостанавливает его удостоверение до разрешения дела судом.

# 4. Отмена и изменение завещания

Как и по ранее действовавшему законодательству, завещатель в соответствии с принципом свободы завещания вправе отменить или изменить (в том числе дополнить) составленное им завещание в любое время после его совершения и не обязан при этом указывать причины его отмены или изменения. При этом завещатель не обязан получать чье-либо согласие на отмену или изменение завещания, в том числе и согласие лиц, назначенных им наследниками в отменяемом или изменяемом завещании.

Завещание можно отменить двумя способами: во-первых, удостоверением нового завещания; во-вторых, подачей нотариусу либо должностному лицу, совершающему нотариальные действия, заявления об отмене завещания. Такое заявление делается в форме распоряжения о его отмене (п. 4 ст. 1130 ГК). При этом распоряжение об отмене завещания должно быть совершено в форме, установленной для совершения завещания. В случае недействительности последующего распоряжения будет действовать прежнее распоряжение. Завещанием, совершенным в чрезвычайных обстоятельствах, может быть отменено или изменено только такое же завещание.

Оговорка об аннулировании прежнего завещания может содержаться также в его новом завещании. Например: "Все мое имущество, где бы оно не находилось и в чем бы оно не заключалось, я завещаю своему сыну Петрову Ивану Васильевичу. Отменяю мое завещание на все имущество в пользу гражданки Сидоровой Валентины Васильевны, удостоверенное нотариусом Семеновой 1 октября 1999 г."

При этом заявление об отмене завещания должно быть совершено в форме, установленной для совершения завещаний (то есть удостоверено нотариально). Отмена завещания через представителя не допускается.

Последующее завещание, не содержащее прямых указаний об отмене прежнего завещания или отдельных содержащихся в нем завещательных распоряжений, отменяет это прежнее завещание полностью или в части, в которой оно противоречит последующему завещанию (п. 2 ст. 1130 ГК).

Ранее удостоверенное завещание сохраняет силу, если позднее составленное завещание признано судом недействительным. Так, в практике был случай, когда первоначально было удостоверено завещание в пользу племянника. Через три года завещатель составил новое завещание, по которому все имущество, в том числе и дом, завещал другому лицу, однако это завещание было впоследствии признано недействительным. Соответственно племянник унаследовал все имущество наследодателя. Если же и последующее завещание было признано судом недействительным, то наследование осуществляется по закону.

Что касается изменения завещаний, то они могут быть изменены путем отмены, изменения или дополнения отдельных содержащихся в нем завещательных распоряжений, отменяя это прежнее завещание полностью или в части, в которой оно противоречит последующему завещанию. Завещатель может делать дополнительные завещания, не отменяя предыдущего (например, завещатель после составления первого завещания приобрел автомобиль и сделал относительно него соответствующее распоряжение). При составления нового завещания, необходимо указывать, какие именно изменения вносятся в ранее составленное завещание. Если этого не сделано, то действует правило, согласно которому завещание, составленное позднее отменяет ранее составленное в части, в которой оно противоречит завещанию, составленному позднее.

В связи с тем, что завещание всегда составляется в двух экземплярах, один из которых остается в нотариальной конторе (у частного нотариуса), где оно было удостоверено или в нотариальной конторе (у частного нотариуса) по постоянному месту жительства завещателя, куда направляется один экземпляр завещания, приравненного к нотариальному, оно не может быть отменено путем физического уничтожения.

Завещание, отмененное полностью или частично последующим завещанием, не восстанавливается, если последующее завещание, в свою очередь, отменено завещателем полностью или в соответствующей части. Из этого следует, что если завещание отменено последующим завещанием, которое в свою очередь отменено соответствующим уведомлением, направленным нотариусу, то должно происходить наследование по закону, поскольку ни одного завещания нет.

Завещанием, совершенным в чрезвычайных обстоятельствах (ст. 1129 ГК), может быть отменено или изменено только такое же завещание.

В соответствии со ст. 58 Основ законодательства РФ о нотариате, в случае получения уведомления об отмене завещания, а равно получения нового завещания, отменяющего составленное ранее завещание, нотариус делает об этом отметку на экземпляре завещания, хранящегося у нотариуса, и в реестре регистрации нотариальных действий. Если завещатель представляет свой экземпляр завещания, то отметка об отмене делается и на этом экземпляре, и он приобщается к экземпляру, находящемуся в делах нотариальной конторы.

# 5. Завещание прав на денежные средства в банках

Особое внимание законодатель уделил завещанию денежных средств, находящихся в коммерческих банках. Следует отметить, что до принятия части третьей ГК существовал различный правовой режим для завещания вкладов, находившихся в Сберегательном банке РФ, вкладов в Центральном банке РФ и вкладов, находившихся в других коммерческих банках.

В отношении вкладов, находившихся в Сберегательном и Центральном банках РФ, действовал особый порядок их завещания, который состоял в том, что лица, имеющие вклады, были вправе сделать распоряжение такому учреждению о выдаче вклада в случае своей смерти любому лицу или государству. В этих случаях вклад не входил в состав наследственного имущества и на него не распространялись правила, содержащиеся в разделе "Наследственное право" ГК РСФСР, а именно:

а) для получения такого вклада не требовалось свидетельства о праве на наследство;

б) для его получения не нужно было ждать истечения какого-либо определенного срока с момента смерти вкладчика и в то же время не предусматривался какой-либо максимальный срок на получение вклада;

в) из вклада, в отношении которого имелось завещательное распоряжение, не выделялась обязательная доля, и он не принимался во внимание при расчете обязательной доли;

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

д) лица, получавшие вклад в соответствии с завещательным распоряжением вкладчика, освобождались от обязанностей, вытекающих из содержания ст. 459 ГК РСФСР, по возмещению расходов по уходу за наследодателем во время его болезни, на его похороны, на содержание лиц, находившихся на иждивении наследодателя, по охране наследственного имущества и по управлению им и т.д.

В постановлении Пленума Верховного Суда СССР от 1 июля 1966 г. "О судебной практике по делам о наследовании" разъяснялось, что вклад не входил в состав наследственного имущества и в том случае, если распоряжение о выдаче вклада на случай смерти вкладчика сделано путем указания об этом в общем завещании. Таким образом, сберегательные банки должны выдавать указанным в завещании наследникам вклад без предоставления свидетельства о праве на наследство. Достаточно если граждане представят завещание и копию свидетельства о смерти вкладчика. Если же гражданин не сделал в своем завещании оговорки о вкладе в пользу определенного лица или завещательного распоряжения в сберегательном банке, вклад наследуется на общих основаниях.

Что касается вкладов граждан, находящихся в других банках и кредитных учреждениях, то они наследовались в общем порядке, независимо от наличия завещательного распоряжения.

Такая позиция была обоснована тем, что государство было заинтересовано в привлечении сбережений граждан в Сбербанк, который сначала был единственным, а потом основным кредитным учреждением в нашей стране.

В настоящее время в связи с созданием широкой сети коммерческих банков и акционированием самого Сбербанка РФ такая система себя изжила. Законодатель пошел по тому пути, что вклады граждан в банках и иных кредитных учреждениях наследуются на общих основаниях, независимо от того, сделано ли завещательное распоряжение в банке или у нотариуса (у другого должностного лица, имеющего право удостоверять завещания). Так, в соответствии со ст. 1128 ГК права на денежные средства, внесенные гражданином во вклад или находящиеся на любом другом счете гражданина в банке, могут быть по его усмотрению завещаны либо в порядке, предусмотренном ст. 1124-1127 ГК либо посредством совершения письменного завещательного распоряжения в том филиале банка, в котором находится этот счет. В отношении средств, находящихся на счете, такое завещательное распоряжение имеет силу нотариально удостоверенного завещания.

Законодатель устанавливает только некоторые общие требования к оформлению подобных завещательных распоряжений. Так, в соответствии с п. 2 ст. 1128 ГК завещательное распоряжение правами на денежные средства в банке должно быть собственноручно подписано завещателем с указанием даты его составления и должно быть удостоверено служащим банка, имеющим право принимать к исполнению распоряжения клиента в отношении средств на его счете.

Более подробная регламентация, касающаяся формы и порядка совершения завещательных распоряжений денежными средствами в банках, должна быть установлена соответствующими правовыми актами Правительством РФ.

Совершение завещательного распоряжения в отношении денежных средств, находящихся в банках, в самом банке, в целом вызывает те же последствия, что и совершение и удостоверение обычного завещания. Как следует из п. 3 ст. 1128 ГК, права на денежные средства, в отношении которых в банке совершено завещательное распоряжение, входят в состав наследства и наследуются на общих основаниях в соответствии с правилами ГК. Эти средства выдаются наследникам на основании свидетельства о праве на наследство и в соответствии с ним.

Вместе с тем, из общего правила есть исключение. Так, до получения свидетельства о праве на наследство наследник, указанный в завещательном распоряжении, вправе в любое время но до истечения шести месяцев со дня открытия наследства, получить из вклада или со счета наследодателя средства, необходимые для его похорон. Размер указанных средств определяется соответствующим наследником самостоятельно и не может превышать ста установленных законом на день обращения за получением этих средств минимальных размеров оплаты труда (п. 3 ст. 1174 ГК).

# 6. Недействительность завещания

Действующее законодательство о наследовании не содержит даже примерного перечня оснований, по которым завещание может быть признано недействительным. Поскольку завещание является односторонней сделкой, к нему применяются правила о недействительности сделок, предусмотренные в главе 9 Гражданского кодекса РФ. Завещания, которые могут быть признаны судом недействительными (оспоримые завещания), регулируются ст. 175-179 ГК. Отдельные виды завещаний рассматриваются в качестве абсолютно недействительных (ничтожных) сделок, для которых признания судом в качестве таковых не требуется; достаточно установления самого факта их совершения. Примерами таких сделок являются завещания, составленные с нарушением формы, совершенные полностью недееспособными и др.

Недействительным может быть как завещание в целом, так и в части. В частности, недействительными могут быть отдельные завещательные распоряжения. Недействительность отдельных завещательных распоряжений не затрагивает остальной части завещания, если можно предположить, что она была бы включена в завещание и при отсутствии распоряжений, признаваемых недействительными.

Все споры по вопросу действительности завещания в целом или в части рассматриваются в судебном порядке. Только суд имеет право определить соответствие завещания закону и наличие у сторон прав наследования. По искам о признании завещания недействительным мировые соглашения сторон невозможны.

Как следует из п. 2 ст. 1131 ГК, завещание может быть признано судом недействительным по иску лица, права или интересы которого нарушены этим завещанием. Оспаривание завещания до открытия наследства не допускается. Таким образом, иск о признании завещания недействительным может быть предъявлен любым наследником по закону или по завещанию, отказополучателями, исполнителями, а также их представителями. Иск о недействительности завещания может быть предъявлен прокурором.

В соответствии с п. 3 ст. 1131 ГК не могут служить основанием признания завещания недействительным описки и другие незначительные нарушения порядка его составления, подписания или удостоверения, если доказано, что они никак не влияют на понимание волеизъявления завещателя. Последнее положение очень важно, поскольку судебная практика признавала недействительными даже те завещания, в которых были допущены мелкие нарушения (в основном речь идет о завещаниях, удостоверенных не нотариусами, а другими лицами, например, врачами).

Иногда в завещании указываются не доли, а части неделимой вещи, причитающиеся наследнику в натуре. Судебная практика в отношении таких завещаний неоднозначна. В большинстве случаев они признавались недействительными. Однако иногда суды присуждали наследникам вместо части имущества ее стоимость. В настоящее время в соответствии с п. 2 ст. 1122 ГК указание в завещании на части неделимой вещи, предназначающиеся каждому из наследников в натуре, не влечет за собой недействительности завещания. Такая вещь считается завещанной в долях, соответствующих стоимости этих частей. Порядок пользования наследниками этой неделимой вещи устанавливается в соответствии с предназначенными им в завещании частями этой вещи.

В судебной практике часто встречаются иски о признании завещания недействительным ввиду того, что наследодатель в момент удостоверения завещания находился в таком состоянии, когда он не мог понимать значения своих действий или руководить ими. В соответствии со ст. 177 ГК сделка, совершенная гражданином, хотя и дееспособным, но находившимся в момент ее совершения в таком состоянии, когда он не был способен понимать значение своих действий или руководить ими, может быть признана судом недействительной по иску этого гражданина либо иных лиц, чьи права или охраняемые законом интересы нарушены в результате ее совершения. Кроме того, сделка, совершенная гражданином, впоследствии признанным недееспособным, может быть признана судом недействительной по иску его опекуна, если доказано, что в момент совершения сделки гражданин не был способен понимать значения своих действий или руководить ими (п. 2 ст. 177 ГК).

Важно подчеркнуть, что ст. 177 ГК предусматривает подачу иска не только гражданином, который совершил завещание при условиях, указанных в этой статье, но и опекуном и иными лицами, чьи права или охраняемые законом интересы нарушены в результате совершения завещания. При расширительном толковании этого термина к указанным лицам можно отнести наследников, отказополучателей, исполнителей завещания. Об этом же говорит и п. 2 ст. 1131 ГК, в соответствии с которым завещание может быть признано судом недействительным по иску лица, права или интересы которого нарушены этим завещанием.

Для установления психического состояния лица, составившего завещание, суд обычно назначает судебно-психиатрическую экспертизу (в случае смерти - посмертная психиатрическая экспертиза). Однако заключение экспертов как один из видов доказательств не имеет для суда заранее установленной силы и оценивается судом на основании всех обстоятельств дела в их совокупности.

В соответствии со ст. 179 ГК судом может быть признано недействительным завещание, совершенное под влиянием обмана, насилия или угрозы.

Совершенное под влиянием обмана завещание будет иметь место тогда, например, когда путем умышленного введения в заблуждение некоего гражданина Б. некто А. добился того, что данный гражданин в своем завещании лишил права наследования всех своих наследников по закону и завещал все свое имущество А. При этом возможны ситуации, когда обманом будет не только умышленное введение в заблуждение(например, сообщение о неблаговидном поведении одного из потенциальных наследников, которого на самом деле не было), но и сокрытие важной информации (например, сокрытие факта наличия других наследников).

В соответствии со ст. 178 ГК сделка, совершенная под влиянием заблуждения, имеющего существенное значение, может быть признана судом по иску стороны, действовавшей под влиянием заблуждения (например, относительно объекта завещания, личности назначенных наследников и т.д.). Существенное значение имеет заблуждение относительно природы сделки либо тождества или таких качеств ее предмета, которые значительно снижают возможности его использования по назначению. Заблуждение относительно мотивов сделки не имеет существенного значения.

Таким образом, завещание может быть признано недействительным по указанной статье, если выраженная в нем воля наследодателя неправильно сложилась вследствие заблуждения, например, относительно природы завещания как односторонней сделки.

Совершенное под влиянием насилия завещание будет иметь место, например, тогда, когда некто Б. причиняет некоему гражданину С. или его близким физические или душевные страдания с целью принудить его подписать завещание в пользу Б.

Что касается угрозы, то она, в отличие от насилия, является нереализованным в действительности действием и лишь представляет собой психическое воздействие на волю лица посредством заявлений о возможности причинении ему или его близким физического или морального вреда, например, если он не подпишет завещание в пользу некоего "нужного" лица.[\*(22)](#sub_9922) В судебной практике дела о признании недействительными завещаний по ст. 178, 179 ГК встречаются довольно редко.

В случае признания последующего завещания недействительным по основаниям, предусмотренным ст. 176-179 ГК, наследование осуществляется в соответствии с прежним завещанием. Если последующее завещание признается недействительным по иным основаниям, прежнее завещание действует лишь в части, не противоречащей новому завещанию. При этом недействительность завещания не лишает лиц, указанных в нем в качестве наследников или отказополучателей, права наследовать по закону или на основании другого действительного завещания.

Завещание признается недействительным при нарушении правил о форме завещания, других положений ГК, влекущих недействительность завещания.

Следует отметить, что устные завещания, предусмотренные новым ГК, добавят количество исков о недействительности завещаний. Так, возможна ситуация, когда свидетели плохо видя, плохо слышат или плохо понимают речь, которая в данной ситуации может быть невнятной. Кроме того, в качестве свидетелей могут находиться недобросовестные люди.

# 7. Исполнение завещания

Действующее законодательство предусматривает определенный порядок исполнения завещания, под которым понимается осуществление последней воли наследодателя, выраженной в завещании. В соответствии со ст. 1133 ГК исполнение завещания осуществляется наследниками по завещанию, за исключением случаев, когда его исполнение полностью или частично осуществляется исполнителем завещания.

Таким образом, особая роль в наследственных правоотношениях принадлежит исполнителю завещания (душеприказчику), в качестве которого могут выступать как наследники, так и лицо, не входящее в круг наследников. При этом исполнитель совершает все действия, необходимые для исполнения завещания.

Таким образом, исполнителя завещания можно рассматривать как помощника наследников в осуществлении последней воли завещателя, при этом его права и обязанности определяются содержанием завещания.

Исполнитель завещания выполняет свои обязанности только добровольно. Если лицо назначено исполнителем завещания без его согласия, оно вправе в любое время отказаться от исполнения этих обязанностей без объяснения причин отказа.

Причем согласие лица быть исполнителем завещания должно быть выражено этим лицом либо в его собственноручной надписи на самом завещании, либо в заявлении, приложенном к завещанию, или поданном нотариусу в течение месяца со дня открытия наследства. Кроме того, гражданин признается также давшим согласие быть исполнителем завещания, если он в течение месяца со дня открытия наследства фактически приступил к исполнению завещания (п. 1 ст. 1134 ГК).

Возможны ситуации, когда после открытия наследства возникнут обстоятельства, препятствующие исполнителю в выполнении своих обязанностей (например, тяжелая болезнь). В таких случаях он может быть освобожден от своих обязанностей только в судебном порядке либо по просьбе самого исполнителя, либо по просьбе наследников.

Перечень конкретных правомочий исполнителя завещания устанавливается в самом завещании и удостоверяется свидетельством, выдаваемым нотариусом. Вместе с тем, поскольку в завещании не установлено иное, исполнитель завещания должен принять меры, необходимые для исполнения завещания, в том числе:

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

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

3) получить причитающиеся наследодателю суммы и иное имущество для передачи их наследникам, если эти суммы не подлежат передаче другим лицам;

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

Кроме того, в соответствии с п. 3 ст. 1135 ГК исполнитель завещания вправе от своего имени вести дела, связанные с исполнением завещания, в том числе в суде, других государственных органах и учреждениях.

В отличие от ранее действовавшего законодательства исполнитель завещания имеет право на возмещение за счет наследства не только необходимых расходов, связанных с исполнением завещания, но и на получение сверх расходов вознаграждения за счет наследства, если это предусмотрено завещанием.

Исполнитель завещания приступает к исполнению завещания со дня открытия наследства. В случае смерти до открытия наследства исполнителя завещания его обязанности автоматически никому не переходят.

Наследники по завещанию в случае недобросовестного исполнения исполнителем своих обязанностей могут оспорить его действия в судебном порядке, а при злоупотреблении исполнителями своими полномочиями потребовать прекращения его действий.

# 8. Виды завещательных распоряжений

8.1. Завещательный отказ

В соответствии со ст. 1137 ГК завещатель вправе установить завещательный отказ (легат). Согласно п. 1 указанной статьи ГК завещатель вправе возложить на одного или нескольких наследников по завещанию или по закону исполнение за счет наследства какой-либо обязанности имущественного характера в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей), которые приобретают право требовать исполнения этой обязанности. Завещательный отказ должен быть установлен в завещании.

Таким образом, суть завещательного отказа состоит в том, что из всей совокупности прав и обязанностей, входящих в наследство, определенному лицу или лицам передается лишь какое-то определенное имущественное право. Соответственно можно говорить о частичном правопреемстве.

Завещательный отказ не может быть установлен в каком-либо отдельном документе, а должен быть частью завещания. При этом содержание завещания может исчерпываться завещательным отказом. Завещательный отказ должен быть установлен в завещании и следовательно не может быть включен в завещание путем его толкования судом.

В основе легата лежит обязательственное отношение между наследником (наследниками), на которых возложено исполнение отказа, и третьим лицом (лицами) (отказополучателем или отказополучателями), имеющим право требовать исполнения отказа. В этом случае отказополучатель выступает в качестве кредитора, а наследник является должником. При этом право требования отказаполучатель имеет не в отношении всего наследственного имущества и не ко всем наследникам, а только к тому наследнику по завещанию, доля которого обременена завещательным отказом.

Соответственно к отношениям между отказополучателем (кредитором) и наследником, на которого возложен завещательный отказ (должником), применяются общие положения об обязательствах (главы 21-26), поскольку из правил настоящего Кодекса и существа завещательного отказа не вытекает иное (п. 3 ст. 1137 ГК).

Завещательный отказ обременяет наследственное имущество и поэтому при последующем переходе права собственности на имущество, входящее в состав наследства, к другому лицу, право пользования этим имуществом, предоставленное по завещательному отказу, сохраняется.

Обязанность исполнения отказа для наследника наступает лишь в случае принятия им наследства. Закон закрепил безусловное право отказополучателя отказаться от получения завещательного отказа. При этом отказ от части причитающегося ему имущества, отказ в пользу другого лица, отказ с оговорками или под условием не допускается.

Возможны ситуации, когда отказополучатель и наследник совпадают в одном лице. В этом случае право на принятие завещательного отказа не зависит от права на принятие наследства и возможно принятие наследства без принятия завещательного отказа и наоборот.

Если отказополучатель отказался от завещательного отказа, наследник, обязанный исполнить завещательный отказ, освобождается от обязанности его исполнения за исключением случаев, когда отказополучателю подназначен другой отказополучатель.

Предметом завещательного отказа не может быть пожизненное содержание. Это обусловлено тем, что поскольку продолжительность жизни отказополучателя неизвестна, то возможна ситуация, когда пожизненное содержание превысит стоимость наследственного имущества.

Возможны ситуации, когда наследник, на которого возложено исполнение завещательного отказа, умирает после открытия наследства, не успев выполнить завещательный отказ. Возникает вопрос о том, переходят ли обязанности отказополучателя по наследству. В постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 23 апреля 1991 г. N 2 (п. 15) был сделан однозначный вывод о том, что права и обязанности отказополучателя прекращаются его смертью и не могут быть переданы им по наследству.

Представляется, что этот вопрос надо решать в зависимости от того, идет ли речь об исполнении разового действия или же о длящихся отношениях. Так, если речь идет о предоставлении пожизненного права пользования жилым домом, то вряд ли такая обязанность отказодателя может перейти к его наследникам. Если же речь идет о выплате разовой суммы, то поскольку обязанность выполнения этого действия возникла при жизни отказодателя (и соответственно право требовать исполнения этой обязанности), однако не была исполнена при жизни отказодателя, то эта обязанность должна переходить по наследству.

Завещательный отказ может быть возложен на нескольких наследников. Отказ обременяет право каждого из них на наследство соразмерно его доле в наследстве, поскольку завещанием не предусмотрено иное. В соответствии со ст. 1140 ГК если вследствие обстоятельств, предусмотренных ГК, доля наследства, причитавшаяся наследнику, на которого была возложена обязанность исполнить завещательный отказ или завещательное возложение, переходит к другим наследникам, а последние, поскольку из завещания или закона не вытекает иное, обязаны исполнить такой отказ или такое возложение.

В течение длительного времени дискуссионным являлся вопрос о возможности подназначения отказополучателя. Так, по мнению В.И. Серебровского, не может быть указано в завещании лицо, к которому должно перейти право требовать исполнения обязательства в случае отказа легатария или его смерти до открытия наследства.[\*(23)](#sub_9923) Однако исходя из принципа свободы завещания и с учетом отсутствия прямого запрещения закона, предоставление права на подназначение отказополучателя не противоречило бы действующему законодательству. По такому же пути пошел и законодатель. Так, в соответствии с п. 4 ст. 1137 ГК право на получение завещательного отказа действует в течение трех лет со дня открытия наследства и не переходит к другим лицам. Однако отказополучателю в завещании может быть подназначен другой отказополучатель на случай, если назначенный в завещании отказополучатель умрет до открытия наследства или одновременно с наследодателем, либо откажется от принятия завещательного отказа или не воспользуется своим правом на получение завещательного отказа, либо лишится права на получение завещательного отказа в соответствии с правилами п. 5 ст. 1117 ГК.

Не включенные в текст завещания распоряжения об отказе не являются завещательным отказом (легатом). Отказ подлежит исполнению после того, как из наследственной массы будет удовлетворена обязательная доля и погашены долги наследодателя перед другими кредиторами.

Если сумма долгов окажется равной сумме имущества, которую необходимо передать в силу завещательного отказа, исполнение завещательного отказа станет невозможным. Кроме того, наследник, на которого возложено завещателем исполнение завещательного отказа, должен исполнить его лишь в пределах действительной стоимости перешедшего к нему наследственного имущества, которая превышает размеры его обязательной доли. Таким образом, закон устанавливает ограниченный объем исполнения завещательного отказа.

Предметом завещательного отказа может быть передача отказополучателю в собственность, во владение, основанное на ином вещном праве или в пользование вещи, входящей в состав наследства, передача отказополучателю входящего в состав наследства имущественного права, приобретение для отказополучателя и передача ему иного имущества, выполнение для него определенной работы или оказание ему определенной услуги, осуществление в пользу отказополучателя периодических платежей и т.п. (п. 2 ст. 1137 ГК).

В частности, на наследника, к которому переходит жилой дом, квартира или иное жилое помещение, завещатель может возложить обязанность предоставить другому лицу на период жизни этого лица или на иной срок право пользования этим помещением или определенной его частью.

Если завещательный отказ возложен на нескольких наследников, отказ обременяет право каждого из них на наследство соразмерно его доле в наследстве, поскольку завещанием не предусмотрено иное.

Если вследствие обстоятельств, предусмотренных ГК, доля наследства, причитавшаяся наследнику, на которого была возложена обязанность исполнить завещательный отказ, переходит к другим наследникам, последние, поскольку из завещания или закона не следует иное, обязаны исполнить такой отказ или возложение (ст. 1140 ГК).

8.2. Возложение

Новый Гражданский кодекс РФ сохранил такую разновидность завещательных распоряжений, как возложение, суть которого по ранее действовавшему законодательству состояла в том, чтобы возложить на наследников по завещанию исполнение действий, направленных на осуществление какой-либо общеполезной цели. Формулировка части третьей ГК несколько другая. Так, в соответствии со ст. 1139 ГК завещатель в завещании может возложить на одного или нескольких наследников по завещанию или по закону совершить какое-либо действие имущественного или неимущественного характера, направленное на осуществление общеполезной цели. Такая же обязанность может быть возложена на исполнителя завещания при условии выделении в завещании части наследственного имущества для исполнения завещательного возложения.

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

Как видно из вышеуказанного определения, возложение может распространяться не только на наследников по завещанию, но и на наследников по закону, а также исполнителей завещания.

Основное отличие завещательного возложения от завещательного отказа заключается в том, что даже при имущественном характере первого завещанием не устанавливается конкретный выгодоприобретатель, а круг лиц, имеющих право требования исполнения возложения, значительно шире, нежели в случаях неисполнения завещательного отказа.

К возложению, предметом которого являются действия, имеющие имущественный характер, соответственно применяются правила, применяемые к завещательному отказу.

Если возложение не исполняется наследником добровольно, то заинтересованные лица имеют право требовать исполнения возложения в судебном порядке. Такими же правами обладают исполнитель завещания и любой из наследников, поскольку в завещании не предусмотрено иное (п. 3 ст. 1139 ГК). Законодатель не уточняет, кто является заинтересованными лицами в данном случае. Очевидно, к ним можно отнести любых лиц, в пользу которых совершаются указанные действия.

В юридической литературе описан пример возложения, который в свое время был освещен многими печатными изданиями. Речь идет о возложении, сделанном в завещании вдовы известного советского композитора С.С. Прокофьева. В завещании было указано, что Музею музыкальной культуры им. М.И. Глинки должны перейти определенные весьма ценные вещи, а также дача на Николиной Горе. При этом на наследника была возложена обязанность в общеполезных целях организовать на даче мемориальный музей С.С. Прокофьева, а также разрешить студентам и аспирантам музыкальных вузов пользоваться нотной библиотекой и музыкальным инструментом (также являвшимися предметом завещательного распоряжения).[\*(24)](#sub_9924)

При переходе доли наследства, причитавшегося наследнику, на которого была возложена обязанность исполнить завещательное возложение, к другим наследникам, последние, поскольку из завещания или закона не следует иное, обязаны исполнить такое возложение.

8.3. Подназначение наследника

Завещатель вправе указать в завещании другого наследника на случай, если назначенный им в завещании наследник или наследник завещателя по закону умрет до открытия наследства, либо одновременно с завещателем, либо после открытия наследства, не успев его принять, либо не примет наследства по другим причинам или откажется от него, либо не будет иметь права наследовать или будет отстранен от наследования как недостойный (п. 2 ст. 1121 ГК).

Таким образом, суть подназначения наследника (именуемого также субституцией) состоит в том, что кроме основного или основных наследников назначается также запасной или запасные наследники. В качестве подназначаемого наследника могут выступать любые субъекты гражданского права. По сравнению с ранее действовавшим законодательством сфера действия подназначения наследников стала шире. Так, наследодатель имеет право подназначить наследника не только наследнику по завещанию, но и наследнику по закону. Причем не только на тот случай, если наследник умрет до открытия наследства или не примет его, но и на случай, если наследник умрет одновременно с завещателем, если наследник не будет иметь права наследовать или будет отстранен от наследования как недостойный.

Количество подназначений законом не ограничивается, поэтому завещатель может указать неограниченное количество лиц, выступающих в качестве подназначенных наследников, к запасному (подназначенному) наследнику.

Следует отметить, что законодательство Российской Федерации не устанавливает возможности так называемой фидеикоммиссарной субституции, предусмотренной законодательством некоторых стран. Суть ее состоит в том, что на основного наследника возлагается обязанность сохранить полученное по наследству имущество с тем, чтобы оно после его смерти перешло к другому лицу, указанному в том же завещании.

Закон ничего не говорит о тех случаях, когда завещание составлено под отлагательным условием, которое наследником выполнено не было и, соответственно, наследник наследства не получил. Представляется, что и в этом случае подназначенный наследник имеет право на получение наследства.

Кроме подназначения наследника, завещательного отказа и возложения, завещатель вправе сделать распоряжения, которые касаются порядка погребения, увековечения его памяти. Так, в соответствии со ст. 5 Федерального закона "О погребении и похоронном деле" наследодатель вправе выразить в завещании следующие пожелания:

- о согласии или несогласии на изъятие органов и/или тканей из его тела;

- быть погребенным на том или ином месте, по тем или иным обычаям или традициям, рядом с теми или иными ранее умершими;

- быть подвергнутым кремации;

- о доверии исполнить свое волеизъявление тому или иному лицу.[\*(25)](#sub_9925)

Правда, здесь надо сделать оговорку: указанный закон не предусматривает, чтобы волеизъявление лица о достойном отношении к его телу после смерти обязательно содержалось в завещании. В соответствии с ч. 1 ст. 5 Федерального закона "О погребении и похоронном деле" указанное волеизъявление может быть выражено в устной форме в присутствии свидетелей или в письменной форме.

# 9. Право на обязательную долю

Предоставляя завещателю право свободно распорядиться своим имуществом, закон одновременно устанавливает правило, согласно которому нельзя лишить наследства наиболее близких наследодателю нетрудоспособных наследников по закону. Последних принято называть необходимыми наследниками. Круг необходимых наследников, которые имеют право на обязательную долю в наследстве, установлен в законе. Так, в соответствии с п. 1 ст. 1149 ГК несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя, его нетрудоспособные супруг и родители, а также нетрудоспособные иждивенцы наследодателя, подлежащие призванию к наследованию на основании пунктов 1 и 2 ст. 1148 ГК, наследуют независимо от содержания завещания, не менее половины доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону (обязательная доля).

Таким образом, по сравнению с ранее действовавшим законодательством размер обязательной доли несколько снизился. По ранее действовавшему законодательству обязательная доля составляла не менее двух третей от той доли, которая причиталась бы по закону. Следует отметить, что это уже второе снижение размера обязательной доли. Так, в 20-30 годы прошлого столетия размер обязательной доли равнялся законной доле.

Кроме того, в соответствии с п. 4 ст. 1149 ГК суд имеет право с учетом конкретных обстоятельств (в частности, имущественного положения наследников, имеющих право на обязательную долю) уменьшить и эту долю либо вообще отказать в ее присуждении. Подобное происходит в тех случаях, когда осуществление права на обязательную долю в наследстве повлечет за собой невозможность передать наследнику по завещанию имущество, которым наследник, имеющий право на обязательную долю, при жизни наследодателя не пользовался, а наследник по завещанию пользовался для проживания (жилой дом, квартира, иное жилое помещение, дача и тому подобное) или которое использовал в качестве основного источника получения средств к существованию (орудия труда, творческая мастерская и тому подобное). Это обусловлено тем, что не всегда претендуют на получение обязательной доли люди малоимущие и нуждающиеся в защите.

Несовершеннолетние внуки и правнуки, наследующие по праву представления (в том случае, если их родители (мать или отец) умерли до открытия наследства) к числу обязательных наследников не относятся.

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

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 наследника завещательного отказ (п. 3 ст. 1149 ГК).

При определении наследственной доли возникает вопрос о ее соотношении с супружеской долей. Следует иметь ввиду, что при наследовании имущества лица, состоявшего в браке, речь может идти только о доле в общей совместной собственности супругов, определяемой в соответствии со ст. 256 ГК. При отсутствии брачного договора или соглашения о разделе имущества доли супругов предполагаются равными. Доля умершего супруга в этом имуществе входит в состав наследства и переходит к наследникам по правилам, установленным ГК РФ.

Рассмотрим на конкретном примере понятие обязательной доли. Гражданин С. в 1993 г. приватизировал трехкомнатную квартиру на свое имя. Со своей семьей - женой (пенсионеркой) и двумя совершеннолетними детьми, которые проживали в другой квартире, он, по причине ссоры, отношения не поддерживал. В том же 1993 г. С. составил завещание на квартиру на имя гр. И., которая в последние два года ухаживала за ним. После смерти С. в 1994 г. И. не сообщила родственникам о кончине наследодателя, наследство приняла и получила свидетельство о праве на наследство по завещанию на всю квартиру. Узнав о смерти С., его жена обратилась в юридическую консультацию, где ей было разъяснено ее право на обязательную долю. Эта доля была подсчитана следующим образом. Наследственное имущество (квартира) делилось на число наследников по закону - жены, двоих детей, то есть если бы отсутствовало завещание, то каждый бы из наследников имел бы право на одну треть квартиры. Дети в данном случае не имели права на обязательную долю. Супруга же завещателя как нетрудоспособная имела право на обязательную долю, которая составляла две третьих от одной третьей (по ранее действовавшему законодательству) законной доли или двум девятым квартиры.

Возможны ситуации, когда супруги проживали в разных жилых помещениях, и один из супругов приватизировал свое жилое помещение только на свое имя (второй супруг не имел права этого делать, поскольку был зарегистрирован в другом месте). Возникает вопрос, можно ли рассматривать такую квартиру как совместно нажитое имущество. Проблема заключается в том, что правовая природа сделки по приватизации жилых помещений пока не ясна. Если рассматривать ее как разновидность договора дарения, то такая квартира будет рассматриваться как собственность только того супруга, который ее приватизировал. Соответственно расчет обязательной доли будет производиться без учета доли второго супруга в совместно нажитом имуществе.

В соответствии с п. 2 ст. 1149 ГК право на обязательную долю в наследстве удовлетворяется из оставшейся незавещанной части наследственного имущества, даже если это приведет к уменьшению прав других наследников по закону на эту часть имущества, а при недостаточности незавещанной части имущества для осуществления права на обязательную долю - из той части имущества, которая завещана.

С учетом изложенного при определении обязательной доли судебная и нотариальная практики исходят из следующего:

стоимость обязательной доли определяется из всего завещанного и незавещанного имущества;

при исчислении обязательной доли нотариус учитывает всех наследников по закону на день открытия наследства;

обязательная доля выделяется прежде всего из незавещанного имущества, а если незавещанного имущества не хватает для обязательной доли, тогда также из завещанного;

при определении обязательной доли учитываются предметы обычной домашней обстановки и обихода;

право на обязательную долю не может быть поставлено в зависимость от согласия других наследников на ее получение;

внуки и правнуки наследодателя, родители которых умерли до открытия наследства, а также наследники второй очереди не имеют права на обязательную долю, за исключением случаев, когда эти лица находились на иждивении умершего;

закон не связывает возникновение прав на обязательную долю у лиц, указанных в ст. 1149 ГК, с совместным проживанием с наследодателем и ведением с ним общего хозяйства;

дети, усыновленные после смерти лиц, имущество которых они имели право наследовать, не утрачивают право ни на долю в наследственном имуществе как наследники по закону, ни на обязательную долю, если имущество было завещано другим лицам, поскольку ко времени открытия наследства правоотношения с наследодателем, являющимся их родителем, не были прекращены;

дети, усыновленные при жизни родителя, права наследования имущества этого родителя и его родственников не имеют, поскольку при усыновлении утратили в отношении них личные и имущественные права, за исключением случаев, указанных в СК РФ, предусматривающих возможность при усыновлении ребенка одним лицом сохранения личных неимущественных и имущественных прав по желанию матери, если усыновитель мужчина или по желанию отца, если усыновитель женщина, а также если один из родителей усыновленного ребенка умер, то по просьбе родителей умершего (дедушки или бабушки ребенка) могут быть сохранены личные неимущественные и имущественные права и обязанности по отношению к родственникам умершего родителя, если этого требуют интересы ребенка (п. 10 постановления Пленума Верховного суда РФ от 23 апреля 1991 г. N 2 "О некоторых вопросах, возникающих у судов по делам о наследовании". Обязательные наследники получают отдельное свидетельство о праве на наследство. При этом обязательный наследник должен подтвердить нотариусу брачные, родственные отношения, усыновления или иждивения.

# Глава 3. Наследование по закону

Суть наследования по закону весьма удачно выразил С.Н. Братусь: "Наследование по закону основано на предположении, что закон, устанавливающий круг наследников, очередность их призвания к наследству, размеры наследственных долей, соответствует воле наследодателя, не пожелавшего или не смогшего выразить свою волю иначе - путем завещательного распоряжения.[\*(26)](#sub_9926)

Таким образом, наследование по закону имеет место, когда:

завещание не было составлено, либо было составлено, но впоследствии отменено завещателем;

завещано не все, а часть имущества (незавещанное имущество наследуется по закону);

наследник по завещанию отказался от наследства либо был признан недостойным наследником.

Наконец, само завещание может быть признано недействительным по основаниям признания сделки недействительной (например, в результате несоблюдения формы). В этом случае также имущество будет наследоваться по закону.

Круг наследников по закону и порядок их призвания к наследованию определен законодателем с учетом брачных родственных отношений, наличия иждивения и других обстоятельств.

Новый Гражданский кодекс РФ кардинально изменил порядок призвания к наследству при наследовании по закону. Вместо двух очередей наследников по закону установлено наследование до пятой степени родства, которое является новым правовым институтом и определяется числом рождений, отделяющих родственников друг от друга. Рождение самого наследодателя в это число не входит.

Ранее действовавшее законодательство предусматривало весьма узкий круг наследников по закону, в который входили супруг и самые близкие родственники. Поэтому при отсутствии указанных лиц имущество становилось выморочным и переходило к государству.

Наследники по закону призываются к наследованию в порядке очередности, предусмотренной ст. 1142-1145, 1148 ГК. Всего действующим законодательством предусмотрено шесть очередей родства. Наследники каждой последующей очереди наследуют при отсутствии наследников предшествующих очередей. Это значит, что наследников предшествующих очередей вообще нет, либо никто из них не имеет права наследовать или они отстранены от наследования, либо все они лишены наследства, либо никто из них не принял наследства, либо все эти наследники отказались от наследства. Наследники одной очереди наследуют в равных долях, за исключением наследников, наследующих по праву представления.

Все наследники по закону делятся на:

- наследников первой очереди - дети, супруг и родители (внуки наследодателя и их потомки наследуют по праву представления);

- наследников второй очереди - полнородные и неполнородные братья и сестры наследодателя, его дедушка и бабушка как со стороны отца, так и со стороны матери (дети братьев и сестер наследодателя - его племянники и племянницы - наследуют по праву представления);

- наследников третьей очереди - полнородные и неполнородные братья и сестры родителей наследодателя (дяди и тети наследодателя). Двоюродные братья и сестры наследодателя наследуют по праву представления.

При отсутствии у наследодателя наследников первой, второй, третьей очередей право наследовать по закону получают родственники наследодателя третьей, четвертой, пятой степени родства, не относящиеся к наследникам предшествующих очередей.

Таким образом, могут призываться к наследованию:

- в качестве наследников четвертой очереди родственников третей степени родства - прадедушки и прабабушки наследодателя;

- в качестве наследников пятой очереди родственники четвертой степени родства - дети родных племянников и племянниц наследодателя (двоюродные внуки и внучки) и родные братья и сестры его дедов и бабок (двоюродные дедушки и бабушки);

- в качестве наследников шестой очереди родственники пятой степени родства - дети двоюродных внуков и внучек наследодателя (двоюродные правнуки и правнучки), дети его двоюродных братьев и сестер (двоюродные племянники и племянницы) и дети его двоюродных дедушек и бабушек (двоюродные дяди и тети);

Наследниками седьмой очереди являются пасынки, падчерицы, мачехи и отчимы. Включение их в число наследников обусловлено тем, что нередки случаи, когда никого из родственников в живых не осталось, а есть пасынки и падчерицы, которые поддерживали тесные отношения со своими мачехами и отчимами, однако по ранее действовавшему законодательству наследниками по закону не были.

Следует отметить, что подобный широкий круг наследников по закону предусмотрен законодательством развитых стран, а также был установлен в законодательстве дореволюционной России. Вместе с тем, как показывает опыт других стран, недостатком подобной системы является сложность доказывания наличия родственных связей. Такие дела должны рассматриваться в порядке особого производства при отсутствии спора о праве и ответчика. При наличии достаточных доказательств и отсутствии возражений со стороны третьих лиц суды признают наличие родственных связей.

Дети призываются к наследованию независимо от возраста и трудоспособности. Наследником признается также ребенок наследодателя, родившийся после его смерти, но зачатый при его жизни. Основанием возникновения наследственных прав детей является родство с наследодателем, удостоверенное в установленном законом порядке. Законодатель имел в виду сыновей и дочерей наследодателя, родившихся в зарегистрированном или приравненном к нему браке. Материнство (то есть происхождение ребенка от матери устанавливается органом ЗАГСа на основании документов, подтверждающих рождение ребенка от данной матери (они выдаются медицинскими учреждениями). При рождении ребенка вне медицинского учреждения запись может производиться на основании других документов, а также свидетельских показаний.

Если ребенок родился от лиц, состоявших в браке, а также в течение 300 дней с момента расторжения брака (признания брака недействительным, смерти супруга матери ребенка), отцом ребенка признается супруг (бывший супруг) матери, если не доказано иное.

Что касается детей, рожденных вне брака, то после матери они наследуют всегда, а после отца - лишь в тех случаях, когда отцовство подтверждено в установленном законом порядке. В частности, отцовство может быть установлено в добровольном порядке и в судебном.

Добровольное установление отцовства производится органами загса в следующих случаях:

1) если заявление о регистрации рождения ребенка подается совместно отцом и матерью ребенка;

2) если получить согласие матери невозможно (в случае ее смерти, признания недееспособной, лишения родительских прав, невозможности установления ее места нахождения и т.д.) - по заявлению отца ребенка (с согласия органа опеки и попечительства либо по решению суда);

3) если отцовство признано в добровольном порядке до рождения ребенка (при наличии обстоятельств, дающих основания полагать, что подача совместного заявления об установлении отцовства может оказаться невозможной или затруднительной).

Установление отцовства производится по заявлению отца ребенка с согласия органа опеки и попечительства, а при отсутствии такого согласия - по решению суда (п. 3 ст. 48 СК РФ).

Дети, рожденные от брака, признанного впоследствии недействительным, не утрачивают права наследовать после смерти родителей.

Пережившим супругом как наследником по закону может считаться лицо, которое состояло с умершим в зарегистрированном браке (в органах ЗАГСа). К зарегистрированным бракам приравниваются браки, заключенные по религиозным обрядам на оккупированных территориях, входивших в состав СССР в период Великой Отечественной войны до восстановления на этих территориях органов записи актов гражданского состояния.

Право на наследство супруга не связывается ни с совместным проживанием, ни с ведением общего хозяйства. В частности, они могут проживать в разных квартирах, городах, а иногда и в разных странах. При этом судебная практика исходит из того, что пока брак не расторгнут, переживший супруг является наследником.

Если переживший супруг призывается к наследованию вместе с другими наследниками первой очереди, то сначала определяется размер его доли в совместно нажитом во время брака имуществе, а затем оставшаяся часть имущества делится среди наследников по закону, в число которых входит и переживший супруг.

Бывший супруг права на наследство не имеет, он утрачивает его с момента расторжения брака. Возможны ситуации, когда один из супругов вступает во второй брак, не расторгнув первого, и после его смерти обе супруги обращаются за получением свидетельства о праве на наследство. В таких случаях нотариус не должен решать, какой из двух браков является действительным, а должен предложить решить этот вопрос в суде. Отмечены случаи, когда после смерти бывшего мужа бывшая жена обращается с жалобой в надзорные органы с просьбой отменить судебное решение о расторжении брака на основании того, что в ходе процесса были допущены грубые процессуальные нарушения. В таких случаях судебное решение о расторжении брака может быть отменено, а последующий брак признан недействительным.

В новом Гражданском кодексе РФ сохранено наследование по праву представления, под которым понимается переход доли наследника, умершего до открытия наследства, к его соответствующим потомкам (ст. 1146 ГК). Такие доли являются равными для всех наследников по праву представления.

При наследовании по праву представления потомки наследодателя наследуют в том случае, если ко времени открытия наследства нет в живых того из восходящих по прямой линии родственников, который был бы наследником. Наследование по праву представления применяется только при наследовании по закону. Право представления распространяется и на потомство усыновленных, умерших ранее усыновителя. В тех случаях, когда потомков, призываемых к наследованию по праву представления, окажется несколько, они делят между собой поровну ту часть наследственного имущества, которая причиталась бы тому лицу, которое они представляют, если бы оно не умерло до открытия наследства.

Когда внуки и правнуки призываются к наследованию по закону, они выступают как непосредственные и самостоятельные наследники в имуществе наследодателя, а не как наследники тех лиц, которых они представляют. Поэтому они отвечают по долгам самого наследодателя. По долгам же своих родителей, умерших до открытия наследства, они отвечают только в том случае, если самостоятельно приняли оставшееся после родителей наследство.

Не наследуют по праву представления потомки наследника по закону, лишенного наследодателем наследства.

Наследниками по закону являются также усыновленные и усыновители. Это прямо следует из п. 1 ст. 1147 ГК, в соответствии с которой при наследовании по закону усыновленный и его потомство, с одной стороны, и усыновитель и его родственники, с другой, приравниваются к родственникам по происхождению (кровным родственникам).

Усыновление осуществляется в соответствии с нормами семейного права, и в этом случае усыновитель принимает на себя по отношению к ребенку, который не является его сыном или дочерью, все те же обязанности, которые законом возложены на его родителей, и приобретает все права, которыми пользуются родители. Таким образом, у родных детей и усыновленных имеются одинаковые права на наследственное имущество, оставшееся после смерти наследодателя.

При этом одновременно прекращается правовая связь усыновленного с его кровными родителями и другими родственниками. В связи с этим в соответствии с п. 2 ст. 1147 ГК усыновленный и его потомство по общему правилу не наследуют по закону после смерти родителей усыновленного и других его родственников по происхождению, а родители усыновленного и другие его родственники по происхождению не наследуют по закону после смерти усыновленного и его потомства.

Однако из этого правила есть исключения. Так, в соответствии с п. 3 ст. 1147 ГК в случаях, когда в соответствии с [Семейным кодексом](#sub_1) РФ усыновленный по решению суда сохраняет отношения с одним из родителей или другими родственниками по происхождению, усыновленный и его потомство наследуют по закону после смерти усыновленного и его потомства, а последние наследуют по закону после смерти этих родственников. Это положение является новым, поскольку по ранее действовавшему законодательству возможность наследования в отношениях между кровными родственниками при усыновлении не существовала.

Семейным кодексом РФ предусмотрено два таких случая. Так, в соответствии с п. 3 ст. 137 СК РФ при усыновлении ребенка одним лицом личные и имущественные права и обязанности могут быть сохранены по желанию матери, если усыновитель - мужчина, или по желанию отца, если усыновитель - женщина. Кроме того, если один из родителей усыновленного ребенка умер, то по просьбе родителей умершего родителя (дедушки или бабушки ребенка) могут быть сохранены личные неимущественные и имущественные права и обязанности по отношению к родственникам умершего родителя, если этого требуют интересы ребенка (п. 4 ст. 137 СК РФ).

Бывают случаи, когда на наследство претендует лицо, утверждающее, что оно было фактически принято в семью и проживало на положении усыновленного. При отсутствии юридически оформленного усыновления такие лица претендовать на наследство не могут.

Братья и сестры являются наследниками, если между ними существует кровное родство. К наследству призываются как полнородные, так и неполнородные братья и сестры. Неполнородными братьями и сестрами являются единокровные (имеющие общего отца, но разных матерей) и единоутробные (имеющие общую мать, но разных отцов) братья и сестры. Не наследуют друг после друга сводные братья и сестры (имеющие разных родителей, вступивших в брак), поскольку между ними отсутствует родственная связь.

Дедушка и бабушка со стороны матери наследуют всегда, а со стороны отца в тех случаях, когда юридическая связь ребенка с отцом установлена предусмотренным законом способом.

Все призываемые к наследованию наследники одной степени родства наследуют в равных долях. Как уже отмечалось, закон допускает возможность наследования по закону для лиц, которые вообще не являются родственниками наследодателя. Речь идет о пасынках и падчерицах, которые наследуют при отсутствии родственников вплоть до шестой степени родства.

Определенные изменения новый Гражданский кодекс РФ внес в правовое регулирование наследования нетрудоспособными иждивенцами наследодателя. К нетрудоспособным относятся женщины, достигшие 55 лет, мужчины - 60 лет, инвалиды 1, 2, 3 групп (независимо от назначения пенсии по старости или инвалидности), а также лица, не достигшие 16 лет, а учащиеся - 18 лет. Наличие нетрудоспособности должно быть подтверждено соответствующим медицинским освидетельствованием.

Если претендующий на наследство относится к такой категории рабочих или служащих, которые получают право на пенсию в более раннем по сравнению с общим сроком возраста (например, шахтеры), то для получения права на наследование в качестве нетрудоспособного иждивенца ему надо достичь общего пенсионного возраста.

Состоявшими на иждивении наследодателя являются нетрудоспособные лица, находившиеся на полном содержании наследодателя или получавшие от него такую помощь, которая была для них основным и постоянным источником средств к существованию. Следовательно, нерегулярная, эпизодическая незначительная материальная помощь не может служить основанием к признанию лица иждивенцем. Важно, что помощь должна быть основным и не обязательно единственным источником средств к существованию.(п. 3 постановления Пленума Верховного Суда СССР от 1 июля 1966 г.).

На этой же позиции стоит и судебная практика. В частности, Верховный Суд РСФСР указал при рассмотрении конкретного дела что, "получение зарплаты, пособия, пенсии, стипендии не может являться основанием для отказа в установлении факта нахождении на иждивении, если предоставляемые умершим средства являлись для лица основным и постоянным источником существования.[\*(27)](#sub_9927)

Законодатель не связывает факт иждивенчества с обязательным совместным проживанием лица, получившего содержание, с наследодателем. Таким образом, иждивенцем может быть признан гражданин, проживающий отдельно, но получающий от наследодателя средства к существованию. При этом правовое значение имеет не только добровольная, но и "принудительная", то есть по решению суда, помощь.

Гражданин признается иждивенцем наследодателя и приобретает право на наследство при одновременном наличии трех обстоятельств:

1) он должен быть нетрудоспособен на день открытия наследства;

2) получаемое им содержание от наследодателя должно быть либо единственным либо основным и постоянным источником средств существования;

3) иждивение должно продолжаться не менее одного года до открытия наследства.

Примером нетрудоспособного иждивенца может служить бывший супруг, который в соответствии со ст. 90 СК РФ имел право на получение алиментов после расторжения брака. Такое право имеют:

бывшая жена в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка;

нуждающийся бывший супруг, осуществляющий уход за общим ребенком инвалидом до достижения ребенком возраста 18 лет или за общим ребенком-инвалидом с детства 1 группы;

нетрудоспособный нуждающийся бывший супруг, ставший нетрудоспособным до расторжения брака или в течение года с момента расторжения брака;

нуждающийся супруг, достигший пенсионного возраста не позднее чем через 5 лет с момента расторжения брака, если супруги состояли в браке длительное время.

В том случае, если получаемые алименты были хотя и не единственным, но постоянным и основным источником существования, то супруг, которому оказывалась такая помощь, может быть признан иждивенцем и соответственно будет призван к наследованию.

Всех нетрудоспособных иждивенцев новый ГК делит на тех, кто входит в круг наследников по закону, указанных в ст. 1143-1145 (но не входит в круг наследников той очереди, которая призывается к наследованию) и тех, кто не входит в круг наследников по закону вообще.

В первом случае нетрудоспособные иждивенцы призываются к наследованию вместе с наследниками той очереди, которая призывается к наследованию, если они не менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении, независимо от того, проживали ли они совместно с наследодателем. Они наследуют в равных долях с наследниками этой очереди (п. 1 ст. 1148 ГК).

Ко второй группе относятся граждане, которые вообще не входят в круг наследников по закону, но к моменту открытия наследства являлись нетрудоспособными и не менее одного года находились на иждивении наследодателя и проживали вместе с ним. При наличии других наследников по закону они наследуют вместе с наследниками той очереди, которая призывается к наследованию. При отсутствии у умершего других наследников по закону указанные нетрудоспособные иждивенцы наследодателя наследуют самостоятельно в качестве наследников восьмой очереди.

Определенные изменения произошли и в отношении так называемого "выморочного имущества". В новом ГК дано легальное определение выморочного имущества. В соответствии с п. 1 ст. 1151 ГК наследственное имущество становится выморочным, если нет наследников ни по закону, ни по завещанию, либо никто из наследников не имеет права наследовать или все наследники отстранены от наследования, либо все наследники отказались от наследства и при этом никто из них не указал, что отказывается в пользу другого наследника. Если по ранее действовавшему законодательству такое имущество всегда переходило по наследству к государству в целом, то в соответствии с п. 2 и 3 ст. 1151 ГК выморочное имущество переходит в порядке наследования по закону в собственность Российской Федерации. Однако может перейти и в собственность субъектов Российской Федерации или в собственность муниципальных образований в порядке, определяемом специальным законом, (однако до настоящего времени такой закон не принят).

В ГК не регулируется вопрос о выморочном имуществе, находящемся за пределами Российской Федерации. Можно предположить, что в таких случаях выморочное имущество переходит в собственность Российской Федерации.

Государство при наследовании выморочного имущества не должно принимать каких-либо особых мер, направленных на принятие наследства. После признания имущества перешедшим по праву наследования к государству нотариальный орган направляет соответствующему финансовому органу опись этого имущества и свидетельство о праве на наследство (ч. 5 ст. 71 Основ законодательства РФ о нотариате). Соответственно этот финансовый орган определяет, кому и в каком порядке переходит наследственное имущество. Правила учета и использования такого имущества определяются соответствующими инструкциями Министерства финансов РФ. На государство не распространяется правило о праве наследников отказаться от наследования выморочного наследства.

Исторически существовали два разных подхода к правовой природе выморочного имущества. Так, в соответствии с одной точкой зрения переход выморочного имущества к государству является не наследованием, а реализацией права государства или муниципального образования на никому не принадлежащее имущество. Такой подход был в частности зафиксирован в ГК РСФСР 1922 г. Однако при таком подходе наследство должно перейти к тому государству, на территории которого находится выморочное имущество на момент открытия наследства. Соответственно, если имущество российского гражданина находится на территории иностранного государства и наследников на него нет, то Российская Федерация не может на него претендовать. Поэтому правильнее считать, что выморочное имущество должно перейти в таких случаях к тому государству, чьим гражданином был наследодатель в момент своей смерти.

Следует отметить, что в зарубежных государствах этот вопрос решается по-разному. Ряд стран рассматривают такой переход как наследственный, однако в таких странах как США, Англия и Франция государство считается приобретающим имущество, которое никому не принадлежит.[\*(28)](#sub_9928)

# Глава 4. Приобретение наследства

# 1. Принятие наследства

В результате наследования у наследника возникают определенные права. Для того, чтобы реализовать эти права необходим юридический факт принятия наследства. Таким образом, для приобретения наследства наследник должен его принять (исключение составляет выморочное имущество, поскольку в этом случае наследство переходит непосредственно, независимо от волеизъявления органа, действовавшего от имени государства или государственного образования). По своей правовой природе принятие наследства является односторонней сделкой. Принятие наследства не действует с обратной силой во времени. Это значит, что наследник, принявший наследство, приобретает право только на то имущество, которое оказалось в наличии в момент открытия наследства.

При призвании наследника к наследованию одновременно по нескольким основаниям (по завещанию и по закону, или в порядке наследственной трансмиссии и в результате открытия наследства, и т.п.) наследник может принять наследство, причитающееся ему по одному из этих оснований, по нескольким из них или по всем основаниям.

Принятие наследства всегда безоговорочно и безусловно и соответственно не допускается принятие наследства под условием или с оговорками. Не может, например, наследник принять в наследство дом лишь при условии, что сестра, проживающая в этом доме, освободит его.

Закон особо подчеркивает, что принятие наследства одним или несколькими наследниками не означает принятия наследства остальными наследниками.

Независимо от фактического времени принятия наследства, оно считается принадлежащим наследнику со дня открытия наследства. Это правило действует и в тех случаях, когда право наследника на имущество подлежит государственной регистрации (п. 4 ст. 1152 ГК). Вместе с тем нельзя не обратить внимания на то обстоятельство, что в соответствии со ст. 2 Федерального закона "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним" регистрация - это юридический акт признания и подтверждения государством возникновения, ограничения (обременения) перехода или прекращения прав на недвижимое имущество. Она является единственным доказательством существования зарегистрированного права, которое может быть оспорено только в судебном порядке.

Таким образом, государственная регистрация, по общему правилу, только подтверждает уже существующее право собственности (для этого собственнику выдается соответствующий документ установленной формы).

Как следует из п. 2 ст. 218 ГК в случае смерти гражданина право собственности на принадлежащее ему имущество переходит по наследству к другим лицам в соответствии с завещанием или законом. Возникает вопрос, существует ли право собственности на недвижимое имущество у наследников в момент открытия наследства.

Следует отметить, что в п. 4 ст. 1152 ГК не употребляется термин "возникновение права собственности" (используется выражение "признается принадлежащим"). При широком толковании этого выражения можно прийти к выводу, что формально право собственности на наследуемое недвижимое имущество возникает с момента открытия наследства, а не с момента государственной регистрации, которую можно осуществить только получив свидетельство о праве на наследстве. В свою очередь свидетельство о праве на наследство можно по общему правилу получить только по истечении срока на принятие наследства.

Соответственно осуществить правомочия собственника по распоряжению наследственным имуществом наследник в течение определенного срока все равно не может. Другими словами право собственности в полном объеме отложено до получения документального подтверждения наличия наследственных прав. Осуществлять другие правомочия собственника (пользования и владения) наследник может с момента открытия наследства.

Соответственно с момента открытия наследства наследник несет и бремя собственности на недвижимое имущество (коммунальные услуги, техническое обслуживание и т.д.).

Возможны ситуации, когда отсутствует государственная регистрация прав наследодателя на недвижимое имущество. Подтвердить право собственности на него может суд, который имеет право рассматривать дела данной категории, если невозможно получить в ином порядке надлежащие документы, удостоверяющие этот факт или невозможно восстановить утраченные документы. Вместе с тем, даже при наличии судебного решения осуществить государственную регистрация права собственности на наследуемое недвижимое имущество достаточно сложно. В соответствии с п. 6 ст. 12 Закона о государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним и п. 18 Правил ведения Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество и сделок с ним в Единый государственный реестр должны быть введены сведения, которые можно получить только у находящихся в живых лиц (реквизиты документов, удостоверяющих личность, даты рождения, постоянного места жительства и др.). Из этого следует, что хотя статьей 131 ГК предусмотрена обязательность государственной регистрации прав на недвижимое имущество, осуществить государственную регистрацию в отношении прав умерших граждан достаточно сложно.

Акт принятия наследства распространяется на все наследство, в чем бы оно ни выражалось и у кого бы ни находилось. Наследник может даже не знать, что именно входит в состав наследства. Принятие наследником части наследства означает принятие всего причитающегося ему наследства, в чем бы оно ни заключалось и где бы ни находилось.

Принять наследство в соответствии с п. 1 ст. 1153 ГК можно двумя способами:

1) подачей нотариусу или уполномоченному в соответствии с законом выдавать свидетельства о праве на наследство должностному лицу по месту открытия наследства заявления наследника о принятии наследства либо заявления о выдаче свидетельства о праве на наследство;

2) фактическим вступлением в наследство.

Если заявление наследника передается нотариусу другим лицом или пересылается по почте, подпись наследника на заявлении должна быть засвидетельствована. Право засвидетельствовать подлинность подписи имеет любой нотариус, либо должностное лицо местной администрации в случае отсутствия нотариуса в месте проживания нотариуса, либо должностное лицо консульского учреждения при проживании наследника за рубежом, а также лица, уполномоченные удостоверять доверенности в соответствии с п. 3 ст. 185 ГК (начальники военно-лечебных учреждений, командиры воинских частей, соединений, учреждений или заведений, начальники мест лишения свободы и др.).

В Гражданском кодексе РФ конкретизируются действия, свидетельствующие о фактическом принятии наследства. К ним относятся: принятие мер к сохранению имущества, к защите его от посягательств или притязаний третьих лиц, производство за свой счет расходов на содержание наследственного имущества; оплата за свой счет долгов наследодателя или получения от третьих лиц причитающихся ему сумм (п. 2 ст. 1153 ГК).

К числу указанных мер относятся: поддержание имущества в надлежащем состоянии, производство за счет наследственного имущества покрытия расходов по уходу за наследодателем во время его болезни, а также на похороны, на содержание граждан, находившихся на иждивении наследодателя, на удовлетворение претензий по заработной плате и претензий, приравненных к ним, по охране имущества; оплата за свой счет долгов наследодателя или получение от третьих лиц причитавшихся наследодателю сумм. В соответствии с постановлением Пленума Верховного Суда СССР от 26 марта 1974 г. "О применении судами РСФСР норм Гражданского кодекса о наследовании и выполнении решений Пленума Верховного Суда СССР от 1 июля 1966 г. "О судебной практике по делам о наследовании" под фактическим вступлением во владение наследственным имуществом, подтверждающим принятие наследства следует иметь в виду любые действия наследника по управлению, распоряжению и пользованию этим имуществом, поддержанию его в надлежащем состоянии или уплату налогов и других платежей и т.п. Так, наследник, зная, что он в порядке наследования получит имущество и денежные вклады наследодателя в течение срока на принятие наследства расплачивается по его долгам.

Возможны ситуации, когда наследник лишен возможности вступить в наследство путем фактического принятия, так как наследственным имуществом завладели другие наследники или посторонние лица. В этом случае наследник должен в течение шести месяцев со дня открытия наследства подать в нотариальную контору заявление о принятии наследства.

Отдельные виды имущества нельзя в принципе принять путем фактического вступления во владение и управление им. В частности это касается авторского права. Вместе с тем высказывается и другая точка зрения. Так, по мнению И. Силонова, примерами фактического принятия авторского права является направление наследником предложений использовать произведение и (или) заключение договора на использование произведения.[\*(29)](#sub_9929)

Доказательством вступления во владение имуществом могут быть: справка домоуправления, местной администрации о том, что наследником было взято имущество наследодателя или справка налоговой инспекции о том, что наследником после открытия наследства уплачивались налоги на недвижимость, или квитанция об уплате налога; копия вступившего в законную силу решения суда об установлении факта своевременного принятия наследства; наличие сберегательной книжки у наследника при условии, что нотариус будет располагать данными, подтверждающими получение книжки до истечения срока на принятие наследства; документ учреждения, предприятия, производившего опись наследственного имущества; документ нотариуса, принимавшего меры к охране наследственного имущества и другие документы, подтверждающие факт вступления наследника во владение имуществом наследодателя.

Таким образом, принятие наследства может быть подтверждено любыми действиями наследника, связанными с осуществлением одного из трех правомочий собственника в отношении наследственного имущества (владение, пользование, распоряжение). Другими словами, речь идет об отношении к вещи как к своей.

Принять наследство можно как лично, так и через представителя. Как указано в п. 1 ст. 1153 ГК, принятие наследства через представителя возможно, если в доверенности специально предусмотрено полномочие на его принятие. Для принятия наследства законным представителем доверенности не требуется.

Как и всякая сделка, принятие наследства требует от лица ее совершившего, наличие дееспособности. Недееспособные лица не могут принимать открывшееся в их пользу наследство. Принятие наследства за них осуществляют их законные представители: родители, усыновители, опекуны. Допускается как законное представительство (например, родители принимают наследство за своего малолетнего ребенка), так и по доверенности. В последнем случае необходимо чтобы в доверенности было специально предусмотрено полномочие на принятие наследства. Если заявление на принятие наследства подается нотариусу не самим наследником, подпись наследника на заявлении должна быть засвидетельствована нотариусом или должностным лицом, уполномоченным совершать нотариальные действия.

Рассмотрим в качестве примера следующий случай: может ли нотариальная контора выдать свидетельство о праве на наследство, оставшееся после смерти матери, несовершеннолетнему, не достигшему 14 лет, проживающему с отцом, если брак между матерью и отцом был расторгнут, она проживала отдельно и срок на принятие наследства пропущен? Поскольку местом жительства несовершеннолетних, не достигших 14 лет, признается место жительства их законных представителей - родителей, усыновителей или опекунов, а в данном случае несовершеннолетний проживает с отцом, и последний от имени несовершеннолетнего не вступил в управление наследственным имуществом, то он не может считаться принявшим наследство после умершей матери, проживавшей в другом месте.

Таким образом, для принятия наследства отцу необходимо подать от имени несовершеннолетнего заявление в нотариальную контору в установленный законом срок.

Однако не совершение опекуном своевременно указанных действий не обязательно влечет утрату несовершеннолетним наследственных прав. Это обусловлено тем, что в соответствии с п. 2 ст. 37 ГК отказ от наследства без предварительного согласия органов опеки и попечительства невозможен. Следовательно, несогласованная с органом опеки и попечительства неподача опекуном заявления о принятии наследства может быть оспорена в судебном порядке. В частности, это обстоятельство может быть указано при подаче заявления о продлении срока для принятия наследства.

Лица, являющиеся частично дееспособными, могут принимать наследство только с согласия родителей усыновителей, попечителей.

Возникает вопрос о том, могут ли несовершеннолетние фактически вступать во владение наследственным имуществом. Если придерживаться смысла ст. 26 ГК (несовершеннолетние совершают сделки с письменного согласия родителей, усыновителей, опекунов) и ст. 28 ГК (сделки от имени несовершеннолетних совершаются родителями, усыновителями, опекунами), то применение указанных норм нарушило бы права несовершеннолетних, поскольку это означало бы, что они не могут принять наследство путем фактического вступления во владение им. Отсутствие заявления об отказе от доли в наследстве свидетельствует о том, что наследство принято с соблюдением требования закона. Таким образом, факт проживания несовершеннолетнего в наследуемом жилом помещении, пользование каким-либо другим имуществом, переходящим по наследству, свидетельствует о принятии наследства.

Заявление о принятии наследства служит неоспоримым доказательством намерений наследника стать собственником наследственного имущества. Оно подается либо непосредственно тому нотариусу, за которым закреплен дом, где проживал наследодатель, либо отправляется заказным письмом с уведомлением о вручении; тогда днем подачи заявления будет дата почтового отправления.

Бывают случаи, когда шестимесячный срок на исходе, а обратиться в нотариальный орган наследник не успевает, как не успевает и засвидетельствовать свою подпись на заявлении перед отправлением его в нотариальную контору по месту жительства умершего. В этом случае наследник должен отправить заявление о принятии наследства и выдаче свидетельства о праве на наследство с незарегистрированной подписью. Нотариальный орган обязан принять такое заявление с единовременным извещением наследника о необходимости выслать надлежаще оформленное заявление или явиться лично в нотариальную контору. В этом случае установленный законом срок на принятие наследства не будет пропущен, поскольку дата подачи заявления будет определяться по дате почтового отправления.

Для подачи заявления необходимо предъявить паспорт, документы, доказывающие степень родства (свидетельство о рождении) или подтверждающие наличие брачных отношений (свидетельство о браке), свидетельство о смерти наследодателя, справку из паспортного стола о месте жительства умершего на момент его смерти, завещание, если наследование осуществляется по завещанию. Следует отметить, что подача указанных документов не основана на законе и может привести к пропуску наследниками срока для принятия наследства. Нотариус не может отказать в приеме от наследника заявления о принятии наследства, даже если какие-либо документы отсутствуют. Другое дело, что для выдачи свидетельства о праве на наследство необходим весь указанный перечень документов.

При наследовании недвижимости в жилой сфере возможны ситуации, когда наследодатель при жизни не зарегистрировал принадлежавшее ему имущество в Бюро технической инвентаризации и не зарегистрировал принадлежащее ему право собственности в соответствующей регистрационной палате, что дает нотариусу право отказать в выдаче свидетельства о праве на наследство. Аналогичные ситуации могут возникать и в отношении земельного участка, который должен быть зарегистрирован в соответствующем земельном комитете. Отказ нотариуса может быть обжалован в судебном порядке.

# 2. Приобретение общей собственности наследников

В соответствии со ст. 1164 ГК при наследовании по закону, если наследственное имущество переходит к двум или нескольким наследникам, и при наследовании по завещанию, если оно завещано двум или нескольким наследникам без указания конкретного имущества, наследуемого каждым из них, наследственное имущество поступает со дня открытия наследства в общую долевую собственность наследников. К такой собственности применяются общие положения об общей долевой собственности ГК с учетом положений ст. 1165-1170 ГК. При этом при разделе наследственного имущества правила статей 1168-1170 ГК применяются в течение трех лет со дня открытия наследства.

Общая собственность, как известно, делится на совместную и долевую. В соответствии со ст. 244 ГК РФ общая собственность на имущество является долевой за исключением случаев, когда [законом](#sub_1) предусмотрено образование совместной собственности. Такими случаями являются следующие:

статья 256 ГК РФ - общее совместное имущество супругов, нажитое во время брака, если договором между ними не установлен иной режим этого имущества;

статья 257 ГК РФ - имущество крестьянского (фермерского) хозяйства принадлежит его членам на праве общей совместной собственности;

Кроме того, ранее действовавшая ст. 2 Закона РФ "О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации" допускала приватизацию квартиры в общую совместную собственность (в настоящее время можно приватизировать квартиру только в долевую собственность, однако ранее возникшее право совместной собственности сохраняется).

# 3. Срок для принятия наследства

Закон (ст. 1154 ГК) устанавливает специальный срок, в течение которого лицо, имеющее право наследования, может выразить свое согласие на принятие наследства. Срок этот равен шести месяцам. Он начинает течь со дня открытия наследства.

В случае открытия наследства в день предполагаемой гибели гражданина (п. 1 ст. 1154 ГК) наследство может быть принято в течение шести месяцев со дня вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим.

Если право наследования возникает для других лиц в случае отказа наследника от наследства либо отстранения наследника как недостойного, они могут принять наследство в течение шести месяцев со дня возникновения у них права наследования (п. 2 ст. 1154 ГК). В данном случае речь идет о наследниках по закону одной и той же очереди, когда один или несколько наследников отказались от наследства, а другие унаследовали их долю.

Другой порядок установлен для лиц, для которых право наследования возникает лишь в случае непринятия наследства другими лицами (например, наследники следующей очереди). Они могут принять наследство в течении трех месяцев со дня окончания вышеуказанного шестимесячного срока.

Пропущенный на принятие наследства срок не приостанавливается, но в случаях, предусмотренных в законе, может быть восстановлен судом. Срок на принятие наследства может быть восстановлен, если суд признает причины пропуска уважительными. В законе отсутствует примерный перечень причин пропуска срока для принятия наследства, которые могут быть признаны уважительными. Закон лишь говорит о том, что речь идет о тех случаях, когда наследник не знал и не должен был знать об открытии наследства или пропустил этот срок по другим уважительным причинам и при условии, что наследник, пропустивший срок, установленный для принятия наследства, обратился в суд в течение шести месяцев после того, как причины пропуска этого срока отпали. В каждом конкретном случае оценку соответствующим обстоятельствам должен дать суд, обосновав эти обстоятельства в вынесенном решении.

Дела о продлении срока для принятия наследства рассматриваются в порядке искового производства. Большое значение для правильного разрешения дел о продлении срока на принятие наследства имеет досудебная подготовка дела к слушанию. В частности, суд должен запросить нотариальную контору (нотариуса) о том, имеется ли наследственное дело, кто принял наследство и выдано ли свидетельство о праве на наследство. В противном случае вынесенное судом решение исполнить бывает затруднительно, поскольку по истечении шести месяцев наследственное имущество может быть передано другим наследника или отойти к государству в качестве выморочного.

Закон не содержит перечня причин, по которым суд может продлить срок на принятие наследства, однако судебная практика исходит из тех же критериев, что и пропуск исковой давности (тяжелая болезнь, беспомощное состояние, неграмотность и т.п.)

В частности, суд может продлить срок на принятие наследства, если установит, что срок был пропущен потому, что наследник не знал и не должен был знать об открытии наследства и при условии, что наследник, пропустивший срок для принятия наследства, обратится в суд в течение шести месяцев после того, как причины пропуска этого срока отпали. Суды также признают в качестве уважительных обстоятельств пропуска срока на принятие наследства длительную командировку или болезнь.

Закон, предусматривая возможность продления срока на принятие наследства, имеет в виду лишь тех лиц, для которых эти сроки установлены, т.е для наследников, которые правомерно осуществляют принадлежащие им права на принятие наследства. Имеются в виду как наследники, призванные к наследованию после смерти наследодателя, так и те наследники, у которых право на принятие наследства возникает в результате смерти наследника, не успевшего принять наследство или в результате непринятия наследства другими наследниками. Для двух последних категорий предусмотрено удлинение срока для принятия наследства во всех случаях до трех месяцев, если после возникновения у них права на принятие наследства этот срок будет короче. Таким образом, для указанных категорий наследников речь идет о продлении трехмесячного срока.

Продление срока на наследство для тех наследников, которые наследуют в порядке наследственной трансмиссии в случаях, если основной наследник пропустил срок на принятие наследства, было бы неправомерным.

Признав срок для принятия наследства, принятым другими наследниками или перешедшего к государству, пропущенным по уважительным причинам, суд одновременно решает вопрос о признании за истцом права на причитающуюся ему часть имущества, сохранившегося в натуре или на денежные средства, если имущество было реализовано.

Наследник, принявший наследство после истечения установленного для этого срока с соблюдением правил имеет право на получение причитающегося ему наследства в соответствии с правилами ст. 1104, 1105, 1107 и 1108 ГК. В случае, если наследство принято без обращения в суд, эти правила применяются постольку, поскольку письменным соглашением между наследниками не предусмотрено иное.

В практике были случаи, когда суды продлевали срок для принятия части наследства, забывая о том, что наследник является универсальным правопреемником и поэтому срок может быть продлен только для принятия всего наследственного имущества.

Законодатель в самом общем виде говорит о продлении срока на принятие наследства, не устанавливая конкретного срока для оформления прав на него. Из этого следует, что если суд продлил срок для принятия наследства, то наследник может это сделать в любое время.

Наследство может быть принято наследником по истечении срока, установленного для его принятия, и без обращения в суд при условии письменного согласия на это всех остальных наследников, принявших наследство. Подписи наследников на документах, содержащих такое согласие, должны быть засвидетельствованы в порядке, указанном в абзаце втором п. 1 ст. 1153 ГК (то есть нотариусом, должностным лицом, уполномоченным совершать нотариальные действия или лицом, уполномоченным удостоверять доверенности). Согласие наследников является основанием для аннулирования нотариусом выданного ранее свидетельства о праве на наследство и выдачи нового свидетельства.

Продление в нотариальном порядке срока для принятия наследства путем подачи заявления нотариусу по месту открытия наследства осуществляется от имени:

1) наследника, пропустившего срок, с просьбой о выдаче ему свидетельства о праве на наследство;

2) всех наследников, принявших наследство, о их согласии на выдачу указанного свидетельства.

Непринятие наследником наследства по общему правилу влечет те же последствия, что и его отказ от наследства без указания лица, в пользу которого он отказался от наследства.

# 4. Наследственная трансмиссия

Возможны случаи, когда наследник, призванный к наследованию, умирает вслед за наследодателем, не успев принять наследство в установленный срок или отказаться от него. Тогда право на принятие наследства умершего наследника переходит к его наследникам по закону, а если все наследственное имущество было завещано - к его наследникам по завещанию (ст. 1156 ГК). Такой переход называется наследственной трансмиссией. Он возможен при наличии двух условий: если наследство открыто (наследодатель умер или был объявлен умершим) и если вслед за наследодателем умирает наследник, не успев в установленный законом срок принять наследство или отказаться от него.

Закон особо подчеркивает, что право на принятие наследства, в порядке наследственной трансмиссии, не входит в состав наследства, открывшегося после смерти такого наследника.

Наследственную трансмиссию следует отличать от тех случаев, когда наследник, призванный к наследованию, успел принять наследство, но не оформил свое право на наследство, т.е. либо подал заявление о принятии наследства либо вступил во владение и управление наследственным имуществом. В этом случае наследственное имущество уже считается принадлежащим данному наследнику. Поэтому в случае смерти последнего к его наследникам переходит не право на принятие наследства, а само наследственное имущество. Свидетельство о праве на наследство выдается в срок, исчисляемый со дня его смерти.

В случае, когда право на наследство переходит в порядке наследственной трансмиссии, свидетельство о праве на наследство выдается в срок, исчисляемый со дня смерти первого наследодателя. Право принять наследство, принадлежавшее умершему наследнику, может быть осуществлено его наследниками на общих основаниях (то есть путем подачи нотариусу заявления о принятии наследства, заявления о выдаче свидетельства о принятии наследства либо путем фактического вступления во владение или управление наследственным имуществом). Если оставшаяся после смерти наследника часть срока для принятия наследства составляет менее трех месяцев, она удлиняется до трех месяцев. Пропуск указанного срока может повлечь утрату прав на него.

Наследство может быть принято в порядке наследственной трансмиссии и по истечении срока на принятие наследства. Для этого необходимо, чтобы суд признал причины пропуска уважительными. В данном случае действуют те же правила, что и для принятия наследства по истечении общего шестимесячного срока (ст. 1155 ГК).

Наследственная трансмиссия не распространяется на право наследника принять часть наследства в качестве обязательной доли.

Если нотариусу будут представлены доказательства фактического вступления в наследство, а он тем не менее отказывается в выдаче свидетельства о праве на наследство, то его действия могут быть обжалованы в суде.

# 5. Отказ от наследства

Как уже было отмечено, принятие наследства является правом, а не обязанностью наследника. В связи с этим наследник по закону или по завещанию в течение срока на принятие наследства имеет право отказаться от наследства в пользу других лиц из числа наследников по закону или завещанию либо может отказаться от наследства без указания лиц, в пользу которых он отказывается от наследства. При наследовании выморочного имущества отказ от наследства не допускается (п. 1 ст. 1157 ГК).

Отказ от наследства носит безусловный характер, и в соответствии с п. 3 ст. 1157 ГК отказ от наследства не может быть впоследствии изменен или взят обратно. Таким образом, подав заявление нотариусу об отказе от принятия наследства, наследник впоследствии не вправе претендовать на наследство. И наоборот не допускается отказ от наследства, если наследник подал нотариусу заявление о принятии наследства или о выдаче свидетельства о праве на наследство.

Достаточно долго в юридической литературе дискутировался вопрос о возможности частичного отказа от наследства. Некоторые авторы[\*(30)](#sub_9930) указывали, что частичный отказ от наследства невозможен, что наследник, отказавшийся от части, признается отказавшимся от всего наследства.

С другой стороны, А.К. Граве[\*(31)](#sub_9931) и П.С. Никитюк[\*(32)](#sub_9932) считали частичный отказ от наследства возможным, проводя аналогию с возможностью получения свидетельства о праве на наследство не только на все, но и на часть его.

Новый Гражданский кодекс РФ однозначно решил этот вопрос, указав, что отказ от части причитающегося наследнику наследства не допускается. Но если наследник призывается к наследованию одновременно по нескольким основаниям (по завещанию и по закону или в порядке наследственной трансмиссии и в результате открытия наследства и т.п.), он вправе отказаться от наследства, причитающегося ему по одному из этих оснований, по нескольким из них или по всем основаниям (п. 3 ст. 1158 ГК).

Отказ от наследства носит бесповоротный характер и не может быть впоследствии изменен или взят обратно. Также не допускается замена одного заявления об отказе от наследства другим. Считается, что наследник свое субъективное право на отказ может реализовать только один раз. Признать такой отказ недействительным может только суд по основаниям, предусмотренным законодательством.

Осуществляется отказ путем подачи заявления наследника нотариусу или уполномоченному в соответствии с законом выдавать свидетельства о праве на наследство должностному лицу. В этом случае подпись наследника на заявлении необязательно должна быть нотариально удостоверена.

При этом допускается подача заявления не самим наследником, а его представителем (как по закону, так и в результате выданной доверенности, в которой специально предусмотрено полномочие на такой отказ). Наконец, в п. 2 ст. 1159 ГК говорится о том, что заявление об отказе от наследства может быть подано другим лицом или пересылаться по почте. В этом случае подпись наследника на заявлении должна быть засвидетельствована нотариусом, должностным лицом, уполномоченным совершать нотариальные действия, уполномоченным удостоверять доверенности в соответствии с п. 3 ст. 185 ГК.

Закон особо подчеркивает, что отказ от наследства через представителя возможен, если в доверенности специально предусмотрено полномочие на такой отказ. Для отказа законного представителя от наследства доверенность не требуется. При этом следует иметь в виду, что необходимо предварительное разрешение органов опеки и попечительства. В противном случае такой отказ будет недействительным.

Отказ от наследства является односторонней сделкой и соответственно может быть совершен только дееспособным лицом. Лица, ограниченно дееспособные и частично дееспособные, могут отказаться от наследства только с согласия своих попечителей. Что касается полностью недееспособных граждан, то за них отказаться от наследства могут только их опекуны с согласия органов опеки и попечительства.

Различают безоговорочный отказ, который не содержит указания, в пользу кого именно он осуществляется и направлен, то есть отказ, в котором есть указание одного или нескольких наследников, в пользу которых наследник отказывается от наследства.

Отказ от наследства не связан с очередностью наследования. Можно отказываться в пользу лиц, наследующих по праву представления или в порядке наследственной трансмиссии, однако, только в том случае, если они являются наследниками по закону или завещанию.

Лицо, отказавшееся от наследства безоговорочно не вправе затем дополнить его указанием о том, что он совершает его в пользу конкретного лица. Кроме того, нельзя заменить лицо, в пользу которого совершен отказ другим.

В течение длительного времени спорным являлся вопрос о том, можно ли отказаться от наследства, если ему предшествовало его фактическое принятие. Так, по мнению М.Ю. Барщевского, фактическое вступление во владение наследственным имуществом приравнено к принятию наследства путем подачи заявления в нотариальную контору. Поскольку подача заявления в нотариальную контору однозначно рассматривается как принятие наследства, после которого отказ невозможен, то запрет последующего отказа действует и в этом случае.[\*(33)](#sub_9933) В соответствии с другой точкой зрения фактическое вступление во владение наследственным имуществом дает возможность для последующего отказа от наследства.[\*(34)](#sub_9934)

По новому законодательству (п. 2 ст. 1157 ГК) наследник вправе отказаться от наследства в течение срока, установленного для принятия наследства, в том числе и в случае, когда он уже принял наследство всеми допускаемыми законом способами. Более того, если наследник принял наследство, фактически вступив во владение или управление наследственным имуществом, суд может по заявлению этого наследника признать его отказавшимся от наследства и по истечении установленного срока, если найдет причины его пропуска уважительными.

В данном случае необходимо учитывать, что наследник, распорядившийся частью наследственного имущества в связи с фактическим вступлением во владение им, а затем отказавшийся от наследства, ставит тем самым в невыгодное положение кредиторов наследодателя и ограничивает возможность удовлетворения их требований. Сам же он, отказавшись от наследства, выбывает из числа наследников, несущих ответственность по долгам наследодателя. Кроме того, отказ от наследства после его принятия путем совершения фактических действий может вызвать всякого рода злоупотребления (например, присвоение наиболее ценных вещей), которые принесут ущерб другим наследникам, позже вступившим в фактическое владение наследственным имуществом или же подавшим заявление в нотариальную контору (нотариусу) о принятии наследства.

Решение этой проблемы имеет особое значение в тех случаях, когда наследник проживает совместно с наследодателем и в силу этого факта автоматически вступает в наследство. Таким образом, такой наследник не имеет возможности вообще отказаться от наследства.

При отказе от наследства наследник вправе указать, что он отказывается от него в пользу других лиц из числа наследников по завещанию или наследников по закону любой очереди, не лишенных наследства, в том числе тех, которые наследуют по праву представления или в порядке наследственной трансмиссии.

Не допускается отказ в пользу какого-либо из указанных лиц:

- от имущества, наследуемого по завещанию, если все имущество наследодателя завещано назначенным им наследникам;

- от обязательной доли в наследстве;

- если наследнику подназначен наследник.

Если наследник не примет наследство, откажется от наследства, не указав при этом, что отказывается в пользу другого наследника, не будет иметь права наследования или будет отстранен от наследования в связи тем, что он признан недостойным наследником либо вследствие недействительности завещания, то происходит так называемое приращение наследственных долей. Суть приращения наследственных долей состоит в том, что часть наследства, которая причиталась бы отпавшему наследнику, переходит к наследникам по закону, призванным к наследованию, пропорционально их наследственным долям.

Если наследодатель завещал все имущество назначенным им наследникам, то часть наследства, причитавшаяся наследнику, отказавшемуся от наследства или отпавшему по иным указанным выше причинам, переходит к остальным наследникам по завещанию пропорционально их наследственным долям, поскольку иное не предусмотрено завещанием. Таким образом, приращение наследственных долей при наследовании по завещанию, в отличие от наследования по закону, применяется только в том случае, если завещано все имущество. Так, если гражданин распределил в равных долях все свое имущество в завещании между женой, сыном и дочерью, то после отпадения дочери как наследника ее доля в 1/3 делится между женой и сыном по 1/6.

В соответствии с п. 3 ст. 1159 ГК отказ через представителя возможен, если в доверенности специально предусмотрено полномочие на такой отказ. Для отказа законного представителя от наследства доверенность не требуется.

Не допускается отказ от наследства после истечения срока на принятие наследства. Наследники, имеющие право на обязательную долю в наследстве, также могут отказаться от причитающейся им доли. В этом случае наследство переходит в соответствии с условиями завещания.

Заявление об отказе от наследства должно быть нотариально оформлено. В противном случае, при пропуске срока его подачи, оно принято не будет, так как срок на принятие наследства является пресекательным и продлению не подлежит.

Отказополучатель также вправе отказаться от получения завещательного отказа. При этом он не может отказаться от части причитающегося ему имущества, отказаться в пользу другого лица, с оговорками или под условием.

В случае, когда отказополучатель является одновременно наследником, его право отказаться от получения завещательного отказа не зависит от его права принять наследство или отказаться от него. Это значит, что наследник может принять причитающуюся ему по завещанию часть наследственного имущества, но отказаться от завещательного отказа, который должен предоставить ему другой наследник по завещанию.

Следует отличать отказ от иска при рассмотрении спорного наследственного дела и отказ от наследства. Так, после смерти А. осталось домовладение, находящееся в Московской области, авторское право и банковские вклады. Между наследниками возник спор о разделе домовладения. Причем несколько наследников постоянно жили в спорном домовладении и считали его своей собственностью, а другие жили в Москве. Наследники, проживавшие в Москве, предъявили иск о праве собственности на домовладение, однако впоследствии от иска отказались, заявив, что на наследство не претендуют, и домовладение было разделено между оставшимися наследниками. Вскоре все наследники обратились в нотариальную контору с просьбой выдать им свидетельство о праве на наследство в виде банковских вкладов и авторского права. Нотариусом такое свидетельство им было выдано, поскольку формального отказа от наследства не было.

Иногда возникает вопрос о том, возможно ли изменение наследником сделанного им отказа в пределах шестимесячного срока с тем, чтобы безоговорочный отказ от наследства дополнить указанием, в пользу кого он совершен или заменить ранее назначенного наследника другим. Однако п. 3 ст. 1157 ГК показывает, что отказ впоследствии не может быть изменен.

Будучи односторонней сделкой, отказ от наследства может быть признан недействительным по общим основаниям признания сделки недействительной. Наиболее распространенными являются иски о признании отказа недействительным в связи с тем, что он был совершен:

1) лицом, не способным в момент отказа от наследства осознавать значения своих действий или руководить ими;

2) под влиянием заблуждения;

3) под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителей сторон или стечения тяжелых обстоятельств;

4) в связи с тем, что отказ носил притворный характер(отказом прикрывалась сделка по купле-продаже).

Например, отказ от наследства может быть совершен в пользу лица, которого отказывающийся считал наследником. Однако в результате выяснилось, что он таковым не являлся. Такой отказ может быть признан недействительным как совершенный под влиянием заблуждения (ошибка в факте). Если же была совершена ошибка в составе наследства, размере долгов, обременяющих наследство, то такая ошибка не может служить основанием для признания отказа недействительным.

В практике был случай, когда один из наследников вынудил другого отказаться от своей части наследства, угрожая в противном случае разгласить семейную тайну последнего.

В постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 23 апреля 1991 г. N 2 в п. 13 отмечено, что при рассмотрении дел о признании отказа от наследства недействительным суды должны учитывать, что такой отказ может быть признан недействительным также в предусмотренных ГК РФ случаях признания сделок недействительными.

# 6. Свидетельство о праве на наследство

Под свидетельством о праве на наследство понимается документ, подтверждающий возникшее в результате осуществления права наследования право на наследство. Оно выдается по месту открытия наследства по заявлению наследника нотариусом или должностным лицом, которому в соответствии с законом предоставлено право совершения такого нотариального действия.

Порядок выдачи свидетельств о праве на наследство регулируется помимо ГК также Основами законодательства РФ о нотариате и некоторыми подзаконными актами.

Как правило, свидетельство о праве на наследство выдается лично наследнику. Однако оно может быть получено также его представителями по доверенности. Выдаваться оно может всем наследникам вместе или каждому наследнику в отдельности, на все наследственное имущество в целом или на его отдельные части в зависимости от желания.

В свидетельстве о праве на наследство указывается дата выдачи, фамилия и инициалы нотариуса, выдававшего свидетельство, фамилия, имя и отчество наследодателя, фамилия, имя и отчество наследников, их отношения с наследодателем (родственные и др.), место жительства наследников, наследственное имущество, его характеристика и оценка, доля причитающаяся каждому из наследников, государственная пошлина.

Обычно свидетельство о праве на наследство выдается на все наследственное имущество в целом. Однако возможны ситуации, когда наследники узнают о наличии дополнительного наследственного имущества уже после получения свидетельства о праве на наследство. В таких случаях закон (п. 2 ст. 1162 ГК) разрешает получение дополнительного свидетельства о праве на наследство.

Если в число наследников входят несовершеннолетние или недееспособные наследники, свидетельство о праве на наследство должно быть представлено для регистрации в орган опеки и попечительства, о чем на свидетельстве делается запись. При этом для органов опеки и попечительства изготовляется копия свидетельства о праве на наследство.

Получение свидетельства о праве на наследство - это право, а не обязанность наследника. Оно лишь подтверждает уже имеющиеся у наследников права. Однако в составе наследственного имущества может быть ряд объектов и прав, которые требуют регистрации и учета. К ним относится недвижимое имущество, транспортные средства, ценные бумаги, банковские вклады, памятники истории и культуры. Обязательное подтверждение прав наследника требуется также для получения денежных сумм или иного имущества от третьих лиц (например, получение авторского вознаграждения), а также в тех случаях, когда по наследству переходит право на получение патента. Для того, чтобы реально вступить в наследственные права в отношении этого имущества получение свидетельства о праве на наследство необходимо.

При наследовании жилых помещений или иной недвижимости, при котором необходимо получение свидетельства о праве на наследство нотариус должен информировать наследников о том, что право на данное имущество должно быть зарегистрировано в органах, осуществляющих государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним (в Москве таким органом является Комитет по государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним).

В обычный перечень документов, необходимых для получения свидетельства о праве на наследство входят: экспликация (копия), выписка из домовой книги по месту жительства наследодателя (если наследодатель проживал в жилом помещении, переходящем по наследству), свидетельство о смерти, документы, удостоверяющие личность наследника, квитанция об оплате госпошлины за регистрацию.

Поскольку в отношении морских, воздушных судов и судов внутреннего плавания предусмотрен особый порядок регистрации права собственности, то наследник должен зарегистрировать свои права в соответствующих органах.

Каждое свидетельство о праве на наследство должно содержать оценку наследуемого имущества, а наследники должны представить нотариусу документ, подтверждающий его стоимость для определения размера взыскиваемой пошлины. В соответствии с Инструкцией ГНС РФ от 30 мая 1995 г. N 32 такими документами являются:

при наследовании жилого дома, квартиры, дачи и садового домика - справка органов коммунального хозяйства (технической инвентаризации) или заключения страховой организации;

при наследовании транспортных средств - заключение страховой компании или организации, связанной с техническим обслуживанием транспортных средств;

при наследовании иного имущества - заключение эксперта (специалиста оценщика).

Таким образом, нельзя не обратить внимания на то, что оценку недвижимого имущества и транспортных средств могут производить не специалисты оценщики, имеющие соответствующую лицензию, а другие лица, что противоречит Закону об оценочной деятельности.

Свидетельство о праве на наследство может получить как наследник уже принявший наследство, так и тот, который еще не принял его, но подал заявление о его принятии.

По общему правилу, свидетельство о праве на наследство выдается по истечении шести месяцев со дня открытия наследства. Однако оно может быть выдано и ранее указанного срока, если имеются достоверные данные о том, что кроме лиц, обратившихся за выдачей свидетельства, иных наследников, имеющих право на наследство или его соответствующую часть, не имеется. Следует отметить, что выдача свидетельства о праве на наследство производится в тех случаях, когда право на наследство у лица является бесспорным. Поэтому на практике нотариусы свидетельство о праве наследство до истечения срока на принятие наследства не выдают, поскольку всегда есть вероятность появления неожиданного наследника.

Выдача свидетельства о праве на наследство может быть приостановлена по постановлению суда, а также при наличии зачатого, но еще не родившегося наследника (п. 3 ст. 1163 ГК).

Если наследственное имущество является выморочным, свидетельство о праве на выморочное имущество также выдается на основании заявления о его выдаче и направляется в соответствующий орган государственной власти Российской Федерации.

Свидетельство о праве на наследство не может быть аннулировано тем же нотариусом, который выдал свидетельство. Это может сделать только суд.

Если наследник принял наследство одним из указанных в законе способов, но нотариальная контора (нотариус) отказывает в выдаче свидетельства о праве на наследство, требования заявителя, несогласного с отказом рассматриваются судом в порядке особого производства.

В тех случаях, когда при оспаривании отказа нотариуса в выдаче свидетельства либо при рассмотрении заявления об установлении факта принятия наследства возникает спор о праве гражданском (например, о недействительности завещания или о том, что наследник должен быть отстранен от наследования как недостойный) суд оставляет заявление без рассмотрения и разъясняет заинтересованным лицам, что они вправе в порядке искового производства на общих основаниях заявить иск (п. 5, 6, 11 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 апреля 1991 г. и п. 11 постановления Пленума Верховного Суда СССР от 21 июня 1985 г. "О судебной практике по делам об установлении фактов, имеющих юридическое значение").

При выдаче свидетельства наследникам по закону нотариус путем истребования соответствующих документов проверяет наличие следующих обстоятельств:

факт смерти наследодателя;

время и место открытия наследства;

наличие основания для призвания к наследованию по закону лиц, заявивших о выдаче свидетельства (документы, подтверждающие наличие родственной связи, брачных отношений);

состав и место нахождения наследственного имущества.

Если один или несколько наследников по закону лишены возможности представить подобные доказательства отношений, являющихся основанием для призвания к наследованию, они могут быть включены в свидетельство с письменного согласия всех остальных наследников по закону принявших наследство и представивших такие доказательства (ст. 72 Основ законодательства РФ о нотариате).

Право отказополучателя должно быть оговорено в свидетельстве о праве на наследство по завещанию со ссылкой на определенный пункт завещания.

# 7. Раздел наследственного имущества

В результате наследственного правопреемства может возникнуть право общей долевой собственности нескольких наследников, которые становятся сособственниками, сокредиторами и содолжниками соответственно тем правам и обязанностям, которые перешли к ним в порядке наследственного правопреемства. Наследственное имущество может быть разделено по соглашению между принявшими наследство наследниками в соответствии с причитающимися им долями. При этом применяются нормы, регулирующие общую долевую собственность. К соглашению о разделе наследства применяются правила ГК, касающиеся формы сделок и формы договоров (п. 1 ст. 1165 ГК).

Соглашение о разделе наследства, в состав которого входит недвижимое имущество, в том числе соглашение о выделении наследства доли одного или нескольких наследников, может быть заключено наследниками после выдачи им свидетельства о праве на наследство.

Как правило, раздел наследственного имущества осуществляется по взаимному согласию всех наследников. При недостижении наследниками соглашения о разделе наследства, в том числе о выделе из него доли одного из наследников, раздел производится в судебном порядке.

Уже после начала судебного производства допустимо достижение мирового соглашения между сторонами. Мировое соглашение утверждается судом только в том случае, если оно не противоречит закону и не ущемляет имущественных и иных интересов сторон. Оно имеет силу решения суда и исполняется в том же порядке.

Раздел осуществляется в соответствии со ст. 252 ГК. Это значит, что при недостижении участниками долевой собственности соглашения о способе и условиях раздела общего имущества или выдела доли одного из них участник долевой собственности вправе в судебном порядке требовать выдела в натуре свой доли из общего имущества. Если выдел доли в натуре не допускается законом или невозможен без несоразмерного ущерба имуществу, находящемуся в общей собственности, выделяющийся собственник имеет право на выплату ему стоимости его доли другими участниками долевой собственности.

Несоразмерность имущества, выделяемого в натуре участнику долевой собственности, его доле в праве собственности устраняется выплатой соответствующей денежной суммы или иной компенсации. При этом выплата участнику долевой собственности компенсации вместо выдела его доли в натуре допускается только с его согласия. В случаях, когда доля собственника незначительна, не может быть реально выделена, и он не имеет существенного интереса в использовании общего имущества, суд может и при отсутствии согласия этого собственника обязать остальных участников долевой собственности выплатить ему компенсацию. С получением компенсации собственник утрачивает право на долю в общем имуществе.

Соглашение о разделе наследства, в том числе о выделе из него доли одного из наследников, если оно заключено до выдачи свидетельства о праве на наследство и нотариально удостоверено, является основанием для выдачи наследникам свидетельства о праве на наследство (ст. 1289 ГК) с указанием в свидетельстве конкретного имущества, наследуемого каждым из наследников в соответствии с соглашением между ними. Несоответствие произведенного в соглашении раздела наследства причитающимся наследникам долям в наследстве не может влечь отказ в выдаче им свидетельства о праве на наследство.

Государственная регистрация прав наследников на недвижимое имущество, в отношении которого заключено соглашение о разделе наследства, осуществляется на основании соглашения о разделе наследства и ранее выданного свидетельства о праве на наследство. Если же государственная регистрация прав наследников на недвижимое имущество уже была осуществлена до заключения ими соглашения о разделе имущества - на основании соглашения о разделе наследства. При этом закон особо подчеркивает, что несоответствие раздела наследства, осуществленного наследниками в заключенном ими соглашении, причитающимся наследникам долям, указанным в свидетельстве о праве на наследство, не может повлечь за собой отказ в государственной регистрации прав на недвижимое имущество, полученное в результате раздела наследства.

Особое внимание закон уделяет охране права законных интересов при разделе наследственного имущества граждан, не обладающих в полной мере дееспособностью. Речь идет о гражданах, признанных недееспособными, ограниченно дееспособными, а также о несовершеннолетних. Раздел наследства в таких случаях осуществляется с соблюдением правил ст. 37 ГК, установившей порядок распоряжения имущества подопечного опекунами и попечителями. Кроме того, при заключении соглашений о разделе наследства и рассмотрении в суде дел о разделе наследства с участием указанных граждан необходимо уведомить орган опеки и попечительства (ст. 1167 ГК).

Особым образом регулируется раздел неделимой вещи, которая была общей собственностью наследника и наследодателя, доля в праве на которую входит в состав наследства. Наследник в таких случаях имеет преимущественное право на получение в счет своей наследственной доли вещи, находящейся в общей собственности, перед наследниками, которые ранее не являлись участниками общей собственности, независимо от того, пользовались они этой вещью или нет.

Наследник, постоянно пользовавшийся совместно с наследодателем или самостоятельно неделимой вещью (т.е. вещью, раздел которой в натуре невозможен без изменения ее назначения), входящей в состав наследства имеет при разделе наследства преимущественное право на получение в счет наследственных доли этой вещи перед наследниками, не пользовавшимися этой вещью и не являвшимися ране участниками общей собственности на нее.

Наследники, которые проживали в принадлежащем наследодателю жилом доме, квартире или ином жилое помещение, раздел которых в натуре невозможен, ко дню открытия наследства и не имеющие иного жилого помещения, имеют перед другими наследниками, не являющимися собственниками жилого помещения, входящего в состав наследства, преимущественное право на получение в счет их наследственных долей этого жилого помещения.

Несоразмерность наследственного имущества, о преимущественном праве на получение которого заявляет наследник, его наследственной доле устраняется передачей этим наследником остальным наследникам другого имущества из состава наследства или предоставлением иной компенсации, в том числе выплатой соответствующей денежной суммы.

Если соглашением между всеми наследниками не установлено иное, осуществление кем-либо из них преимущественного права возможно после предоставления соответствующей компенсации другим наследникам.

При разделе наследства следует оградить интересы зачатого, но еще не родившегося наследника. В частности, раздел наследственного имущества производится только после рождения такого наследника (ст. 1166 ГК).

# 8. Охрана наследственного имущества

Между днем смерти наследодателя и днем выявления круга наследников может пройти значительный период времени. В связи с этим возникает необходимость принять меры по сохранности наследственного имущества, которое может быть расхищено, утеряно и т.д. Обычно сохранность наследственного имущества надо обеспечить в тех случаях, когда наследники проживают в других населенных пунктах. Такие меры осуществляют в первую очередь нотариусы по месту открытия наследства, а в тех местах, где нотариусов нет - должностные лица органов исполнительной власти или другие должностные лица, имеющие соответствующие полномочия.

Основания и порядок принятия мер по охране наследства, а также содержание этих мер определены в ст. 1172 ГК, Основах законодательства РФ о нотариате и других правовых актах.

В соответствии с п. 1 ст. 1172 ГК меры по охране наследства или управлению им принимаются нотариусом или исполнителем завещания для защиты прав наследников, отказополучателей и других заинтересованных лиц. Такие меры включают опись наследственного имущества, его оценку, передачу в депозит нотариуса наличных денег, а валютных ценностей, драгоценных металлов и камней, изделия из них и не требующих управления ценных бумаг - банку на хранение. В последнем случае заключается договор хранения ценностей в банке, который удостоверяется выдачей банку поклажедателю именного сохранного документа, предъявление которого является основанием для выдачи хранимых ценностей поклажедателю.

По общему правилу, нотариус принимает меры по охране наследства и управления им по заявлению одного или нескольких наследников, исполнителя завещания, органа местного самоуправления, органа опеки и попечительства или других лиц, действующих в интересах сохранения наследственного имущества. В случае, когда назначен исполнитель завещания, нотариус принимает меры по охране наследства и управлению им по согласованию с исполнителем завещания.

Нотариус вправе по собственной инициативе принять меры по охране наследства или управления им, если сочтет это необходимым. Так, в соответствии со ст. 64 Основ законодательства РФ о нотариате нотариус по месту открытия наследства по сообщению граждан, юридических лиц либо по своей инициативе принимает меры к охране наследственного имущества, когда это необходимо в интересах наследников, отказополучателей, кредиторов или государства.

Охрана должна продолжаться до принятия наследства, а в случае, когда оно не было принято, то до истечения срока на принятие наследства или до перехода наследства государству как выморочное. Таким образом, в соответствии с п. 4 ст. 1171 ГК охрана и управление наследственным имуществом могут осуществляться в течение шести месяцев, а если речь идет о принятии наследником наследства в результате непринятия наследства другим наследником или наследственной трансмиссии этот срок может быть удлинен еще на три месяца.

Если наследственное имущество наследодателя или его часть находятся в разных местах, нотариус по месту открытия наследства направляет через органы юстиции нотариусу по месту нахождения соответствующей части наследственного имущества обязательное для исполнения поручение об охране этого имущества и управления им. Если нотариусу по месту открытия наследства известно, кем должны быть приняты меры по охране имущества, такое поручение направляется соответствующему нотариусу или должностному лицу.

Если наследственное имущество состоит из предметов обычной домашней обстановки и обихода, а один или несколько наследников проживают в том же жилом помещении, то охрана наследственного имущества обычно не производится.

Нотариус или должностное лицо соответствующего органа исполнительной власти, принявшие меры к охране наследственного имущества, сообщают нотариальной конторе (нотариусу) по месту открытия наследства о принятии указанных мер.

Исполнитель завещания может принять меры по охране наследства и управлению им самостоятельно либо по требованию одного или нескольких наследников.

Опись наследственного имущества производится с участием исполнителя завещания, наследников и в соответствующих случаях представителя органа опеки и попечительства (при их желании) и в присутствии не менее двух свидетелей. Не могут быть свидетелями лица, указанные в п. 2 ст. 1124 ГК (нотариусы или другие удостоверяющие завещание лица, а также лица, в пользу которых составлено завещание и др.).

В акте описи должны быть указаны:

1) дата поступления сообщения об оставшемся имуществе или поручения о принятии мер к охране наследственного имущества;

2) дата производства описи, фамилии, имена, отчества лиц, участвующих в описи;

3) фамилия, имя, отчество наследодателя;

4) время смерти наследодателя;

5) место нахождения описываемого имущества;

6) было ли опечатано помещение до явки нотариуса и кем;

7) не нарушены ли пломба или печать;

8) подробная характеристика каждого из перечисленных в нем предметов.

В акт описи включается все имущество, находящееся в квартире умершего, заявления соседей и других лиц о принадлежности им отдельных вещей заносятся в акт описи, а заинтересованным лицам разъясняется порядок обращения в суд с иском об исключении этого имущества из описи.

По заявлению исполнителей завещания, наследников и представителей органа опеки и попечительства должна быть, по соглашению между наследниками, произведена оценка наследственного имущества. При отсутствии соглашения оценка наследственного имущества или той его части, в отношении которой соглашение не достигнуто, производится независимым оценщиком за счет лица, потребовавшего оценки наследственного имущества, с последующим распределением этих расходов между наследниками пропорционально стоимости полученного каждым из них наследства. Оценка описанных предметов производится специалистами, имеющими право на оценку.

Оружие и взрывчатые вещества, оказавшиеся в составе имущества умершего, включаются в опись наследственного имущества. В соответствии с п. 3 ст. 1172 ГК нотариус должен уведомить органы внутренних дел о наличии оружия в составе наследства.

В случае отказа наследников предъявить это имущество к описи нотариус составляет акт об отказе предъявить к описи имущество и разъясняет заинтересованным лицам порядок обращения с иском в суд.

В соответствии со ст. 1173 ГК если в составе наследства имеется имущество, требующее не только охраны, но и управления (предприятие, доля в уставном (складочном) капитале хозяйственного товарищества или общества, ценные бумаги, исключительные права и т.п.), нотариус в качестве учредителя доверительного управления заключает договор доверительного управления этим имуществом.

По договору доверительного управления имуществом одна сторона (учредитель управления) передает другой стороне (доверительному управляющему) на определенный срок имущество в доверительное управление, а другая сторона - доверительный управляющий обязуется осуществлять управление этим имуществом в интересах учредителя управления или указанного им лица - выгодоприобретателя (п. 1 ст. 1012 ГК).

По этому договору собственник передает имущество доверительному управляющему не в собственность, а лишь для осуществления в течение определенного срока управления этим имуществом в интересах учредителя или указанного им лица. Этим данный договор отличается от договоров, направленных на переход к приобретателю права собственности на передаваемое имущество (купля-продажа, дарение и др.). Доверительный управляющий получает имущество не только для осуществления правомочия пользования, как при аренде, но реализует от своего имени все правомочия собственника, включая распоряжение этим имуществом (п. 1 ст. 1020 ГК). Однако у доверительного управляющего не возникает вещного права на полученное имущество, как это имеет место при хозяйственном ведении или оперативном управлении.

По данному договору передаются все правомочия собственника без передачи самого права собственности. Таким образом, доверительный управляющий вправе совершать в отношении переданного имущества все юридические и фактические действия в соответствии с договором в интересах выгодоприобретателя от своего имени. Однако законом или договором могут быть предусмотрены ограничения в отношении отдельных действий по доверительному управлению имуществом. В частности, доверительный управляющий осуществляет распоряжение недвижимым имуществом в случаях, предусмотренных договором доверительного управления. Права и обязанности, приобретенные доверительным управляющим, включаются в состав переданного в доверительное управление имущества и исполняется за его счет.

В случае, когда наследование осуществляется по завещанию, в котором назначен исполнитель завещания (душеприказчик), права учредителя доверительного управления принадлежат исполнителю завещания.

Выплата вознаграждения доверительному управляющему предусмотрена ст. 1023 ГК. Условия и объем ответственности доверительного управляющего, в управление которого передано наследственное имущество, определены в ст. 1022 ГК.

Необходимые расходы, вызванные предсмертной болезнью наследодателя, расходы на достойные похороны, включая необходимые расходы на место погребения наследодателя, расходы, связанные с охраной и управлением наследственным имуществом, а также с исполнением завещания, возмещаются за счет наследства в пределах его стоимости (п. 1 ст. 1174 ГК).

# 9. Ответственность наследника по долгам наследодателя

Обязательства должника гражданина прекращаются его смертью только в том случае, если они носят личный характер. В остальных случаях они переходят к их правопреемникам. Ответственность наследника вытекает из сущности универсального правопреемства (т.е. наследуются не только права, но и обязанности). Следует отметить, что в современных условиях значение института ответственности наследника по долгам возросло в связи с увеличением объема обязательств в сфере имущественных отношений, в том числе в предпринимательской деятельности.

Новый Гражданский кодекс РФ сохранил ранее действовавшее положение о том, что каждый из наследников, принявших наследство, отвечает по долгам наследодателя в пределах стоимости перешедшего к нему наследственного имущества. Вместе с тем на стадии обсуждения нового ГК ставился вопрос о возможности введения неограниченной ответственности наследника по долгам наследодателя. Обосновывалось это тем, что неограниченная ответственность наследника была известна еще в римском праве, применялась в дореволюционной России и в настоящее время используется в законодательстве континентальной Европы. Однако можно согласиться с мнением, высказанным В.И. Серебровским о том, что возложение на наследника неограниченной ответственности было бы явно несправедливым; ведь может получиться, что наследник в результате принятия наследства не только не приобретет какого-либо имущества, но потеряет лично ему принадлежащее. Неоправданным является и улучшение положение кредиторов наследодателя, которые в результате смерти своего должника (наследодателя) получают как бы дополнительное обеспечение.[\*(35)](#sub_9935)

В соответствии с действующим законодательством под долгом понимается любая имущественная обязанность в широком смысле этого слова. Так, долг включает в себя не только обязанность передать имущество, уплатить деньги, но и обязанность незаконного владельца вернуть вещь.[\*(36)](#sub_9936) В понятие "долга" может входить и такой долг, который является санкцией за неисполнение обязательства, причем первоначальное содержание этого обязательства необязательно состояло в уплате какой-либо денежной суммы, а могло состоять в совершении каких-либо иных действий или воздержания от действий.

Как было отмечено в литературе, одни долги возникают в связи со смертью наследодателя, другие - являются долгами самого наследодателя.[\*(37)](#sub_9937) К долгам, возникшим в связи со смертью наследодателя можно отнести расходы, вызванные предсмертной болезнью наследодателя, расходы по охране и управлению оставшимся после него имуществом, расходы, связанные с затратами на его похороны, расходы на содержание граждан, находившихся на иждивении наследодателя.

К долгам самого наследодателя относятся прежде всего долги, вытекающие из различных гражданско-правовых договоров (кредитного договора, договора займа, купли- продажи и т.д.). В то же время не переходят по наследству обязанности, имеющие строго личный характер (например, из договора поручения).

Следует отметить, что действующее законодательство не предусматривает какой-либо очередности кредиторов при удовлетворении долгов наследодателя. Между тем, очевидно, что такую очередность необходимо ввести, поскольку вполне возможны ситуации, когда средств на оплату всех долгов наследодателя будет недостаточно.

Следует отметить, что правило об ограниченной ответственности по долгам наследодателя охраняет интересы не только наследников, но и кредиторов. При неограниченной ответственности по долгам наследодателя имущество наследодателя может слиться с имуществом наследника и может возникнуть ситуация, когда имущество самого наследника обременено долгами. В этом случае речь может идти о конкуренции требований различных кредиторов, что осложняет положение кредиторов наследодателя.

Однако различают принятие наследства в результате открытия наследства и в результате наследственной трансмиссии. В соответствии с п. 2 ст. 1175 ГК наследник, принявший наследство в порядке наследственной трансмиссии отвечает в пределах стоимости этого наследственного имущества по долгам наследодателя, которому это имущество принадлежало и не отвечает этим имуществом по долгам наследник, от которого к нему перешло право на принятие наследства.

Наследники отвечают по долгам наследодателя как солидарные должники. Это значит, что к каждому из них может быть предъявлено требования кредиторов наследодателя в полном объеме. Однако каждый из них отвечает в пределах своей доли наследства. Те же правила действуют, если в качестве наследника выступает государство. Лица, отказавшиеся от наследства в установленном порядке, и отказополучатели, не являющиеся наследниками, не отвечают по долгам наследодателя.

Кредиторы наследодателя вправе предъявить свои требования в пределах общего срока исковой давности (по ранее действовавшему законодательству этот срок был равен одному году). До принятия наследства требования кредиторов могут быть предъявлены к исполнителю завещания или к наследственному имуществу. В этом случае рассмотрение иска приостанавливается до принятия наследства наследниками или перехода выморочного имущества в порядке наследования к Российской Федерации. Претензии к наследникам должны предъявляться независимо от срока наступления соответствующих требований. В противном случае они могут утратить принадлежащие им права требования.

При предъявлении требований кредиторами наследодателя срок исковой давности, установленный для соответствующих требований, не подлежит перерыву, приостановлению и восстановлению.

Долги наследодателя могут включать: долги, основанные на гражданско-правовых договорах, заключенных наследодателем при жизни (кредитный договор, договор займа и др.), включая долги наследодателя, обеспеченные залогом. По таким долгам отвечают наследники, к которым перешло в порядке наследования имущество, являющееся залогом. В случае, если стоимость перешедшего к наследникам заложенного имущества недостаточна для покрытия претензий залогодержателя, к возмещению этих претензий, превышающих стоимость заложенного имущества, могут быть привлечены и другие наследники пропорционально доле перешедшего к ним наследственного имуществ при условии, что такие требования были предъявлены залогодержателем в течение шести месяцев со дня открытия наследства.

К долгам наследодателя также относятся долги, возникшие вследствие причинения им вреда. В случае смерти гражданина, ответственного за причинение вреда, обязанность по его возмещению переходит на его наследников в пределах стоимости наследственного имущества.

Возникает вопрос о действительной стоимости наследственного имущества. Оценка действительной стоимости производится в соответствии с положениями Федерального закона от 29 июля 1998 г. "Об оценочной деятельности". Вместе с тем, если речь идет о задолженности по налогам, то необходимо учитывать положения ст. 40 Налогового кодекса РФ. Принципы оценки содержатся также в п. 41 Инструкции о порядке совершения нотариальных действий должностными лицами органов исполнительной власти, в соответствии с которым оценка предметов, входящих в наследственную массу, производится по примерным действующим розничным ценам (с учетом износа), а предметов, на которые нет розничных цен - по заключению сведущих лиц.

# Глава 5. Особенности наследования отдельных видов имущества

# 1. Наследование прав, связанных с участием в хозяйственных товариществах, обществах и производственных кооперативах

Общий принцип наследования долей, паев в хозяйственных товариществах и обществах, а также в производственных кооперативах установлен в ст. 1176 ГК.

В соответствии с п. 1 указанной статьи в состав наследства участника полного товарищества или полного товарища в товариществе на вере, участника общества с ограниченной или дополнительной ответственностью, члена производственного кооператива входит доля (пай) этого участника (члена) в складочном (уставном) капитале (имуществе) соответствующего товарищества, общества или кооператива.

Если в соответствии с ГК, другими законами или учредительными документами товарищества или общества либо производственного кооператива для вступления наследника в хозяйственное товарищество или производственный кооператив либо для перехода к наследнику доли в уставном капитале хозяйственного общества требуется согласие остальных участников товарищества или общества либо членов кооператива и в таком согласии наследнику отказано, он вправе получить от хозяйственного товарищества или общества либо производственного кооператива действительную стоимость унаследованной доли (пая) либо соответствующую ей часть имущества в порядке, предусмотренном к указанному случаю правилами ГК, других законов или учредительными документами соответствующего юридического лица.

Исключение составляют товарищества на вере и акционерные общества. В соответствии с п. 2 и 3 ст. 1176 ГК наследники, принявшие в качестве наследства доли в складочном капитале товарищества на вере либо акции в акционерном обществе автоматически становятся соответственно вкладчиками либо акционерами.

Более подробная регламентация наследования долей, паев в хозяйственных обществах, товариществах и производственных кооперативах содержится в других нормах ГК, а также в специальном законодательстве.

В случае смерти участника полного товарищества его доля наследуется на общих основаниях. Согласно ст. 78 ГК участнику, выбывшему из полного товарищества, выплачивается стоимость части имущества товарищества, соответствующей доле этого участника в складочном капитале, если иное не предусмотрено учредительным договором. По соглашению выбывающего участника с остающимися участниками выплата стоимости имущества может быть заменена выдачей имущества в натуре.

Наследник может вступить в полное товарищество только с согласия других участников (п. 2 ст. 78 ГК). Причитающаяся наследнику часть имущества товарищества или его стоимость определяется по балансу на момент смерти наследодателя. Наследник в пределах стоимости перешедшего к нему имущества несет ответственность по обязательствам товарищества перед третьими лицами, по которым отвечал бы выбывший товарищ.

В случае смерти вкладчика в товарищества на вере его доля в складочном капитале наследуется на общих основаниях. На наследование доли полного товарища распространяются правила наследования доли полного товарища в полном товариществе. Наследник может занять место вкладчика в товариществе на вере. При этом он несет риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах своей доли в складочном капитале.

Наследуются и доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью, если учредительными документами общества не предусмотрено, что такой переход допускается только с согласия остальных участников общества (п. 6 ст. 93 ГК). Отказ в согласии на переход доли влечет обязанность общества выплатить наследникам участника ее действительную стоимость или выдать им в натуре имущество на такую стоимость в порядке и на условиях, предусмотренных законом об обществах с ограниченной ответственностью и учредительными документами общества. В тех случаях, когда уставом предусмотрена необходимость получения согласия участников общества на переход доли по наследству, такое согласие считается полученным, если в течение тридцати дней с момента обращения в общество или в течение иного определенного уставом общества срока получено письменное согласие общества либо от общества не получено письменного отказа в согласии. При этом общество обязано в течение одного года с момента перехода доли к обществу (если меньший срок не предусмотрен уставом) выплатить наследникам умершего члена общества действительную стоимость доли по данным бухгалтерской отчетности общества за последний отчетный период, предшествующий дню смерти члена общества либо с согласия наследников выдать им в натуре имущество такой же стоимости. Действительная стоимость доли выплачивается за счет разницы между стоимостью чистых активов общества и размером его уставного капитала. Если такой разницы недостаточно, общество обязано уменьшить свой уставный капитал на недостающую сумму.

Следует иметь в виду, что в соответствии с п. 7 ст. 21 Федерального закона "Об обществах с ограниченной ответственностью" до принятия наследником умершего участника общества наследства права умершего участника общества осуществляются, а его обязанности исполняются лицом, указанным в завещании, а при отсутствии такого лица - управляющим, назначенным нотариусом. На основании постановления нотариуса о назначении наследника доверительным управляющим общество с ограниченной ответственностью обязано предоставить ему финансовые документы для аудиторской проверки. После чего нотариус обязан выдать свидетельство о праве на наследство.

Наследник, который унаследовал акции акционерного общества и, соответственно, стал участником акционерного общества, приобретает все права, которые вытекают из обладания этими акциями. Так, в частности, он приобретает право на получение дивидендов, право на получение так называемой ликвидационной стоимости и право на участие в управлении акционерным обществом (последнее право можно рассматривать как неимущественное).

В случае смерти члена производственного кооператива его пай также переходит по наследству. При этом, если иное не предусмотрено уставом кооператива, наследник может быть принят в члены кооператива. В противном случае кооператив выплачивает наследнику стоимость пая умершего члена кооператива (п. 4 ст. 111 ГК).

# 2. Наследование прав, связанных с участием в потребительском кооперативе

Наследник члена потребительского кооператива наследует в первую очередь пай (паенакопление) члена кооператива. Признание наследника собственником соответствующего имущества означает, что он имеет право на вступление в данный кооператив. Такому наследнику не может быть отказано в приеме в члены кооператива (п. 1 ст. 1177 ГК). Однако обязанности вступать в кооператив у наследника нет.

Решение вопроса о том, кто из наследников может быть принят в члены потребительского кооператива в случае, когда пай наследодателя перешел к нескольким наследникам, а также порядок, способы и сроки выплаты наследникам, не ставшим членами кооператива, причитающихся им сумм или выдачи вместо них имущества в натуре определяются законодательством Российской Федерации о потребительских кооперативах и учредительными документами соответствующего кооператива (п. 2 ст. 1177 ГК).

Среди такого законодательства следует указать прежде всего на Закон РФ "О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Российской Федерации".[\*(38)](#sub_9938) В некоторой степени применяется также Федеральный Закон "О садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан"[\*(39)](#sub_9939), поскольку указанные объединения могут создаваться в форме потребительского кооператива.

В состав наследственного имущества также входит имущество, право собственности на которое возникло в связи с выплатой пая полностью в жилищно-строительном, жилищном, гаражно-строительном и тому подобных потребительских кооперативах.

Однако при его наследовании возникают определенные сложности. Право собственности на такое имущество возникает в связи с самим фактом выплаты пая полностью, и Гражданский кодекс РФ (п. 4 ст. 218) не требует его дальнейшей регистрации, достаточно представить документ, свидетельствующий о выплате пая. Однако после принятия Закона о государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним, который не требует регистрации права собственности на недвижимое имущество только в том случае, если такая регистрация уже была произведена до принятия указанного закона, нотариусы отказываются выдавать свидетельство о праве собственности на такое имущество при отсутствии государственной регистрации на него.

Следует отметить, что в большинстве случаев такая регистрация отсутствует. Поэтому наследники не могут зарегистрировать свое право собственности на такое имущество в связи с отсутствием свидетельства о праве на наследство, а нотариусы не выдают свидетельство о праве на наследство в связи с отсутствием государственной регистрации права собственности на него. Единственным выходом из создавшейся ситуации является обращение в суд.

# 3. Наследование предприятия

Термин "предприятие" используется в гражданском праве применительно как к субъектам, так и объектам права Гражданский кодекс РФ признает одним из видов юридических лиц государственные, муниципальные унитарные, а также казенные предприятия (ст. 113-115). Одновременно тот же термин применяется для обозначения определенного объекта права. Именно в этом значении речь идет о предприятии в ст. 132 ГК и в таком значении предприятие является объектом наследования.

В данном случае под предприятием понимается имущественный комплекс, включающий земельные участки, здания, сооружения, инвентарь, сырье, продукцию, права требования, долги, а также права на обозначения, индивидуализирующие предприятие, его продукцию, работы и услуги (фирменное наименование, товарные знаки, знаки обслуживания), и другие исключительные права.

Предприятие может быть объектом как вещных прав (в первую очередь права собственности), так и объектом обязательственных отношений (купли-продажи, аренды и т.д.). В целом предприятие рассматривается как разновидность недвижимости. Поскольку возможно право собственности гражданина (физического лица) на предприятие как имущественный комплекс, то возможно и его наследование. Вместе с тем действующее законодательство о наследовании не учитывает особенностей наследования предприятия.

Так, вопросы наследования предприятий в части третьей ГК регулируются только в самом общем виде. В соответствии со ст. 1178 ГК наследник, который на момент открытия наследства зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя, либо коммерческая организация, являющаяся наследником по завещанию, имеет при разделе наследства преимущественное право на получение в счет своей наследственной доли входящего в состав наследства предприятия при условии соблюдения правил ст. 1170 ГК. Указанная статья предусматривает выплату компенсации наследникам в том случае, когда наследственное имущество (в данном случае предприятие), о преимущественном праве, на получение которого заявляет наследник, несоразмерно наследственной доле этого наследника.

В случае, когда никто из наследников не имеет указанного преимущественного права или не воспользовался им, предприятие, входящее в состав наследства, разделу не подлежит и поступает в общую долевую собственность наследников в соответствии с причитающимися им долями, если иное не предусмотрено соглашением наследников, принявших наследство, в состав которого входит предприятие.

Наследование предприятия осуществляется по общим правилам, однако при этом необходимо учитывать специфику наследуемого имущества. В частности, в связи с тем, что предприятие рассматривается как разновидность недвижимости переход прав на него подлежит государственной регистрации. Так, в соответствии с п. 1 ст. 17 Закона о государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним свидетельство о праве на наследство является одним из оснований для государственной регистрации наличия, возникновения, прекращения, перехода, ограничения (обременения) прав на недвижимое имущество и сделок с ним. При этом в соответствии с п. 1 и 2 ст. 22 указанного Закона государственная регистрация прав на земельные участки и объекты недвижимого имущества, входящие в состав предприятия как имущественного комплекса и сделок с ними осуществляется в учреждении юстиции по регистрации прав в месте нахождения данных объектов. В то же время регистрация прав на предприятие в целом и сделок с ним должна проводиться в месте регистрации предприятия как юридического лица.

Состав имущества предприятия не является фиксированным: одни виды его отчуждаются, другие приобретаются, что отражается в балансе предприятия. Движение имущества предприятия отражается в бухгалтерской отчетности ежедневно и подытоживается за определенный период времени (месяц, квартал и т.д.).

Таким образом, чтобы фактически вступить в наследство, необходимо начать осуществлять управление предприятием. Однако вполне возможна ситуация, когда управление предприятием осуществлял не сам собственник, а наемный менеджер, с которым был заключен контракт. Следовательно, речь идет об отстранении этого менеджера от выполнения своих обязанностей в нарушение условий контракта. Решение этого вопроса требует дополнительной правовой проработки.

Как уже отмечалось, в состав имущества предприятия, переходящего по наследству, наряду с материальным имуществом и денежными средствами могут также входить исключительные права на интеллектуальную собственность. Эти права в денежном выражении учитываются на балансе предприятия в качестве нематериальных активов. В случае перехода имущества предприятия по наследству особенно важным является правильность оформления документов, подтверждающих право на данный объект. Это могут быть документы, подтверждающие передачу прав (авторский договор на передачу прав на использование произведения, лицензионный договор и т.д.), а также документы, подтверждающие факт приемки-передачи самого объекта как произведения творческого труда.

Практическое значение правил, регулирующих переход предприятия по наследству, возникает только при наследовании предприятий, принадлежащих на праве собственности гражданам, зарегистрированным в качестве предпринимателей (только физические лица могут выступать в качестве наследодателей). Между тем, эти правила действующим законодательством не разработаны. В связи с этим, очевидно, необходимо применять аналогию закона и руководствоваться нормами, применимыми при сделках с предприятием (купля-продажа предприятия, аренда и т.д.). Во всех случаях сделок по отчуждению предприятия или даже передаче его во временное владение и пользование не предполагается переход права на занятие определенной деятельностью (лицензия). Из этого следует, что при переходе предприятия по наследству лицензия от наследодателя к наследнику не переходит.

Как известно, состав наследственного имущества определяется по времени открытия наследства (день смерти наследодателя, а при объявлении умершим - день вступления в законную силу решения суда). Это означает, что в момент открытия наследства предприятие должно было бы прекратить свою деятельность для того, чтобы наследники могли бы получить по наследству именно то имущество, которое имелось в наличии на момент открытия наследства. Однако подобная остановка деятельности предприятия повлекла бы за собой невыгодные экономические последствия для наследников, поскольку в этом случае предприятие неминуемо нарушило бы свои обязательства перед контрагентами и работниками предприятия, в результате чего подверглось бы штрафным санкциям. Поэтому более целесообразным было бы определять состав наследственного имущества предприятия не по дате открытия наследства, а по дате фактического вступления в наследство. Следует, однако, иметь ввиду, что в большинстве случаев наследует не само предприятие как имущественный комплекс, а акции (доли, паи) юридического лица, являющегося собственником данного предприятия. При оформлении наследства на акции в акционерных обществах нотариусу необходимо представить выписку из реестра акционеров, выдаваемую либо самим акционерным обществом либо специализированной организацией, ведущей реестр данного акционерного общества, а при наследовании доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью - расчет чистых активов общества с ограниченной ответственностью. Такой расчет чистых активов может быть осуществлен аудиторской фирмой на основании заявления наследника и за его счет при условии предоставления необходимых финансовых документов. Однако в ряде случаев получить такие документы бывает достаточно сложно. Мотивируется такой отказ отсутствием свидетельства о наследстве, которое в свою очередь невозможно получить из-за отсутствия стоимостной оценки наследственного имущества.

# 4. Наследования имущества члена крестьянского (фермерского) хозяйства

Общий порядок наследования имущества члена крестьянского (фермерского) хозяйства установлен в п. 1 ст. 1179 ГК, определившим, что после смерти члена крестьянского (фермерского) хозяйства наследство открывается и наследование осуществляется на общих основаниях с соблюдением при этом правил ст. 253-255, 257-259 ГК. Кроме того, необходимо учитывать положения Закона РСФСР от 22 ноября 1990 г. "О крестьянском (фермерском) хозяйстве".

В соответствии со ст. 257 ГК РФ в совместной собственности членов крестьянского хозяйства находятся предоставленный в собственность этому хозяйству или приобретенный земельный участок, насаждения, хозяйственные и иные постройки, мелиоративные и другие сооружения, продуктивный и рабочий скот, птица, сельскохозяйственная и иная техника и оборудование, транспортные средства, инвентарь и другое имущество, приобретенное для хозяйства на общие средства его членов.

Указанные предметы могут рассматриваться как средства производства, принадлежащие крестьянскому хозяйству. Как следует из п. 2 ст. 258 ГК земельный участок и средства производства, принадлежащие крестьянскому хозяйству(в состав которого жилой дом не входит) при выходе из хозяйства одного из его членов разделу не подлежат. Вышедший из хозяйства имеет право на получение денежной компенсации, соразмерной его доле в общей собственности на это имущество.

Аналогичные правила действуют при наследовании, когда наследник умершего члена крестьянского (фермерского) хозяйства сам членом этого хозяйства не является. Как следует из п. 2 ст. 1179 ГК, срок выплаты компенсации определяется соглашением наследника с членами хозяйства, а при отсутствии соглашения - судом, но не может превышать один год со дня открытия наследства. При отсутствии соглашения между членами хозяйства и указанным наследником об ином доля наследодателя в этом имуществе считается равной долям других членов хозяйства. В случае принятия наследника в члены хозяйства указанная компенсация ему не выплачивается.

Если после смерти члена крестьянского (фермерского) хозяйства это хозяйство прекращается (п. 1 ст. 258 ГК), в том числе в связи с тем, что наследодатель был единственным членом хозяйства, а среди его наследников лиц, желающих продолжать ведение крестьянского (фермерского) хозяйства, не имеется, имущество этого хозяйства подлежит разделу между наследниками по правилам статей 258 и 1182 ГК.

Поскольку в порядке наследственного правопреемства может перейти только тот объем прав, который умерший член крестьянского хозяйства имел при жизни, особые ограничительные правила п. 2 ст. 258 ГК обусловили порядок наследования в крестьянском хозяйстве.

В частности, в соответствии с п. 3 ст. 15 и п. 1 ст. 27 Закона о крестьянском (фермерском) хозяйстве наследники умершего главы или члена крестьянского хозяйства имеют право на получение денежной компенсации, соразмерной доле умершего в общей собственности на имущество крестьянского хозяйства. Порядок раздела имущества и выплаты компенсации устанавливаются по взаимной договоренности всех членов крестьянского хозяйства, а при ее отсутствии - в судебном порядке. Срок выплаты компенсации при этом не должен превышать пять лет.

В данном случае нет отрицания или умаления права наследования, а есть особый порядок наследования земельного участка или имущества крестьянского хозяйства, который может быть квалифицирован как определенное ограничение отдельной категории лиц, осуществляемое с учетом защиты прав и законных интересов всех членов крестьянского хозяйства.

Возможны ситуации, когда членом крестьянского хозяйства является только одно лицо (например, в случае смерти пасечника, который один вел пчеловодческое хозяйство). Пленум Верховного Суда РФ в постановлении от 23 апреля 1991 г. N 2 в ред. постановления Пленума Верховного Суда РФ от 21 декабря 1993 г. "О некоторых вопросах, возникающих у судов по делам о наследовании" в подпункте "е" п. 14 разъяснил, что при отсутствии иных членов крестьянского хозяйства указанное хозяйство может быть передано одному из наследников умершего, который изъявил желание вести крестьянское хозяйство. Вопрос о том, кто из наследников, не являвшихся членами указанного хозяйства, имеет преимущественное право на земельный участок, решается судом с учетом опыта работы наследников в сельском хозяйстве, сельскохозяйственной квалификации либо специальной подготовки и др.

# 5. Наследование вещей, ограниченно оборотоспособных

Особый правовой режим установлен в отношении ограниченно оборотоспособных вещей. т.е. вещей, которые могут приобретаться при наличии специального разрешения (например, охотничья ружья). В пункте 1 ст. 1180 ГК установлено, что принадлежащие наследодателю оружие, сильнодействующие и ядовитые вещества, наркотические и психотропные средства и др.) входят в состав наследства и наследуются на общих основаниях. На принятие наследства, в состав которого входят такие вещи, специального разрешения не требуется. Однако впоследствии наследник должен в установленном законом порядке получить соответствующее разрешение на хранение таких вещей.

Согласно п. 2 указанной статьи меры по охране входящих в состав наследства вещей, нахождение которых в обороте допускается по специальному разрешению, до получения наследником такого разрешения осуществляются с соблюдением порядка, установленного законом для соответствующего имущества. Так, например, в соответствии со ст. 20 Федерального закона "О наркотических средствах и психотропных веществах"[\*(40)](#sub_9940) хранение наркотических средств и психотропных веществ осуществляется юридическими лицами в порядке, установленном Правительством РФ, в специально оборудованных помещениях при наличии лицензии на указанный вид деятельности.

При отказе наследнику в выдаче указанного разрешения его право собственности на такое имущество в соответствии со ст. 238 ГК прекращается, а суммы, вырученные от реализации этого имущества, передаются наследнику за вычетом расходов на реализацию.

# 6. Наследование земельных участков

Принадлежавшие наследодателю на праве собственности земельный участок или право пожизненного наследуемого владения земельным участком входят в состав наследства и наследуются на общих основаниях. На принятие наследства, в состав которого входит указанное имущество, специальное разрешение не требуется. Таким образом, в наследственную массу входят земельные участки, принадлежавшие наследодателю на праве собственности. Правоустанавливающим документом на земельный участок является свидетельство на право собственности на землю. Форма такого свидетельства утверждена Указом Президента РФ от 27 октября 1993 г. N 1767 "О регулировании земельных отношений и развитии аграрной реформы".

Земельный участок, в соответствии с п. 2 ст. 6 ЗК РФ, определяется как часть поверхности земли (в том числе почвенный слой), границы которого описаны и удостоверены в установленном порядке. По наследству переходит как поверхностный (почвенный) слой земельного участка, так и замкнутые водоемы, находящиеся на нем лес и растения. В соответствии с Водным кодексом РФ (ст. 40) в частной собственности граждан могут находиться обособленные водные объекты (замкнутые водоемы - небольшие по площади и непроточные искусственные водоемы, не имеющие гидравлической связи с другими поверхностными водными объектами. Предельные размеры обособленных водных объектов определяются законодательством РФ. Таким образом, замкнутые водоемы также могут быть включены в состав наследства.

В отличие от других вещей, которые наследуются только в том случае, если они принадлежали наследодателю на праве собственности, земельные участки могут также наследоваться, если они принадлежали ему на основании особого права - пожизненного наследуемого владения. Субъектами этого права могут быть только граждане, которым предоставляются земельные участки безвозмездно и только из земель, находящихся в государственной или муниципальной собственности. Земельные участки на основании права пожизненного наследуемого владения предоставляют гражданам в виде приусадебного участка для ведения личного подсобного хозяйства, гражданам, решившим создать крестьянское (фермерское) хозяйство; лицам, вышедшим из состава сельскохозяйственной организации в целях создания крестьянского (фермерского) хозяйства.

Земельный участок может быть делимым и неделимым. Делимым является земельный участок, который может быть разделен на части, каждая из которых после раздела образует самостоятельный земельный участок, который может осуществляться без перевода его в состав земель иной категории, за исключением случаев, установленных федеральными законами.

В соответствии с п. 1 ст. 1182 ГК раздел земельного участка, принадлежащего наследникам на праве общей собственности, производится с учетом минимального размера земельного участка, установленного для участков соответствующего целевого назначения.

Представляется более правильным, чтобы минимальный размер земельных участков устанавливался в Земельном кодексе РФ, либо в порядке, им определенном. Однако законодатель пошел по другому пути. В соответствии с п. 1 ст. 33 ЗК РФ предельные (максимальные и минимальные) размеры земельных участков, предоставляемых гражданам в собственность из находившихся в государственной или муниципальной собственности земель для ведения крестьянского (фермерского) хозяйства, садоводства, огородничества, животноводства, дачного строительства устанавливаются законами субъектов Российской Федерации, для ведения личного подсобного хозяйства и индивидуального жилищного строительства - нормативными актами органов местного самоуправления.

Очевидно, это следует объяснить тем, что количество пригодной к использованию земли существенно различается в различных регионах Российской Федерации. Уже в настоящее время регионы имеют "свои" нижние и верхние пределы размеров земельных участков.

При невозможности раздела земельного участка с учетом минимального размера, установленного для участков соответствующего целевого назначения, он переходит к тому из наследников, который имеет преимущественное право на получение в счет своей наследственной доли этого земельного участка. Остальным же наследникам предоставляется компенсация в виде другого имущества или денежной суммы.

В случае, когда никто из наследников не имеет преимущественного права на получение земельного участка либо не воспользовался им, владение, пользование и распоряжение этим участком осуществляется наследниками на условиях общей долевой собственности.

# 7. Наследование невыплаченных сумм, предоставленных гражданину в качестве средств к существованию

Среди отдельных видов имущества законодатель выделил невыплаченные при жизни наследодателя суммы зарплаты и приравненных к ней платежей, пенсии, стипендии, пособия по социальному страхованию, возмещения вреда, причиненного жизни или здоровью, алиментов и иных денежных сумм, предоставленных гражданину в качестве средств к существованию. Право на выплату указанных сумм принадлежит проживающим совместно с умершим членам его семьи, а также его нетрудоспособным иждивенцам независимо от того, проживали ли они совместно с умершим или нет. Такие лица не обязательно являются наследниками либо могут быть наследниками более отдаленной очереди по сравнению с той, которая призывается к наследованию.

В состав наследства не входит пособие на рождение ребенка, не полученное в связи со смертью родителей, имеющих право на это пособие, а также пособие по временной нетрудоспособности, оставшееся недополученным ко дню смерти работника.

Требования о выплате указанных сумм должны быть предъявлены обязанным лицам в течение четырех месяцев со дня открытия наследства. При отсутствии указанных лиц либо если они сами не заявят о своих требованиях в установленный срок эти суммы включаются в состав наследства и наследуются на общих основаниях.

# 8. Наследование имущества, предоставленного наследодателю государством или муниципальным образованием на льготных условиях

Имущество, предоставленное государственным или муниципальным образованием на льготной основе гражданам, нуждающимся в особой социальной защите (инвалиды войны, многодетные матери и т.д.) включает автомобили с ручным управлением, коляски и т.д. Это имущество может предоставляться как в собственность, так и в пользование. Указанное имущество входит в состав наследства и наследуется на общих основаниях.

Следует отметить, что по ранее действовавшему законодательству такого рода имущество не входило в состав наследственного имущества, однако после смерти лица, которому было предоставлено такое имущество, переходило в собственность его семьи. При отсутствии семьи транспортное средство возвращалось органу его предоставившему.

# 9. Наследование государственных наград, почетных и именных знаков

Особое внимание законодатель уделил наследованию государственных наград, почетных и именных знаков. Порядок их наследования зависит от того, распространяется ли на них законодательство о государственных наградах Российской Федерации или нет. В первом случае они в состав наследства не входят и передача этих наград после смерти награжденного другим лицам осуществляется в порядке, установленном законодательством о государственных наградах Российской Федерации. Следует отметить, что до настоящего времени такое законодательство не было принято.

Что касается принадлежащих наследодателю государственных наград, на которые не распространяется законодательство о государственных наградах Российской Федерации, почетные, памятные и иные знаки, в том числе награды и знаки в составе коллекций, то они входят в состав наследства и наследуются на общих основаниях.

# 10. Наследование интеллектуальной собственности

В соответствии со ст. 138 ГК под интеллектуальной собственностью понимаются исключительные права гражданина или юридического лица на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции, выполняемых работ или услуг. Следует отметить, что новый ГК РФ не содержит норм, посвященных наследованию интеллектуальной собственности, поэтому в данном случае следует руководствоваться специальным законодательством, посвященном отдельным объектам интеллектуальной собственности. Очевидно, законодатель исходил из того, что наследование интеллектуальной собственности не имеет существенных особенностей по сравнению с обычными имущественными правами. Между тем, отдельные правовые акты, посвященные регулированию объектов интеллектуальной собственности, вообще не затрагивают вопросы наследования (например, Закон РФ "О селекционных достижениях"). В тех же правовых актах, где есть соответствующие положения, вопросы наследования интеллектуальной собственности не всегда урегулированы достаточно четко.

Среди прав на интеллектуальную собственность, переходящих по наследству, особо следует выделить права, возникающие в связи с созданием результатов интеллектуальной деятельности (что касается наследования прав на средства индивидуализации, то сфера его применения невелика, поскольку речь может идти только о гражданах - наследодателях, зарегистрированных в качестве предпринимателей и обладающих исключительным правом на товарный знак). Возможность их перехода по наследству обычно устанавливается в правовых актах, которые регулируют тот или иной объект интеллектуальной собственности. Так, согласно п. 7 ст. 10 Патентного закона РФ патент (а с ним и исключительное право на использование) на изобретение, полезную модель, промышленный образец и право на его получение переходят по наследству. Таким образом, из указанной статьи можно сделать вывод о том, что по наследству переходят только имущественные права на указанные объекты интеллектуальной собственности (существует точка зрения, что право на получение патента является личным неимущественным правом, однако она не получила большого распространения).

Что касается личных неимущественных прав, то в Патентном законе РФ упоминается только право авторства, которое, в соответствии со с п. 3 ст. 7, является личным неотчуждаемым правом и охраняется бессрочно. В силу своего неотчуждаемого характера указанное право не переходит по наследству. В то же время в отличие от Закона об авторском праве и смежных правах Патентный закон РФ не предусматривает обязанности наследников патентообладателя защищать это право в случае его нарушения.

Осуществлять наследственные имущественные права наследники патентообладателя могут в пределах срока действия патента или свидетельства. Этот срок составляет 20 лет для патентов на изобретения, 10 лет - для патентов на промышленные образцы с возможностью продления срока еще на 5 лет, 5 лет - для свидетельств на полезные модели с возможностью продления срока на три года. Во всех случаях срок исчисляется с даты подачи заявки в Патентное ведомство.

Для того, чтобы реализовать свои имущественные права на указанные объекты интеллектуальной собственности наследники должны получить свидетельство о праве на наследство, в котором были бы указаны конкретные патенты и свидетельства, принадлежавшие наследодателю. Для этого они должны представить нотариусу патент, свидетельство либо справку Патентного ведомства о том, что наследодатель являлся патентообладателем. Если же патент или свидетельство не были получены наследодателем при его жизни, то его наследники должны подать заявку на выдачу патента до получения свидетельства о праве на наследство.

В соответствии с п. 2 ст. 11 Закона РФ "О правовой охране топологии интегральных микросхем" переходят по наследству имущественные права на топологию, включающие право использовать эту топологию по своему усмотрению, право запрета на использование этой топологии другими лицами без соответствующего разрешения. Исключительное право на использование топологии действует в течении 10 лет с даты первого использования топологии или с даты ее регистрации. Таким образом, это исключительное право переходит только на оставшуюся после смерти наследодателя часть указанного срока.

Наконец, в соответствии с п. 2 ст. 11 Закона РФ "О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных" переходят по наследству имущественные права на программу для ЭВМ или базу данных. Среди них: выпуск в свет программы для ЭВМ или базы данных, воспроизведение программы для ЭВМ или базы данных (полное или частичное) в любой форме, любыми способами и др.

Авторское право в целом переходит по наследству (ст. 29 Закона РФ "Об авторском праве и смежных правах"). Это значит, что переходят по наследству в первую очередь имущественные права, которые включают исключительные права на использование произведения (право на воспроизведение, распространение и др.) На практике это означает, что после смерти автора или иного правообладателя - физического лица на произведение в пределах срока действия авторского права использование произведения может осуществляться только с согласия наследников и с выплатой им авторского вознаграждения (за изъятиями, установленными в законе). Обычно такое согласие дается путем заключения соответствующего договора.

Однако не переходят по наследству такие личные неимущественные права как право авторства (наследник ни при каких условиях не может считаться автором произведения), право на имя (наследник не может решать вопросы, связанные с тем, будет ли произведение опубликовано под настоящим именем автора, под псевдонимом или анонимно) и право на защиту репутации автора произведения (это значит, что произведение должно использоваться в том виде, как его создал автор, то есть нельзя вносить изменения текст и название произведения; в то же время, допускается изменение формы произведения, например, переработка драматического произведения в повествовательное либо в сценарий и наоборот). Наследники автора вправе осуществлять защиту указанных прав. Эти правомочия наследников сроком не ограничиваются. При отсутствии наследников автора защиту указанных прав осуществляет специально уполномоченный орган Российской Федерации.

В Законе об авторском праве и смежных правах ничего не говорится о том, переходит ли по наследству такое личное неимущественное право как право на обнародование произведения. В литературе было высказано мнение, что поскольку это право не упомянуто в ст. 29 Закона об авторском праве и смежных правах (в указанной статье перечисляются личные неимущественные права, которые не переходят по наследству), остается заключить, что это право переходит к наследникам автора.[\*(41)](#sub_9941)

Аналогичное толкование может применяться к праву на отзыв произведения (наследник имеет право отказаться от ранее принятого им же решения об обнародовании произведения при условии возмещения пользователем убытков, в том числе упущенной выгоды). Если же произведение было уже опубликовано, то он обязан публично оповестить о его отзыве в средствах массовой информации (также при условии возмещения заинтересованным сторонам всех причиненных такими действиями убытков).

С такой точкой зрения можно согласиться, поскольку на практике именно наследники автора решают вопросы, связанные с опубликованием произведения после смерти автора в пределах срока охраны. Однако представляется, что этот вопрос должен быть решен более четко. Он приобретает особую актуальность в связи с тем, что в ст. 1112 ГК прямо сказано, что не переходят по наследству личные неимущественные права.

Наследование авторского права в целом не следует смешивать с наследованием причитающегося наследникам авторского вознаграждения. В одних случаях право на получение авторского вознаграждения возникло еще при жизни автора, но последний по каким-либо причинам не получил его. В других случаях само право на получение вознаграждения возникло уже после смерти автора, но по основаниям, возникшим при жизни автора (например, в результате заключения договора при жизни автора). В данном случае речь идет только о наследовании конкретных денежных сумм.

Возникает вопрос о возможности наследования авторского права государством. В соответствии с ранее действовавшей ст. 552 ГК РСФСР в случаях, когда авторское право входит в состав наследственного имущества, переходящего государству, авторское право прекращалось. Аналогичной нормы в части третьей ГК нет и, следовательно, можно предположить, что авторское право, в соответствии со ст. 1151 ГК, является частью выморочного имущества и наследуется государством. Однако сложно ответить на вопрос, кто будет реально осуществлять права наследника от имени государства.

──────────────────────────────

\*(1) СЗ РФ. 1996, N 1. Ст. 1; N 25. Ст. 2956.

\*(2) Российская газета, 17 февраля 1998 г., 14 июля 1998 г.

\*(3) СЗ РФ, 1997, N 28, Ст. 3306.

\*(4) СЗ РФ, 1996, N 20, Ст. 2321.

\*(5) Российская газета, 13 марта 1993 г.

\*(6) БНА. 1996. N 6

\*(7) СЗ РФ. 1996. N 4. С. 408.

\*(8) Йоффе И.С. Лекции по гражданскому праву. Л.: ЛГУ. 1965. С. 291.

\*(9) ВВС РФ. 1993. N 32. Ст. 1242.

\*(10) Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (РФ) по гражданским делам. 1995. С. 244.

\*(11) СЗ РФ. 1998. N 1. Ст. 4.

\*(12) Ст. 2 Закона РФ от 25 июня 1993 г. "О праве граждан Российской Федерации на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации".//Ведомости РФ. 1993. N 32. Ст. 1227.

\*(13) Толстой Ю.К. Наследственное право. М., 1999. С. 28.

\*(14) Ярошенко К.Б. Наследование по завещанию В кн. Комментарий судебной практики за 1973 г. М., 1974. С. 33-35.

\*(15) Ст. 16 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате.// ВВС РФ. 1993. Ст. 357.

\*(16) Мушинский В.О. Основы гражданского права. М., 1995. С. 89.

\*(17) Барщевский М.Ю. Если открылось наследство. М., 1989 С. 61.

\*(18) Там же. С. 62.

\*(19) Чепига Т.Д. К вопросу о праве завещать. Вестник МГУ, Серия Х "Право", 1965, N 2. С. 51.

\*(20) Барщевский Ю.М. Наследственное право. М., 1966. С. 66.

\*(21) Гражданское право. т. 1. Под ред. Суханова Е.А. М., 1998. С. 135.

\*(22) Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части первой. Отв. ред. О.Н. Садиков. М., изд-во "Юринформцентр". 1995. С. 225, 226.

\*(23) Серебровский В. И. Очерки наследственного права. М., 1965. С. 140.

\*(24) Барщевский М.Ю. Указ. соч. С. 82.

\*(25) Собрание законодательства РФ. 1996. N 3. С. 146.

\*(26) См. Братусь С.Н. Предмет и система советского гражданского права. М., 1963. С. 69.

\*(27) Бюллетень Верховного Суда РСФСР. 1986. С. 30.

\*(28) Лунц Л.А. Международное частное право. Особенная часть. М., 1963. С. 297.

\*(29) Силонов И. О наследовании авторских прав. Интеллектуальная собственность.//Авторское право и смежные права. 2000. N 2. С. 46.

\*(30) Комментарии к ГК РФ. М., 1982. С. 653.

\*(31) Граве А.К. Вопросы наследственного права в практике ВС СССР. М., 1949. С. 44-45.

\*(32) Никитюк П.С. Наследование по новым гражданским кодексам.//Социалистическая законность. М., 1965. N 7. С. 31, 32.

\*(33) Барщевский М.Ю. Если открылось наследство. М., 1989. С. 127.

\*(34) Бондарев А.Н. Эйдинова Э.Б. Право на наследство и его оформление. М., 1971. С. 60.

\*(35) Серебровский В.И. Очерки наследственного права 1953 г. В кн. Избранные труды. М., Статут. 1997. С. 226.

\*(36) Рясенцев В.А. Ответственность наследников по долгам наследодателя.//Социалистическая законность. 1981. N 3. С. 43.

\*(37) Серебровский В.И. Указ. соч. С. 222.

\*(38) СЗ РФ. 1997. N 28. Ст. 3306.

\*(39) Российская газета. 1998. 23 апреля.

\*(40) СЗ РФ. 1998. N 2. Ст. 219.

\*(41) Павлова Е. Наследование интеллектуальной собственности.//Закон. 2001. N 4. С. 31.