

**ЗАВЕЩАНИЕ КАК ОСНОВАНИЕ НАСЛЕДОВАНИЯ  
ИМУЩЕСТВА УМЕРШЕГО ГРАЖДАНИНА.**

## СОДЕРЖАНИЕ

Введение.....	3
Глава I. Общие положения о наследовании.....	7
§1. История развития наследственного права.....	7
§2. Общие положения о наследовании по завещанию .....	15
Глава II. Завещание как основание возникновения наследственных правоотношений .....	24
§1 Свобода и тайна завещания как основные принципы института наследования по завещанию. ....	24
§2. Форма завещания и порядок совершения завещания.....	40
§3 Обязательная доля и порядок ее исчисления.....	51
§4. Изменение и отмена завещания.....	55
§4. Завещательный отказ и завещательное возложение.....	58
§5. Тенденции развития наследственного права в России.	65
Заключение.....	74
Список использованных источников и литературы.....	78
Приложения.....	83

## ВВЕДЕНИЕ

**Актуальность темы.** Наследственное право – ведущая подотрасль гражданского права, которая регулирует наследственные правоотношения, возникающие в связи со смертью физического лица, и переходом принадлежавших ему на праве частной собственности вещей, имущества, а также имущественных прав и обязанностей к одному или нескольким лицам (наследникам).

Политические, экономические и социальные изменения в конце ХХI в. требовали существенного реформирования российского законодательства в целом, и наследственного права в частности, так как появление частной собственности, становление рыночных отношений у граждан России сформировало новое отношение к ее передаче другим лицам в случае смерти собственника. Поэтому необходимо было иное осмысление и принятие новых норм, регулирующих наследственные правоотношения.

В соответствии с Распоряжением Президента РФ от 1 июля 1994 г. №347-рп и от 9 августа 1999 г. №268-рп в Исследовательском центре частного права был разработан проект третьей части Гражданского кодекса РФ. В его подготовке принимали участие ведущие юристы: А.Л. Маковский, Г.Е. Авилов, М.М. Богуславский, Г.Д. Голубов, А.Ф. Ефимов, А.Н. Жильцов, В.П. Звеков, И.С. Зыкин, Ю.Х. Калмыков, О.М. Козырь, А.С. Камаров, Н.И. Марышева, М.Г. Розенберг, А.А. Рубанов, Е.А. Суханов, Н.В. Сучкова, С.А. Хохлов, О.Ю. Шилов, К.Б. Ярошенко и др.

С 1 марта 2002 г. вступила в силу третья часть Гражданского кодекса РФ, что кардинальным образом реформировало механизмы рассмотрения имущества. ГК РФ по-новому обозначил роль завещания при наследовании имущества. Если ранее преимущественное значение имело наследование по закону (нормы о завещании имели вспомогательный характер), то теперь ключевое значение приобретает выражение воли наследодателя в завещании. Об этом свидетельствует тот факт, что глава 62 статья 1118 «Наследование

по завещанию» действующего ГК РФ предшествует главе, посвященной наследованию по закону.

Все это подчеркивает актуальность, современность и практическую значимость выбранной темы.

Исходя из этого, **целью** данной работы является: исследование института наследования по завещанию.

Достижение этой цели связано с решением следующих **задач**:

- рассмотрение истории развития наследственного права;
- исследования понятия, основания и виды наследования;
- рассмотрение завещания как основания возникновения наследственных правоотношений;
- провести сравнительно-правовой анализ завещательному отказу и завещательному возложению;
- исследовать обязательную долю и порядок ее исчисления;
- выявить условия изменения и отмены завещания.

**Объект исследования** – наследственные правоотношения, возникающие на основе завещания.

**Предметом исследования** – нормы третьей части ГК РФ главы 62 статьи 1118-1140.

**Методологическую основу исследования** составляют как общенаучные методы исследования (исторический – выявление исторических фактов и на этой основе такое мысленное воссоздание исторического процесса, при котором раскрывается логика его движения), так и специальные методы (сравнительно-правовой- установление общего (сходства) или различий в сопоставляемых правовых явлениях; специально-юридический метод – особая система обработки и анализа содержания норм права и юридической практики; статистический– способ обработки количественных данных, который позволяет выявить закономерности общественных явлений.). Теоретическую базу института наследования составили труды ученых – цивилистов - К. Н. Анненкова, Д. И. Мейера, К.

П. Победоносцева, И. А. Покровского, Л. И. Гуднева, В. И. Синайского, В. М. Хвостова, Г. Ф. Шершеневича, Б. С. Антимонova, М. В. Гордона, К. А. Граве, В. К. Дроникова, О. С. Иоффе, З.Г. Крымовой, А. М. Немкова, П. С. Никитюка, и ряда других. Многие их теоретические конструкции были восприняты и вошли и в современное наследственное право.

Нормативную базу при написании выпускной квалификационной работы составили: Конституция РФ, международные правовые акты в области наследования, Гражданский кодекс РФ, Семейный кодекс РФ, Гражданский процессуальный кодекс РФ, Основы законодательства РФ о нотариате и иное российское законодательство, регулирующее наследственные отношения.

# ГЛАВА I. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О НАСЛЕДОВАНИИ

## §1. История развития наследственного права

Наследование представляет собой один из наиболее важных и древних институтов гражданского права. Наследственное право развивалось в зависимости от экономических, политических и других условий жизни общества.

Первобытный строй – первая в истории человечества общественно – экономическая формация. В целях укрепления экономической основы родовой общины обычай не допускал выхода имущества умершего за пределы рода. Принадлежавшее умершему имущество распределялось между сородичами и чаще всего поступало в наследство ближайшим кровным родственникам со стороны матери. Наиболее ценные предметы индивидуального пользования погребались вместе с их владельцем. Если умирала женщина, ее имущество поступало к детям и сестрам (но не братьям).

Одним из первых памятников права - свод законов Вавилонии. Это период царствования Хаммурапи (1792 – 1750 гг. до н.э.). В нем нет прямого указания на допустимость наследования по завещанию, однако, согласно этому закону отец мог путем дарения увеличить долю одного сына за счет уменьшения наследственных долей других сыновей. При наличии достаточных к тому оснований отец мог «отвергнуть» своего сына, т.е. полностью лишить наследства. Закон Хаммурапи предусматривал, что после смерти родителей к наследованию призывались их сыновья. Наследственное имущество делилось между ними поровну. В этом случае наследники были обязаны обеспечить своих сестер приданым при выходе замуж. При отсутствии сыновей к наследованию призывались дочери умершего. Жена покойного наследовала вместе с сыновьями. Кроме наследственного имущества она получала и свое приданое. Внуки умершего призывались к

наследованию лишь в том случае, если их отец не дожил до открытия наследства.<sup>1</sup>

Наиболее полное регулирование наследственных отношений рабовладельческого строя отмечает Ю.Н.Власов в римском праве.<sup>2</sup> Действительно римское право в своем развитии пережило эпоху республики, эпоху империи и эпоху поздней империи. Оно является настолько классическим юридическим выражением жизненных условий и конфликтов общества, в котором господствует частная собственность, что все позднейшие законодательства не могли внести в него никаких существенных изменений. Римское право оказало огромное влияние и значение для наследственного права в целом.

Великий философ, историк и правовед Г. Гроций сделал вывод, что правовые нормы о наследовании должны соответствовать законам природы, т.е. естественному праву. Монтескье считал, что естественное право не имеет никакого отношения к законам о наследовании, что нормы права о наследовании устанавливаются обществом сообразно политическим и гражданским законам своей страны. Утилитарная школа (К. Гельвеций, И. Бентам, Д. Милль и др.) в нормах права видела произвольное человеческое установление. Между тем все юридические законы о наследовании, согласно учению этой школы, должны исходить из принципа пользы для всего человеческого общества. Немецкий философ – идеалист Г. Лейбниц обосновывал право завещать свое имущество бессмертием души. Г. Гегель считал, что в основу наследственного права должны быть положены нравственные начала, вытекающие из интересов семьи. Наследственное имущество он рассматривал как совместное имущество всех членов семьи. Глава семьи является лишь представителем семьи в гражданском обороте. Справедливо только наследование по закону, когда наследство не выходит за пределы семьи.

---

<sup>1</sup>Амиров М. Наследование имущественных прав в связи с участием наследователя в хозяйственных обществах//Законность, 2006. - №10.- С. 33 – 35.

<sup>2</sup> Власов Ю.Н., Калинин В.В. Наследственное право. 3-е издание. М., 2007. - С. 8.

Несомненный интерес представляет частичное изменение норм права института наследования, вместе с изменением государственного строя в нашей стране. В XI в. в Киевской Руси появился один из первых правовых источников – Русская Правда в которой были предусмотрены нормы о запрещении завещания сторонним людям по данному закону.

В первом кодифицированном памятнике древнерусского права – Русской Правде, отражавшем систему права в период феодального строя, наследственное право характеризовалось классовым подходом законодателя. Так, «...при наследовании по закону, т.е. без завещания, преимущество имели сыновья умершего. При их наличии дочери не получали ничего. На наследников возлагалась лишь обязанность выдать сестер замуж. Наследственная масса делилась, очевидно, поровну, но младший сын имел преимущество, - он получал двор, принадлежавший отцу»<sup>3</sup>.

Наиболее полно до нас дошли упоминания о наследственном праве в Новгородской и Псковской Феодальных республиках. В них наследственное право допускало оба известных порядка наследования. «При наследовании по закону имущество переходило родственникам умершего, которые совместно с ним вели хозяйство. В этом случае предусматривался облегченный порядок решения споров о наследстве; вместо письменных доказательств достаточно было свидетельства сторонних людей»<sup>4</sup>. Наследники по завещанию могли предъявлять иски и отвечать по обязательствам наследодателя только при наличии оформленного завещания, подтверждающего эти обязательства («доклады» и «записи»).

С XVII в. стали допускаться завещания поместий в пользу жен и детей, независимо от их способности нести военную службу. Дворянское землевладение из условного превратилось в безусловное. Земледельцы стали полноправными собственниками земли.

---

<sup>3</sup> Немков А.М. Очерки истории наследственного права. Воронеж, 1979. – С.12.

<sup>4</sup> Мейер Д.И. Русское гражданское право. М.: Издательство «Статут», 2006 – С. 7.



При правлении Петра I (период образования и развития абсолютной монархии в России) в наследственном праве произошли интересные изменения. Указ о единонаследии 1714 г. вводил большие ограничения в наследовании как по закону, так и по завещанию. «По этому указу недвижимое имущество разрешалось завещать какому-нибудь одному родственнику. При этом сыновья имели преимущество перед дочерьми, дочери – перед более дальними родственниками. Что касается движимого имущества, то его наследодатель мог распределять по своему усмотрению». Аналогичный порядок действовал и в отношении наследования по закону.

В первой половине XIX в. произошла кодификация русского права, коснувшаяся и вопросов наследования. В сфере наследственного права расширялась завещательная свобода. Завещать можно было все, что угодно из имущества, кому наследодатель считал нужным<sup>5</sup>.

Во времена Российской империи гражданское законодательство предусматривало наследование как по закону, так и по завещанию. Так, «...завещание именовалось духовным и могло быть составлено гражданином, достигшим двадцатилетнего возраста. Существовало два вида духовных завещаний – крепостные и домашние – в зависимости от места их составления и заверения. Крепостные духовные завещания составлялись на гербовой бумаге и в публичных учреждениях (суд, гражданская палата и т.д.), а домашние духовные завещания наносились на простую бумагу и, как следует из их названия, составлялись в домашних условиях и впоследствии заверялись в гражданской палате. Кроме того, по-особому оформлялось наследование родовых имений»<sup>6</sup>.

Отечественное наследственное право развивалось достаточно сложно, а правовое регулирование наследования переживало в нашей стране различные крайние формы. Так, например, ВЦИК РСФСР 24 апреля 1918 года издал акт, вызвавший огромный общественный резонанс и в корне изменивший

---

<sup>5</sup> Ст. 1010 – 1103, т. X, ч. I Свода законов Российской империи.

<sup>6</sup> Победоносцев К.П. Курс гражданского права. М., 2007 – С. 129.

систему наследственного преемства – Декрет «Об отмене наследования»<sup>6</sup>. Как следует из названия документа, наследование по завещанию и по закону отменялось, а также было признано контрреволюционным и само понятие «наследование». После смерти владельца все его имущество становилось собственностью РСФСР, с оговоркой, что если имущество, оставшееся после умершего гражданина, не превышает по своей стоимости 10 тысяч рублей, то оно поступает в непосредственное управление и распоряжение ближайших родственников умершего. Наследования по завещанию Декрет 1918 года не допускал.

Важная особенность данного акта заключалась в его обратной силе по отношению ко всем наследствам, открывшимся до его издания, если они еще не приобретены наследниками или хотя и приобретены, но еще не поступили в их владение.

Необходимо отметить, что данный акт был сильно оторван от действительности, так как был вызван скорее идеолого-политическими мотивами, а не требованиями гражданского оборота и реальной необходимостью. Этот декрет, по сути, уничтожил наследование частной собственности и заложил основы для дальнейшего развития наследственного права личной собственности, качественно отличного от прежнего права наследования. Эти правовые акты сыграли большую роль не только в наследственном праве, но и в жизни всего общества.

Институт наследования был вновь введен в России Декретом ВЦИК РСФСР «Об основных частных имущественных правах, признаваемых РСФСР, охраняемых ее законами и защищаемых судами РСФСР» от 22 мая 1922 г.<sup>7</sup>, правовой особенностью которого стало то, что запрещалось завещать в пользу посторонних лиц и при отсутствии наследников по закону. При отсутствии наследников имущество признавалось выморочным. Изменения в системе советского наследственного права, введенные Декретом

---

<sup>7</sup> Собрание узаконений и распоряжений рабочего и крестьянского Правительства РСФСР, 1922. - №36. – Ст.423. (далее – Декрет 1922 года).

1922 года, легли в основу первой кодификации советского гражданского законодательства.

Тридцать первого октября 1922 года был принят первый Гражданский кодекс РСФСР, существенно изменивший подход к наследственному праву. В его нормах уже говорится о возможности наследования, но оно ограничивается 10 тыс. рублей. В частности, ст. 416 указала на то, что допускается наследование по закону и по завещанию в пределах общей стоимости наследственного имущества не свыше 10 тыс. рублей. При этом если стоимость наследства превышала указанную сумму, производился раздел, и часть имущества, превышающая предельную сумму, переходила государству и только 1928 году гражданам было предоставлено право завещать не только указанным ранее в Гражданском кодексе родственникам, но и государству и его органам, государственным учреждениям и предприятиям, а также партийным, профессиональным и иным общественным организациям.

Исключительное по своему масштабу значение имело издание 14 марта 1945 года Указа Президиума Верховного Совета СССР «О наследовании по закону и по завещанию»<sup>8</sup>, внесшего изменения в действующее законодательство о наследовании и имевшего важное влияние на все последующее советское наследственное законодательство. Этот Указ существенно расширил круг наследников по закону и предоставил более широкие права гражданам в части распоряжения своим имуществом на случай смерти. Более того, в целях предоставления гражданам СССР возможности воспользоваться более широкими правами, чем это имело место ранее, действие Указа 1945 года было распространено и на «...наследства, открытые до его принятия, но не принятые наследниками и не перешедшие в собственность государства». В ходе реализации положений этого акта на практике встало много вопросов, связанных со сроком, в течение которого лица, в силу Указа входящие в круг наследников по закону, были вправе

---

<sup>8</sup> Ведомости Верховного Совета СССР, 1945. - №15. (далее – Указ 1945 года).

требовать передачи им наследственного имущества и так далее. Таким образом, Указ расширил свободу завещания. При отсутствии наследников по закону завещатель мог завещать свое имущество в пользу посторонних лиц<sup>9</sup>.

Значительным изменениям советское наследственное право подверглось в начале 60-х годов прошлого столетия. 8 декабря 1961 года Верховный Совет СССР принял Основы гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик. В этом правовом акте были сформулированы положения, в целом отражавшие сложившуюся в стране систему наследования, но были значительно расширены права граждан в части наследования по закону и по завещанию.

В 1964 году на базе Основ 1961 года был принят Гражданский кодекс РСФСР<sup>10</sup>. ГК РСФСР 1964 года, ставший третьей кодификацией советского гражданского законодательства, закреплял право существования наследования по закону и по завещанию. На первое место среди оснований наследования Кодекс ставил наследование по закону, которое имело место постольку, поскольку оно не было изменено завещанием. Вместе с тем в нем законодатель продолжает исходить из потребительского назначения имущества, находящегося в личной собственности граждан.

ГК РСФСР 1964 года устанавливал две очереди наследников по закону.

Лишь 14 мая 2001 года<sup>11</sup> (спустя 37 лет) законодатель ввел еще две очереди, таким образом, их стало четыре, этот шаг подчеркивал «...неотвратимость скорых реформ всего наследственного законодательства».

Гражданин мог составить завещание на все свое имущество. Закон также не ограничивал наследодателя и в выборе наследника, как по количеству (один или несколько), так и по кругу лиц (лица, как входящие, так и не входящие в круг наследников по закону). Наследниками могли быть как само

---

<sup>9</sup> Граве К.А. Вопросы наследственного права в практике Верховного суда СССР. М, 1949.

<sup>10</sup> Ведомости Верховного Совета РСФСР, 1964. - №24. – Ст. 406 (далее – ГК РСФСР 1964 года).

<sup>11</sup> Федеральный закон от 14 мая 2001 г. № 51-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в статью 532 Гражданского кодекса РСФСР»//Собрание законодательства Российской Федерации. - 2001. - № 21. - Ст. 2060. (Далее СЗ РФ).

государство, так и отдельные организации. В круг наследников не могли входить международные организации и государства.

Четвертой по счету кодификацией советского гражданского законодательства стали принятые 31 мая 1991 года Основы гражданского законодательства Союза ССР и республик. Прогрессивные по своему значению Основы 1991 года стали базой для последующего как советского, так и российского гражданского законодательства.

С 1 марта 2002 года вступила в силу часть третья Гражданского кодекса Российской Федерации<sup>12</sup>, раздел V которой полностью посвящен наследственному праву. Принятие этого раздела было обусловлено изменившимся характером как общественных, так и имущественных отношений; даже не раз измененные положения ГК РСФСР 1964 года о наследственном праве перестали отвечать реалиям современной жизни.

Несомненное достоинство ГК РФ состоит в том, что многие положения наследственного права, которые ранее выводились юристами из теории и смысла закона, получили законодательное закрепление, что позволило устранить неясность и неопределенность, свойственную некоторым нормам ГК РСФСР.

Как отмечал И.А. Покровский, в сфере наследственного права существуют «...самые разнообразные интересы, самые противоположные течения, которые дают эволюции наследственного права то в одно, то в другое направление».<sup>13</sup> По вопросу о том, каким должно быть наследственное право, ученые высказывали различные точки зрения. Однако в главном у них не было расхождений: все они оправдывали переход от поколения к поколению частной собственности, и никто из них не затрагивал социальной сущности наследования.

---

<sup>12</sup> СЗ РФ. – 2001. - №49. – Ст.4552. (далее – ГК РФ).

<sup>13</sup> Покровский И.А. Наследственное прав. М., 2007.- 225 с.

## 1.2. Общие положения о наследовании по завещанию

Конституция РФ признает и защищает равным образом частную, государственную, муниципальную и иные формы собственности (ч. 2 ст. 8), а также гарантирует право граждан иметь в собственности любое имущество, не запрещенное законом. Граждане вправе владеть, пользоваться и распоряжаться своим имуществом как единолично, так и совместно другими лицами, и никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда.

Современное построение разд. V «Наследственное право» части третьей ГК РФ отражает положение наследственного права как подотрасли гражданского права. Подотрасль права — это совокупность нескольких однородных и предметно взаимосвязанных правовых институтов, которая имеет свои подотраслевые предмет и метод регулирования.

Наследственное право как подотрасль гражданского права состоит из двух правовых институтов — наследование по завещанию наследование по закону, которые опосредует динамику имущественных отношений — переход имущественных благ от одного лица к другому, содержит элемент вещных прав и элементы обязательственного права, не совпадая однако, ни с теми, ни с другими.

В соответствии с принципом свободы завещания, наследование по закону имеет место тогда когда оно не отменено и не изменено завещанием, за некоторым исключением. Выдвижение завещания на первое место — центральная новелла современного законодательства о наследовании<sup>14</sup>. Как полагает профессор Е.А. Суханов, «...формальное выдвижение наследования по завещанию на первое место стало прямым следствием как расширения самого круга объектов наследственного преемства, то есть объектов частной

---

<sup>14</sup> См.: Приложение 3.

собственности граждан, так и возможностей распоряжения находящимся в частной собственности имуществом»<sup>15</sup>.

Завещание является односторонней сделкой, совершаемой лично гражданином, обладающим в момент его совершения дееспособностью в полном объеме (ст. 1118 ГК РФ).<sup>16</sup>

Дееспособность четко оговорена в законодательстве, судебной и нотариальной практиках. В силу ст. 29 ГК РФ гражданин, который «вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими, может быть признан судом недееспособным в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством РФ.<sup>17</sup> Над ним устанавливается опека». Лица, признанные недееспособными, не могут совершать никаких сделок, в том числе и составлять завещания. Исходя из строго личного характера сделки – завещания, не может быть удостоверено завещание от имени недееспособного, даже с согласия опекуна.

Утрата дееспособности впоследствии (например, в результате душевной болезни) не влияет на силу завещания, оно остается действительным. Завещание, составленное недееспособным лицом, не будет действительным, даже если завещатель позже станет дееспособным. Большое значение имеют указанные в завещании место и время его составления. Так, в практике бывают случаи, когда возникает вопрос о недееспособности завещателя в момент составления завещания или если имеются два или более завещаний, требуется установить, какое из них, как более позднее, имеет силу, либо оспаривается подлинность завещания на основании доказательств того, что завещатель не мог его составить в указанное время.

Что касается ограниченно дееспособных, то многие авторы отстаивают точку зрения, согласно которой лица, в судебном порядке признанные ограниченно дееспособными, не имеют права завещать. На этой же позиции

---

<sup>15</sup> Суханов Е.А. О третьей части Гражданского кодекса Российской Федерации // Вестник Высшего Арбитражного Суда РФ. – 2002. - № 3. – С. 74.

<sup>16</sup> Смоленский М.Б. Наследственное право. Ростов-на-Дону, 2007. - С. 33-63.

<sup>17</sup> Долинская В.В. Наследственное право.- М.,2004.- С. 253

стоит и нотариальная практика. Однако существуют и другие точки зрения. Так, согласно мнению Т.Д. Челиги, этой категории лиц должно быть предоставлено право завещать и исходить при этом надо из следующего:

- лицо, злоупотребляющее спиртными напитками или наркотическими веществами, не лишается законом полностью гражданской дееспособности, но лишь ограничивается в ней;
- цель назначения попечительства над указанным лицом заключается в том, чтобы не допустить такого использования гражданином своего имущества (заработной платы, предметов домашнего обихода, денежных сбережений, других объектов личной собственности), которые идет во вред ему самому, его семье и которые, наконец, по своим целям является антиобщественным использованием имущества;
- завещание осуществляется после смерти наследодателя и при жизни последнего не может быть средством использования имущества в целях злоупотребления спиртными напитками и наркотическими веществами.<sup>18</sup>

Е.А.Суханов придерживается той же точки зрения и при этом указывает на то, что ограниченно дееспособный может совершать сделки, выходящие за пределы бытовых, только с согласия попечителей, а последние не вправе дать согласие на совершение такой сделки без предварительного разрешения органа опеки и попечительства.<sup>19</sup> Он отмечает, что двусторонность сделки определяется не количеством лиц, причастных к ее совершению, а наличием согласованных воле изъятий двух и более лиц, что при составлении завещания, даже с согласия попечителя, не имеет места. Более того, попечитель не может изменить волю завещателя, он может либо дать согласие на удостоверение завещания, либо отказать в этом, причем отказ должен быть мотивирован.

---

<sup>18</sup> Челига Т.Д. К вопросу о праве завещать//Вестник МГУ. Сер. «Право». 2001. №2.-С. 15

<sup>19</sup> Суханов Е.А. Гражданское право.3 -е издание. М.,2008.-С. 410



Наиболее остро в юридической литературе дискутируется вопрос о завещательной правоспособности лиц в возрасте от 14 до 18 лет, поэтому нельзя обойти вниманием этот субъинститут.

У граждан полная дееспособность возникает по достижении возраста 18 лет. До 18 лет полная дееспособность наступает в случае вступления в брак (ст. 21 ГК РФ) и эмансипации (ст. 27 ГК РФ).

В отличие от Французского ГК 16-летние граждане (не вступившие в брак и не эмансипированные) не могут распорядиться даже частью своего имущества путем совершения завещания. Такое законодательное ограничение вряд ли следует признать оправданным. Кстати, если обратиться к прежнему законодательству, то можно обнаружить, что подобного ограничения предусмотрено не было. В соответствии со ст. 534 ГК РСФСР «каждый гражданин может оставить по завещанию все свое имущество или часть его...». Как указывается в юридической литературе, такая формулировка давала основания полагать, что закон не требует того, чтобы завещатель обладал полной дееспособностью<sup>20</sup>.

Как известно, граждане в возрасте от 14 до 18 лет являются частично дееспособными. В соответствии с п. 2 ст. 26 ГК РФ такие лица вправе самостоятельно, без согласия родителей, усыновителей и попечителя: распоряжаться своими заработком, стипендией и иными доходами; осуществлять права автора произведения науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности; в соответствии с законом вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими; совершать мелкие бытовые сделки и иные сделки, предусмотренные для малолетних.

Поскольку распорядиться имуществом можно в т.ч. путем совершения завещания, на основании п. 2 ст. 26 ГК РФ несовершеннолетним должно быть предоставлено право распоряжения заработком, стипендией, иными

---

<sup>20</sup> Гражданское право: в 4т. Общая часть: учебник Т.1 3-е изд. Перераб. и доп. / под ред. Е.А. Суханова. М.: 2008 // СПС «КонсультантПлюс»

доходами, а также внесенными ими вкладами в кредитные учреждения. Не только Французское ГК, но и законодательство многих зарубежных стран допускает совершение завещания несовершеннолетними. Так, в Испании завещание может составить любое лицо, достигшее 14 лет. в Словении и Черногории—15, в Германии, Сербии и Хорватии— 16<sup>21</sup>. И только в большинстве постсоветских государств отмечается тенденция нежелания законодателя снижать возраст завещательной дееспособности, несмотря на многочисленные предложения и обоснования в специальных исследованиях<sup>40</sup>.

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

В структуре посвященного наследованию раздела нормы, регулирующие наследование по завещанию, включены в главу 62, предшествующую главе 63 «Наследование по закону». Причиной к этому послужило то, что в современных условиях в собственности граждан может находиться имущество практически не ограниченное ни по составу, ни по количеству, ни по стоимости. В результате приватизации государственного и муниципального жилья, признания за гражданами, полностью выплатившими пай, права собственности на кооперативные квартиры, дачи, гаражи и другое имущество, перехода к гражданам права собственности или наделения граждан правом пожизненного наследуемого владения земельными участками в собственности граждан оказалось весьма ценное имущество. Граждане, становясь учредителями (участниками) хозяйственных обществ и товариществ, членами производственных и потребительских кооперативов, приобретают право на паи и вклады в имуществе соответствующих юридических лиц. В их собственности могут находиться предприятия, акции и другие ценные бумаги. Гражданам принадлежит право

---

<sup>21</sup> Ростовцева Н.В. Имущественные права несовершеннолетних: тенденции развития наследственного законодательства России и Франции // Наследственное право № 2 2010

на деньги, внесенные во вклады в банки и другие кредитные учреждения.<sup>22</sup> Все это говорит о том, что в первую очередь именно сами граждане заинтересованы решать судьбу принадлежащего им имущества. Законодательство отдает предпочтение наследованию по завещанию, устанавливая, что наследование по закону имеет место, когда и поскольку оно не изменено завещанием. Наследованию по закону отведена восполнительная функция: соответствующие нормы применяются лишь тогда, когда сам гражданин не определил судьбу своего имущества на случай своей смерти. В ГК РФ специально подчеркнуто, что распорядиться имуществом на случай смерти можно только путем совершения завещания (ст. 1118).

Итак, завещание - распоряжение наследодателя (завещателя) относительно принадлежащего ему имущества на случай его смерти, составленное в установленной законом форме.<sup>23</sup>

В юридической науке на сегодняшний день не наблюдается существенных расхождений в определении понятия «наследование». Под наследованием понимается переход после смерти гражданина принадлежащего ему на праве частной собственности имущества, а также имущественных и личных неимущественных прав и обязанностей к одному или нескольким лицам (наследникам). Другие авторы, например Ю. К. Толстой, в своих определениях указывают на то, что данный переход осуществляется в соответствии с нормами наследственного права.<sup>24</sup>

Не всякий переход субъективных гражданских прав и обязанностей гражданина после его смерти к другому лицу или к другим лицам есть наследование. Переход гражданских прав и обязанностей в порядке наследования характеризуется следующими признаками:

1) основанием перехода является сложный юридический состав, предусмотренный нормами наследственного права;

---

<sup>22</sup> Петренко Л.Ю. Доверенность и завещание//Вестник РАН, 2004. - №:6. – С. 65-69.

<sup>23</sup> Калпин А.М. Наследование по завещанию//Вестник МГУ, 2002. - №7. – С. 23-29.

<sup>24</sup> Толстой Ю.К. Наследственное право./ М., 1999.

2) переходящие права и обязанности образуют определенное единство, называемое наследством или наследственной массой;

3) лицо, приобретающее права и обязанности (наследник) является непосредственным общим (универсальным), а не частичным (сингулярным) правопреемником умершего гражданина.

Наследование есть одно из проявлений гражданской способности. Закон при определенном составе фактов признает за каждым гражданином или организацией конкретное наследственное правомочие, что является одним из случаев признания за лицом конкретных субъективных прав, абстрактно возможных для этого лица в силу его правоспособности. Последняя выступает как предпосылка приобретения этим лицом конкретного субъективного наследственного права, которое называют правом наследования.

Согласно Конституции РФ в нашей стране признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности. Право частной собственности охраняется законом. Согласно части 4 статьи 35 Конституции РФ право наследования гарантируется государством, при этом все граждане РФ имеют равные права в области наследственного права независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств.

Исходя из приведенного выше определения наследования мы можем дать и определение наследственного права как совокупности правовых норм, регулирующих общественные отношения, связанные с переходом прав и обязанностей от наследодателя к наследникам в порядке универсального правопреемства.

Правовое регулирование отношений по наследованию имущества носит комплексный, межотраслевой характер. Во-первых, оно состоит в установлении с помощью конституционных и гражданско-правовых норм

самой возможности наследовать и завещать имущество. Во-вторых, нормами гражданского и иных отраслей права определяются правомочия граждан по распоряжению своим имуществом на случай смерти и границы их свободного усмотрения. В-третьих, сюда относятся и правовые способы охраны наследственных прав граждан от посягательств со стороны других лиц. В эту группу входят нормы гражданского и уголовного права о защите отношений по наследованию имущества.

В связи с этим следует различать наследственное право как подотрасль гражданского права и законодательство о наследовании, представляющее собой совокупность нормативных правовых актов разной отраслевой принадлежности, регулирующих общественные отношения, связанные с наследованием.

Конституция Российской Федерации, подчеркивая неразрывную связь права наследования с правом частной собственности, закрепляет в части 4 статьи 35 положение о том, что право наследования гарантируется. Это конституционное положение находит дальнейшую конкретизацию в отраслевом, прежде всего, гражданском законодательстве.

Ряд норм, как общего характера, так и прямо относящихся к наследованию содержат части первой и второй Гражданского кодекса РФ.

1 марта 2002 г. введена в действие часть третья Гражданского кодекса РФ, включающая Раздел V «Наследственное право», содержащий фундаментальные положения, на основе которых в настоящее время осуществляется регулирование отношений по наследованию имущества умершего. Одновременно утратили силу соответствующие разделы Основ гражданского законодательства Союза ССР и республик 1991 г. и Гражданского кодекса РСФСР 1964 г.

Нормы части третьей Гражданского кодекса РФ подлежат применению к тем гражданским правоотношениям, которые возникли после введения ее в действие. По гражданским правоотношениям, возникшим до введения в действие части третьей Гражданского кодекса РФ, нормы нового

наследственного законодательства применяются к тем правам и обязанностям, которые возникнут после введения ее в действие.

Нормы, относящиеся к наследованию, содержатся в федеральных законах, посвященных регулированию правового положения различных видов юридических лиц. Например, в федеральных законах от 8 декабря 1995 года № 193-ФЗ (в ред. от 11.03.2003 г.) «О сельскохозяйственной кооперации»; от 26 декабря 1995 года № 208-ФЗ (в ред. от 24.02.2004 г.) «Об акционерных обществах»; от 8 февраля 1998 года № 14-ФЗ (в ред. от 21.03.2002 г.) «Об обществах с ограниченной ответственностью» и др. К числу источников наследственного права относится также Закон от 11.06.2002 года № 74-ФЗ «О крестьянском (фермерском) хозяйстве».

Нормы наследственного права имеются и в законодательстве об интеллектуальной собственности: закон РФ от 23 сентября 1992 года № 3523-1 (в ред. от 24.12.2002 г.) «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных».

Значительное место в регулировании отношений по наследованию занимает законодательство о нотариате. Основы законодательства Российской Федерации о нотариате от 11 февраля 1993 г. (в ред. от 08.12.2003 г. с изм. от 23.12.2003 г.), а также действующие в настоящее время инструкции о порядке совершения нотариальных действий, порядке удостоверения завещаний регламентируют деятельность нотариальных органов в области наследования.

Отношения, связанные с налогообложением при наследовании, регулируют: Закон РФ от 12 декабря 1991 г. № 2020-1 (в ред. от 30.12.2001 г.) «О налоге с имущества, переходящего в порядке наследования и дарения», Инструкция Государственной налоговой службы Российской Федерации от 30 мая 1995 г. № 32 «О порядке исчисления и уплаты налога с имущества, переходящего в порядке наследования и дарения».

Нормы, относящиеся к наследованию, содержатся также в Земельном кодексе Российской Федерации, Семейном кодексе Российской Федерации и другом отраслевом законодательстве.

Важное значение для правильного применения норм законодательства о наследовании и разрешения судебных споров имеют постановления Пленума Верховного Суда РФ, Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ. Определенное значение сохранили и разъяснения Пленума Верховного Суда СССР и Пленума Верховного Суда РФ, сделанные в период действия прежнего законодательства о наследовании. Они могут применяться в части, не противоречащей нормам части третьей Гражданского кодекса РФ.

В условиях происходящего обновления отечественного наследственного права, когда вновь принятое законодательство еще не имеет устоявшейся практики применения, особое значение приобретает обращение к категории принципов наследственного права.

Под принципами наследственного права следует понимать объективно обусловленные, закрепленные в правовых нормах важнейшие положения, имеющие стабильный характер, которые обуславливают сущность и особенности правового регулирования наследования, содействуют совершенствованию регламентации поведения субъектов наследственного права и направляют правоприменительную деятельность.

Согласно ст. 1 ГК РФ на наследственное право как подотрасль гражданского права распространяют действие основные начала гражданского законодательства. К ним относятся:

- равенство участников гражданских отношений;
- неприкосновенность собственности;
- свобода договора;
- недопустимость произвольного вмешательства кого-либо частные дела;
- необходимость беспрепятственного осуществления гражданских прав;
- обеспечение восстановления нарушенных гражданских прав и законных интересов;

- судебная защита гражданских прав и законных интересов.

Наследственному праву присущи только ему свойственные принципы, которые позволяют говорить о существовании этой части гражданского права как его самостоятельной подотрасли. Наличие таких принципов позволяет выделить наследственное право в качестве самостоятельной подотрасли гражданского права.

Принципы наследственного права носят внутриотраслевой характер и основываются на общегражданских принципах. В то же время вычленение их из общегражданских принципов является важным инструментом в познании и применении институтов наследственного права.

Своеобразие опосредуемых наследственным правом общественных отношений позволяет обнаружить в этой подотрасли гражданского права особые подотраслевые принципы, которые отражают специфику регулируемых общественных отношений. Собственное значение подотраслевых принципов состоит в том, что они в дополнение к отраслевым гражданско-правовым принципам выражают особенности той или иной подотрасли. Будучи выявленными и изученными, принципы наследственного права способствуют устранению проблем и архаизмов в нормах законодательства о наследовании, определению направления развития и совершенствования наследственного права. В качестве своеобразных ориентиров, глубинных элементов наследственного права они оказывают помощь судебным и нотариальным органам в правильном толковании и применении законов.

К ним могут быть отнесены: принцип универсальности наследственного правопреемства, принцип производного характера наследования от частной собственности граждан, принцип свободы завещания и принцип охраны интересов семьи наследодателя.

Содержание принципа универсальности наследственного правопреемства раскрыто нами ранее при характеристике наследования.



Сущность его заключается в том, что права и обязанности переходят к наследникам непосредственно от наследодателя как единое целое.

Принцип производного характера наследования от частной собственности граждан. Производный характер наследования от частной собственности подчеркивается Конституцией Российской Федерации, где провозглашается, что право частной собственности охраняется законом, а право наследования гарантируется (ст. 35). Собственник вправе распорядиться принадлежащим ему имуществом по своему усмотрению, в том числе и на случай смерти. Отношения по наследственному преемству возникают именно потому, что после смерти собственника остается имущество, принадлежавшее ему на праве частной собственности. Наследственные отношения, таким образом, являются частью имущественных отношений, основу которых составляет частная собственность. Этим обусловлен производный характер наследования, который, тем не менее, привносит в право собственности ее «конечный смысл», продолжает и дополняет право частной собственности, обеспечивает его преемственность.

Вытекающий из автономии воли и имущественной самостоятельности, участников гражданских правоотношений принцип свободы завещания означает, что наследодатель, исходя исключительно из собственных интересов, может, как совершить распоряжение на случай смерти, так и не распоряжаться своим имуществом в указанных целях. Он вправе оставить свое имущество любому лицу, признаваемому субъектом гражданского права, любым образом, согласуясь лишь с собственными представлениями, распределить наследственное имущество между наследниками, лишить наследства.

После принятия Государственной Думой и одобрения Советом Федерации Президент РФ 26 ноября 2001 года подписал долгожданную часть третью Гражданского кодекса РФ, которая вступила в силу 1 марта

2002 года. Напомним, что часть первая Гражданского кодекса РФ действует с 1 января 1995 года, часть вторая - с 1 марта 1996 года.

Часть третья Гражданского кодекса РФ призвана урегулировать отношения в области наследственного и международного частного права. Особый интерес представляет анализ статей, регламентирующих наследственные правоотношения, и сравнение их с правилами, закрепленными прежним законодательством (прежде всего ГК РСФСР 1964 г.).

Анализ Раздела V действующего Гражданского кодекса РФ показывает, что основные институты наследственного права, хотя и претерпели некоторые изменения, в целом сохранены. Новый Гражданский кодекс РФ не отказался от таких основополагающих для наследственного права принципов и положений, как: универсальность наследственного правопреемства, наследование по праву представления, подназначение наследника, завещательный отказ, возложение, обязательная доля и др.

Увеличилось количество норм, регулирующих наследственные правоотношения. Если в Гражданском кодексе РСФСР 1964 г. их насчитывалось всего 35 статей, в Разделе VII "Наследственное право", то в нынешнем Гражданском кодексе РФ в одноименном V Разделе, уже 76 статей, то есть их число возросло более чем в два раза. При этом такое увеличение произошло не в ущерб лапидарности и логичности. Наоборот, большинство положений, содержащихся в прежнем Гражданском кодексе РСФСР 1964 г., уточнено, конкретизировано и приспособлено к существующей в настоящее время системе имущественного оборота.

Несомненное достоинство V Раздела Гражданского кодекса РФ состоит в том, что многие положения наследственного права, которые ранее выводились юристами из теории или смысла закона, получили законодательное закрепление, что позволило устранить неясность и неопределенность, свойственные некоторым нормам Гражданского кодекса РСФСР.

## **ГЛАВА II. ЗАВЕЩАНИЕ КАК ОСНОВАНИЕ ВОЗНИКНОВЕНИЯ НАСЛЕДСТВЕННЫХ ПРАВООТНОШЕНИЙ.**

### **§1. Свобода и тайна завещание как основные принципы института наследования по завещанию**

Принцип свободы завещания является конкретным выражением таких присущих гражданскому праву принципов, как принцип дозвоительной направленности и принцип диспозитивности гражданско-правового регулирования. Он означает, что наследодатель может распорядиться на случай смерти своим наследством по своему усмотрению, а может и вовсе не распорядиться им. Он может оставить наследство любому субъекту гражданского права, по своему усмотрению распределить наследство между наследниками, лишить наследства всех или часть наследников, оформить особые завещательные распоряжения. Принцип свободы завещания означает, что воля наследодателя при составлении завещания, его последующей отмене или изменении должна формироваться совершенно свободно, никто не должен ни прямо, ни косвенно давить на него, пользуясь беспомощным состоянием наследодателя, шантажируя его, угрожая причинением вреда ему самому или его близким, и т.д.<sup>25</sup>

В то же время в законе иногда определяется круг лиц, которым то или иное наследственное имущество не может быть завещано. Так, получателями постоянной ренты могут быть только граждане, а также некоммерческие организации, если это не противоречит закону и соответствует целям их деятельности (п. 1 ст. 589 ГК РФ). Из этого следует, что к коммерческой организации права получателя постоянной ренты перейти не могут, в том

---

<sup>25</sup> Михалева Т.Н. Как правильно вступить в наследство: практические рекомендации юриста. М., 2006. - С. 11.

числе и в порядке наследования. Однако в данном случае речь идет не об ограничении свободы завещания, а об учете юридической природы переходящих по наследству прав. Указанные права таковы, что они могут переходить не ко всем субъектам гражданского права, а лишь к определенному кругу этих субъектов.

Принцип свободы завещания может быть ограничен лишь в одном случае, прямо предусмотренном законом. Наследование в числе прочих своих функций выполняет и социально-обеспечительную. Правда, развитие законодательства о наследовании и в советский, и в постсоветский периоды характеризуется тем, что эта функция постепенно идет на убыль. Тем не менее ее нельзя полностью сбрасывать со счетов. Действие указанной функции выражается, помимо прочего, в том, что среди наследников по закону есть такие, которых наследодатель, несмотря на принцип свободы завещания, не может лишить так называемой обязательной доли в наследстве. Таких наследников еще со времен римского права принято именовать необходимыми наследниками. К ним, как правило, относятся наследники, которым наследодатель при жизни обязан был выплачивать алименты. Закрепление за ними обязательной доли означает по существу, что получение указанными лицами алиментов продолжается и после смерти наследодателя.<sup>26</sup>

При наличии таких наследников принцип свободы завещания терпит известные ограничения благодаря тому, что начинает действовать другой принцип наследственного права – принцип обеспечения прав и интересов необходимых наследников. Наследодатель не может ни прямо, ни косвенно лишить в завещании необходимых наследников причитающейся им обязательной доли, которая за ними закрепляется. Доля эта составляет определенную часть законной доли, которая причиталась бы необходимому наследнику при наследовании по закону, если бы его права в завещании не были ущемлены. Круг таких наследников сокращается, да и размер той доли,

---

<sup>26</sup> Гражданское право: Учебник/Под ред. А.В. Мелеява. М.: Норма, 2005. – С. 451.

которая за ними бронируется, уменьшается. Принцип свободы завещания заметно потеснил принцип обеспечения прав и интересов необходимых наследников, что в условиях обнищания широких слоев населения и массовой безработицы едва ли правильно.

Принцип приоритета наследования по завещанию над наследованием по закону. Согласно ст.1111 ГК «наследование по закону имеет место поскольку, поскольку не изменено завещанием, а также в иных случаях, установленных настоящим Кодексом». По мнению Е.А. Суханова «формальное выдвижение наследования по завещанию на первое место стало прямым следствием как расширения самого круга объектов наследственного преемства, т.е. объектов частной собственности граждан, так и возможностей распоряжения находящейся в частной собственности имущества...»<sup>27</sup>

Согласно части 1 статьи 1120 Гражданского кодекса РФ: «Завещатель вправе совершить завещание, содержащее распоряжение о любом имуществе, в том числе о том, которое он может приобрести в будущем». В то же время в соответствии с частью 1 пункта 1 статьи 1119 Гражданского кодекса РФ: «Завещатель вправе по своему усмотрению завещать имущество любым лицам, любым образом определить доли наследников в наследстве...».

Этим самым явно прослеживается принцип свободы завещания, воплощающий применительно к наследственному законодательству общегражданский принцип диспозитивности правового регулирования, из которого исходит Гражданский кодекс РФ.

Совершенно ясно, что закон предоставляет гражданину право лишить одного, нескольких или даже всех наследников по закону права на наследство часть 1 пункта 1 статьи 1119 Гражданского кодекса РФ.

Во-первых, наследодатель может прямо в тексте указать: наследник такой-то лишается права на наследство. Из этого следует, что гражданин,

---

<sup>27</sup> Суханов Е.А. О третьей части Гражданского кодекса Российской Федерации // Вестник ВС РФ - 2012 № 3 С.74

лишенный права на наследство, не может претендовать не только на имущество, указанное в завещании, но и на любое другое наследственное имущество, оставшееся незавещанным и поэтому распределяемое по правилам наследования по закону.

Во-вторых, наследодатель, составляя текст завещания, может просто умолчать о том или ином наследнике. Здесь же ситуация иная: на поименованное в завещании имущество наследник, не указанный в завещании, претендовать не может, а вот в отношении имущества, в завещании не указанного, он полноправный наследник. Но в случае, если о каком-либо наследнике по закону наследодатель умолчал в завещании, упоминая: «завещаю все мое имущество, которое ко дню смерти окажется мне принадлежащим», то это лицо, казалось бы, фактически попадает в положение того наследника, который прямо лишен права на наследство.

Что касается формулировки в законе – «любое имущество наследодателя», то, по мнению Барщевского М.Ю., это выражение подпадает под формулу «все мое имущество» и распределяется между наследниками в завещании.<sup>28</sup> Но может возникнуть ситуация, когда единственный наследник по завещанию (или все наследники по завещанию) откажется от принятия наследства, будет признан недостойным наследником. Тогда наследник, не указанный в завещании, может претендовать на наследственное имущество, а вот наследник, лишенный права на наследство путем прямого указания об этом в тексте завещания, и в этом случае ничего получить не может.

Также на обеспечение принципа свободы завещания направлена норма, освобождающая гражданина от обязанности сообщать, кому бы то ни было о факте совершения, содержании, изменении или отмене завещания (пункт 2 статьи 1119 ГК РФ). Из этой нормы следует, что завещатель не обязан объяснять причины лишения им наследства кого-либо из

---

<sup>28</sup> Барщевский М.Ю. Наследственное право./ М., 1996.

наследников по закону. Кроме того, завещатель не обязан указывать причины отмены или изменения завещания.<sup>29</sup>

Но свобода завещания далеко не безгранична. Закон одновременно устанавливает правило, согласно которого нельзя лишить наследства наиболее близких наследодателю нетрудоспособных наследников по закону. Последних принято называть необходимыми наследниками (часть 2 пункт 1 статьи 1119 ГК РФ).

Круг необходимых наследников, которые имеют право на обязательную наследственную долю, установлен законодательством.

Рассматривая вопросы совершения завещания, необходимо обратить внимание на такие его аспекты, как изменение и отмена.

В соответствии с частью 1 пункта 1 статьи 1130 Гражданского кодекса РФ: «Завещатель вправе отменить или изменить составленное им завещание в любое время после его совершения, не указывая при этом причины его отмены или изменения». Все это означает, что при жизни наследодателя завещание не создает никаких прав для наследников. Для этого не требуется ни указания причин такого решения, ни уведомления наследников по завещанию, а тем более получения от них разрешения.

Статья 1130 пункт 2 Гражданского кодекса РФ предусматривает, что составленное последующее завещание, не содержащее прямых указаний об отмене прежнего завещания или отдельно содержащихся в нем завещательных распоряжений, отменяет это прежнее завещание полностью или в части, в которой оно противоречит последующему завещанию. Нотариальная практика строго придерживается этого правила.

Помимо этого законодатель установил в пункте 4 статьи 1130 ГК РФ, что для отмены ранее составленного завещания завещателю необходимо подать заявление об отмене завещания, которое должно быть совершено в форме, установленной законом для совершения завещаний. В ранее действующем законодательстве - в Гражданском кодексе РСФСР 1964

---

<sup>29</sup> Гражданский кодекс часть третья.

года, порядок оформления завещания об отмене завещания установлен не был. В связи с этим в нотариальной практике возникло много вопросов, касающихся отмены завещаний.

В ранее действующей инструкции о порядке совершения нотариальных действий было предусмотрено, что подпись завещателя на заявлении об отмене завещания должна быть нотариально удостоверена. Позднее Основами законодательства о нотариате (ст.58) был установлен иной порядок: отмена завещания может быть произведена подачей уведомления, которое должно быть нотариально удостоверено. Поскольку в наследственных правоотношениях отмена завещания имеет такое же значение, как и совершение завещания, есть основание утверждать, что такая запись означает, что уведомление должно удостоверяться в том же порядке, что и завещание.

Именно такая позиция в настоящее время закреплена в пункте 4 статьи 1130 Гражданского кодекса РФ. Распоряжение об отмене завещания должно быть совершено в форме, установленной для совершения завещания. Оно составляется в двух экземплярах, один из которых остается в делах нотариуса, а второй выдается гражданину, оформлявшему отмену завещания.

В то же время возможна и другая ситуация, если завещание, отменяющее предыдущее, или уведомление об отмене завещания признаны недействительными. В этом случае предыдущее завещание восстанавливается, поскольку сделка, признанная недействительной, не порождает никаких юридических последствий. При ранее действовавшем Гражданском кодексе РСФСР 1964 года эту ситуацию трудно было рассмотреть. В отличие от старого закона в ныне действующей части третьей Главы 62 Гражданского кодекса РФ эта ситуация, связанная с недействительностью завещания, подробно урегулирована.

Ныне действующий Гражданский кодекс РФ содержит специальные нормы, посвященные как условиям действительности сделок, так и основаниям, порядку и последствиям признания сделок недействительными



(статьи 153-181 ГК РФ). Завещание, как и любая сделка, признается недействительным по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом РФ по решению суда (оспоримые сделки) и вне зависимости от решения суда (ничтожные) (статья 166 ГК РФ).

Исходя из вышеперечисленных статей (153-181) Гражданского кодекса РФ недействительно завещание:

- ✓ совершенное несовершеннолетним лицом, лицом, признанным недееспособным или ограничено дееспособным;
- ✓ совершенное с нарушением требуемого порядка и формы его составления;
- ✓ составленное лицом, которое в момент совершения завещания не отдавало отчет своим действиям;
- ✓ совершенное под влиянием угрозы, насилия;
- ✓ по другим предусмотренным законом основаниям, которые могут быть применены с учетом природы и существа завещания.

Совершенно ясно, что если в отношении лица, составившего завещание, будут представлены доказательства, подтверждающие, что в момент его составления он был на основании решения суда до этого признан недееспособным или ограничено дееспособным, такое завещание не приобретает юридической силы, а, следовательно, не может исполняться, если даже по этому поводу не было внесено решение о признании завещания недействительным. Между тем для признания завещания недействительным в силу того, например, что в момент его оформления гражданин не отдавал отчета своим действиям, что он совершил завещание под влиянием угрозы или насилия, что завещание было подписано другим лицом без просьбы и без ведома завещателя, в обязательном порядке требуется решение суда.

На основании изложенного выше материала, сделаем следующие **выводы:**

В соответствии с пунктом 1 статьи 1118 Гражданского кодекса РФ распорядиться имуществом на случай смерти можно только путем совершения завещания.

Завещание относится к юридическим фактам, т.е. правомерным действиям, при совершении которых имеет место направленность воли лица на достижение определенных правовых последствий.

Среди норм, регулирующих наследственные отношения, впервые появилась специальная норма о тайне завещания (ст. 1123 ГК РФ).

В соответствии со ст. 16 Основ законодательства о нотариате государственные нотариусы и другие должностные лица, совершающие нотариальные действия, обязаны соблюдать тайны совершаемых нотариальных действий. Это правило распространяется также на лиц, которым о совершении нотариальных действий стало известно в связи с выполнением ими служебных обязанностей. В статье 1123 ГК РФ появилась аналогичная норма – нотариус, другое удостоверяющее завещание лицо, переводчик, исполнитель завещания, свидетели, а также гражданин, подписывающий завещание вместо завещателя, не вправе до открытия наследства разглашать сведения, касающиеся содержания завещания, его совершения, изменения или отмены. За нарушение этого тайны завещания завещатель вправе требовать от нарушителя компенсацию морального вреда, а также воспользоваться другими способами защиты своих прав.<sup>30</sup>

Важно отметить, что до смерти завещателя даже судебные и прокурорские органы не могут получать сведения о содержании завещания. Получить же такие справки после смерти завещателя могут только наследники, отказополучатели (выгодоприобретатели) и исполнители завещания, а также судебные и прокурорские органы. При этом нотариальная практика стоит на точке зрения, согласно которой справки о завещаниях могут быть выданы только после смерти завещателей и лишь при

---

<sup>30</sup> Коршунова М.Н. Наследственное право. М.: Эксмо, 2008. – С. 80.

предъявлении свидетельства о смерти.<sup>31</sup> В случае получения заявления об отмене ранее сделанного завещания либо получения нового завещания, отменяющего или изменяющего предыдущее, государственные нотариусы делают отметку об этом на экземпляре завещания, хранящегося в государственной нотариальной конторе, в реестре для регистрации нотариальных действий и алфавитной книге. Если завещатель представляет имеющийся у него экземпляр завещания, то отметка об отмене завещания делается и на этом экземпляре, и он приобщается к экземпляру, находящемуся в делах нотариальной конторы.

Норма ГК РФ, во-первых, расширила круг лиц, которые обязаны соблюдать тайну завещания (речь идет не только о нотариусе, но и о любом должностном лице, которому предоставлено право удостоверять завещание, а также о лицах, которые присутствуют при совершении завещания); во-вторых, установлен период, на протяжении которого должна соблюдаться тайна завещания (до открытия наследства, то есть в период жизни наследодателя); в-третьих, тайна завещания должна соблюдаться в отношении как факта совершения завещания, так и его содержания, изменения и отмены.<sup>32</sup>

В ст. 1123 ГК РФ не только провозглашена обязанность соблюдать тайну завещания, но и установлены санкции за нарушение этой обязанности. Завещатель вправе потребовать компенсацию за причиненный ему моральный вред, а также воспользоваться любым другим гражданско-правовым способом защиты прав (ст. 12 ГК РФ), если этими способами возможно защитить нарушенное право.

В соответствии с нормами законодательства каждый гражданин может оставить по завещанию все свое имущество или часть его (не исключая и предметов обычной домашней обстановки и обихода) одному или нескольким гражданам, как входящим, так и не входящим в круг

---

<sup>31</sup>Гущин В.В. Наследственное право. Учебное пособие. М., 2002. – С. 316.

<sup>32</sup>Данилов Е. П. Наследование по закону и по завещанию. М., 2004. – С. 254.

наследников по закону, а также юридическим лицам или государству. Заметим, что в силу этой же нормы наследодатель вправе в завещании лишить права наследования одного, нескольких или даже всех наследников по закону. Действующее законодательство, подробно регламентируя наследование по завещанию, вместе с тем не содержит определения самого понятия «завещание». В нашей цивилистической литературе наиболее распространено определение завещания как односторонней сделки, направленной, прежде всего на распределение имущества между лицами, названными завещателем своими наследниками, в порядке, который устанавливает завещатель.

В законодательстве определена правовая природа завещания: указано, что завещание является односторонней сделкой, но такой, которая создает права и обязанности только после открытия наследства, то есть после смерти завещателя. При жизни завещателя завещание не имеет никакой юридической силы, оно не ограничивает собственника вправе распоряжаться завещанным имуществом, не может быть оспорено заинтересованными лицами. Определение завещания как односторонней сделки также означает, что нормы, устанавливающие общие условия действительности и основания признания сделок недействительными (ст. 166 – 181 ГК РФ), распространяются и на завещания в той мере, в какой они могут быть применены к этому виду сделок.<sup>33</sup> Таким образом, завещание является сделкой, совершаемой одним лицом, выражающей волю только этого лица и совершаемой им лично.

Следовательно, завещание – односторонняя сделка, носящая строго личный характер. При этом важно отметить, что завещание является, по выражению П.С. Никитюка, единоличной сделкой, т.е. может быть составлено только от имени одного лица.<sup>34</sup> Если же завещание содержит волеизъявление или более лиц, то оно может быть признано

---

<sup>33</sup> Белов В. А. Круг наследников по закону//Вестник Московского Университета. Сер. Право, 2002. - №1. – С. 57.

<sup>34</sup> Никитюк П.С. Наследственное право. М., 2007. – С. 211.

недействительным. Согласно разъяснению отдела нотариата Министерства юстиции РФ «государственный нотариус не вправе удостоверить одно завещание от имени нескольких лиц». Надо отметить, что завещать можно только свое имущество. Однако это не означает, что уже при удостоверении завещания нотариус вправе потребовать документы, подтверждающие право собственности завещателя на ту или иную вещь. Действительность завещания в этой части определяется только на момент открытия наследства. Исходя из выше сказанного, можно сказать, что завещать можно только свое имущество, завещание должно быть составлено от имени одного лица, выражать только его волю и не должно быть связано с какими бы то ни было «встречными условиями». Завещание порождает юридические последствия только после смерти завещателя при условии, что оно составлено в установленной законом форме.<sup>35</sup>

Гражданину предоставляется право лишить одного, нескольких или даже всех наследников по закону права на наследство. Существует два способа. Во-первых, можно прямо в тексте завещания указать: наследник такой-то лишается права на наследство. Во-вторых, можно, составляя текст завещания, просто умолчать о том или ином наследнике. Надо отметить, что между этими двумя способами есть существенная разница. В первом случае гражданин, лишенный права на наследство, не может претендовать не только на имущество, указанное в завещании, но и на любое иное наследственное имущество, оставшееся незавещанным и потому распределяемое по правилам наследования по закону. Во втором же случае ситуация иная: на поименованное в завещании имущество «забытый» наследник претендовать не может, а вот в отношении имущества, в завещании не указанного, он – полноправный наследник. Правда, если о каком-либо наследнике по закону наследодатель умолчал в завещании, упоминая: «завещаю все мое имущество, которое ко дню смерти окажется мне принадлежащим», то это лицо, казалось бы, фактически попадает в положение того наследника,

---

<sup>35</sup> Максимович Л.А. Наследование по закону//Закон. 2002. №2. –С. 112

который прямо лишен права на наследство. Содержание завещания составляют распоряжения завещателя о назначении наследника или наследников, распределении между ними своего имущества в ином порядке, чем это предусмотрено правилами о наследовании по закону, и о выполнении наследниками других действий в соответствии с волей завещателя.

Наследодатель может распорядиться имуществом лишь в пределах действительно принадлежащих ему прав. По своей юридической природе завещание - это односторонняя сделка. Завещание носит строго личный характер, его нельзя составить и удостоверить через представителя. Не допускается также совместное завещание нескольких лиц.<sup>36</sup>

Завещание может включать разнообразные распоряжения наследодателя.

Гражданин вправе завещать все свое имущество или часть его любому: одному или нескольким лицам, как входящим, так и не входящим в круг наследников по закону; РФ; иным субъектам Федерации – республикам в составе РФ, краям, областям, городам федерального значения, автономной области, округам, муниципальным образованиям; отдельным юридическим лицам (государственным и муниципальным унитарным предприятиям, хозяйственным обществам и товариществам, кооперативным и общественным организациям и др.).

Завещатель может распорядиться всем имуществом, либо отдельными его частями (в этом последнем случае незавещанное имущество перейдет к наследникам по закону); может по своему усмотрению распорядиться и предметами домашней обстановки и обихода и тем самым изменить установленный законом порядок наследования этих предметов.

Имущество, которое можно отнести к предметам обычной домашней обстановки и обихода, нормативными актами не определено. Сложившаяся судебная и нотариальная практика не относит к их числу жилой дом, автомашину, произведения искусства, ценные коллекции, вещи,

---

<sup>36</sup> Гришаев С.П. Наследственное право.- М.,2006.- С. 321

использовавшиеся наследодателем для профессиональной деятельности и др. Споры о составе предметов домашней обстановки и обихода решаются в судебном порядке.

Завещатель может изменить в завещании принцип равенства долей, распределив имущество по своему усмотрению. Он вправе завещанием лишить одного или нескольких законных наследников права наследования (за исключением тех наследников, которые имеют право на «обязательную долю»).

Если наследодатель желает лишить кого-либо из наследников по закону наследственных прав, он должен прямо указать это в завещании. Если же имя просто не упоминается в завещании, право наследовать не завещанную часть имущества у наследника по закону сохраняется, как и право получить по наследству завещанное имущество, если к моменту открытия наследства не окажется в живых наследников по завещанию либо все они откажутся от наследства.<sup>37</sup>

Статья 1128 ГК РФ содержит положения о завещании денежных средств, находящихся в банках. Для осуществления завещательного распоряжения денежными средствами в банках может быть использован обычный способ – совершено завещание, а может быть совершено завещательное распоряжение в письменной форме в том филиале банка, в котором находится счет. Такое распоряжение имеет силу нотариально удостоверенного завещания в отношении средств на счете. Это распоряжение должно быть собственноручно подписано завещателем с указанием даты его составления и удостоверено служащим банка, имеющим право принимать к исполнению распоряжения клиента в отношении средств на его счете.<sup>38</sup>

Наконец, важно подчеркнуть, что в новом законодательстве не только провозглашен принцип свободы завещания, но и раскрыто его содержание,

---

<sup>37</sup> Рубанов А. А. Наследство в международном частном праве. М., 2005. - С. 431.

<sup>38</sup> Методика оформления наследственных прав на квартиры, находящиеся в совместной собственности//Нотариальный вестник. 2003. №4. – С. 23-29.

причем пределы этой свободы значительно расширены. Руководствуясь принципом свободы завещания, граждане вправе:

- завещать свое имущество любым лицам: гражданам РФ, иностранцам, лицам без гражданства, юридическим лицам, как государственным, так и основанным на частной форме собственности, в том числе религиозным организациям, фондам и др., российской Федерации, субъектам РФ и муниципальным образованиям, иностранным государствам, международным организациям (ст. 1116 ГК РФ);
- указать в завещании не только одного или нескольких наследников но и подназначить наследника;
- завещать любое имущество (в ГК РФ специально подчеркнуто, что имеется в виду не только имущество, которое принадлежит завещателю на праве собственности в момент совершения завещания, но и то, которое он приобретет в будущем; состав наследственного имущества определяется на момент открытия наследства (ст. 1120 ГК РФ));
- распорядиться всем своим имуществом, какой-либо его частью, указав конкретно, о каких вещах либо правах идет речь, составить одно или несколько завещаний;
- лишить права наследования одного, нескольких или всех наследников по закону, не указывая причин такого лишения.



## §2 Форма завещания и порядок совершения завещания

Закон придает форме завещания особое значение – от ее соблюдения зависит действительность завещания. В соответствии со ст. 540 – 541 ГК РФ завещание должно быть составлено письменно с указанием места и времени его составления, собственноручно подписано завещателем и надлежаще удостоверено. Не допускается составление устных завещаний. Принято считать, что при удостоверении завещания нотариус (должностное лицо) проверяет дееспособность, самоличность и подлинность подписи обратившегося гражданина.<sup>39</sup>

Если завещатель в силу физических недостатков, болезни или по иным причинам не может собственноручно подписать завещание, оно по его просьбе может быть подписано в присутствии нотариуса или другого должностного лица, уполномоченного законом на удостоверение завещания, другим гражданином с указанием причин, в силу которых завещатель не может подписать его собственноручно.

Не допускается составление устных завещаний, а также доказывание факта завещания в судебном порядке, если завещатель высказал распоряжение в устной форме, хотя бы и в присутствии свидетелей.

Отметим также, что в ГК РФ относительно формы завещания, статьей 1170 ГК РФ определены общие правила о форме завещания. Нововведением является признание законным завещания, заключенного в простой письменной или устной форме в чрезвычайных обстоятельствах и при обязательном присутствии двух свидетелей, если завещатель собственноручно написал и подписал документ, из содержания которого следует, что он представляет собой завещание (при простой письменной форме) или если завещатель заявил, что это устное волеизъявление представляет собой его завещание (при устной форме). Тем не менее, если

---

<sup>39</sup> Резникова Е.В. Наследственное право РФ//Юрический вестник, 2004. - №4. – С. 20.

гражданин, сделавший завещание в чрезвычайных обстоятельствах, получит впоследствии возможность сделать без серьезных затруднений завещание в письменной форме и удостоверенное нотариусом или завещание, приравненное к нотариально удостоверенным и в течение месяца не воспользуется этой возможностью, завещание, сделанное в чрезвычайных обстоятельствах, не считается совершенным.

Также нововведением является присутствие свидетеля (по желанию завещателя, либо при его неграмотности или в других, оговоренных в статьях Проекта, случаях) при нотариальном (приравненном к нотариальному) удостоверении завещания (ст. 1171 ГК РФ).

Статьей 1172 ГК РФ предусмотрена возможность совершения завещания, не предоставляя при этом никому, включая и нотариуса возможности ознакомиться с его содержанием (закрытое завещание).

Эта форма завещаний в российском законодательстве появилась впервые. В конце XIX в. в юридической литературе обращалось внимание на то, что в России «собственно не существует мистических (от греческого - таинственный, сокровенный, скрытый) или тайных завещаний в том значении, как они допускаются иностранными кодексами. В последних самое завещание совершается в виде публичного акта и в то же время содержание его остается тайной для мест и лиц, их свидетельствующих. По смерти же завещателя это завещание тотчас воспринимает силу публичного акта». С целью введения этой формы завещаний отмечались ее преимущества. Так, например, указывалось на то, что «распоряжение завещателя остается известным только ему одному, а никому из посторонних. Вследствие этого могут быть предотвращены происки родственников и наследников, их вымогательства, наконец, неудовольствия и споры, происходящие в семействах, когда делается известным, что кто-либо из наследников получает меньшую долю, нежели другие», что «подлог при составлении подобных завещаний почти невозможен».

Закрытое завешание, собственноручно написанное и подписанное завещателем, передается в заклеенном конверте нотариусу лично завещателем в присутствии двух свидетелей, которые ставят на конверте свои подписи.

Е. Путилина отмечает, что в юридической литературе можно встретить точку зрения, согласно которой при совершении закрытого завешания завещатель может пользоваться ЭВМ или пишущей машинкой. Но согласиться с подобной позицией нельзя, поскольку в этом случае будет нарушен п.2 ст. 1126 ГК, который содержит прямое указание на необходимость собственноручного написания завешания под угрозой признания завешания недействительным<sup>40</sup>.

Затем конверт, подписанный свидетелями, запечатывается в их присутствии нотариусом в другой конверт, на котором нотариус učinяет надпись, содержащую сведения о лице, от которого нотариусом принято закрытое завешание, о месте и дате его принятия и о фамилии, имени, отчестве и месте жительства каждого свидетеля. По представлении нотариусу свидетельства о смерти лица, совершившего закрытое завешание, нотариус не позднее чем в течение пятнадцати дней вскрывает конверт с завешанием в присутствии двух свидетелей и пожелавших присутствовать заинтересованных лиц. По вскрытии конверта текст содержащегося в нем документа сразу же оглашается нотариусом, после чего нотариус составляет и подписывает вместе со свидетелями протокол, удостоверяющий вскрытие конверта и содержащий полный текст завешания (ст. 1172 ГК РФ). По действующему законодательству при удостоверении завешаний нотариус не проверяет принадлежность завешаемого имущества завещателю, это устанавливается лишь при вводе в права наследства (ст. 57 Основ законодательства РФ о нотариате).

---

<sup>40</sup> Е. Путилина Правовой режим закрытых завешаний // Нотариус № 6 2009 с.19-23

Нотариус обязан глубоко вникать в существо удостоверяемого завещания, с тем, чтобы обеспечить закрепление действительной воли завещателя, разъяснять завещателю его права и обязанности, стремиться наиболее правильно определить размер и наименование завещаемого имущества, устранять возможность постороннего влияния на завещателя (завещание по общему правилу удостоверяется в отсутствие наследников, свидетелей и других посторонних лиц). В случае болезни завещателя нотариус может удостоверить завещание на дому. Впервые российский законодатель предусмотрел простую письменную форму завещания в экстремальных ситуациях, речь идет о предоставлении гражданину, жизни которого угрожает явная опасность и который в силу сложившихся чрезвычайных обстоятельств лишен возможности совершить завещание в нотариальной или приравненной к ней форме, права совершить завещание в простой письменной форме. такое завещание должно быть собственноручно написано и собственноручно подписано завещателем в присутствии двух свидетелей.

Учитывая такой упрощенный порядок совершения завещания, ему придан исключительный характер и в ГК РФ названы дополнительные условия, при которых такое завещание сохраняет юридическую силу и должно быть исполнено после смерти завещателя.

Во-первых, оно утрачивает юридическую силу по истечении одного месяца после отпадения чрезвычайных обстоятельств, если завещатель остался в живых и, следовательно, имел возможность в течение этого времени совершить завещание в любой иной предусмотренной законом форме. во-вторых, такое завещание подлежит исполнению, только если суд по требованию заинтересованных лиц подтвердит факт его совершения в чрезвычайных обстоятельствах. Заинтересованными лицами в данном случае могут считаться, очевидно, те, кто назван в завещании.

Понятие чрезвычайных обстоятельств в ГК РФ не раскрыто. Очевидно, этот вопрос отдается на рассмотрение суда в каждом конкретном случае.

Вопрос о недействительности завещания по причинам порока воли завещателя либо по причине несоблюдения требуемой законом формы решается только в судебном порядке.<sup>41</sup>

Согласно ст. 541 ГК РФ к нотариальным приравняются:

- завещания граждан, находящихся на излечении в больнице, других стационарных лечебно-профилактических учреждениях, санаториях или проживающих в домах для престарелых и инвалидов, удостоверенные главными врачами, их заместителями по медицинской части или дежурными врачами этих лечебных учреждений, а также директорами указанных домов для престарелых и инвалидов;
- завещания граждан, находящихся во время плавания на морских судах или судах внутреннего плавания, плавающих под флагом Российской Федерации, удостоверенные капитанами этих судов;
- завещания граждан, находящихся в разведочных, арктических и других подобных им экспедициях, удостоверенные начальниками этих экспедиций;
- завещания военнослужащих и других лиц, находящихся на излечении в госпиталях, санаториях и других военно-лечебных учреждениях, удостоверенные начальниками, их заместителями по медицинской части, старшими и дежурными врачами этих госпиталей, санаториев и других военно-лечебных учреждений;
- завещания военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, соединений, учреждений и военно-учебных заведений, где нет нотариальных контор и других органов, совершающих нотариальные действия, также завещания рабочих и служащих, членов их семей и членов семей военнослужащих, удостоверенные командирами (начальниками) этих частей, соединений, учреждений и заведений;

---

<sup>41</sup> Булаевский Б.А. Наследственное право. М., 2005. - С. 77-114.

- завещания лиц, находящихся в местах лишения свободы; удостоверенные начальниками мест лишения свободы.

В местах, где нет нотариальных контор, удостоверить завещание могут должностные лица органов исполнительной власти, уполномоченные совершать нотариальные действия (местная администрация).

Нотариальные действия могут совершаться должностными лицами консульских учреждений РФ. Они удостоверяют завещания, принимают меры к охране наследственного имущества, выдают свидетельства о праве на наследство (ст. 38 Основ).

Должностные лица, перечисленные в ст. 541 ГК РФ, обязаны без промедления передать по одному экземпляру удостоверенных ими завещаний на хранение в нотариальную контору по месту жительства завещателя.

Так как завещание - односторонняя сделка и не предполагает какого-либо встречного волеизъявления другого лица, то действительность завещания ни в коей мере не зависит от согласия наследников с его содержанием или возражения против него. Не имеет действительности и то, известно ли наследникам вообще его содержание или нет. Более того, сам факт существования завещания должен сохраняться в тайне должностными лицами, оформляющими завещание.

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

Завещатель может лишить в завещании права наследования одного, нескольких или всех наследников по закону (ст. 534 ГК РФ). Лишить права наследования можно двояким образом:

- путем прямого указания в завещании о лишении наследства определенного лица;

- путем умолчания о нем в завещании при распределении имущества. Тот и другой способы лишения имеют различные правовые последствия.

Если в завещании прямо указано, что завещатель лишает такого-то наследника права наследования, последний полностью устраняется от наследования. По общему правилу доля наследства лица, лишенного наследства, переходит к другим наследникам по закону. Однако завещатель может предусмотреть в завещании, что доля лишенного наследства присоединяется к доле определенного наследника (или наследников) по завещанию.<sup>42</sup>

Умолчание в завещании о каком-либо наследнике при распределении имущества также ведет к лишению его наследства, но только в части имущества, распределяемого в завещании. У наследодателя может быть еще имущество, не упомянутое в завещании. Это имущество наследник по закону, не упомянутый в завещании, может наследовать в равных долях с остальными наследниками по закону.

Завещатель не только назначает наследников по своему усмотрению, но и вправе указать в завещании другого наследника на случай, если назначенный им наследник умер до открытия наследства или не примет его (ст. 536 ГК РФ).

Законодателем предусмотрено также то, что завещатель не только назначает наследника по своему усмотрению, но и вправе указать в завещании другого наследника на случай, если назначенный им наследник умрет до открытия наследства или не примет его. Это называется «подназначение наследника» (субституция). В новом Кодексе право подназначения наследников расширено. Если ранее по действовавшему законодательству допускалось подназначение наследника только к наследнику по завещанию и лишь на случай, если назначенный наследник

---

<sup>42</sup> Грось А.А. Наследование жилого помещения, находящегося в общей совместной собственности// Российская юстиция, 2002.- №11.- С. 27-29.

умрет до открытия наследства или не примет его, то, согласно новому ГК РФ подназначить наследника можно и к наследнику по закону, а также на случай, если наследник умрет до открытия наследства, одновременно с завещателем, после открытия наследства, не успев его принять, не примет наследство по другим причинам, откажется от него, будет отстранен от наследства как недостойный (ст. 1121). Завещатель вправе подназначить наследника на любой из этих случаев. Если основания для призвания к наследству подназначенного наследника в завещании специально не указаны, он призывается к наследованию, если назначенный наследник или наследник по закону не примет наследство по любому основанию.<sup>43</sup>

В соответствии со ст. 552 ГК РФ, наследственное имущество по праву наследования переходит к государству:

- если имущество завещано государству;
- если у наследодателя нет наследников ни по закону, ни по завещанию;
- если все наследники лишены завещателем права наследования;
- если ни один из наследников не принял наследства.

В случае если кто-либо из наследников отказался от наследства в пользу государства, к государству переходит причитавшаяся этому наследнику доля наследственного имущества. Если при отсутствии наследников по закону завещана только часть имущества наследодателя, остальная часть переходит к государству.

Вкладчикам, вносящим свои сбережения в государственные сберегательные банки, предоставляется право сделать завещательное распоряжение в лицевом счете и на вкладном документе о выдаче вклада в случае своей смерти любому лицу или государству. Распоряжение может быть сделано и в нотариально удостоверенном и приравненных к нему завещаниях; тогда вкладчик должен известить об этом Сбербанк. В таких

---

<sup>43</sup> Шушкевич Б.А. Наследственное право Российской Федерации. Тюмень, 1998.- С 48-65.



случаях вклад не входит в состав наследственного имущества, и на него не распространяются правила о наследовании.<sup>44</sup>

После смерти вкладчика его вклад выдается лицам, указанным в завещательном распоряжении, независимо от того, входят ли они в число наследников по закону, и от срока, когда эти лица обратятся за получением вклада. Указанным лицам вклад выдается по представлении сберегательной книжки, свидетельства о смерти вкладчика и паспорта наследника или заменяющего его документа. Если эти лица умерли после смерти вкладчика, не успев получить вклад, то суммы, подлежащие выдаче данным лицам, могут быть выданы их наследникам только на основании свидетельства нотариального органа. Если смерть указанного в завещательном распоряжении лица наступила до открытия наследства, право наследования вклада переходит к наследникам вкладчика по закону или по завещанию, поскольку со смертью упомянутого лица прекращается действие в его пользу завещательного распоряжения.

Если относительно вклада имеются два различных завещательных распоряжения – одно в Сбербанке, а другое - в нотариально удостоверенном завещании или приравненном к нему, но вкладчик не сообщил об этом Сбербанку, последний может выполнить завещательное распоряжение и не несет за это ответственности.

В содержание завещания часто включаются такие распоряжения, как завещательный отказ и возложение.

Так в действующем российском законодательстве ст. 1139 ГК РФ устанавливает, что завещатель может в завещании возложить на одного или нескольких наследников по завещанию или по закону обязанность совершить какое-либо действие имущественного или неимущественного характера, направленное на осуществление общепольной цели. Завещатель вправе также возложить на одного или нескольких наследников обязанность

---

<sup>44</sup> Делигачев А.Б. Наследственное право в проекте третьей части ГК РФ// Российская юстиция, 2004.-№12.- С. 12-17.

содержать принадлежащих завещателю домашних животных, а также осуществлять необходимый надзор и уход за ними. Нравственная сторона данных завещательных распоряжений, по нашему мнению, налицо, в связи с чем, как нам кажется, нет смысла о ней и рассуждать. Пункты 1 и 2 ст. 5 Федерального закона от 12.01.1996 г. № 8-ФЗ «О погребении и похоронном деле» устанавливают следующее.

- Волеизъявление лица о достойном отношении к его телу после смерти (далее - волеизъявление умершего) - пожелание, выраженное в устной форме в присутствии свидетелей или в письменной форме:
- о согласии или несогласии быть подвергнутым патолого-анатомическому вскрытию;
- 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.
- Действия по достойному отношению к телу умершего должны осуществляться в полном соответствии с его волеизъявлением, если не возникли обстоятельства, при которых исполнение этого волеизъявления невозможно, либо иное не установлено законодательством Российской Федерации.

Мы согласны с мнением, что «волеизъявление лица о достойном отношении к его телу после смерти может быть облечено в форму завещательного возложения»<sup>45</sup>, В этом случае также имеется общепользная цель действий, результат которых не имеет определенного потребителя, но которые совершаются под знаком публичного и частного уважения к предкам.

---

<sup>45</sup> Солодова А.А. О предмете завещательных возложений // Нотариус.-2009-№ 4 СПС «Консультант Плюс»

Таким образом, завещание является волеизъявлением гражданина относительно принадлежащего ему на праве собственности имущества на случай своей смерти, поэтому должно быть составлено в установленной законом форме, удостоверено компетентным лицом с соблюдением всех необходимых требований. Строгое соблюдение закона необходимо, чтобы закрепить действительную волю наследодателя и исключить действия, направленные против осуществления последней воли наследодателя, а также обеспечить тайну завещательного распоряжения.<sup>46</sup>

По мнению автора настоящей работы, такие нововведения ч. III ГК РФ, как завещание, изложенное в простой письменной или устной форме в чрезвычайных обстоятельствах, и закрытое завещание являются дополнительным гарантом осуществления воли наследодателя по распоряжению принадлежащим на праве собственности имуществом на случай своей смерти.

Вопрос о возможности условных завещаний рассматривался многими учеными-цивиристами, и большинство из них сходились в том, что такие завещания не противоречат закону. Однако нужно помнить, что недопустимы такие условия завещания, которые влекут ограничение гарантированных Конституцией РФ прав и свобод граждан. Например, условия о выборе той или иной профессии, поступлении в институт, проживании в конкретном населенном пункте, исполнении (или наоборот, неисполнении) религиозных обрядов, вступлении в брак с определенным лицом и т. п. – все это условия незаконны.

Кроме того, как считает М. Ю. Барщевский, наследник по завещанию, содержащему такие или подобные условия, может обратиться в суд с иском о признании завещания недействительным в части оговоренного условия. В случае удовлетворения его исковых требований он получит наследственное имущество без выполнения условий завещания. В том случае, если выполнение условия (имеются в виду правомерные условия) стало

---

<sup>46</sup> Булаевский Б.А. Наследственное право. М., 2005. - С. 77-114

невозможным по причинам, не зависящим от наследника, при подтверждении этого обстоятельства судебным решением наследственное имущество также должно перейти в собственность такого наследника (а в случае его смерти – в собственность его наследников) без всяких условий.<sup>47</sup>

Необходимо отметить, что составление завещания под отлагательным условием в пользу государства должно считаться неправомерным. Иное решение приведет к нарушению государственного суверенитета.

Характерными примерами правомерных условий, оговариваемых в завещании, могут служить, например:

- получение наследственного имущества по достижении определенного возраста;
- получение наследственного имущества по прошествии скольких-то лет со дня смерти завещателя;
- прекращение ведения паразитического образа жизни;
- прекращение злоупотребления алкоголем и т.д.

Разумеется, что предусмотреть все возможные правомерные или же, наоборот, неправомерные условия весьма трудно. Поэтому в случае возникновения спора вопрос должен решаться в судебном порядке.<sup>48</sup>

## **§2. Обязательная доля и порядок ее исчисления**

При всей свободе воли завещательного распоряжения завещатель не имеет права лишать наследства тех наследников, которых закон обеспечивает обязательной наследственной долей (так называемые необходимые наследники).

Одним из основных ограничений свободы завещания является правило об обязательной доле необходимых наследников, сформулированное в ст.

---

<sup>47</sup> Барщевский М. Ю. Наследственное право. М., 2006. – С. 360-365.

<sup>48</sup> Бахмуткина К.Ю. О праве наследования граждан//Юридический вестник, 2008. - №3.- С. 12-16.

535 ГК РФ, которые вправе получить обязательную долю в наследстве. Согласно ст. ст. 1149 ГК РФ, круг лиц, имеющих право на обязательную долю в наследстве неширок, их перечень установлен законом и носит исчерпывающий характер, то есть ни при каких условиях и ни в каких случаях не может быть изменен и тем более расширен.

К необходимым наследникам относятся: переживший супруг, родители, иждивенцы и дети наследодателя, если на момент открытия наследства они окажутся нетрудоспособными по возрасту (младше 18 лет и старше: женщины – 55, мужчины – 60 лет) или по состоянию здоровья (ими считаются лица, являющиеся инвалидами I, II и III групп).

По действующему законодательству несовершеннолетние внуки обязательными наследниками не являются, если их родители (мать или отец) умерли до открытия наследства.

Круг наследников по закону выявляется на момент открытия наследства, в связи с чем представляется спорным разъяснение отдела нотариата Министерства юстиции РФ, согласно которому при выдаче свидетельства о праве на наследство на обязательную долю принимаются во внимание все наследники, которые имелись у наследодателя на день его смерти. Исходя из приведенного разъяснения, в случае, когда наследодатель и один из его наследников по закону умирают в течение одного дня, то при исчислении обязательной доли умерший наследник во внимание не принимается.

Аналогично следует решать вопрос и о признании лица необходимым наследником ввиду инвалидности (а, следовательно, нетрудоспособности), если инвалидность наступила в день смерти наследодателя. Если инвалидность лица, в силу закон могущего быть необходимым наследником, наступила позже смерти завещателя, пусть даже и в тот же день, то в силу ст. 1149 ГК РФ у него не возникает право на обязательную долю, так как на момент открытия наследства он инвалидом не являлся.

Следует отметить, что при определении размера обязательной доли должны приниматься во внимание все наследники по закону, находившиеся в

живых на момент открытия наследства, в том числе и недостойные. Если же необходимый наследник в силу ст. 1117 ГК РФ является недостойным, то он лишается права на обязательную долю в наследстве.<sup>49</sup>

При определении размера обязательной доли нужно учитывать все наследственное имущество, как включенное, так и не включенное в завещание. При этом если обязательная доля может быть выделена из незавещанного имущества, то завещание не должно признаваться частично недействительным, а необходимый наследник получает 1/2 его законной доли именно из незавещанной части наследственного имущества.

Обязательная доля необходимых наследников должна быть не менее  $\frac{2}{3}$  от доли, которая причиталась бы таким наследникам при наследовании по закону. Следовательно, для определения обязательной доли наследника нужно прежде всего выяснить круг наследников по закону и объем наследственной массы.

При удостоверении завещания нотариус обязан разъяснить завещателю это правило и отметить в завещании, что оно разъяснено.

Уменьшить обязательную долю наследства наследодатель не вправе. По своей инициативе он может завещать лицу, входящему в круг обязательных наследников, более  $\frac{2}{3}$  долей наследства, но нотариус не вправе выдать указанным наследникам более  $\frac{2}{3}$  доли даже в том случае, когда на это есть согласие других наследников. Правда, ГК РФ допускает возможность по судебному решению снизить размер обязательной доли или отказать в ее присуждении, однако это может произойти, во-первых, только если речь идет об определенном имуществе: предназначенном для проживания (жилой дом, квартира, дача и т. п.) либо для использования в профессиональной деятельности (орудия труда, творческая мастерская и т. п.), во-вторых, если наследник по завещанию при жизни наследодателя пользовался этим имуществом для проживания либо в качестве основного источника средств к существованию и, в-третьих, если обязательный наследник этим имуществом

---

<sup>49</sup> Захарова И. Особенности наследования пережившего супруга//Адвокат, 2000. - №6. – С. 43.

не пользовался. Кроме того, суд должен установить, повлечет ли выделение обязательной доли невозможность передать наследнику по завещанию названное имущество, а также учесть имущественное положение обязательного наследника (ст. 1140 ГК РФ).<sup>50</sup>

Ни в каких других случаях наследник не может быть лишен обязательной доли полностью или частично. В частности, завещатель не может лишить наследника права на обязательную долю (ст. 1119 ГК РФ), завещательный отказ и завещательное возложение исполняется за счет стоимости наследства, которая превышает размер обязательной доли (1138 ГК РФ).

Обязательная доля представляет собой часть всего наследственного, а не только завещательного имущества. Если завещатель распорядился своим имуществом, соблюдая норму об обязательной доле в наследстве, то нет оснований выделять обязательную долю из завещанной части имущества и тем самым ограничивать в большей степени, чем установлено законом, свободу завещания. Поэтому, прежде чем определить границы завещательного распоряжения, сделанного в отношении части имущества, следует определить стоимость наследственной массы в целом, стоимость завещанного имущества и проверить возможность выделения обязательной доли из не завещанной части имущества.<sup>51</sup>

В том случае, если при открытии наследства окажется, что интересы необходимых наследников ущемлены завещателем, каждый из них вправе требовать в установленном порядке 2/3 законной доли от наследников по завещанию, к которым перешло наследственное имущество. Завещание в этой части должно быть признано недействительным.

Если завещана часть имущества, обязательная доля исчисляется со стоимости всего наследственного имущества, как завещанного, так и не завещанного. Эта доля должна быть выплачена обязательному наследнику из

---

<sup>50</sup> Толстой Ю.К. Наследственное право. М.: Проспект. 2006. – С. 187.

<sup>51</sup> Эйдинова Э.Б. Наследование по закону и завещанию. М., 2003. - С. 29-43.

той части имущества, которая осталась вне завещания, а если данного имущества недостаточно, то недостающие суммы могут быть удержаны из завещательной части имущества.

Если помимо наследников по завещанию имеются наследники по закону, в том числе такие, которые имеют право на обязательную долю в наследстве, то, прежде всего, определяется доля обязательного наследника. Она выделяется из имущества, оставшегося вне завещания, а остальная часть имущества делится поровну между наследниками по закону.<sup>52</sup>

На основании вышеизложенного можно сделать вывод о том, что при всей свободе волеизъявления завещателя законодательством защищаются права нетрудоспособных и несовершеннолетних родственников и иждивенцев наследодателя, которым предусмотрена возможность выдела обязательной доли из завещанного имущества, что является необходимой гарантией обеспечения полноценной жизни необходимых наследников.

#### **§4. Изменение и отмена завещания**

В силу общего принципа свободы завещания завещатель может как оставить те или иные распоряжения на случай смерти, так и пересмотреть их в любой момент, объясняется важное значение правил об отмене или изменении ранее составленного завещания. Статья 1130 ГК РФ предусматривает, что завещание, составленное позднее, отменяет ранее составленное завещание полностью или в части, в которой оно противоречит завещанию, составленному позднее.

Как сугубо личное, право сделать завещательное распоряжение не может быть ограничено по соглашению с другими лицами. Ничтожны как

---

<sup>52</sup> Ярошенко К.Б. Новое законодательство о наследовании//Хозяйство и право, 2008. - №2. С. 20 – 39.



отказ от права сделать завещание, так и оговорка о неотменяемости завещания.<sup>53</sup>

Завещатель всегда будет вправе аннулировать свое завещание, если даже отмена завещания будет кому-либо не выгодна.

Изменение и отмена завещания могут быть осуществлены только самим завещателем. Изменяется завещание путем подачи соответствующего письменного заявления в нотариальную контору (или частному нотариусу) по месту удостоверения завещания, либо составлением нового завещания, в котором указывается, какие изменения вносятся в первоначальное завещание.

В том же случае, если последующее завещание охватывает все имущественные распоряжения первого завещания, первое завещание оказывается отмененным последним завещанием.

Отмена завещания может быть произведена не только составлением нового завещания, но и путем подачи в нотариальную контору, удостоверившую первое завещание, заявления с заверенной нотариусом подписью завещателя о том, что он просит аннулировать его первое завещание. Такая оговорка об аннулировании первого завещания может содержаться также в его последнем завещании.

Ранее удостоверенное завещание сохраняет силу, если позднее составленное завещание признано судом недействительным.

Следует отметить, что завещания, удостоверяемые нотариусом, могут отменяться и завещаниями, приравненными к нотариальным. Завещания, приравненные к нотариальным, поступают на хранение в нотариальную контору по постоянному месту жительства завещателя, туда же подается и заявление о его отмене.

В случае получения заявления об отмене ранее сделанного завещания, либо получения нового завещания, отменяющего или изменяющего

---

<sup>53</sup> Пыхтин С.А. Действие во времени норм о наследовании//Законность, 2002. №2. – С. 12

предыдущее, нотариусы делают отметку об этом на экземпляре завещания, хранящегося в нотариальной конторе, и в алфавитной книге завещаний.

В случае утраты удостоверенного завещания по письменному заявлению заинтересованного лица выдается дубликат утраченного документа. По юридическому значению дубликат приравнен к подлинному завещанию. Копии с завещаний и дубликатов свидетельствуются только по предъявлении копии свидетельства о смерти завещателя. Таким образом, гарантируется обеспечение тайны завещания.<sup>54</sup>

Первый способ отменить или изменить завещание заключается в составлении нового завещания, так или иначе противоречащего ранее составленному. При этом существенными являются два момента: во-первых, сам по себе факт составления нового завещания не влияет на юридическую силу предыдущих завещаний. Ранее сделанные завещательные распоряжения отменяются только противоречащими им распоряжениями нового завещания. Во-вторых, более позднее завещание отменяет ранее составленное (при наличии между ними противоречий) во всех случаях и не имеет значения, кем эти завещания были удостоверены. Законодательство не отдает предпочтение нотариально удостоверенным завещаниям по сравнению с завещаниями, к ним приравненными и удостоверенными в порядке действующего законодательства. В таком же порядке, т.е. путем составления нового завещания, предыдущее завещание может быть изменено или дополнено.<sup>55</sup>

Второй способ отмены, но не изменения завещания, заключается в подаче соответствующего заявления в государственную нотариальную контору, главе администрации поселкового, сельского округа, совершающего нотариальные действия (при отсутствии в данной местности нотариальных контор).

---

<sup>54</sup> Храмцов К.В. Обеспечение свободы завещания наследодателя//Российская юстиция, 2004. - №11.- С. 6-8.

<sup>55</sup> Сосинатрова Н.А. Особенности наследования жилых помещений//Российская юстиция, 2002. - №8. - С. 13 – 15.

В наследственных правоотношениях отмена завещания имеет такое же значение, как и совершение завещания, поскольку порождает иные, чем предусмотренные завещанием, правовые последствия. Именно на такой позиции стоит законодатель, предусмотрев в ГК РФ, что завещание может быть отменено посредством распоряжения о его отмене. При этом распоряжение об отмене завещания должно быть совершено в любой форме, установленной Кодексом для совершения завещания (п. 4, ст. 1130 ГК РФ). Таким образом, распоряжение об отмене завещания, как и само завещание, является односторонней сделкой, к нему соответственно применяются нормы Кодекса, определяющие общие условия действительности сделок и основания признания их недействительными.<sup>56</sup>

Таким образом, изменение и отмена завещания не подчиняются ничьим требованиям, кроме волеизъявления самого наследодателя (при условии его дееспособности), который не может быть ограничен в праве завещать свое имущество, как родственникам, так и посторонним лицам, а также изменять и отменять завещательное распоряжение по своему усмотрению

## **§2. Завещательный отказ и завещательное возложение**

Распространенным видом завещательного распоряжения является завещательный отказ. Завещатель вправе возложить на наследника по завещанию исполнение какого-либо обязательства в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей), которые приобретают право требовать его исполнение (ст. 1137 ГК РФ).<sup>57</sup>

Сущность завещательного отказа заключается в том, что из всей совокупности отношений по наследованию конкретному лицу или лицам

---

<sup>56</sup> Инструкция о порядке совершения нотариальных действий должностными лицами органов исполнительной власти, утв. Заместителем министра юстиции Российской Федерации 19 марта 1996 г.

<sup>57</sup> Методические рекомендации по оформлению наследственных прав на квартиры, находящиеся в совместной собственности граждан//Российская юстиция, 2007. - №4. – С. 33-35.

передается лишь определенное право. Отказополучатель – не наследник и поэтому не несет ответственности по долгам наследодателя, не платит государственную пошлину. Предметом завещательного отказа может быть передача вещи, имущественного права, приобретение и передача отказополучателю иного имущества, выполнение для него работы или оказание услуги, осуществление платежей и др. Между наследником и отказополучателем устанавливаются обязательственные правоотношения, в которых наследник выступает в качестве должника, а отказополучатель – кредитора. В соответствии со ст. 1140 ГК РФ в случае смерти до открытия наследства лица, на которое было возложено исполнение завещательного отказа, либо в случае непринятия им наследства обязанность исполнения завещательного отказа переходит на других наследников. Наследник, на которого возложено завещателем исполнение завещательного отказа, должен исполнить его лишь в пределах действительной стоимости перешедшего к нему наследственного имущества за вычетом приходящихся на него долгов наследодателя (ч. 1 ст. 1138 ГК РФ).<sup>58</sup>

Обязанность исполнения отказа для наследника наступает лишь в случае принятия им наследства. Если наследник, на которого возложено исполнение отказа, умирает до открытия наследства или откажется от наследства, обязанность, вытекающая из завещательного отказа, перейдет к тем наследникам, к которым поступит его доля.

Завещательный отказ подлежит исполнению после того, как из наследственного имущества будет удовлетворена обязательная доля и погашены долги наследодателя.

Интересным является тот факт, что в законодательстве теперь завещательный отказ может быть возложен не только на наследника по завещанию, но и на наследника по закону. В последнем случае содержание завещания может исчерпываться завещательным отказом. Кроме того, допускается подназначение другого отказополучателя на случай, если

---

<sup>58</sup> Эйдинова Э. Б. Наследование по закону и завещанию. М.: 2003. – С. 29.

основной отказополучатель умрет до открытия наследства, одновременно с наследодателем, откажется от принятия завещательного отказа или не воспользуется своим правом на получение завещательного отказа в установленный срок либо будет лишен права на завещательный отказ по мотивам недостойности (то есть в соответствии с п. 5. ст. 1117 ГК РФ).

Новеллой является и то, что установлен срок, в течение которого отказополучатель может потребовать от наследника исполнения завещательного отказа. Этот срок равен трем годам со дня открытия наследства и является пресекательным, то есть по его истечении отказополучатель лишается права требовать исполнения и наследник тем самым освобождается от соответствующей обязанности. Подчеркнуто, что право на получение завещательного отказа – личное право, оно не может перейти к другим лицам. Поэтому если отказополучатель умер, не воспользовавшись своим правом, его наследники не вправе потребовать исполнения завещательного отказа (ст. 1137, 1138 ГК РФ).

Завещательные отказы бывают различного содержания. В силу завещательного отказа на наследника возлагается обязанность выплатить какую-либо сумму отказополучателю, погасить его долг или передать ему вещь в собственность или пожизненное пользование, а равно совершить другие действия в пользу отказополучателя.

Так, на наследника, к которому переходит жилой дом, завещатель вправе возложить обязанность предоставить другому лицу (отказополучателю) пожизненное пользование домом (частью дома). Право пожизненного пользования сохраняется и в случае последующего перехода права собственности на дом или его часть.

Завещатель может предусмотреть в завещании и такое распоряжение, которое обязывает наследников совершить какое-либо определенное действие, направленное к общепользней цели, например, разрешить пользоваться своей библиотекой или собранием картин для организации

выставок и другое. Такое распоряжение называется возложением (ст. 1139 ГК РФ – завещательное возложение).<sup>59</sup>

Основное отличие «возложения» от «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 случае неисполнения завещательного отказа.

Возложение не создает гражданско-правового обязательства между наследником и конкретным лицом, а обязывает наследника использовать полученное им имущество для достижения общепольной цели. В ГК РФ специально подчеркнуто, что как завещательный отказ, так и завещательное возложение обременяют не самого наследника, а его долю в наследстве. Это означает, что если наследник, доля которого обременена завещательным отказом или завещательным возложением, по каким-либо причинам не примет наследство, соответствующие обязанности переходят к наследнику (наследникам), который получит долю отпавшего наследника (ст. 1140 ГК РФ). Отступление от данного правила возможно, только если завещанием предусмотрено иное, либо если исполнение связано с личностью отпавшего наследника. Обременение наследственного имущества завещательным отказом в отдельных случаях сохраняется и при отчуждении имущества. В соответствии со ст. 1137 ГК РФ при любом отчуждении наследником полученного по наследству имущества право пользования этим имуществом, предоставленное по завещательному отказу, сохраняется.

В отличие от завещательного отказа завещатель может возложить на наследника исполнение действий как имущественного, так и неимущественного характера, в частности о назначении исполнителя завещания, об определении порядка погребения, о выборе опекуна детям и тому подобное.

---

<sup>59</sup> Суханов Е.А. наследственное право. М., 2005. - 564 с.

Исполнения возложенных на наследника действий могут требовать прокуратура, заинтересованные в осуществлении общепольной цели соответствующие государственные и общественные организации, а также исполнитель завещания, обязанностью которого является точное исполнение воли завещателя.

Исполнение завещания представляет собой ряд действий, совершаемых с целью реализации воли завещателя, выраженной в завещании. Исполнение завещания возлагается на назначенных в нем наследников или особых лиц, указанных в завещании – исполнителей.

На исполнителе лежит обязанность раздела и передачи наследникам имущества (в соответствии с завещанием), продажа в случае надобности наследственного имущества и раздела денег между наследниками и тому подобное. Исполнитель завещания может быть истцом или ответчиком по спорам, вытекающим из управления наследственным имуществом. В случае несогласия наследников с действиями исполнителя они могут оспорить их в судебном порядке и просить об отстранении исполнителя завещания.

Если исполнить возложение для осуществления той цели, которую имел в виду завещатель, было невозможно, имущество может быть использовано с другой, близкой к ней, общепольной целью.

В случае смерти наследника, который по завещанию должен был выполнить общепольные действия, обязанность исполнения возложения переходит к другим наследникам, получающим наследство или его соответствующую часть.<sup>60</sup>

Таким образом, завещательный отказ и возложение призваны обеспечивать реализацию воли наследодателя, изложенной в завещательном распоряжении, неисполнение которой влечет защиту нарушенных прав заинтересованными лицами в судебном порядке.

---

<sup>60</sup> Проект части третьей ГК РФ группы специалистов Исследовательского центра частного права при Президенте РФ от 29 января 2003//Нотариальный вестник, 2003.- №1.- С. 34-38.

В судебной практике састо стали возникать на практике ситуации, когда к нотариусу обращается единственный наследник по закону, но в отношении которого наследодателем составлено завещание на все имущество, где бы оно ни находилось и в чем бы оно ни заключалось. Имеет ли право такой наследник отказаться от наследства по завещанию, но тут же принять это же самое имущество по закону? Например, отец делает завещание в пользу единственного своего законного наследника — сына, завещав ему все свое имущество, где бы оно ни находилось и в чем бы оно ни выражалось. Но сын не желает получать свидетельство о праве на наследство по завещанию, так как это влечет за собой уплату больших налогов за полученное наследство, и требует от нотариуса принять от него заявление об отказе от наследства по завещанию и о принятии наследства по закону.

По данному вопросу существует две точки зрения. Одна из них, которой придерживается и законодательный отдел ФНП, что это возможно, так как закон предоставляет право наследнику, наследующему по двум основаниям, выбрать любое из этих оснований наследования (абз. 2 п. 2 ст. 1152 ГК РФ). Следовательно, отказавшись наследовать имущество по завещанию, сын вправе принять и получить наследство по закону. Однако

Л. И Глуховченко не согласен<sup>61</sup> с данной позицией по следующим основаниям. Ст. 1111 ГК РФ предусматривает два основания наследования — по завещанию и по закону, отдавая приоритет наследованию по завещанию. При этом закон подчеркивает, что наследование по закону имеет место лишь в том случае, когда и поскольку оно не изменено завещанием. В изложенной выше ситуации завещатель, отец, завещал все свое имущество единственному наследнику — сыну, изменив тем самым основание его наследования (с закона на завещание). Иных наследников по закону первой очереди нет. По убеждению автора работы, в указанной ситуации нет двух оснований а, так как, согласно п. 2 ст. 1152 ГК РФ, эти два основания должны существовать одновременно для того, чтобы наследник мог

---

<sup>61</sup> Л. И Глуховченко Время и место открытия наследств а// Нотариальный вестник №1 2007 г.



воспользоваться своим правом выбирать из них. Так как в данной ситуации не существует незавещанной части имущества, следовательно, не существует и право выбора сына, по какому из оснований наследовать. За него этот вопрос уже решен завещателем - отцом, который определил свою волю в завещании — все имущество сын наследует по завещанию, тем самым изменив в отношении сына основание наследования, воспользовавшись своим правом на свободу завещания (ст. 1119 ГК РФ). Ст. ст. 1119, 1120 **ГК РФ** предусматривают право завещателя завещать любое принадлежащее ему имущество, в том числе и то, которое будет нажито в будущем, любым лицам (надо понимать, что в том числе и из числа наследников по закону). При этом завещатель не обязан сообщать кому-либо о составлении завещания и его содержании, как и о мотивах, повлекших его составление или содержание.

Конечно, если ко мне обращается гражданин для составления завещания в пользу единственного законного наследника — сына, то я, разъясняя ему действующее законодательство, постараюсь убедить завещателя в том, что нет никакой необходимости составлять такое завещание, которое к тому же ухудшает положение наследника при оплате налогов за полученное наследство. Однако если, несмотря на разъяснения, гражданин желает все же сделать такое завещание, то нотариус обязан удостоверить, хотя и понимая, что отец «наказывает» сына своим выбором в пользу наследования по завещанию. Если бы отец завещал сыну часть имущества, а часть наследовалась по закону, то, сделав свой выбор в пользу закона, сын получил бы лишь часть имущества отца, так как от остальной части отказался. В рассматриваемом же примере, если сын сделает выбор в пользу закона (с точки зрения моих оппонентов), он получает все имущество отца, а не часть его, как это предусмотрено п. 2 ст. 1152 ГК РФ. Поэтому, по мнению автора, в данной ситуации у сына — наследника на все имущество по завещанию - есть только право выбора между принятием наследства по завещанию или отказом от права наследования по завещанию. Причем отказ в данном случае, в соответствии со ст. 1158 ГК РФ, возможен только безусловный (не

в пользу иного лица - согласно п. 1 ст. 1158 ГК РФ). Отказавшись от наследования по единственному для него возможному основанию наследования — завещанию (ибо такова воля завещателя), сын вообще утрачивает право наследовать имущество отца. Если бы было иначе, если бы любой наследник на все имущество по завещанию (из числа наследников по закону той очереди, которая призвалась бы к наследству, не будь основание наследования изменено завещанием) имел бы право решать по собственному желанию, по какому основанию он будет наследовать, тогда такие понятия, как конституционное право собственника имущества определять его дальнейшую судьбу путем составления завещания, свобода завещания, право завещателя своей волей определять основание наследования и т.п., превратились бы в фикцию, в пустой звук. Составление завещания превратилось бы в бессмысленное действие, ибо зависело бы от желания наследника наследовать по завещанию, а не по закону. Поэтому автор считает, что в данной ситуации при отказе сына наследовать имущество отца в соответствии с его волей по завещанию его право наследования прекращается. В этом случае открывается наследование по закону, но надлежащими наследниками по закону в данном случае будут наследники последующих очередей (2-й, 3-й, 4-й и т.д.).

## **§5. Тенденции развития наследственного права в России**

Современная реформа наследственного права в России также обусловлена историческими обстоятельствами, изменяющимися политические, экономические, социальные и духовные устои российского общества. В этом смысле она составляет необходимую часть обновления всей правовой системы России, призванной соответствовать задачам и перспективам коренного реформирования экономики, государства и общества<sup>62</sup>.

---

<sup>62</sup> Чепига Т.Д. Идеология и проблемы реформы наследственного права России // Гражданское право, 2006. – № 4. – С. 54.

Внешнее сходство основных моделей институтов наследственного права, действовавших на предшествующем этапе российской истории – советском – и действующих на современном этапе, является очевидным: наследованием признается определение правовой судьбы имущества в связи со смертью его обладателя; правовой порядок наследования условно дифференцирован на два вида (основания) – наследование по завещанию и наследование по закону; свобода завещаний ограничивается, а наследование по закону полагается в пользу социально слабых наследников; экономическая, правовая и личная свобода каждого гражданина, призванного к наследованию, обеспечивается предоставлением ему свободы приобретения наследства и др. Однако идеология нового российского наследственного права по сравнению с прежним наследственным правом РСФСР имеет существенно иной смысл, обусловленный новой организацией экономических, государственно-правовых, социальных, культурных, нравственных условий жизни общества в современной России<sup>63</sup>.

Экономический аспект данной идеологии основан на реализации задачи формирования и утверждения в России начал частной собственности как основы экономической системы с присущим ей гражданским оборотом.

В юридической науке общепринято, что любая смена одного общественно-экономического устройства другим сопровождается обновлением системы собственности и других основных имущественных отношений через изменение правовой системы, обслуживавшей прежние отношения. Так, утверждение общенародной социалистической собственности в советский период истории в противовес частной собственности означало в своей сущности такое же присвоение условий и результатов производства и труда, какое свойственно и проистекает из собственности; но это было присвоение, совершавшееся не множеством обособленных мелких, средних и ограниченным числом крупных собственников, но единым централизованно монолитным субъектом в лице государственного бюрократического механизма, наделенного властью<sup>64</sup>.

Как уже отмечалось, в рамках социалистической собственности

---

<sup>63</sup> Там же.

<sup>64</sup> Чепига Т.Д. Указ. соч. – С. 55.

отчуждение производителя от средств и результатов производства оказалось предельно масштабным и максимально концентрированным. В этих условиях предмет воздействия наследственного права был ограничен пространством отношений потребления. Принципиальное значение для правового статуса граждан советской страны имело само государственное признание наследования легальным способом и законным источником получения гражданами доходов, не имевших трудового происхождения, то есть не связанных с социалистическим принципом распределения общественной собственности по труду<sup>65</sup>.

Этот подход по своей сущности не мог иметь частноправового характера, на что совершенно правильно указывал И.А. Покровский: «Конечно, никто не станет отрицать, что в социалистическом строе каждому будет гарантирована «своя» рубашка и т.д., но слишком поспешно делать отсюда вывод, будто это и есть частная собственность... едва ли может подлежать оспариванию, что именно принципиально (выделено автором цитаты) экономическая централизация и должна отрицать частную собственность, частный оборот, частное накопление и частное наследование»<sup>66</sup>.

Как уже отмечалось, с проведением в России экономических реформ 90-х годов собственность перестала быть исключительной централизованной функцией государства, ей предстояло стать развитой функцией свободного субъекта экономической деятельности, то есть частной собственностью. Массовая личная (потребительская) собственность не могла служить предпосылкой для преобразования ее в частную собственность, так как экономически лишена возможности изменить свое назначение, направления и масштабы использования, чтобы стать основой частной организации работ. Преобразование же государственной собственности путем приватизации привело к неоправданной и необоснованной концентрации частной собственности и возникновению крупных частных монополий в ведущих, базовых отраслях экономики, что создало препятствия на пути формирования

---

<sup>65</sup> Мананников О.В. Наследственное право России: Учебное пособие. – М.: Дашков и Ко, 2004. – С. 17.

<sup>66</sup> Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права. – М.: Статут, 1998. – С. 49.

системы жизнеспособной частной собственности как условия самостоятельной экономической деятельности частного субъекта, способного соединить присвоение как процесс производства с присвоением его результатов как условием продолжения производства и оборота частной собственности. При таких обстоятельствах наследование утратило функцию правового инструмента воспроизводства социалистической системы распределения и потребления<sup>67</sup>.

Наследование предназначается теперь целям поддержки системы частного хозяйствования (частного присвоения и распределения), личного, семейного потребления, сохранения частной собственности, какими бы различными ни были виды ее функционирования, и сохранения устойчивости гражданского оборота. В связи с чем, реформирование наследственного права должно было соответствовать доктрине частного права, оснатившей идейное содержание ГК РФ.

Экономический аспект реформирования наследственного права заключен в утверждении частноправовых начал наследования, обусловленных отношениями частной собственности и частного имущественного оборота и определяющими их принципами основных прав и свобод человека. Это подтверждается, в частности: неограниченным кругом объектов наследственного правопреемства, способных к участию в обороте и смене их правообладателей; признанием приоритета наследования по завещанию перед наследованием по закону; расширением свободы завещания и возможностей его реального исполнения; более высокой определенностью системы принятия наследства и отказа от него; обеспечением права на наследство посредством применения института доверительного управления наследством в течение сроков принятия наследства; специальными правилами, касающимися наследования имущественных корпоративных прав, предприятий, земельных участков, доли в имуществе крестьянского фермерского хозяйства и других особых видов имущества; расширением диспозитивных начал, обеспечивающих свободу наследников принимать односторонние и согласованные между

---

<sup>67</sup> Гаджиалиева Н.Ш. Конституционно-правовая природа права наследования: единство субъективного и объективного права // Журнал российского права, № 7. – 2007. – С. 15.

ними решения по вопросам, связанным с наследством, существенным расширением круга наследников по закону путем включения в их число лиц, связанных с наследодателем родством вплоть до пятой степени по прямой и боковой линиям, однако при соблюдении правил об очередности призвания к наследованию или наследовании по праву представления и др.<sup>68</sup>

Таким образом, как справедливо отмечает Г.С. Лиманский «поскольку само по себе посмертное правопреемство лишено коммерческой сущности, аналогичной обороту товаров, работ, услуг, экономический аспект наследственного правопорядка проявляется в том, что наследование поддерживает частные устремления к материальной самостоятельности и состоятельности и обеспечивает преемственность и стабильность отношений частной собственности и всей системы вытекающих из них имущественных отношений частноправового характера»<sup>69</sup>.

Социально-нравственный аспект реформирования наследственного права затрагивает важнейшую связь наследования с интересами семьи и лиц, получивших материальное покровительство наследодателя. Этот аспект не противоречит доктринам частного права и частноправового наследования. Вопросы выбора преемника к имуществу умершего находят решение либо на основе свободы воли правообладателя, согласно которой определяется круг наследников по завещанию, либо на основе признанных обществом принципов социальной справедливости, определяющих круг наследников по закону. Первое в полной мере соответствует законным возможностям частного субъекта-правообладателя осуществлять права и распоряжаться ими по своему усмотрению, второе также соответствует частноправовому режиму наследования имущества, уравновешенному публичным (законодательным) признанием его частной социализации<sup>70</sup>.

Вместе с тем сущность частноправового наследования не может быть понята без идей о справедливости и нравственности правопреемства *mortis causa* (о которых уже говорилось в данной работе), которые требуют признания и реализации в наследовании социальной ценности семьи,

---

<sup>68</sup> Гаджиалиева Н.Ш. Указ. соч. – С. 15.

<sup>69</sup> Лиманский Г.С. Наследственное правоотношение: Теоретико-методологические и практические проблемы : Монография. – М.: Юрист, 2006. – С. 256.

<sup>70</sup> Соменков С.А. Общие положения о наследовании // Законы России, 2006. – № 10. – С. 8.

свободы частной собственности в единстве с социальным бременем собственности, согласованности перераспределительной и частнообеспечительной функций наследования. Отмеченные идеи наследственного права разделяют большинство современных ученых<sup>71</sup>.

Действующее наследственное право России, на наш взгляд, в недостаточной мере отвечает идеям охраны интересов семьи и справедливого частного обеспечения определенных лиц за счет наследственного имущества. Так, считаем актуальной проблему расширения по социальным признакам круга обязательных наследников и круга «скользящей» очереди наследников по закону.

Институт обязательной доли, воплощающий в силу закона идеи справедливого материального обеспечения социально слабых наследников, корректирует завещательное наследование, субъективная справедливость которого задана самим завещателем. Однако в круг обязательных наследников следовало включить нетрудоспособных и несовершеннолетних внуков (правнуков) завещателя в случае, если бы они были призваны к законному наследованию по праву представления. Таким лицам, как правило, необходима семейная материальная поддержка, одним из видов которой может быть признана доля в наследстве прародителя.

Кроме того, из круга обязательных наследников и наследников по закону «скользящей» очереди новое наследственное право исключило тех нетрудоспособных лиц, находившихся на иждивении наследодателя не менее одного года до его смерти, которые, не будучи родственниками наследодателя, не проживали совместно с ним. Такое законодательное решение вопроса о праве на наследство нетрудоспособных иждивенцев наследодателя нельзя признать социально оправданным и обоснованным с учетом экономических, семейно-имущественных и структурно-социологических реалий современности, сложившихся в России и за ее пределами. Рыночные экономические условия жизни изменили представления людей о собственности и связанных с ней новых

---

<sup>71</sup> См.: Чепига Т.Д. Идеология и проблемы реформы наследственного права России // Гражданское право, 2006. – № 4. – С. 59; Грудцына Л.Ю. Влияние зарубежного опыта на реформирование наследственного права в России // Современное право, 2005. – № 6. – С. 66; Лиманский Г.С. Наследственное правоотношение: Общие теоретико-методологические проблемы учения // Наследственное право, 2007. – № 1. – С. 2-7; и др.

возможностях личностных отношений, изменили семейно-имущественную ориентацию родителей (супругов) и их детей, открыли возможности массового свободного перемещения работников труда, собственного дела и имущества как внутри страны, так и за ее пределы. Это привело к расщеплению единого семейного дома, основанного на законном браке, ослаблению юридического значения фактора совместного проживания как центрального признака семьи, изменению структуры семьи и образа ее жизни, появлению нового типа лично-имущественных связей, подобных семейным, сосуществующих с «законной» семьей<sup>72</sup>.

Отмеченное свидетельствует в том, что нельзя оставить без материальной поддержки за счет наследства нетрудоспособных лиц, не имеющих легитимных оснований родства или брака с наследодателем, но получавших от него постоянное и основное материальное содержание и оказавшихся без средств для жизни. Признание наследственных прав таких лиц отвечает нравственным требованиям и началам справедливого распределения наследства и устраняет неравенство трудоспособных иждивенцев в отношениях наследования.

Представляется, что обеспечительная функция наследования не должна дифференцироваться в зависимости от факта их родства либо совместного или раздельного проживания с наследодателем. Положение нетрудоспособных иждивенцев наследодателя в случае открытия наследства одинаково, оно не зависит от места проживания и наличия или отсутствия родства с ним. Они лишаются иждивения, которое получали при жизни наследодателя. Без определяющего признака иждивенчества ни факт родства, ни факт совместного проживания сами по себе не дают права ни на обязательную долю в наследстве, ни на «скользящую» очередь наследования по закону. Существо отношений иждивения требует предоставления нетрудоспособным иждивенцам наследодателя равных условий наследования: продолжительность оказанного содержания составляла не менее года до смерти наследодателя<sup>73</sup>.

Правовой аспект идеологии реформирования наследственного права

---

<sup>72</sup> Мананников О.В. Указ. соч. – С. 324.

<sup>73</sup> Чепига Т.Д. Указ. соч. – С. 56.



нашел свое воплощение в известных и новых теоретических конструкциях, связанных с наследственным правопреемством и реализующих правовую доктрину правопреемства ввиду смерти правообладателя. Довольно заметный ряд конструкций получил легализацию в нормах и институтах действующего наследственного права, что не было свойственно наследственному праву РСФСР. Таковы, например, универсальное правопреемство, наследство, завещание, толкование завещания, приобретение наследства, наследственная трансмиссия, доверительное управление наследственным имуществом. Другой ряд остается объектом научных исследований, к нему относятся, например, наследственное правоотношение, субъекты наследственного правоотношения, субъективное право на наследство, правовой статус свидетелей в процессе оформления завещания, статус исполнителя завещания, преимущественное право на наследство, требования и иски к наследству, определение лиц, в пользу которых допустим отказ от наследства, корпоративные права, предприятия и другое особое имущество как объект наследования<sup>74</sup>.

Все институты и юридические конструкции нового наследственного права стали предметом активных исследований, дискуссий в области гражданско-правовой науки и практики, что содействует решению возникающих проблем правоприменения, однако требует согласованности предлагаемых решений с частноправовыми началами преемственности в системе отношений собственности и всех других имущественных отношений.

В заключение данного вопроса можно сделать следующие основные выводы:

В российском наследственном праве явно прослеживается тенденция к укреплению принципа свободы завещательного распоряжения (в том числе за счет сокращения размера обязательной доли, появления новых форм завещаний), уменьшению возможности государства приобретать выморочное имущество (за счет увеличения количества очередей), расширению круга субъектов, наследующих по праву представления.



## **ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

В ходе работы автор пришел к следующим выводам.

Конституция Российской Федерации провозглашает, что право наследования гарантируется (ч. 4 ст. 35). Такие гарантии о праве наследовании установлены в главе 2 «Права и свободы человека и гражданина»(ст. 18).

Конституционный Суд РФ в Постановлении № 1-П, разъясняя содержание конституционных положений, касающихся наследования, установил, что право наследования включает в себя как право наследодателя распорядиться своим имуществом, так и право наследников на его получение. Право наследования, предусмотренное ст. 35 (ч. 4) Конституции РФ, обеспечивает гарантированный государством переход имущества, принадлежавшего умершему (наследодателю), к другим лицам (наследникам).

Анализ раздела V «Наследственное право» ГК РФ показывает, что основные институты наследственного права в целом сохранены, хотя и претерпели некоторые изменения по сравнению с ГК РСФСР. Законодатель не отказался от таких основополагающих для наследственного права принципов и положений, как универсальность наследственного правопреемства, наследование по праву представления, подназначение наследника, завещательный отказ, возложение, обязательная доля в наследстве и др.

Увеличилось более чем в два раза число норм, регулирующих наследственные правоотношения.

ГК РФ по-новому обозначил роль завещания при наследовании имущества. Если ранее преимущественное значение имело наследование по закону (нормы о завещании имели вспомогательный характер), то теперь ключевое значение приобретает выражение воли наследодателя в завещании. Об этом свидетельствует тот факт, что глава 62 «Наследование по

завещанию» действующего ГК РФ предшествует главе, посвященной наследованию по закону.) Хотя, возможно, более правильным был бы прежний подход, в соответствии с которым нормы о наследовании по закону опережали нормы о наследовании по завещанию.

Во-первых, это логично, потому что написание завещания не обязанность, а право наследодателя, которым он может и не воспользоваться.

Во-вторых, применение норм главы 62 ГК РФ о наследовании по завещанию невозможно без обращения к положениям последующей главы.

Нормы о наследовании по завещанию значительно конкретизированы и дополнены в ГК РФ.

Особо следует обратить внимание на сформулированный в ст. 1119 ГК РФ принцип свободы завещания, который дает возможность наследодателю «по своему усмотрению завещать имущество любым лицам, любым образом определить доли наследников в наследстве, лишить наследства одного, нескольких или всех наследников по закону, не указывая причин такого лишения», а также (включить в завещание иные распоряжения, предусмотренные ГК РФ о наследовании, отменить или изменить совершенное завещание. Свобода завещания выражается также и в том, что согласно ст. 1120 ГК РФ завещатель вправе распорядиться в завещании любым имуществом, в том числе и тем, которое приобретет в будущем.

Новеллой является ст. 1122 ГК РФ, регулирующая доли наследников в завещанном имуществе, а также ст. 1123 ГК РФ о тайне завещания, содержащая положение, позволяющее завещателю в случае нарушения тайны завещания потребовать компенсацию морального вреда.

Несомненный интерес вызывают статьи Кодекса, посвященные форме завещания. Несмотря на то что закон по-прежнему исходит общего правила, согласно которому наследовать по завещанию можно только при наличии документа, имеющего нотариальную форму (ст. 1124 ГК РФ), вводится немало новых положений.

Во-первых, конкретизируются способы написания завещания. Так, в соответствии со ст. 1125 ГК РФ при написании или записи завещания могут быть использованы технические средства, хотя это и не освобождает наследодателя от обязанности собственноручно поставить свою подпись. Кроме того, при составлении и нотариальном удостоверении завещания по желанию завещателя может присутствовать свидетель (п. 4 ст. 1125 ГК РФ)

Во-вторых, законом допускается составление так называемого закрытого завещания (ст. 1126 ГК РФ), которое дает возможность наследодателю исключить опасность того, что о его воле узнают третьи лица, даже нотариус.

В предусмотренных законом случаях возможно составление завещания в простой письменной форме. Речь идет о его составлении в чрезвычайных обстоятельствах.

Однако процедура составления завещания также признания данного факта судом достаточно сложна. Кроме того, непонятно, как заинтересованные лица, по требованию которых суд рассматривает дело, узнают о составлении завещания при чрезвычайных обстоятельствах и каким образом искать свидетелей, присутствовавших при составлении завещания наследодателем.

Новеллой является установленный ГК РФ правовой режим наследования денежных средств в банках. Специфика наследования этой категории имущества состояла и состоит в упрощенном порядке оформления завещательного распоряжения, для действительности которого достаточно удостоверения работником банка, а нотариального удостоверения не требуется.

Анализируя нормы о завещании, следует обратить внимание 1 ст. 1131 ГК РФ «Недействительность завещания». В ней, в частности, закрепляется важное положение, в соответствии с которым «не могут служить основанием недействительности завещания опiski и другие незначительные нарушения порядка его составления, подписания или удостоверения, если судом

установлено, что они никак не влияют на понимание волеизъявления завещателя». ГК РСФС не содержал подобных правил.

Таким образом можно сделать вывод: наследование по завещанию –это достаточно детально разработанный правовой институт который соответствует сегодняшним реалиям.

## СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ И ЛИТЕРАТУРЫ

### Источники

#### I. Нормативно-правовые акты

1. Конституция Российской Федерации (принята на всенародном голосовании 12.12.1993)//Российская газета, 1993. – 25 декабря. – №237.
2. Российская Федерация. Законы. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья) от 26.11.2001 № 146-ФЗ (ред. от 30.06.2008)//Российская газета, 2001. – 28 ноября. – №233.
3. Российская Федерация. Законы. О введении в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации: фед. закон от 26 ноября 2001 г. №147-ФЗ//Российская газета, 2001. – 28 ноября. – №233.
4. Российская Федерация. Пленум Верховного суда. О некоторых вопросах применения судами Закона Российской Федерации: постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24 августа 1993 г. № 8//Сборник Постановлений Пленума Верховного Суда Российской Федерации. М.: Юридическая литература, 1994.
5. Проект части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации группы специалистов Исследовательского центра частного права при Президенте РФ от 29 января 2003//Нотариальный вестник, 2003. – №1. – С. 34-38.
6. Инструкция «О порядке совершения нотариальных действий должностными лицами органов исполнительной власти», утверждена Заместителем министра юстиции Российской Федерации 19 марта 1996 г.
7. Инструкция «О порядке удостоверения завещаний и доверенностей командирами (начальниками) воинских частей,

соединений, учреждений и военно-учебных заведений, начальниками, их заместителями по медицинской части, старшими и дежурными врачами госпиталей, санаториев и других военно-лечебных учреждений», утверждена Минюстом СССР по согласованию с Минобороны СССР 15 марта 1974 года.

#### Литература:

8. Амиров М. Наследование имущественных прав в связи с участием наследодателя в хозяйственных обществах//Законность, 2006. – № 10. – С. 33-35.
9. Барщевский М.Ю. Наследственное право. М., 2006. – 580 с.
10. Бахмуткина К.Ю. о праве наследования граждан// Юридический вестник, 2008. – №3. – С. 12-16.
11. Белов В.А. Круг наследников по закону//Вестник Московского Государственного Университета. – Сер. 5 – Право, 2002. – №1. – С. 57.
12. Братусь С.Н. Предмет и система советского гражданского права. М., 1963. – 69 с.
13. Булаевский Б.А. Наследственное право. М., 2005. – С. 77-114.
14. Власов Ю.Н., Калинин В.В. Наследственное право.- 3-е издание. М., 2007. – С. 8.
15. Волкова Н.А. Наследственное право. М., 2007. – С. 25.
16. Гордон М.В. Наследование по закону и по завещанию. М., 2005. – С. 12-22.
17. Гражданское право: Учебник. В 2 т./Отв.ред. Е.А. Суханов. М., 2008. – Т.1. – 480 с.
18. Гражданское право: Учебник/Под ред. А.В. Меляева. М.: Норма, 2005. – 451 с.
19. Гришаев С.П. Наследственное право. М., 2004. – 512 с.



20. Гришаев С.П. Наследственное право. М., 2006. – 321 с.
21. Грось А.А. Наследование жилого помещения, находящегося в общей совместной собственности// Российская юстиция, 2002. – №11. – С. 27-29.
22. Гуев А.Н. Гражданское право. М.: Проспект, 2004. – С.34-39.
23. Гушин В.В. Наследственное право. Учебное пособие. М., 2002. – 316 с.
24. Данилов Е.П. Наследование по закону и по завещанию. М., 2004. – 254 с.
25. Делигачев А.Б. Наследственное право в проекте третьей части Гражданского кодекса Российской Федерации// Российская юстиция, 2004. – №12. – С. 12-17.
26. Долинская В.В. Наследственное право. М., 2004. – С. 253.
27. Зайцева Т.И., Крашенинников П.В. Наследственное право: Комментарий законодательства и практика его применения. – 4-е издание., перераб. и доп. М.: Статут, 2007. – 582 с.
28. Захарова И.А. Особенности наследования пережившего супруга//Адвокат, 2000. – №6. – С. 43.
29. Калпин А.М. Наследование по завещанию//Вестник Московского Государственного Университета. – Сер. 5 – Право, 2002. – №7. – С. 23-29.
30. Коршунова М.Н. Наследственное право. М.: Эксмо, 2008. – 80 с.
31. Маковский А.Л. Как лучше гарантировать наследование// Адвокат, 2008. – №1/2. – С. 20-25.
32. Максимович Л.А. Наследование по закону//Закон, 2002. – №2. – С. 112.
33. Мейер Д.И. Русское гражданское право. М.: Издательство «Статут», 2006. – С. 7.

- 34.Методика оформления наследственных прав на квартиры, находящиеся в совместной собственности//Нотариальный вестник, 2003. – №4. – С. 23-29.
- 35.Методические рекомендации по оформлению наследственных прав на квартиры, находящиеся в совместной собственности граждан// Российская юстиция, 2007. – №4. – С. 33-35.
- 36.Михалева Т.Н. Как правильно вступить в наследство: практические рекомендации юриста. М., 2006. 11 с.
- 37.Немков А.М. Очерки истории наследственного права. Воронеж, 1979. – С. 12.
- 38.Никитюк П.С. Наследственное право. М., 2007. – С. 211.
- 39.Никифоров А.В. Наследственное право России: Учебное пособие для вузов. М., 2008. – С. 30-125.
- 40.Петренко Л.Ю. Доверенность и завещание// Вестник РАН, 2004. – №6. – С. 65-69.
- 41.Победоносцев К.П. Курс гражданского права. М., 2007. – С. 129.
- 42.Покровский И.А. Наследственное право. М., 2007. – 225 с.
- 43.Пыхтин С.А. Действие во времени норм о наследовании//Законность, 2002. – №2. – С. 12.
- 44.Резникова Е.В. Наследственное право РФ// Юридически вестник, 2004. – № 4. – С. 20.
- 45.Рубанов А.А. Наследство в международном частном праве. М., 2005. – 431 с.
- 46.Сергеев А.П., Толстой Ю.К., Елисеев И.В. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части третьей (постатейный). М.: Проспект, 2002.- С. 14.
- 47.Синайский В.И. Русское гражданское право. М., 2007. – 546 с.
- 48.Смоленский М.Б. Наследственное право. Ростов-на-Дону, 2007. – С. 33-63.

49. Сосинатрова Н.А. Особенности наследования жилых помещений//Российская юстиция, 2002. – №8. – С. 13-15.
50. Ст. 1010-1103, т. X, ч. I Свода законов Российской империи//Собрание узаконений и распоряжений рабочего и крестьянского Правительства РСФСР, 1922. – №36. – Ст. 423.
51. Суханов Е.А. Наследственное право. М., 2005. – 564 с.
52. Телюкина М.В. Комментарий к разделу V Гражданского кодекса Российской Федерации//Законодательство и экономика, 2002. – №8. – С. 42.
53. Толстой Ю.К. Наследственное право. М.: Проспект, 2006. – С. 187.
54. Храмцов К.В. Обеспечение свободы завещания наследодателя//Российская юстиция, 2004. – №11. – С. 6-8.
55. Челига Т.Д. К вопросу о праве завещать// Вестник Московского Государственного Университета, 2003. – №2. – С. 15.
56. Шушкевич Б.А. Наследственное право Российской Федерации. Тюмень, 1998.- С 48-65.
57. Эйдинова Э.Б. Наследование по закону и завещанию. М., 2003. – С. 29-43.
58. Ярошенко К.Б. Новое законодательство о наследовании//Хозяйство и право, 2002. – №2. – С. 20-39.
59. Ярошенко К.Б. Порядок наследования имущества//Вестник Московского Государственного Университета. – Сер. 5, 2002. – №4. – С. 7.
60. Ятрушев Б.В, Завещание и доверенность//Вестник Московского Государственного Университета, 2002. –№ 5. – С. 6-11.

## Приложение 1

Таблица 1.

Осуществление наследования (ст. 1111 ГК РФ).

Осуществление наследования	
По завещанию	По закону
Приоритет перед наследованием по закону, о чем свидетельствует расположение глав в ГК РФ, а также количество самих статей	Если не изменено завещанием; в иных случаях, установленных ГК РФ.

Таблица 2

Принцип свободы завещания (ст. 1119 ГК РФ).

Принцип свободы завещания		
Выражение	Содержание	Ограничение
<p>гражданину</p> <p>предоставлено право</p> <p>«по своему усмотрению» путем свободного волеизъявления совершать завещание. Подтверждается и тем, что гражданин не обязан сообщать кому-либо:</p> <ul style="list-style-type: none"> <li>- о факте совершения завещания;</li> <li>- о содержании завещания;</li> <li>- об изменении или отмене завещания.</li> </ul>	<p>Выражено путем указания перечня прав завещателя:</p> <ul style="list-style-type: none"> <li>- завещать имущество любым лицам;</li> <li>- любым образом определить доли наследников в наследстве;</li> <li>- лишить наследства одного, нескольких или всех наследников по закону, не указывая причин такого лишения;</li> <li>- включить в завещание иные распоряжения, предусмотренные правилами ГК о наследовании;</li> <li>- отменить совершенное завещание;</li> <li>- изменить совершенное завещание. Перечень не является исчерпывающим. В нем указаны основные права завещателя</li> </ul>	<p>Обязательный наследник не может быть лишен завещателем причитающейся ему по закону обязательной доли (ст. 1122 ГК).</p>

Таблица 3

Условия совершения завещания

Условия совершения завещания	
Дееспособность завещателя	Личный характер завещания
Совершается гражданином, обладающим в полном объеме дееспособностью (признаваемой государством способностью своими действиями самостоятельно приобретать, иметь и осуществлять субъективные гражданские права и обязанности)	<ul style="list-style-type: none"> <li>- запрещение его совершения через представителя;</li> <li>- личное участие завещателя в совершении завещания (личная явка к нотариусу)</li> </ul>
Исключение множественности лиц	<p>Не могут совершаться:</p> <ul style="list-style-type: none"> <li>- совместные завещания (от имени нескольких лиц);</li> <li>- взаимные завещания (друг другу)</li> </ul>

Завещание  
(с подназначением наследника)

— \_\_\_\_\_  
(место и дата совершения завещания прописью)

Я, гр. \_\_\_\_\_, проживающий (ая) по адресу:  
(Ф.И.О.) \_\_\_\_\_,

настоящим

завещанием делаю следующее распоряжение:

1. Из принадлежащего мне имущества: \_\_\_\_\_

—, \_\_\_\_\_  
(наименование имущества, количество)  
находящегося \_\_\_\_\_ по \_\_\_\_\_ адресу:

я завещаю гр. \_\_\_\_\_, а в случае  
(Ф.И.О., дата рождения)

его (ее) смерти ранее моей или одновременно со мной либо после открытия наследства, не успев его принять, либо если он (она) не примет наследство по другим причинам или откажется от него, либо не будет иметь права наследовать или будет отстранен от наследования как недостойный, гр.

\_\_\_\_\_  
(Ф.И.О., дата рождения)

2. Содержание ст. 1149 Гражданского кодекса РФ мне нотариусом разъяснено.

3. Экземпляр завещания хранится в делах нотариуса

— \_\_\_\_\_  
(фамилия, имя, отчество прописью, подпись)

«\_\_» \_\_\_\_\_ года, я, \_\_\_\_\_, нотариус,





Завещание

(с завещательным возложением на наследника)

\_\_\_\_\_  
(место и дата составления завещания прописью)  
Я, гражданин \_\_\_\_\_,  
(Ф.И.О. завещателя)

проживающий по адресу: \_\_\_\_\_

настоящим завещанием делаю следующие распоряжения:

1. Я завещаю все имущество, которое будет принадлежать мне по праву собственности на день моей смерти, следующему лицу: \_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_  
(Ф.И.О., дата рождения)

2. С момента принятия наследства к наследнику переходят все полномочия, предоставленные законом собственнику имущества.

3. Я возлагаю на наследника по настоящему завещанию

\_\_\_\_\_  
(Ф.И.О. наследника)

обязанность по содержанию принадлежащих мне домашних животных \_\_\_\_\_, а также осуществлению необходимого надзора и ухода за ними в течение их жизни.

4. Содержание ст. 1149 Гражданского кодекса РФ мне разъяснено.

5. Экземпляр завещания хранится в делах нотариуса

\_\_\_\_\_ по адресу: \_\_\_\_\_

и экземпляр выдается завещателю

\_\_\_\_\_  
(Ф.И.О. завещателя)