

НАРОДНЫЙ ЮРИСТ

Защити  
себя  
сам

# Имущественные отношения супругов и наследование

под редакцией А.В. Сутягина

- Режимы использования имущества •
- Совместная и личная собственность супругов •
- Брачный договор, плюсы и минусы •
- Раздел имущества по брачному договору •
- Наследование имущества супругами •
- Обязательные наследники •



# ИМУЩЕСТВЕННЫЕ ОТНОШЕНИЯ СУПРУГОВ И НАСЛЕДОВАНИЕ

Под редакцией  
А.В. СУТЯГИНА

## Глава 1. СОБСТВЕННОСТЬ СУПРУГОВ

Вступая в брак, супруги образуют совместное хозяйство. Разумеется, его ведение связано с пользованием определенным имуществом, которое могло принадлежать им до вступления в брак или приобретено в браке. От способа, времени приобретения и от целей его использования может зависеть его судьба в случае развода и раздела имущества.

Семейный кодекс установил два режима использования имущества супругами:  
законный режим;  
договорной режим.

Выбор того или иного режима законом не регламентирован и зависит только от супругов. Однако Семейный кодекс отдает приоритет договорному режиму, поскольку законный режим действует только в том случае, если не заключен брачный договор. Это и понятно, ведь брачный договор дает возможность супругам определить свои имущественные правоотношения по своему усмотрению, исходя из своих конкретных обстоятельств.

Если брачный договор не заключен, у супругов по отношению к их имуществу, нажитому в браке, действует законный (легальный) режим имущества. Он выражается в следующем. Супруги имеют право общей совместной собственности на все имущество, нажитое в зарегистрированном браке. Наряду с общим имуществом, у каждого из супругов есть право собственности на свое имущество, личную собственность.

### 1.1. Совместно нажитое имущество

Совместно нажитым имуществом супруги пользуются и распоряжаются в законном режиме. Для определения имущества как совместной собственности важную роль играет определение времени и источников приобретения такого имущества. Практически во всех правовых системах мира различается имущество, принадлежавшее каждому из супругов до вступления в брак (приданое или добрачное имущество), и имущество, приобретенное ими в период брака. То есть добрачное имущество, в отличие от нажитого в период брака, остается в собственности того, которому оно принадлежало до брака.

Если супруги являются членами крестьянского (фермерского) хозяйства, то они наряду с другими членами этого хозяйства имеют на праве совместной собственности (если законом или договором между ними не определен иной правовой режим) имущество, обеспечивающее сельскохозяйственное производство. К такому имуществу относятся плоды, продукция и доходы, полученные в результате хозяйственной деятельности. Правомочие пользования имуществом осуществляется по взаимному согласию всех членов хозяйства. Правомочие распоряжения имуществом осуществляет глава хозяйства либо иное лицо по доверенности.

Права супругов владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом, которое является совместной собственностью членов крестьянского (фермерского) хозяйства, определяются не нормами семейного законодательства, а статьями 257 и 258 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Эти объекты перечислены в ст. 257 ГК. К ним, в частности, относятся: предоставленный в собственность этому хозяйству или приобретенный земельный участок, насаждения, хозяйственные и иные постройки, мелиоративные и другие сооружения, продуктивный и рабочий скот, птица, сельскохозяйственная и иная техника и оборудование, транспортные средства, инвентарь и другое имущество, приобретенные для хозяйства на общие средства его членов.

Помимо совместной собственности членов крестьянского (фермерского) хозяйства супруги, являющиеся членами такого хозяйства, могут иметь свою общую собственность (супругов) на вещи, приобретенные для семьи, денежные вклады и другие объекты. В зависимости от вида и назначения имущества, источника его приобретения у членов крестьянского (фермерского) хозяйства - супругов - могут быть разные права на принадлежащее им имущество.

В соответствии со ст. 36 Семейного кодекса каждый из супругов (в т.ч. членов крестьянского или фермерского хозяйства) может иметь в своей собственности вещи, например, полученные по наследству, вещи индивидуального пользования и другие.

### 1.1.1. Совместная собственность супругов

По действующему законодательству, если супруги не заключили брачный договор, они используют в семейных отношениях установленный статьями 33 и 34 Семейного кодекса режим общей совместной собственности по отношению ко всему имуществу, нажитому в период зарегистрированного брака. Вот как определяет закон совместное имущество: "Имущество, нажитое супругами во время брака, является их совместной собственностью, если договором между ними не установлен иной режим этого имущества" (п. 1 ст. 256 ГК РФ).

Имущество супругов состоит из имущества, нажитого ими во время брака (совместной собственности), и имущества каждого из супругов (добрачного имущества или приданого). Режим общей совместной собственности - это порядок, установленный непосредственно в законе в отношении имущества супругов и действующий при отсутствии брачного договора.

Режим совместной собственности, то есть законный режим, означает, что супруги имеют равные права по владению, пользованию и распоряжению этим имуществом. Участники общей совместной собственности, т.е. супруги, сообща владеют и пользуются общим имуществом. Распоряжение совместной собственностью осуществляется по общему согласию супругов независимо от того, кем из участников совершается сделка.

Если супруги в период брака временно проживали отдельно, это не меняет законного режима их имущества. В отличие от этого гражданский брак, т.е. фактическая совместная жизнь без регистрации брака в установленном Законом порядке в органах загса, не создает совместной собственности на имущество. В подобных случаях имущественные отношения лиц, связанных совместным проживанием, могут регулироваться не семейным, а только гражданским законодательством.

Имущество, нажитое супругами во время брака, представлено достаточно широким перечнем. Вот основные объекты совместной собственности супругов:

- денежные доходы и иные выплаты, полученные каждым супругом в результате его трудовой, предпринимательской, интеллектуальной деятельности;
- пенсии, пособия, иные материальные выплаты;
- ценные бумаги, паи, вклады, внесенные в кредитные учреждения или иные коммерческие организации;
- движимое и недвижимое имущество, приобретенное за счет общих доходов супругов.

Обратите внимание: если один из супругов приобретает имущество на свое имя, другой супруг тоже получает право собственности на данную вещь.

Если одним из супругов во время брака была куплена и зарегистрирована на свое имя недвижимость, то возникает совместная собственность супругов на это жилое помещение или иной объект недвижимости (яхты, самолеты, предприятия и пр.).

Если речь идет о ценных бумагах, паях, вкладах, долях в капитале кредитных учреждений и других коммерческих организаций, не имеет значения, на имя кого или кем из супругов были внесены денежные средства или приобретены указанные объекты имущества. Когда совместным имуществом являются лотерейные билеты, то выигрыши по ним также будут относиться к совместной собственности.

Традиционно право на общее имущество супругов принадлежит также супругу, который в период брака вел домашнее хозяйство, ухаживал за детьми или по другим уважительным причинам (болезнь, служба в армии и пр.) не имел самостоятельного дохода.

Порядок владения, пользования и распоряжения общим имуществом супругов установлен статьей 35 Семейного кодекса РФ.

Согласно закону все правомочия собственника общего имущества супругов осуществляются по обоюдному согласию супругов. Так происходит потому, что владение, пользование и распоряжение совместной собственностью признается за супругами в одинаковом объеме и на равных основаниях. При отсутствии согласия одного из супругов с пользованием или распоряжением общим имуществом другой супруг может обратиться в суд за разрешением такого спора.

В обычной практике, если один из супругов совершает сделку по распоряжению совместной собственностью, предполагается, что он действует с согласия другого супруга (п. 2 ст. 253 ГК) и не требует какого-либо юридического оформления. То есть для совершения сделок с движимым имуществом супруги не нуждаются в нотариально оформленной доверенности. Однако пункт 2 статьи 35 Семейного кодекса устанавливает, что такая сделка может быть признана недействительной по требованию заинтересованного супруга (чьи права при этом были нарушены). Для этого супруг, пытающийся оспорить законность сделки, должен доказать, что совершивший ее супруг знал или должен был знать о несогласии своей половины. Такого требования статьи 253 Гражданского кодекса. Таким образом, сделка будет оспоримой на основании пункта 2 статьи 35 Семейного кодекса и статьи 174 Гражданского кодекса.

Для совершения сделок с недвижимым имуществом и сделок, требующих нотариального удостоверения, установлены особые правила. К недвижимому имуществу, в частности, относятся: квартиры, дома, земельные участки, предприятия, яхты, авиалайнеры и пр. В соответствии с нормами семейного и гражданского законодательства сделки с недвижимостью могут быть совершены одним супругом только после получения нотариально удостоверенного согласия другого супруга на распоряжение имуществом. Если согласия супруга получено не было, то сделка признается недействительной. Кроме того, сделки в отношении данных объектов требуют государственной регистрации. А при совершении сделки по распоряжению приватизированным жилым помещением, в котором проживают несовершеннолетние дети, необходимо также получить согласие органов опеки и попечительства.

Тем не менее сделка может быть удостоверена и без согласия другого супруга, если ее объектом является имущество, которое составляет собственность только одного из супругов, или если вследствие длительного отсутствия другого супруга и неизвестности его места нахождения он был признан судом безвестно отсутствующим.

Имейте в виду: иск о признании сделки недействительной (оспоримой) можно предъявить в течение года с того дня, когда истец узнал или должен был узнать об обстоятельствах, являющихся основанием для признания сделки недействительной.

### 1.1.2. Личная собственность супругов

Законом, а именно статьей 36 Семейного кодекса, установлен перечень оснований, позволяющих ограничить личное имущество каждого из супругов от их совместной собственности. В первую очередь к имуществу каждого из супругов следует отнести имущество, принадлежащее каждому из супругов до вступления в брак, а также приобретенное каждым из супругов во время брака, но на средства, принадлежавшие ему до брака.

Кроме того, собственностью каждого из супругов является имущество, полученное одним из них во время брака в дар, в порядке наследования или по иным безвозмездным сделкам.

При этом желательно иметь документы, подтверждающие право собственности, например нотариально оформленный договор дарения или свидетельство о праве на наследство, которое также при необходимости выведет имущество из-под раздела.

Помимо дарения и наследования как традиционных оснований принадлежности имущества, полученного каждым из супругов во время брака, Семейным кодексом предусмотрено новое основание - иные безвозмездные сделки.

Появление такого основания связано с изменением экономического уклада в стране, и в первую очередь с процессом разгосударствления собственности, правовыми формами которого являются акционирование предприятий и приватизация жилья.

Так, в результате акционирования предприятия его работники безвозмездно получают акции и становятся его собственниками, а в результате приватизации жилья жилое помещение (квартира, комната) бесплатно передается государством в собственность граждан. В обоих случаях имеет место приобретение имущества по безвозмездным сделкам.

Таким образом, и акционирование, и приватизация жилья - такие же безвозмездные сделки, как дарение или наследование по завещанию.

Согласно нормам Гражданского кодекса РФ дарение, сопровождаемое передачей дара одаряемому, может быть совершено устно. Передача дара осуществляется как непосредственно его вручением, так и при помощи символической передачи (вручение ключей и т.п.) либо вручения правоустанавливающих документов (п. 1 ст. 574 ГК РФ).

Для того чтобы подаренную вещь можно было отнести именно к собственности одного из супругов, необходимо, чтобы дар был сделан конкретно в пользу этого супруга, а не в пользу обоих.

Тем не менее определить, кому был сделан тот или иной подарок, порой бывает непросто. Но при отсутствии доказательств того, что договор дарения был совершен в пользу только одного супруга, имущество, полученное в дар, должно быть отнесено к совместной собственности. Следовательно, бремя доказывания того, что имущество было передано в дар лично ему, лежит на заинтересованном супруге. Еще во времена действия КоБС в п. 7 Постановления Пленума Верховного Суда РСФСР от 23 апреля 1985 г. сказано, что при отсутствии доказательств того, что договор дарения совершен в пользу только одного супруга, имущество, полученное в дар, должно быть отнесено к совместной собственности.

Следует также учесть, что при определении одаряемого также учитывается хозяйственное назначение подаренного имущества. К примеру, если в дар были получены предметы домашней обстановки, посуда и т.п., то есть основания полагать, что эти вещи предназначались дарителем обоим супругам и, следовательно, являются их совместной собственностью. Если же в дар были получены вещи индивидуального пользования (наручные часы, украшения и т.п.), то они являются собственностью того из супругов, который ими пользовался.

В соответствии с п. 1 настоящей статьи вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и др.), хотя и приобретенные во время брака за счет общих средств супругов, признаются собственностью того супруга, который ими пользовался. Таким образом, предметы личного потребления, будь то одежда, обувь, часы и т.п., приобретенные в браке, входят в собственность каждого из супругов.

Исключением из этого правила являются драгоценности и другие предметы роскоши, которые отнесены законом к совместной собственности супругов, несмотря на то, что они также принадлежат к вещам индивидуального пользования. Даже если предмет роскоши потребляется лишь одним супругом, он имеет режим общей, а не личной собственности, и, соответственно, получая свою долю имущества при разделе после развода, супруг, пользующийся предметом роскоши, должен будет отдать половину стоимости этого имущества своему супругу.

Очевидно возникает вопрос, что считать предметами роскоши. Драгоценности и другие вещи, скажем, очень дорогой мобильный телефон с инкрустацией драгоценными камнями. Тем не менее закон не дает никаких ориентиров отношения конкретной вещи к предметам роскоши. В силу этого судья, решая, отнести данную вещь к предметам роскоши или нет, должен исходить из общего уровня материальной обеспеченности конкретной семьи. Например, в семье, где один из супругов имеет несколько эксклюзивных моделей сотовых телефонов, инкрустированных драгоценными камнями: вряд ли можно считать, что какой-то из них - предмет роскоши. Это его индивидуальный предмет потребления. А если семья низкого достатка, и супруги на достаточно хороший телефон копили деньги не один месяц, то это предмет роскоши.

Также надо учитывать, что каждому из супругов принадлежит право собственности на новую вещь, изготовленную или созданную им для себя с соблюдением закона и иных правовых актов.

Необходимо иметь в виду, что при определенных условиях собственность каждого из супругов может быть признана их совместной собственностью. Основанием для этого служит статья 256 Гражданского кодекса РФ, которой установлено, что собственность каждого супруга становится общей совместной собственностью при условии, если в период брака за счет общего имущества супругов или имущества каждого из супругов либо труда одного из них были произведены вложения, значительно увеличивающие стоимость этого имущества, - капитальный ремонт, реконструкция, переоборудование и др.

Это правило может быть применено к любому имуществу, однако в судебной практике оно используется лишь по отношению к вещам длительного совместного пользования супругов. Например, к домам, дачам, автомашинам, дорогостоящим приборам и оборудованию длительного пользования, а также к предприятиям.

Обратите внимание: одним из условий перехода личного имущества в совместную собственность в статье 37 Семейного кодекса РФ указан труд одного из супругов. И хотя в Гражданском кодексе РФ об этом ничего не сказано, нужно признать, что данная норма справедлива, поскольку во многих случаях первоначальная стоимость имущества значительно увеличивается именно благодаря вложенному одним из супругов труду, а не в связи с его материальными затратами. Например, у жены до брака был небольшой загородный дом. В браке супруги провели его капитальный ремонт, включающий в себя прокладку магистрального газа, надстройку еще одного этажа, обкладку дома кирпичом. При этом работы проводились в основном силами мужа и частично нанятыми работниками. В таких условиях очевидно, что этот дом станет их общей совместной собственностью.

Момент, с которого произошла трансформация права собственности, определяется судом исходя из изменений, которые произошли с данным конкретным предметом в связи с капитальным ремонтом, переоборудованием и т.п., а также теми вложениями другого супруга, вследствие которых стоимость этого имущества увеличилась.

## 1.2. Договорной режим пользования имуществом

### 1.2.1. Понятие брачного договора

Брачным договором признается соглашение лиц, вступающих в брак, или соглашение супругов, определяющее имущественные права и обязанности супругов в браке и (или) в случае его расторжения.

Брачный договор может быть заключен как до государственной регистрации заключения брака, так и в любое время в период брака. Договор, заключенный до государственной регистрации заключения брака, вступает в силу со дня государственной регистрации заключения брака.

Субъектами брачного договора могут быть только супруги или лица, подавшие заявление о заключении брака в орган записи актов гражданского состояния. Последнее следует из формулировки "лица, вступающие в брак". Таким образом, период времени между заключением

брачного договора и заключением брака невелик, т.к. ограничен моментом подачи заявления о заключении брака и его регистрацией.

Как гласит пункт 2 статьи 43 Семейного кодекса РФ, по требованию одного из супругов брачный договор может быть изменен или расторгнут по решению суда по основаниям и в порядке, которые установлены Гражданским кодексом для изменения и расторжения договора. То есть если брачный договор был заключен после одного заявления в органы загс, а брак был заключен значительно позднее после подачи другого заявления, супруг, решивший, что его интересы ущемлены, может требовать изменения или расторжения брачного договора в связи с существенным изменением обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора (ст. 451 ГК РФ).

Брачный договор заключается в письменной форме и подлежит нотариальному удостоверению. Это означает, что несоблюдение нотариальной формы брачного договора влечет его ничтожность (п. 1 ст. 165 ГК РФ).

Из этого правила есть исключение, связанное с историей развития семейного права в России. Впервые возможность изменения режима имущества супругов путем заключения договора была предоставлена супругам Гражданским кодексом РФ от 30 ноября 1994 года. Однако Кодекс никак не регулировал заключение такого договора. Семейный кодекс же, который и регламентировал заключение брачных договоров, включая обязательность их нотариального заверения, вступил в силу более чем год спустя, 1 марта 1996 года. То есть в течение этого периода времени супруги могли на законных основаниях заключать брачные договоры без нотариального заверения.

Кроме того, на них не распространяется ряд ограничений, введенных для брачных договоров Семейным кодексом с 1 марта 1996 года. Например, нельзя включать в договор условия, которые ограничивают право нетрудоспособного нуждающегося супруга на получение содержания или ставят одного из супругов в крайне неблагоприятное положение, или противоречат основным началам семейного законодательства.

В данном случае защита нуждающегося супруга будет основываться на общих нормах Гражданского кодекса, устанавливающих недействительность сделок, совершенных с целью, заведомо противной основам нравственности (ст. 169 ГК РФ).

За удостоверение брачного договора нотариусом лица, заключающие договор, обязаны заплатить государственную пошлину в размере и порядке, устанавливаемых Налоговым кодексом. На сегодняшний день это 500 рублей (подп. 10 п. 1 ст. 333.24 НК РФ). Государственная пошлина уплачивается лицами, вступающими в брак, или супругами в равных долях (п. 2 ст. 333.18 НК) до обращения к нотариусу (подп. 3 п. 1 ст. 333.18 НК РФ).

Государственная пошлина уплачивается в наличной или безналичной форме. Факт уплаты государственной пошлины плательщиком в безналичной форме подтверждается платежным поручением с отметкой банка о его исполнении.

Факт уплаты государственной пошлины плательщиком в наличной форме подтверждается либо квитанцией установленной формы, выдаваемой плательщику банком, либо квитанцией, выдаваемой плательщику должностным лицом или кассой органа, которым производилась оплата, по форме, установленной федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным по контролю и надзору в области налогов и сборов.

Брачный договор фиксирует заключение гражданско-правовой сделки, которая является консенсуальной и двусторонней.

### 1.2.2. Условия брачного контракта

Семейный кодекс предоставляет большую свободу для включения в брачный договор различных условий. От количества условий будет зависеть объем договора. Однако существует определенный набор правил, которые нужно соблюдать при составлении брачного договора.

Если брачный договор заключается уже после вступления в брак, в нем рекомендуется указать не только имущество, находящееся в собственности каждого из супругов, но и имущество, которое является совместной собственностью. Необходимо перечислить недвижимое и движимое имущество. При этом желательно указывать стоимость вещи с учетом ее естественного износа, либо цену ее покупки с указанием даты приобретения и текущего состояния. Если вещь имеет индивидуальное обозначение или нумерацию, то такие реквизиты тоже нужно указать.

Для какого-то из видов имущества брачным договором может быть избран режим совместной или долевой собственности. В этом случае необходимо указать порядок распоряжения этим имуществом, т.е. какими полномочиями обладают супруги по заключению гражданско-правовых сделок с ним, в каких случаях необходимо согласие второго супруга, а в каких можно обойтись без такового. Например, супруги могут определить для объектов недвижимости режим раздельной собственности, а для автомобиля - режим совместной собственности, предоставив

при этом право заключать сделки в отношении этого имущества одному из супругов без согласия второго.

Для того чтобы определить, какие условия необходимо включить в брачный договор, нужно обратить внимание на то, с какой целью он заключается.

Если брачный договор заключают молодые люди, собирающиеся вступить в брак, условия этого договора должны максимально упростить определение судьбы имущества, которое будет приобретено этими лицами в будущем. Следует прописать порядок распределения приобретаемого супругами имущества в личную или общую собственность. При этом нужно исходить в первую очередь из видовой принадлежности этого имущества.

Если оба супруга работают и имеют стабильный и существенный заработок, то необходимо определить порядок распределения получаемых ими доходов. Важно предусмотреть перераспределение доходов в случае рождения ребенка, указав период времени, на который такое перераспределение будет действовать.

Если при создании семьи предполагается, что один из супругов будет вести домашнее хозяйство, при этом не работая или зарабатывая существенно меньше второго супруга, следует указать, на какую часть доходов второго супруга он может претендовать.

Помимо судьбы имущества, которое будет приобретено в будущем, в брачном контракте молодоженов следует перечислить имущество, которое у них имеется на момент заключения брака, а также определить судьбу имущества, которое может быть подарено им на свадьбе.

В соответствии с нормами Семейного кодекса имущество, приобретенное до брака, является собственностью того супруга, кто его приобрел, и по идее включать его в брачный договор необязательно. Но для того чтобы избежать недоразумений в будущем (споров о том, было ли имущество приобретено в период брака или до его заключения), стоит все-таки наиболее ценные вещи перечислить в договоре как раздельную собственность супругов.

Одним из способов приобретения имущества, в результате которого оно поступает в собственность одного из супругов, является дарение. Остановимся на нем подробнее. Дарение тех или иных вещей на свадьбе производится обычно в устной форме и адресуется обоим супругам. Однако здесь есть несколько нюансов.

Подарок вручают либо родственники супругов, либо их друзья, либо друзья родственников. И, несмотря на то, что на словах подарок делается семье, целью дарящего чаще всего является сделать подарок родственнику или другу. В том случае, если брак в скором времени распадается (а такие случаи, к сожалению, нередки), родственники и друзья каждого из супругов часто заявляют, что сделанные ими подарки должны принадлежать только тому из супругов, чьими близкими эти подарки были сделаны. Из-за того, что подход к определению принадлежности свадебных подарков у сторон обычно разный, на этой почве часто возникают серьезные конфликты.

Дарение недвижимых вещей, так или иначе, впоследствии оформляется в письменной форме и регистрируется в государственном органе. То есть сделанное в устной форме заявление о дарении недвижимости не имеет юридической силы. Надлежащее оформление договора дарения производится не за свадебным столом, когда дарящий стремится сделать эффектный жест перед гостями, а в куда более спокойных условиях. Поэтому чаще всего в договоре дарения в качестве одаряемого обычно указывают одного из супругов (того, чьим родственником является молодожен). То есть фактически единоличным собственником объекта недвижимости становится только один супруг, а не оба, как это могло быть заявлено на свадьбе, когда принято преподносить ключи от квартир. Это также часто бывает причиной серьезных конфликтов даже в тех случаях, когда брак не распадается.

Дело в том, что обычно родственники молодоженов до свадьбы договариваются в устной форме о том, какая из сторон предоставит семье жилье, а какая понесет иные расходы, чаще всего - возьмет на себя организацию свадьбы и устройство быта новообразованной семьи. Расходы второй стороны обычно сопоставимы со стоимостью предоставляемого жилища, но при этом их гораздо сложнее отнести на преподнесение в дар того или иного имущества молодоженам. Когда выясняется, что одна сторона сделала все необходимое для благополучия обоих супругов, а вторая - одарила только одного, возникают нешуточные конфликты.

Для того чтобы избежать всех подобных ситуаций, нужно грамотно подготовить и заключить брачный договор, благо органы ЗАГС регистрируют брак спустя определенное время после подачи заявления о заключении брака. В таких случаях целесообразно участие в заключении брачного договора родителей и иных родственников молодоженов, принимающих участие в материальном обустройстве будущей семьи. Это позволит заранее разрешить все щекотливые вопросы, затронуть которые сами молодожены, может быть, и не будут в состоянии, стремясь быть обвиненными в излишней меркантильности.

В том случае, если брачный договор заключают самостоятельные люди, уже прожившие некоторое время в браке, следует в первую очередь решить судьбу уже нажитого имущества. Уровень доходов у супругов обычно разный, при этом супруг (обычно жена), имеющий меньший

доход, чаще всего занимается ведением домашнего хозяйства и воспитанием детей. При этом оценка вклада в общее семейное дело у супругов часто не совпадает. Поэтому до заключения брачного договора супругам следует прийти к согласию по поводу того, чей вклад в создание семейного очага более весом.

Причиной заключения брачного договора лицами, уже находящимися в браке, нередко бывают случаи, когда семья планирует совершение значительной покупки, чаще всего недвижимости. В заключаемом договоре супруги стремятся оговорить то, в чью собственность поступит приобретаемое имущество. При заключении таких договоров нередко допускается одна ошибка: в договоре просто оговаривается, что приобретенная вещь будет принадлежать одному из супругов, и при этом никак не указывается на имущественное положение супругов в целом. Впоследствии, если возникает спор о разделе имущества, второй супруг может на основании пункта 2 статьи 44 Семейного кодекса РФ потребовать в суде признать брачный договор недействительным полностью или частично на том основании, что условия договора ставят этого супруга в крайне неблагоприятное положение. Дело в том, что к тому моменту, когда брак будет распадаться, у первого супруга может не остаться никаких доказательств того, что на самом деле второй супруг получил взамен потери права доли в приобретаемом имуществе те или иные компенсации.

Для тех, кто решил урегулировать свои имущественные отношения в браке в полной мере, стоит определить не только режим собственности для уже нажитого имущества, но и определить условия пользования этим имуществом как в браке, так, возможно, и после прекращения брака.

В том случае, если супруги заключают брачный договор уже в ожидании развода, то в этот документ следует включить условия о полном разделе совместно нажитого имущества, обо всех правах и обременениях, а также об исполнении супругами обязательств по гражданско-правовым сделкам, совершенным супругами вместе или по отдельности в период брака.

### 1.2.3. Определение судьбы движимого имущества

Вещи, не относящиеся к недвижимости, включая деньги и ценные бумаги, признаются движимым имуществом. Так сказано в пункте 2 статьи 130 Гражданского кодекса РФ.

Определение судьбы движимого имущества в брачном договоре является простым и одновременно сложным вопросом. С одной стороны, стоимость движимого имущества обычно не так высока (исключение составляют ценные бумаги, о которых подробнее будет рассказано ниже), если сравнивать ее со стоимостью недвижимости. Но, с другой стороны, нередко бывает так, что недвижимое имущество было приобретено супругами до заключения брака или получено по безвозмездным сделкам, и самой существенной проблемой является определение судьбы именно движимого имущества, тем более, если стоимость его существенна.

Сложности здесь добавляет также то обстоятельство, что большая часть движимого имущества имеет свойство в течение весьма ограниченных сроков изнашиваться, приходить в негодность, терять первоначальные свойства и т.д.

Более или менее просто можно распорядиться судьбой транспортных средств, т.к. все они состоят на учете в ГАИ, подлежат обязательному страхованию, да и износ и уменьшение их стоимости - обычно процесс достаточно длительный (если не считать возможных аварий).

Остановиться подробнее, пожалуй, стоит на таком специфическом предмете, как проданный по доверенности автомобиль, т.е. когда договор купли-продажи не составлялся, а машина передавалась покупателю во владение на основании доверенности. В свое время такая форма продажи автомобилей, если это можно так назвать, была весьма распространена. Юридически собственником автомобиля оставался прежний хозяин, фактически же автомобилем владел и пользовался другой человек. В том случае, если кем-либо из супругов совершалась подобная сделка, стоит указать на то, что данный предмет выбыл из владения супругов на неопределенное время и не может учитываться при разделе имущества в случае расторжения брака. Можно применить и другие формулировки либо другие условия, важно только, чтобы имелось указание на то, что право собственности на данный автомобиль не представляет собой никакой ценности. Для чего это нужно?

Конечно, когда супруги мирно разводятся, никто о проданном по доверенности автомобиле не вспомнит, а вот когда начинаются споры... Бывает всякое, при разделе имущества в суде один из супругов может заявить, что данный автомобиль находится в распоряжении второго супруга. И если транспортное средство зарегистрировано в ГАИ именно на второго супруга и данный факт будет установлен судом, то вполне вероятно, что суд учтет это имущество при определении доли каждого из супругов в общем имуществе. В общем, супругу, на имя которого такой автомобиль зарегистрирован, следует подстраховаться.

Куда сложнее определить судьбу предметов бытового назначения: телевизоров, компьютеров, стиральных машин и т.д. Дело в том, что все эти предметы имеют довольно-таки ограниченный по сравнению со средней продолжительностью брака срок использования и по

истечении определенного промежутка времени приходят в негодность или существенно теряют в цене. В момент заключения брачного договора предусмотреть все возможные изменения, касающиеся такого имущества, практически невозможно. Между тем, как это ни странно звучит, большинство споров, возникающих между супругами во время разводов, касается не дорогостоящей недвижимости, а именно предметов бытового назначения.

Как же выйти из этой ситуации?

Практика подсказывает один простой, но надежный способ: определение судьбы предметов по их видовой принадлежности. Например, можно включить в договор такие условия:

1) в период брака все предметы бытового назначения находятся в совместной собственности;

2) в случае прекращения брака данные предметы делятся между супругами следующим образом: теле-, видео- и компьютерная техника переходят в собственность одного супруга, а мебель и остальная техника бытового назначения переходят в собственность второго супруга.

Это, конечно, весьма схематичный пример, но на практике можно более подробно изложить подобные условия, указав все типы имущества (например, холодильники, стиральные машины, телевизоры и т.д.), можно даже использовать специальную терминологию, если определяется судьба специфических видов имущества (например, ценные виды растений, животных, специализированная техника).

Вышеописанный способ, безусловно, не является решением всех проблем, связанных с определением судьбы движимого имущества, т.к. основан не на справедливом распределении вещей, а на желании облегчить процедуру раздела имущества. В конце концов, супруг, имеющий большие доходы, может тратить в большей степени на то имущество, которое принадлежит или будет принадлежать ему. Поэтому, решая вопрос о судьбе движимого имущества, супругам следует найти компромисс, который устроит их обоих, причем не только в момент заключения договора, но и в будущем.

Как уже говорилось, к общему имуществу супругов, помимо прочего, относятся: ценные бумаги, паи, вклады, доли в капитале, внесенные в кредитные учреждения или в иные коммерческие организации. Это имущество по своей сути является движимым, но, ввиду его особой ценности, о том, как им можно распорядиться, заключив брачный договор, более подробно будет рассказано ниже.

#### 1.2.4. Определение судьбы недвижимого имущества

Ни для кого не секрет, что большинство брачных договоров заключаются не для того, чтобы определить принадлежность предметов домашнего обихода и даже не для того, чтобы определить порядок распределения доходов, хотя сейчас число таких договоров растет. Большинство семейных пар и молодоженов заключают брачный контракт с единственной целью - урегулировать вопросы, связанные с недвижимостью.

В целом такое положение вещей понятно: далеко не всем хочется вникать в юридические тонкости брачного договора только ради того, чтобы распределить между супругами столовое серебро. Зато ради спокойствия в отношении, как правило, самого ценного в семье - жилья, многие готовы на время переквалифицироваться в юристов. Да, квартирный вопрос был актуален и раньше, и по сей день является самым актуальным при создании семьи или, наоборот, в момент ее распада.

Кроме того, недвижимое имущество как нельзя лучше подходит в качестве предмета для регулирования отношений путем заключения брачного контракта. Оно мало поддается износу, стоимость его обычно со временем растет и ее сравнительно легко определить, его невозможно скрыть, в случае отчуждения его судьбу легко проследить, основные его характеристики фиксируются государственными органами и т.д.

Есть тут, конечно, и свои проблемы: как уже сказано, большая часть недвижимости, являющейся предметом брачных договоров, - это жилища. А это значит, что это имущество не так легко разделить, продать, да и просто владеть без определенных обременений.

Хотя в этой области в течение последнего времени произошли резкие изменения, в отношении жилых помещений возобладал жесткий рыночный подход со стороны законодателя. К лучшему или к худшему эти изменения, покажет время, но не считаться с ними нельзя.

Особенностью включения в брачный договор условий относительно недвижимого имущества является то, что все имущество, перечисляемое в договоре, должно сопровождаться документами, подтверждающими источники, способы его получения, а в некоторых случаях и его оценку.

Так как брачный договор подлежит обязательному нотариальному удостоверению, то при его регистрации нотариус обязательно затребует документы для подтверждения права собственности на имущество, указанное в договоре. В качестве примера приводится список документов, необходимых для подтверждения права собственности на квартиру.

В соответствии с правами, предоставленными нотариусам ст. 35 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате от 11 февраля 1993 г. N 4462-1 и требованиями Федерального закона от 21 июля 1997 г. N 122-ФЗ "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним", нотариус вправе потребовать от сторон брачного договора следующие документы:

- акты, изданные органами государственной власти или органами местного самоуправления в рамках их компетенции и в порядке, который установлен законодательством, действовавшим в месте издания таких актов на момент их издания;

- договоры и другие документы, подтверждающие сделки в отношении недвижимого имущества, совершенные в соответствии с законодательством, действовавшим в месте расположения объектов недвижимого имущества на момент совершения сделки;

- акты (свидетельства) о приватизации жилых помещений, совершенные в соответствии с законодательством, действовавшим в месте осуществления приватизации на момент ее совершения;

- свидетельства о праве на наследство;

- вступившие в законную силу судебные акты;

- акты (свидетельства) о правах на недвижимое имущество, выданные уполномоченными органами государственной власти в порядке, установленном законодательством, действовавшим в месте издания таких актов на момент их издания;

- иные акты передачи прав на недвижимое имущество и сделок с ним одной из сторон договора от прежнего правообладателя в соответствии с законодательством, действовавшим в месте передачи на момент ее совершения;

- иные документы, которые в соответствии с законодательством Российской Федерации подтверждают наличие, возникновение, прекращение, переход, ограничение (обременение) прав.

Обязательным приложением к документам, необходимым для государственной регистрации прав, являются кадастровый план земельного участка, план участка недр и (или) план объекта недвижимости с указанием его кадастрового номера.

Проверка юридической силы представленных на государственную регистрацию прав правоустанавливающих документов осуществляется нотариусом.

В более простом изложении этот список будет выглядеть несколько иначе.

1. Свидетельство о регистрации права собственности на указанную квартиру (полученное в учреждении юстиции).

2. Договор передачи (приватизации) указанной квартиры, полученный во время приватизации, договор купли-продажи или договор дарения квартиры (в зависимости от основания возникновения права собственности на квартиру).

3. Выписка из домовой книги на указанную квартиру.

4. Справка установленного образца из МУП БТИ, полученная не ранее, чем за 6 месяцев до обращения к нотариусу. Хотя более целесообразно заказать и получить справку непосредственно перед обращением к нотариусу.

5. Справка из территориальной ИМНС об отсутствии задолженности перед бюджетом по уплате налога на имущество.

6. Справка из учреждения юстиции об отсутствии ареста или иного обременения в отношении указанной квартиры. Этот документ имеет срок действия - одни сутки. Ввиду чего заказывать и получать его необходимо только после проведения всей подготовительной работы.

То, какие условия относительно недвижимости необходимо включить в брачный договор, зависит от времени заключения договора (до заключения брака или после заключения брака), от момента и способа приобретения имущества, в отношении которого устанавливаются условия (приобретено до брака или по безвозмездной сделке, приобретено в браке, будет приобретено в скором времени, возможно, будет приобретено в будущем), от способа распределения прав и обязанностей в отношении имущества (раздельная, общая, долевая собственность, обременение).

Для того чтобы исключить любое недопонимание впоследствии, следует включить в брачный договор всю недвижимость, которой располагают лица, вступающие в брак. Однако далеко не всегда такое можно сделать по объективным причинам. Например, супруги обладают несколькими объектами недвижимости, находящимися в разных субъектах Федерации, и будет сложно собрать все документы в один день. В этих случаях можно указать в договоре, что все имущество, приобретенное супругами до заключения брака, является раздельной собственностью каждого из супругов. Это, конечно, дублирует требования закона, но вносит определенную ясность для самих сторон договора. В целом такое условие допустимо, если молодожены до заключения брака не делали существенных вложений в улучшение или ремонт имущества друг друга.

Правда, такой вариант неприемлем, если договором предусматривается то или иное обременение для недвижимости, принадлежащей одной или обеим сторонам. В этих случаях как минимум необходимо указать в договоре и представить нотариусу документы на обременяемые

объекты. А для предупреждения недоразумений следует указать и необременяемое имущество, хотя, в принципе, можно этого и не делать, но для спокойствия стоит.

В связи с развитием рынка ипотечного кредитования нередкими бывают случаи, когда один из супругов (а может быть, и оба) до вступления в брак приобрел недвижимость на средства, полученные по ипотечному кредиту. Помимо существенного обременения для принадлежащего ему имущества - залога - молодожен имеет очень существенное обязательство по погашению кредита. В случае вступления в брак без заключения брачного договора погашение кредита будет производиться только из общих средств, т.к. все доходы супругов будут считаться общими. То есть возникнет ситуация, при которой часть кредита будет погашена до заключения брака, другая после. Некоторые супруги, являющиеся собственниками такой недвижимости, считают, что им беспокоиться нечего: имущество приобретено до брака и является только их собственностью. Но это не совсем так.

Дело в том, что стоимость имущества, обремененного залогом и обязательством по погашению кредита, существенно ниже, чем стоимость этого же имущества, но без обременения, либо с обременением, но с обязательством погасить кредит в существенно меньших размерах. То есть в период после заключения брака стоимость имущества, принадлежавшего одному из супругов, увеличивалась за счет общего имущества супругов. А это в соответствии со статьей 37 Семейного кодекса РФ является основанием для признания такого имущества совместной собственностью супругов.

Как видно, Семейный кодекс не предполагает признания вышеуказанного имущества долевой собственностью, а только общей. Поэтому при разделе имущества в судебном порядке суд сначала признает это имущество общим и только потом будет решать, в каких долях разделить его между супругами. И далеко не факт, что большая доля достанется тому супругу, который являлся его первоначальным собственником.

Чтобы избежать ненужных споров и обид, следует заключить брачный договор, в котором определить принадлежность имущества, приобретенного по ипотечному кредиту, вне зависимости от того, как будет погашаться кредит, определить источники и порядок погашения этого кредита. В этом случае к такому имуществу будет применяться не общее правило, предусмотренное статьей 37 Семейного кодекса РФ, а только условия, предусмотренные брачным договором.

Рекомендации, данные относительно имущества, приобретенного до брака или по безвозмездным сделкам (дарение, приватизация, получение в наследство и т.д.), можно дать тем, кто заключает брачный договор, уже находясь в браке. Здесь, правда, надо быть еще более осторожными. Если супруги по каким-то причинам не хотят указывать такое имущество в брачном контракте, то им крайне необходимо тщательно проверить правильность оформления сделок в отношении имущества, право собственности на которое возникло у одного из супругов уже после заключения брака.

В первую очередь крайне осторожным следует быть тем, кто в течение совместной жизни осуществил приватизацию жилья. Сделка по приватизации является безвозмездной, и, в принципе, в ее отношении распространяется общее правило о том, что имущество, полученное по ней, является собственностью того супруга, который его получил. Однако в некоторых случаях как сама сделка по приватизации, так и брачный договор могут быть оспорены в суде.

Дело в том, что право на участие в приватизации жилья имеют все лица, на законных основаниях проживающие в приватизируемом жилище, а также лица, которые имеют право проживать в нем. При этом жилые помещения передаются им в общую собственность (совместную или долевую) всех проживающих в них граждан либо в собственность одного или части из них в соответствии с достигнутым между этими лицами соглашением.

Это означает, что:

во-первых, круг лиц, имеющих право на участие в приватизации жилища, может быть широким и в отдельных случаях - неопределенным;

во-вторых, право собственности может быть оформлено как на всех, имеющих на это право, так и на одно лицо;

в-третьих, в случае приватизации жилища на одно лицо возможно принятие лицами, имеющими право на участие в приватизации, заключение определенного соглашения.

Эти три аспекта порождают возможность для обжалования решения о приватизации жилища. Причем в большинстве случаев споры о приватизации жилых помещений возникают после того, как произойдут те или иные изменения в семейных взаимоотношениях жильцов, чаще всего перед разводами или после них. Проще говоря, пока в семье мир, приватизация квартиры, в каком бы виде она ни была произведена, всех устраивает, как только начинается разлад, возникают споры и по поводу приватизации.

В соответствии с новым Жилищным кодексом РФ в круг лиц, имеющих право на участие в приватизации жилища, входят: наниматель, члены его семьи, а именно проживающие совместно с ним его супруг, а также дети и родители данного нанимателя. Кроме того, другие родственники, нетрудоспособные иждивенцы признаются членами семьи нанимателя жилого помещения по

договору социального найма, если они вселены нанимателем в качестве членов его семьи и ведут с ним общее хозяйство. В исключительных случаях иные лица могут быть признаны членами семьи нанимателя жилого помещения по договору социального найма в судебном порядке.

Действовавший до последнего времени Жилищный кодекс РСФСР содержал в целом похожее правило, но имелись в нем и отличия. Старый Кодекс признавал родственников и нетрудоспособных иждивенцев в качестве членов семьи нанимателя только в том случае, если они проживали совместно с нанимателем и вели с ним общее хозяйство. Механизм этого признания прописан не был (в судебном или несудебном порядке).

Как видно, при различном подходе одних и тех же лиц можно было считать имеющими право на приватизацию и не имеющими такого права. Приведем пример: в квартире проживали супруги с ребенком, кроме того, в квартире был временно зарегистрирован взрослый брат супруга нанимателя, но не проживал там. При приватизации жилья супруги сочли не проживающего там родственника не имеющим права на участие в приватизации, и в соответствующий договор он включен не был. Квартира была приватизирована в долевую собственность супругов и ребенка в равных долях. Через несколько лет отношения между супругами испортились, и наступил черед раздела имущества. Тут же о своем праве на участие в приватизации квартиры заявил родственник одного из супругов, заявив при этом, что на момент приватизации он проживал в приватизируемом жилище и вел с нанимателем и его семьей общее хозяйство. Супруг, чьим родственником этот человек являлся, заявил о готовности подтвердить эти утверждения в суде. Так появилась реальная возможность оспорить решение о приватизации жилища и изменить количество и соотношение долей в собственности на него.

В ходе приватизации допускалось оформление прав собственности как на одно лицо (нанимателя), так и на всех членов его семьи. В том случае, если семья решала приватизировать жилище только на его главу, то такое решение должно было оформляться в виде отказов каждого члена семьи от участия в приватизации в пользу нанимателя. Это давало возможность членам семьи приватизировать другое жилище, которое могло быть ими получено впоследствии. Отказ от включения несовершеннолетних в число участников общей собственности на приватизируемое жилое помещение осуществлялся опекунами и попечителями, в том числе родителями и усыновителями несовершеннолетних, только при наличии разрешения органов опеки и попечительства. Надо сказать, что эти правила не всегда соблюдались: то ли отказы эти оформлялись не должным образом, то ли принимались не от всех лиц, имеющих право на участие в приватизации, то ли не получалось разрешение органов опеки и попечительства.

Были нередкими случаи неполучения отказа от отсутствующих лиц, один из самых распространенных случаев - когда один из членов семьи был осужден и находился в местах лишения свободы. Иногда отказы таких лиц просто подделывались с расчетом на то, что обман вскроется не скоро, и к тому моменту найти виноватых будет невозможно, тем более человеку, только что вернувшемуся из заключения. Необходимо напомнить, что в соответствии со статьей 60 Жилищного кодекса РСФСР и статьей 71 Жилищного кодекса РФ временное отсутствие нанимателя жилого помещения по договору социального найма, кого-либо из проживающих совместно с ним членов его семьи или всех этих граждан не влечет за собой изменение их прав и обязанностей по договору социального найма.

Также нередкими были случаи, когда получался отказ от фактически недееспособных лиц, которые на момент приватизации не были признаны таковыми в соответствующем порядке.

Кроме того, отказ от участия в приватизации мог быть не безусловным, а совершенным в результате достижения соглашения с нанимателем. При этом законом форма и правила заключения такого соглашения никак не оговаривались. Следовательно, эти соглашения могли иметь любую форму, в том числе и устную. В результате было допущено много нарушений с разными сторонами: и нанимателями, получавшими необходимые отказы от участия в приватизации обманным путем, и членами семей нанимателей, сначала дававших согласие на отказ и получавших те или иные компенсации, а потом обжаловавших решения о приватизации.

Чаще всего такие нарушения вскрывались при расторжении брака. В Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 24 августа 1993 г. N 8 "О некоторых вопросах применения судами Закона Российской Федерации "О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации" данная ситуация являлась предметом отдельного рассмотрения. Было отмечено следующее:

"Наниматели, бывшие члены семьи собственника, другие лица, не являющиеся собственниками приватизированного жилого помещения, но имеющие самостоятельное право пользования этим помещением, могут быть выселены собственником только в случаях и по основаниям, предусмотренным законом.

Однако если указанные лица вселились в жилое помещение до его приватизации и имели право стать участниками общей собственности на данное помещение, но отказались от этого, дав согласие на приватизацию жилья другими лицами, суд, выясняя доводы и возражения таких лиц против выселения, должен проверить обстоятельства и условия, на которых ими был дан отказ от оформления права собственности на свое имя. В необходимых случаях, например, когда при

отказе от приватизации гражданин был введен в заблуждение либо не способен был понимать значение своих действий или когда собственником была нарушена договоренность об условиях такого отказа, суду следует разъяснить гражданину его право на предъявление встречного иска о признании недействительным заключенного договора на приватизацию жилого помещения".

Таким образом, супругам, решившим заключить брачный договор и имеющим в собственности приватизированное ими в браке жилище, необходимо проверить следующие обстоятельства.

1. Кто из их родственников или других лиц на момент приватизации жилища имел право участвовать в ней, но по тем или иным причинам не сделал этого.

2. В том случае, если жилье было приватизировано только на нанимателя, то как были получены отказы от участия в приватизации.

Если какие-то моменты вызывают сомнение, то необходимо указать в брачном договоре приватизированное имущество и специально оговорить возможность наступления определенных последствий в случае оспаривания решения о приватизации. Например, если по брачному договору предполагается, что супруг, на чье имя оформлена приватизированная в браке квартира, становится собственником движимого имущества, а второй супруг - собственником приобретенной семьей квартиры, то можно предусмотреть условие, в соответствии с которым первый супруг сможет претендовать на ту или иную долю во второй квартире в случае, если будет пересмотрено решение о приватизации первой.

Имейте в виду: проявлять осторожность нужно в разумных пределах - сроки исковой давности по обжалованию решений о приватизации ограничены законом и имеют разумные пределы. Например, статьей 181 Гражданского кодекса РФ установлен трехлетний срок исковой давности по требованию о применении последствий недействительности ничтожной сделки. Течение срока исковой давности по указанному требованию начинается со дня, когда началось исполнение этой сделки. Срок исковой давности по требованию о признании оспоримой сделки недействительной и о применении последствий ее недействительности составляет один год. Течение срока исковой давности по указанному требованию начинается со дня прекращения насилия или угрозы, под влиянием которых была совершена сделка, либо со дня, когда истец узнал или должен был узнать об иных обстоятельствах, являющихся основанием для признания сделки недействительной.

К ничтожным относятся сделки, прямо противоречащие закону. Такие, например, как сделка, совершенная гражданином, признанным недееспособным вследствие психического расстройства. Если в ходе приватизации жилища был получен отказ от участия в ней психически нездорового лица без участия его опекуна, сделка ничтожна, но заявить иск о применении последствий ее ничтожности (в данном случае - обжаловать решение о приватизации) можно только в течение трех лет. Еще совсем недавно этот срок составлял 10 лет, но для стабилизации рынка законодатели сократили этот срок, чтобы инвесторы чувствовали себя в России более уверенно.

Сделки, совершенные гражданами, ограниченными судом в дееспособности, гражданами, не способными понимать значение своих действий или руководить ими, совершенные под влиянием заблуждения, являются оспоримыми. Срок исковой давности по ним составляет всего год, но начинает течь он с момента, когда заинтересованное лицо узнало или должно было узнать о том, что неверно оценивало последствия отказа от участия в приватизации. Здесь, с одной стороны, срок короткий, но с другой - может быть восстановлен судом на основании того, что заинтересованное лицо не знало обо всех обстоятельствах дела.

В том случае, если имущество находится в муниципальной или государственной собственности, но планируется его приватизация, и кроме супругов в семье нет других взрослых, то необходимо внести условия о его судьбе в брачный договор. Если же в семье есть и другие совершеннолетние, то такие условия тоже можно внести в договор, но поставив их в зависимость от решения других членов семьи.

В том случае, если супругами планируется покупка недвижимости, и ее судьбу они собираются учесть в брачном договоре, то следует учесть следующее.

Условия брачного договора относительно любого имущества, которое будет приобретено в будущем, являются отлагательными. То есть наступление последствий по ним увязывается с наступлением тех или иных событий, в данном случае - с приобретением недвижимости.

Поскольку брачный договор - двусторонняя сделка, то прописывать действия, совершить которые должны третьи лица, в нем нельзя. Поэтому следует указывать только общие параметры готовящейся к приобретению квартиры (например, количество комнат) и примерные сроки ее приобретения. Например, можно указать, что в случае, если в течение года семья приобретет одно- или двухкомнатную квартиру, то находиться она будет в долевой собственности в соотношении 1/3 - одному супругу, 2/3 - другому.

Если приобретение жилья планируется на средства ипотечного кредита, то включение такой недвижимости в брачный договор до получения кредита во многом зависит от банка, его предоставляющего. Банки, осуществляющие ипотечное кредитование, очень серьезно подходят к

вопросам обеспечения кредита и практически всегда требуют предоставления письменного согласия второго супруга на заключение договора ипотечного кредитования. Как уже говорилось, заемщик обязан уведомлять своих кредиторов о заключении брачного договора. И если те или иные условия этого документа не устроят банк, то тот может просто отказать в кредите.

Поэтому до того, как заключать брачный контракт, следует проконсультироваться в банке относительно того, не повлияет ли это на решение о выдаче кредита. Если банк даст согласие, будет заключен брачный договор и получен кредит, то копию брачного контракта необходимо будет сразу же отправить ценным письмом с описью вложений на юридический адрес банка (должен быть указан в кредитном договоре). В описи вложений написать наименование документа (брачный договор), дату его заключения и номер (если есть). Квитанцию об отправке и опись необходимо хранить вместе с брачным договором на тот случай, если банком будет заявлено о том, что он как кредитор не был уведомлен о заключении этого договора.

Вышеуказанная процедура уведомления кредитора должна применяться не только в том случае, если брачный контракт заключается до заключения кредитного договора, но и в том случае, если это происходит уже после получения кредита и приобретения жилья.

В том случае, если приобретение недвижимого имущества планируется не в ближайшем будущем, а в перспективе, то стоит указать на то, за счет каких доходов будет сделана покупка. Дело в том, что если недвижимость будет определена в собственность только одного супруга, то впоследствии такое условие может быть оспорено в суде. Последний может счесть, что условие договора предполагает, что все доходы семьи будут направляться на приобретение недвижимости, которая будет являться собственностью только одного супруга, т.е. что данное условие ставит второго супруга в крайне неблагоприятное положение и на этом основании подлежит отмене.

Для того чтобы избежать таких рисков, можно указать, что недвижимость поступает в собственность одного супруга, последний же обязуется обеспечить достойное содержание второго. Такое условие будет приемлемым со всех точек зрения и не может быть признанным ущемляющим права второго супруга.

Возможно, что супруги не знают, какую недвижимость они приобретут в будущем, но у них есть уверенность, что такие приобретения семья рано или поздно сделает. При этом супруги точно не решили, в чьей собственности оставить это имущество. Самый оптимальный вариант - это указать, что недвижимое имущество, которое будет приобретено супругами в браке, будет находиться в собственности того из них, на кого будет оформлена сделка купли-продажи этого имущества.

Этот вариант является оптимальным для многих семей, т.к. предоставляет супругам свободу действий в отношении использования произведенных ими накоплений. Он более всего подходит парам, в которых оба супруга имеют стабильные источники дохода несколько выше среднего уровня. Бывает так, что один супруг имеет хорошо оплачиваемую работу, а второй - хоть и не работает, но имеет достаточные накопления, которые по тем или иным причинам не хочет указывать в брачном договоре. Приведенное выше условие как нельзя лучше подойдет и им, т.к. позволит каждому из них использовать имеющиеся у него средства самостоятельно, возможно, даже не информируя о произведенных покупках супруга.

В том случае, если по истечении определенного времени супруги решат, что приобрести недвижимость в одиночку каждому из них не получится, то они всегда могут изменить условия брачного контракта и указать, что то или иное имущество, приобретенное ими в определенное время, будет являться совместной или долевой собственностью.

Заключая брачный договор спустя определенный промежуток времени с момента заключения брака, супругам стоит подумать о судьбе уже нажитого имущества. Очень часто супруги стремятся при этом обеспечить правом собственности на недвижимость своих детей, но, как уже говорилось, брачный договор не может регулировать права и обязанности супругов в отношении детей. Для того чтобы наделить ребенка правом собственности на недвижимость, супругам будет необходимо оформить договор дарения. Никаких налогов за такую сделку не предусмотрено, и ее оформление не должно составить существенных затруднений. А в брачном договоре можно предусмотреть определение того или иного режима для общего имущества семьи в зависимости от заключения сделки дарения.

Решая судьбу нажитого в браке объекта недвижимости, имеющегося у семьи в единственном числе, квартиры например, супруги могут определить для него собственником одного из них, могут установить для него режим долевой собственности, а могут и оставить все как есть (т.е. оставить имущество в общей собственности), урегулировав договором другие вопросы имущественного характера.

В том случае, если оба супруга получали доходы, которые впоследствии были вложены в приобретение недвижимости, стоит попробовать установить для нее режим долевой собственности. Соотношения долей супругов стоит установить в соответствии с соотношением доходов супругов и, возможно, другими факторами, имеющими имущественное значение.

Такой подход практически безупречен. К нему не может быть претензий с точки зрения соблюдения требований, предъявляемых к брачным договорам, т.к. он не ставит никого из супругов в крайне неблагоприятное положение. Он способствует бесконфликтному разделу имущества в случае развода, т.к. доли супругов в самом ценном имуществе семьи уже будут определены. Да и в целом такой подход соответствует общепринятым нормам морали.

Несколько сложнее ситуация, когда один из супругов не работает. У второго супруга часто возникает желание установить для объекта недвижимости режим раздельной собственности в свою пользу. С одной стороны, это желание понятно, в конце концов жилище приобретено на деньги, которые этот супруг заработал. Но неработающий супруг тоже обладает определенными правами, тем более что практически всегда этот супруг ведет домашнее хозяйство, а это, в общем-то, тоже имеет определенную стоимость. Поэтому просто определять единственную недвижимость в собственность только одного супруга не стоит, иначе это условие может быть оспорено в суде.

Необходимо указать на ту или иную компенсацию неработающему супругу. Можно, как сказано выше, указать на обязанность содержать этого супруга. Можно предусмотреть для неработающего супруга на период брака право проживания в жилище, принадлежащем другому супругу, с выплатой определенной денежной компенсации в случае развода. Такие условия, с одной стороны, защищают неработающего супруга, а с другой - предупреждают возможность признания части брачного договора недействительной.

Нередки ситуации, когда отношения между супругами сложнее: один из супругов имеет в собственности жилище, где и проживает семья, но при этом не работает либо имеет незначительный доход. Второй супруг при этом имеет существенные по сравнению с первым доходы, но проживает в помещении, принадлежащем первому супругу. Очень часто второй супруг в течение совместной жизни делает в месте проживания семьи существенные улучшения, капитальный ремонт, реконструкцию, переоборудование. При этом расходуются либо его личные средства, либо доходы, получаемые им в течение совместной жизни и признаваемые общими.

В соответствии со ст. 37 СК улучшенное таким образом имущество, принадлежащее одному из супругов, может быть признано общим. Далеко не всегда такой поворот событий приветствуется собственником имущества. Поэтому в брачные договоры включаются условия, в соответствии с которыми вне зависимости от сделанных улучшений право собственности остается у собственника имущества. Правда, такое условие на основании пункта 3 статьи 42 Семейного кодекса РФ может быть признано судом недействительным как ставящее второго супруга в крайне неблагоприятное положение. Поэтому стоит предусмотреть на случай расторжения брака ту или иную компенсацию данному супругу.

Установление в брачных договорах тех или иных обременений для недвижимого имущества очень важно для многих семейных пар.

В первую очередь такие обременения важны для тех супругов, кто не имеет собственного жилья и в случае расторжения брака окажется в затруднительном положении. В случае прекращения семейных отношений с собственником жилого помещения право пользования данным жилым помещением за бывшим членом семьи собственника этого жилого помещения не сохраняется, если иное не установлено соглашением между собственником и бывшим членом его семьи.

Поэтому, чтобы в один прекрасный день не оказаться на улице, незащищенному супругу следует предложить более обеспеченному супругу заключить брачный договор, в котором закрепить условие о том, что первый супруг имеет право пользования жилищем по определенному адресу, принадлежащим на праве собственности второму супругу, в течение определенного срока, если брак будет расторгнут. Право пользования помещением в течение брака первый супруг будет иметь только после официального вселения в помещение с оформлением регистрации по его адресу в паспортно-визовой службе.

Первый супруг будет пользоваться жилищем второго супруга безвозмездно, по правилам главы 36 Гражданского кодекса РФ. Поэтому в брачном договоре необходимо указать срок, в течение которого безвозмездное пользование будет возможно. Дело в том, что в соответствии с пунктом 1 статьи 699 Гражданского кодекса РФ стороны, заключившие договор безвозмездного пользования, вправе во всякое время отказаться от его исполнения, если срок действия договора не указан. Для этого достаточно за месяц до предполагаемого разрыва отношений сообщить об этом противной стороне. Впрочем, договором может быть установлен другой срок для предупреждения.

В данном случае нормы гражданского законодательства противоречат нормам Семейного кодекса, т.к. в соответствии с пунктом 1 статьи 43 Семейного кодекса РФ односторонний отказ от исполнения брачного договора не допускается. Однако никто не может лишить права бывшего супруга обратиться в суд и потребовать расторжения договора.

Обратите внимание: право пользования жилищем бывшего супруга является обременением, которое в соответствии с пунктом 1 статьи 131 Гражданского кодекса РФ подлежит

государственной регистрации. Собственник жилища вправе произвести его отчуждение или передать его в возмездное пользование третьему лицу. При этом к новому собственнику или пользователю переходят права по ранее заключенному договору безвозмездного пользования, а его права в отношении вещи обременяются правами бывшего супруга, пользующегося квартирой на основании брачного договора.

В случае смерти бывшего супруга-ссудодателя права и обязанности ссудодателя переходят к наследнику или к другому лицу, к которому перешло право собственности на жилище. Это означает, что теоретически условие о проживании в квартире бывшего супруга может действовать очень долго, но на практике более реальными являются сроки от одного года до нескольких лет.

В то же время бывают обратные ситуации, когда оба супруга имеют место для проживания, но намереваются проживать в жилище, принадлежащем одному из них, при этом последний опасается, что после расторжения брака не сможет выпроводить второго супруга туда, где тот проживал до заключения брака.

Право на проживание в квартире бывшего супруга прекращается вместе с прекращением брака (в том случае, если брачным договором они не предусмотрели иное). Однако если у бывшего члена семьи собственника жилого помещения отсутствуют основания приобретения или осуществления права пользования иным жилым помещением, а также если имущественное положение бывшего члена семьи собственника жилого помещения и другие заслуживающие внимания обстоятельства не позволяют ему обеспечить себя иным жилым помещением, право пользования жилым помещением, принадлежащим указанному собственнику, может быть сохранено за бывшим членом его семьи на определенный срок на основании решения суда. При этом суд вправе обязать собственника жилого помещения обеспечить иным жилым помещением бывшего супруга и других членов его семьи, в пользу которых собственник исполняет алиментные обязательства, по их требованию.

Некоторые пары в связи с этим вводят в брачный договор правило, согласно которому после прекращения брака супруг, проживающий в жилище второго супруга, обязуется в течение определенного срока освободить это помещение. По большому счету такое условие ничтожно, т.к. в нарушение п. 3 ст. 42 СК ограничивает право одного из супругов на обращение в суд за защитой своих прав. Дело, так или иначе, будет рассматриваться судом, но судья при вынесении решения по делу может учесть то обстоятельство, что данный супруг знал о необходимости освободить жилище в случае прекращения брака.

Кроме того, в брачный договор можно включить сведения о жилище, в котором указанный супруг имеет право проживания. В том случае, если в суде будет рассматриваться дело о предоставлении бывшему супругу права на проживание в жилище, принадлежащем второму супругу, суд быстрее сможет выяснить, действительно ли у бывшего члена семьи собственника жилого помещения отсутствуют основания приобретения или осуществления права пользования иным жилым помещением, либо данное лицо просто по тем или иным причинам не хочет менять место жительства.

Помимо урегулирования вопросов, связанных с решением жилищных проблем, брачным договором можно определить взаимоотношения супругов относительно другой недвижимости. Например, выбрать режим собственности для земельных участков и построек на них.

Очень часто владельцы дачных участков возводят на них коттеджи, хозяйственные постройки, различные сооружения, но при этом далеко не всегда данные объекты должным образом оформляются в регистрирующих органах. Иногда оформляется только часть объектов или объекта, остальное же официально нигде не значится, нет ни проекта, ни необходимых разрешений, ни официальных документов, подтверждающих право собственности.

Если к имуществу супругов применяется режим совместной собственности, то в случае раздела имущества в судебном порядке оцениваться будет только земельный участок. То есть один из супругов получит намного больше, нежели ему досталось бы в случае справедливого раздела.

Для того чтобы избежать такой ситуации, необходимо заключить брачный договор, в котором предусмотреть раздел имущества с учетом большей ценности земельного участка. Если же другого имущества, подлежащего разделу, у супругов нет, то можно предусмотреть на случай развода переход права собственности на земельный участок одному супругу и выплату денежной компенсации второму.

Бывает так, что брачный договор заключается тогда, когда строительство на участке еще не начато или еще не закончено. При этом возможно, что до того, как брак будет расторгнут, строительство не закончится. В этих случаях следует предусмотреть обязанность одного или обоих супругов в случае расторжения брака зарегистрировать в уполномоченном регистрирующем органе объект незавершенного строительства.

Если земельный участок, отведенный для создания объекта недвижимого имущества, принадлежит заявителю на праве собственности, право собственности заявителя на объект незавершенного строительства регистрируется на основании документов, подтверждающих право

собственности на данный земельный участок, разрешения на строительство, проектно-сметной документации и документов, содержащих описание объекта незавершенного строительства. Так сказано в пункте 3 статьи 25 Федерального закона от 21 июля 1997 г. N 122-ФЗ "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним".

Такое условие позволит супругам включить в список имущества, подлежащего разделу, и незавершенные объекты недвижимости. За отказ от выполнения этого условия можно предусмотреть санкции в виде пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения обязательства.

В том случае, если вслед за расторжением брака последует раздел недвижимости, находящейся на одном земельном участке, брачным договором следует предусмотреть необходимые сервитуты - право ограниченного пользования чужим земельным участком. Дело в том, что обычно строительство, ведущееся семьей, предполагает общее пользование всеми коммуникациями в дальнейшем. В случае же развода и раздела имущества не всегда имеется возможность установить раздельное пользование коммуникациями, подъездными путями к тем или иным объектам недвижимости и т.д.

Сервитут вступает в силу после его регистрации в Едином государственном реестре прав. Государственная регистрация проводится на основании заявления собственника недвижимого имущества или лица, в пользу которого установлен сервитут. У последнего должно быть оформлено соглашение о сервитуте, в данном случае, в виде брачного договора.

Поэтому в договоре стоит просто предусмотреть условие, согласно которому право на сервитут возникает после его государственной регистрации заинтересованным лицом. В этом случае можно начинать регистрацию в любое удобное время как во время брака (когда официально он еще не расторгнут, но супруги уже не ведут совместного хозяйства), так и после его прекращения.

#### 1.2.5. Как быть с ценными бумагами

Для состоятельных людей вопрос урегулирования имущественных отношений при вступлении в брак является одним из самых важных. Дело в том, что большинство капиталов не находится в статическом состоянии, так сказать, в замороженном виде, что-то продается, что-то приобретается. Даже если при вступлении в брак принадлежность тех или иных объектов бизнеса ясна и не вызывает сомнений, то, возможно, всего через несколько лет будет очень сложно определить, какие вещи или имущественные права являются собственностью одного из супругов, а какие - являются общей собственностью. Безусловно, в данном случае речь идет о случаях, когда брачный договор не заключается.

Включение в брачный контракт тех или иных условий относительно ценных бумаг или долей в капитале зависит от того, к какому виду принадлежит данное имущество.

В соответствии со статьей 143 Гражданского кодекса РФ к ценным бумагам относятся: государственная облигация, облигация, вексель, чек, депозитный и сберегательный сертификаты, банковская сберегательная книжка на предъявителя, коносамент, акция, приватизационные ценные бумаги и другие документы, которые законами о ценных бумагах или в установленном ими порядке отнесены к числу ценных бумаг.

В соответствии с пунктом 1 статьи 145 Гражданского кодекса РФ ценные бумаги могут быть: на предъявителя, именные и ордерными. Ситуация с первыми наиболее проста: для них можно выбрать режим раздельной собственности, можно указать на переход права собственности в случае развода к одному из супругов и т.д. Для перехода права собственности на такие бумаги достаточно просто передать их (п. 1 ст. 146 ГК). Если переход права собственности на ценные бумаги на предъявителя планируется сразу после заключения договора, то можно это сделать сразу у нотариуса при подписании контракта.

Ситуация с именными и ордерными ценными бумагами несколько сложнее, т.к. переход права собственности на них связан с действиями либо владельца бумаг, либо третьих лиц (держателя реестра, или депозитария, или номинального держателя ценных бумаг). То есть переход права собственности на ценную бумагу не происходит автоматически после заключения брачного договора или наступления момента, указанного в договоре как момент перехода права собственности на ценную бумагу.

В том случае, если теми или иными лицами не будут совершаться действия, необходимые для перехода права собственности на ценную бумагу (не будут вноситься изменения в реестр, супруг будет отказываться проставить индоссамент), потребуется обращение за защитой своих прав в суд.

Немного подробнее стоит остановиться на том, стоит ли включать в брачный договор условия относительно акций предприятий, полученных одним из супругов в ходе приватизации. Супруг, получивший такие акции, может решить, что поскольку сделка по приобретению таких акций является безвозмездной, то право собственности на них будет его личным.

Однако судом такое имущество может быть признано общим в том случае, если данные акции причитались супругу за трудовое участие в работе предприятия в период брачных отношений. В этом случае передача акций является своеобразной материальной компенсацией за труд на предприятии, т.е. доходом от трудовой деятельности, являющимся общей собственностью супругов.

Ситуация с такими акциями может быть весьма запутана: трудовая деятельность, по результатам которой были получены акции, частично велась до брака; часть акций приобреталась по льготной подписке, но за личные средства одного из супругов и т.д. Для того чтобы разрешить споры по этим ситуациям в суде, могут потребоваться многие месяцы, а то и годы. Во избежание этого следует в брачном договоре определить судьбу этих акций в самом начале, чтобы избежать споров в дальнейшем. Режим собственности для акций может быть выбран любой, главное - его однозначность.

Серьезные сложности при разделе имущества поджидают супругов, не урегулировавших имущественные вопросы в отношении долей в капитале, внесенных в кредитные учреждения или в иные коммерческие организации, а также акций закрытых акционерных обществ.

Надо сказать, что с того момента, когда предпринимательская деятельность приняла полностью легальный характер, появились случаи, когда фактический владелец всего или части предприятия оформлял соответствующие права на участие в бизнесе на одного из членов своей семьи, чаще всего - на супругу (бывали и обратные случаи, но значительно реже). Причины этому были самые разные: невозможность совмещать предпринимательскую деятельность с государственной службой, желание скрыть от фискальных органов масштабы ведения бизнеса или аффилированность тех или иных лиц и т.д. Результат был один - лицо, тем или иным способом приобретшее долю в определенном бизнесе или весь бизнес целиком, не являлось его титульным владельцем. В случае развода у таких лиц нередко возникали серьезные проблемы, т.к. их супруги отказывались возвращать акции или доли в бизнесе. Начинались длительные судебные процессы, в ходе которых предприятиям наносился существенный ущерб вследствие отсутствия надлежащего легитимного управления.

Случались и более простые ситуации, когда после развода требования одних бывших супругов распространялись на имущественные права других в отношении участия в юридических лицах. Причем проблемы возникали как у тех, так и у других: первым было сложно приобрести имущественные права, вторым - сложно удержать контроль над бизнесом, который они считали полностью своим.

Безусловно, брачный договор является единственным средством как по предотвращению подобных кризисов, так и по их разрешению. Супругам, чьи капиталы более или менее существенны и находятся в обороте, просто необходимо урегулировать свои отношения в этой области. При этом, составляя брачный контракт, необходимо учитывать все особенности, предусмотренные гражданским законодательством для перехода имущественных прав физических лиц по участию в юридических лицах.

Большинство действующих в России коммерческих организаций являются хозяйственными обществами трех видов: общество с ограниченной ответственностью, закрытое акционерное общество и открытое акционерное общество. Основания и порядок перехода прав на участие в этих обществах различны, соответственно, должны различаться и условия брачного договора.

Например, участник общества с ограниченной ответственностью обладает правом на получение части прибыли, части имущества при ликвидации общества и правом на участие в управлении деятельностью общества. Но у него нет права собственности на имущество предприятия или на имущество, которое было передано в качестве вклада в уставный капитал.

Ситуация с изменением права на участие в обществе с ограниченной ответственностью противоречива: с одной стороны, Семейный кодекс признает эти права в качестве объекта совместной собственности супругов и, соответственно, возможность перехода этих прав (части или целиком) от одного супруга к другому в случае раздела имущества. С другой стороны, Гражданский кодекс и Федеральный закон от 8 февраля 1998 г. N 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью" устанавливают определенные ограничения в отношении перехода долей в уставном капитале ООО к лицам, не являющимся его участниками.

В соответствии с пунктом 2 статьи 93 Гражданского кодекса РФ и пунктами 2 и 4 статьи 21 Федерального закона N 14-ФЗ отчуждение участником общества своей доли (ее части) третьим лицам допускается, если иное не предусмотрено уставом общества. Участники общества пользуются преимущественным правом покупки доли участника (ее части) пропорционально размерам своих долей, если уставом общества или соглашением его участников не предусмотрен иной порядок осуществления этого права. В случае если участники общества не воспользуются своим преимущественным правом в течение месяца со дня извещения либо в иной срок, предусмотренный уставом общества или соглашением его участников, доля участника может быть отчуждена третьему лицу.

В тех случаях, когда предметом раздела имущества в судебном порядке являлись доли в уставных капиталах ООО, суды практически всегда принимали решение о выплате супругу, не являвшемуся участником общества, денежной компенсации. Так судьи избегали спорных вопросов по соблюдению прав соучредителей юридических лиц. Но не стоит забывать, что учредителями некоторых ООО является одно лицо, а уставы некоторых допускают свободное отчуждение долей в уставном капитале. Поэтому не стоит полностью исключать возможности реального раздела бизнеса в судебном порядке.

Кроме того, некоторые юристы придерживаются мнения, что поскольку доля в ООО находилась в совместной собственности супругов, то супруг, не значащийся в уставных документах как соучредитель, фактически таковым все-таки являлся. Точка зрения небесспорная, т.к. из ее логики следует, что часть долей в ООО определены, а часть - нет, и находятся в общей собственности, а также что соучредителем общества является лицо, не указанное в учредительных документах. Данные обстоятельства противоречат п. 1 ст. 87 ГК, дающему определение обществу с ограниченной ответственностью. Кроме того, возникает проблема возможности превышения максимального количества участников ООО, определенного Федеральным законом N 14-ФЗ (п. 3 ст. 7 - 50 участников).

Указанное противоречие является следствием того, что в целом действующее гражданское законодательство при разрешении вопросов, связанных с общей собственностью, почти всегда оперирует понятием долевой собственности, т.е. когда доли собственников определены и сами собственники признаются таковыми другими участниками гражданско-правовых отношений. Понятие совместной собственности предусмотрено только для имущества, нажитого супругами во время брака, и для имущества крестьянского (фермерского) хозяйства. Большинство подзаконных нормативных актов вообще никак не учитывает семейное положение собственника - физического лица, как будто браки в настоящее время являются редким исключением из правила. Такая "ущербность" понятия совместной собственности приводит к многочисленным проблемам в случае прекращения брака.

Суды при рассмотрении дел о разделе имущества стараются не использовать спорные доводы сторон, поэтому, исходя из судебной практики, не стоит включать в брачный договор условий о частичном или полном переходе права собственности на доли в уставных капиталах ООО после развода. Гораздо практичнее включить в него условие о выплате второму супругу денежной компенсации в размере процента от рыночной стоимости доли или ее номинального выражения, либо в фиксированном размере.

Все три варианта имеют право на существование, все зависит от того, как супруги оценивают степень участия друг друга в формировании капитала, представляющего собой долю в ООО.

Ситуация с участием в закрытых акционерных обществах аналогична ситуации с участием в обществах с ограниченной ответственностью.

Общество, акции которого распределяются только среди его учредителей или иного, заранее определенного круга лиц, признается закрытым обществом. Такое общество не вправе проводить открытую подписку на выпускаемые им акции либо иным образом предлагать их для приобретения неограниченному кругу лиц.

Согласно Федеральному закону от 26 декабря 1995 г. N 208-ФЗ "Об акционерных обществах" акционеры закрытого общества пользуются преимущественным правом приобретения акций, продаваемых другими акционерами этого общества. Уставом закрытого общества может быть предусмотрено преимущественное право приобретения обществом акций, продаваемых его акционерами, если акционеры не использовали свое преимущественное право приобретения акций.

Для продажи своих акций акционер обязан письменно уведомить об этом остальных акционеров с указанием цены и других условий продажи акций.

Если акционеры общества и (или) общество не воспользуются преимущественным правом приобретения всех акций, по истечении двух месяцев акции могут быть проданы третьему лицу по цене и на условиях, которые сообщены обществу и его акционерам.

Так же, как и в отношении обществ с ограниченной ответственностью, в отношении ЗАО существует позиция, согласно которой супруги титульных акционеров фактически также являются акционерами. Противоречия с гражданским законодательством здесь те же, и отношение судов к данной точке зрения тоже негативное. Поэтому единственным разумным выходом при разделе имущества будет уплата денежной компенсации.

Наиболее простая ситуация с акциями открытых акционерных обществ, т.к. законодательством не предусмотрено никаких ограничений по их обороту, и супруги могут включать любые условия в их отношении в брачный контракт. Исключение составляют только те случаи, когда существенно меняется "соотношение сил" в управлении крупными компаниями. Связано это с ограничениями, которые установлены положениями статей 28, 29 Федерального закона от 26 июля 2007 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции".

В целом, вне зависимости от формы капиталовложений, сделанных супругом или супругами, семейные пары, нуждающиеся в урегулировании вопросов принадлежности этих капиталов, можно разделить на две категории: семьи, где только один супруг самостоятельно ведет бизнес и владеет теми или иными предприятиями или долями в них; и семьи, где оба супруга в той или иной степени участвуют в управлении бизнесом или содействуют его развитию.

В последнем случае вовсе не обязательно, чтобы оба супруга занимались одними и теми же проектами. Это, конечно, могут быть и совершенно разные, не пересекающиеся сферы бизнеса, но, скорее всего, один супруг будет управлять фирмой, чья деятельность способствует деятельности фирмы, управляемой вторым супругом. Также нередки случаи, когда один супруг занимается бизнесом, а второй занимает высокий пост в том или ином органе государственной власти, при этом негласно осуществляя поддержку коммерческой деятельности первого супруга. Такое "распределение ролей", безусловно, идет вразрез с требованиями действующего законодательства, но, надо признать, в последнее время чрезвычайно распространено и, что немаловажно, чрезвычайно продуктивно для существующего в таких условиях бизнеса.

Из всего этого можно сделать вывод, что условия брачного договора, регулирующего отношения супругов в вопросе права собственности на доли в бизнесе, можно также разделить на две категории.

Первая - условия брачного договора способствуют закреплению за одним из супругов права собственности на все основные составляющие бизнеса с предоставлением второму супругу тех или иных компенсаций. В качестве компенсаций здесь могут выступать:

- обязательство первого супруга материально содержать второго супруга, в договоре можно даже указать минимальные размеры такого содержания;
- обязательство первого супруга во время брака регулярно выплачивать второму супругу фиксированные денежные суммы;
- обязательство первого супруга выплатить второму определенную денежную сумму в случае расторжения брака;
- предоставление второму супругу права пользования тем или иным имуществом, принадлежащим первому супругу.

Включение компенсаций в брачный договор необходимо, чтобы избежать риска признания судом этого договора недействительным. Если одна из сторон подключит адвокатов, они за определенный процент от возможного выигрыша представят в суд целый арсенал доводов и доказательств, а также ссылок на судебную практику. В этом случае в суде сложившаяся ситуация будет выглядеть в совершенно другом свете, нежели на самом деле. Только четкие формулировки брачного договора, исключающие двоякое толкование, могут стать барьером для попыток разделить бизнес.

Вторая категория условий предполагает распределение долей в том или ином бизнесе между обоими супругами. В этом случае супруги могут поступить с принадлежащими им предприятиями или долями в них так же, как если бы они распоряжались обычным имуществом: выбрать для тех или иных объектов режим долевой или раздельной собственности.

Различают три способа распределения права собственности на это имущество.

1. Самым разумным видится участие в предприятиях в качестве соучредителей или распределение акций акционерных обществ в тех или иных пропорциях. Это позволит избежать имущественных споров в случае развода, хотя может создать проблемы в управлении подконтрольными предприятиями впоследствии, т.к. к деловым взаимоотношениям могут примешаться личные обиды, связанные с расторжением брака.

2. В случае если в собственности у супругов находятся доли в различных предприятиях, возможно распределение их между супругами без дробления. Этот способ позволяет в случае развода разделить бизнес более или менее четко и в дальнейшем свести как деловое, так и личное общение к минимуму, т.е. избежать ненужных конфликтов. Однако этот способ тоже небезупречен, т.к. не учитывает изменений, которые могут произойти в стоимости активов предприятий за период до возможного расторжения брака. Как уже говорилось, при осуществлении предпринимательской деятельности стоимость активов отдельных юридических лиц, входящих в определенный бизнес, может существенно колебаться, при этом стоимость активов всего бизнеса в целом может оставаться примерно на одном уровне. Попросту говоря, для достижения тех или иных коммерческих целей супруги могут перебрасывать активы из одного юридического лица в другое. Каждый раз при таких обстоятельствах менять или дополнять брачный договор обременительно и не всегда возможно.

3. Если бизнесом занимается один супруг, а второй тем или иным способом содействует его развитию (например, занимает ответственный пост в муниципальном органе власти и поддерживает коммерческую деятельность первого супруга), наилучшим видится включение в брачный договор условий о нахождении всех объектов бизнеса в собственности первого супруга, но только на период брака. На случай расторжения брака необходимо предусмотреть раздел

основного бизнеса между супругами или предоставление второму супругу существенных материальных компенсаций, в том числе в виде долей в определенных юридических лицах.

## Глава 2. РАЗДЕЛ ИМУЩЕСТВА СУПРУГОВ

### 2.1. Раздел имущества с учетом брачного договора

Раздел общего имущества супругов может быть произведен как в период брака, так и после его расторжения по требованию любого из супругов, а также в случае заявления кредитором требования о разделе общего имущества супругов для обращения взыскания на долю одного из супругов в общем имуществе супругов.

Самым существенным отличием брачного договора и соглашения о разделе имущества является то, что в случае раздела общего имущества супругов в период брака та часть общего имущества супругов, которая не была разделена, а также имущество, нажитое супругами в период брака в дальнейшем, составляют их совместную собственность. То есть соглашением о разделе супруги могут определить судьбу их общего имущества, причем только того, которое имеется у них к моменту подписания соглашения. Определять судьбу имущества, которое может появиться у супругов в будущем (до прекращения брака), судьбу имущества, которое принадлежит каждому из них, а также судьбу доходов семьи соглашением о разделе имущества нельзя. С другой стороны, для заключения соглашения о разделе не требуется его обязательное нотариальное заверение, закон только предполагает возможность этого (п. 2 ст. 38 СК). Кроме того, на соглашение о разделе имущества не распространяются правила, предусмотренные пунктом 1 статьи 46 Семейного кодекса РФ, об обязанности уведомлять кредитора (кредиторов) о заключении, об изменении или о расторжении брачного договора.

Таким образом, супруги, чьи брачные отношения подходят к концу, должны сами выбрать способ урегулирования своих имущественных отношений.

В том случае, если отношения в семье несколько напряжены и имеется вероятность того, что раздел имущества закончится в суде, стоит все-таки заключить брачный договор. Обязательное нотариальное заверение этой сделки придает ей больший вес, требует более серьезного подхода, т.к. сам договор и прилагаемые к нему правоустанавливающие документы оцениваются нотариусом. В случае спора впоследствии и той и другой стороне сложно будет оспорить договор на том основании, что он был заключен под давлением или вследствие введения в заблуждение.

Соглашение о разделе имущества может быть заключено без участия нотариуса и впоследствии обжаловано одной из сторон по указанным выше основаниям, т.к. отношения между супругами к моменту расторжения брака могут быть самыми разными, и возможна просто подтасовка фактов.

Кроме того, брачный договор может помочь избежать споров относительно удовлетворения требований кредиторов как настоящих, так и мнимых.

В последнем случае речь идет о лицах, помогающих по тем или иным причинам одному из супругов незаконным образом перераспределить общее имущество в свою пользу. Как уже говорилось выше, бывший супруг может заключить со своими знакомыми одну или несколько фиктивных сделок, после чего лжекредиторы заявят о якобы имеющихся у них правах и потребуют обращения взыскания на имущество супругов. Заключая брачный договор, стороны могут условиться, что определение режима раздельной или долевой собственности на имущество супругов было произведено с учетом того, что на момент подписания договора ни у одного из супругов нет неисполненных обязательств по гражданско-правовым сделкам.

В том случае, если после заключения такого договора появятся мнимые кредиторы одного из супругов, то дело о разделе имущества, так или иначе, будет рассматриваться в суде. Там кредиторы, вероятно, заявят, что не ставились в известность о заключении должником брачного договора, и на основании пункта 1 статьи 46 Семейного кодекса РФ потребуют удовлетворения их требований без учета условий брачного договора.

Если по заявлению лжекредиторов сделки заключены ими до заключения брачного контракта, то второй супруг может оспорить сами факты совершения сделок, в которых должником является первый супруг. Оснований будет два: то, что при заключении брачного договора, который заверялся у нотариуса, первый супруг ввел в заблуждение второго (по-другому это назвать нельзя); то, что лжекредиторы являются друзьями или знакомыми первого супруга (это надо будет доказать).

Если же будет заявлено, что сделки заключались уже после заключения брачного договора (т.е. буквально перед разводом), то необходимо заявить суду, что на полученное по сделкам не было никакого общего имущества, т.к. все приобретенное ранее уже указано в брачном договоре. То есть первый супруг истратил все полученное исключительно на удовлетворение своих потребностей.

Надо сказать, что у многих судей уже имеется опыт такого рода разбирательств с участием подставных кредиторов одного из супругов. Они прекрасно знают цену таким постановкам. Поэтому судебная практика обычно такова: суд, с одной стороны, может пойти на раздел имущества без учета брачного договора, но тут же на основании пункта 2 статьи 39 Семейного кодекса РФ отступить от равенства долей в общем имуществе супругов и признать долги одного из супругов его собственными ввиду того, что все полученное он израсходовал исключительно для собственных нужд, не связанных с интересами семьи. А возможно, суд вообще не сочтет возможным осуществлять раздел имущества без учета брачного договора.

Очень важно заключение брачного договора и в том случае, если у супругов имеются реальные долги. Соглашением о разделе имущества нельзя определить порядок их погашения после развода, а брачным контрактом - можно.

Одним из плюсов заключения брачного договора по сравнению с соглашением о разделе имущества является то, что супруги могут определенным образом рассрочить раздел имущества. Имущественные взаимоотношения сегодня так многообразны, что не исключено, что после расторжения брака бывшим супругам потребуется существенный отрезок времени для окончательного раздела имущества. Обстоятельства могут быть разными: необходимость достижения детьми определенного возраста, окончания ими определенных учебных заведений, возможность заключения ими брака, необходимость солидарной выплаты ипотечного кредита и т.д. Соглашением о разделе имущества этих проблем не решить, а в брачный договор можно включить самые разные условия, которые позволят соблюсти супругам их интересы после расторжения брака.

Это тем более актуально, поскольку к требованиям супругов о разделе общего имущества супругов, брак которых расторгнут, применяется трехлетний срок исковой давности (п. 7 ст. 38 СК). Это означает, что если у супругов нет реальной возможности в течение этого срока разделить общее имущество, то впоследствии они смогут это сделать только при наличии обоюдного согласия по всем вопросам, т.к. несогласная сторона не сможет воспользоваться судебной защитой.

При расторжении брака наибольшие споры возникают, как это ни странно, вокруг движимого имущества. Имеются в виду споры не столько судебные, сколько споры чисто житейского характера. Заключая брачный договор до регистрации брака или спустя небольшое время после этого, невозможно предусмотреть, какое движимое имущество будет приобретено. Поэтому целесообразно перед расторжением брака заключить новый брачный договор или изменить уже имеющийся (если он уже заключен). В новый договор следует внести максимальное количество движимых предметов и место их нахождения.

Дело в том, что нередки случаи, когда один из супругов просто вывозит движимое имущество в свое жилище во время отсутствия второго супруга по месту бывшего совместного проживания.

В таких случаях следует обращаться в органы внутренних дел с заявлением о краже имущества. Практически всегда в таких случаях по фактам таких заявлений выносится постановление об отказе в возбуждении уголовного дела, поскольку сотрудники милиции усматривают в действиях супругов признаки гражданско-правового спора, подведомственного мировому судье.

Однако такие заявления не проходят даром: по ним проводится проверка, опрашиваются свидетели, фиксируется факт вывоза вещей из общего жилища, иногда даже находят и возвращаются вещи. В том случае, если начнется судебное разбирательство, можно будет ходатайствовать перед судом об истребовании из органов внутренних дел материалов проверки по заявлению о пропаже вещей. В суде, имея на руках эти материалы, можно доказать, что все или часть движимых предметов, нажитых в браке, находятся у одного из супругов. Если вещи будут перечислены в брачном договоре, то и доказать свою правоту будет проще.

Дела о разделе имущества при наличии брачного договора в случае спора рассматриваются в том же порядке, что и раздел имущества, находящегося под законным режимом собственности. Данные дела в соответствии с подпунктом 3 пункта 1 статьи 23 Гражданского процессуального кодекса РФ подсудны мировым судьям независимо от цены иска.

В соответствии со статьей 28 Гражданского процессуального кодекса РФ иск предъявляется в суд по месту нахождения ответчика, либо если место жительства ответчика неизвестно, или он не имеет места жительства в Российской Федерации, в соответствии с пунктом 1 статьи 29 Гражданского процессуального кодекса РФ иск может быть предъявлен в суд по месту нахождения его имущества или по его последнему известному месту жительства в Российской Федерации.

Кроме того, в соответствии с пунктом 9 статьи 29 Гражданского процессуального кодекса РФ иски, вытекающие из договоров, в которых указано место их исполнения, могут быть предъявлены также в суд по месту исполнения такого договора. Либо в соответствии со статьей 32 Гражданского процессуального кодекса РФ стороны могут по соглашению между собой изменить территориальную подсудность для данного дела до принятия его судом к своему производству. Это означает, что при заключении брачного договора стороны могут включить в него условие о

территориальной подсудности споров по разделу имущества супругов. Такие условия необходимо включать для тех случаев, когда один из супругов является иностранцем либо у него имеется возможность в случае расторжения брака проживать только на отдаленной от места проживания семьи территории.

Как уже сказано, иск о разделе имущества может быть заявлен в течение трех лет со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права. Это не обязательно может быть момент расторжения брака, нередки случаи, когда бывший супруг узнает только спустя существенный отрезок времени о том, что второй супруг в течение совместной жизни совершил определенные приобретения, которые не вошли в состав общего имущества, подлежащего разделу.

Так, например, супруги заключили брачный договор, в соответствии с которым для недвижимого имущества был определен режим раздельной собственности, а для движимого - совместной. При разводе супруги разделили имущество в соответствии с условиями договора, но только то имущество, о котором знали они оба. Спустя четыре года один из супругов узнал, что в период брака вторым супругом был приобретен дорогой автомобиль, скрыв при этом факт приобретения. В данном случае первый супруг имеет право на получение компенсации в размере половины стоимости автомобиля на момент раздела имущества, при этом срок подачи иска в суд начнет течь не с момента развода и не с момента раздела имущества, а с момента, когда первый супруг узнал о приобретении второго.

Правда, при подаче искового заявления первому супругу придется как-то мотивировать то, что он не знал о покупке автомобиля на момент раздела имущества, и то, что он узнал об этом только спустя определенный срок. Если данные факты будут подтверждаться какими-либо документами, то иск наверняка будет принят судом к рассмотрению. Если же нет, то не исключен вариант отказа по причине пропуска срока исковой давности.

То же относится и к обязательствам супругов по брачному договору, действие которых предусмотрено на период после прекращения брака. Если один из бывших супругов с течением времени перестал исполнять обязанности, предусмотренные брачным договором, то второй супруг вправе обратиться в суд с иском в течение трех лет с момента прекращения исполнения обязанности или (если второй супруг не сразу узнал об этом) с момента, когда ему стало известно о нарушении его права.

Если на период после прекращения брака договором предусмотрены те или иные обременения для имущества, принадлежащего одному из супругов, в пользу второго супруга и данное имущество было отчуждено третьим лицам, то защита права второго супруга на пользование этим имуществом осуществляется в том же порядке.

Если после расторжения брака один из супругов отказывается по тем или иным причинам передать второму супругу имущество, которое должно принадлежать последнему на основании брачного договора, необходима подача в суд виндикационного иска, т.е. иска об истребовании собственником вещи из чужого незаконного владения (ст. 301 ГК).

Проще всего вопрос решается, если истребуемые вещи являются движимыми и названы прямо в брачном договоре. Дело в том, что при истребовании движимого имущества, если требование основано на нотариально удостоверенной сделке, судьей может быть вынесен судебный приказ.

В этом случае на основании статей 121 - 123 Гражданского процессуального кодекса РФ подается заявление о выдаче судебного приказа, который в соответствии с правилами, установленными статьей 126 Гражданского процессуального кодекса РФ, выносится в течение 5-ти дней со дня поступления заявления в суд. Судебный приказ выносится без судебного разбирательства и вызова сторон для заслушивания их объяснений. Судебный приказ является одновременно исполнительным документом и приводится в исполнение в порядке, установленном для исполнения судебных постановлений.

В том случае, если право собственности на вещь не является спорным, судебный приказ - самое простое и быстрое решение вопроса. Но если у судьи могут возникнуть предположения о том, что право собственности может быть оспорено (например, указаны родовые, но не индивидуальные признаки истребуемой вещи), на основании статьи 125 Гражданского процессуального кодекса РФ судья отказывает в принятии заявления. В этом случае будет необходимо подавать иск в обычном порядке.

Нередко бывает так, что после расторжения брака один из супругов не имеет возможности пользоваться принадлежащим ему имуществом.

Так, например, супруги заключили брачный договор, согласно условиям которого для домовладения, приобретенного ими в браке, избирается режим долевой собственности при соотношении долей две трети одному супругу и одна треть второму супругу. Отношения между супругами ухудшились и стали близиться к разводу. Первый супруг, решив, что как владелец большей части имеет большее право пользоваться санузлом и ванной комнатой, установил перегородку, ограничивающую доступ второго супруга к данным помещениям.

В этом случае необходима подача в суд в соответствии со статьей 304 Гражданского кодекса РФ негаторного иска, т.е. иска об устранении всяких нарушений права собственности, хотя бы эти нарушения и не были соединены с лишением владения.

К таким искам относятся и иски о выселении бывших супругов из жилищ, принадлежащим их бывшим вторым половинам. Здесь возможны ссылки как на гражданское, так и жилищное законодательство. С одной стороны, отказ от выезда из жилища, принадлежащего бывшему супругу, является нарушением права собственности на данное имущество: собственник лишен возможности пользоваться жилищем по своему усмотрению. Это является основанием для подачи негаторного иска. С другой стороны, порядок защиты права собственности на жилище определен жилищным законодательством.

В соответствии со статьей 31 Жилищного кодекса РФ в случае прекращения семейных отношений с собственником жилого помещения право пользования данным жилым помещением за бывшим членом семьи собственника этого жилого помещения не сохраняется, если иное не установлено соглашением между собственником и бывшим членом его семьи. Если у бывшего члена семьи собственника жилого помещения отсутствуют основания приобретения или осуществления права пользования иным жилым помещением, а также если имущественное положение бывшего члена семьи собственника жилого помещения и другие заслуживающие внимания обстоятельства не позволяют ему обеспечить себя иным жилым помещением, право пользования жилым помещением, принадлежащим указанному собственнику, может быть сохранено за бывшим членом его семьи на определенный срок на основании решения суда. При этом суд вправе обязать собственника жилого помещения обеспечить иным жилым помещением бывшего супруга и других членов его семьи, в пользу которых собственник исполняет алиментные обязательства, по их требованию.

По истечении срока пользования жилым помещением, установленного решением суда, соответствующее право пользования жилым помещением бывшего члена семьи собственника прекращается, если иное не установлено соглашением между собственником и данным бывшим членом его семьи. До истечения указанного срока право пользования жилым помещением бывшего члена семьи собственника прекращается одновременно с прекращением права собственности на данное жилое помещение этого собственника или, если отпали обстоятельства, послужившие основанием для сохранения такого права, на основании решения суда.

Бывший член семьи собственника, пользующийся жилым помещением на основании решения суда, имеет права, несет обязанности и ответственность, которые предусмотрены жилищным законодательством для членов семьи собственника жилища.

Как видно, выселение бывшего супруга - процесс достаточно длительный, но это связано в первую очередь с соблюдением гарантий, данных Конституцией, о праве каждого гражданина на жилище. Хотя по сравнению с ранее действовавшим жилищным законодательством права собственника получили несравнимо большую защиту, право же гражданина на жилище защищается только отчасти.

Право на жилище также подлежит защите, только теперь основная роль в этом принадлежит самому гражданину, вступающему или вступившему в брак. Как уже говорилось, единственным средством защиты этого права является заключение брачного договора, в который будет включено условие о сохранении права пользования за бывшим супругом на определенный срок после прекращения брака.

Однако нередко такие условия нарушаются собственниками жилых помещений как бывшими супругами, так и новыми собственниками этого имущества, ставшими таковыми на том или ином основании (сделки купли-продажи, дарения, а также на основании принятия наследства). Совместное проживание в одном помещении двух бывших супругов - серьезная причина для конфликтов, в результате которых одна из его сторон может пренебречь своими обязательствами, данными ранее при заключении брачного договора, и создать препятствия для проживания в своем жилище бывшего супруга, тем самым нарушив право последнего на жилище в целом и право пользования определенным помещением в частности.

Защита таких прав бывших супругов осуществляется на основании ст. 305 ГК, устанавливающей, что права, предусмотренные статьями 301 - 304 Гражданского кодекса, принадлежат также лицу, хотя и не являющемуся собственником, но владеющему имуществом на праве пожизненного наследуемого владения, хозяйственного ведения, оперативного управления либо по иному основанию, предусмотренному законом или договором. Это лицо имеет право на защиту его владения также против собственника.

Требую устранения обстоятельств, явившихся причиной нарушения своих прав, бывший супруг вправе потребовать также возмещения убытков, связанных с необходимостью проживать в другом месте, например, возместить стоимость найма другого жилья за тот период, когда пострадавшая сторона не могла проживать в помещении, оговоренном в брачном договоре.

Брачным договором супруги могут предусмотреть содержание одного супруга другим как в период брака, так и после его расторжения. Обычно такими условиями предусматривается

регулярная выплата определенных денежных сумм. В том случае, если одна из сторон перестает исполнять свои обязанности, то вторая может обратиться в суд с иском о взыскании данных средств. Чаще всего от исполнения таких условий уклоняются бывшие супруги, в браке такие случаи редки, за исключением случаев, когда супруги намереваются развестись.

В том случае, если договором за неисполнение указанной обязанности предусмотрено наложение тех или иных санкций (штрафа или пени), в иске можно потребовать и их взыскания. Если санкции договором не предусмотрены, то это не значит, что никакой ответственности бывший супруг не понесет.

В соответствии с пунктом 1 статьи 395 Гражданского кодекса РФ за пользование чужими денежными средствами вследствие их неправомерного удержания, уклонения от их возврата, иной просрочки в их уплате либо неосновательного получения или сбережения за счет другого лица подлежат уплате проценты на сумму этих средств. Размер процентов определяется существующей в месте жительства кредитора учетной ставкой банковского процента на день исполнения денежного обязательства или его соответствующей части. При взыскании долга в судебном порядке суд может удовлетворить требование кредитора, исходя из учетной ставки банковского процента на день предъявления иска или на день вынесения решения. Эти правила применяются, если иной размер процентов не установлен законом или договором.

## 2.2. Раздел совместной собственности

Раздел общей собственности супругов чаще всего происходит при расторжении брака, однако может иметь место и независимо от этого. Супруги также имеют право разделить совместное имущество в любой момент в период существования брака. Такой раздел бывает необходим и в случае смерти одного из супругов, чтобы выделить долю, принадлежащую наследодателю. Требование о разделе совместного имущества может быть также заявлено кредиторами одного из супругов, желающими обратиться с иском о взыскании на его долю в общем имуществе (ст. 45 СК).

Причины раздела общего имущества в период брака бывают различными: желание одного из супругов выделить свою долю в имуществе, чтобы распорядиться ею самостоятельно, расплатиться с личными долгами, а также фактическое прекращение семейных отношений и др.

При отсутствии спора между супругами раздел имущества может быть произведен добровольно. В этом случае супруги заключают соглашение о разделе. Придание такому соглашению определенной формы не является условием его действительности.

Кстати, действующий Семейный кодекс рекомендует только оформить такой договор письменно. Прежний закон (КоБС) требовал обязательной нотариальной формы. В настоящее время супруги могут нотариально удостоверить такое соглашение только по собственному желанию, поскольку нотариальная форма создает большую правовую определенность, особенно во взаимоотношениях с третьими лицами. При наличии соглашения имущество делится в соответствии с этим соглашением. Супруги могут поделить имущество как в равных долях, так и в иной пропорции. Однако отступление от равенства долей не должно нарушать интересы третьих лиц. В частности, если раздел произведен в целях избежания обращения взыскания на имущество одного из супругов его кредиторами, последние вправе оспорить такое соглашение о разделе.

Также важно, чтобы договор о разделе касался имущества, нажитого ко дню раздела. Все то, что супруги приобретут уже на следующий день после заключения договора, будет иметь режим общей совместной собственности.

Следует помнить, что соглашение о разделе имущества, в отличие от брачного договора, касается только уже существующего имущества, в то время как брачный договор определяет судьбу будущего имущества.

Соответственно, все то, что наживается далее, после заключения соглашения снова приобретает легальный режим общности.

В случае возникновения спора между супругами раздел общего имущества производится в судебном порядке.

Очень важно, чтобы в состав делимого имущества включалось только то, что подлежит разделу. Сначала исключается все то, что принадлежит мужу или жене лично. Кроме того, из делимого имущества исключается имущество несовершеннолетних детей.

По общему правилу при разделе общего имущества супругов доли супругов признаются равными, если иное не предусмотрено договором между супругами.

Если же во время раздела одному из супругов были выделены вещи (например, неделимое недвижимое имущество), значительно превышающие по стоимости размер причитающейся ему доли, то судом может быть присуждена денежная компенсация, подлежащая выплате другому супругу.

Надо учесть, что при подаче искового заявления о разделе совместно нажитого имущества супругов необходимо представить в суд заключение эксперта об оценке спорного имущества, т.к.

государственная пошлина по такому иску подлежит оплате в процентном соотношении к стоимости имущества, подлежащего разделу.

Семейный кодекс, исходя из принципа справедливости, устанавливает, что если супруги при фактическом прекращении семейных отношений проживали отдельно, то нажитое каждым из супругов в это время имущество является не их совместной собственностью, а собственностью каждого из них.

Пункт 5 устанавливает исключение из режима общей совместной собственности супругов при разделе имущества: к совместной собственности не относятся и вещи, приобретенные исключительно для обеспечения нужд детей (одежда, обувь, школьные и спортивные принадлежности, детская библиотека, музыкальные инструменты и т.п.).

Все перечисленное имущество разделу не подлежит и передается без компенсации тому из супругов, с которым проживают дети. Вклады, внесенные супругами за счет общего имущества на имя их несовершеннолетних детей, в силу пункта 5 статьи 38 Семейного кодекса РФ считаются принадлежащими детям и не должны учитываться при разделе имущества, являющегося общей совместной собственностью супругов.

Это же правило установлено относительно вкладов, внесенных супругами за счет имущества, нажитого ими во время брака, на имя их общих несовершеннолетних детей. Таким образом, эти вклады считаются принадлежащими детям и не учитываются при разделе общего имущества супругов.

Совместную собственность супругов в случае раздела общего имущества в период брака составляют: та часть общего имущества супругов, которая не была разделена, а также имущество, нажитое супругами в период брака в дальнейшем.

После расторжения брака бывшие супруги вправе заявить требование о разделе имущества только в пределах трехгодичного срока исковой давности.

В соответствии с Постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 года (пункт 19) трехлетний срок по разделу имущества начинает течь с того момента, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права, а не с конкретного момента расторжения брака.

Таким образом, если супруг, требующий раздела имущества, знает, что непредъявление иска в течение трех лет после установления факта нарушения его имущественных прав лишает его права на удовлетворение иска о разделе имущества, это стимулирует его к предъявлению иска в течение трехлетнего срока.

При разделе имущества определяются доли, причитающиеся каждому из супругов. В соответствии с пунктом 1 статьи 39 Семейного кодекса РФ доли супругов признаются равными, если иное не предусмотрено договором между ними. Таким образом, сначала происходит определение долей в идеальных долях (например, 50% домовладения каждому супругу), а затем по желанию супругов осуществляется натуральный раздел имущества и определяется, какие вещи присуждаются кому из супругов.

При разделе суд исходит из равенства долей обоих супругов независимо от того, сколько каждый из них зарабатывал и вкладывал в приобретение общего имущества. Равной считается доля и того из супругов, который вообще не работал, так как был занят ведением домашнего хозяйства или уходом за детьми, либо не работал по другим уважительным причинам.

Однако при определенных обстоятельствах суд вправе отступить от принципа равенства долей.

Прежде всего исключение может быть сделано, если того требуют интересы несовершеннолетних детей. Чаще всего такая необходимость возникает при разделе дома или квартиры. Действующее законодательство о приватизации позволяет в определенной степени учесть интересы несовершеннолетних детей.

В отличие от этого порядка, ранее существовавшее законодательство о приватизации и законодательство о праве собственности делали возможным возникновение ситуации, когда интересы несовершеннолетних оказывались существенно нарушенными. Положение о том, что дети не имеют права на имущество родителей, приводило к тому, что при разделе дома, принадлежащего супругам на праве собственности, или квартиры, приватизированной до внесения изменений в законодательство о приватизации только на имя супругов, несмотря на то, что в этих помещениях проживали несовершеннолетние дети, они не получали доли в праве собственности. Следовательно, если в таком доме проживал супруг, с которым оставались трое несовершеннолетних детей, а второй супруг требовал раздела, при сохранении равенства долей супругов дом должен был делиться поровну только между супругами, а интересы детей при этом ставились под угрозой.

Решая вопрос о том, какие предметы передаются каждому супругу, суд прежде всего исходит из пожеланий самих супругов. Если они не могут прийти к соглашению, спор разрешается непосредственно судом. При этом суд старается определить, кто из супругов в большей мере нуждается в тех или иных вещах в связи с профессиональной деятельностью, состоянием

здоровья, уходом за детьми. Например, дом или квартира, как правило, присуждаются тому из супругов, с которым остаются несовершеннолетние дети. Супруг-инвалид, безусловно, будет иметь преимущественное право на получение машины. Предметы профессиональной деятельности (например, музыкальные инструменты) всегда передаются тому из супругов, который нуждается в них в силу профессии.

В тех случаях, когда распределить имущество в соответствии с причитающимися супругам долями невозможно, суд может передать одному из них имущество, по стоимости превышающее его долю. В этой ситуации другой супруг имеет право на получение от своего супруга денежной или имущественной компенсации в соответствии с п. 3 ст. 38 СК.

При разделе некоторых категорий вещей возникают проблемы, связанные с тем, что не все виды имущества могут быть разделены в натуре. И если их натуральный раздел невозможен, производится раздел в идеальных долях, и каждый из супругов имеет право на владение, пользование и распоряжение домом или квартирой в соответствии с присужденной ему долей.

Например, жилой дом признается делимым в натуре объектом только в случае, если имеет два самостоятельных входа или может быть переоборудован таким образом. Квартира может быть разделена в натуре, если возможно выделение каждому из собственников не только отдельных жилых, но и отдельных подсобных помещений (кухни, ванной, санузла), что на практике возможно лишь при разделе элитной недвижимости. В то же время именно эти объекты чаще всего составляют наиболее ценное имущество, принадлежащее супругам, и являются, безусловно, для них необходимыми.

Супругам могут принадлежать также доли в уставном капитале хозяйственных товариществ и обществ. Раздел такой доли в натуре не всегда возможен, поскольку это связано с принятием второго супруга в число участников хозяйственного товарищества или общества, что может противоречить законодательству о хозяйственных товариществах или обществах или их учредительным документам.

В этих случаях, возможно, суд может решить этот вопрос двумя способами. Во-первых, супругу, не являющемуся участником товарищества или общества, может быть осуществлена выплата денежной компенсации, а во-вторых, супруг - участник товарищества или общества может выйти из состава участников и передать права участия третьему лицу в соответствии с учредительными документами данного юридического лица и, соответственно, после этого разделить полученные за его долю денежные средства.

Обратите внимание: суд вправе отступить от начала равенства долей супругов в их общем имуществе, исходя из интересов несовершеннолетних детей и (или) исходя из заслуживающего внимания интереса одного из супругов, в частности, в случаях, если другой супруг не получал доходов по неуважительным причинам или расходовал общее имущество супругов в ущерб интересам семьи.

Отступление от равенства долей возможно и в случаях, если этого требуют заслуживающие внимания интересы одного из супругов. Перечень таких случаев не является по новому законодательству исчерпывающим. Одним из таких обстоятельств, как правило, бывает тяжелая болезнь или инвалидность супруга.

Исходя из конституционного права каждого гражданина на труд, никто не может быть принужден к труду или нести наказание за отказ трудиться. В то же самое время было бы чрезвычайно несправедливым не учитывать неполучение дохода без уважительных причин при определении долей супругов в их общем имуществе. При этом имеет значение и отношение самих супругов к этому факту. Например, если муж сам настаивал на том, чтобы его жена оставила работу, он не должен иметь права впоследствии ссылаться на это обстоятельство при разделе имущества, даже если они не заключили брачного договора и не оговорили в нем это обстоятельство.

Безусловно, не является основанием для уменьшения доли неполучение дохода по причине невозможности найти работу, из-за болезни (инвалидности), учебы, ухода за детьми. Это в свою очередь подтверждается положениями п. 17 Постановления Пленума Верховного Суда РФ N 15 от 5 ноября 1998 г.

Доля одного из супругов (супруга-расточителя) может быть уменьшена также, если он в течение значительного времени не получал доходов без уважительных причин и расходовал общее имущество в ущерб интересам семьи. Чаще всего такое расходование имущества имеет место, когда один из супругов не участвует в создании имущества семьи, злоупотребляет спиртными напитками или наркотиками. Однако применение такой меры возможно и в иных случаях расточительства: например, при расходовании имущества семьи на азартные игры, лотереи. Расточительство может иметь место не только там, где средства расходуются на недостойные цели. Возможна ситуация, когда деньги тратятся на хобби, занятие дорогостоящими видами спорта и т.д.

При этом суд учитывает не только то, на что расходуются средства, а тот факт, что такое расходование наносит ущерб имущественному положению семьи, потому что расходуются

средства, которые должны были бы быть направлены на приобретение предметов первой необходимости.

В интересах несовершеннолетних детей (ребенка) суд тоже может отступить от принципа равенства и при разделе мебели и иных предметов домашнего обихода. Имущество, предназначенное исключительно для детей (детская одежда, школьные и спортивные принадлежности, книги и иные детские вещи), вообще исключаются из состава имущества, подлежащего разделу, и передаются супругу, с которым остаются проживать несовершеннолетние дети без какой-либо компенсации (п. 5 ст. 38 СК).

Помимо вещей разделу подлежат также права требования (например, право на получение дивидендов, страхового возмещения и др.), принадлежащие супругам, и их общие долги - обязанности по исполнению (например, обязанность вернуть деньги по договору займа, если договор заключался в интересах семьи; оплатить по договору подряда на ремонт квартиры работу и т.д.). Права требования могут быть воплощены в принадлежащих супругам ценных бумагах: акциях, облигациях, векселях. Права требования входят в состав актива имущества и распределяются в соответствии с теми же правилами, что и остальное имущество.

Общие долги супругов составляют пассив их общего имущества и распределяются в соответствии с установленным п. 3 ст. 39 СК правилом пропорционально присужденным супругам долям. Под общими долгами супругов следует понимать долги, возникшие в период их состояния в браке в связи с ведением общего хозяйства, совершением сделок в интересах семьи, несением ответственности за причиненный их несовершеннолетними детьми третьим лицам вред и т.п. В силу этого отвечать по таким долгам супруги должны тоже совместно, солидарно.

### **Глава 3. НАСЛЕДОВАНИЕ**

Имущественные отношения могут измениться не только по причине расторжения брака, но и в случае смерти одного из супругов. Тогда имущество распределяется среди наследников умершего. Порядок наследования определен частью 3 Гражданского кодекса РФ. Имущество может быть унаследовано по закону или по завещанию.

#### **3.1. Наследование по закону**

##### **3.1.1. Порядок очередности наследования**

В соответствии с принципом свободы завещания наследование по закону имеет место, когда и поскольку оно не отменено или не изменено завещанием. В числе общих положений, относящихся к наследованию по закону, следует отметить два: во-первых, круг наследников по закону определен в законе исчерпывающим образом и, во-вторых, установлена, как правило, очередность призвания наследников по закону к наследованию.

В основе определения круга наследников и очередности их призвания к наследованию - наличие супружеских либо родственных отношений и степень родства. В первую очередь к наследованию призываются наиболее близкие наследодателю люди - супруг, дети и родители наследодателя.

Поскольку усыновленный и его потомство, с одной стороны, и усыновитель и его родственники - с другой, приравниваются к родственникам по происхождению, они имеют право наследования аналогично кровным родственникам.

Право наследования по закону основывается главным образом на таком юридическом факте, как родство. Под родством понимается кровная связь лиц, происходящих от общего предка. Выделяют прямую и боковую линии родства. Родство по прямой линии означает происхождение одного лица от другого. Так, родственниками по прямой линии являются родители и дети, бабушки (бабушки) и внуки. Прямая линия родства может быть восходящей - от потомков к предкам (внуки, дети, родители) либо нисходящей, т.е. идущей от предков к потомкам (родители, дети, внуки).

Боковая линия родства основана на происхождении разных лиц от общего предка. Например, для родных братьев и сестер общие предки - это отец и мать либо один из них.

Наследники каждой последующей очереди наследуют лишь постольку, поскольку на момент открытия наследства (ст. 1113, 1114 ГК РФ):

1) отсутствуют наследники предыдущей очереди. Например, наследники второй очереди призываются к наследству, если нет наследников первой очереди. Главное при этом, чтобы в предыдущей очереди не осталось ни одного наследника. Нотариус должен это достоверно установить, выдавая свидетельство о праве на наследство (ст. 1162 ГК РФ);

2) никто из наследников предыдущей очереди не имеет права наследовать (п. 1 ст. 1117 ГК РФ);

3) все наследники предыдущей очереди были отстранены судом по требованию заинтересованного лица вследствие того, что они злостно уклонялись от выполнения лежавших на них в силу закона обязанностей по содержанию наследодателя (п. 2 ст. 1117 ГК РФ);

4) завещатель лишил всех наследников предыдущей очереди наследства (п. 1 ст. 1119 ГК РФ);

5) все наследники предыдущей очереди не приняли наследство (ст. 1152 - 1155 ГК РФ);

6) все наследники предыдущих очередей отказались от наследства (ст. 1157 - 1159 ГК РФ).

Только наличие хотя бы одного из перечисленных выше обстоятельств позволяет призвать к наследству наследников последующей очереди.

Наследники одной очереди наследуют в равных долях, за исключением наследников, наследующих по праву представления (ст. 1146 ГК РФ). Доли последних определяются долей того наследника, вместо которого они наследуют, поэтому если наследник по праву представления является единственным, то его доля будет совпадать по размеру с долями других наследников данной очереди, если же наследников по праву представления несколько, то они получают определенную часть доли наследника, вместо которого они призываются к наследству. Принцип равенства долей сохраняется и при приращении долей в случае отказа наследника от принятия наследства, за исключением случаев, когда наследник отказывается в пользу определенного наследника или наследников (ст. 1157 - 1159 ГК РФ).

Наследниками первой очереди по закону являются дети, супруг и родители наследодателя (п. 1 ст. 1142 ГК РФ).

Поскольку семейное законодательство предусматривает равенство детей, рожденных в браке и вне брака (ст. 53 СК РФ), а также сохраняет все права детей в отношении родителей при признании брака недействительным (п. 3 ст. 30 СК РФ), лишении родителей родительских прав (п. 4 ст. 71 СК РФ), дети, независимо от того, рождены они в браке или вне брака, наследуют на равных основаниях. К наследованию по закону могут быть призваны не только дети наследодателя, родившиеся до его смерти, но и те, которые были зачаты при жизни, но родились в течение 300 дней после его смерти (п. 2 ст. 48 СК РФ).

Супруг наследодателя может быть призван к наследованию, если брак к моменту открытия наследства не был расторгнут либо признан недействительным. Правовое значение придается только браку, заключенному в органах загса (п. 2 ст. 1 СК РФ), либо оформленному в соответствии со статьями 157, 158 Семейного кодекса РФ.

Статья 1150 Гражданского кодекса РФ уточняет вопрос об имуществе, нажитом в браке, и порядке его перехода по наследству. Принадлежащее пережившему супругу наследодателя в силу завещания или закона право наследования не умаляет его права на часть имущества, нажитого во время брака с наследодателем и являющегося их совместной собственностью. Доля умершего супруга в этом имуществе, определяемая в соответствии со статьей 256 Гражданского кодекса РФ, входит в состав наследства и переходит к наследникам в соответствии с правилами, установленными Гражданским кодексом РФ.

Статья 256 Гражданского кодекса РФ, а также статья 33 Семейного кодекса РФ устанавливают, что законным режимом имущества супругов является режим их совместной собственности. Законный режим имущества супругов действует, если брачным договором не установлено иное. Режим совместной собственности означает, что имущество принадлежит супругам без выделения долей (п. 2 ст. 244 ГК РФ). В случае смерти одного из супругов возникает необходимость определения долей супругов и раздела имущества. Для того чтобы произвести такой раздел, необходимо сначала отделить общее имущество от имущества каждого из супругов. Режим совместной собственности распространяется на имущество, нажитое супругами во время брака.

Согласно пункту 2 статьи 34 Семейного кодекса РФ к имуществу, нажитому супругами во время брака, относятся доходы каждого из супругов от трудовой деятельности, предпринимательской деятельности и результатов интеллектуальной деятельности, полученные ими пенсии, пособия, а также иные денежные выплаты, не имеющие специального целевого назначения (суммы материальной помощи, суммы, выплаченные в возмещение ущерба в связи с утратой трудоспособности вследствие увечья либо иного повреждения здоровья и другие). Общим имуществом супругов являются также приобретенные за счет общих доходов супругов движимые и недвижимые вещи, ценные бумаги, паи, вклады, доли в капитале, внесенные в кредитные учреждения или в иные коммерческие организации, и любое другое нажитое супругами в период брака имущество независимо от того, на имя кого из супругов оно приобретено либо на имя кого или кем из супругов внесены денежные средства.

К имуществу, находящемуся в собственности одного из супругов, относятся вещи, принадлежавшие ему до вступления в брак, имущество, полученное одним из супругов во время брака в дар, в порядке наследования или по иным безвозмездным сделкам, а также вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и другие), за исключением драгоценностей и иных предметов роскоши. Данное имущество не подлежит разделу, за исключением случаев, когда в

соответствии со статьей 37 Семейного кодекса РФ оно признается совместной собственностью супругов. Признание имущества одного из супругов совместной собственностью возможно, если будет установлено, что в период брака за счет общего имущества супругов или имущества каждого из супругов либо труда одного из супругов были произведены вложения, значительно увеличивающие стоимость этого имущества (капитальный ремонт, реконструкция, переоборудование и другие).

Пунктом 2 ст. 254 ГК РФ, а также ст. 39 СК РФ устанавливается презумпция равенства долей участников общей совместной собственности. Вместе с тем суд наделен правом отступить от начала равенства долей супругов в их общем имуществе, исходя из интересов несовершеннолетних детей и (или) исходя из заслуживающего внимания интереса одного из супругов. В частности, если другой супруг не получал доходов по неуважительным причинам или расходовал общее имущество супругов в ущерб интересам семьи.

При разделе общего имущества учитывается не только имеющееся у супругов имущество, но и общие долги супругов, которые подлежат распределению между супругами пропорционально присужденным им долям.

В результате раздела у находящегося в живых супруга появляется право собственности на часть имущества, принадлежавшего супругам на праве общей совместной собственности. Разделу между наследниками подлежит часть общего имущества, приходящаяся на долю наследодателя, включая долги, а также имущество, которое принадлежало на праве собственности супругу-наследодателю. Переживший супруг вправе наследовать наравне с другими наследниками соответствующей очереди. При определении его доли учитывается и выделенная часть в общем имуществе, и имущество, относившееся к личной собственности супруга. Переживший супруг относится к первой очереди наследников по закону (ст. 1142 ГК РФ), а при наличии условий, предусмотренных статьей 1149 Гражданского кодекса РФ, может претендовать на обязательную долю.

Родители призываются к наследованию, если они не лишены родительских прав либо если к моменту открытия наследства решение о лишении родительских прав было отменено и родители восстановлены в своих правах (п. 1 ст. 1117 ГК РФ). Если ребенок усыновлен, его имущество может наследовать наравне с усыновителем родитель, права которого при усыновлении ребенка были сохранены (п. 3 ст. 137 СК РФ). Отец имеет право наследования в отношении детей, если он состоял в браке с матерью на момент рождения ребенка либо отцовство было установлено в соответствии с требованиями семейного законодательства. При этом не имеет значения, в каком порядке - добровольном или принудительном - и по чьей инициативе оно устанавливалось.

Если нет наследников первой очереди, наследниками второй очереди по закону являются полнородные и неполнородные братья и сестры наследодателя, его дедушка и бабушка как со стороны отца, так и со стороны матери (п. 1 ст. 1143 ГК РФ). Правила пункта 2 статьи 1142 Гражданского кодекса РФ к наследникам первой очереди относят также:

1) внуков наследодателя. Тем не менее нужно учесть, что:

- в отличие от "классических" наследников первой очереди (например, детей наследодателя) внуки наследуют в порядке, предусмотренном в ст. 1146 ГК РФ, т.е. по праву представления. Иначе говоря, внуки наследодателя призываются к наследству лишь постольку, поскольку к моменту открытия наследства умер их родитель (ребенок наследодателя);

- внуки наследуют долю своего умершего родителя (причитавшуюся ему как наследнику первой очереди) в равных долях;

- для того чтобы внуки были призваны к наследству по праву представления, необходимо также отсутствие препятствий к этому, указанных в п. 2 и 3 ст. 1146 ГК РФ (т.е. не наследуют по праву представления потомки недостойных наследников и лиц, лишенных наследодателем наследства);

2) потомков внуков наследодателя.

Разделение братьев и сестер на полнородных и неполнородных производится в зависимости от того, являются ли для них общими отец и мать либо только один из родителей. Неполнородные братья и сестры именуется единокровными, если происходят от одного отца, и единоутробными, если у них общая мать. От указанных категорий следует отличать сводных братьев и сестер, которые не являются родственниками, так как их связь основывается на отношениях свойства. Сводные братья и сестры не относятся ко второй очереди наследников и могут наследовать только в случае признания их нетрудоспособными иждивенцами. Поскольку родные дети усыновителя приравниваются к кровным родственникам усыновленного, они могут наследовать его имущество наравне с родными братьями и сестрами.

Бабушка и дедушка со стороны отца наследуют только в случае, если отец состоял с матерью в момент рождения ребенка в зарегистрированном браке, либо отцовство было установлено в порядке, предусмотренном семейным законодательством. Если ребенок был усыновлен, бабушки и дедушки могут наследовать в случае, когда отношения между ними и ребенком были сохранены (п. 4 ст. 137 СК РФ).

В соответствии с пунктом 2 статьи 1143 Гражданского кодекса РФ к числу наследников второй очереди относятся племянники и племянницы наследодателя, т.е.:

- 1) дети полнородных братьев и сестер;
- 2) дети неполнородных братьев и сестер. Причем никаких преимуществ племянники от полнородных братьев и сестер перед племянниками от неполнородных не имеют;
- 3) усыновленные дети полнородных и неполнородных братьев и сестер. Потомки усыновленного приравниваются к родственникам наследодателя (в данном случае - к племянникам) по происхождению.

Упомянутые в п. 2 ст. 1143 ГК РФ племянники и племянницы относятся к числу наследников второй очереди по праву представления. Иначе говоря, они наследуют в связи с тем, что их родители (братья и сестры наследодателя) умерли к моменту открытия наследства (ст. 1113, 1114 ГК РФ) либо одновременно с наследодателем. При этом следует учитывать, что:

- 1) племянники наследуют часть в наследстве, приходящуюся на долю их умершего родителя, в равных долях;
- 2) необходимо помнить требования п. 2 и 3 ст. 1146 ГК РФ (о том, когда наследник не может наследовать по праву представления).

Если нет наследников первой и второй очереди, наследниками третьей очереди по закону являются полнородные и неполнородные братья и сестры родителей наследодателя (дяди и тети наследодателя), т.е. родственники боковой восходящей линии (п. 1 ст. 1144 ГК РФ).

К числу наследников третьей очереди также относятся по правилам п. 2 ст. 1144 ГК РФ:

- 1) двоюродные братья и сестры наследодателя;
- 2) двоюродные братья и сестры, которые происходят не от единокровных (единоутробных) братьев и сестер родителей наследодателя, а от лиц, ставших братьями и сестрами родителей наследодателя в силу того, что они были усыновлены бабушкой и дедушкой наследодателя: вывод основан на систематическом толковании ст. 1144 и ст. 1147 ГК РФ.

Указанные в п. 2 ст. 1144 ГК РФ двоюродные братья и сестры наследодателя относятся к числу наследников третьей очереди по праву представления. Это означает, что двоюродные братья и сестры наследуют в связи с тем, что их родители (дяди и тети наследодателя) умерли к моменту открытия наследства или одновременно с наследодателем. При этом необходимо учитывать ряд обстоятельств:

- а) двоюродные братья и сестры наследуют лишь часть в наследстве, приходящуюся на долю их умершего родителя;
- б) упомянутая доля делится между ними поровну;
- в) не наследуют по праву представления двоюродные братья и сестры, если их родитель (тетя или дядя наследодателя) был лишен наследства или не имел права наследовать (ст. 1146 ГК РФ).

Если нет наследников первой, второй и третьей очередей (ст. 1142 - 1144 ГК РФ), право наследовать по закону получают родственники наследодателя четвертой и пятой степеней родства, не относящиеся к наследникам предшествующих очередей.

Степень родства определяется числом рождений, отделяющих родственников одного от другого. Рождение самого наследодателя в это число не входит.

В случае отсутствия наследников первой, второй и третьей очереди к наследованию призываются:

- 1) в качестве наследников четвертой очереди родственники третьей степени родства - прадедушки и прабабушки наследодателя;
- 2) в качестве наследников пятой очереди родственники четвертой степени родства - дети родных племянников и племянниц наследодателя (двоюродные внуки и внучки) и родные братья и сестры его дедушек и бабушек (двоюродные дедушки и бабушки);
- 3) в качестве наследников шестой очереди родственники пятой степени родства - дети двоюродных внуков и внучек наследодателя (двоюродные правнуки и правнучки), дети его двоюродных братьев и сестер (двоюродные племянники и племянницы) и дети его двоюродных дедушек и бабушек (двоюродные дяди и тети).

Если нет наследников предшествующих очередей, к наследованию в качестве наследников седьмой очереди по закону призываются пасынки, падчерицы, отчим и мачеха наследодателя.

При наследовании по закону усыновленный и его потомство, с одной стороны, и усыновитель и его родственники - с другой, приравниваются к родственникам по происхождению (кровным родственникам) (п. 1 ст. 1147 ГК РФ).

Усыновленный и его потомство не наследуют по закону после смерти родителей усыновленного и других его родственников по происхождению, а родители усыновленного и другие его родственники по происхождению не наследуют по закону после смерти усыновленного и его потомства. Однако из этого правила существуют важные исключения. Эти исключения определяются тем, что по решению суда могут быть сохранены правовые связи усыновленного и его кровных родственников. Статья 137 СК РФ содержит указание на две категории ситуаций, когда

решением суда правовые связи усыновленного с кровными родственниками могут быть сохранены:

1) при усыновлении ребенка одним лицом права и обязанности (как имущественные, так и неимущественные) могут быть сохранены по желанию матери, если усыновитель - мужчина, или по желанию отца, если усыновитель - женщина;

2) в случаях смерти родителей (или одного из них) по просьбе бабушки или дедушки ребенка могут быть сохранены отношения (как имущественные, так и неимущественные) по отношению к родственникам умершего родителя. При этом не требуется согласие усыновителя, поскольку суд должен руководствоваться интересами ребенка.

В этих ситуациях усыновленный будет наследовать как после кровных родственников, сохранивших с ним правовые связи, так и после усыновителей, а после смерти усыновленного соответственно наследовать будут как усыновители, так и кровные родственники.

Очевидно, при отсутствии в решении суда об усыновлении указания о сохранении отношений с определенными лицами эти отношения прекращаются.

Особый порядок установлен для призвания к наследованию нетрудоспособных иждивенцев наследодателя, состоявших на иждивении умершего не менее одного года до его смерти.

Статья 1148 Гражданского кодекса РФ выделяет две группы нетрудоспособных иждивенцев наследодателя. Первая группа - нетрудоспособные иждивенцы, относящиеся к очередям, предусмотренным ст. 1143 - 1145 ГК РФ, т.е. со второй по седьмую включительно. Это лица, являющиеся родственниками, либо лица, отношения которых приравниваются к родственным (родственники усыновителя, потомки усыновленного), а в предусмотренном п. 3 ст. 1145 ГК РФ случае - лица, находящиеся в отношениях свойства. Так как супруг, родители (усыновители) и дети (в том числе усыновленные) наследодателя являются наследниками первой очереди и имеют приоритет перед всеми другими наследниками, на них не распространяются положения о нетрудоспособных иждивенцах.

Вторая группа - нетрудоспособные иждивенцы, не относящиеся к числу наследников по закону, установленных вышеназванными статьями очередей. Такие лица могут быть либо родственниками степеней родства, не имеющих значения при наследовании, находящиеся в отношениях свойства с наследодателем, также не имеющих правового значения (например, брат жены), либо вообще лица, не связанные с наследодателем ни родственными узами, ни свойством.

Для наследования в соответствии с правилами ст. 1148 ГК РФ нетрудоспособные иждивенцы первой группы, помимо доказательств, подтверждающих их право наследования в одной из очередей, установленных ст. 1143 - 1145 ГК РФ, должны представить доказательства нахождения на иждивении наследодателя (срок иждивения должен быть не менее одного года), а также подтвердить свою нетрудоспособность. Иждивенство малолетних детей предполагается. Факт иждивения остальных (бывший супруг, родственник пятой степени родства и тому подобное) устанавливается любыми допустимыми доказательствами (справками из РЭУ, свидетельскими показаниями, представлением документов, данными о налоговых вычетах, предоставляемых налоговыми органами, решениями судебных органов и т.п.).

Нетрудоспособными являются лица, достигшие пенсионного возраста (по общему правилу, женщины - 55 лет, мужчины - 60 лет; при этом следует учитывать, что для некоторых категорий работников пенсионный возраст может быть меньшим). Продолжение трудовой деятельности после наступления пенсионного возраста не дает оснований для признания лица трудоспособным и соответственно автоматически не лишает гражданина права наследования в качестве нетрудоспособного иждивенца.

К числу нетрудоспособных иждивенцев относятся инвалиды I-й, II-й, III-й группы, в том числе инвалиды с детства.

Срок нетрудоспособности для призвания к наследованию иждивенцев значения не имеет - главное, чтобы на момент открытия наследства нетрудоспособность наступила.

Иждивение имеет правовое значение в том случае, если продолжалось не менее года до смерти наследодателя. Таким образом, не дает оснований для призвания к наследованию иждивение, длившееся менее года либо хотя и длившееся более года, но прекратившееся задолго до смерти наследодателя.

В отношении рассматриваемой группы наследников право наследования не зависит от факта совместного проживания иждивенца и наследодателя. Например, может быть признан имеющим право на наследство нетрудоспособный иждивенец из числа лиц, включаемых в круг наследников по закону (например, бабушка или дедушка), не проживавший совместно с наследодателем, но регулярно получавший от него денежные средства.

Нетрудоспособные иждивенцы второй группы для получения права на наследование должны доказать не только факты нетрудоспособности, нахождения на иждивении наследодателя не менее года, но и факт совместного проживания с наследодателем. Права нетрудоспособных иждивенцев первой и второй групп не отличаются. Нетрудоспособные иждивенцы призываются к наследованию вместе с наследниками той очереди, которая наследует. При этом

нетрудоспособные иждивенцы имеют при наследовании равные права как с наследниками соответствующей очереди, так и между собой, независимо от того, являются ли они наследниками одной очереди либо разных.

Нетрудоспособные иждивенцы первой группы наследуют по правилам ст. 1148 ГК РФ в случае, если их очередь не призывается к наследованию.

Особенность иждивенцев второй группы заключается в том, что при отсутствии приведенных в ст. 1142 - 1145 ГК РФ наследников по закону они приобретают самостоятельное право наследования и признаются наследниками восьмой очереди.

Положения о наследовании нетрудоспособных иждивенцев применяется только в случаях, когда наследование происходит по закону, а не по завещанию.

Наследование по праву представления. К числу наследников по закону относятся также наследники, призываемые к наследованию по праву представления. Призвание указанных наследников к наследованию происходит лишь при наличии целого ряда предусмотренных в законе специальных условий и характеризуется значительным своеобразием.

Наследование по праву представления может иметь место только в тех случаях, когда наследник умер до открытия наследства либо одновременно с наследодателем. Неизбежно возникает вопрос, какова судьба наследственного имущества или его части, которая причиталась бы этому наследнику. В соответствии с принципом свободы завещания наследодатель может в завещании распорядиться указанным имуществом по своему усмотрению так, как если бы этого наследника и вовсе не было, хотя это и не всегда возможно (например, когда наследодатель и наследник умирают одновременно). Некоторые завещательные распоряжения завещателя в отношении умершего наследника, сделанные еще до его смерти, сохраняют силу. Так, если завещатель еще до смерти наследника лишил его в завещании наследства, то после смерти наследника он не обязан это распоряжение подтверждать, оно и так имеет юридическую силу, если не будет завещателем отменено или изменено. И все же в результате смерти наследника до открытия наследства или одновременно с наследодателем может возникнуть целый ряд вопросов, которые нуждаются в специальном правовом урегулировании.

Если наследник по закону умирает до открытия наследства или одновременно с наследодателем, его доля в наследстве по праву представления переходит к его потомкам в случаях, предусмотренных п. 2 ст. 1142, п. 2 ст. 1143 и п. 2 ст. 1144 ГК РФ. Иными словами, наследуют по праву представления внуки наследодателя и их потомки; племянники и племянницы наследодателя; двоюродные братья и сестры наследодателя. Они наследуют ту долю в наследстве, которая причиталась бы их умершему родителю, причем она делится между ними поровну. В отношении лиц, которые наследуют по праву представления, сохраняется очередность их призвания к наследованию.

Граждане, которые наследуют по праву представления, не имеют права на обязательную долю, поскольку круг лиц, имеющих на нее право, определен в законе исчерпывающим образом (ст. 1149 ГК РФ).

Обратим внимание на то, что наследование по праву представления при наличии предусмотренных в законе условий возможно и тогда, когда наследник умирает не только до открытия наследства, но и одновременно с наследодателем (ст. 1114 ГК РФ).

Потомки наследника по закону, лишенного наследодателем наследства, по праву представления не наследуют. Наследодатель может в завещании лишить наследства и потомков наследника по закону, которые в перспективе могут унаследовать имущество по праву представления, дабы предотвратить переход наследства к нежелательным для него лицам.

Не наследуют по праву представления потомки наследника, который, если бы он был жив, не имел бы права наследовать в соответствии с п. 1 ст. 1117 ГК РФ (как недостойный наследник). Кроме того, и он сам как недостойный наследник может оказаться лицом, не имеющим права наследовать или отстраненным от наследования. Таким образом, правила ст. 1117 ГК РФ о недостойных наследниках распространяются и на потомков наследника, которые при отсутствии оснований, предусмотренных ст. 1117 ГК РФ, могли бы унаследовать имущество по праву представления (ст. 1146 ГК РФ).

### 3.1.2. Обязательные наследники

Среди наследников по закону выделяется особая категория наследников, за которыми независимо от содержания завещания наследодателя бронируется определенная доля в наследстве. Эта доля получила название обязательной, поскольку необходимые наследники, кроме недостойных наследников, не могут быть лишены права ее унаследовать. Статья 1149 ГК РФ определяет понятие права на обязательную долю в наследственном имуществе, т.е. говорит об обязательных наследниках.

Существует круг обязательных наследников, перечень которых является исчерпывающим:

1) дети наследодателя (как несовершеннолетние, так и совершеннолетние нетрудоспособные, независимо от наступления дееспособности, в частности до 18 лет вследствие эмансипации или вступления в брак);

2) супруг и родители (эти субъекты должны являться нетрудоспособными; представляется, что в данную категорию попадает несовершеннолетний супруг);

3) нетрудоспособные иждивенцы (подлежащие призванию к наследованию в соответствии с п. 1 и 2 ст. 1148 ГК РФ, т.е. все иждивенцы, кроме не проживавших с наследодателем не наследников по закону).

Таким образом, право на обязательную долю, во-первых, не допускает исключения управомоченного лица из числа наследников на основании завещания, во-вторых, не допускает снижения размера доли данного наследника ниже установленного минимума. Согласно п. 1 ст. 1149 ГК РФ обязательная доля должна составлять не менее половины доли, которая причиталась бы наследнику при наследовании по закону. Необходимо отметить, что Гражданский кодекс РФ уменьшил размер обязательной доли, которая в ранее действовавшем законодательстве не могла быть менее чем две третьих той доли, которая причиталась бы при наследовании по закону. Размер долей определяется исходя из размера наследства и количества наследников. При этом учитываются все наследники соответствующей очереди, которые имели бы право наследовать, а также нетрудоспособные иждивенцы.

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

В обязательную долю засчитывается все, что наследник, имеющий право на такую долю, получает из наследства по какому-либо основанию, в том числе стоимость установленного в пользу такого наследника завещательного отказа.

Если осуществление права на обязательную долю в наследстве повлечет за собой невозможность передать наследнику по завещанию имущество, которым наследник, имеющий право на обязательную долю, при жизни наследодателя не пользовался, а наследник по завещанию пользовался для проживания (жилой дом, квартира, иное жилое помещение, дача и тому подобное) или использовал в качестве основного источника получения средств к существованию (орудия труда, творческая мастерская и тому подобное), суд может с учетом имущественного положения наследников, имеющих право на обязательную долю, уменьшить размер обязательной доли или отказать в ее присуждении.

Обратим внимание на то, что обязательная доля должна составлять не менее половины законной доли. Это указание излишне. Оно означает, что если в завещании наследодателя доля необходимого наследника не дотягивает до законной доли, но не опускается ниже ее половины, то нет оснований для признания завещания в этой части недействительным.

При определении размера обязательной доли, причитающейся необходимому наследнику, важно знать стоимость подлежащего учету наследственного имущества, а также круг наследников по закону, между которыми при отсутствии завещания указанное имущество следовало бы разделить.

## 3.2. Наследование по завещанию

### 3.2.1. Виды завещаний

Завещание может быть определено как документ, выражающий волю гражданина относительно распоряжения имуществом либо иными принадлежащими гражданину материальными или нематериальными благами на случай смерти.

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

Поскольку завещание - это сделка, которая совершается действием лица, желающего распорядиться наследством на случай смерти, завещатель на момент совершения указанной сделки должен быть дееспособен, причем в полном объеме. На общих основаниях с другими дееспособными лицами могут составить завещание лица, которые в установленном законом порядке вступили в брак до достижения брачного возраста (п. 2 ст. 21 ГК РФ) или эмансипированы (ст. 27 ГК РФ), поскольку они становятся полностью дееспособными.

Лица, частично дееспособные (ст. 26 ГК РФ), а также ограниченно дееспособные (ст. 30 ГК РФ) завещательной дееспособностью не обладают. Не имеет юридической силы завещание, составленное недееспособным лицом, в период так называемого "светлого промежутка". Если

лицо, составившее завещание, впоследствии признается недееспособным, то это обстоятельство в принципе не отражается на юридической силе завещания, которое наследодатель составил, когда был дееспособным. В то же время такое завещание может быть оспорено по основаниям, предусмотренным ст. 177 ГК РФ. Признание лица, составившего завещание, недееспособным впоследствии может иметь значение и при решении вопроса об отстранении наследника по завещанию от наследования как недостойного наследника.

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

В соответствии с положениями п. 4 ст. 1118 ГК РФ завещание (как сделку) может совершить только один наследодатель. Иначе говоря, закон не допускает совершения коллективных завещаний. Каждый участник общей собственности должен составлять отдельное завещание. Например, супруги (имеющие квартиру в общей совместной собственности), завещая свою квартиру сыну, должны составлять два самостоятельных завещания.

Поскольку завещание - сделка односторонняя, то по общему правилу завещание создает права и обязанности только для одной стороны - наследника. Самого завещателя сделка не связывает и не обязывает даже при его жизни. Дело в том, что завещатель в любое время вправе как изменить, так и отменить завещание (ст. 1130 ГК РФ). Поэтому завещанию как односторонней сделке присущ и известный элемент условности. Акт составления завещания до тех пор, пока не наступила смерть завещателя, отнюдь не является бесповоротным и необратимым.

Составленное завещание, каково бы ни было его содержание, само по себе никакого наследственного правоотношения не порождает. В то же время завещание выступает как первичный юридический факт, который в сочетании с другим юридическим фактом - открытием наследства - приводит к возникновению наследственного правоотношения: наследники по завещанию призываются к наследованию.

Завещание как акт распоряжения имуществом на случай смерти необходимо отличать от такого акта распоряжения своим имуществом, как дарение. Отметим прежде всего, что дарение имущества на случай смерти не допускается. Другими словами, если совершается договор дарения, в котором предусмотрено, что дар перейдет в собственность одаряемого только после смерти дарителя, то такой договор юридически ничтожен. По ныне действующему законодательству договор дарения может быть не только реальным (т.е. для совершения сделки, кроме волеизъявления, необходима передача вещи), но и консенсуальным (для совершения сделки достаточно достижения согласия по всем существенным вопросам). В тех случаях, когда договор дарения является реальным, договора, до тех пор пока вещь не передана в собственность одаряемого, вообще нет. Сложнее обстоит дело с консенсуальным договором дарения, при котором даритель обязуется безвозмездно передать вещь в собственность одаряемого. На такой договор и рассчитано правило абз. 1 п. 3 ст. 572 ГК РФ, согласно которому договор, предусматривающий передачу дара одаряемому после смерти дарителя, ничтожен. К такого рода дарению применяются правила гражданского законодательства о наследовании (абз. 2 п. 3 ст. 572 ГК РФ). В этом случае речь идет о применении правил о наследовании не к дарению как таковому (оно юридически ничтожно), а к дару. Этот дар входит в состав наследственной массы и переходит к другим лицам в порядке наследственного преемства. Может случиться, что таким лицом окажется как раз тот, кому вещь предназначалась в дар. Однако вещь перейдет к нему в собственность не в порядке сингулярного (частичного) правопреемства, как при дарении, а в порядке универсального (общего) правопреемства, как это имеет место при наследовании.

Содержание завещания. Воля наследодателя может получить в завещании самое неожиданное воплощение. Он может лишиться в завещании права наследования (лишить наследства) всех своих наследников и этим ограничиться. При составлении завещания наследодатель не связан кругом законных наследников. Гражданин может завещать все свое имущество или часть его одному или нескольким гражданам как входящим, так и не входящим в круг наследников по закону, а также юридическим лицам, государству, государственным и муниципальным образованиям. Важно отметить, что, завещая имущество кому-либо из перечисленных выше категорий наследников, завещатель не связан ни очередностью их призвания, ни правом представления. Он имеет право завещать любому из перечисленных наследников все имущество или его часть в любом распределении долей.

При этом завещатель не обязан сообщать кому-либо (в том числе и супругу, наследникам по закону и т.д.):

- о содержании завещания (т.е. вправе составить закрытое завещание в соответствии с правилами ст. 1126 ГК РФ);
- об изменении завещания в определенной части или даже о его полной отмене (с учетом правил ст. 1130 ГК РФ).

Завещатель не обязан указывать, лишая кого-то наследства, причины такого лишения. Во всяком случае отсутствие указаний на такие причины не является основанием признать завещание недействительным (ст. 1131 ГК РФ).

Завещатель вправе включить в завещание положения:

- об исполнении завещания душеприказчиком (ст. 1134, 1135 ГК РФ);
- о завещательном отказе (ст. 1137, 1138 ГК РФ);
- о завещательном возложении (ст. 1139 ГК РФ).

Единственное ограничение принципа свободы завещания состоит в применении правила об обязательной доле в наследстве. В соответствии со ст. 1149 ГК РФ несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя, его нетрудоспособные супруг и родители, а также нетрудоспособные иждивенцы наследодателя наследуют независимо от содержания завещания не менее половины доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону (обязательная доля).

Завещатель вправе совершить завещание, содержащее распоряжение о любом имуществе, в том числе о том, которое он может приобрести в будущем (ч. 1 ст. 1120 ГК РФ). Наследство открывается в отношении того имущества, которое принадлежало наследодателю на день открытия наследства. В завещании завещатель может указать и то имущество, которое его собственностью не является (например, все имущество, нажитое в браке, без выделения супружеской доли). В обязанности нотариуса или другого должностного лица, уполномоченного удостоверить завещания, не входит обязанность проверять принадлежность имущества завещателю.

В завещании можно указывать конкретные виды имущества, которые завещаются. Можно не конкретизировать имущество, а вписать стандартную фразу "все мое имущество, которое ко дню моей смерти окажется мне принадлежащим, в чем бы таковое ни заключалось и где бы оно ни находилось, завещаю такому-то". В этом случае наследник будет обязан представить нотариусу документы, подтверждающие принадлежность наследственного имущества наследодателю.

Наконец, завещатель может указать в завещании, что отдельные вещи из наследственного имущества он завещает одним лицам, все же остальное имущество завещается другим лицам.

Таким образом, завещанием охватывается не все наследственное имущество. Виды имущества, которым наследодатель распорядиться не может, названы в ст. 1112 ГК РФ; правила наследования некоторых видов имущества установлены ст. 1176 - 1185 ГК РФ.

Наследодатель может распоряжаться имуществом как один, так и несколько раз, составив одно либо несколько завещаний, причем они могут быть совершены как одновременно, так и в разное время. Если они в чем-то сталкиваются друг с другом, то, для того чтобы устранить возникшее между ними несоответствие, нужно будет прибегнуть к правилам их толкования. При этом, если воля завещателя не расходится с законом, приоритетное значение во всех случаях придается завещанию, составленному позднее (ст. 1130 ГК РФ). Нотариус или иное лицо, уполномоченное на удостоверение завещания, не лишено права обратить внимание завещателя на несоответствие совершаемых им завещаний друг другу. Однако если завещатель это несоответствие не устранил, то указанное обстоятельство не может служить основанием для отказа в удостоверении завещаний.

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

Возможны ситуации, когда в завещании указаны два или более наследника, однако не указаны доли каждого из них, а также не указано, какие входящие в состав наследства вещи или права предназначаются тому или иному из наследников. Завещая имущество нескольким субъектам, наследодатель вовсе не обязан определять доли, в которых каждый из них это имущество получит, не обязан он и указывать, какие именно вещи или права кому из наследников переходят. В таких случаях в соответствии с п. 1 ст. 1122 ГК РФ считается, что они завещаны наследникам в равных долях.

Одной из распространенных ошибок является составление завещаний, в которых завещана неделимая вещь, и при этом указывается часть неделимой вещи, предназначенная каждому из наследников в натуре. Ранее такие завещания признавались недействительными, как несоответствующие закону, однако в настоящее время такие завещания не считаются более недействительными (ст. 1122 ГК РФ). В этом случае соответствующие вещи считаются завещанными в долях, соответствующих стоимости этих частей. Порядок пользования наследниками неделимой вещью устанавливается в соответствии с предназначенными им в завещании частями этой вещи. При согласии на то наследников указанный порядок установления долей и определения пользования неделимой вещью может быть закреплен в свидетельстве о праве на наследство. В случае же спора между наследниками их доли и порядок пользования неделимой вещью определяются судом.

Указанный принцип обеспечивается соблюдением тайны совершаемых нотариальных действий, в том числе и тайны удостоверения завещаний.

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 (абз. 1 ст. 1123 ГК РФ). Форма разглашения роли не играет: устный пересказ, публикация текста завещания в СМИ, показ его текста заинтересованным лицам и т.п.

Тайна завещания представляет собой принадлежащее гражданину нематериальное благо, которое в силу п. 1 ст. 150 ГК РФ неотчуждаемо и непередаваемо. В случае нарушения тайны завещания только завещатель имеет право потребовать компенсации морального вреда, а также использовать иные способы защиты гражданских прав, предусмотренные ст. 12 ГК РФ. Моральный вред в данном случае заключается в нравственных страданиях, которые мог бы испытать завещатель в тех случаях, когда, например, в завещании он лишил наследства своих ближайших родственников и об этом стало им известно. После открытия наследства этот запрет теряет силу.

Положения о назначении наследников состоят в том, что наследодатель может указать в завещании любое количество лиц (их субъектный состав определен в ст. 1116 ГК РФ), при этом не имеет значения, являются они наследниками по закону или нет. Завещатель может указать в завещании другого наследника (подназначить наследника) на случай, если назначенный им в завещании наследник или наследник завещателя по закону умрет до открытия наследства, либо одновременно с завещателем, либо после открытия наследства, не успев его принять, либо не примет наследство по другим причинам или откажется от него, либо не будет иметь право наследовать или будет отстранен от наследования как недостойный наследник.

Институт подназначения наследника (субституция) является традиционным для отечественного гражданского законодательства. Суть подназначения наследника состоит в том, что, кроме основного или основных наследников, назначается также запасной или запасные наследники. В качестве подназначаемого наследника могут выступать любые субъекты гражданского права. То есть при обычном развитии событий в наследство вступает основной наследник (основные наследники), если же основной наследник по каким-либо причинам не может или не хочет принять наследство, то в наследственные права вступают подназначенные наследники.

Количество подназначений законом не ограничивается, поэтому завещатель может указать неограниченное количество лиц, выступающих в качестве подназначенных наследников к запасному (подназначенному) наследнику. Завещатель может указать в завещании целую "пирамиду" наследников. Например: основной - супруг, если он не принял - сын, если и он не принял - дочь и т.д.

Подназначение наследника допустимо только в случаях, прямо указанных в ст. 1121 ГК РФ. Иначе говоря, любые иные обстоятельства (т.е. не связанные, например, с возможной смертью наследника до открытия наследства либо с тем, что он не примет наследство или откажется от него) не дают завещателю права прибегать к такому подназначению.

Завещатель может подназначить наследника в расчете на одно из предусмотренных законом оснований, несколько из них или на все из них. Но если в завещании не указано, на какое основание подназначение наследника рассчитано, то подназначенный наследник призывается к наследованию, какое бы из этих оснований ни наступило, т.е. во всех случаях, когда подназначение может иметь место.

Подназначение наследника сопрягается с наследованием по праву представления, наследственной трансмиссией и приращением наследственных долей.

При наследовании по праву представления доля наследника, умершего до открытия наследства, переходит к его наследникам. Однако наследование по праву представления может иметь место только при наследовании по закону.

Переход права на наследство (наследственная трансмиссия) осуществляется тогда, когда после смерти наследника, не успевшего принять открывшееся наследство, наследуют его потомки. Чисто внешнее впечатление о сопряжении подназначения наследника с наследственной трансмиссией может возникнуть тогда, когда основной наследник умирает после открытия наследства. Разграничительная линия проводится в зависимости от того, отказался ли основной наследник до своей смерти от наследства или умер, не успев наследство принять. В первом случае к наследованию призывается подназначенный наследодателем наследник, во втором - наследники того наследника, который умер, не успев принять наследство, т.е. происходит наследственная трансмиссия.

Что же касается соотношения подназначения наследника с приращением наследственных долей (т.е. увеличение долей остальных наследников по закону, если один из наследников не принял наследство по каким-либо причинам), то если основному наследнику, отказавшемуся от наследства, был подназначен наследник, приращения наследственных долей не происходит. К наследованию призывается подназначенный наследник.

Таким образом, указанные правоотношения хотя внешне и схожи с подназначением наследника, но имеют существенные юридические отличия.

### 3.2.2. Недействительность завещания

При жизни завещателя вопрос о признании завещания недействительным возникнуть не может, поскольку завещатель всегда имеет право изменить ранее сделанное завещание либо вовсе отменить его, составив новое завещание либо не составляя никакого (ст. 1130 ГК РФ). Споры вокруг того, действительно завещание или нет, возникают после открытия наследства, когда завещателя уже нет в живых и завещание не может быть ни отменено, ни изменено. Споры эти могут быть вызваны тем, что завещание составлено юридически неграмотно и подлинную волю завещателя установить довольно трудно. Представляется, что в этих случаях спорящие стороны могут обратиться в суд с заявлением об истолковании завещания (ст. 1132 ГК РФ) и не ставить вопрос о признании его недействительным.

При толковании завещания нотариусом, исполнителем завещания или судом принимается во внимание буквальный смысл содержащихся в нем слов и выражений. В случае неясности буквального смысла какого-либо положения завещания он устанавливается путем сопоставления этого положения с другими положениями и смыслом завещания в целом. При этом должно быть обеспечено наиболее полное осуществление предполагаемой воли завещателя.

Чаще всего основанием для предъявления таких требований служит то, что завещатель хотя и не был признан недееспособным, но не отдавал отчет в своих действиях, подвергался давлению со стороны лиц, которые использовали его беспомощное состояние.

Поскольку завещание - это односторонняя сделка, то его, при наличии к тому оснований, можно относить либо к ничтожным, либо к оспоримым сделкам со всеми вытекающими из этого последствиями. Оно может быть недействительным вследствие пороков содержания, формы, в субъектном составе, а также вследствие пороков воли. Не могут служить основанием недействительности завещания опiski и другие незначительные нарушения порядка его составления, подписания или удостоверения, если судом установлено, что они не влияют на понимание волеизъявления завещателя (п. 3 ст. 1131 ГК РФ).

Если, например, завещание совершено с нарушением требуемой законом формы, оно является ничтожной сделкой. То же можно сказать о завещании, совершенном недееспособным лицом, или подложном завещании. Если же завещание совершено при наличии обстоятельств, предусмотренных ст. 175 - 179 ГК РФ (например, под влиянием обмана, угроз, насилия), то оно признается оспоримым. При этом, по-видимому, исключено признание завещания недействительным по такому основанию, как злонамеренное соглашение представителя одной стороны с другой. Исключено, во-первых, потому, что завещание через представителя вообще совершить нельзя, и, во-вторых, потому, что завещание - это односторонняя сделка, а, следовательно, другой стороны при совершении завещания быть не может.

Завещание может быть недействительным не только в целом, но и в части (ст. 180 ГК РФ), например, в той части, в какой оно нарушает права наследника, имеющего право на обязательную долю. Вообще при рассмотрении споров, связанных с тем, действительно завещание или нет, необходимо стремиться к тому, чтобы воля завещателя была выполнена, если, разумеется, она соответствует закону, а ее формирование и выражение происходило свободно.

Сроки исковой давности по недействительным сделкам и порядок исчисления этих сроков определены в ст. 181 ГК РФ. Правила ст. 181 ГК РФ распространяются и на иски о недействительности завещаний (в том числе особых завещательных распоряжений) и последствия их недействительности.

В тех случаях, когда завещание еще не исполнено (например, раздел наследства не произведен), содержание решения суда сводится к тому, чтобы определить судьбу наследства в соответствии с законом и волей завещателя, если она бездефектна. Значительно сложнее обстоит дело, если к моменту рассмотрения дела в суде наследство успели поделить. Здесь уже нельзя ограничиться квалификацией завещания как ничтожной или оспоримой сделкой, а необходимо определить последствия раздела наследства или совершения иных действий по исполнению недействительного завещания. Недействительность завещания не лишает лиц, указанных в нем в качестве наследников или отказополучателей, права наследовать по закону или на основании другого, действительного завещания.

К видам завещания относятся заверенное нотариусом, составленное в простой письменной форме завещание, завещания, приравненные к нотариально удостоверенным, закрытое завещание, завещательное распоряжение правами на денежные средства в банках и завещания, составленные в чрезвычайных обстоятельствах.

Воля завещателя, выраженная в завещании, должна быть облечена в требуемую законом форму. В многообразии форм выражения воли завещателя предметно воплощен принцип свободы завещания (ст. 1119 ГК РФ).

Статья 1124 ГК РФ посвящена процедуре совершения завещания, которое может удостоверяться как нотариусами, так и другими лицами, указанными в ст. 1125, 1127, 1128 ГК РФ.

Завещание может быть написано не только завещателем собственноручно, но и с его слов нотариусом. Несоблюдение требования об удостоверении завещания влечет его недействительность, однако в случаях, предусмотренных ст. 1129 ГК РФ (завещание в чрезвычайных обстоятельствах), допускается составление завещания в простой письменной форме. Совершение завещания (как сделки) и его написание (т.е. придание воле завещателя материальной, внешней формы, объективирование этой воли в виде текста на бумаге) - не одно и то же: последнее может быть сделано (по просьбе завещателя) и другим лицом (ст. 1125, 1129 ГК РФ). Завещатель заинтересован в том, чтобы наследники знали, где именно удостоверено завещание. При этом удостоверение завещания не ограничивается простым заверением подписи завещателя. Оно состоит прежде всего в выяснении должностным лицом подлинной воли завещателя, в разъяснении ему действующего законодательства о порядке наследования, о необходимости охраны прав нетрудоспособных и несовершеннолетних наследников.

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

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

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

Процедура составления и нотариального удостоверения завещания регламентируется Гражданским кодексом РФ и Основами законодательства Российской Федерации о нотариате достаточно подробно. Нотариально удостоверенное завещание должно быть написано завещателем или записано с его слов нотариусом. При написании или записи завещания могут быть использованы технические средства (электронно-вычислительная машина, пишущая машинка и другие).

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

Завещание составляется, подписывается завещателем и удостоверяется нотариусом или должностным лицом, имеющим право на удостоверение завещаний, в двух экземплярах, один из которых передается завещателю, а другой остается в делах нотариальной конторы (нотариуса) по месту открытия наследства.

В нотариальную контору (нотариусу) поступают также на хранение завещания, удостоверенные должностными лицами, имеющими право на совершение указанных действий. Получив завещание на хранение, нотариус должен проверить его законность и, обнаружив несоответствие завещания закону, сообщить об этом завещателю и должностному лицу, его удостоверившему, для принятия мер к устранению выявленных нарушений.

Завещание должно быть собственноручно подписано завещателем. Если завещатель в силу физических недостатков, тяжелой болезни или неграмотности не может собственноручно подписать завещание, оно по его просьбе может быть подписано другим гражданином в присутствии нотариуса. В завещании должны быть указаны причины, по которым завещатель не мог подписать завещание собственноручно, а также фамилия, имя, отчество и место жительства гражданина, подписавшего завещание по просьбе завещателя, в соответствии с документом, удостоверяющим личность этого гражданина.

При составлении и нотариальном удостоверении завещания по желанию завещателя может присутствовать свидетель. Если завещание составляется и удостоверяется в присутствии свидетеля, оно должно быть им подписано и на завещании должны быть указаны фамилия, имя, отчество и место жительства свидетеля в соответствии с документом, удостоверяющим его личность.

Определенные требования предъявляются как к свидетелям, так и к рукоприкладчикам. В частности, ими не могут быть категории граждан, указанные в п. 2 ст. 1124 ГК РФ. Говоря о лицах, не обладающих полной дееспособностью, закон имеет в виду недееспособных (частично

дееспособных) и ограниченно дееспособных. Одна из новелл ч. 3 Гражданского кодекса РФ - правила о свидетелях, присутствие которых может быть как возможным, так и обязательным. Обязательны свидетели в случаях, установленных п. 3, 4 ст. 1126, п. 2 ст. 1127, ч. 2 п. 1 ст. 1129 ГК РФ. В других ситуациях присутствие свидетеля зависит от воли наследодателя.

Пункт 2 ст. 1124 ГК РФ определяет круг лиц, которые не могут быть ни свидетелями, ни рукоприкладчиками. Это:

- лицо, удостоверяющее завещание (включая нотариуса);
- наследник либо легатарий, их супруг, дети, родители;
- лица, не полностью дееспособные (лишенные дееспособности, малолетние, частично или ограниченно дееспособные);
- неграмотные;
- граждане с такими физическими недостатками, которые явно не позволяют им в полной мере осознать существо происходящего (например, полностью слепые, глухие);
- лица, не владеющие в достаточной степени языком, на котором составлено завещание (за исключением закрытых завещаний - см. ст. 1126 ГК РФ).

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

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

В случае, когда право совершения нотариальных действий предоставлено законом должностным лицам органов местного самоуправления и должностным лицам консульских учреждений РФ, завещание может быть удостоверено вместо нотариуса соответствующим должностным лицом с соблюдением правил ст. 1124 ГК РФ о форме завещания, порядке его нотариального удостоверения и тайне завещания.

К нотариально удостоверенным завещаниям приравниваются:

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

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

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

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

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

Если в каком-либо из указанных случаев гражданин, намеревающийся совершить завещание, высказывает желание пригласить для этого нотариуса и имеется разумная возможность выполнить это желание, лица, которым в соответствии с законом предоставлено право удостоверить завещание, обязаны принять все меры для приглашения к завещателю нотариуса.

Завещание, приравненное к нотариально удостоверенному завещанию, должно быть подписано завещателем в присутствии лица, удостоверяющего завещание, и свидетеля, также подписывающего завещание (п. 2 ст. 1127 ГК РФ). Такое завещание должно быть, как только для этого представится возможность, направлено лицом, удостоверившим завещание, через органы юстиции нотариусу по месту жительства завещателя. Если лицу, удостоверившему завещание, известно место жительства завещателя, завещание направляется непосредственно соответствующему нотариусу.

Под закрытым завещанием понимается завещание, составленное без предоставления другим лицам, в том числе и нотариусам, возможности ознакомления с ним. Закрытое завещание в заклеенном конверте передается завещателем нотариусу в присутствии двух свидетелей, которые ставят на конверте свои подписи. Конверт, подписанный свидетелями, запечатывается в их присутствии нотариусом в другой конверт, на котором нотариус делает надпись, содержащую сведения о завещателе, от которого нотариусом принято закрытое завещание, месте и дате его принятия, фамилии, имени, отчестве и о месте жительства каждого свидетеля в соответствии с документом, удостоверяющим личность.

Закрытое завещание должно быть собственноручно написано и подписано завещателем. Принимая от завещателя конверт с закрытым завещанием, нотариус обязан разъяснить завещателю, что несоблюдение указанных правил влечет за собой недействительность завещания, а также положения ст. 1149 ГК РФ (обязательная доля), и сделать об этом соответствующую надпись на втором конверте, а также выдать завещателю документ, подтверждающий принятие закрытого завещания.

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

Если присутствие свидетеля при составлении, подписании, удостоверении завещания или при его передаче нотариусу не является обязательным, то отсутствие свидетеля не повлечет за собой никаких правовых последствий. Если же свидетель должен был присутствовать обязательно, однако отсутствовал, завещание окажется недействительной сделкой. При этом отсутствие свидетеля влечет за собой ничтожность сделки, а несоответствие свидетеля названным выше требованиям делает сделку оспоримой.

Последнее вполне объяснимо и оправдано, так как суд должен выяснить, например, действительно ли свидетель не обладал полной дееспособностью либо не в должной мере владел языком, на котором составлено завещание.

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

Денежными средствами в банке наследодатель может распорядиться составлением обычного завещания (в порядке, предусмотренном ст. 1124 - 1127 ГК РФ) или завещательного распоряжения. Завещательное распоряжение в отношении денежных средств, внесенных во вклад в банк или на банковский счет, в отличие от собственно завещания подписывается завещателем собственноручно в присутствии банковского служащего того филиала банка, в котором находятся денежные средства. Банковский служащий должен иметь право к исполнению распоряжений клиента в отношении денежных средств, находящихся на его счете. Порядок совершения завещательных распоряжений денежными средствами в банках и иных кредитных организациях, которым предоставлено право привлекать во вклады или на другие счета денежные средства граждан, определяется Правительством РФ. Права на денежные средства, в отношении которых в банке совершено завещательное распоряжение, входят в состав наследства и наследуются на общих основаниях в соответствии с правилами Гражданского кодекса РФ. Эти средства выдаются наследникам на основании свидетельства о праве на наследство и в соответствии с ним, за исключением случаев возмещения расходов, вызванных смертью наследодателя, и расходов на охрану наследства и управление им (п. 3 ст. 1174 ГК РФ).

Статья 1129 ГК регламентирует составление завещания гражданином, находящимся в чрезвычайных обстоятельствах. Под данными обстоятельствами закон понимает положение, явно угрожающее его жизни и в силу сложившихся чрезвычайных обстоятельств лишшающее возможности совершить завещание в общем порядке. В таком случае применяется упрощенная процедура. Изложение гражданином последней воли в простой письменной форме признается его завещанием, если завещатель в присутствии двух свидетелей собственноручно написал и подписал документ, из содержания которого следует, что он представляет собой завещание. В течение месяца после прекращения чрезвычайных обстоятельств гражданин должен воспользоваться возможностью составления завещания в обычном порядке, иначе завещание, составленное в чрезвычайных условиях, теряет свою силу. До истечения срока принятия наследства наследники и иные заинтересованные лица могут обратиться в суд с требованием о подтверждении совершения завещания в чрезвычайных обстоятельствах. При этом нужно учитывать правила п. 1 ст. 1154 ГК РФ о том, что в случае открытия наследства в день предполагаемой гибели гражданина (п. 1 ст. 1114 ГК РФ) наследство может быть принято в течение 6 месяцев со дня вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим; - иных сроков, установленных для принятия наследства (ст. 1114, 1154 ГК РФ).

Особо стоит вопрос о так называемых условных завещаниях, суть которых состоит в том, что возможность получения наследства обусловлена выполнением какого-либо условия. В законодательстве нет четких указаний на этот счет. Следует сразу отметить, что недопустимы такие условия завещания, которые влекут ограничение гарантированных Конституцией РФ прав и свобод граждан (например, условие о выборе той или иной профессии, проживание в определенном населенном пункте, исполнение или, наоборот, неисполнение определенных религиозных обрядов, вступление в брак с определенным лицом или, наоборот, отказ от

вступления в брак). Что касается условных завещаний вообще, то сами по себе они не противоречат закону.

Иногда составляется так называемое частичное завещание. Из принадлежащего наследодателю имущества завещается только часть имущества, а остальное имущество наследуется по закону.

К особым завещательным распоряжениям наследодателя относится назначение исполнителя завещания (душеприказчика). Исполнение завещания возлагается на назначенных в завещании наследников (ст. 1133 ГК РФ). В то же время исполнение завещания может быть возложено и на специальное лицо, которое не является наследником. Такое лицо называется исполнителем завещания (душеприказчиком). Выразить согласие на то, чтобы стать исполнителем, можно путем собственноручной надписи на завещании, составления отдельного заявления или фактического исполнения завещания. Фактическое исполнение завещания должно быть начато не позже месяца с момента смерти наследодателя.

По своему правовому положению исполнитель завещания ближе всего к попечителю (помощнику) совершеннолетнего дееспособного гражданина, над которым учреждается патронаж (ст. 41 ГК РФ). Однако если при попечительстве в форме патронажа попечитель (помощник) совершает юридические действия, необходимые для защиты прав и интересов патронируемого, от его имени, то исполнитель завещания вправе вести дела, связанные с исполнением завещания, от своего имени. К тому же интересы наследника (наследников), к которому подключен исполнитель завещания, могут расходиться с волей завещателя. Например, наследник не желает исполнить завещательный отказ или завещательное возложение. В этом случае исполнитель завещания, выполняя волю завещателя, должен требовать от наследника исполнения легата (возложения). Кроме того, конструкция патронажа и вовсе не срабатывает, когда исполнитель завещания подключен к наследнику, не обладающему полной дееспособностью. Здесь уже исполнитель завещания должен вступать в контакт не только и, может быть, даже не столько с самим наследником (иногда он и невозможен), сколько с соответствующими органами опеки и попечительства, а также опекунами (попечителями) наследника.

Исполнителю предоставлены широкие полномочия по обеспечению перехода к наследникам причитающегося им наследственного имущества в соответствии с выраженной в завещании волей наследодателя и законом; охране наследства и управлению им в интересах наследников (самостоятельно или через нотариуса); получению причитающихся наследодателю денежных средств и иного имущества для передачи их наследникам, если это имущество не подлежит передаче другим лицам; исполнению завещательного возложения либо требования от наследников исполнения завещательного отказа или завещательного возложения. Исполнитель завещания также вправе от своего имени вести дела, связанные с исполнением завещания, в том числе в суде, других государственных органах и государственных учреждениях.

Статья 1136 ГК РФ предусматривает возможность вознаграждения душеприказчика за действия по исполнению завещания, а также возмещение его затрат. Эти затраты могут быть связаны с хранением имущества, поддержанием его состояния, уплатой различных платежей (например, оплата квартирной платы и коммунальных услуг, пошлины при предъявлении исковых требований о возврате имущества и др.). Эти затраты подлежат возмещению за счет наследственного имущества. Исходя из смысла ст. 1136 ГК РФ возмещение расходов производится за счет наследственного имущества после принятия наследства наследниками, т.е. в период исполнения своих обязанностей душеприказчик тратит собственные средства. Для получения от наследников возмещения понесенных в связи с исполнением завещания расходов душеприказчик обязан, во-первых, документально подтвердить произведенные расходы (представить платежные квитанции, чеки и другое), во-вторых, доказать, что расходы были произведены во исполнение завещания, в-третьих, обосновать необходимость этих расходов. К необходимым следует относить не только расходы, которых нельзя было избежать, но и те расходы, которые производятся в интересах наследников с целью предотвратить более значительные затраты в будущем (например, осуществление ремонта протекающей крыши дома во избежание его разрушения и порчи находящегося в нем имущества). Подтверждение необходимости расходов возлагается на душеприказчика.

Гражданским кодексом РФ не предусматривается возможность начисления процентов на денежные средства, затраченные исполнителем завещания, хотя исполнитель фактически кредитует наследников, производя исполнение за свой счет, и предоставляемая впоследствии компенсация может не покрыть убытков, понесенных исполнителем в связи с инфляцией, невозможностью пользования в течение определенного времени денежными средствами, затраченными на исполнение.

Ограничение источника возмещения расходов и выплаты вознаграждения наследственным имуществом основывается на том, что исполнитель назначается на основании односторонней сделки - составления завещания, следовательно, на наследников нельзя возложить обязанность

за свой счет оплачивать его деятельность. Кроме того, такое ограничение стимулирует исполнителя к разумной оценке необходимости и целесообразности расходов.

Возможность вознаграждения душеприказчика может рассматриваться как одно из направлений реализации принципа свободы завещания - желая отблагодарить душеприказчика (но не заранее, путем передачи ему авансом определенной суммы денег или имущества, а по факту исполнения завещания, т.е. осуществления всех необходимых действий), наследодатель может включить в завещание положение о вознаграждении душеприказчика за счет наследства.

От исполнения своих обязанностей исполнитель может быть освобожден судом по его заявлению, а также по требованию наследников при наличии обстоятельств, препятствующих их исполнению.

### 3.2.3. Отмена и изменение завещания

Однажды составленное завещание может не оставаться неизменным до момента смерти завещателя. Завещатель может внести изменение или отменить завещание вообще в любой момент. Для этого не требуется чье-либо согласия.

Завещание изменяется путем внесения поправок в первоначальный текст.

Отмена завещания может быть произведена двумя путями: составлением нового завещания или распоряжением об отмене старого.

Новое завещание прекращает действие старого в части, противоречащей ему частично или полностью. То есть новое завещание имеет большую силу, чем предыдущее.

Завещание, отмененное полностью или частично последующим завещанием, не восстанавливается, если последующее завещание отменено завещателем полностью или в соответствующей части.

В случае недействительности последующего завещания наследование осуществляется в соответствии с прежним завещанием.

Завещание может быть отменено путем подачи соответствующего заявления нотариусу или тому органу (должностному лицу), на который возложено совершение нотариальных действий. Таким образом, аннулирование ранее составленного завещания может и не сопровождаться составлением нового завещания или внесением изменений в ранее составленное завещание.

Особыми видами завещания (завещанием, составленным в чрезвычайных условиях, и завещательным распоряжением) могут быть отменены только такие же виды. Завещание, составленное в чрезвычайных условиях, может также прекратить свое действие при несоставлении завещания в обычном порядке в течение месяца с момента прекращения чрезвычайных обстоятельств.

## ОГЛАВЛЕНИЕ

- Глава 1. Собственность супругов
  - 1.1. Совместно нажитое имущество
    - 1.1.1. Совместная собственность супругов
    - 1.1.2. Личная собственность супругов
  - 1.2. Договорной режим пользования имуществом
    - 1.2.1. Понятие брачного договора
    - 1.2.2. Условия брачного контракта
    - 1.2.3. Определение судьбы движимого имущества
    - 1.2.4. Определение судьбы недвижимого имущества
    - 1.2.5. Как быть с ценными бумагами
- Глава 2. Раздел имущества супругов
  - 2.1. Раздел имущества с учетом брачного договора
  - 2.2. Раздел совместной собственности
- Глава 3. Наследование
  - 3.1. Наследование по закону
    - 3.1.1. Порядок очередности наследования
    - 3.1.2. Обязательные наследники
  - 3.2. Наследование по завещанию
    - 3.2.1. Виды завещаний
    - 3.2.2. Недействительность завещания
    - 3.2.3. Отмена и изменение завещания

THE BOOK IS MADE BY

**AXI-ROSE**

AXI-ROSE@YA.RU