Издательско-торговая корпорация «Дашков и К°

О. В. Мананников

НАСЛЕДСТВЕННОЕ ПРАВО РОССИИ

Учебное пособие

Москва, 2004

УДК 347.6
ББК 67.404.5
М23

Рецензенты:

С. В. Горюнов, ректор Северного института предпринимательства;
Р. *И. Кочюрова,* президент нотариальной палаты Архангельской области.

Мананников О. В. Наследственное право России:
М23 Учебное пособие. - - М.: Издательско-торговая корпорация «Дашков и К°», 2004. — 356 с.

ISBN 5-94798-428-8

Предлагаемое учебное пособие раскрывает основные положения современного законодательства России в области наследования. В тексте приводится большое количество ссылок на действующие нормативно-правовые акты.

По своему построению книга фактически является постатейным комментарием к главе V части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации. Автором освещены наиболее острые проблемы наследственного права и предложено свое понимание отдельных дискуссионных вопросов. Даются практические рекомендации разрешения различных спорных ситуаций в сфере наследования.

Для студентов юридических специальностей, преподавателей, практикующих юристов, а также для тех, кто интересуется данной отраслью права. Справочный материал книги даст возможность любому юристу расширить свой кругозор.

ISBN 5-94798-428-8 © О. В. Мананников, 2004

Оглавление

Введение 5

Глава 1. Общие положения 8
§ **1.1.** Понятие и значение наследственного права 8
§ 1.2. Терминология наследственного права 15
§ 1.3. Наследственное правоотношение 42
§ 1.4. Принципы наследственного права 48
§ 1.5. Источники правового регулирования наследования 54

Глава 2. Наследование по завещанию 72
§ 2.1. Общие положения 72
§ 2.2. Виды завещаний 80
§ 2.3. Недействительность завещания 98
§ 2.4. Прочие положения о завещании 103

Глава 3. Наследование по закону 129
§ **3.1.** Общие положения 129
§ 3.2. Очереди наследников по закону 136
§ 3.3. Права обязательных (необходимых) наследников и пережившего супруга 174
§ 3.4. Особые случаи наследования по закону и по завещанию 191

Глава 4. Приобретение наследства 216
§ 4.1. Общие положения 216
§ 4.2. Отказ от наследства 257
§ 4.3. Охрана и управление наследством 263
§ 4.4. Доли наследников и раздел наследства 278
§ 4.5. Особенности приобретения по наследству отдельных видов имущества 296

Заключение.....335
Литература.....337
Нормативные правовые акты.....344

Constructio legis non facit injuriam
(Толкование закона
не порождает нарушения права)

Введение

Наследственное право в России как подотрасль гражданского права и учебная дисциплина сейчас переживает этап бурного развития. В первую очередь это связано с принятием третьей части Гражданского кодекса (далее ГК) Российской Федерации и приведением норм законодательства в соответствие с общественными отношениями в сфере наследования.

Действительно, положения ГК РСФСР (1964 г.) безнадежно устарели много лет назад и давно не отвечали потребностям гражданского общества, шагнувшего далеко вперед в своем развитии. Мало того, на определенных этапах и при стечении определенных обстоятельств эти нормы тормозили нормальный гражданский оборот и вступали в противоречие с другими частями действующего ГК РФ.

Известно, что некоторые органы власти, упоминаемые в ГК РСФСР, уже давно прекратили свою деятельность. Тем не менее исполнение своих функций они не передали своим правопреемникам, если таковые имелись. Все это вызывало и вызывает немалые трудности при оформлении своих прав наследниками. Ряд особых проблем возникает и при принятии государством наследства как выморочного имущества.

Отдельные реставрационные действия по внесению изменений в ГК РСФСР не заменили и не могли заменить востребованную обществом и государством коренную перестройку, которая устранила бы правовые пробелы в регулировании отношений по наследованию. Очевидно, что принятие закона в 2001 г., увеличившего количество очередей наследников до четырех и таким образом расширившего круг наследников по закону, не отвечало в полной мере деклара-

тивным ориентирам Конституции РФ и не устраняло пропасть между далеко ушедшими вперед общественными отношениями и правом, которое регулировало эти отношения.

Гражданский кодекс РСФСР по-прежнему сохранял приоритет прав государства над правами человека и провозглашал первостепенную значимость общественной собственности, а не частной. Этот законодательный акт не регулировал и не мог регулировать отношения по наследованию определенных объектов гражданских прав, тем более что в 1964 г. эти объекты не только не могли входить в наследственную массу, но попросту не существовали как объекты гражданских прав, в частности права собственности. Не предназначены были нормы Гражданского кодекса РСФСР также регулировать наследственные правоотношения, возникающие в связи с открытием наследства после смерти членов производственных и потребительских кооперативов, акционеров, участников хозяйственных обществ и товариществ, так как такие субъекты гражданских прав, как перечисленные юридические лица, появились гораздо позднее. Следовательно, и переход прав, которые принадлежали физическим лицам (участникам, членам и акционерам), по наследству был серьезно запутан и весьма сложен.

Все эти недостатки настоятельно требовали скорейшего принятия нового нормативного акта, который устранил бы несоответствия и значительно уменьшил бы количество споров в сфере наследственного правопреемства. Это, в свою очередь, позволило бы снять определенную часть нагрузки как с судов общей юрисдикции, так отчасти и с арбитражных судов и, безусловно, облегчило бы работу судейского корпуса при правильном и быстром рассмотрении споров, а также способствовало при этом формированию единой правоприменительной практики.

На сегодняшний день, остается только сожалеть, что между второй и третьей частями главного закона любого гражданского общества произошла такая большая временная задержка во введении в действие. Этот факт лишний раз сви-

детельствует об отношении законодательного органа нашего государства к своей основной работе.

Стоит отметить, что любой принимаемый в последнее время в России законодательный акт далеко не всегда бывает безупречен. Не избежала этой участи и третья часть ГК РФ. Многие проблемы, существующие на сегодняшний день в России, остались не разрешенными нормами нового Кодекса. Некоторые его положения носят бланкетный характер и отсылают к еще не принятым федеральным законам, что не позволяет в полной мере воспользоваться преимуществами нового законодательства. Другие инициативы являются скорее декларативными, нежели реально применимыми вследствие отсутствия материальной базы для исполнения содержащихся в них требований. Часть норм вызывает удивление своей откровенной возможностью криминального использования.

Вместе с тем положительный фактор существования кодифицированного акта в сфере наследования, безусловно, отразится на стабилизации и упрочении гражданского оборота в России, послужит делу развития и воплощения в жизнь конституционного принципа, гарантирующего право наследования, а также позволит наследникам и правоприменительным органам действительно защищать право частной собственности и исполнять последнюю волю умершего.

Глава 1

ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

§ 1.1. Понятие и значение наследственного права

Понятие наследства известно человечеству с древнейших времен. Еще во времена первобытно-общинного строя стали проявляться и действовать первые принципы наследования. Все, что человек сумел найти, отобрать, реже создать, но все же сохранить до конца своей короткой жизни, не должно было пропасть, исчезнуть бесследно, будь то вещи материального мира или навыки, умение, опыт или знания конкретного человека. Все это "наследство", пусть на первых этапах бессознательно, но всегда тщательно, сортировалось оставшимися членами человеческого сообщества и то, что могло оказаться полезным племени в его борьбе за выживание, распределялось между теми, кто был наиболее достоин обладать вещами "наследодателя".

При этом совершенно неважно было, каким образом отправился в иной мир "наследодатель" — при помощи "наследников" или без таковой, погиб ли на охоте или был таким удачливым, что умер от старости. Для племени и оставшихся важно было то, что осталось после смерти их соплеменника. Также их волновал вопрос, кому достанется все, что принадлежало умершему.

Естественно, что в те времена шкура убитого мамонта, кремневые наконечники, палка-копалка или женщины-самки (а в случае матриархата — мужчины-самцы) переходили к наиболее достойным по праву сильного. Интересно, что

такой достойный был, как правило, в единственном числе. Именно он получал все наследство целиком. То, что ему было не нужно, или что ему не нравилось, он отбрасывал "менее достойным" (более слабым), которые делили оставшееся имущество между собой. После них оставалось очень мало полезного, но если оставалось, то за обладание этими, казалось, совершенно никчемными вещами, также шла борьба между членами, находящимися на последней ступеньке иерархической лестницы племени.

Таким образом, уже тогда обозначались своеобразные "очереди" наследников, достойные и недостойные наследники, а также круг наследников. Более четко это можно увидеть на следующей ступени развития человечества — так, например, одно время в Древней Элладе, а затем и в Древнем Риме женщины не имели права наследовать после смерти отцов, мужей, братьев. Не могли быть наследниками рабы после смерти хозяина, поскольку сами рабы относились к вещам, переходящим по наследству (Servi res sunt — рабы — это вещи). Поэтому не вызывает сомнений, что круг наследников всегда определялся общественным мнением, экономическим развитием, строем (формацией) общества и, наконец, правящей элитой государства.

В России отношение к наследованию также было не всегда однозначным. Если до 1917 г. торжествовало традиционное понимание значения наследования как одной из основополагающих подотраслей цивилистики, статус которой был установлен еще в Древнем Риме, то после Октябрьской Революции 1917 г. одним из своих первых декретов пришедшие к власти "большевики" со свойственным им максимализмом и нетерпимостью к рецидивам предыдущей правовой системы попытались отменить право наследования. Однако полностью исключить из жизни и права действие наследственных правоотношений и изменить единым махом сложившиеся веками представления о наследовании Совету Народных Комиссаров не удалось[1].

[1] См.: Гражданское право: Учебник. Часть III / Под ред. *А. П. Сергеева, Ю. К. Толстого*. М.: Проспект, 1998 г. С. 491.

Такое положение вещей просуществовало около пяти лет, и уже 31 октября 1922 г. был принят Закон РСФСР "О введении в действие Гражданского кодекса Р.С.Ф.С.Р.", который начал действовать с 1 января 1923 г.[1]. Этот Кодекс в связи с принятием Указа Президиума ВС СССР от 10 апреля 1962 г. "О порядке введения в действие Основ гражданского законодательства и Основ гражданского судопроизводства" с мая 1962 г. применялся в части, не противоречащей Основам гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик, и окончательно утратил силу в связи с изданием Указа Президиума ВС РСФСР от 16 декабря 1964 г.

Из анализа норм, содержащихся в ГК Р.С.Ф.С.Р. (1922 г.), с очевидностью следовал вывод о приоритете прав государства над правами личности и человека. Сам законодательный акт, хотя и регулировал отношения в наследственном праве, мало походил на общемировые стандарты частного права. Действительно, во времена диктатуры однопартийной системы и отсутствия малейших признаков демократии в обществе не могло быть и речи о защите права наследников на получение наследства в полном объеме. Ценности и стремления в обществе были другие — все должны были иметь равное количество имущества и нематериальных благ. Получение выгоды и приобретение незаслуженных доходов в виде наследства государственной идеологией и официальной пропагандой не поощрялось. Естественно, что право подчинялось государственному механизму и являлось не более чем нормативно-правовым орудием в руках власти. Значение наследования в то время сводилось лишь к одному — не предоставить возможности необоснованных, нетрудовых доходов и обогащения наследникам. Все, что, на взгляд государства, превышало пределы допустимой стоимости имущества, могло переходить по наследству только государству. Так, ст. 416

[1] Постановление ВЦИК от 11 ноября 1922 г. "О введении в действие Гражданского кодекса Р.С.Ф.С.Р." // СУ РСФСР. 1922. № 71. Ст. 904; Известия ВЦИК. 1922 г. № 256.

ГК Р.С.Ф.С.Р. (1922 г.) устанавливала, что "допускается наследование по закону и по завещанию согласно нижеследующим статьям в пределах общей стоимости наследственного имущества не свыше 10000 золотых рублей за вычетом всех долгов умершего", а в следующей ст. 417 говорилось: "Если общая стоимость наследства превышает 10000 золотых рублей, то между государством в лице Народного комиссариата финансов и его органов и частными лицами, призываемыми к наследованию по закону или по завещанию, производится раздел или ликвидация наследственного имущества в части, превышающей предельную стоимость наследства, в пользу заинтересованных органов государства". Из этих норм становится понятно, на что был ориентирован ГК Р.С.Ф.С Р. (1922 г.).

Следующими кодифицированными актами в области наследования являлись, как уже указывалось выше, Основы гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик[1], которые действовали до 1 января 1992 г. и были отменены постановлением ВС СССР от 31 мая 1991 г. № 2212-I "О введении в действие Основ гражданского законодательства Союза ССР и республик"[2], а также Гражданский кодекс РСФСР (1964 г.), который регулировал наследственные правоотношения начиная с 1 октября 1964 г. вплоть до 1 марта 2002 г. — т. е. до момента введения в действие третьей части ГК РФ.

Уже в этих нормативно-правовых актах прослеживается изменение подхода государства к наследованию. Так, резко снижаются права государства на приобретение наследства и ограничивается возможность государства на получение имущества, оставшегося после смерти гражданина. Статья 552 ГК РСФСР (1964 г.) устанавливала, что наследственное имущество по праву наследования могло переходить к государству лишь в следующих случаях:

[1] Свод законов СССР. 1990. Т. 2. С. 6; ВВС СССР. 1961. № 50. Ст. 525.
[2] ВВС СССР. 1991. № 26. Ст. 734.

• если имущество было завещано государству;

• если у наследодателя не было наследников ни по закону, ни по завещанию;

• если все наследники были лишены завещателем права наследования;

4) если ни один из наследников не принял наследства.

Если же кто-нибудь из наследников отказывался от наследства в пользу государства, то к государству могла перейти лишь та доля наследственного имущества, которая причиталась этому наследнику. Когда наследников по закону не было и завещана была только часть имущества наследодателя, остальная часть могла перейти к государству. Во всех указанных случаях авторское право, входившее в состав наследства, либо принадлежавшее отказавшемуся наследнику право на долю в авторском вознаграждении прекращались.

Мало того, Федеральным законом от 14 мая 2001 г. № 51-ФЗ "О внесении изменений и дополнений в статью 532 Гражданского кодекса РСФСР" (принят ГД ФС РФ 11 апреля 2001 г.)[1] был расширен круг наследников по закону с двух очередей до четырех и тем самым еще больше была ограничена возможность приобретения государством наследства после смерти гражданина. С 17 мая 2001 г. по 1 марта 2002 г. при наследовании по закону наследниками в равных долях являлись:

• в первую очередь — дети (в том числе усыновленные), супруг и родители (усыновители) умершего, а также ребенок умершего, родившийся после его смерти;

• во вторую очередь — братья и сестры умершего, его дед и бабка как со стороны отца, так и со стороны матери;

• в третью очередь — братья и сестры родителей умершего (дяди и тети наследодателя);

• в четвертую очередь — прадеды и прабабки умершего как со стороны деда, так и со стороны бабки.

[1] См.: Парламентская газета 2001. № 88; Российская газета. 2001. № 93.; СЗ РФ. 2001. № 21. Ст. 2060.

И, наконец, с 1 марта 2002 г. право государства на получение выморочного имущества стало совсем эфемерным, так как очередей наследников по закону стало восемь.

Таким образом, на примере расширения круга наследников можно проследить изменение отношения государства к роли наследования, к осознанию значения наследования в жизни всех граждан, деятельности юридических лиц и государственных органов. Безусловно, жизнь не стоит на месте, социальные ориентиры и ценности меняются. При всей изменчивости и непостоянстве экономики и политики в нашем государстве радует возвращение в правовое поле веками наработанных и проверенных правовых институтов. Абсолютно позитивными изменениями можно назвать усиление роли и значения законного наследования, расширение возможности совершить завещательное распоряжение в самых непредвиденных ситуациях, а также просматривающуюся дебюрократизацию процедуры оформления наследниками своих прав на наследство. Остается пожелать законодателю не останавливаться на достигнутом и добавить к уже совершенным реформам еще реформу в части уменьшения налога на имущество, переходящее в порядке наследования, а также в части снижения размера государственной пошлины, взыскиваемой с наследников.

Из всего вышеизложенного можно сделать два вывода:

• во-первых, наследование — это переход прав и обязанностей умершего лица (наследодателя) к его правопреемникам (наследникам) в порядке и с ограничениями, установленными нормами наследственное права, которые зафиксированы в нормативно-правовых актах гражданского законодательства. "Право наследования, гарантированное статьей 35 (часть 4) Конституции Российской Федерации и подробно регламентированное гражданским законодательством, обеспечивает переход имущества, принадлежащего умершему (наследодателю), к другим лицам (наследникам). Оно включает в себя как право наследодателя распорядиться своим имуществом, завещать его любым гражданам, так и право

лиц, призываемых к наследованию по завещанию или по закону, на получение наследственного имущества <...> Каждое государство самостоятельно определяет принципы наследственного правопреемства, круг наследников по закону и по завещанию, порядок и условия призвания их к наследованию"[1];

• во-вторых, роль и значение наследования могут меняться в зависимости от степени развития общественных отношений (экономических, политических, правовых и пр.), но в любом случае состоят в обеспечении уверенности гражданина в том, что все нажитое им имущество, имущественные права и созданные им материальные блага перейдут после его смерти к его родным и близким либо к тем физическим и юридическим лицам (государству, субъектам Федерации и муниципальным образованиям), которых он назначил. Кроме того, "...право быть наследником — неотъемлемый элемент правового статуса каждого гражданина. Однако само по себе конституционное право наследования не порождает у гражданина прав в отношении конкретного наследства — такие права возникают на основании завещания или закона..."[2]. Институт наследования гарантирует сохранение материальных ценностей и духовных богатств, присущих одной семье, одному роду, в собственности членов этой семьи и передачу этих богатств из рук в руки поколениями, меняющими друг друга в этом роду. Значение наследования состоит в понимании человеком связи со своими предками, осознании всей родословной, прикосновении к источникам моральной и духовной силы, идущей из глубины веков. Вряд ли можно согласиться с мнением тех, кто суживает значение наследования, утверждая, что "... основная задача при наследовании в

[1] Определение Конституционного Суда РФ от 2 ноября 2000 г. "Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданки Горшковой *А. В.* на нарушение ее конституционных прав положениями статьи 532 ГК РСФСР" // Вестник Конституционного суда РФ. 2001. № 2.

[2] Там же.

современных рыночных отношениях — это сбалансирование противоречия между зависимостью семьи и ее членов от принадлежащего каждому из них права собственности и свободой распоряжения этим правом собственности"[1]. Не вызывает сомнений, что значение наследования и задач, выполнение которых возложено на него, гораздо шире и важнее, нежели просто уравновешивание интересов наследников и наследодателя. Представляется, что, кроме всего вышесказанного, наследование играет немалую роль в созидании уверенной в себе плеяды людей, чьи убеждения и идеология выросли не на пустом месте, а сами они ощущают себя не оторванным от дерева листочком, а одним из этапов величественного пути развития человеческой цивилизации.

§ 1.2. Терминология наследственного права

Терминология наследственного права отличается богатством, своеобразием и древним происхождением понятий. Почти все определения этой подотрасли права являются аналогами или дословным переводом древнеримских терминов, принятых юристами Вечного города. "... представление о наследовании, проникающее все наше современное право, в значительной степени обязано своей выработкой римскому праву, которое впервые сформулировало и последовательно провело мысль об универсальном характере наследственного преемства. *"Hereditas nihil aliud est, quam successio in universum jus quod defunctus habuerit" ...*"[2] ("наследование есть не что иное, как получение в целом права, которым обладал умерший").

[1] *Пиляева В. В.* Комментарий к Гражданскому кодексу РФ (постатейный). Часть третья М.: ВИТРЭМ, 2002. С. 4.

[2] *Покровский И. А.* История римского права. СПб.: ИТД "Летний Сад", 1999. С. 479—480.

Начиная знакомство с юридическим языком наследственного права, следует усвоить хотя бы основные понятия, без знания которых невозможно дальнейшее продвижение вперед.

Итак, первое и самое главное понятие — *наследство* (наследственное имущество, имущество умершего, наследственная масса). Это принадлежавшие наследодателю на день открытия наследства вещи, иное имущество, в том числе имущественные права и обязанности. Не могут входить в состав наследства личные неимущественные права (право на имя, право на свободу передвижения, право на труд, право на отдых, право на выбор места пребывания и места жительства и др.) и другие нематериальные блага (честь, достоинство, деловая репутация, жизнь, здоровье и пр.).

Таким образом, наследник может получить по наследству только то, что действительно являлось собственностью наследодателя (принадлежало ему) на момент его смерти. Для включения вещи в состав наследственной массы необходимо установление юридического статуса легального (титульного, законного) собственника наследственного имущества. При этом следует отличать, что завещать наследодатель может все что угодно, даже те вещи, которые ему еще и не принадлежат на момент составления завещания. Как говорится, "завещать можно хоть Кремль". Только вот наследники смогут оформить на него свои права лишь в том случае, если наследодатель до момента своей смерти успел приобрести Кремль в свою собственность.

В Гражданском кодексе РФ установлен ряд особенностей при наследовании некоторых объектов наследственных прав. Это связано в первую очередь либо с исключительной ценностью имущества (жилое помещение, предприятие и пр.), либо с особой важностью объекта наследования для государства и других субъектов гражданского оборота (крестьянское (фермерское) хозяйство, земельные участки, государственные награды, ограниченно оборотоспособные вещи и пр.), либо с особенностями оформления наследственных прав (невыплаченные суммы, предоставленные гражданину в ка-

честве средств к существованию, права, связанные с участием в потребительском или производственном кооперативах, хозяйственных товариществах или обществах и др.).

Следующий термин — *универсальность правопреемства* при наследовании прав и обязанностей наследодателя (праводателя, умершего). Суть его заключается в том, что имущество умершего переходит к другим лицам в неизменном виде как единое целое и в один и тот же момент. Исключение составляют лишь те права и обязанности, которые не могут переходить в силу их юридической природы либо в силу их неотделимости от личности умершего (например, авторские права и обязанность выплаты алиментов), либо в силу прямого указания закона. Единство имущества состоит не только в переходе собственно вещи, имущественных прав и материальных ценностей, но и в переходе вместе с ними всех способов их обеспечения, а также возложении на наследников обременений (ограничений) прав наследодателя либо ограничений (обременений), возложенных самим наследодателем на наследников, ибо *heres succedens in honore succedit in onere* (наследующий выгоды наследует и тяготы). Универсальность правопреемства не допускает принятия наследниками наследства с условиями и оговорками. Если наследник принял часть наследства, то это означает, что он принял все причитающееся ему наследство, в чем бы оно ни заключалось и где бы оно ни находилось. Универсальное правопреемство не является единой сделкой в понимании гражданского права. Следует согласиться с теми, кто считает, что переход имущества в порядке универсального правопреемства регулируется законом и состоит из процедур, предусмотренных гражданским законодательством, и ряда фактических и юридических действий, совершаемых субъектами наследственного правоотношения. Мало того, каждое из таких действий само по себе, безусловно, является сделкой, как правило, односторонней (например, принятие наследства наследником или отказ от принятия). В процессе оформления наследственных прав наследники могут заклю-

чать и многосторонние (по числу наследников) сделки, например, по разделу наследственного имущества.

Основания наследования известны и неизменны с давних времен — это закон и завещание. Основания наследования ни в коем случае не противопоставляются и не противоречат друг другу. Наследование по закону имеет место тогда, когда и поскольку оно не изменено завещанием, а также **в** иных случаях, установленных ГК РФ. Наследник может получить часть наследства по закону, а часть по завещанию, если именно эта часть была завещана. Наследников может быть несколько как по завещанию, так и по закону. Чтобы считаться наследником по закону необходимо входить в круг наследников по закону после открытия наследства. Наследники по завещанию определяются поименно самим наследодателем в завещании. При этом наследование по любому из оснований возникает только после открытия наследства. До этого момента прав у наследников не возникает. Следовательно, споры по наследству преждевременны. Так невозможно оспорить завещание до момента открытия наследства. Особое основание наследования по закону установлено ГК РФ для приобретения государством прав на выморочное имущество.

В теории наследственного права понятием ***"лежачего наследства"*** (*hereditasjacens* — лежащее наследство, т. е. еще не принятое наследником) обозначается наследство с момента его открытия до принятия его наследниками. Любое имущество, оставшееся после смерти человека, уже не может ему принадлежать, так как способность человека иметь права и нести обязанности (правоспособность) прекращается смертью. Очевидно, что распространенная судебная практика при разрешении споров в наследственных правоотношениях, признающая право собственности на различные объекты за наследодателем, не имеет под собой каких-либо правовых оснований. Это имущество также не может принадлежать призванным к наследованию наследникам до тех пор, пока они не выразили свою волю на принятие наследства или не

совершили конклюдентных действий, свидетельствующих о принятии наследства. Поэтому возникает ситуация, когда имущество остается "ничейным" с момента смерти предыдущего собственника до того момента, когда правопреемник не выразил свою волю на принятие статуса собственника этой вещи. Любопытно, что древние римляне утверждали, что "... понятие воровства не применимо к захвату наследственного имущества *(rei hereditariae furturn non fit):* пока оно не принято наследником, оно еще ничье, и потому завладение им не есть кража ..."[1].

Для того чтобы "лежачее наследство" не попадало в разряд бесхозяйных вещей, законодатель в п. 4 ст. 1152 ГК РФ устанавливает, что принятое наследство признается принадлежащим наследнику со дня открытия наследства независимо от времени его фактического принятия, а также независимо от момента государственной регистрации права наследника на наследственное имущество, когда такое право подлежит государственной регистрации. Введением этой нормы законодатель придал юридическим последствиям фактических действий наследников обратную силу, что, в свою очередь, не позволяет прерваться праву собственности на вещь в связи с ее выходом из обладания бывшего хозяина.

При этом едва ли можно признать удачным мнение о том, что "с момента открытия наследства до принятия его наследниками наследство представляет собой совокупность бессубъектных прав и обязанностей"[2]. Между тем теоретический тезис "бессубъектных прав" не нов. Он высказывался в свое время Виндшейдом и был подвергнут справедливой критике Шершеневичем[3], который писал, что "... Все это

[1] *Покровский И. А.* Основные проблемы гражданского права (в серии "Классика российской цивилистики"). М.: Статут, 1998. С. 296.

[2] Гражданское право.: Учебник. Часть III. / Под ред. *А. П. Сергеева, Ю. К. Толстого*. С. 507.

[3] См.: *Шершеневич Г. Ф.* Общая теория права: Учеб. пособие. В 2-х т. Т. 2. Вып. 2—4. М.: Изд-во "Юридический колледж МГУ", 1995. С. 173.

рассуждение покоится на основном недоразумении, будто человек и субъект права одно и то же. Но это неверно. Если наблюдаются случаи, когда права не связаны с определенным человеком, это еще не значит, что они не связаны с определенным субъектом. Все учение о бессубъектных субъективных правах, как таящее в себе внутреннее противоречие, не нашло себе поддержки в гражданском правоведении..."[1].

Представляется, что на сегодняшний день имеются дополнительные доводы в пользу мнения Шершеневича. Во-первых, определение "лежачего наследства" как "совокупности бессубъектных прав и обязанностей" противоречит буквальному пониманию наследства, данному в ст. 1112 ГК РФ ("В состав наследства входят <...> вещи, иное имущество, в том числе имущественные права и обязанности..."). Во-вторых, понятие "бессубъектности" подразумевает полное отсутствие субъекта гражданских прав и обязанностей. В случае же "лежачего наследства" такой субъект есть (наследники по закону, наследники по завещанию или государство), но он еще не приобрел статус титульного собственника, что не влечет, однако, отсутствия статуса "субъекта". В-третьих, если использовать довод "от противного", то обнаруживается противоречие в логике ученых, высказывающих одновременно мнение о первом этапе правоотношения с момента открытия наследства и мнение о "бессубъектности" наследства на этом этапе. Само понятие правоотношения подразумевает существование субъекта права. Следовательно, если говорить об этапе правоотношения, то следует признать существование хотя бы одного субъекта этого правоотношения. Совершенно прав Шершеневич, утверждая, что "... юридическое отношение предполагает прежде всего субъектов отношения: того или тех, которым предписывается известное поведение, и того, или тех, которые получают известную выгоду от соблюдения предписанного поведения ..."[2].

[1] *Шершеневич Г. Ф.* Указ. соч. С. 174.

[2] Там же. С. 169.

Открытие наследства происходит со смертью гражданина. Объявление судом гражданина умершим влечет за собой те же правовые последствия, что и смерть. Понятие открытия наследства является основополагающим в теории наследственного права. Поэтому немаловажное значение приобретает точное определение времени и момента открытия наследства. Днем открытия наследства указывается день смерти гражданина. Если гражданин объявлен умершим решением суда, то днем открытия наследства (не днем смерти!) будет день вступления в законную силу такого решения суда. Бывают случаи, когда умершим объявляется гражданин, пропавший без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью (например, член экипажа, пропавший с борта судна в открытом океане и др.) или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая (например, альпинист, попавший под лавину или пассажир самолета, потерпевшего катастрофу, и пр.). Тогда днем смерти такого гражданина может быть признан день его предполагаемой гибели, указанный в решении суда. Известно, что понятие "день" включает в себя часы и минуты и определяется календарной датой. Чтобы отличить одну дату от другой необходимо зафиксировать точное время смерти человека, если это не касается случаев определения дня смерти по решению суда.

Момент смерти определяется в соответствии со ст. 9 Закона РФ от 22 декабря 1992 г. № 4180-I "О трансплантации органов и (или) тканей человека"[1]. При этом должны быть получены бесспорные доказательства факта смерти, зафиксированного консилиумом врачей-специалистов. Заключение о смерти дается на основе констатации необратимой гибели всего головного мозга (смерть мозга), установленной в соответствии с процедурой, утвержденной Министерством здравоохранения РФ. Эта процедура должна засвидетельствовать однозначное наступление биологической (прекращение биологической деятельности в клетках и тканях организма), а

См.: Ведомости РФ. 1993. № 2. Ст. 62.

не клинической смерти, когда лишь прекращается деятельность сердечно-сосудистой и дыхательной систем организма, но сохраняется жизнеспособность остальных частей организма и возможность возвращения к нормальному его функционированию.

Факт наступления смерти фиксируется в свидетельстве о смерти, которое выдается органами записи актов гражданского состояния (ЗАГС) и должно содержать следующие сведения: фамилию, имя, отчество, дату и место рождения, гражданство, дату и место смерти; дату составления и номер записи акта о смерти; место государственной регистрации смерти (наименование органа ЗАГС, которым произведена государственная регистрация смерти); дату выдачи свидетельства о смерти.

Основаниями для государственной регистрации смерти являются: документ установленной формы о смерти, выданный медицинской организацией или частнопрактикующим врачом; решение суда об установлении факта смерти или об объявлении лица умершим, вступившее в законную силу; документ, выданный компетентными органами, о факте смерти лица, необоснованно репрессированного и впоследствии реабилитированного на основании закона о реабилитации жертв политических репрессий.

Государственная регистрация смерти производится органом ЗАГС по последнему месту жительства умершего, месту наступления смерти, месту обнаружения тела умершего или по месту нахождения организации, выдавшей документ о смерти. В случае если смерть наступила на судне, в поезде, в самолете или в другом транспортном средстве во время его следования, государственная регистрация смерти может быть произведена органом ЗАГС, расположенным на территории, в пределах которой умерший был снят с транспортного средства. В случае если смерть наступила в экспедиции, на полярной станции или в отдаленной местности, в которой нет органов ЗАГС, государственная регистрация смерти может быть произведена в ближайшем к фактическому месту смерти органе ЗАГС.

Следует также знать, что регистрация смерти производится на основании заявления. При этом заявить о смерти

устно или в письменной форме в орган ЗАГС обязаны: супруг (супруга), другие члены семьи умершего, а также любое другое лицо, присутствовавшее в момент смерти или иным образом информированное о наступлении смерти; медицинская организация или учреждение социальной защиты населения в случае, если смерть наступила в период пребывания лица в данных организации или учреждении; учреждение, исполняющее наказание, в случае, если смерть осужденного наступила в период отбывания им наказания в местах лишения свободы; орган внутренних дел в случае, если смерть осужденного наступила вследствие приведения в исполнение исключительной меры наказания (смертной казни); орган дознания или следствия в случае, если проводится расследование в связи со смертью лица или по факту смерти, когда личность умершего не установлена; командир воинской части в случае, если смерть наступила в период прохождения лицом военной службы. Само заявление о смерти должно быть сделано не позднее чем через три дня со дня наступления смерти или со дня обнаружения тела умершего[1].

Граждане, умершие в один и тот же день, считаются в целях наследственного правопреемства умершими одновременно и не наследуют друг после друга. К наследованию призываются наследники каждого из них. Такие наследники называются коммориентами (от лат. *commorientes* — умершие в одно время). Как уже говорилось ранее, значение здесь имеет только календарная дата, а не количество часов, отделяющих смерть одного человека от смерти другого. *Fractionem diei non recipit lex* (закон не принимает в расчет частей суток), поэтому даже если один человек умер в 01.00, а другой в 23.50 этих же суток, то они признаются коммориентами и не наследуют друг после друга. И наоборот, если один умер в 23.58, а другой в 00.10 следующих суток, то

[1] См.: Федеральный закон от 15 ноября 1997 г. № 143-ФЗ (в ред. от 29 апреля 2002 г.) "Об актах гражданского состояния" (принят ГД ФС РФ 22 октября 1997 г.) // Российская газета. 1997. № 224; СЗ РФ. 1997. № 47. Ст. 5340.

второй будет считаться наследником первого, если это предусмотрено законом или завещанием первого.

Местом открытия наследства (следует отметить, что по сравнению с ГК РСФСР (1964 г.) ныне действующая норма Кодекса о месте открытия наследства текстуально значительно расширена и содержит ряд законодательных новелл, которые ранее были известны лишь в теории и практике наследственного права) является последнее место жительства наследодателя, которым признается место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает. При этом местом жительства несовершеннолетних, не достигших четырнадцати лет, или граждан, находящихся под опекой, признается место жительства их законных представителей — родителей, усыновителей или опекунов. Федеральным законом установлено более конкретное определение места жительства[1]. Им могут быть жилой дом, квартира, служебное жилое помещение, специализированные дома (общежитие, гостиница-приют, дом маневренного фонда, специальный дом для одиноких престарелых, дом-интернат для инвалидов, ветеранов и др.), а также иное жилое помещение, в котором гражданин постоянно или преимущественно проживает в качестве собственника, по договору найма (поднайма), договору аренды либо на иных основаниях, предусмотренных законодательством РФ. "Наличие соответствующего жилого помещения подтверждается фактом регистрации гражданина органами внутренних дел"[2].

[1] См.: Закон РФ от 25 июня 1993 г. № 5242-I "О праве граждан Российской Федерации на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации" // Российская газета. 1993. № 152; Ведомости РФ. 1993. № 32. Ст. 1227.

[2] Постановление Конституционного Суда РФ от 15 января 1998 г. № 2-П "По делу о проверке конституционности положений частей первой и третьей статьи 8 Федерального закона от 15 августа 1996 года "О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию" в связи с жалобой гражданина *А. Я. Аванова*" // Российская газета. 1998. № 17; СЗ РФ. 1998. № 4. Ст. 531; Вестник Конституционного Суда РФ. 1998. № 2.

Не следует путать место жительства с местом пребывания, которым считается гостиница, санаторий, дом отдыха, пансионат, кемпинг, туристская база, больница, другое подобное учреждение, а также жилое помещение, не являющееся местом жительства гражданина, где он проживает временно. Место пребывания, таким образом, не может считаться местом открытия наследства.

В целях обеспечения необходимых условий для реализации гражданином РФ его прав и свобод, а также исполнения им обязанностей перед другими гражданами, государством и обществом, а в частности и для документального определения последнего места жительства наследодателя, в России введен регистрационный учет граждан РФ по месту пребывания и по месту жительства в пределах РФ. Согласно этому учету граждане РФ обязаны регистрироваться по месту пребывания и по месту жительства в пределах Российской Федерации. При этом следует учитывать, что регистрация или отсутствие таковой не могут служить основанием ограничения или условием реализации прав и свобод граждан, предусмотренных Конституцией РФ, законами РФ, конституциями и законами республик в составе Российской Федерации. Регистрация гражданина РФ по месту жительства происходит в следующем порядке. Гражданин РФ, изменивший место жительства, обязан не позднее семи дней со дня прибытия на новое место жительства обратиться к должностному лицу, ответственному за регистрацию, с заявлением по установленной форме. При этом он должен предъявить паспорт или иной заменяющий его документ, удостоверяющий личность гражданина, документ, являющийся основанием для вселения гражданина в жилое помещение (ордер, договор, заявление лица, предоставившего гражданину жилое помещение, или иной документ), или его надлежаще заверенную копию. Орган регистрационного учета, в свою очередь, обязан зарегистрировать гражданина по месту жительства не позднее трех дней со дня предъявления им документов на регистрацию.

От определения места открытия наследства зависит определение органа нотариата (государственной нотариальной конторы или конкретного нотариуса, занимающегося частной практикой), который будет вести единое наследственное дело после смерти наследодателя, независимо от места нахождения наследственного имущества. В реальной жизни возникают ситуации, когда у наследодателя в собственности находились объекты недвижимого и движимого имущества, расположенные в разных городах и даже странах. Наследники одной очереди могут проживать в разных населенных пунктах, которые отделены друг от друга тысячами километров. Естественно, каждый из них будет заинтересован в ведении наследственного дела по своему месту жительства или пребывания, для того чтобы избежать материальных расходов, связанных с поездками к нотариусу в другом населенном пункте, или с расходами и проблемами, вызванными поисками представителя своих интересов в отдаленном городе.

Между тем нотариусы, работающие в государственных нотариальных конторах, вправе совершать все нотариальные действия, предусмотренные Основами законодательства РФ о нотариате (утв. ВС РФ 11 февраля 1993 г. № 4462-I; с изм. от 30 декабря 2001 г.)[1], выдавать свидетельства о праве на наследство и принимать меры к охране наследственного имущества. При отсутствии в нотариальном округе государственной нотариальной конторы совершение названных нотариальных действий поручается совместным решением органа юстиции и нотариальной палаты одному из нотариусов, занимающихся частной практикой. Нотариальный округ (территория деятельности нотариуса) устанавливается в соответствии с административно-территориальным делением Российской Федерации. В городах, имеющих районное или иное административное деление, нотариальным округом является вся территория соответствующего города. Нотариус должен иметь место для совершения нотариальных действий

[1] Ведомости РФ. 1993. № 10. Ст. 357; Российская газета. 1993. № 49.

в пределах нотариального округа, в который он назначен на должность. Территория деятельности нотариуса может быть изменена совместным решением органа юстиции и нотариальной палаты. Каждый гражданин для совершения нотариального действия вправе обратиться к любому нотариусу, за исключением случаев, предусмотренных Основами законодательства РФ о нотариате. По общему правилу в случае, когда в соответствии с законодательством РФ нотариальное действие должно быть совершено в определенной нотариальной конторе, место его совершения определяется в порядке, устанавливаемом Минюстом России. Тем не менее, если гражданин обратился к нотариусу и тот совершил нотариальное действие за пределами своего нотариального округа, это не влечет признания недействительности этого действия. Так, например, нотариус вправе выехать в другой нотариальный округ для удостоверения завещания в случае тяжелой болезни завещателя при отсутствии в нотариальном округе в это время нотариуса. У нотариуса есть право отказа в совершении нотариального действия, если действие подлежит совершению другим нотариусом.

Основами законодательства РФ о нотариате (ст. 64) установлено императивное правило, что только нотариус по месту открытия наследства в соответствии с законодательством РФ вправе принимать заявления о принятии наследства или об отказе от него. Заявление о принятии наследства или об отказе от него должно быть сделано в письменной форме. Если имущество наследодателя или его часть находится не в месте открытия наследства, то нотариус по месту открытия наследства посылает нотариусу (а если в этом населенном пункте нет нотариуса, то должностному лицу соответствующего органа исполнительной власти, совершающему нотариальное действие) по месту нахождения наследственного имущества поручение о принятии мер к его охране. Тот же нотариус по месту открытия наследства, кто принял заявление о принятии наследства и завел наследственное дело, выдает свидетельство о праве на наследство по пись-

менному заявлению наследников. Такая процедура обеспечивает ведение единого дела о наследстве после смерти умершего в делопроизводстве одной нотариальной конторы или одного нотариуса, занимающегося частной практикой, во избежание двойственности выдачи свидетельств о праве на наследство разным наследникам на одно и то же имущество. Этот порядок исключает возможность возникновения в последующем споров о приоритете прав наследников, обратившихся в разные нотариальные конторы за оформлением наследства.

Таким образом, для определения места открытия наследства (места жительства наследодателя) наследник должен предъявить нотариусу справку органа регистрационного учета (как правило, отделения паспортного стола ОВД) о регистрации наследодателя по последнему месту жительства.

Если последнее место жительства наследодателя, обладавшего имуществом на территории РФ, неизвестно или находится за ее пределами, местом открытия наследства в Российской Федерации признается место нахождения такого наследственного имущества. Если такое наследственное имущество находится в разных местах, местом открытия наследства является место нахождения входящих в его состав недвижимого имущества или наиболее ценной части недвижимого имущества, а при отсутствии недвижимого имущества — место нахождения движимого имущества или его наиболее ценной части. Ценность имущества определяется исходя из его рыночной стоимости. Естественно, что для определения места открытия наследства в этом случае необходимо совершение ряда фактических и юридических действий. Полномочиями и соответствующей компетенцией для выяснения истины в данном вопросе обладает только суд, но не органы нотариата, являющиеся органами бесспорной юрисдикции. Следовательно, для определения места открытия наследства наследники должны обратиться в суд общей юрисдикции и получить решение суда, которое и будет для нотариуса документальным основанием открытия наследственного дела.

В завершение рассмотрим пример. Место жительства наследодателя на момент смерти неизвестно. Наследодатель в нарушение требований гражданского законодательства не вставал на регистрационный учет по месту жительства и его паспорт не содержит соответствующих отметок. Тем не менее наследодатель на момент смерти являлся титульным собственником квартиры в Санкт-Петербурге (600 000 руб.[1], квартиры в Москве (650 000 руб.), квартиры (500 000 руб.), гаража (150 000 руб.) и автомобиля (120 000 руб.), находящихся в Архангельске. Исходя из буквального прочтения нормы закона, следует определить местом открытия наследства город Москву. Именно там находится самая ценная часть недвижимого имущества, принадлежавшего наследодателю. В Архангельске же находятся две самостоятельные части (квартира и гараж), которые по совокупности хотя и равны стоимости квартире в Москве, но по отдельности (как части) каждая из них обладает меньшей ценностью. Движимое имущество в данном примере в расчет не принимается.

При равенстве рыночной стоимости объектов недвижимости (или движимого имущества) возникает спорная ситуация, которая должна разрешаться путем урегулирования отношений между нотариусами, принявшими заявления от разных наследников. Представляется, что наследственное дело подлежит ведению в той нотариальной конторе, куда наследники обратились первыми. Нотариус в ином населенном пункте, принимающий заявление от наследника, должен предварительно убедиться, что наследственное дело не заведено в другой нотариальной конторе. Естественно, такая обязанность возлагается на нотариуса, только если у него будет информация о составе и стоимости всех частей наследства.

И, наконец, бывают случаи, когда имущество наследодателя разбросано не только по разным городам, но и по раз-

Стоимость здесь и далее — рыночная. — *Прим.. автора.*

ным государствам. Тогда первоначально следует определить право, подлежащее применению к отношениям по наследованию. В этом случае отношения по наследованию должны определяться по праву страны, где наследодатель имел последнее место жительства, если иное не предусмотрено ГК РФ (ст. 1224). Наследование недвижимого имущества определяется по праву страны, где находится это имущество, а наследование недвижимого имущества, которое внесено в государственный реестр в Российской Федерации, — по российскому праву.

Кроме того, странами Содружества Независимых Государств урегулированы отношения по наследственному праву в Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (заключена в Минске 22 января 1993 г., вступила в силу 19 мая 1994 г., для Российской Федерации 10 декабря 1994 г.)[1]. Часть V "Наследование" Конвенции устанавливает принцип равенства граждан каждой из договаривающихся сторон, согласно которому граждане могут наследовать на территориях других договаривающихся сторон имущество или права по закону или по завещанию на равных условиях и в том же объеме, как и граждане данной договаривающейся стороны. Право наследования имущества определяется по законодательству договаривающейся стороны, на территории которой наследодатель имел последнее постоянное место жительства. Исключение сделано для недвижимого имущества, право наследования которого определяется по законодательству договаривающейся стороны, на территории которой находится это имущество. В Конвенции определена компетенция по делам о наследстве. Согласно нормам Конвенции производство по делам о наследовании движимого имущества компетентны вести учреждения договаривающейся стороны, на терри-

[1] Бюллетень международных договоров. 1995. № 2; СЗ РФ. 1995. № 17. Ст. 1472; Информационный вестник Совета глав государств и Совета глав правительств СНГ "Содружество". 1993. № 1.

тории которой имел место жительства наследодатель в момент своей смерти, а по делам о наследовании недвижимого имущества — учреждения договаривающейся стороны, на территории которой находится имущество. Такая компетенция установлена и при рассмотрении споров, возникающих в связи с производством по делам о наследстве.

Невозможно представить себе появление наследства без собственно **наследодателя.** Проанализировав легальные определения понятий наследования и открытия наследства (п. 1 ст. 1110 и ст. 1113 ГК РФ), можно с уверенностью утверждать, что наследодателем может быть только физическое лицо — гражданин. При этом следует учитывать равнозначность понятий "физическое лицо" и "гражданин" (п. 2 ст. 1 ГК РФ), а также то, что правила, установленные гражданским законодательством, применяются к отношениям с участием иностранных граждан, лиц без гражданства и иностранных юридических лиц, если иное не предусмотрено федеральным законодательством (п. 1 ст. 2 ГК РФ). "Это норма международного частного права, которая должна действовать с учетом более полного регулирования в данной области, установленного законами Российской Федерации, а также заключенными Россией международными договорами"[1]. Не вызывает сомнений, что на сегодняшний день наследодателем по гражданскому законодательству России могут быть только физические лица, в том числе граждане России, иностранные граждане, граждане с двойным и более гражданством и лица без гражданства (апатриды). Что касается юридических лиц, то они не умирают, а ликвидируются с прекращением правоспособности в момент завершения ликвидации (п. 3 ст. 49 ГК РФ). В отношении реорганизации юридических лиц ГК РФ предусмотрены иные последствия, нежели наследование (ст. 57) ГК РФ — в частности, в случае

[1] Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации (Часть первая) / Под ред. О. Н. Садикова. М.: Юрид. фирма КОНТРАКТ; ИНФРА-М, 1997.

реорганизации юридического лица право собственности на принадлежавшее ему имущество переходит к юридическим лицам — правопреемникам реорганизованного юридического лица (п. 2 ст. 218 ГК РФ). Следовательно, наследодателями юридические лица быть не могут, и нормы наследственного права на них как наследодателей не распространяются.

Для того чтобы наследники по закону смогли получить наследство после смерти наследодателя, последний не должен обладать полной дееспособностью. Мало того, наследство открывается и после смерти полностью недееспособного человека. Другая ситуация возникает при получении наследства наследниками по завещанию. Для того чтобы возникло само основание наследования необходимо отсутствие пороков у завещания как у односторонней сделки. Следовательно, при составлении завещания наследодатель должен обладать полной дееспособностью. В противном случае возможно признание завещания недействительной сделкой по основаниям, влекущим либо ничтожность (ст. 171, ст. 172 ГК РФ) либо оспоримость (ст. 175, ст. 176, ст. 177 ГК РФ) сделки. Согласно п. 1 ст. 167 ГК РФ недействительная сделка не влечет юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью, и недействительна с момента ее совершения. Если рассматривать последствия совершения такого недействительного завещания, то очевидно, что смысла в его составлении не имеется и наследодателями по завещанию недееспособный или ограничено дееспособный быть не могут. В то же время составить завещание такие лица вправе, и ограничений в совершении таких действий законодательством не установлено.

Выяснив, кто может быть наследодателем, определимся с понятием **круга наследников и очередей наследников.** Расположение терминов в таком порядке не случайно, ибо *nemo est heres viventis* (никто не является наследником еще живущего). Пока жив человек, у него не может быть наследников ни по закону, ни по завещанию. Сам статус наследника может быть получен субъектом права только после открытия

наследства. С другой стороны, один субъект может быть одновременно наследником нескольких наследодателей и по нескольким основаниям. Естественно, что и статусом наследника может обладать только существующий на момент открытия наследства субъект права (за одним исключением — лица, зачатые при жизни наследодателя, также будут наследниками, если родились живыми после открытия наследства).

Таким образом, к наследованию могут призываться граждане, находящиеся в живых в день открытия наследства, а также зачатые при жизни наследодателя и родившиеся живыми после открытия наследства (п. 1 ст. 1116 ГК РФ). В этой норме закона нашел свое выражение древний принцип отнесения к наследникам *nati et nascituri* (лиц, уже родившихся, и тех, которые должны родиться в будущем).

Несколько слов следует сказать о наследниках, зачатых при жизни наследодателя и родившихся живыми после его смерти. Определяющим в отнесении такого лица к наследникам будет факт его зачатия при жизни наследодателя. При этом не следует забывать, что такой наследник может наследовать как по закону, так и по завещанию.

Если это *heres natus* (наследник по рождению, т. е. имеющий право на наследство ввиду происхождения по нисходящей линии от наследодателя) или *heres legitimus* (законный наследник), то кроме указанного ранее факта необходимо будет подтвердить и факт родственных отношений, т. е. определить очередь такого наследника. Нормами Семейного кодекса РФ (далее — СК РФ) определено, что права и обязанности родителей и детей основываются на происхождении детей, удостоверенном в установленном законом порядке (ст. 47 СК РФ). Происхождение ребенка от матери (материнство) устанавливается на основании документов, подтверждающих рождение ребенка матерью в медицинском учреждении, а в случае рождения ребенка вне медицинского учреждения — на основании медицинских документов, свидетельских показаний или на основании иных доказательств.

Если ребенок родился от лиц, состоящих в браке между собой, а также в течение трехсот дней с момента расторжения брака, признания его недействительным или с момента смерти супруга матери ребенка, отцом ребенка признается супруг (бывший супруг) матери, если не доказано иное. Отцовство супруга матери ребенка удостоверяется записью об их браке.

Отцовство лица, не состоящего в браке с матерью ребенка, устанавливается путем подачи в орган ЗАГС совместного заявления отцом и матерью ребенка; в случае смерти матери, признания ее недееспособной, невозможности установления места нахождения матери или в случае лишения ее родительских прав — по заявлению отца ребенка с согласия органа опеки и попечительства, при отсутствии такого согласия — по решению суда. При наличии обстоятельств, дающих основания предполагать, что подача совместного заявления об установлении отцовства может оказаться после рождения ребенка невозможной или затруднительной, родители будущего ребенка, не состоящие между собой в браке, вправе подать такое заявление в орган ЗАГС во время беременности матери. Запись о родителях ребенка производится после рождения ребенка (ст. 48 СК РФ).

В случае рождения ребенка у родителей, не состоящих в браке между собой, и при отсутствии совместного заявления родителей или заявления отца ребенка происхождение ребенка от конкретного лица (отцовство) устанавливается в судебном порядке по заявлению одного из родителей, опекуна (попечителя) ребенка или по заявлению лица, на иждивении которого находится ребенок, а также по заявлению самого ребенка по достижении им совершеннолетия. В этих случаях, а также в отношении детей, родившихся после введения в действие СК РФ (т. е. 1 марта 1996 г. и после этой даты), суд, исходя из ст. 49 СК РФ, принимает во внимание любые доказательства, с достоверностью подтверждающие происхождение ребенка от конкретного лица. К таким доказательствам относятся любые фактические данные, установленные с использованием средств доказывания, перечисленных

в ст. 49 ГПК РСФСР (ст. 55 ГПК РФ). В отношении детей, родившихся до введения в действие СК РФ, суд, решая вопрос об отцовстве, должен руководствоваться ч. 2 ст. 48 Кодекса о браке и семье (КоБС) РСФСР, принимая во внимание совместное проживание и ведение общего хозяйства матерью ребенка и ответчиком до рождения ребенка, или совместное воспитание либо содержание ими ребенка, или доказательства, с достоверностью подтверждающие признание ответчиком отцовства. Поскольку законом не установлен срок исковой давности по делам данной категории, отцовство может быть установлено судом в любое время после рождения ребенка[1].

И, наконец, в случае смерти лица, которое признавало себя отцом ребенка, но не состояло в браке с матерью ребенка, факт признания им отцовства может быть установлен в судебном порядке по правилам, установленным гражданским процессуальным законодательством (ст. 50 СК РФ). Такой факт может быть установлен судом по правилам особого производства на основании всесторонне проверенных данных, при условии, что не возникает спора о праве. Если такой спор возникает (например, по поводу наследственного имущества), заявление оставляется судьей без рассмотрения и заинте ресованным лицам разъясняется их право на предъявление иска на общих основаниях (ст. 246 ГПК РСФСР, ч. 3 ст. 263 ГПК РФ). В отношении детей, родившихся до 1 октября 1968 г. от лиц, не состоявших в браке между собой, суд вправе установить факт признания отцовства в случае смерти лица, которое признавало себя отцом ребенка, при условии, что ребенок находился на иждивении этого лица к моменту его смерти либо ранее (ст. 3 Закона об утверждении Основ законодательства Союза ССР и союзных республик о браке и семье, ст. 9 Указа Президиума Верховного Совета РСФСР от 17 октября 1969 г.).

[1] Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. № 9 "О применении судами Семейного кодекса РФ при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов" // Российская газета. 1996. № 212; ВВС РФ. 1997. № 1.

Учитывая, что СК РФ, так же как и КоБС РСФСР, не исключает возможности установления происхождения ребенка от лица, не состоящего в браке с его матерью, в случае смерти этого лица, суд вправе в порядке особого производства установить факт отцовства. Такой факт может быть установлен в отношении детей, родившихся 1 марта 1996 г. и позднее, при наличии доказательств, с достоверностью подтверждающих происхождение ребенка от данного лица (ст. 49 СК РФ), а в отношении детей, родившихся в период с 1 октября 1968 г. до 1 марта 1996 г., — при наличии доказательств, подтверждающих хотя бы одно из обстоятельств, перечисленных в ст. 48 КоБС РСФСР[1].

Во всех указанных случаях при подготовке дел об установлении отцовства к судебному разбирательству и в ходе рассмотрения дела судья (суд) в необходимых случаях для разъяснения вопросов, связанных с происхождением ребенка, вправе с учетом мнения сторон и обстоятельств по делу назначить экспертизу. Заключение экспертизы по вопросу о происхождении ребенка, в том числе проведенной методом "генетической дактилоскопии", в силу ст. 78 ГПК РСФСР (ч. 2 ст. 67 ГПК РФ) является одним из доказательств, которое должно быть оценено судом в совокупности с другими имеющимися в деле доказательствами, поскольку в соответствии с ч. 2 ст. 56 ГПК РСФСР (ст. 85 ГПК РФ) никакие доказательства не имеют для суда заранее установленной силы[2].

Что же касается *heres factus* ("созданные" наследники, т. е. по завещанию) или *heres actu* (лицо, ставшее наследником по назначению покойного, сделанному им при жизни), то для них следует применять правила для вычисления такого срока по аналогии с приведенными нормами семейного законодательства с учетом физиологических возможностей чело-

[1] Постановление Пленума Верховного Суда РФ "О применении судами Семейного кодекса РФ при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов".

[2] Там же.

века. На основании вышеизложенного представляется, что срок, прошедший с момента смерти наследодателя до момента рождения наследника по завещанию, не должен превышать 300 дней.

Как уже говорилось выше, понятие "граждане" — это собирательный термин в гражданском праве, которым охватываются такие категории физических лиц, как граждане России, граждане с двойным и более гражданством, иностранцы и апатриды. Указанные лица могут наследовать и по закону, и по завещанию. По широте статуса наследника с физическими лицами можно сравнить лишь государство, которое может быть наследником как по завещанию, так и по закону в случае наследования выморочного имущества (ст. 1151 ГК РФ).

Все остальные субъекты — юридические лица, существующие на день открытия наследства, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования, иностранные государства и международные организации могут призываться к наследованию лишь по завещанию (п. 2 ст. 1116 ГК РФ). Представляется, что упоминание законодателем о необходимости существования юридических лиц далеко не случайно. Правоспособность юридического лица возникает в момент его создания (п. 2 ст. 51 ГК РФ) и прекращается в момент завершения его ликвидации (п. 8 ст. 63 ГК РФ). Юридическое лицо считается созданным со дня внесения соответствующей записи в единый государственный реестр юридических лиц. Следовательно, наследодатель может завещать свое имущество юридическому лицу, запись о котором еще не внесена в указанный реестр на момент составления завещания. Однако наследником это юридическое лицо по такому завещанию может стать лишь тогда, когда дата внесения записи о регистрации в реестр предшествует дате открытия наследства. В противном случае оно исключается из круга наследников.

Представляется правильным мнение о том, что данное требование о юридическом существовании должно распрос-

траняться и на публичные образования, которые указаны в п. 1 ст. 1116 ГК РФ[1]. Безусловно, что к Российской Федерации, ее субъектам: республикам, краям, областям, городам федерального значения, автономным областям, автономным округам, а также городским, сельским поселениям и другим муниципальным образованиям, которые выступают в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, на равных началах с иными участниками этих отношений — гражданами и юридическими лицами, должны применяться нормы, определяющие участие юридических лиц в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, если иное не вытекает из закона или особенностей данных субъектов (ст. 124 ГК РФ). Из перечня лиц, указанных в ст. 1116 ГК РФ, сюда не включены иностранные государства и международные организации, однако при наследовании на них распространяются требования п. 1 ст. 1124 ГК РФ. Следовательно, при наследовании недвижимого имущества, внесенного в государственный реестр РФ, и при наследовании после смерти наследодателя, имевшего последнее место жительства в Российской Федерации, отношения регулируются российским правом. Поэтому любое *heredipeta* (лицо, претендующее на наследство; искатель наследства) должно доказать наличие статуса наследника, т. е. доказать свое физическое и юридическое существование на момент открытия наследства.

Другое дело, что на практике определение факта существования на момент открытия наследства вызовет немалые трудности. Ведь если этот факт не будет подтвержден документально, то он будет отнесен в разряд *factum probandum* (факт, который следует доказать). Поэтому установление такого факта возможно только в судебном порядке.

Подводя итог сказанному, очевиден вывод, что круг наследников по закону определяется законом, а по завещанию — самим наследодателем в тексте завещания. При этом статус

[1] См: *Ярошенко К.* Новое законодательство о наследовании // Хозяйство и право. 2002. № 2 (301). С. 23.

наследников приобретается не всеми лицами, а лишь теми, кто удовлетворяет требованиям закона.

Очереди наследников существуют только при наследовании по закону, и их общее количество достигает восьми. Состав каждой очереди формируется на основании прямого указания закона и зависит от степени родства. Более подробно об очередях будет сказано ниже. Рассказ о наследниках был бы неполным без упоминания о недостойных наследниках (ст. 1117 ГК РФ), к которым относятся перечисленные в законе категории граждан, которые совершили противоправные действия. Здесь важно упомянуть о четырех моментах.

Во-первых, абсолютно недостойными наследниками (т. е. отстраненными от наследования и по закону, и по завещанию) являются граждане, которые своими умышленными противоправными действиями, направленными против наследодателя, кого-либо из его наследников или против осуществления последней воли наследодателя, выраженной в завещании, способствовали либо пытались способствовать призванию их самих или других лиц к наследованию либо способствовали или пытались способствовать увеличению причитающейся им или другим лицам доли наследства. Естественно, такие обстоятельства должны быть установлены или подтверждены в судебном порядке. Например, это могут быть такие действия, как убийство, обман, принуждение, насилие, угроза, подделка документов и пр. Однако те граждане, которым наследодатель даже после утраты ими права наследования все-таки завещал имущество, вправе наследовать это имущество. Следует согласиться с тем, что по сравнению с ранее действовавшим законодательством (ст. 531 ГК РСФСР) уточнена правовая квалификация действий, на основании которых наследник признается недостойным[1]. Если ранее речь шла только о "противозаконных действиях", то теперь законодатель говорит об "умышленных противоправ-

[1] См: *Ярошенко К.* Указ. соч. С. 23.

ных действиях". Следовательно, в действиях наследника должен быть обнаружен умысел на их противоправные последствия, т. е. лицо должно осознавать свои действия, предвидеть или предполагать возможность или неизбежность наступления неблагоприятных последствий своих действий. Истины ради нужно отметить, что в данном случае можно говорить только о новелле законодательной, но не о новелле правоприменительной, так как закон только придал нормативную форму правилу, которое уже давно применялось судами. Так, в п. 2 постановления Пленума ВС РСФСР от 23 апреля 1991 г. № 2 "О некоторых вопросах, возникающих у судов по делам о наследовании", указано, что "при рассмотрении споров о наследовании лиц, которые в силу ч. 1 ст. 531 ГК РСФСР могут быть признаны не имеющими права наследовать, необходимо иметь в виду, что их противозаконные действия, способствовавшие призванию к наследованию, установленные приговором суда, являются по смыслу указанной статьи основанием к лишению права наследования лишь при умышленном характере этих действий (в ред. постановления Пленума ВС РФ от 25 октября 1996 г. № 10). В отношении лиц, осужденных за совершение преступления по неосторожности, правило, предусмотренное ч. 1 ст. 531 ГК РСФСР, неприменимо"[1]. Поэтому и ранее, и сейчас "осуждение за неосторожное убийство к отстранению наследника от наследства не приведет"[2]. Абсолютной новеллой является другое правило. Ранее ст. 531 ГК РСФСР указывала на недостойность наследника, если противозаконные действия он совершал только в своих интересах (т. е. способствовал призванию самого себя к наследованию). Теперь же наследник также признается недостойным, если он свои противоправные действия совершал не только в своих, но и в интересах других лиц (т. е. способствовал призванию других лиц к наследованию или пытался способствовать увеличению причитающейся им доли наследства).

[1] Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (РФ) по гражданским делам. М.: Спарк, 1994.

[2] *Ярошенко К.* Указ. соч. С. 23.

Во-вторых, выделены категории граждан, которые считаются недостойными наследовать только по закону. Ими являются:

• родители после детей, в отношении которых они были в судебном порядке лишены родительских прав и не восстановлены в этих правах ко дню открытия наследства;

• граждане, злостно уклонявшиеся от выполнения лежавших на них в силу закона обязанностей по содержанию наследодателя. В отношении них должно быть вынесено соответствующее судебное решение, подтверждающее этот факт.

В-третьих, наследники, имеющие право на обязательную долю в наследстве, также могут быть признаны недостойными, и на них в полной мере будут распространяться негативные последствия, установленные законом.

В-четвертых, недостойными могут быть признаны и отказополучатели (ст. 1137 ГК РФ). В этом случае и они не избегнут негативных последствий, предусмотренных законом для недостойных наследников. Так, например, когда предметом завещательного отказа было выполнение конкретной работы для недостойного отказополучателя или оказание ему определенной услуги, последний обязан возместить наследнику, исполнившему завещательный отказ, стоимость выполненной для недостойного отказополучателя работы или оказанной ему услуги.

В завершение хотелось бы отметить, что лица, не имеющие права наследовать или отстраненные от наследования, т. е. признанные недостойными наследниками, а также недостойные отказополучатели во всех случаях обязаны возвратить все имущество, неосновательно полученное ими из состава наследства. Юридический термин "неосновательно полученное" подразумевает применение к порядку возвращения такого имущества правила по регулированию обязательств вследствие неосновательного обогащения (ст. 1102—1109 ГК РФ).

§ 1.3. Наследственное правоотношение

По мнению доктора юридических наук, профессора Ю. К. Толстого, наследственное правоотношение в своем развитии проходит два этапа[1]. Перед тем как перейти к рассмотрению этих двух этапов, попытаемся разобраться с предметом и методом наследственного права. К сожалению, указанный автор не дает возможности ознакомиться со своим пониманием данных вопросов, а сразу же начинает с анализа развития правоотношения с точки зрения применения права. Представляется, что такой подход облегчает задачу и преподавателю, и студенту, но не позволяет понять, что является предметом и методом наследственного права.

Из теории права между тем известно, что невозможно полноценно уяснить предпосылки развития правоотношения, не выяснив такие понятия, как предмет и метод права.

Не вызывает сомнений, что по своей правовой природе, положению в гражданском обороте прав, субъектному (физические и юридические лица) и объектному (вещи, имущественные права и имущество) составу, а также размещению правовых норм (ГК РФ) наследственное право является подотраслью права гражданского. Так, например, Шершеневич указывал, что на смену институционной системе (т. е. системе Институций Гая и Юстиниана) "... явилась пандектная система, обязанная своей идеей Гуго, а своим распространением — Савиньи. Она положена в основу германского и швейцарского законодательств, а также германской, австрийской и швейцарской научной литературы. Она распадается на четыре отдела: 1) вещное право, 2) обязательственное право, 3) семейное право, 4) *наследственное право* (курсив мой — О. М.), причем всем им предшествует общая часть, излагающая о субъекте, объекте, юридических сделках, защите права ..."[2].

[1] См.: Гражданское право: Учебник. Часть III / Под ред. *А. П. Сергеева, Ю. К. Толстого.* С. 513.

[2] *Шершеневич Г. Ф.* Указ. соч. С. 157.

Исходя из этого, логично будет предположить, что предмет наследственного права составляют общественные отношения, являющиеся частью общественных отношений, регулируемых правом гражданским. "... Юридическое отношение есть та сторона бытового, жизненного отношения между людьми, которая определена нормами объективного права..."[1]. Текст нормы права (ст. 1112 ГК РФ) однозначно указывает на отношения, которые им регулируются — это имущественно-стоимостные отношения. Другая составляющая предмета гражданского права — личные неимущественные отношения — не входит в предмет наследственного права. Личные неимущественные отношения возникают лишь по поводу личных неимущественных, нематериальных благ, связаны с духовной, внутренней жизнью личности и базируются на физических свойствах, умственных способностях и моральных качествах человека, а следовательно, неотделимы от него как от личности и физической субстанции. Мало того, существование личных неимущественных отношений предполагает оценку всех вышеуказанных правовых и философских категорий, характеризующих конкретного человека и личность. Все вышеуказанное можно применить только к личности и человеку реально существующему, живущему, но не к воспоминаниям о человеке умершем или к оценкам людей, знавших его. Данные выводы подтверждаются ч. 2 и 3 ст. 1112 ГК РФ.

Имущественные отношения возникают на основании оборота материальных благ — имущества, вещей, работ, услуг, имущественных прав и обязанностей. Именно эти объекты и входят в состав наследства. Именно в отношении их и установлено универсальное правопреемство от наследодателя к наследнику.

На основании вышеизложенного предмет наследственного права можно определить как общественные отношения имущественно-стоимостного характера, регулируемые законодательством о наследовании.

Шершеневич Г. Ф. Указ. соч. С. 168.

Из теории права известно, что понятие метода неразрывно связано с ответом на вопрос, каким образом регулируются общественные отношения, составляющие предмет права? Понимание метода юридического равенства сторон как универсального метода, подходящего и для регулирования имущественно-стоимостных отношений, составляющих предмет наследственного права, представляется не совсем корректным. "Юридическое равенство сторон в гражданском праве означает, что ни одна из сторон в гражданском правоотношении не может предопределять поведение другой стороны только в силу занимаемого ею в правоотношении положения <...> Применение метода юридического равенства сторон обеспечивает участникам гражданских правоотношений независимость и самостоятельность, позволяет им проявлять инициативу и предприимчивость, совершать любые действия, не запрещенные законом..."[1]. Соглашаясь с таковым определением, становится ясно, что непременным условием применения этого метода к наследственному правоотношению является существование нескольких сторон в правоотношении (как минимум двух). Иначе нет смысла говорить о равенстве.

Однако в наследственном правоотношении, которое возникает лишь в момент открытия наследства (т. е. смерти наследодателя), вполне может быть только одна сторона — наследник, так как со смертью правоспособность человека прекращается и умерший не может быть стороной (участником) правоотношения.

Здесь стоит отвлечься и вспомнить о делении правоотношений на абсолютные и относительные. Относительные правоотношения подразумевают наличие конкретных и определенных субъектов на каждой стороне правоотношения как обладателей субъективных прав и обязанностей. В субъективные обязанности одного субъекта входит уважение и со-

[1] Гражданское право: Учебник. Часть I / Под ред. *Ю. К. Толстого, А. П. Сергеева.* М.: ТЕИС, 1996. С. 8.

блюдение субъективных прав другого (управомоченного) субъекта относительного правоотношения. Абсолютные правоотношения характерны отсутствием таких определенных субъектов на другой стороне правоотношения. Презюмируется, что управомоченному субъекту (обладателю субъективных прав) не должны препятствовать в осуществлении и пользовании своими правами все остальные субъекты права, но не конкретно данного правового отношения.

Очевидно, что по своему характеру наследственное правоотношение является абсолютным. Но, значит ли это, что и к наследственному правоотношению также должен применяться метод юридического равенства сторон? Думается, что такой вывод будет преждевременным. Как раз наоборот. Вследствие фактического отсутствия другой стороны метод юридического равенства сторон не будет действовать в наследственном правоотношении.

Другие субъекты гражданского права, с которыми вступает в отношения единственная сторона (а точнее было бы называть ее субъектом или участником) наследственного правоотношения, действительно обязаны не препятствовать, а, наоборот, содействовать в осуществлении им своих субъективных прав. При этом сами эти субъекты (а круг их исчерпывается нотариусом и органами государственной и муниципальной власти) не могут быть отнесены к стороне наследственного правоотношения, так как наследник не вступает с ними в имущественно-стоимостные отношения, касающиеся объекта наследования — наследства. Действительно, указанные лица не имеют никаких имущественных прав на объект отношения. Единственный, кто мог сам вступить в имущественные отношения по передаче прав и обязанностей, это их прежний обладатель, но он умер. Нотариус вступает с наследником в правовые отношения, регулируемые другим институтом права — нотариатом. А органы государственной и муниципальной власти взаимодействуют с наследником в рамках административно-правовых отношений, в которых органы власти занимают властное положение по отношению ко всем остальным субъектам права.

Между тем если исходить из теоретического определения метода, то он должен представлять собой совокупность приемов и способов, т. е. порядок регулирования общественных отношений. Смысл общественного отношения, возникающего в результате смерти физического лица, — это взаимодействие остальных участников гражданского оборота по перераспределению имущества и имущественных прав и обязанностей, принадлежавших умершему (т. е. участнику, выбывшему из гражданских правоотношений), а также определение юридической судьбы наследства. Такое регулирование происходит в порядке универсального правопреемства.

Правовой метод регулирования общественных отношений, возникающих в связи с открытием наследства, заключается в универсальности правопреемства, которая характеризует всю совокупность приемов и способов воздействия на общественное отношение, возникшее в результате смерти физического лица, и направлена на установление единого порядка перехода всех прав и обязанностей от наследодателя к наследнику без участия наследодателя.

Опираясь на определения предмета и метода в наследственном праве, возвратимся к развитию наследственного правоотношения. Следует согласиться с мнением ведущих цивилистов России о существовании двух этапов в таком развитии[1].

Действительно, наследственное правоотношение возникает в момент открытия наследства. Здесь уместно будет обратить внимание на очень точный юридический термин "открытие", который характеризует не только образование самостоятельного объекта в гражданском обороте в виде наследственной массы, состоящей из имущества, имущественных прав и обязанностей и временно оставшейся ничьей, но и "открывает" начало общественного отношения по переходу прав на наследство. В этот момент лица, указанные на-

[1] Гражданское право. Учебник. Часть III / Под ред. *А. П. Сергеева, Ю. К. Толстого,* С. 513—514.

следодателем в завещании, и (или) лица, определенные законом, автоматически приобретают статус наследников — претендентов на обладание правами на открывшееся наследство. Такое автоматическое приобретение статуса наследника именуется призванием к наследованию. У призванного к наследованию наследника появляется право на принятие наследства, содержащее два альтернативных субъективных права наследника — принять наследство либо отказаться от его принятия. Наследственное правоотношение на этой стадии, как указывалось выше, является абсолютным правоотношением. Окончание этого этапа развития может характеризоваться, во-первых, завершением правоотношения для конкретного наследника и выбытия его из числа таковых, если он отказался от реализации своего права путем подачи соответствующего заявления нотариусу или уполномоченному должностному лицу (ст. 1159 ГК РФ). Стоит отметить, что юридически не оправданное бездействие в течение срока для принятия наследства фактически влечет последствия, аналогичные легальному отказу (ст. 1152, 1155 ГК РФ). Во-вторых, наследственное правоотношение может перейти в следующую фазу в случае принятия наследства наследником одним из способов, указанных в ст. 1153 ГК РФ. В этом случае принятое наследство признается принадлежащим наследнику со дня открытия наследства (п. 4 ст. 1152 ГК РФ), чем лишний раз подчеркивается условность деления наследственного правоотношения на два этапа, а также неразрывность его развития для наследника. Если наследство принадлежит наследнику, значит он обладает правом на него. Поэтому на втором этапе развития наследник становится обладателем субъективного права на наследство. Это право может "скрывать" в себе как вещные, так и обязательственные права и обязанности, которыми обладал или был обременен наследодатель. Тем не менее наследник не может "заступить" место наследодателя ибо остается неизвестным объем правомочий, который выпадет на его долю от объема правомочий наследодателя. Размер этой доли, в свою очередь, не может быть

выяснен до момента определения всего круга наследников либо до окончания срока, установленного законом для принятия наследства. Лишь после наступления одного из указанных событий наследственное правоотношение считается завершенным, а наследник приобретает вещные права в отношении конкретных видов имущества и/или заступает место наследодателя в определенных обязательственных отношениях.

В завершение темы несколько слов следует сказать об элементах наследственного правоотношения. К ним традиционно относятся:

• субъекты правоотношения, т. е. наследники, призванные к наследованию. Круг лиц, которые могут быть наследниками по закону и (или) по завещанию, был исследован ранее;

• права и обязанности его участников, которые составляют юридическое содержание правоотношения. Об этом также говорилось выше. К ранее сказанному можно добавить, что наследник может быть обременен не только теми обязанностями, которые нес сам наследодатель, но и теми, которые наследодателя не отягощали (завещательный отказ). В любом случае, наследник будет нести обязанности, возложенные на него завещательным отказом, и отвечать по долгам наследодателя только в пределах стоимости перешедшего к нему наследственного имущества;

• поведение субъектов, являющееся предметом наследственного правоотношения;

• само наследство, которое является объектом наследственного правоотношения на всех этапах его развития.

§ 1.4. Принципы наследственного права

Для того чтобы перейти к непосредственному изучению норм наследственного права, регулирующих конкретные отношения, вспомним, что *principium est potissima pars cujusque rei* (начало (принципы) есть важнейшая часть всякого дела).

На наследственное право как подотрасль гражданского права распространяют свое действие основные начала гражданского законодательства (ст. 1 ГК РФ). Известно, что *principia probant, non probantur* (основные начала или принципы есть доказательства, они не доказываются) и предназначены для определения прав и обязанностей сторон в случаях, когда такие отношения прямо не урегулированы законодательством, соглашением сторон или обычаями делового оборота, а также когда нет возможности использовать аналогию закона. При этом должны учитываться требования добросовестности, разумности и справедливости (ст. 6 ГК РФ).

К основным началам гражданского права относятся:

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

В то же время необходимо отметить, что наследственному праву присущи только ему свойственные принципы, которые позволяют говорить о существовании этой части гражданского права как самостоятельной подотрасли.

Представляется, что на всем пути своего развития (за исключением некоторых краткосрочных периодов) наследственное право России характеризуется следующими принципами:

1. Принцип приоритета наследования по завещанию над наследованием по закону воплощается в норме Кодекса — "наследование по закону имеет место, когда и поскольку оно не изменено завещанием, а также в иных случаях, установленных настоящим Кодексом" (ст. 1111 ГК РФ, ст. 527

ГК РСФСР). "...Формальное выдвижение наследования по завещанию на первое место стало прямым следствием как расширения самого круга объектов наследственного преемства, т. е. объектов частной собственности граждан, так и возможностей распоряжения находящимся в частной собственности имуществом..."[1]. В этом принципе учитывается не только действительная, но и предполагаемая воля наследодателя и отдается предпочтение действительной, если она существует, ибо известно — *quod non legitur, non creditur* (тому, что не прочтено, нет веры). Поэтому законодателем установлено, если наследодатель не оставил завещания, то к наследованию призываются наиболее близкие и родные ему лица, которым он, будь у него желание и возможность, отдал бы предпочтение перед другими лицами при распределении своего имущества и имущественных прав.

2. Принцип субъективной свободы выбора воплощен в свободе завещания для наследодателя и в свободе выбора действий наследника. Для первого этот принцип означает, что завещатель вправе по своему усмотрению завещать имущество любым лицам, любым образом определить доли наследников в наследстве, лишить наследства одного, нескольких или всех наследников по закону, не указывая причин такого лишения, а также включить в завещание иные распоряжения, отменить или изменить завещание (ст. 1119 ГК РФ, ст. 534 ГК РСФСР). Для второго — при его призвании к наследованию одновременно по нескольким основаниям (по завещанию и по закону или в порядке наследственной трансмиссии и в результате открытия наследства и тому подобное) он может принять наследство, причитающееся ему по одному из этих оснований, по нескольким из них или по всем основаниям (ст. 1152 ГК РФ, ст. 546 ГК РСФСР), либо отказаться от его принятия (ст. 1157 ГК РФ, ст. 550 ГК РСФСР). При этом свобода выбора завещателя ограничивается права-

[1] *Суханов Е. А.* О третьей части ГК РФ // Вестник ВАС РФ. 2002. № 3. С. 74.

ми обязательных (необходимых) наследников (ст. 1149 ГК РФ, ст. 535 ГК РСФСР), а права наследника — тем, что не допускается принятие наследства под условием или с оговорками (ст. 1152 ГК РФ, ст. 546 ГК РСФСР), и тем, что отказ от наследства не может быть впоследствии изменен или отменен (ст. 1157 ГК РФ, подп. "в" п. 8 постановления Пленума Верховного Суда СССР от 1 июля 1966 г. № 6 "О судебной практике по делам о наследовании"). Таким образом, этот принцип "... получил прямое закрепление и развитие ..."[1] непосредственно в тексте закона. Этот принцип дополняется действием правил, свойственных всему гражданскому праву — дозволительной направленности и диспозитивности. В соответствии с ними у наследодателя есть выбор — совершить завещание или не совершать такового, а у наследника есть выбор — принять наследство или не принимать его.

3. Принцип равенства наследников по закону заключается в том, что наследники по закону одной очереди наследуют в равных долях (ст. 1141 ГК РФ, ст. 532 ГК РСФСР). Этот принцип также находит свое подтверждение и в нормах международного права, применяемого странами-участницами СНГ. Так ст. 49 Конвенции[2] установлен "принцип равенства", по которому граждане каждой из Договаривающихся Сторон могут наследовать на территориях других Договаривающихся Сторон имущество или права по закону или по завещанию на равных условиях и в том же объеме, как и граждане данной Договаривающейся Стороны;

4. Принцип сохранения единства наследства воплощается в том, что с момента открытия наследство предстает в единой сформировавшейся наследственной массе. Оно сохраняет свой неизменный вид и переходит к наследникам как единое целое (ст. 1110 ГК РФ), при этом "... наследственная масса мыслится не как сумма разрозненных имущественных

[1] *Суханов Е. А.* Указ. соч. С. 74.

[2] Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам.

объектов, а как некоторое единство, в котором наличность и долги (*aktiva* и *passiva)* сливаются в одно юридическое целое (*universum jus),* переходящее не к случайному захватчику, а к известным, заранее предопределенным лицам, наследникам ...”[1]. В наследство входят все вещи, имущество и имущественные права и обязанности, которые принадлежали наследодателю на момент его смерти (ст. 1112 ГК РФ). "... Наследство (наследственная масса) рассматривается законом как единый имущественный комплекс, в состав которого входят не только вещи, но и иное имущество наследодателя в виде его имущественных (гражданских) прав и обязанностей (долгов)<...> Такой имущественный комплекс, подобно предприятию (ст. 132 ГК РФ), становится единым объектом наследственного преемства и, соответственно, — объектом права собственности наследников. Именно данным обстоятельством объясняется содержание новых норм ГК РФ, устанавливающих общую (долевую) собственность наследников, принявших наследство (ст. 1164), и их солидарную ответственность по долгам наследодателя (ст. 1175)..."[2]. После открытия наследства оно не может ни увеличиться, ни убавиться. При этом не следует смешивать обнаружение вещей, принадлежавших наследодателю, одними наследниками, но о которых не было известно другим. В этом случае само наследство не увеличивается. Происходит лишь приращение наследственной массы. Если на этот момент уже были выданы свидетельства о праве на наследство, то выдаются дополнительные с учетом вновь обнаруженных (выявленных) вещей (ст. 1162 ГК РФ). Кроме того, понятие сохранения гарантирует неприкосновенность наследства от правопритязаний других лиц, не входящих в круг наследников, недопустимость вмешательства таких лиц в наследственные отношения. Соблюдением этого принципа обеспечивается охрана наследства и управление им до его перехода в обладание наследников.

[1] *Покровский И. А.* Основные проблемы гражданского права. С. 297.
[2] *Суханов Е. А.* Указ. соч. С. 75.

5. ***Принцип обеспечения наследнику*** *права наследования* гарантирован п. 4 ст. 35 Конституции РФ и означает, что никто не может быть лишен права наследования по завещанию, отстранен от наследования или исключен из соответствующей очереди наследников по закону без соответствующего решения суда. Данный принцип создает презумпцию достойности наследника, его равенства с другими претендентами на наследство. Им обеспечивается стабильность гражданского оборота и непрерывность вещных прав на имущество, а также охрана основ правопорядка и нравственности, интересов наследодателя, наследников, иных физических и юридических лиц в отношениях по наследованию. Действие этого принципа исключает нарушение прав и законных интересов необходимых наследников, когда наследодатель не может ни прямо, ни косвенно лишить в завещании необходимых наследников причитающейся им обязательной доли.

И наконец, несмотря на различия в понимании основных принципов наследственного права, их наименовании, толковании и классификации, представляется правильным такое замечание: "...Ни в коем случае нельзя становиться на путь "вымучивания" принципов, ставить своей задачей "наскрести" определенный набор принципов во что бы то ни стало. В то же время вычленение принципов, будучи мыслительной операцией, важной ступенью в познании права, призванной обеспечить претворение права в жизнь в соответствии с волей законодателя, неизбежно приобретает субъективную окраску <...> принципы права не только объективны, поскольку заложены в самой правовой материи, но и субъективны, поскольку извлекаются из нее законодателем, судьей, ученым в целях создания, познания и применения права. Извлечение из права его принципов — это не самоцель, а своего рода рабочий инструментарий, призванный содействовать познанию права, его совершенствованию, восполнению в нем пробелов, применению права в полном соответствии с подлинной волей законодателя"[1].

[1] Гражданское право. Учебник. Часть III. / Под ред. *А. П. Сергеева, Ю. К. Толстого*. С. 519.

Поэтому по меньшей мере странным кажется выставление в качестве принципов наследования следующих положений:

• " основанием открытия наследства признается смерть лица;

• время открытия наследства наступает с момента смерти наследодателя;

• место открытия наследства соответствует месту жительства наследодателя или месту нахождения его имущества;

• наследственное имущество включает в себя как имущественные права, так и обязанности, которыми наследодатель обладал на момент смерти;

• лица, которые могут призываться к наследованию;

• лица, которые не могут призываться к наследованию"[1].

После анализа указанных "принципов", становится очевидно, что "лица" никак не могут претендовать на роль принципов наследования. Весьма сомнительно выставление в качестве принципа наследования состава наследства. Остальные три "принципа" больше похожи на текстуальные выдержки из норм Кодекса, нежели на некие общие начала наследственного права, позволяющие установить единые правила применения права в случае отсутствия прямого указания норм закона. Обсуждаемые три положения не могут быть отнесены к принципам, поскольку каждое из них закреплено в одной норме закона, им присуща конкретность применения, и они не носят обобщающего характера, свойственного основным началам права.

§ 1.5. Источники правового регулирования наследования

Перед тем как начать обзор источников, хотелось бы привести мнение одного из основоположников российской цивилистики — Г. Ф. Шершеневича., который говорил, что "...Раз-

[1] *Пиляева В. В.* Указ. соч. С. 4.

личные формы, в которых выражается право, носят издавна название источников права. Термин этот представляется, однако, малопригодным ввиду своей многозначности <...> Разнообразие значений, придаваемых выражению "источники права" в той же науке права, вызывает необходимость обойти его и заменить другим выражением — формы права <...> Выбор форм зависит всецело от государственной власти..."[1].

Вместе с тем понятие "источник права" относится к числу столь устоявшихся терминов и в какой-то части достаточно верно отражает суть определяемой правовой категории и с точки зрения философии права, и с точки зрения политики права. Представляется, что более верным было бы использовать в современном юридическом языке понятие не "форм права", как предлагал Г. Ф. Шершеневич (в силу того, что в юридической технике XXI в. принято определением "формы" обозначать другие правовые явления), а понятие "источники", но с уточнением второй части — "источники правового регулирования общественных отношений".

Неоспорим тот факт, что наследственное право является органической частью гражданского права. Как известно, главный и основной источник правового регулирования — это *leges scriptae* (писаные законы), т. е. нормы, содержащиеся в законодательстве, регулирующем отношения, которые образуют предмет этого права.

Главным и основным законом любого общества, любой страны является Конституция или иной аналогичный по правовой природе и юридической силе закон. Конституция РФ имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории России. Законы и иные правовые акты, принимаемые в РФ, не должны противоречить Конституции РФ. Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы.

[1] *Шершеневич Г. Ф.* Указ. соч. С. 5.

Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора (ст. 15 Конституции РФ).

Конституцией РФ право наследования гарантируется (ч. 4 ст. 35).

Законодательство о наследовании как часть гражданского законодательства состоит из ***норм ГК РФ и норм, включенных в иные федеральные законы,*** содержащих правила, регулирующие наследственные отношения. При этом нормы наследственного права, содержащиеся в других законах, должны соответствовать принципам наследственного права и не противоречить нормам ГК РФ. Федеральным законом от 26 ноября 2001 г. № 147-ФЗ "О введении в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации" была введена в действие часть третья Гражданского кодекса РФ с 1 марта 2002 г. Этим же законом были признаны утратившими силу разд. VII "Наследственное право" ГК РСФСР, Федеральный закон от 14 мая 2001 г. № 51-ФЗ "О внесении изменений и дополнений в ст. 532 ГК РСФСР" и ряд пунктов указов Президиума Верховного Совета РСФСР и Верховного Совета РФ и был признан не применяющимся на территории РФ с 1 марта 2002 г. разд. VI "Наследственное право" Основ гражданского законодательства Союза ССР и республик. Кроме того, этот закон установил, что впредь до приведения законов и иных правовых актов, действующих на территории России, в соответствие с частью третьей ГК РФ законы и иные правовые акты РФ, а также акты законодательства Союза ССР, действующие на территории России в пределах и в порядке, которые предусмотрены законодательством РФ, применяются постольку, поскольку они не противоречат части третьей ГК РФ. Изданные до введения в действие части третьей ГК РФ нормативные акты Верховного Совета РСФСР, Верховного Совета РФ, не являющиеся законами, и нормативные акты Президиума Верховного Совета РСФСР, Президента России и Правительства РФ, а также применяемые

на территории Российской Федерации нормативные акты Верховного Совета СССР, не являющиеся законами, и нормативные акты Президиума Верховного Совета СССР, Президента СССР и Правительства СССР по вопросам, которые согласно части третьей ГК РФ могут регулироваться только федеральными законами, действуют впредь до введения в действие соответствующих законов.

Отдельные нормы о наследовании содержатся также и в первых двух частях ГК РФ, например, в ст. 78, 93, 111, 216, 218, 256, 265—267, 274, 572, 578, 581, 582, 589, 617 и др.

Следующим по важности нормативно-правовым актом в этой области являются Основы законодательства РФ о нотариате (ст. 64) и ряд подзаконных нормативных актов, регулирующих деятельность нотариата.

Например, *приказ Минюста РФ от 6 августа 2001 г. № 233 "Об утверждении инструкции о порядке государственной регистрации договоров купли-продажи и перехода права собственности на жилые помещения", приказ Минюста РФ № 289, Госстроя РФ № 235, ФКЦБ РФ № 290 от 16 октября 2000 г. "Об утверждении Инструкции о порядке регистрации ипотеки жилого помещения, возникшей в силу закона или договора, а также о порядке регистрации смены, залогодержателя в связи с переходом прав требований по ипотечным кредитам", приказ МВД РФ от 26 ноября 1996 г. №624 (ред. от 15 марта 1999 г.) "О порядке регистрации транспортных средств" (вместе с Правилами регистрации автомототранспортных средств и прицепов к ним в государственной инспекции безопасности дорожного движения, Инструкцией* о *порядке производства работ по регистрации транспортных средств в подразделениях государственной Инспекции безопасности дорожного движения), Инструкция Госналогслужбы РФ от 15 мая 1996 г. № 42 (ред. от 8 ноября 2001 г.) "Инструкция по применению Закона Российской Федерации "О государственной пошлине", Инструкция о порядке совершения нотариальных действий должностными лицами органов исполнительной власти (утв. Минюстом РФ*

19 марта 1996 г.), Инструкция Госналогслужбы РФ от 29 июня 1995 г. № 35 (ред. от 4 апреля 2000 г.) "По применению Закона Российской Федерации "О подоходном налоге с физических лиц", Инструкция Госналогслужбы РФ от 30 мая 1995 г. № 32 (ред. от 14 августа 2002 г.) "О порядке исчисления и уплаты налога с имущества, переходящего в порядке наследования или дарения", Инструкция Сбербанка РФ от 30 июня 1992 г. № 1-р "О порядке совершения учреждениями Сбербанка Российской Федерации операций по вкладам населения" (с изменениями, внесенными до 1 января 1996 г.), Инструкция о порядке учета, оценки и реализации конфискованного, бесхозяйного имущества, имущества, перешедшего по праву наследования к государству, и кладов (утв. Минфином СССР 19 декабря 1984 г. № 185, ред. от 13 августа 1991) и др.

Нормы, регулирующие наследственные правоотношения, содержат также следующие законы: ***федеральные законы*** *от 24 июля 2002 г. № 101-ФЗ "Об обороте земель сельскохозяйственного назначения" (принят ГД ФС РФ 26 июня 2002 г.); от 25 апреля 2002 г. № 40-ФЗ "Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств" (принят ГД ФС РФ 3 апреля 2002 г.); от 4 марта 2002 г. № 21-ФЗ "О дополнительном ежемесячном материальном обеспечении граждан Российской Федерации за выдающиеся достижения и особые заслуги перед Российской Федерацией" (принят ГД ФС РФ 6 февраля 2002 г.); от 21 декабря 2001 г. № 178-ФЗ "О приватизации государственного и муниципального имущества" (принят ГД ФС РФ 30 ноября 2001 г.); от 17 декабря 2001 г. № 173-ФЗ (ред. от 25 июля 2002 г.) "О трудовых пенсиях в Российской Федерации" (принят ГД ФС РФ 30 ноября 2001 г.); Земельный кодекс Российской Федерации от 25 октября 2001 г. № 136-ФЗ (принят ГД ФС РФ 28 сентября 2001 г.); от 7 августа 2001 г. № 117-ФЗ "О кредитных потребительских кооперативах граждан" (принят ГД ФС РФ 11 июля 2001 г.); Кодекс внутреннего водного транспорта Российской Федерации от*

7 марта 2001 г. № 24-ФЗ (принят ГД ФС РФ 7 февраля 2001 г.); от 2 января 2000 г. № 28-ФЗ "О государственном земельном кадастре" (принят ГД ФС РФ 24 ноября 1999 г.); Кодекс торгового мореплавания Российской Федерации от 30 апреля 1999 г. № 81-ФЗ (принят ГД ФС РФ 31 марта 1999 г.) (ред. от 26 мая 2001 г.); от 19 июля 1998 г. № 115-ФЗ (ред. от 21 марта 2002 г.) "Об особенностях правового положения акционерных обществ работников (народных предприятий)" (принят ГД ФС РФ 24 июня 1998 г.); от 16 июля 1998 г. № 102-ФЗ (ред. от 11 февраля 2002 г.) "Об ипотеке (залоге недвижимости)" (принят ГД ФС РФ 24 июня 1997 г.); от 27 мая 1998 г. № 76-ФЗ (ред. от 28 июня 2002 г.) "О статусе военнослужащих" (принят ГД ФС РФ 6 марта 1998 г.); от 15 апреля 1998 г. № 66-ФЗ (ред. от 21 марта 2002 г.) "О садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан" (принят ГД ФС РФ 11 марта 1998 г.); от 26 марта 1998 г. № 41-ФЗ (ред. от 10 января 2002 г.) "О драгоценных металлах и драгоценных камнях" (принят ГД ФС РФ 4 марта 1998 г.); от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ (ред. от 21 марта 2002 г.) "Об обществах с ограниченной ответственностью" (принят ГД ФС РФ 14 января 1998 г.); от 8 января 1998 г. № 6-ФЗ (ред. от 21 марта 2002 г.) "О несостоятельности (банкротстве)" (принят ГД ФС РФ 10 декабря 1997 г.); от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ (ред. от 11 апреля 2002 г.) "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним" (принят ГД ФС РФ 17 июня 1997 г.); от 21 июля 1997 г. № 119-ФЗ (с изм. от 30 июля 2001 г.) "Об исполнительном производстве" (принят ГД ФС РФ 4 июня 1997 г.); от 13 декабря 1996 г. № 150-ФЗ (ред. от 25 июля 2002 г.) "Об оружии" (принят ГД ФС РФ 13 ноября 1996 г.); от 15 июня 1996 г. № 72-ФЗ (ред. от 21 марта 2002 г.) "О товариществах собственников жилья" (принят ГД ФС РФ 24 мая 1996 г.); от 8 мая 1996 г. № 41-ФЗ (ред. от 21 марта 2002 г.) "О производственных кооперативах" (принят ГД ФС РФ 10 апреля 1996 г.); Семейный кодекс

Российской Федерации от 29 декабря 1995 г. № 223-ФЗ (принят ГД ФС РФ 8 декабря 1995 г.) (ред. от 2 января 2000 г.); от 8 декабря 1995 г. № 193-ФЗ (ред. от 21 марта 2002 г.) "О сельскохозяйственной кооперации" (принят ГД ФС РФ 15 ноября 1995 г.); Водный кодекс Российской Федерации от 16 ноября 1995 г. № 167-ФЗ (с изм. от 30 декабря 2001 г.) (принят ГД ФС РФ 18 октября 1995); от 2 августа 1995 г. № 122-ФЗ "О социальном обслуживании граждан пожилого возраста и инвалидов" (принят ГД ФС РФ 17 мая 1995 г.); от 1 июня 1995 г. № 86-ФЗ (ред. от 24 июля 2002 г.) "О государственных долговых товарных обязательствах" (принят ГД ФС РФ 24 марта 1995 г.); от 20 апреля 1995 г. № 45-ФЗ (ред. от 29 ноября 2001 г.) "О государственной защите судей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов" (принят ГД ФС РФ 22 марта 1995 г.); от 20 февраля 1995 г. № 24-ФЗ "Об информации, информатизации и защите информации" (принят ГД ФС РФ 25 января 1995 г.); законы РФ от 9 июля 1993 г. № 5351-I (ред. от 19 июля 1995 г.) "Об авторском праве и смежных правах"; Таможенный кодекс Российской Федерации (утв. ВС РФ 18 июля 1993 г. № 5221-I) (ред. от 30 июня 2002 г.); от 12 февраля 1993 г. № 4468-I (ред. от 25 июля 2002 г.) "О пенсионном обеспечении лиц, проходивших военную службу, службу в органах внутренних дел, государственной противопожарной службе, учреждениях и органах уголовно-исполнительной системы, и их семей"; от 24 декабря 1992 г. № 4218-I (ред. от 8 июля 1999 г.) "Об основах федеральной жилищной политики"; от 27 ноября 1992 г. № 4015-I (ред. от 25 апреля 2002 г.) "Об организации страхового дела в Российской Федерации"; от 9 октября 1992 г. № 3615-I (ред. от 30 декабря 2001 г.) "О валютном регулировании и валютном контроле"; Основы законодательства Российской Федерации о культуре (утв. ВС РФ 9 октября 1992 г. № 3612-I) (ред. от 23 июня 1999 г., с изм. от 30 декабря 2001 г.); от 23 сентября 1992 г. № 3526-I (ред. от 9 июля 2002 г. "О правовой охране топологий интегральных микросхем"; от 23 сен-

тября 1992 г. № 3523-I "О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных"; от 23 сентября 1992 г. № 3520-I (с изм. от 30 декабря 2001 г.) "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров", Патентный закон РФ от 23 сентября 1992 г. № 3517-I (с изм. от 30 декабря 2001 г.), законы РФ от 2 июля 1992 г. № 3185-I (ред. от 25 июля 2002 г.) "О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании; от 26 июня 1992 г. № 3132-I (ред. от 15 декабря 2001 г.) "О статусе суда в Российской Федерации"; от 19 июня 1992 г. № 3085-I (ред. от 21 марта 2002 г.) "О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Российской Федерации"; от 21 февраля 1992 г. № 2395-I (ред. от 29 мая 2002 г.) "О недрах"; от 17 января 1992 г. № 2202-I (ред. от 5 октября 2002 г.) "О прокуратуре Российской Федерации", от 12 декабря 1991 г. № 2020-I (ред. от 30 декабря 2001 г.) "О налоге с имущества, переходящего в порядке наследования или дарения"; от 9 декабря 1991 г. № 2005-I (ред. от 21 марта 2002 г.) "О государственной пошлине"; от 9 декабря 1991 г. № 2003-I (ред. от 17 июля 1999 г.) "О налогах на имущество физических лиц"; от 18 октября 1991 г. № 1761-I (ред. от 7 августа 2000 г., с изм. от 30 декабря 2001 г.) "О реабилитации жертв политических репрессий"; от 11 октября 1991 г. № 1738-I (ред. от 29 декабря 1998 г., с изм. от 30 декабря 2001 г.) "О плате за землю"; законы СССР от 10 июля 1991 г. № 2328-I "О промышленных образцах"; от 31 мая 1991 г. № 2213-I "Об изобретениях в СССР"; Основы гражданского законодательства Союза ССР и республик (утв. ВС СССР 31 мая 1991 г. № 2211-I) (ред. от 26 ноября 2001 г.); Закон РСФСР от 15 мая 1991 г. № 1244-I (ред. от 25 июля 2002 г.) "О социальной защите граждан, подвергшихся воздействию радиации вследствие катастрофы на Чернобыльской АЭС"; Федеральный закон от 2 декабря 1990 г. № 395-I (ред. от 21 марта 2002 г.) "О банках и банковской деятельности"; Закон РСФСР от 22 ноября 1990 г. № 348-I (ред. от 21 марта 2002 г.) "О крестьянском (фермерском)

хозяйстве"; Закон СССР от 24 июня 1981 г. № 5152-X (ред. от 15 августа 1996 г., с изм. от 11 февраля 1998 г.) "О правовом положении иностранных граждан в СССР" и др.

Кроме законов, наследственные отношения регулируются ***подзаконными нормативными правовыми актами.*** К ним относятся в порядке убывания юридической силы указы Президента РФ, постановления Правительства РФ и акты министерств и иных федеральных органов исполнительной власти. Все они не должны противоречить ГК РФ и иным законам[1]. В случае противоречия указа Президента РФ или постановления Правительства РФ Гражданскому кодексу РФ или иному закону применяется ГК РФ или соответствующий закон.

В *качестве примеров можно привести следующие* ***указы Президента РФ,*** *содержащие нормы законодательства о наследовании: от 5 ноября 1998 г. № 1330 "Об утверждении положения о консульском учреждении Российской Федерации"; от 16 мая 1997 г. № 485 (ред. от 3 ноября 1999 г.) "О гарантиях собственникам объектов недвижимости в приобретении в собственность земельных участков под этими объектами"; от 29 марта 1996 г. № 431 "О новом этапе реализации государственной целевой программы "Жилище"; от 7 марта 1996 г. № 337 (ред. от 25 января 1999 г.) "О реализации конституционных прав граждан на землю"; от 22 июля 1994 г. № 1535 (ред. от 25 января 1999 г.) "Об основных положениях государственной программы приватизации государственных и муниципальных предприятий в Российской Федерации после 1 июля 1994 г."; от 7 июля 1994 г. № 1473 "О программе "Становление и развитие частного права в России"; от 6 апреля 1994 г. № 667 "Об основных направлениях государственной политики в сфере обя-*

[1] См.: Федеральный закон от 26 ноября 2001 г. № 147-ФЗ "О введении в действие Части Третьей Гражданского кодекса Российской Федерации" (принят ГД ФС РФ 1 ноября 2001 г.) // Парламентская газета. 2001. № 224; Российская газета. 2001. № 233; СЗ РФ. 2001. № 49. Ст. 4553.

зательного страхования"; от 2 марта 1994 г. № 442 (ред. от 27 июня 2000 г.) "О государственных наградах Российской Федерации"; от 24 декабря 1993 г. № 2296 "О доверительной собственности (трасте)"; от 24 декабря 1993 г. № 2287 "О приведении земельного законодательства Российской Федерации в соответствие с Конституцией Российской Федерации"; от 24 декабря 1993 г. № 2284 (ред. от 3 апреля 2002 г.) "О государственной программе приватизации государственных и муниципальных предприятий в Российской Федерации"; от 27 октября 1993 г. № 1767 (ред. от 25 января 1999 г.) "О регулировании земельных отношений и развитии аграрной реформы в России"; от 7 июля 1992 г. № 750 (ред. от 22 июля 1998 г.) "Об обязательном личном страховании пассажиров", Приложение № 6 к Указу Президента РФ от 29 января 1992 г. № 66 "Временное положение о порядке использования в 1992 году при приватизации средств фондов экономического стимулирования и прибыли государственных и муниципальных предприятий"; Указ Президента РФ от 27 декабря 1991 г. № 323 "О неотложных мерах по осуществлению земельной реформы в РСФСР"; Устав гарнизонной и караульной служб Вооруженных Сил Российской Федерации (утв. Указом Президента РФ от 14 декабря 1993 г. № 2140) (ред. от 30 июня 2002 г.) и др.

Правительство РФ вправе принимать постановления, содержащие нормы наследственного права, лишь на основании и во исполнение ГК РФ, иных законов и указов Президента РФ.

Так, например, Правительством РФ приняты следующие постановления в области наследования: *от 27 мая 2002 г. № 350 "Об утверждении предельного размера вознаграждения по договору хранения наследственного имущества и договору доверительного управления наследственным имуществом"; от 27 мая 2002 г. № 351 "Об утверждении правил совершения завещательных распоряжений правами на денежные средства в банках"; от 13 марта 2002 г. № 152 "О выплате в 2002 году отдельным категориям граждан Рос-*

сийской Федерации предварительной компенсации по вкладам в Сберегательном банке Российской Федерации и некоторых страховых организациях" (согласно Федеральному закону от 10 мая 1995 г. № 73-ФЗ "О восстановлении и защите сбережений граждан Российской Федерации"); от 12 февраля 2001 г. № 100 (ред. от 15 августа 2002 г.) "О порядке признания безнадежными к взысканию и списания недоимки и задолженности по пеням по федеральным налогам и сборам"; от 27 декабря 2000 г. № 1006 (ред. от 23 июля 2001 г.) "О государственной программе погашения в 2001—2004 годах государственного внутреннего долга Российской Федераци по государственным долговым товарным обязательствам"; от 4 декабря 2000 г. № 921 "О государственном техническом учете и технической инвентаризации в Российской Федерации объектов градостроительной деятельности"; от 17 июля 1996 г. № 829 "О приемной семье"; от 12 декабря 1995 г. № 1221 (ред. от 7 мая 2001 г.) "Об учреждении премий Правительства Российской Федерации в области образования"; от 27 апреля 1995 г. № 425 (ред. от 5 сентября 2002 г.) "Об утверждении положения о порядке назначения и выплаты ежемесячного пожизненного содержания судьям Конституционного Суда Российской Федерации, пребывающим в отставке, и ежемесячном денежном содержании и порядке его выплаты членам семьи умершего (погибшего) судьи, находившихся на его иждивении"; от 1 февраля 1995 г. № 96 "О порядке осуществления прав собственников земельных долей и имущественных паев"; от 27 декабря 1994 г. № 1424 (ред. от 3 марта 1998 г.) "Об утверждении положения о премиях Правительства Российской Федерации в области науки и техники и положения о Совете по присуждению премий Правительства Российской Федерации в области науки и техники"; от 12 августа 1994 г. № 926 (ред. от 21 декабря 2000 г.) "Об утверждении Положения о порядке возврата гражданам незаконно конфискованного, изъятого или вышедшего иным путем из владения в связи с политическими репрессиями имущества, возмещения его стоимости или выплаты денежной компенса-

ции"; от 2 августа 1994 г. № 899 "Об утверждении Положения об условиях и порядке выплаты компенсаций лицам, подвергшимся нацистским преследованиям"; от 3 мая 1994 г. №419 (ред. от 5 сентября 2002 г.) "Об утверждении Положения о порядке предоставления льгот реабилитированным лицам и лицам, признанным пострадавшими от политических репрессий"; от 21 марта 1994 г. № 218 "О минимальных ставках авторского вознаграждения за некоторые виды использования произведений литературы и искусства"; от 16 марта 1992 г. № 160 (ред. от 21 декабря 2000 г.) "О порядке выплаты денежной компенсации и предоставлении льгот лицам, реабилитированным в соответствии с Законом РСФСР "О реабилитации жертв политических репрессий"; от 29 июля 1998 г. № 855 "О мерах по реализации Федерального закона "Об обязательном государственном страховании жизни и здоровья военнослужащих, граждан, призванных на военные сборы, лиц рядового и начальствующего состава органов внутренних дел Российской Федерации, Государственной противопожарной службы Министерства Российской Федерации по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий и сотрудников федеральных органов налоговой полиции"; от 21 июля 1998 г. № 814 (ред. от 11 марта 2002 г.) "О мерах по регулированию оборота гражданского и служебного оружия и патронов к нему на территории Российской Федерации"; от 17 июля 1996 г. № 832 (ред. от 25 февраля 2000 г., с изм. от 11 апреля 2002 г.) "Об утверждении особых условий приобретения радиоэлектронных средств и высокочастотных устройств" и др.

Министерства и иные федеральные органы исполнительной власти могут издавать свои акты, содержащие нормы наследственного права, в случаях и в пределах, предусмотренных ГК РФ, другими законами и правовыми актами.

В виде примеров можно привести следующие нормативные правовые акты: *Инструкция Госналогслужбы РФ от 30 мая 1995 г. № 32 (ред. от 14 августа 2002 г.) "О порядке*

исчисления и уплаты налога с имущества, переходящего в порядке наследования или дарения" (зарегистрировано в Минюсте РФ 14 июня 1995 г., рег. № 871); Распоряжение Госкомимущества РФ от 14 февраля 1994 г. № 328-р "Об использовании приватизационных чеков, не востребованных гражданами РФ, а также отошедших в порядке наследования и по другим основаниям государству" (зарегистрировано в Минюсте РФ 7 апреля 1994 г., рег. № 540); Инструкция о порядке учета, оценки и реализации конфискованного, бесхозяйного имущества, имущества, перешедшего по праву наследования к государству, и кладов (утв. Минфином СССР 19 декабря 1984 г. № 185) (ред. от 13 августа 1991 г.) и множество других.

Кроме официальных норм законодательства, существуют еще *leges non scriptae* (неписаные законы), к которым относятся ***правила поведения,*** не предусмотренные законодательством, как зафиксированные, так и не зафиксированные в каком-либо документе. К таким правилам поведения законодатель в гражданском праве относит обычаи делового оборота, т. е. сложившиеся и широко применяемые в какой-либо области предпринимательской деятельности правила поведения, которые не нашли своего отражения в нормативно-правовых актах (ст. 5 ГК РФ). При этом если такие обычаи противоречат положениям законодательства или договору, то они не применяются. Так как наследственное право не регулирует договорные отношения и отношения в сфере предпринимательской деятельности, то обычаи делового оборота не могут быть отнесены к правилам поведения, которыми могут быть урегулированы спорные вопросы, возникающие в случае отсутствия непосредственного указания закона.

Римляне утверждали, что *praxis judicii est interpres legum* (судебная практика есть толкователь законов) и далее делали вывод: *legis interpretatio legis vim obtinent* (толкование закона приобретает силу закона). Таким образом, давалось теоретическое обоснование еще одному источнику регулирования правовых отношений — ***судебной практике.***

На сегодняшний день в России отсутствует закрепление на законодательном уровне источника регулирования правоотношений в виде судебной практики.

Тем не менее ведущими цивилистами России не раз высказывались мнения о том, что "... разъяснения Пленума ВС РФ — представляют собой не что иное, как толкование законодательства. В них выражается официальная позиция ВС РФ по тем или иным сложным и важным вопросам судебной практики..."[1] и далее давалось понятие судебного прецедента: ***"...Судебный прецедент*** — это доведенное до всеобщего сведения решение высшего судебного органа страны <...> по конкретному делу, в котором решен принципиальный вопрос применения норм материального или процессуального права и которое становится обязательным в последующем для нижестоящих судов, разрешающих однородные дела"[2].

Кроме того, согласно ст. 13 Федерального конституционного закона от 28 апреля 1995 г. № 1-ФКЗ "Об арбитражных судах в Российской Федерации"[3], к вопросам ведения Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ относится рассмотрение материалов изучения и обобщения практики применения законов и иных нормативных правовых актов арбитражными судами и дача разъяснений по вопросам судебной практики. По вопросам своего ведения Пленум Высшего Арбитражного Суда РФ принимает постановления, обязательные для арбитражных судов Российской Федерации.

Таким образом, есть все предпосылки считать судебную практику одним из источников толкования законодательства, что позволяет, в свою очередь, отнести непосредственно судебную практику к источникам регулирования правовых отношений. В действительности так и происходит. Так, постановления Пленумов Высшего Арбитражного Суда РФ и

[1] *Жуйков В. М.* Система должна быть управляемой // ЭЖ-ЮРИСТ. 2000. № 28, 29.

[2] Там же.

[3] СЗ РФ. 1995. № 18. Ст. 1589; Российская газета. 1995. № 93.

Верховного Суда РФ фактически используются судами как прямое руководство к действию. Мало того, в системе арбитражных судов немалую роль играет и судебный прецедент. Следует отметить, что постановления Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ по конкретным судебным спорам применяются сторонами по делу и судами как документы, содержащие официальное толкование тех или иных норм как материального, так и процессуального законов.

На основании изложенного, *de jure* судебная практика и судебный прецедент к источникам правового регулирования не относятся, а *de facto* это имеет место быть. Отдельные примеры судебного прецедента и судебной практики будут приведены ниже при рассмотрении конкретных институтов наследственного права.

Кроме того, особое место в толковании законодательства и дальнейшем его применении занимают •***решения Конституционного Суда РФ*** в виде постановлений и определений. Решения Конституционного Суда РФ должны основываться на материалах, исследованных Конституционным Судом РФ, и принимаются судом, который оценивает как буквальный смысл рассматриваемого акта, так и смысл, придаваемый ему официальным и иным толкованием или сложившейся правоприменительной практикой, а также исходя из его места в системе правовых актов. Решение Конституционного Суда РФ окончательно, не подлежит обжалованию и вступает в силу немедленно после его провозглашения. В случае если нормативный акт признан не соответствующим Конституции РФ полностью или частично либо из решения Конституционного Суда РФ вытекает необходимость устранения пробела в правовом регулировании, государственный орган или должностное лицо, принявшие этот нормативный акт, рассматривают вопрос о принятии нового нормативного акта, который должен, в частности, содержать положения об отмене нормативного акта, признанного не соответствующим Конституции РФ полностью, либо о внесении необходимых изменений и (или) дополнений в нормативный акт, признан-

ный неконституционным в отдельной его части. До принятия нового нормативного акта непосредственно применяется Конституция РФ[1].

В одном из своих определений, связанных с применением законодательства о наследовании, Конституционный Суд РФ, так определил назначение и смысл своей деятельности: "... В силу статьи 6 Федерального конституционного закона "О Конституционном Суде Российской Федерации" конституционно — правовой смысл <...> положения, выявленный Конституционным Судом Российской Федерации в настоящем Определении, является общеобязательным и исключает любое иное его истолкование в правоприменительной практике"[2]. Таким образом, Конституционный Суд РФ является органом, который вправе выяснять конституционно-правовой смысл норм законодательства и давать норме официальное толкование, являющееся обязательным для всех субъектов права. В случае выявления или появления правовых пробелов в законодательстве в результате деятельности Конституционного Суда РФ до принятия нового нормативного правового акта подлежит непосредственному применению Конституция РФ.

Согласно ст. 7 ГК РФ общепризнанные принципы и нормы ***международного права и международные договоры*** РФ являются в соответствии с Конституцией РФ составной частью правовой системы РФ. Международные договоры РФ применяются к отношениям непосредственно, кроме случаев, когда из международного договора следует, что для его

[1] Федеральный конституционный закон от 21 июля 1994 г. № 1-ФКЗ (ред. от 15 декабря 2001 г.) "О Конституционном Суде Российской Федерации" (одобрен СФ ФС РФ 12 июля 1994 г.) // Российская газета. 1994. № 138-139; СЗ РФ. 1994. № 13. Ст. 1447. (Ст. 74. Ст. 79.)

[2] Определение Конституционного Суда РФ от 7 февраля 2002 г. № 13-О "По жалобе гражданки *Кулаковой М. И.* на нарушение ее конституционных прав абзацем пятым статьи 4 Закона РФ "О налоге с имущества, переходящего в порядке наследования или дарения" // СЗ РФ. 2002. № 11. Ст. 1092; Российская газета. 2002. № 49; Вестник Конституционного Суда РФ. 2002. № 4.

применения требуется издание внутригосударственного акта. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены гражданским законодательством, применяются правила международного договора. В качестве примера можно привести положения Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, согласно которым способность лица к составлению и отмене завещания, а также форма завещания и его отмены определяются по праву той страны, где завещатель имел место жительства в момент составления акта. Однако завещание или его отмена не могут быть признаны недействительными вследствие несоблюдения формы, если последняя удовлетворяет требованиям права места его составления (ст. 47 Конвенции). Производство по делам о наследовании движимого имущества также компетентны вести учреждения Договаривающейся Стороны, на территории которой имел место жительства наследодатель в момент своей смерти. Производство по делам о наследовании недвижимого имущества компетентны вести учреждения Договаривающейся Стороны, на территории которой находится имущество. Эти же положения применяются при рассмотрении споров, возникающих в связи с производством по делам о наследстве (ст. 48 Конвенции). В данных примерах имеет место приоритет норм международного права или право наследования имущества определяется по законодательству Договаривающейся Стороны, на территории которой наследодатель имел последнее постоянное место жительства, а право наследования недвижимого имущества определяется по законодательству Договаривающейся Стороны, на территории которой находится это имущество (ст. 45 Конвенции). А также, если по законодательству Договаривающейся Стороны, подлежащему применению при наследовании, наследником является государство, то движимое наследственное имущество переходит Договаривающейся Стороне, гражданином которой является наследодатель в момент смерти, а недвижимое наследствен-

ное имущество переходит Договаривающейся Стороне, на территории которой оно находится (ст. 46 Конвенции).

В качестве других примеров международных нормативных правовых актов, регулирующих наследственные правоотношения, можно привести следующие: *Вашингтонская конвенция о международной форме завещаний, 1973 г.; Страсбургская Конвенция о создании системы регистрации завещаний — разработана и принята Советом Европы в 1973 г.; Конвенция о коллизии законов, касающихся формы завещательных распоряжений от 5 октября 1961 г.*

И, наконец, в случаях, когда отношения прямо не урегулированы законодательством или соглашением сторон и отсутствует применимый к ним обычай делового оборота, к таким отношениям, если это не противоречит их существу, применяется законодательство, регулирующее сходные отношения (аналогия закона). При невозможности использования аналогии закона права и обязанности сторон определяются исходя из общих начал и смысла законодательства (аналогия права) и требований добросовестности, разумности и справедливости (ст. 6 ГК РФ).

Voluntas testatoris pro lege habetur
(Воля завещателя считается законом)

Глава 2

НАСЛЕДОВАНИЕ ПО ЗАВЕЩАНИЮ

§ 2.1. Общие положения

Понятие завещания пришло к нам из Древнего Рима. Именно этот способ распределения всех материальных благ, нажитых человеком в течение своей жизни, особенно культивировался древнеримским обществом. Так, в кодификацию Юстиниана *(Corpus juris civilis)* входили, кроме Институций (работы Гая, Ульпиана, Флорентина и Марциана) и собственно Кодекса Юстиниана (собрание императорских конституций), также Дигесты или Пандекты (собрание отрывков из сочинений 38 римских юристов от I в. до н. э. до IV в. н. э.). При составлении Дигест (Пандект) Трибониан (юрист VI в. н. э.) назвал пятую часть Дигест "De testamentis" — "О завещаниях", чем подчеркивалась важность этого института права в общественной жизни и необходимость его законодательного урегулирования для всего государства в целом.

Считалось обязанностью гражданина изложить свою последнюю волю (*testamentum* — последняя воля, завещание), перед тем как уйти в мир иной. Римляне воспитывались с той мыслью, что достойный член общества должен содержать все свои дела (материальные и духовные) в порядке. Так, по мнению Фердинанда Лассаля, "для римлянина завещание было тем же, чем для египтянина его надгробный памятник"[1]. Любой человек должен был готов уйти из этой

[1] *Покровский И. А.* История римского права. С. 489.

жизни в любое время, но уйти таким образом, чтобы после его смерти у его близких и друзей не возникло сомнений в действительной воле наследодателя в отношении распределения имущества, которое он оставлял живущим. Грамотно составленное завещание *(testatio mentis* — свидетельство состояния ума, завещание, последняя воля) свидетельствовало о состоянии ума человека, о ясности его мыслей, о способности отдавать отчет своим действиям и предвидеть последствия своей последней воли.

Factio testamenti (способность составить завещание) подтверждало не только здравомыслие и дееспособность человека, но и говорило о его общественном статусе. Тот гражданин, кто становился *testatus* (завещателем), пользовался уважением других граждан, ибо этот факт доказывал не только наличие у него имущества в собственности, но и характеризовал его как образованного, умного и ответственного человека.

Естественно, возможности и границы завещательных распоряжений со временем изменялись. Этот процесс не зависит от воли человека, а зависит только от состояния и развития общества, от общественных интересов, взглядов и потребностей. Римляне утверждали, что *tempora mutanturet leges mutantur in illis* — времена меняются, и законы меняются вместе с ними...

Однако всегда в законах либо существовало понятие завещания в той или иной форме, либо подразумевалась возможность человека изложить свою последнюю волю в письменном виде или передать ее устно лицу, наделенному полномочиями от Бога (священнослужитель, духовник и пр.) или от общества (нотариус и пр.).

На сегодняшний день в России законодатель повернулся лицом к частному праву, и на первое место вышла забота о человеке, о предоставлении ему свободы в изложении его воли и предоставлении максимальных полномочий и возможностей распоряжаться как своим имуществом, так и своими умом, физическим и духовным потенциалом. Приоритет го-

сударственных интересов над частными в сфере гражданских правоотношений канул в прошлое. Но гражданское право превратилось бы в естественное, будь оно правом, изложенным в нормах закона, и не содержи оно запретов и ограничений. Еще Вольтер говорил, что быть свободным — означает зависеть только от законов. Эта очевидная истина должна быть ясна и понятна любому порядочному человеку, который не пытается стяжать лавры за счет чужих трудов или увеличить свое материальное благосостояние, поправ чужие права и законные интересы. В этом ракурсе любой закон должен быть направлен прежде всего на защиту интересов именно добросовестных граждан и на ограждение их прав от попыток нарушения со стороны недобросовестных лиц. Именно поэтому в ГК РФ изложен ряд требований к завещанию, которые законодатель предъявляет к участникам гражданских правоотношений с целью не допустить нарушения прав и интересов других лиц и предоставить возможность участникам воспользоваться своими правами добросовестно и в рамках закона.

Исходя из вышесказанного и легального понятия завещания, данного в ст. 1118 ГК РФ, можно определить *завещание* как единственный юридически обеспеченный способ распоряжения одного полностью дееспособного гражданина своим имуществом на случай смерти.

Если оценивать завещание с точки зрения понятия сделки в гражданском праве, данного в ст. 153 ГК РФ, то *завещание* — это такое действие гражданина (наследодателя), которое выражает его волю в одностороннем порядке (п. 2 ст. 154 ГК РФ) и создает, изменяет или прекращает права и обязанности у других граждан (ст. 155 ГК РФ) после смерти волеизъявителя (открытия наследства).

Пороки воли и (или) волеизъявления у наследодателя в момент совершения завещания ведут к недействительности завещания. При этом законодателем подчеркнуто, что объем дееспособности должен быть полным (п. 2 ст. 1118 ГК РФ). Если же завещатель, совершая завещание, не обладал пол-

ной дееспособностью в силу любых причин, то такое завещание на основании ст. 168 ГК РФ будет являться ничтожным как *testamentum improbum* (противозаконное завещание).

Согласно нормам, регулирующим представительство, в гражданском обороте не допускается совершение через представителя сделки, которая по своему характеру может быть совершена только лично, а также сделки, указанной в законе (п. 4 ст. 182 ГК РФ). Завещание относится к такому типу сделок, которые не могут быть совершены через представителя в силу требования закона. Завещание должно быть совершено только лично (п. 3 ст. 1118 ГК РФ). Следовательно, подобное *testamentum nullas vires habet* (завещание не имеет юридической силы).

Каждый гражданин как субъект права обладает имуществом и имущественными правами, принадлежащими только ему одному. Вид и режим собственности в этом отношении роли не играет. Если на какой-либо объект установлена общая собственность (долевая или совместная) граждан, то гражданин обладает долей в праве собственности (совместной размер доли наследодателя определяется после его смерти наследниками и/или пережившим супругом), которая и входит в наследственную массу. Любой гражданин может распоряжаться только своим имуществом. Мало того, люди в подавляющем большинстве случаев не умирают одновременно. Если представить ситуацию, что завещание составлено одновременно от двух и более лиц, то в случае смерти одного из них тайна завещания была бы нарушена, так как стала бы известна последняя воля не только умершего, но и оставшихся в живых. В силу этих и ряда других причин в завещании могут содержаться распоряжения только одного гражданина, а совершение завещания двумя и более гражданами не допускается. В противном случае *testamentum non valet* (завещание недействительно).

Свобода завещания подтверждает принцип наследственного права о субъективной свободе выбора. Несмотря на то, что граждане по своему усмотрению осуществляют принадлежащие им гражданские права (ст. 9 ГК РФ), эти права

могут быть ограничены при соблюдении определенных условий. "Согласно статье 17 (часть 3) Конституции Российской Федерации осуществление прав и свобод человека и гражданина не должно нарушать права и свободы других лиц. Этим требованием определяются границы использования гражданами своих прав, на что указано и в статье 55 (часть 3) Конституции Российской Федерации, устанавливающей возможность ограничения прав и свобод законодателем в том числе для защиты прав и законных интересов других лиц.

Право наследования, предусмотренное статьей 35 (часть 4) Конституции Российской Федерации и более подробно урегулированное гражданским законодательством, обеспечивает гарантированный государством переход имущества, принадлежавшего умершему (наследодателю), к другим лицам (наследникам). Это право включает в себя как право наследодателя распорядиться своим имуществом, так и право наследников на его получение. Право наследования в совокупности двух названных правомочий вытекает и из статьи 35 (часть 2) Конституции Российской Федерации, предусматривающей возможность для собственника распорядиться принадлежащим ему имуществом, что является основой свободы наследования.

Вместе с тем статья 35 (часть 4) Конституции Российской Федерации не провозглашает абсолютной свободы наследования. Она, как и некоторые другие права и свободы, может быть ограничена законодателем, но только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства (статья 55, часть 3 Конституции Российской Федерации), то есть при условии, что ограничения носят обоснованный и соразмерный характер"[1]. Именно поэтому

[1] Постановление Конституционного Суда РФ от 16 января 1996 г. № 1-П "По делу о проверке конституционности частей первой и второй статьи 560 ГК РСФСР в связи с жалобой гражданина *А. Б. Наумова"* // СЗ РФ. 1996. № 4. Ст. 408; Российская газета. 1996. № 15; Вестник Конституционного Суда РФ. 1996. № 1.

свобода завещателя ограничивается правилами об обязательной доле в наследстве и о правах необходимых наследников. Хотя при этом завещатель вправе по своему усмотрению завещать имущество любым лицам, любым образом определить доли наследников в наследстве, лишить наследства наследников по закону, даже не обосновывая своего решения, и включить другие распоряжения, предусмотренные законодательством. Очевидно, что в момент совершения завещания человек не может знать, что произойдет с тем или иным наследником в будущем. Завещатель также может не знать, в каком состоянии находится в этот момент тот или иной наследник по закону (особенно если это наследник пятой и последующих очередей). Поэтому если завещание и будет содержать указания о лишении наследства необходимых наследников, то в этой части оно будет ничтожным и не должно применяться. Однако такое положение вещей не влечет недействительности завещания в целом.

Завещатель не обязан сообщать кому-либо о содержании, совершении, об изменении или отмене завещания. Отсутствие такой обязанности не говорит об отсутствии права завещателя сообщить любую информацию о завещании кому бы то ни было. В то же время нотариус, другое удостоверяющее завещание лицо, переводчик, исполнитель завещания (душеприказчик), свидетели и рукоприкладчик (гражданин, подписывающий завещание вместо завещателя) не вправе до открытия наследства разглашать сведения о завещании. Если же кто-либо из них нарушит это требование закона, то завещатель вправе требовать компенсации морального вреда, нанесенного в результате разглашения личной тайны завещания и нарушения неприкосновенности частной жизни (ст. 150, 1123 ГК РФ). В этом случае суд может по требованию завещателя, которому причинены физические или нравственные страдания указанными лицами, возложить на этих лиц обязанность денежной компенсации морального вреда (ст. 151 ГК РФ). Кроме того, завещатель вправе воспользоваться и другими способами защиты своих прав, предусмотренных гражданским законодательством (ст. 12 ГК РФ).

Завещатель вправе совершить завещание, содержащее распоряжение о любом имуществе, в том числе о том, которое он может приобрести в будущем. Поэтому весьма сомнительным представляется безапелляционный вывод некоторых юристов о том, что "наследодатель не имеет права распорядиться в своем завещании чужим имуществом, т. е. имуществом, которое ему не принадлежит"[1]. Такие выводы не соответствуют буквальному толкованию закона. Нет никаких препятствий по включению имущества, которое еще не принадлежит наследодателю, в *legabilis* (все то, что можно завещать). В противном случае, каждый раз, приобретая что-либо после составления завещания, но до смерти, наследодатель был бы вынужден вносить изменения в завещание с целью определения юридической судьбы приобретенного им имущества. Этот вывод противоречит и общепринятой формуле безоговорочного завещания всего имущества: "...завещаю все свое имущество, где бы оно ни находилось и в чем бы оно ни заключалось...", которая широко используется в нотариальной практике и заслуженно вызывает доверие и уважение своей отточенной схемой построения и безукоризненной техникой юридического языка. И, наконец, этот вывод противоречит дальнейшим рассуждениям указанного автора[2] и тексту ст. 1120 ГК РФ.

Кроме вышеуказанных полномочий, завещатель также вправе распорядиться как всем своим имуществом, так и какой-либо его частью. Он вправе составить одно или несколько завещаний. В любое время завещатель имеет право отменить или изменить как одно, так и все составленные им завещания. Делая это, завещатель никому не обязан давать отчет о своих действиях, о мотивации своих поступков. Наследодатель, сохраняя в тайне свои намерения, может не получать согласия на отмену или изменение завещания от наследников, которые были таковыми в силу отменяемого

[1] *Пиляева В. В.* Указ. соч. С. 20.

[2] См.: там же. С. 21.

или изменяемого завещания. Завещатель вообще не обязан указывать причины отмены или изменения завещания. В этих постулатах воплощается на практике принцип свободы выбора завещателя.

Если завещатель составил несколько завещаний, то каждое последующее завещание может и не содержать прямых указаний об отмене прежнего завещания целиком или только части завещательных распоряжений. В этом случае каждое последующее завещание отменяет прежнее полностью или только в той части, в которой прежнее противоречит последующему. Полностью или в части отмененное завещание не восстанавливается, если последующее также отменено полностью или в соответствующей части. Поэтому прежде чем отменить или изменить уже совершенное завещание, следует хорошо обдумать последствия своих действий. Естественно, что отмененное завещание можно совершить повторно, однако на это может просто не хватить времени. Не стоит забывать, что завещатель вправе отменить завещание не последующим завещанием, а элементарным заявлением, которое должно содержать ясное и четкое распоряжение об отмене завещания с указанием реквизитов такого завещания (даты, места совершения, формы и др.). Если завещаний было несколько, то отсутствие реквизитов завещания в распоряжении об его отмене может не позволить определить в будущем, какое же завещание отменил наследодатель. Форма распоряжения должна совпадать с формой завещания. Также следует знать, что завещанием, совершенным в чрезвычайных обстоятельствах, может быть отменено или изменено только такое же завещание, но не завещание, удостоверенное нотариусом. Делая завещательное распоряжение в банке, завещатель вправе отменить или изменить распоряжение правами на денежные средства в этом же банке. Действие такого распоряжения не распространяется на завещательные распоряжения в других банках.

§ 2.2. Виды завещаний

Классификация на виды любой правовой категории, как правило, зависит от выбора основания деления. При рассмотрении вопроса о классификации завещаний в качестве такого основания следует остановиться на самом очевидном — форме завещания. Действительно, еще древние римляне придавали форме основополагающее значение, утверждая, что *forma dat esse rei* (форма дает бытие вещи). Такой постулат не лишен смысла, ибо право, будучи всего лишь философской категорией, не имеет материального воплощения. Поэтому любое правовое заключение, любой правовой вывод или правовая формула только тогда получают овеществление, только тогда начинают "звучать", когда им придана какая-либо форма и они из мыслей, образов, замыслов или идей переходят в категории юридически значимых поступков или действий, и далее, при необходимости, — в категорию вещи в форме документа.

Завещание относится к тем юридически значимым действиям, которые в теории гражданского права именуются сделками. Мало того, завещание — это односторонняя сделка.

Законодателем предусмотрены требования к оформлению сделок — они могут совершаться устно или письменно. При этом письменная форма, в свою очередь, подразделяется на простую и нотариальную (ст. 158 ГК РФ). Сделки совершаются в простой письменной форме или требуют нотариального удостоверения, кроме прочего, в случаях, предусмотренных законом. Сделка в письменной форме должна быть совершена путем составления документа, выражающего ее содержание и подписанного лицом или лицами, совершающими сделку, или должным образом уполномоченными ими лицами. Нотариальное удостоверение сделки осуществляется путем совершения на документе удостоверительной надписи нотариусом или другим должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие. В случаях, прямо указанных в законе или в соглашении сторон, несоблюдение

простой письменной формы сделки влечет ее недействительность (ничтожность). Несоблюдение нотариальной формы сделки также влечет ничтожность такой сделки.

Следует отметить, что завещание приобретает юридическую силу только после смерти наследодателя. Поэтому с целью исключения различий в толковании последней воли наследодателя наследниками и правоприменяющими органами законодатель так подробно урегулировал требования к порядку оформления завещания. Ведь после открытия наследства разъяснение волеизъявления самим наследодателем уже невозможно.

По общему правилу завещание должно быть составлено в письменной форме и удостоверено нотариусом. Несоблюдение этого правила влечет недействительность завещания. Составление же завещания в простой письменной форме допускается только в виде исключения (ст. 1124 ГК РФ) в специальных нормах.

Для придания законной силы завещанию законодатель ввел в наследственное право новый институт свидетелей завещания. В случаях, установленных законом, присутствие свидетелей является обязательным. Если же они, несмотря на это требование закона, не присутствовали, то порядок совершения завещания считается невыполненным, а завещание будет ничтожным. Завещание будет оспоримым (т. е. может быть признано недействительным решением суда), если подписали завещание вместо завещателя или выступали в качестве свидетелей нотариус или другое удостоверяющее завещание лицо; лицо, в пользу которого составлено завещание или сделан завещательный отказ, супруг такого лица, его дети и родители; граждане, не обладающие дееспособностью в полном объеме; неграмотные; граждане с такими физическими недостатками, которые явно не позволяют им в полной мере осознавать существо происходящего; лица, не владеющие в достаточной степени языком, на котором составлено завещание, за исключением случая, когда составляется закрытое завещание.

Для того чтобы признаваться таковым, завещание должно содержать определенные реквизиты. К обязательным реквизитам относятся данные о завещателе (фамилия, имя, отчество, место жительства и паспортные данные), место, дата удостоверения и данные нотариуса или лица, удостоверяющего завещание (за исключением случаев закрытого завещания и завещания в чрезвычайных обстоятельствах), собственно завещательное распоряжение, выражающее последнюю волю наследодателя. Если хотя бы один из указанных реквизитов отсутствует, то вряд ли такой документ можно считать завещанием.

Действительно, если документ и содержит завещательное распоряжение, но неизвестно, чье это последнее волеизъявление (и последнее ли?), или невозможно идентифицировать лицо, подписавшее завещание, с умершим в силу малого количества данных, то скорее всего такое завещание невозможно будет соотнести с наследодателем и оно не будет иметь юридической силы в отношении открывшегося наследства. Например, текст завещания гласит: "Я, Петров, завещаю все свое имущество...". Однако у нотариуса заведены наследственные дела после смерти Петрова Владимира Ивановича, Петрова Александра Николаевича и Петрова Петра Михайловича. Очевидно, что нотариус не сможет определить (без решения суда), кто из умерших совершил такое завещание. Следовательно, юридическая сила такого завещания будет ничтожно мала.

Ничтожность завещания, где нет даты и места его совершения, с очевидностью проистекает из требования закона (ст. 1124 ГК РФ) об их указании и последствиях неисполнения такого требования закона в виде ничтожности сделки (ст. 168 ГК РФ).

И, наконец, документ не будет считаться завещанием, если он не содержит распоряжения гражданина своим имуществом на случай смерти (ст. 1118 ГК РФ).

На основании вышеизложенного все завещания можно классифицировать как ***завещания, удостоверенные упол-***

помоченными лицами, и завещания, совершенные в простой письменной форме.

Завещания, требующие удостоверения уполномоченным лицом, условно можно подразделить на три вида: 1) завещания, удостоверенные нотариусом; 2) завещания, удостоверенные должностными лицами вместо нотариуса; 3) завещания, приравниваемые к нотариально удостоверенным.

Нотариально удостоверенное завещание должно быть написано завещателем или записано с его слов нотариусом с использованием технических средств (компьютеров, пишущих машинок и др.). Завещание должно быть собственноручно подписано завещателем, за исключением случаев, когда он не может сделать этого в силу физических недостатков (слепота, отсутствие рук, инвалидность и пр.), тяжелой физической болезни (паралич и пр.) или неграмотности. Тогда по просьбе завещателя за него может расписаться любой другой гражданин (рукоприкладчик) в присутствии нотариуса. У рукоприкладчика должен быть документ, удостоверяющий его личность. Причины, не позволившие завещателю собственноручно подписать завещание, и данные о рукоприкладчике из документа, удостоверяющего его личность, указываются нотариусом в завещании.

В тексте завещания, кроме обязательных реквизитов, нотариус должен сделать пометку о разъяснении завещателю правила об обязательных наследниках. Нотариус делает такую пометку только после того, как убедится в том, что его разъяснения понятны завещателю и восприняты им адекватно.

После того, как нотариус записал завещание со слов завещателя, сам завещатель должен полностью прочитать завещание в присутствии нотариуса, а если он не в состоянии это сделать самостоятельно по каким-либо причинам, то нотариус оглашает для него текст завещания до момента его подписания. О прочтении завещания нотариусом делается пометка на завещании и указываются причины, по которым завещатель не смог сделать этого сам.

При составлении и нотариальном удостоверении завещания по желанию завещателя может присутствовать свиде-

тель. 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. Свидетель и рукоприкладчик должны хранить тайну завещания.

Завещания, удостоверенные должностными лицами вместо нотариуса. 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, предусмотренных для нотариально удостоверенного завещания.

Так, например, в случае отсутствия в населенном пункте нотариуса должностные лица органов исполнительной власти, уполномоченные совершать нотариальные действия, совершают следующие нотариальные действия: удостоверяют завещания; удостоверяют доверенности; принимают меры к охране наследственного имущества; свидетельствуют верность копий документов и выписок из них, а также подлинность подписи на документах.

Должностные лица консульских учреждений Российской Федерации совершают следующие нотариальные действия (см. ст. 37, 38 Основ законодательство РФ о нотариате):

• удостоверяют сделки, кроме договоров об отчуждении недвижимого имущества, находящегося на территории РФ;

• принимают меры к охране наследственного имущества; выдают свидетельства о праве на наследство свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе супругов; свидетельствуют верность копий документов и выписок из них, подлинность подписи на документах, а также верность перевода документов с одного языка на другой;

• удостоверяют факт нахождения гражданина в живых, факт нахождения гражданина в определенном месте, тождественность гражданина с лицом, изображенным на фотографии, время предъявления документов;

- принимают в депозит денежные суммы и ценные бумаги;
- совершают исполнительные надписи;
- принимают на хранение документы;
- обеспечивают доказательства;
- совершают морские протесты.

Интересно отметить тот факт, что удостоверение завещаний законодатель не выделил в самостоятельные полномочия должностных лиц консульских учреждений. Можно предположить, что законодатель полагал, что полномочия по удостоверению сделок включают в себя и полномочия по удостоверению завещаний, поскольку последние являются односторонними сделками.

Порядок совершения нотариальных действий должностными лицами органов исполнительной власти подробно регламентирован в Инструкции о порядке совершения нотариальных действий должностными лицами органов исполнительной власти (утв. Минюстом РФ 19 марта 1996 г., зарегистрирована в Минюсте РФ 19 марта 1996 г., рег. № 1055)[1]. Однако при внимательном анализе указанных нормативных актов можно увидеть, что в ГК РФ речь идет об органах местного самоуправления, а в Основах законодательства РФ о нотариате и упомянутой Инструкции — об органах государственной власти. Между тем, согласно Конституции РФ (ст. 12), в Российской Федерации органы местного самоуправления не входят в систему органов государственной власти. Хотя и предусмотрено, что они могут наделяться законом отдельными государственными полномочиями с передачей необходимых для их осуществления материальных и финансовых средств, реализация ими переданных полномочий подконтрольна государству (см. ст. 132 Конституции РФ). Следовательно, должностные лица органов местного самоуправления не вправе удостоверять завещания.

[1] Российские вести. 1996. № 92; Бюллетень нормативных актов министерств и ведомств РФ. 1996. № 6.

Приходится констатировать, что федерального закона о предоставлении соответствующих полномочий по удостоверению завещаний органам местного самоуправления пока не существует. В субъектах РФ предпринимаются отдельные попытки устранить существующий правовой пробел принятием законов субъекта РФ. Несмотря на благие намерения, представляется, что такие законы не в полной мере соответствуют законодательству. Очевидно, что такими законами дается возможность гражданину, проживающему, например, в таежном поселке, воспользоваться своим правом на совершение завещания в соответствующей форме. Так, в Архангельской области принят областной закон от 24 декабря 2001 г. № 81-11 ОЗ "О наделении органов местного самоуправления отдельными государственными полномочиями в области совершения нотариальных действий" (принят Архангельским областным Собранием депутатов 24 декабря 2001 г.)[1] Этим областным законом со ссылкой на соответствие федеральному законодательству и Уставу Архангельской области органы местного самоуправления муниципальных образований Архангельской области наделяются отдельными государственными полномочиями в области совершения нотариальных действий в населенных пунктах, где нет нотариуса. При этом в ст. 1 данного нормативного акта указано, что в случае отсутствия в населенном пункте нотариуса уполномоченные должностные лица органов местного самоуправления вправе совершать следующие нотариальные действия:

- удостоверять завещания;
- удостоверять доверенности;
- принимать меры к охране наследственного имущества;
- свидетельствовать верность копий документов и выписок из них;
- свидетельствовать подлинность подписи на документах.

[1] Волна. 2002. № 1; Ведомости Архангельского областного Собрания депутатов третьего созыва. 2001. № 11.

Совершение указанных нотариальных действий производится в соответствии с действующим законодательством РФ. Мало того, далее в ст. 5 презюмируется, что нотариальные действия, указанные в ст. 1, совершенные должностными лицами органов местного самоуправления до вступления в силу закона, имеют такую же юридическую силу, как и совершенные после вступления в силу закона.

Между тем нотариат в Российской Федерации призван обеспечивать, в соответствии с Конституцией РФ, Конституциями республик в составе РФ и Основами законодательства РФ о нотариате, защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц путем совершения нотариусами предусмотренных законодательными актами нотариальных действий от имени Российской Федерации (см. ст. 1 Основ законодательства РФ о нотариате). Если проанализировать действия, совершаемые нотариусами, то становится ясно, что эти действия направлены в основном на обеспечение прав участников гражданского оборота, т. е. субъектов гражданского права, а не других отраслей права. Так, нотариусы могут совершать следующие нотариальные действия: удостоверять сделки; выдавать свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе супругов; налагать и снимать запрещения отчуждения имущества; свидетельствовать верность копий документов и выписок из них; свидетельствовать подлинность подписи на документах; свидетельствовать верность перевода документов с одного языка на другой; удостоверять факт нахождения гражданина в живых; удостоверять факт нахождения гражданина в определенном месте; удостоверять тождественность гражданина с лицом, изображенным на фотографии; удостоверять время предъявления документов; передавать заявления физических и юридических лиц другим физическим и юридическим лицам; принимать в депозит денежные суммы и ценные бумаги; совершать протесты векселей; предъявлять чеки к платежу и удостоверяют неоплату чеков; принимать на хранение документы; совершать морские протесты; выдавать свидетельства о праве на наследство и принимать меры к охране наследственного имущества (см. ст. 35, 36 Основ законодательства РФ о нотариате).

Сам по себе нотариус также относится в первую очередь к субъектам именно гражданских правоотношений. Гражданское законодательство, как известно, состоит из ГК РФ и принятых в соответствии с ним федеральных законов, регулирующих гражданские правоотношения (ст. 3 ГК РФ). Законы субъектов РФ не могут регулировать гражданские правоотношения (ст. 71 Конституции РФ). Следовательно, упоминание в тексте п. 7 ст. 1125 ГК РФ о предоставлении полномочий совершения нотариальных действий органам местного самоуправления на основании закона подразумевает именно федеральный закон, а не закон субъекта РФ.

Мало того, Конституцией РФ нотариат отнесен к совместному ведению Российской Федерации и ее субъектов. Но субъекты РФ обладают всей полнотой государственной власти только вне пределов единоличного ведения Российской Федерации и вне ее полномочий по предметам совместного ведения Российской Федерации и ее субъектов (ст. 72, 73 Конституции РФ). Трудно согласиться с тем, что наделение полномочиями совершать нотариальные действия органов местного самоуправления находится вне пределов ведения РФ и вне пределов ее полномочий по предметам совместного ведения, если есть прямое указание в ГК РФ на необходимость урегулирования этого вопроса федеральным законом.

Таким образом, должностные лица органов местного самоуправления до сих пор не обладают правом удостоверять завещания вместо нотариуса в связи с отсутствием соответствующего федерального закона, а субъекты РФ не вправе предоставлять им такие полномочия своими нормативно-правовыми актами[1].

Что касается должностных лиц консульских учреждений РФ, то консул вправе совершать следующие нотариальные дей-

[1] Определением судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации от 20 ноября 2003 г. было оставлено без изменения решение Архангельского областного суда от 19 сентября 2003 г. о признании недействующим указанного закона Архангельской области со дня его принятия.

ствия: 1) удостоверять сделки (договоры, завещания, доверенности и др.), кроме договоров об отчуждении и залоге жилых домов, находящихся в РФ; 2) принимать меры к охране наследственного имущества; 3) выдавать свидетельство о праве на наследство; 4) выдавать свидетельство о праве собственности на долю в общем имуществе супругов; 5) свидетельствовать верность копий документов и выписок из них; 6) свидетельствовать подлинность подписи на документах; 7) свидетельствовать верность перевода документов с одного языка на другой; 8) удостоверять факт нахождения гражданина в живых; 9) удостоверять факт нахождения гражданина в определенном месте; 10) удостоверять тождественность гражданина с лицом, изображенным на фотографической карточке; 11) удостоверять время предъявления документов; 12) принимать в депозит денежные суммы и ценные бумаги; 13) совершать исполнительные надписи; 14) принимать на хранение документы; 15) обеспечивать доказательства; 16) совершать морские протесты[1]. Поэтому к должностным лицам, имеющим право удостоверять завещания, могут быть отнесены только консулы РФ.

Завещания, приравниваемые к нотариально удостоверным. Приравниваются к нотариально удостоверенным завещания, удостоверенные следующими лицами:

1) главными врачами, их заместителями по медицинской части или дежурными врачами больниц, госпиталей и других стационарных лечебных учреждений, начальниками госпиталей, директорами или главными врачами домов для престарелых и инвалидов — в отношении завещаний граждан, находящихся на излечении или проживающих в домах для престарелых и инвалидов[2];

[1] Указ Президиума ВС СССР от 25 июня 1976 г. № 4146-IX "Об утверждении консульского Устава СССР" (утв. Законом СССР от 29 октября 1976 г. № 4699-IX) // ВВС СССР. 1976. № 27. Ст. 404; Свод законов СССР. Т. 9. С. 24.

[2] Инструкция о порядке удостоверения завещаний главными врачами, их заместителями по медицинской части или дежурными врачами больниц, других стационарных лечебно-профилактических учреждений, санаториев, а также директорами и главными врачами домов для престарелых и инвалидов (утв. Минюстом СССР 20 июня 1974 г.).

2) капитанами судов, плавающих под Государственным флагом РФ — в отношении завещаний граждан, находящихся в море на этих судах. Так капитан судна вправе удостоверить завещание лица, находящегося на судне во время его плавания. Завещание, удостоверенное капитаном судна, приравнивается к нотариально удостоверенному завещанию (ст. 32 Кодекса внутреннего водного транспорта Российской Федерации (КВВТ РФ), ст. 70 Кодекса торгового мореплавания Российской Федерации (КТМ РФ).

3) начальниками разведочных, арктических или других подобных экспедиций — в отношении завещаний граждан, находящихся в этих экспедициях;

4) командирами воинских частей — в отношении завещаний военнослужащих, а если в пункте дислокации части нет нотариуса, то и в отношении завещаний работающих в этих частях гражданских лиц, членов их семей и членов семей военнослужащих;

5) начальниками мест лишения свободы — в отношении завещаний граждан, находящихся в местах лишения свободы[1].

При этом необходимо, чтобы при подписании такого завещания завещателем присутствовало не только лицо, удостоверяющее завещание, но и свидетель, который также должен подписать завещание. После удостоверения 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 или конкретный нотариус, обязанный хранить завещание, то завещание направляется непосредственно соответствующему нотариусу. Если же гражданин, намеревающийся совершить завещание, выражает желание пригласить для этого нотариуса, и для вы-

[1] Инструкция о порядке удостоверения завещаний и доверенностей начальниками мест лишения свободы (утв. Минюстом СССР 14 марта 1974 г. № К-15/184).

полнения его желания имеется разумная возможность, то лица, которым предоставлено право удостоверить завещание вместо нотариуса, обязаны принять все меры для приглашения к завещателю нотариуса.

Во всем остальном к таким завещаниям предъявляются требования, аналогичные требованиям к завещаниям, удостоверяемым нотариусами.

Завещания, совершаемые в простой письменной форме, **в** свою очередь, подразделяются, на закрытые завещания и завещания в чрезвычайных обстоятельствах.

Закрытое завещание — это последняя воля наследодателя, изложенная таким образом, что ее содержание неизвестно никому, кроме самого завещателя. При этом именно на завещателя возлагается обязанность сохранить у завещания статус закрытого и предоставляется право не знакомить с **его** содержанием никого, в том числе родственников, нотариуса, свидетелей и наследников. Очевидно, что законодатель преследовал в этом случае цель как можно более полного сохранения тайны завещания. Сомнительно, однако, по крайней мере в первые несколько лет после принятия третьей части ГК РФ, что использование института закрытого завещания будет осуществляться надлежащим образом. Вызывает уважение стремление законодателя предоставить как можно больше свобод и возможностей гражданину в изложении своей последней воли. Безусловно, этот институт положительно зарекомендовал себя в других странах. Но **не** стоит забывать об особенностях российского менталитета, а также о широте и непредсказуемости порывов души россиянина. Будет не удивительно, если при вскрытии завещания нотариус и свидетели обнаружат на листке бумаги собственноручно изложенную последнюю волю завещателя в оригинальном исполнении (рисунок, пожелание, чертеж и пр.) либо с включением элементов ненормативной лексики, просторечных, обывательских выражений, незаконных или преступных завещательных отказов или распоряжений. В лучшем случае такое завещание будет нечитаемо и не будет при-

знано таковым. В худшем случае между претендентами возникнут бесконечные судебные разбирательства по толкованию воли наследодателя. Представляется, что законодатель должен был предусмотреть в тексте закона последствия недобросовестного использования своих прав завещателем в виде ничтожности завещания и установить основания ничтожности.

Однако *factum infectum fieri nequit* (что сделано, то сделано). Впоследствии, может быть, в закон будут внесены поправки, продиктованные практикой его применения, а сейчас выясним, каким образом совершается закрытое завещание.

1. Закрытое завещание должно быть собственноручно написано и подписано завещателем. Если при вскрытии завещания выяснится, что завещание подписано и написано не самим завещателем, то такое завещание признается недействительным. Факт несоблюдения этого требования закона, безусловно, должен быть установлен только в судебном порядке. Поэтому такой порок закрытого завещания влечет не ничтожность, а оспоримость завещания.

2. После этого завещатель помещает завещание в конверт и запечатывает его.

3. Завещание в заклеенном конверте передается завещателем нотариусу в присутствии двух свидетелей, которые должны поставить на конверте свои подписи, свидетельствующие о факте присутствия в момент передачи конверта нотариусу. Представляется не основанным на буквальном прочтении закона и ошибочным вывод о том, что "подписи двух свидетелей на конверте будут означать, что завещание написано..."[1]. Свидетели, как и любые другие лица, не могут знать, что находится в конверте (завещание, другой документ или вообще чистый лист бумаги), и их подписи подтверждают лишь факт передачи конверта нотариусу.

4. Этот конверт, подписанный свидетелями, запечатывается в их присутствии нотариусом в другой конверт, на кото-

[1] *Пиляева В. В.* Указ соч. С. 32.

ром нотариус делает надпись, содержащую сведения о завещателе, от которого нотариусом принято закрытое завещание, месте и дате его принятия, фамилии, имени, отчестве и месте жительства каждого свидетеля в соответствии с документом, удостоверяющим личность. При этом нотариус обязан разъяснить завещателю правила об обязательных наследниках и их доле в наследстве, независимо от содержания завещания. О факте такого разъяснения на втором конверте нотариусом делается отметка.

5. Нотариус должен выдать завещателю документ (?!), подтверждающий принятие закрытого завещания.

Дальнейшее изучение текста закона позволяет предположить, что закрытое завещание подлежит хранению нотариусом, его принявшим. К сожалению, законодатель, говоря "А", как всегда, не говорит "Б", что создает определенные трудности при исполнении закона. Так остались не урегулированными ГК РФ и другими законами обязанность нотариуса хранить такое завещание, порядок его хранения, место хранения, срок хранения (10, 15, 20 или более лет), судьба завещания по истечении разумного (жизнь человека не вечна!) срока хранения, вопросы поиска свидетелей как при передаче завещания, так и при его вскрытии, вопрос предоставления конверта нотариусу, исчисление размера государственной пошлины за принятие (?!) завещания, проставление на нем надписи, вопрос о документе (наименование, содержание, тип, характеристика), выдаваемом нотариусом завещателю, содержание протокола при вскрытии конверта и многие другие вопросы. Законодатель, оставив открытыми эти вопросы, практически свел к нулю возможность применения на практике закрытого завещания, что недопустимо, так как влечет нарушение прав и законных интересов граждан, предоставленных им ГК РФ.

6. 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.

Сразу же после вскрытия конверта нотариус обязан огласить текст содержащегося в нем завещания. С учетом правового нигилизма и юридической грамотности можно предположить, что такое завещание представляет собой бомбу замедленного действия. Остается только посочувствовать нотариусу, который должен, несмотря ни на что, огласить текст завещания. При этом на ум приходят картины из кинофильмов в духе романов Д. Б. Пристли или А. Кристи о сумрачном замке и строгом нотариусе, вскрывающем запечатанный сургучом конверт при свечах в присутствии затаивших дыхание наследников. Увы, суровая действительность нашего времени и современного общества будет гораздо проще и обыденнее... После утомительного поиска свидетелей с паспортами, в присутствии скорее всего единственного наследника нотариус, затаив дыхание, вскроет конверт, молясь при этом, чтобы содержание завещания было читаемо и понятно...

Стоит заметить, что и здесь законодатель допускает неточность, говоря о необходимости вскрытия одного конверта, он забывает, что завещание "упаковано" в два конверта — конверт завещателя и конверт нотариуса. Естественно, невозможно огласить текст завещания, не вскрыв оба конверта, но закон требует определенности действий при любой процедуре, носящей характер юридически значимой.

Однако будем надеяться, что все позади и все прошло благополучно.

7. После вскрытия конверта и оглашения завещания нотариус составляет и вместе со свидетелями подписывает протокол, удостоверяющий вскрытие конверта с завещанием и содержащий полный текст завещания. Подлинник завещания хранится у нотариуса. Наследникам выдается нотариально удостоверенная копия протокола.

Если из текста завещания все ясно и двойное толкование воли наследодателя невозможно, то нотариус должен будет

завести наследственное дело. Но и здесь возникают вопросы. Что если среди присутствовавших при оглашении завещания нет наследников по завещанию и обязательных наследников, а все имущество наследодатель завещал? Тогда наследники по закону, лишенные завещанием права наследовать, уйдут ни с чем, а нотариус, получивший сообщение об открывшемся наследстве в виде вскрытого завещания, будет обязан известить об этом тех наследников, место жительства или работы которых ему известно. Нотариус может (но не должен!) также произвести вызов наследников путем помещения публичного извещения или сообщения об этом в средствах массовой информации (ст. 61 Основ законодательства РФ о нотариате). Если из текста завещания место жительства наследников по завещанию или обязательных наследников неизвестно, а наследники по закону не сообщили его нотариусу, то вряд ли нотариус будет разыскивать наследников через средства массовой информации. Между тем для приобретения наследства наследник должен его принять (п. 1 ст. 1152 ГК РФ) одним из способов, указанных в ГК РФ — либо подачей заявления нотариусу, либо совершением конклюдентных действий (ст. 1153 ГК РФ).

Нотариус по месту открытия наследства, в соответствии с законодательством РФ, принимает заявления о принятии наследства или об отказе от него. Заявление о принятии наследства или об отказе от него должно быть сделано в письменной форме (ст. 62 Основ законодательства РФ о нотариате). Если нотариус не получит заявления от наследника по завещанию в течение срока, отведенного для принятия наследства (шесть месяцев со дня открытия наследства, ст. 1154 ГК РФ), то наследник по завещанию считается не принявшим наследство, и наследство может быть принято наследниками по закону либо перейти в разряд выморочного имущества. Но наследник по завещанию может и не знать об открытии наследства или о том, что наследодатель составил закрытое завещание. К сожалению, закон не возлагает обязанности по извещению и розыску наследника по заве-

щанию на нотариуса и не возлагает на присутствующих при вскрытии конверта наследников по закону обязанность сообщить нотариусу о месте жительства такого наследника.

Завещание в чрезвычайных обстоятельствах — составляется и подписывается собственноручно гражданином, который находится в положении, явно угрожающем его жизни, и в силу сложившихся чрезвычайных обстоятельств лишен возможности совершить любое другое завещание, предусмотренное законом. Этот документ, чтобы считаться завещанием, должен содержать последнюю волю наследодателя в отношении своего имущества и должен быть составлен в присутствии двух свидетелей. Законодатель опять-таки не говорит о том, каким образом должен быть отражен факт присутствия двух свидетелей. Можно только предположить, что о них должно быть упомянуто в тексте завещания. Видимо сам завещатель, который собственноручно пишет завещание, обязан будет внести сведения об этих свидетелях. Остается открытым вопрос об обязанности свидетелей подписать такое завещание. Следуя аналогии закона, будем считать, что после записи *"hiis testibus"* (при свидетелях), сделанной рукой наследодателя в завещании, обязательно должны идти подписи свидетелей. Это вызвано необходимостью подтверждения действительного, а не виртуального присутствия свидетелей во время совершения завещания. Все данные о свидетелях завещатель будет вынужден скорее всего указать с их слов, так как не всегда в чрезвычайных обстоятельствах у людей бывают с собой документы, удостоверяющие личность и подтверждающие место их жительства. В силу указанных обстоятельств и пробелов закона в будущем во время его применения возможны спорные ситуации.

Понятия "чрезвычайные обстоятельства" и "положение, явно угрожающее жизни" — это новеллы в гражданском и наследственном праве России. Их юридическое содержание законодателем не раскрыто. Поэтому выяснение смысла и наполнение этих понятий действительной силой будет делом судебной практики и науки наследственного права.

Кроме процедуры составления такого завещания, законодатель с целью придания ему характера исключительного установил ряд особенностей при определении действия такого завещания во времени. Завещание, совершенное в чрезвычайных обстоятельствах, утрачивает силу, если завещатель в течение месяца после прекращения этих обстоятельств не воспользуется возможностью совершить завещание в какой-либо иной форме, предусмотренной законом. Таким образом, завещание носит характер краткосрочного, временного распоряжения наследодателя на тот случай, если ему не представится в течение месяца оформить свою последнюю волю другим способом, предусмотренным законом. Если же наследодатель остался в живых по истечении месяца с момента прекращения действия чрезвычайных обстоятельств, то завещание, совершенное им при таких обстоятельствах, теряет свою силу. Можно уже сейчас спрогнозировать возникновение споров при определении момента отсчета указанного месячного срока. Представляется не совсем верным отсутствие в ГК РФ возможности точного определения даты начала отсчета этого юридически значимого срока. Казалось бы, напрашивается предложение отсчитывать такой срок с момента совершения завещания, ибо вряд ли длительность действия "чрезвычайных обстоятельств", да еще "явно угрожающих жизни" может превышать несколько дней... Ведь сама категория угрозы жизни не может быть долгосрочной, а, скорее наоборот, может исчисляться максимум часами.

С целью избежать возможного злоупотребления институтом завещания в чрезвычайных обстоятельствах со стороны криминальных элементов (если вдуматься, то фактически открыта широкая дорога законным образом получить имущество после смерти должника, если тот отказывается платить, например, рэкетирам) законодатель вводит требование к исполнению завещания. Кодексом установлено, что такое завещание подлежит исполнению только при условии подтверждения судом факта совершения завещания в чрезвычайных обстоятельствах по требованию заинтересованных

лиц, заявленному до истечения срока для принятия наследства. Естественно, можно предположить, что заинтересованными лицами будут в первую очередь сами наследники по завещанию, что не особенно будет преграждать путь использования этого завещания криминалитетом. Функции и полномочия суда, сведенные законодателем к процедуре рассмотрения такого заявления в порядке особого производства, также вызывают определенные сомнения. Маловероятно, что суд сможет повлиять на защиту прав наследников по закону или близких и родных наследодателя, даже если в судебном заседании и будет установлено, что наследниками по завещанию являются абсолютно незнакомые лица, никогда не входившие в круг людей, близких к наследодателю. В данном случае суд будет связан предметом заявления и не имеет права выйти за пределы заявленных требований. Суд может выйти за пределы заявленных истцом требований, только если признает это необходимым для защиты прав и охраняемых законом интересов истца, или в других случаях, предусмотренных законом (см. ст. 264—268 ГПК РСФСР). Однако предметом заявленного требования здесь выступает только установление факта совершения завещания в чрезвычайных обстоятельствах и ничего более. Поэтому невозможно согласиться с мнением о том, что подобное правило послужит действенной защитой "от возможных злоупотреблений"[1].

§ 2.3. Недействительность завещания

Введение в законодательство о наследовании отдельной нормы о недействительности завещания является новеллой. Ранее в ГК РСФСР такого правила не существовало, но завещание могло признаваться и признавалось судом недействительным на основаниях, предусмотренных для недействительности прочих сделок.

[1] *Суханов Е. А.* Указ. соч. С. 74.

Сохранился этот порядок и после введения в действие первой части ГК РФ. Так, если при совершении завещания были допущены нарушения, влекущие признание недействительной сделки по основаниям, предусмотренными гл. 9 ГК РФ, такое завещание впоследствии могло быть признано недействительным.

Теперь, кроме общих оснований недействительности сделок, в гл. 62 ГК РФ предусмотрены специальные требования, предъявляемые к порядку совершения завещания. Нарушение этих требований также влечет недействительность завещания.

Таким образом, при нарушении положений ГК РФ, влекущих за собой недействительность завещания, в зависимости от основания недействительности, завещание является недействительным в силу признания его таковым судом (оспоримое завещание) или независимо от такого признания (ничтожное завещание).

Общие последствия признания недействительным завещания установлены в ст. 167 ГК РФ. Очевидно, что недействительное завещание не влечет никаких юридических последствий с момента его совершения. Естественно, не наступают юридические последствия по недействительному завещанию и после открытия наследства по любому из оснований. Исполнение недействительного завещания невозможно. Следует согласиться с точкой зрения[1], согласно которой Кодексом не предусмотрены специальные последствия недействительности завещания, а лишь уточняющие. Так, нельзя признать исключением из общего правила положение о том, что недействительность завещания не лишает лиц, указанных в нем в качестве наследников или отказополучателей, права наследовать по закону или на основании другого, действительного, завещания. Завещание может быть признано недействительным как все в целом, так и отдельными частями. Могут быть признаны недействительными отдель-

[1] *Ярошенко К.* Указ. соч. С. 33.

ные содержащиеся в завещании завещательные распоряжения, но их недействительность не затрагивает остальной части завещания только в том случае, если можно предположить, что она была бы включена в завещание и без недействительных частей завещания. Это правило также носит уточняющий характер по отношению к завещанию, если сравнить его с общим положением, содержащимся в ст. 180 ГК РФ. Специальным последствием недействительности завещания является то, что в случае недействительности последующего завещания наследование осуществляется в соответствии с прежним завещанием (п. 3 ст. ИЗО ГК РФ). Эта норма, безусловно, является исключением из общего правила о последствиях недействительности сделок. Ибо законом не предусмотрено автоматическое восстановление действия той сделки, которая прекращена заключением последующей сделки, если последняя признана недействительной.

Законом определен круг лиц, по требованию которых завещание может быть признано судом недействительным. К ним отнесены лица, права или законные интересы которых нарушены этим завещанием. Представляется, что ими могут быть наследники, отказополучатели и исполнитель завещания, указанные в завещании. Кроме них, в суд могут обратиться лица, лишенные наследства завещателем, обязательные (необходимые) наследники, наследники по закону, наследники по ранее составленному завещанию, органы опеки и попечительства (в защиту прав несовершеннолетних наследников) и другие заинтересованные лица. В любом случае все они могут оспорить действительность завещания только после открытия наследства (п. 2 ст. 1131 ГК РФ).

"...Завещание, составленное в общем порядке или в особенном, не будет, однако, действительным, если оно не удовлетворяет условиям "законного объявления воли". Эти условия могут относиться к самому содержанию завещания (внутренние условия его действительности) или к завещанию как к юридической сделке (внешние условия действительности

завещания)..."[1]. Интересно будет сравнить основания недействительности завещания, выдвигаемые одним из классиков российской цивилистики и нынешним законодательством. Так, по В. И. Синайскому, к внешним условиям действительности завещания в начале XX в. относились: способность человека оставить после себя завещание или "активная завещательная способность"; "составление завещания в здравом уме и твердой памяти"; способность наследника быть таковым. К внутренним условиям действительности были отнесены: точность его содержания; соблюдение прав и интересов законных наследников; запрещение подназначения наследника.

Ныне действующее законодательство к основаниям признания завещания ничтожным относит следующие: неполная дееспособность завещателя (п. 2 ст. 1118 ГК РФ), т. е. порок воли; отсутствие свидетелей в случаях, предусмотренных законом (п. 3 ст. 1124 ГК РФ), или несоблюдение требований к оформлению завещания (п. 1 ст. 165, п. 1 ст. 1124 ГК РФ), а также отсутствие места и даты его удостоверения в случаях, предусмотренных законом (п. 4 ст. 1124 ГК РФ), т. е. порок формы; совершение завещания через представителя (п. 3 ст. 1118 ГК РФ), т. е. порок соответствия воли и волеизъявления; совершение одного завещания двумя или более людьми (п. 4 ст. 1118 ГК РФ), т. е. порок содержания.

Основаниями признания завещания недействительным (оспоримым) могут быть: несоответствие свидетеля требованиям, предусмотренным законом (п. 3 ст. 1124 ГК РФ); сомнения в собственноручной подписи завещателя (п. 3 ст. 1125, п. 2 ст. 1126, п. 2 ст. 1127, п. 1 ст. 1129 ГК РФ); отсутствие чрезвычайности обстоятельств, явно угрожавших жизни завещателя при составлении завещания в чрезвычайных обстоятельствах (п. 3 ст. 1129 ГК РФ); совершение завещания под влиянием угрозы или насилия (ст. 179 ГК РФ); такое состояние

[1] *Синайский В. И.* Русское гражданское право. Сер.: Классика российской цивилистики.. М.: Статут, 2002. С. 598.

завещателя в момент совершения завещания, когда он не отдавал отчет своим действиям (ст. 177 ГК РФ) и другие.

При этом следует учитывать, что завещание может быть составлено в любой стране. Но способность лица к составлению и отмене завещания, а также форма завещания и его отмены определяются по праву той страны, где завещатель имел место жительства в момент составления завещательного акта. Само завещание или его отмена не могут быть признаны недействительными вследствие несоблюдения формы, если последняя удовлетворяет требованиям права места его составления (см. ст. 47 Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам).

В то же время наследники не могут страдать из-за недобросовестного отношения к своим обязанностям или из-за непрофессионализма лиц, которые в силу закона уполномочены удостоверять завещания, но допустили при этом ошибки. Такие описки и другие незначительные нарушения порядка его составления, подписания или удостоверения, если судом установлено, что они не влияют на понимание волеизъявления завещателя, не могут служить основанием недействительности завещания. Естественно, оценить, являются ли описки и нарушения значительными или незначительными, может только суд с учетом всех юридически значимых обстоятельств и фактов. При этом должны приниматься во внимание не только буквальное толкование завещания, но и показания свидетелей (родственников, близких, знакомых, наследников и др.). В случае неясности буквального смысла какого-либо положения завещания он также может устанавливаться путем сопоставления этого положения с другими положениями и смыслом завещания в целом. При этом должно быть обеспечено наиболее полное понимание предполагаемой воли завещателя. Право на толкование завещания предоставлено Кодексом не только суду, но также нотариусу и исполнителю завещания. При этом право на толкование завещания нотариусом или исполнителем завещания, как правило, ограничивается только буквальным толкованием в силу того, что нотариат является органом бесспорной юрис-

дикции. Так, по заявлению заинтересованного лица, оспаривающего в суде право или факт, за удостоверением которого обратилось другое заинтересованное лицо, совершение нотариального действия может быть отложено на срок не более десяти дней. Если в течение этого срока от суда не будет получено сообщение о поступлении заявления, нотариальное действие должно быть совершено. В случае получения от суда сообщения о поступлении заявления заинтересованного лица, оспаривающего право или факт, об удостоверении которого просит другое заинтересованное лицо, совершение нотариального действия приостанавливается до разрешения дела судом (ст. 41 Основ законодательство РФ о нотариате). Сопоставление всех фактов и выяснение всех обстоятельств является прерогативой суда.

В завершение этого параграфа отметим, что к завещаниям, совершенным до введения в действие части третьей ГК РФ (т. е. до 1 марта 2002 г.), применяются правила об основаниях недействительности завещания, действовавшие на день совершения завещания[1].

§ 2.4. Прочив положения о завещании

Исследование института завещания было бы неполным без анализа других возможностей завещателя при составлении завещания. Сообразуясь с принципом свободы завещания и общим принципом дозволительной направленности в гражданском праве, завещатель может изложить свою последнюю волю как ему заблагорассудится. Он может указать в завещании все, что не запрещено законом, не нарушает основ правопорядка и нравственности. Любопытно, что во времена Русской Правды в завещании (тогда оно именовалось "ряд") можно было прочитать и такое: "...а княгиня моя, после смерти моей, если захочет идти в черницы, пусть идет, если же

[1] См.: Федеральный закон "О введении в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации".

не захочет идти, то, как ей любо: мне не смотреть, вставши из гроба, что кто будет делать после моей смерти ..."[1].

Однако и ранее, и сейчас для завещания предусмотрены несколько субинститутов права, которые помогают определить волю наследодателя и исключить неясности при ее истолковании после открытия наследства. Мало того, этим субинститутам даны такие названия, которые точно отражают их содержание и позволяют даже юридически неосведомленным гражданам понять, на что направлено действие каждого из них. К таким субинститутам завещания относятся следующие.

Подназначение наследника. Естественно, что основное место во всяком завещании занимает назначение наследника. Завещатель может совершить завещание в пользу как одного, так и нескольких лиц. При этом не играет роли, входят они в круг наследников по закону или нет. В современной непредсказуемой жизни может случиться так, что назначенный 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 права наследовать или будет отстранен от наследования как недостойный. На эти случаи завещатель может в завещании тем или иным способом обозначить не только основного наследника или наследников, но и подназначить запасного наследника. Этот субинститут получил в ныне действующем Кодексе (ст. 1121) свое дальнейшее развитие по сравнению со ст. 536 ГК РСФСР, где подназначение наследника устанавливалось только для случаев смерти основного наследника до момента открытия наследства или его отказа от наследства. Однако, как и прежде "... не будет подназначением определение дальнейшей судьбы наследства, которое поступило к основному

[1] *Владимирский-Буданов М. Ф.* Обзор истории русского права. Ростов н/Д: Феникс, 1995. С. 464.

наследнику..."[1]. Распоряжение завещателя не будет иметь юридической силы, если будет установлено, например, что после смерти основного наследника, получившего и оформившего право на наследство по завещанию, наследственное имущество в дальнейшем перейдет к указанному завещателем другому наследнику. Известно, что распоряжаться имуществом может только его собственник. Но на момент смерти наследника, принявшего и оформившего наследство, оно будет являться уже его собственностью и войдет в наследственную массу, оставшуюся после смерти этого наследника. Следовательно, и определять юридическую судьбу имущества, доставшегося такому наследнику по завещанию, вправе только он сам.

Определение долей. Если наследодатель завещал свое имущество двум и более наследникам, то встает вопрос о размере их долей в наследстве. Законодатель, с учетом общих положений гражданского права, выстраивает логическую цепочку устранения возможных спорных ситуаций следующим образом. Когда завещатель точно не определяет размера идеальных долей в наследстве и не определяет, кому из наследников достанутся конкретные вещи и имущественные права, то считается, что все наследники по завещанию равны в своих правах и получают равные доли. Таким образом, вещи, входящие в наследственную массу, попадают в общую долевую собственность, если наследниками не установлено иное при разделе наследства. Между тем завещатель в силу своей неосведомленности или, наоборот, целенаправленно может указать в завещании, что он завещает конкретные части неделимой вещи каждому из наследников в натуре. Такое указание, безусловно, не влечет недействительности завещания. К сожалению, законодатель как в ст. 252 ГК РФ, так и в ст. 1122 ГК РФ допускает смешение юридических терминов и фактически уравнивает два юриди-

[1] *Гордон М. В.* Наследование по закону и по завещанию. М.: Юрид. лит., 1967. С. 61.

чески несовместимых понятия — "доля" и "часть". Представляется, что нечеткость и расплывчатость юридической техники при определении понятийного аппарата гражданского права отнюдь не способствуют единообразному толкованию судами содержания нормы закона в случае возникновения спора. Очевидно, что первое понятие в тексте Кодекса в подавляющем большинстве случае употребляется в отношении вещных (имущественных) прав (так, например, см. ст. 244—251, 1164, 1168 и др.), т. е. "доли в праве". Безусловно, что "доля" как нельзя лучше подходит для обозначения составляющих правовой категории, а не для обозначения отдельных структурных единиц, из которых состоит реальная физическая вещь, имущество. Для этого предназначено понятие "часть", которое имеет больше прикладную, материальную направленность и не применимо для обозначения правовых или философских категорий.

Возвращаясь к завещанной неделимой вещи, обнаруживаем, что, первоначально говоря о "частях" вещи, далее законодатель устанавливает уже, что такая вещь считается завещанной в "долях", соответствующих стоимости этих "частей". Остается только гадать, что подвигло законодателя на такое нагромождение и путаницу в юридической терминологии. Далее в законе указывается, что порядок пользования такой неделимой вещью устанавливается в соответствии с предназначенными наследникам в завещании частями этой вещи. Нотариус, выдавая свидетельство о праве на наследство в виде неделимой вещи, которая была завещана по частям в натуре, указывает доли наследников и порядок пользования вещью. Порядок пользования и доли определяются либо самими наследниками по соглашению между ними, либо судом в случае спора между наследниками.

Весьма сомнительна необходимость указания в свидетельстве о праве на наследство, выдаваемом нотариусом, порядка пользования неделимой вещью. Более целесообразно было бы совершение наследниками отдельного соглашения об определении порядка пользования неделимой вещью пос-

ле приобретения ими прав на эту вещь. Закон не устанавливает форму и другие требования к соглашению наследников по завещанию. Думается, что у соглашения должна быть документальная форма с подписями всех наследников и оно должно представляться наследниками нотариусу, который ведет наследственное дело, для помещения его непосредственно в это дело.

Что касается свидетельства о праве на наследство, то оно само по себе является документом, удостоверяющим право на наследство, и именно этим его статусом и назначением должны ограничиваться правовые пределы его применения. Именно выдачей этого свидетельства завершается второй этап развития наследственного правоотношения и наследник приобретает статус легального собственника. Исключение составляет наследственное имущество, права в отношении которого подлежат государственной регистрации. Ибо в этом случае последняя составляющая из триады правомочий собственника — право распоряжения — входит в набор субъективных прав наследника только с момента государственной регистрации его права и "превращает" наследника в собственника. Все дальнейшие действия совершает уже не наследник, а собственник. И именно сособственники, а не *coheres* (сонаследники), вправе определить порядок пользования своей вещью. Однако *dura lex, sed lex,* и в ст. 1122 ГК РФ закреплено право именно сонаследников определить порядок пользования вещью, которой они еще не обладают на правах собственников. Практика покажет, насколько правильно было предоставление таких полномочий сонаследникам и насколько целесообразно указание на порядок пользования в свидетельстве нотариуса.

Представляется также, что нечеткость вышеозначенных юридических формулировок послужила основанием вывода, с которым никак нельзя согласиться, о том что "... если речь идет о недвижимом имуществе (например, о квартире), то порядок пользования регистрируется вместе с регистрацией права собственности в соответствии с Федеральным законом

"О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним"..."[1]. Право пользования никогда не подлежало и не подлежит государственной регистрации (ст. 131 ГК РФ, ст. 4 Федерального закона "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним"). А вот о праве собственности нужно говорить, обязательно конкретизируя его вид — общая долевая собственность. Именно вещное право собственности в его различных режимах (единоличная собственность, общая совместная или общая долевая) подлежит государственной регистрации в Едином государственном реестре прав[2].

Между тем Единый государственный реестр прав предназначен для ведения унифицированной в пределах Российской Федерации системы записей о правах на недвижимое имущество, о сделках с ним, а также об ограничениях (обременениях) этих прав. Каждый его раздел состоит из трех подразделов: подраздел I - - описание объекта недвижимого имущества; подраздел II — записи о праве собственности и об иных вещных правах на объект недвижимого имущества, имени (наименовании) правообладателя; подраздел III — записи об ограничениях (обременениях) права собственности и других вещных прав на объект недвижимого имущества. При этом в графе реестра "Вид права" указывается право собственности, а также иные вещные права: пожизненное наследуемое владение, постоянное (бессрочное) пользование, хозяйственное ведение, оперативное управление и сервитут. Право пользования к вещным правам не отнесено.

Если же говорить об отнесении права пользования к ограничениям (обременениям) вещного права наследников, то встает неразрешимая дилемма об объекте права. Ведь в дан-

[1] *Ярошенко К.* Указ. соч. С. 25.

[2] Постановление Правительства РФ от 18 февраля 1998 г. № 219 (ред. от 3 октября 2002 г.) "Об утверждении правил ведения Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество и сделок с ним" // СЗ РФ. 1998. № 8. Ст. 963; Российская газета. 1998. № 42.

ном случае объектом права является неделимая вещь, сособственниками которой будут все наследники. Следовательно, обременяя право сособственника своим правом пользования, другой наследник также обременяет и свое право в той доле, которая ему принадлежит. Но известно, что *sua res nemini servit* (своя вещь никому не служит) — невозможно обременить в свою пользу право на принадлежащую себе вещь.

С учетом всего вышесказанного можно сделать вывод, что законодатель, несомненно, подразумевает, что вещь, в силу своей неделимости, попадает в долевую собственность (если наследники не решили по-иному) наследников с определением порядка пользования вещью и определением размера долей в праве собственности на эту вещь, а не размера частей вещи (ибо нельзя выделить часть неделимой вещи в натуре, да еще и установить на такую часть право единоличной собственности).

Завещательное распоряжение в банке. В течение своей жизни каждый человек задумывается над способом сохранения материальных ценностей, которые были им накоплены или созданы собственным трудом. Это в полной мере относится к деньгам, валюте и ценным бумагам. Естественным желанием будет обеспечение безопасности таких денежных накоплений и одновременное получение выгоды от обладания ими путем увеличения их объема (количества). Все это достигается посредством помещения денежных средств в различные кредитные организации, которые привлекают личные сбережения граждан на конкурсной основе, предлагая лучшие условия вложения и более высокие проценты.

Отдавая деньги в банк или другую кредитную организацию, гражданин не утрачивает на них права собственности. Поэтому права на денежные средства, внесенные гражданином в качестве вклада или находящиеся на любом другом счете гражданина в банке, могут быть по усмотрению гражданина изъяты, переведены на другой счет или завещаны. Оформление завещания на такие средства может осуществляться либо в общем порядке (путем совершения завещания

в любой из предусмотренных законодательством форм), либо посредством совершения завещательного распоряжения в письменной форме в том филиале банка, в котором находится этот счет.

При этом для усиления статуса завещательного распоряжения в отношении средств, находящихся на счете, такому завещательному распоряжению придается сила нотариально удостоверенного завещания.

В любом случае завещательное распоряжение правами на денежные средства в банке должно быть собственноручно подписано завещателем с указанием даты его составления и удостоверено служащим банка, имеющим право принимать к исполнению распоряжения клиента в отношении средств на его счете. Порядок совершения завещательных распоряжений денежными средствами в банках определен Правительством Российской Федерации[1]. За совершение завещательных распоряжений в банках плата (пошлина, сбор, налог и т. п.) не взимается, т. е. они совершаются бесплатно. Составление, подписание и удостоверение завещательного распоряжения осуществляется уполномоченным работником банка, который проверяет соблюдение следующих условий:

• личность завещателя должна быть удостоверена паспортом или другими документами, исключающими любые сомнения относительно личности гражданина;

• обязательное информирование завещателя о содержании требований законодательства в части совершения подобных завещательных распоряжений (ст. 1128 ГК РФ), об отмене и изменении завещания (ст. ИЗО ГК РФ), о правах обязательных наследников (ст. 1149 ГК РФ), о правах пережившего супруга (ст. 1150 ГК РФ) и о порядке выдачи свидетельства о праве на наследство (ст. 1162 ГК РФ), после чего об этом должна быть сделана отметка в завещательном распоряжении;

[1] Постановление Правительства РФ от 27 мая 2002 г. № 351 "Об утверждении Правил совершения завещательных распоряжений правами на денежные средства в банках" // Российская газета. 2002. № 97, № 103 (уточнение); СЗ РФ. 2002. № 22. Ст. 2097.

• соблюдение лицами, участвующими в совершении завещательного распоряжения, тайны завещания.

Если все эти условия соблюдены, то завещатель вправе составить завещательное распоряжение, которое подписывается им лично с указанием даты его составления. Текст завещательного распоряжения может быть написан от руки либо с использованием технических средств (электронно-вычислительной машины, пишущей машинки и др.). В завещательном распоряжении указываются: а) место и дата его совершения; б) местожительство завещателя; в) имена, отчества, фамилии граждан, полное наименование и местонахождение юридического лица, которым завещается вклад.

Завещатель может составить одно завещательное распоряжение на все денежные средства, размещенные на нескольких счетах в банке, либо на денежные средства, размещенные на одном из этих счетов. Завещатель при указании нескольких наследников может определить в завещательном распоряжении долю каждого из них в денежных средствах, находящихся на счете. Денежные средства, завещанные нескольким лицам без указания доли каждого, выдаются всем этим лицам в равных долях. Завещатель может воспользоваться правом подназначения наследника и указать в завещательном распоряжении другое лицо, которому вклад должен быть выдан в случае, если лицо, в пользу которого завещаны денежные средства, умрет ранее самого завещателя или подаст заявление об отказе от принятия завещанных денежных средств, а также в иных случаях, предусмотренных законодательством. Завещатель вправе предусмотреть в завещательном распоряжении условия выдачи вклада (например, выплата лицу, которому завещан вклад, определенных сумм в установленные вкладчиком сроки, выдача вклада лицу по достижении им определенного возраста и т. п.), но при этом устанавливаемые им условия не должны противоречить ГК РФ. Никакие поправки и приписки в завещательном распоряжении не допускаются под страхом ничтожности завещания. Завещательное распоряжение составляет-

ся в двух экземплярах, каждый из которых удостоверяется подписью служащего банка и печатью. Первый экземпляр выдается завещателю, а второй — регистрируется в книге завещательных распоряжений и подшивается в специальную папку завещательных распоряжений, хранящуюся в несгораемом шкафу. Служащий банка обязан сделать на счете завещателя отметку о составленном завещательном распоряжении. Если завещатель захочет изменить или отменить завещательное распоряжение, то он должен обратиться в тот банк, в котором составлялось завещательное распоряжение, и подать об этом другое собственноручно подписанное завещательное распоряжение. Служащий банка устанавливает личность завещателя, проверяет поданное завещательное распоряжение и приобщает его к ранее составленному. Кроме того, у завещателя сохраняется возможность изменить или отменить завещательное распоряжение путем оформления нотариально удостоверенного завещания, в котором специально указывается об отмене или изменении конкретного завещательного распоряжения, либо путем нотариально удостоверенного отдельного распоряжения об отмене завещательного распоряжения, один экземпляр которого должен быть направлен в банк.

После открытия наследства нотариус, получивший заявление наследников и подтверждение факта смерти завещателя, направляет в банк запрос (с приложением удостоверенной копии свидетельства о смерти наследодателя) с просьбой подтвердить факт удостоверения конкретного завещательного распоряжения сотрудником банка и факт его отмены или изменения. Ответ на запрос, подписанный руководителем банка и завизированный печатью банка, должен быть направлен нотариусу в течение месяца с момента получения запроса. Если к запросу приложена копия завещательного распоряжения наследодателя, ответ на запрос может быть также изложен под текстом этого завещательного распоряжения.

Права на денежные средства, в отношении которых в банке совершено завещательное распоряжение, входят в состав наследства и наследуются на общих основаниях.

Выплата денежных средств со счетов умерших завещателей, которые оформили завещательное распоряжение после 1 марта 2002 г., производится в зависимости от конкретного случая на основании следующих документов:

а) свидетельства о праве на наследство по завещанию или закону, выданное нотариусом или консульским должностным лицом Российской Федерации;

б) постановления нотариуса о возмещении расходов, вызванных смертью наследодателя;

в) нотариально удостоверенного соглашения о разделе наследственного имущества;

г) свидетельства, выданного нотариусом исполнителю завещания;

д) свидетельства о праве собственности на долю в имуществе, находившемся в совместной собственности супругов, выданное нотариусом или консульским должностным лицом Российской Федерации;

е) копия решения суда с отметкой о вступлении его в законную силу или исполнительного листа в случае рассмотрения дела в судебном порядке.

Следует отметить, что законодатель принятием норм ГК РФ в действующей редакции, вернулся к пониманию единства судьбы всех денежных средств, которые завещаны в кредитных организациях или банках, независимо от форм собственности. Ранее такое же положение было узаконено в Основах гражданского законодательства Союза СССР и республик, (п. 4 ст. 153). Однако действие этой нормы было недолгим — с 1 января 1992 г.[1] и до принятия постановления ВС РФ от 3 марта 1993 г. № 4604-I (ред. от 26 января 1996 г.

[1] Постановление ВС СССР от 31 мая 1991 г. № 2212-I "О введении в действие Основ гражданского законодательства Союза ССР и республик" (п. 1).

с изм. от 7 марта 2001 г.). "О некоторых вопросах применения законодательства Союза ССР на территории Российской Федерации". Этим Постановлением (п. 9) в угоду интересам Сбербанка России и в нарушение частно-правовых интересов граждан действие п. 4 ст. 153 Основ гражданского законодательства на территории РФ было прекращено в отношении вкладов граждан в Сберегательном банке РФ[1]. "... В результате вклады граждан в Сбербанке России, в отношении которых имелись распоряжения вкладчиков об их выдаче в случае смерти конкретным лицам, в отличие от вкладов граждан в других коммерческих банках <...>, исключались из состава наследственного имущества. В частности, на них **не** распространялись не только правила об обязательной доле, но даже и общие правила об универсальном характере наследственного правопреемства, т. е. о переходе к наследникам как прав, так и обязанностей (долгов) наследодателя, ибо они были прямо изъяты из-под действия норм наследственного права. При этом такие льготы почему-то не предоставлялись вкладчикам других коммерческих банков..."[2]. Такая ситуация сохранялась вплоть до 1 марта 2002 г. (момента введения в действие третьей части ГК РФ).

Назначение исполнителя завещания (душеприказчика). Нормы ГК РФ предоставляют возможность завещателю принять меры к тому, чтобы все его завещательные распоряжения были выполнены в точности с его волей. Однако сам завещатель не сможет проверить исполнение своей *ultima voluntas* (последней воли). Поэтому исполнение завещания осуществляется наследниками по завещанию, если наследодатель в силу каких-либо причин не назначил для его исполнения полностью или в определенной части специальное лицо — исполнителя завещания.

В наследственном праве издавна значительное внимание уделялось исполнению завещания и фигуре исполнителя за-

[1] Ведомости РФ. 1993. № 11. Ст. 393; Российская газета. 1993. № 57.

[2] *Суханов Е. А.* Указ. соч. С. 77.

вещания. Не случайно человек, на которого возлагалось исполнение завещания, ранее назывался душеприказчиком. В наследственном праве древних Пскова и Новгорода одной из существенных частей завещания ("духовной") являлось назначение душеприказчиков[1]. И сейчас этот юридический термин по праву занял свое достойное место в современном юридическом языке наследственного права.

Именно душеприказчику доверяется выполнить последние веления души человека, оставляющего этот мир. Ведь наследодатель никак не сможет проверить добросовестность исполнения душеприказчиком своих обязанностей. Поэтому предполагается не только полное взаимопонимание наследодателя с исполнителем завещания, но и абсолютное доверие ему, вера в его честность, порядочность и бескорыстие при исполнении воли завещателя.

Итак, завещатель может поручить исполнение завещания указанному им в завещании гражданину — душеприказчику (исполнителю завещания) независимо от того, является ли этот гражданин наследником. Согласие гражданина быть исполнителем завещания выражается этим гражданином в его собственноручной надписи на самом завещании или в заявлении, приложенном к завещанию, или в заявлении, поданном нотариусу в течение месяца со дня открытия наследства. Ранее действовавшим законодательством предусматривались только два возможных варианта выражения согласия исполнителя завещания (кстати, понятие душеприказчика ГК РСФСР (1964 г.) неизвестно) — в виде надписи на самом завещании либо в виде заявления, приложенного к завещанию. Из текста ранее действовавшей нормы вытекало, что при указании в завещании исполнителя завещания необходимо было приложить к такому завещанию согласие исполнителя до открытия наследства. Теперь же гражданин также признается давшим согласие быть исполнителем завеща-

[1] *Владимирский-Буданов М. Ф.* Указ. соч. С. 476.

ния, если он в течение месяца со дня открытия наследства фактически приступил к исполнению завещания либо направил заявление о согласии быть душеприказчиком в нотариальную контору.

Следует отметить, что и в ранее действовавшем законодательстве, и в настоящем ГК РФ нет упоминания о возможности завещателя подназначить исполнителя завещания. Между тем принцип дозволительной направленности в гражданском праве подразумевает соответствие закону всех тех действий, которые напрямую не запрещены законодательством. Нормой о свободе завещания завещателю предоставлено право включать в завещание любые распоряжения, предусмотренные правилами ГК РФ о наследовании. Это означает, что если право подназначения исполнителя завещания не предусмотрено Кодексом, то оно не входит в круг субъективных правовых возможностей, которыми наделен наследодатель при составлении завещания.

Полномочия исполнителя завещания исчерпываются содержанием завещания и фактически отражают волю наследодателя по предоставлению прав исполнителю завещания в отношении имущества, составляющего наследственную массу, очереченную завещанием. Права и обязанности душеприказчика удостоверяются свидетельством, выдаваемым нотариусом. Если в завещании не предусмотрено иное, то на исполнителя завещания возлагаются следующие обязанности по исполнению завещания:

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

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

3) получить причитающиеся наследодателю денежные средства и иное имущество для передачи их наследникам, если это имущество не подлежит передаче другим лицам;

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

Несмотря на то, что исполнитель завещания воплощает в жизнь последнее волеизъявление наследодателя, он не является его полномочным представителем. Очевидно, что нельзя представлять того, кто уже утратил правоспособность. Исполнитель также не является уполномоченным наследников, так как они не передавали ему свои права и не возлагали на него исполнение своих обязанностей[1]. Исполнитель завещания ведет от своего имени все дела, связанные с исполнением завещания. Он вправе обращаться с исками и заявлениями не только в судебные, но и в другие государственные органы и учреждения. При этом полномочия душеприказчика должны подтверждаться документом, выдаваемом нотариусом и удостоверенным специальной надписью, форма которой (№ 71) утверждена Министерством юстиции РФ[2]. Такой документ именуется "Свидетельство об удостоверении полномочий исполнителя завещания" и должен содержать указания на место совершения нотариального действия (село, поселок, район, город, край, область, республика полностью), дату (число, месяц, год прописью) и текст следующего содержания:

"Я, (фамилия, имя, отчество), нотариус (наименование государственной нотариальной конторы или нотариального округа), настоящим свидетельством удостоверяю, что исполнителем завещания (душеприказчиком) (фамилия, имя, отчество наследодателя) умершего (ей) (дата смерти —

[1] *Гордон М. В.* Указ. соч. С. 74.

[2] Приказ Минюста РФ от 10 апреля 2002 г. № 99 "Об утверждении форм реестров для регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств и удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах (Зарег. в Минюсте РФ 18 апреля 2002 г. № 3385) // Российская газета. 2002. № 74.; Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 2002. № 20.

число, месяц, год цифрами) является (фамилия, имя, отчество душеприказчика, реквизиты документа, удостоверяющего его личность, дата рождения и место постоянного жительства или преимущественного пребывания), к полномочиям которого завещанием (фамилия, инициалы наследодателя), удостоверенным (инициалы, фамилия нотариуса или иного уполномоченного должностного лица, наименование государственной нотариальной конторы (нотариального округа) или наименование организации, должностное лицо которой удостоверило завещание, дата и регистрационный номер удостоверения) и статьей 1135 Гражданского кодекса Российской Федерации, отнесено следующее:

— (указываются все полномочия душеприказчика, предусмотренные завещанием и статьями 1135, 1172 Гражданского кодекса Российской Федерации)".

Свидетельство подлежит регистрации в реестре нотариальных действий, за его выдачу взыскивается государственная пошлина. Оно подписывается нотариусом и скрепляется гербовой печатью нотариуса.

Законом предусмотрена возможность освобождения исполнителя завещания от исполнения обязанностей. Суд вправе на основании заявления самого душеприказчика или по просьбе наследников вынести решение об освобождении исполнителя завещания от его обязанностей. При этом наследники должны будут доказать наличие обстоятельств, препятствующих исполнению душеприказчиком своих обязанностей. К сожалению, законодатель не устанавливает порядок рассмотрения таких "просьб". Представляется, однако, что исходя из характера просьбы и существования других лиц (наследников), чьи права, законные интересы и обязанности так или иначе будут затрагиваться решением суда по данному обращению (особенно во втором случае), налицо спорные правоотношения, которые должны разрешаться только в исковом производстве. Что касается "обстоятельств, препятствующих исполнению душеприказчиком обязанностей", то к ним в первую очередь нужно отнести все обстоятель-

ства, которые дают основание утверждать, что воля наследодателя исполняется неточно; либо имеются доказательства недобросовестности и корысти душеприказчика, в результате чего ущемляются законные права и интересы наследников; либо исполнитель завещания **в** силу каких-либо обстоятельств (связанных со здоровьем, утратой дееспособности, сменой постоянного места жительства, отъездом за границу, действием непреодолимой силы и другими) не имеет реальной возможности исполнить возложенные на него обязанности **в** полном объеме или в части.

И, наконец, еще одной новеллой является установление права исполнителя завещания на получение вознаграждения за счет наследства. Право на вознаграждение душеприказчика должно быть предусмотрено текстом завещания. В ранее действовавшем законодательстве (ст. 545 ГК РСФСР) исполнитель завещания действовал бескорыстно априори и имел право на возмещение за счет наследства только необходимых расходов, связанных с исполнением завещания. Положение о возмещении душеприказчику необходимых расходов сохранено и сейчас. В то же время следует признать преждевременным отказ законодателя от нормы ГК РСФСР, устанавливавшей обязанность исполнителя завещания представить по требованию наследников отчет о своей деятельности.

Завещательный отказ. Понятие завещательного отказа отнюдь не новое для наследственного права России. К сожалению, термин выбран не очень удачно, так как не совсем точно отражает юридическое содержание данного завещательного распоряжения. Мало того, обывателя, не знакомого с юридическим языком, и даже студента, изучающего юриспруденцию, этот термин может поначалу сбить с толка. Между тем "... по завещательному отказу никому не отказывают в чем-либо. Наоборот, наследнику дается поручение выполнить что-либо в пользу другого лица <...>, дается поручение выполнить определенные действия ...”[1].

Гордон М. В. Указ. соч. С. 58.

Legatum (завещательный отказ) известен еще задолго до времен Древнего Рима. Так, древнегреческий философ Эпикур, умирая, написал завещание, которое, безусловно, в большей степени может рассматриваться как памятник философской мысли Древней Эллады, нежели как образец юридического языка того времени. Однако даже философам не чуждо ничто земное, и Эпикур в своем завещании пишет: "Сим оставляю все мое имение Аминомаху, сыну Филократа, из Баты, и Тимократу, сыну Деметрия, из Потама, согласно записанному в Метрооне дарению на имя того и другого и с *тем условием, чтобы сад и все, к нему принадлежащее, они предоставили Гермарху, сыну Агеморта, митиленянину, с товарищами по занятиям философией* (курсив мой — *О.М.),* а далее — тем, кого Гермарх оставит преемниками в занятиях философией, дабы они проводили там время, как подобает философам. А всем нашим преемникам по философии завещаю всегда посильно способствовать Аминомаху и Тимократу с их наследниками в устроении сада и житья в нем, чтобы те наследники блюли сад вернейшим образом наравне с теми, кому поручат это наши преемники по философии. *А дом, что в Мелите, пусть Аминомах и Тимократ отведут под жилье Гермарху и его товарищам по философии, покуда Гермарх жив* (курсив мой — *О.М.).*

А из тех доходов, что мы завещали Аминомаху и Тимократу, пусть они с ведома Гермарха уделят часть на жертвоприношения по отцу моему, матери, и братьям, и по мне самому при обычном праздновании дня моего рождения каждый год в 10-й день гамелиона и на то, чтобы 20-го числа каждого месяца установленным образом собирались товарищи по школе в память обо мне и о Метродоре. Пусть они отмечают также и день моих братьев в месяц посидеон, и день Полиэна в месяц метагитнион, как велось доселе и у нас.

И пусть Аминомах и Тимократ позаботятся об Эпикуре, сыне Метродора, и о сыне Полиэна, пока они занимаются философией и живут при Гермархе. Равным образом пусть

позаботятся они о дочери Метродора, если будет она благонравна и послушна Гермарху, а когда она придет в возраст, то пусть выдадут ее за кого укажет Гермарх меж товарищей своих по философии, и пусть назначат им на годовое прокормление из завещанных нами доходов столько, сколько они с Гермархом почтут за нужное. Гермарха пусть они поставят блюстителем доходов рядом с собою, чтобы ничто не делалось без того, кто состарился со мною в занятиях философией и оставлен после меня руководителем товарищей по философии. Пусть и в приданое для девушки, когда она войдет в возраст, Аминомах и Тимократ возьмут из наличия столько, сколько почтут за нужное, с ведома Гермарха. Пусть позаботятся о Никаноре, как мы о нем заботились, чтобы никто из наших товарищей по философии, оказывая нам услуги в делах, обнаруживая всяческое доброжелательство и состарившись со мною в занятиях философией, не остался после этого нуждающимся по моей вине.

Книги, что у нас есть, все отдать Гермарху.

Если же с Гермархом что-нибудь случится до того, как Метродоровы дети придут в возраст, и если будут они благонравны, то пусть Аминомах и Тимократ из оставленных нами доходов выдадут, сколько можно, чтобы они ни в чем не знали нужды. И обо всем остальном пусть они позаботятся, как я распорядился, чтобы все было сделано, что окажется возможным. Из рабов моих я отпускаю на волю Миса, Никия и Ликона, а из рабынь — Федрию...”[1].

С учетом того, что этот документ был написан приблизительно в 270 г. до н. э., можно определенно говорить о наличии в нем нескольких завещательных отказов (см. выделенное курсивом и др.) в пользу нескольких лиц (Гермарха, Никанора, детей Метродора).

Представляется, что изучение текста этого завещания с применением действующего законодательства позволит сту-

[1] *Диоген Лаэртский.* О жизни, учениях и изречениях знаменитых философов. М.: Мысль, 1986. С. 373—374.

дентам юридических факультетов на практике проверить знание наследственного права...

Итак, с учетом текста приведенного завещания, видно, что завещатель вправе возложить на одного или нескольких наследников по завещанию или по закону исполнение за счет наследства какой-либо обязанности имущественного характера в пользу одного или нескольких лиц, которые приобретают право требовать исполнения этой обязанности. Такое право завещателя и одновременно обязанность наследников называется завещательным отказом (легатом). Лица, в чью пользу назначается завещательный отказ, получили название отказополучателей. Исходя из названия, такое указание наследодателя может быть выражено только в тексте завещания и исчерпывать его содержание, т. е. завещатель может указать в завещании только на существование завещательного отказа и не указывать больше ничего. В устной форме легат невозможен (п. 1 ст. 1137 ГК РФ).

Предметом завещательного отказа могут быть также действия (поведение) по передаче отказополучателю в собственность, во владение на ином вещном праве или в пользование вещи, входящей в состав наследства, передача отказополучателю входящего в состав наследства имущественного права, приобретение для отказополучателя и передача ему иного имущества, выполнение для него определенной работы или оказание ему определенной услуги либо осуществление в пользу отказополучателя периодических платежей и тому подобное. Нельзя согласиться с правильностью применения законодателем практики указания в тексте нормы ГК РФ частных случаев возникновения правоотношений. Оправдать это можно только наличием множества сходных ситуаций в реальной жизни. Данное обстоятельство скорее всего и повлияло на решение законодателя описать частный случай, когда к наследнику переходит жилой дом, квартира или иное жилое помещение и завещатель вправе возложить на такого наследника обязанность предоставить отказополучателю на его период жизни или иной срок право пользования

этим помещением или его определенной частью. В Кодексе отсутствует упоминание о том, что в свидетельстве, выдаваемом наследнику, чьи права ограничены (обременены) существованием завещательного отказа, должно быть указание на наличие и содержание такого отказа, а также данные отказополучателя. Однако в формах свидетельств о праве на наследство № 3–11, утвержденных Минюстом РФ[1], имеется обязательная ссылка на ограничения (обременения) прав наследника. Представляется, что нотариус обязан указывать в свидетельстве о праве на наследство отказополучателей, имеющих правопритязания в отношении наследственного имущества или обязанностей наследника. Во втором случае к отношениям между отказополучателем (кредитором) и наследником (должником), на которого возложен завещательный отказ, применяются положения Кодекса об обязательствах, если из существа завещательного отказа не следует иного.

Мало того, при последующем переходе к другому лицу права собственности на имущество, входившее в состав наследства, право пользования этим имуществом, предоставленное по завещательному отказу, сохраняет силу (п. 2 ст. 1137 ГК РФ). Подтверждение права отказополучателя в этом случае возможно только при наличии документа, свидетельствующего о легальности такого права и о том, что отказополучатель пользовался им, а не отказался от него. Ибо право на получение завещательного отказа действительно лишь в течение трех лет со дня открытия наследства. Оно не может перейти к другим лицам, если такого перехода в порядке подназначения отказополучателя завещатель не предусмотрел в тексте завещания. Подназначение отказополучателя возможно на тот случай, если последний умрет до открытия наследства либо одновременно с наследодателем,

[1] Приказ Минюста РФ "Об утверждении форм реестров для регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств и удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах".

либо откажется от принятия завещательного отказа или не воспользуется своим правом на получение отказа, либо будет признан "недостойным" отказополучателем по основаниям, аналогичным для признания недостойными наследников.

Итак, права отказополучателя должны быть документально закреплены не только в завещании, которое остается в делах нотариальной конторы, но и в действующем правоустанавливающем документе, которым может и должно являться только свидетельство о праве на наследство.

Подробнее стоит остановиться на случае завещательного отказа при наследовании недвижимого имущества в виде жилых помещений. Такое стремление вызвано не только отдельным упоминание этого частного случая в тексте Кодекса, но и из-за того, что, как правило, такой отказ устанавливается завещателем в отношении престарелых, малоимущих или других людей, ограниченных в своих возможностях вследствие физических (старость, инвалидность, фобии и пр.), материальных (отсутствие места жительства, недостаточность пенсионного обеспечения и пр.), психологических (неприязненные отношения с наследниками) и других причин. Самозащита своих прав такими людьми практически невозможна, что может повлечь злоупотребления со стороны других наследников (выселение на улицу, отказ в выплате денежных сумм и пр.). Для предотвращения нарушения прав и законных интересов подобных отказополучателей необходима их защита государством при помощи различных институтов права. К таким институтам можно отнести, например, государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним[1]. В результате применения этого института учреждениями юстиции будет произведена регис-

[1] Федеральный закон от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ (ред. от 11 апреля 2002 г.) "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним" (принят ГД ФС РФ 17 июня 1997 г.) // СЗ РФ. 1997. № 30. Ст. 3594; Российская газета. 1997. № 145.

трация в Едином государственном реестре прав не только права собственности наследника на жилое помещение, но и государственная регистрация ограничения (обременения) прав наследника правами отказополучателя на получение завещательного отказа, при условии указания на наличие легата в правоустанавливающем документе — свидетельстве о праве на наследство.

Порядок совершения регистрации ограничений и обременений установлен постановлением Правительства РФ "Об утверждении правил ведения Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество и сделок с ним" (п. 43—45), где источником данных для формирования подраздела Единого реестра прав, содержащего записи об ограничениях (обременениях) права собственности и других вещных прав на объект недвижимого имущества, указаны подлежащие обязательной государственной регистрации договоры и иные документы, служащие основанием возникновения ограничений (обременений), в том числе и свидетельства о праве на наследство, выдаваемые нотариусом (см. ст. 17 Федерального закона "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним"). Этот подраздел разбит на специальные части: подраздел для записей об аренде; подраздел для записей об ипотеке; подраздел для записей о сервитуте; подраздел для записей о сделках; подраздел для записей об аресте (запрещении заключения сделок с имуществом); подраздел для записей о прочих ограничениях (обременениях); подраздел для записей о безвозмездном пользовании участком лесного фонда (леса). Очевидно, что часть подраздела, где указываются прочие обременения (ограничения), предназначена также и для государственной регистрации прав отказополучателей в виде ограничения прав наследников. Содержание завещательного отказа помещается в графе "Описание ограничения (обременения)" соответствующего листа подраздела Единого реестра прав. Такое ограничение, существующее в реестре, будет предоставляться в виде информации, желающим приобрести жилое помещение и указы-

вать на наличие прав и законных интересов получателя легата. Приобретатель, увидев легат, наверное, трижды подумает, прежде чем решится на совершение сделки. Ведь в этом случае и в тексте самой сделки должен быть отражен легат, так как отсутствие такого указания может послужить основанием к отказу в регистрации сделки (см. ст. 20 Федерального закона "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним). Отсутствие государственной регистрации сделки с жилым помещением влечет ее незаключенность и, следовательно, отсутствие правовых последствий (п. 2 ст. 558 ГК РФ).

И, наконец, необходимо заметить, что обязанность наследника исполнить завещательный отказ не абсолютна и не всеобъемлюща.

Во-первых, наследник может быть вообще освобожден от обязанности исполнения легата. Это происходит в случаях, когда: 1) отказополучатель умер до открытия наследства или одновременно с завещателем. В силу того, что право на получение легата — это личное право, не переходящее по наследству и по сделке, то смерть кредитора (отказополучателя) прекращает обязанность должника (наследника); 2) отказополучатель отказался от получения завещательного отказа. При этом отказ в пользу другого лица, отказ с оговорками или под условием не допускается. В случае, когда отказополучатель является одновременно наследником, его право отказа от легата, не зависит от его права принять наследство или отказаться от него; 3) отказополучатель не воспользовался своим правом на получение завещательного отказа в течение трех лет со дня открытия наследства. Следует отметить, что это новелла Кодекса. Безусловно, что этот срок является пресекательным, и после его истечения наследник освобождается от обязанности исполнения легата, если отказополучатель не обратился за его получением; 4) отказополучатель лишился права на получение завещательного отказа в результате признания его "недостойным".

Если же отказополучателю в указанных обстоятельствах был подназначен другой отказополучатель, то наследник обязан исполнить легат ему. Хотя в ГК РФ и не сказано об этом, но очевидно, что и в отношении подназначенного отказополучателя наследник также может быть освобожден от исполнения легата, если будут установлены аналогичные обстоятельства. При этом трехлетний срок, отведенный подназначенному отказополучателю для предъявления требований к наследнику, начнет отсчитываться с момента отпадения основного получателя легата.

Во-вторых, наследник в любом случае будет должником по установленному легату только в пределах стоимости перешедшего к нему наследства за вычетом приходящихся на него долгов завещателя. Что касается наследника, который имеет ко всему прочему еще и право на обязательную долю, то его обязанность по исполнению завещательного отказа ограничивается стоимостью перешедшего к нему наследства, которая превышает размер его обязательной доли. В том случае, когда исполнение легата возложено на нескольких наследников, то отказ обременяет право каждого такого наследника соразмерно его доле в наследстве, если в завещании не установлено иного.

Завещательное возложение. Смысл этого завещательного распоряжения сводится к возможности завещателя в завещании возложить на одного или нескольких наследников по завещанию или по закону обязанность совершить какое-либо действие имущественного или неимущественного характера, направленное на осуществление общеполезной цели. Именно своим назначением возложение и отличается от легата. Действия, направленные на осуществление общеполезной цели[1], могут быть самыми разными. Например, обязанность предпринять действия по озеленению района города,

[1] Такая формулировка представляется не очень удачной с точки зрения языковой конструкции. Обычно цель достигается, а не осуществляется. Но оставим этот казус на совести законодателя.

по осушению болотистой местности, по постройке моста, по передаче коллекции в музей и другие. При этом законодатель, возводя в традицию выделение частных случаев, особо упоминает о таком возможном завещательном возложении, как возложении на наследников обязанности содержать принадлежащих завещателю домашних животных, а также осуществлять необходимый надзор и уход за ними. Если действия, совершения которых требует завещательное возложение, носят характер имущественных, то обязательность их исполнения для наследников ограничена пределами, которые определяются аналогично пределам исполнения завещательного отказа.

Завещательные возложения могут быть адресованы и исполнителю завещания. Но при этом должно соблюдаться условие выделения в завещании части наследственного имущества для исполнения душеприказчиком такого завещательного возложения.

Законодателем особо подчеркнуто право не только исполнителя завещания или наследников, но и право любого заинтересованного лица требовать в судебном порядке исполнения завещательного возложения при условии, что завещанием не установлено иное. Такая норма введена для предоставления процессуальных прав указанным лицам. Ибо может возникнуть ситуация, когда нарушение своих прав и интересов заинтересованному лицу будет доказать очень сложно и суд может отказать ему в удовлетворении иска, посчитав его ненадлежащим истцом.

И, наконец, стоить отметить, что если из завещания и из закона не следует иного, то обязанность по исполнению легата и завещательного возложения переходит к другим наследникам вместе с той долей наследства, которая перешла к ним от наследника, который был обязан исполнить легат или возложение. Это лишний раз подтверждает тот вывод, что легатом или возложением обременяется не сам наследник или его права, а наследственное имущество.

Solus deus heredem facere potest,
non homo
*(Только Бог может сделать наследниками,
но не человек)*

Глава 3

НАСЛЕДОВАНИЕ ПО ЗАКОНУ

§ 3.1. Общие положения

Наследственное право России в своем развитии прошло через несколько этапов. Некоторые из них были похожи друг на друга пониманием роли и значения оснований наследования. "По древнейшему праву наследование известно только в одном своем виде — именно в виде наследования по закону. Личность наследника определяется самим строением семьи и рода, и как положение лица в этих последних не может быть изменено частной волей индивида, так не может быть изменен ею и предопределенный этим семейным строем порядок наследования..."[1]. Не всегда воля наследодателя признавалась первостепенной по отношению к интересам государства (20-е гг. прошлого столетия). Бывали этапы, когда фактически в России пытались вообще избавиться от института наследования как тормозящего достижение обществом коммунизма. Иногда круг наследников по закону был чрезвычайно малым, а иногда, напротив, был безграничным. Недаром говорится, что история развития человечества идет по спирали, и все новое — это хорошо забытое старое.

Еще в XIX в. профессор Владимирский-Буданов утверждал, что "... историческим основанием права наследства служат союзы лиц, устраиваемые самой природой, — семьи и роды <...> Смерть главы семьи или другого члена ее лишь

[1] *Покровский И. А.* Основные проблемы гражданского права. С. 298.

переставляет порядок участвующих <...> в первый период (у нас период Русской Правды) первобытные основания наследственного права имеют следующие признаки: наследуют только члены семьи; воля завещателя подчинена этому порядку; наследодатель не может завещать имущества сторонним лицам; если нет членов семьи, то наследство переходит к представителю общественной власти <...> во второй период, с постепенным освобождением личности появляется возможность оставлять наследство сторонним лицам, если у наследодателя нет "своих", т. е. нисходящих и боковых родственников, хотя права наследников по завещанию резко отличаются от прав наследников по закону. Круг лиц, призываемых к наследованию по закону, расширяется, простираясь на ближайшее и дальнее родство; ибо вообще сфера влияния гражданских прав лица раздвигается с течением истории, несмотря на новые стеснительные условия, введенные Московским государством. Таково право наследства в Пскове, Новгороде и Московском государстве. Третий период истории права наследства, т. е. время империи, открывает большие права для наследодателя в отношении ко всем имуществам, кроме родовых; круг призываемых к наследству по закону простирается уже до бесконечности..."[1].

Так же, как и во все предыдущие периоды развития наследственного права, сегодня идет процесс постоянного поиска таких правовых институтов, которые в наибольшей степени смогли бы удовлетворить запросы и интересы сложившегося общественного мнения и отвечали бы современной экономической и политической ситуации. Поэтому законодатель, не дожидаясь введения в действие третьей части Гражданского кодекса, счел необходимым произвести хотя бы "косметический ремонт обветшавшего фасада" наследования по закону.

Так, по ГК РСФСР (1964 г.) к наследникам по закону относились:

[1] *Владимирский-Буданов М. Ф.* Указ. соч. С. 460—461.

• в первую очередь — дети (в том числе усыновленные), супруг и родители (усыновители) умершего, а также ребенок умершего, родившийся после его смерти;

• во вторую очередь — братья и сестры умершего, его дед и бабка как со стороны отца, так и со стороны матери.

К числу наследников по закону также причислялись нетрудоспособные лица, состоявшие на иждивении умершего не менее одного года до его смерти. При наличии других наследников они наследовали наравне с наследниками той очереди, которая призывалась к наследованию. Что касается внуков и правнуков наследодателя, то они могли наследовать по закону, только если ко времени открытия наследства нет в живых того из их родителей, который был бы наследником. При этом они делили поровну между собой ту долю, которая причиталась бы при наследовании по закону их умершему родителю. Усыновленные и их потомство не были наследниками после смерти родителей усыновленного, других его кровных родственников по восходящей линии, а также его кровных братьев и сестер. Родители усыновленного и другие его кровные родственники по восходящей линии, а также кровные братья и сестры, в свою очередь, не имели права наследовать после смерти усыновленного и его потомства.

Таким образом, круг наследников по закону фактически был сведен до двух очередей. Поэтому если наследодатель своевременно не позаботился о завещании и у него не было родственников указанной степени родства на момент смерти, то его имущество переходило к государству как выморочное. Естественно, такое положение вещей после демократических преобразований в стране, произошедших в 90-х гг. прошлого века, уже не отвечало возросшим потребностям граждан и не соответствовало тому духу приоритета частного права над публичным, личного над общественным, индивидуально-частного над государственным, которое было провозглашено Конституцией РФ. Поэтому уже тогда делаются попытки переосмыслить легальное содержание нормы права, определяющей круг наследников по закону.

Однако Конституционный Суд РФ, пресекая такие преждевременные попытки, указал: "Толкование содержащегося в ст. 532 ГК РСФСР понятия "братья и сестры умершего" как включающего в состав второй очереди наследников помимо родных братьев и сестер наследодателя двоюродных братьев и сестер, не соответствует правовому содержанию оспариваемой нормы. Исходя из принципа защиты интересов близких родственников умершего, в ней установлена очередность наследования по закону, которая основана на степени родства с наследодателем, т. е. зависит от числа рождений, отделяющих родственников от рождения самого наследодателя; при этом наследники одной очереди наследуют в равных долях. Расширительное толкование понятия "братья и сестры умершего" означает отнесение к наследникам одной (в данном случае — второй) очереди родственников разных степеней родства, что может приводить к возникновению ситуаций, при которых родные братья и сестры умершего наследовали бы его имущество в равных долях, например, с троюродными братьями и сестрами. Такое толкование ни в коей мере не отвечает целям законодателя, поскольку не только отрицает принцип защиты интересов близких родственников умершего, но и лишает всякого смысла определение законом очередности наследования в зависимости от степени родства <...> Действительно, в ст. 532 ГК РСФСР установлен значительно более узкий круг наследников по закону, чем в законодательстве большинства развитых стран мира. Такое регулирование не в полной мере отвечает изменениям в отношениях собственности, произошедшим в связи с коренной перестройкой экономической системы в Российской Федерации. Государство, объявившее своей целью создание рыночной экономики, основанной на приоритете частного предпринимательства и частной собственности, должно обеспечивать в числе прочего и такую регламентацию права наследования, которая способствовала бы укреплению и наибольшему развитию частной собственности, исключала ее необоснованный переход к государству. Однако решение вопроса о расшире-

нии круга наследников по закону невозможно без дополнения и изменения действующих норм ГК РСФСР, что является прерогативой законодателя и не входит в компетенцию Конституционного Суда Российской Федерации ...”[1].

Предвосхитив, таким образом, еще в 2000 г. нововведения в действующий ГК РСФСР, Конституционный Суд РФ еще и задал ориентиры развития наследственного права в части расширения круга наследников по закону, а также дал определение термину "степень родства". В дальнейшем это понятие почти дословно воспроизведено в ГК РФ: "Степень родства определяется числом рождений, отделяющих родственников одного от другого. Рождение самого наследодателя в это число не входит" (ч. 2 п. 1 ст. 1145 ГК РФ).

Однако пока до введения в действие ГК РФ было еще далеко, и в мае 2001 г. принимается федеральный закон, которым, кроме существующих очередей наследников по закону, устанавливаются следующие очереди:

• третья очередь — братья и сестры родителей умершего (дяди и тети наследодателя);

• четвертая очередь — прадеды и прабабки умершего как со стороны деда, так и со стороны бабки.

Расширяется также и круг наследников по праву представления. С мая 2001 г. по март 2002 г. по праву представления наследуют внуки и правнуки наследодателя, дети братьев и сестер наследодателя (племянники и племянницы наследодателя), дети братьев и сестер родителей наследодателя (двоюродные братья и сестры наследодателя)[2].

Пророческими к началу XXI в. оказались слова одного из известных теоретиков цивилистики начала прошлого века в

[1] Определение Конституционного Суда РФ от 2 ноября 2000 г. "Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданки Горшковой А. В. на нарушение ее конституционных прав положениями статьи 532 ГК РСФСР" // Вестник Конституционного Суда РФ. 2001. № 2.

[2] Федеральный закон "О внесении изменений и дополнений в статью 532 Гражданского кодекса РСФСР".

части процессов, происходящих с наследственным правом России, сказанные им в отношении наследования XIX в: "... Почва под прежним зданием наследственного права, очевидно, выветрилась, и оно должно быть перестроено на новом, соответствующем нынешнему реальному строю общества фундаменте..."[1].

Итак, оценив происходящие в обществе перемены, тенденции развития правоприменительной практики и доктринальную мысль, учтя призывы простых граждан, законодатель решил последовать почти дословно классическому примеру древнейшего римского права, "...согласно которому, если у покойного не осталось членов собственной семьи (так называемых "своих наследников", *"sui heredes"),* то к наследованию призывались сначала родственники (агнатические), индивидуальное родство которых с покойным можно было доказать, а при их отсутствии — даже *gentiles,* т. е. просто члены того же рода, хотя бы уже никаких признаков родства между ними и наследодателем найти было нельзя..."[2], и установил восемь очередей наследников по закону.

Представляется, однако, что узаконенное положение вещей при определении круга наследников по закону является преждевременным и не в полной мере опирается на правовую культуру общества, а также не поддерживается экономическими и моральными стимулами. В большинстве семей современного общества России чрезвычайно тонка нить, связующая членов одной фамилии. Хрупкость материального благополучия граждан России не позволяет поддерживать устойчивость родственных отношений. Поездки в гости, переписка, связь по телефону и другие виды сообщений превратились в дорогостоящее удовольствие для большинства россиян. Мало того, из-за стремительного ритма жизни просто не хватает времени для элементарного общения. В действительности, мало кто из нас сможет сейчас не то чтобы назвать, но даже и сказать, есть ли у него родственники

[1] *Покровский И. А.* Основные проблемы гражданского права. С. 304.
[2] Там же. С. 302.

(и кто они?) четвертой и пятой степени родства. Тем более очень сложно будет найти таковых посторонним людям.

Очевидным пробелом законодательства является отсутствие лиц, на которых возлагалась бы обязанность устанавливать наличие или отсутствие круга наследников по закону, а также их розыск. Безусловно, что в наш век рыночной экономики любой труд должен быть оплачен. ГК РФ не смог решить и эту проблему... К сожалению, многие из нас могут и не знать, что стали наследниками по закону, скажем пятой очереди, только из-за отсутствия информации об открытии наследства. Между тем решение этого вопроса можно было бы возложить на нотариат, который в последнее время благодаря непонятным (или наоборот, кому-то понятным?) лоббистским изменениям в законодательстве практически вытеснен из правового поля России. Нет ничего предосудительного в том, чтобы установить определенные процентные отчисления из стоимости наследственного имущества в пользу нотариуса, который обязан будет произвести розыск наследников той очереди, которая призывается к наследованию. В настоящее время, законодатель, сказав "А", не говорит "Б", в результате чего фактически узаконен переход имущества в качестве выморочного в том случае, когда не объявились наследники до четвертой очереди. Потому что, как правило, родственники только этих степеней родства в силу вышеуказанных причин реально поддерживают связь с наследодателем и могут знать об открытии наследства. Естественно, противники такой точки зрения могут возразить, утверждая, что процент таких случаев, когда наследодатель не составил завещания и у него нет наследников по закону хотя бы до четвертой очереди очень мал по сравнению с общей массой наследодателей. Да, действительно это так. Однако, когда такое происходит, никому из нас не хотелось бы попасть в этот "малый" процент неизвещенных наследников. Представляется, что в сегодняшнем состоянии действующая норма о наследниках очередей, следующих за третьей, носит скорее декларативный, нежели действенный характер. Без внесения соответствующих изменений в действующее

законодательство трудно будет ожидать работы этой нормы в повседневной практике.

§ 3.2. Очереди наследников по закону

Как известно, наследование по закону имеет место, когда и поскольку оно не изменено завещанием и в иных случаях по закону. Таким образом, приоритет в наследственном праве отдан наследникам по завещанию, а не по закону.

Прежде чем перейти к определению круга наследников по закону по ныне действующему законодательству, следует учесть, что применительно к наследству, открывшемуся до введения в действие части третьей ГК РФ, круг наследников по закону определяется в соответствии с правилами действующего Кодекса, если срок принятия наследства не истек на день введения в действие части третьей ГК РФ, либо если указанный срок истек, но на день введения в действие части третьей ГК РФ наследство не было принято никем из наследников, указанных в ст. 532 и 548 ГК РСФСР, свидетельство о праве на наследство не было выдано Российской Федерации, субъекту или муниципальному образованию или наследственное имущество не перешло в их собственность по иным установленным законом основаниям. В этих случаях лица, которые не могли быть наследниками по закону в соответствии с правилами ГК РСФСР, но являются таковыми по правилам части третьей ГК РФ (ст. 1142—1148), могли принять наследство в течение шести месяцев со дня введения в действие части третьей ГК РФ. При отсутствии наследников, указанных в ГК РФ, либо при отпадении этих наследников по различным причинам, должны применяться правила о наследовании выморочного имуще-

[1] Федеральный закон "О введении в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации".

Наследники всех очередей по закону образуют круг наследников, который делится на восемь очередей наследников. Именно принадлежность к определенной очереди определяет предпочтительный статус наследника по отношению к другим. Порядок призвания к наследованию также определяется номером очереди наследника. При этом наследники каждой последующей очереди наследуют, если нет наследников предшествующих очередей. Их может не быть в случае их физического отсутствия, либо когда они не принимают наследство по собственной воле, либо просто отказываются от наследства, либо они лишены права наследовать *(exheres* — лицо, лишенное наследства), либо отстранены от наследования, либо не имеют права наследовать по каким-либо другим причинам. Наследники одной очереди наследуют в равных долях, за исключением наследников, наследующих по праву представления.

Издавна все наследники по закону подразделяются на *sui heredes* (своих наследников), или *heredes recti* (прямых наследников), и на *heredes remotiores* (отдаленных наследников), или, по-другому, "боковых" наследников.

"Свои", или "прямые", наследники, т. е. члены одной семьи, близкие родственники, проживавшие, как правило, вместе и имевшие одно хозяйство, подразделяются, в свою очередь, на *heredes natus* или *heredes proximi* (наследников по нисходящей линии, по рождению) и на наследников по восходящей линии, получавших "скорбное наследство" *(hereditas luctuosa),* например, когда родители, пережившие своих детей, получают их имущество в порядке наследования.

Кроме вышеуказанных наследников, к наследникам по закону относятся *heredes necessarii* (наследники по необходимости), т. е. обязательные наследники, усыновленные (усыновители), пасынки, падчерицы, отчим, мачеха, а также государство, которое наследует выморочное имущество.

Итак, в первую очередь к наследованию по закону призываются дети, супруг и родители наследодателя. Не вызы-

вает сомнений, что последовательность указания наследников в самой очереди не случайна.

Дети являются наследниками по нисходящей линии. "Можно ли, прежде всего, отказаться от наследования нисходящих? Очевидно, нет: это значило бы, прежде всего, отнять у родителей уверенность в том, что результаты их трудов пойдут тем, интересы которых составляли главную заботу их жизни, и вследствие этого вызвать то же ослабление народной энергии <...> Конечно, при сохранении завещательного права дети могут быть обеспечены завещанием родителей, но, во-первых, завещание не всегда может быть совершено, а, во-вторых, все это уничтожение законного наследования нисходящих практически превратилось бы тогда в установление всеобщей обязательности завещания <...> С другой стороны, лишение детей законного наследования выбрасывало бы их тотчас после смерти родителей на улицу часто в совершенно беспомощном состоянии. Вследствие этого вопрос о наследовании нисходящих также серьезно не ставится..."[1].

Таким образом, право детей наследовать по закону сомнению не подлежит и вряд ли будет оспариваться когда-нибудь. Естественно, дети были, есть и будут самыми первыми наследниками умершего. Очень часто понятия наследник и сын (наследница и дочь) используются как слова — синонимы. Также близки по смыслу выражения потомки и наследники. Кто может быть потомками, как не дети? Все эти очевидные вещи и легли в основу указания в ГК РФ в числе первых наследников в первой очереди — детей наследодателя. Исчерпывающее определение понятия "детей", определение происхождения ребенка, установление материнства и отцовства дано в гл. 10 СК РФ. Отметим лишь, что в любом случае для установления факта родственных отношений с наследодателем как с родителем наследнику необходимо будет представить документальное тому доказательство — либо

[1] Покровский *И. А.* Основные проблемы гражданского права С. 305.

свидетельство о рождении, либо соответствующее решение суда, которым установлен юридически значимый факт родственных отношений *(cognatio)* с умершим, если на наследство претендует *vulgo concepti* (незаконнорожденный, рожденный не в браке).

Второе место в первой очереди отведено супругу наследодателя. Следует отметить, что далеко не всегда в России супруг занимал такое привилегированное место при разделе наследства и входил в круг наследников первой очереди.

Что говорит нам Русская Правда? "...Круг лиц, призываемых к наследству по закону, есть семья в самом тесном смысле, т. е. как союз супружеский и союз родителей и детей. Наследуют только дети умершего, а равно в разделе имущества, т. е. в наследстве в неточном смысле, участвует его вдова и церковь. Никто из других лиц (например, боковых родственников) к наследству не призывается <...> дает ли Русская Правда жене право наследовать после мужа? В статье 106-й, в частности, говорится: "а наследство ей (жене) мужнино не надобе", т. е. она не может иметь притязаний на наследство после мужа <...> нет никакого сомнения, что муж после смерти жены не лишается права владения и пользования ее имуществом, что оно не отбирается у него <...> Но это пользование отнюдь не есть наследство: муж лишь продолжает пользование <...> Итак, по древнейшему русскому праву, супруги не наследуют друг другу (что и согласно с естественной преемственностью наследства в преемственном порядке поколений), но тот и другой супруг пользуются пожизненно или всем имуществом семьи, или (жена) частью этого имущества"[1]. Таким образом, очевидно, что супруги не наследовали друг после друга по положениям Русской Правды.

Впоследствии такое положение вещей постепенно выправлялось в сторону приобретения супругами статуса наслед-

Владимирский-Буданов М. Ф. Указ. соч. С. 464—471.

ников, а не пользователей. Наконец, Петр Первый и его супруга указом о единонаследии 23 марта 1714 г., указом 1716 г. и указом 1725 г. (после смерти Петра Первого) разрешили большинство спорных вопросов на основе начал, выработанных западноевропейским правом. В результате этих реформ супруги прочно заняли место среди других наследников по закону первой очереди и уже почти никогда не "выпадали" из этого круга.

Статус супруга приобретается в соответствии с положениями Семейного Кодекса РФ. В российском праве признается тот брак, который заключен только в органах записи актов гражданского состояния. Именно со дня государственной регистрации заключения брака в органах записи актов гражданского состояния возникают права и обязанности граждан как супругов. Именно такой брак именуется гражданским, т. е. оформленным юридически по правилам гражданского (социального) общества, а не по церковным правилам. Следует также отличать понятие гражданского брака от фактических брачных отношений, в просторечии именуемых "сожительством", ибо *consensus, non concubitus, facit matrimonium* (брак образуется согласием намерений, а не сожительством). Документом, подтверждающим существование согласия намерений вступающих в брак и сам факт регистрации брака, является свидетельство о браке, выдаваемое отделом ЗАГС. Оно имеет доказательственное значение и подтверждает наличие у лица определенных субъективных прав, например, на получение алиментов, пенсии, жилищных и наследственных прав.

Заключение браков между гражданами РФ, проживающими за пределами территории РФ, в дипломатических представительствах и консульских учреждениях регулируется ст. 157 СК РФ.

Законом допускается также возможность признания браков, заключаемых гражданами РФ за пределами РФ с соблюдением порядка регистрации брака, существующего в стране их пребывания, при условии соблюдения ими требований ст. 14 СК РФ.

С учетом сказанного, а также принимая во внимание то обстоятельство, что СК РФ допущена возможность применения иностранного права при регулировании семейных отношений, осложненных иностранным элементом, информация о зарубежном законодательстве приобретает практический интерес.

В ряде развитых стран Запада, так же как и у нас, официально признается только брак, зарегистрированный в государственных органах. К их числу принадлежат, например, Франция, Германия, Бельгия и Голландия. В других странах наравне с гражданской формой брака правовые последствия порождает и брак, заключенный в церковной форме. Такой порядок существует в большинстве стран "общего права". Значительным своеобразием обладает порядок регистрации брака в странах с сильным влиянием католицизма. Например, в Италии заключение брака формально допускается как в гражданской, так и в церковной формах (в последнем случае при условии обязательного последующего уведомления государственных органов о состоявшейся церковной церемонии бракосочетания). Однако с учетом той роли, которую играет в этих странах католическая церковь, церковная форма брака по существу является обязательной для лиц католического вероисповедания, которые составляют абсолютное большинство населения[1].

Статус государственной регистрации придает браку законность, так как с юридической точки зрения ни церемония бракосочетания в церкви, ни брак, заключенный по местным или национальным обрядам, не являются браком и не порождают никаких правовых последствий. Каждый гражданин России имеет право венчаться в церкви или оформить брак в другом религиозном храме как до, так и в любое время после регистрации брака. При этом только после офици-

[1] Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Под. ред. *И. М. Кузнецовой*. М.: БЕК, 1996.

альной регистрации в органах ЗАГС юридически брак считается существующим.

Справедливо отмечено, что "...введение гражданской формы брака, заключаемого посредством его регистрации в государственных органах, и соответственно отмена церковной формы были произведены в России еще Декретом ВЦИК и СНК РСФСР 18 декабря 1917 г. "О гражданском браке, о детях и о введении книг актов гражданского состояния"[1]. Исключение делалось только для религиозных браков, заключенных до образования или восстановления государственных органов записи актов гражданского состояния"[2].

Законодательством установлено, что акты гражданского состояния, совершенные по религиозным обрядам до образования или восстановления органов ЗАГС, приравниваются к актам гражданского состояния, совершенным в этих органах в соответствии с действовавшим на момент их совершения законодательством, и не требуют последующей государственной регистрации (см. п. 3 ст. 3 Федерального закона "Об актах гражданского состояния").

Действительность таких религиозных браков наряду с зарегистрированными на территории России подтверждалась также положениями постановления ВЦИК от 19 ноября 1926 г. "О введении в действие Кодекса законов о браке, семье и опеке" и непосредственно положениями КЗоБСО РСФСР[3]. В ст. 1 КЗоБСО РСФСР, в частности, говорилось, что "...регистрация брака в органах записи актов гражданского состояния является бесспорным доказательством наличия брака. Документы, удостоверяющие факт совершения брака по религиозным обрядам, никакого юридического значения не имеют". Но далее в "примечании" указывалось: "...Браки, заключенные по религиозным обрядам до 20 декабря 1917 г.,

[1] СУ РСФСР. 1917. № 11. Ст. 160.

[2] Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Под. ред. *И. М. Кузнецовой.*

[3] СУ РСФСР. 1926. № 82. Ст. 612.

а в местностях, которые были заняты неприятелем, — до образования органов записи актов гражданского состояния, приравниваются к зарегистрированным бракам".

Таким образом, религиозные браки, приравниваемые к гражданским, до сих пор считаются действительными, если не выходят за крайние сроки возможного их заключения. Эти сроки зависят от реального начала действия (образования) органов ЗАГС на территории СССР и различаются не только по областям (губерниям), но даже и по уездам (районам) в этих губерниях (областях). Фактическое окончание этих сроков установлено Циркуляром НКВД СССР № 326 от 28 августа 1926 г. (например, в Архангельском уезде Архангельской губернии считаются действительными религиозные браки, заключенные до 21 августа 1920 г., во всех остальных уездах губернии сроки заканчиваются ранее; самый максимальный срок по всей территории СССР установлен в Рыбновском уезде Сахалинской губернии — до 1 ноября 1925 г.).

Мало того, КЗоБСО РСФСР устанавливалось, что лица, фактически состоящие в брачных отношениях, не зарегистрированных установленным порядком, вправе во всякое время оформить свои отношения путем регистрации, с указанием срока фактической совместной жизни. Однако Указом Президиума Верховного Совета СССР от 8 июля 1944 г. "Об увеличении государственной помощи беременным женщинам, многодетным и одиноким матерям, усилении охраны материнства и детства, об установлении высшей степени отличия — звания "Мать — героиня" и учреждении ордена "Материнская Слава" и медали "Медаль материнства"[1] это положение в части "всякого времени" было отменено. И если такой фактический брак не был зарегистрирован вообще, то он сохранял правовую силу только до 8 июля 1944 г.

Кроме периода Гражданской войны, когда узаконены были церковные браки, в истории СССР был еще один период времени, когда органы ЗАГС фактически прекратили свое су-

Свод законов СССР. 1990. Т. 3. С. 138; ВВС СССР. 1944. № 37.

ществование и деятельность на отдельных территориях государства. Этот период связан с оккупацией немецкими войсками отдельных территорий СССР во время Великой Отечественной войны. Именно поэтому положение о признании правовой силы только за браком, государственная регистрация заключения которого осуществлена в органах ЗАГС, не применяется к бракам граждан Российской Федерации, совершенным по религиозным обрядам на оккупированных территориях, входивших в состав СССР в период Великой Отечественной войны, до восстановления на этих территориях органов ЗАГС (см. ст. 2, 10, 169 СК РФ). Это означает, что такие браки не нуждаются в последующей регистрации в органах ЗАГС.

"Для тех случаев, когда фактические брачные отношения не могли быть зарегистрированы вследствие смерти или пропажи без вести одного из фактических супругов в период Великой Отечественной войны, другому фактическому супругу было предоставлено право обратиться в суд с заявлением о признании его (ее) супругом умершего или пропавшего без вести на основании ранее действовавшего законодательства (Указ Президиума Верховного Совета СССР от 10 ноября 1944 года "О порядке признания фактических брачных отношений в случае смерти или пропажи без вести на фронте одного из супругов"[1]. Поскольку этот Указ не предусмотрел сроков для обращения в суд с целью установления нахождения в фактическом браке, заявление об установлении факта состояния в фактических брачных отношениях с умершим или пропавшим без вести лицом в указанный период могут быть поданы и в настоящее время[2].

Установление факта состояния в фактических брачных отношениях в порядке, предусмотренном Указом от 10 ноября 1944 г., нельзя смешивать с установлением факта регистрации

[1] ВВС СССР. 1944. № 60.

[2] Советское Семейное право / Под ред. *В. А. Рясенцева.* М., 1982. С. 67—68)"; "Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации" / Под. ред. *И. М. Кузнецовой.*

брака на основании п. 3 ст. 247 ГПК РСФСР (п. 3 ст. 264 ГК РФ). Установление факта регистрации брака допускается в том случае, если свидетельство о браке было утрачено и отдел ЗАГС отказывает в выдаче повторного свидетельства, поскольку никаких записей о регистрации брака в нем не сохранилось.

Таким образом, супругами будут считаться не только лица, которые совершили религиозный брак, приравниваемый к гражданскому браку, но и лица, фактические брачные отношения которых установлены судом. Такие фактические брачные отношения устанавливаются по правилам п. 4 ст. 247 ГПК РСФСР, согласно которому установление факта состояния в фактических брачных отношениях может иметь место, если эти отношения возникли *до* издания Указа Президиума Верховного Совета СССР от 8 июля 1944 г. и существовали до смерти (или пропажи без вести на фронте) одного из лиц, состоявших в таких отношениях. По положениям этого Указа только зарегистрированный в органах ЗАГС брак порождает права и обязанности супругов. Лица, которые вступили в фактические брачные отношения до издания Указа, при взаимном согласии могли оформить свои отношения путем регистрации брака с указанием срока совместной фактической жизни. В случае смерти или пропажи без вести на фронте одного из супругов факт состояния в фактических брачных отношениях, возникших до 8 июля 1944 г., может быть установлен в судебном порядке в рамках особого производства. Одновременно с установлением указанного факта по просьбе заявителя может быть установлен и факт нахождения заявителя на иждивении умершего либо пропавшего без вести. Суд не вправе рассматривать заявление об установлении факта нахождения в фактических брачных отношениях, возникших после 8 июля 1944 г. (см. п. 6 постановление Пленума Верховного Суда СССР от 21 июня 1985 г. № 9 "О судебной практике по делам об установлении фактов, имеющих юридическое значение")[1].

[1] Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (РФ) по гражданским делам. М.: Спарк, 2000.

Трудно согласиться с мнением о том, что "В настоящее время судебная практика по данному виду дел отсутствует..."[1], ибо в Определении судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ № 68ВпО2-1 указано, что "... суд первой инстанции <...> вопреки действующему законодательству рассмотрел заявление и установил факт нахождения в фактических брачных отношениях, возникших после 8 июля 1944 г."[2]. Очевидно, что до сих пор возникают попытки установить в обход действующего законодательства брачные отношения с целью извлечения из этого факта определенных выгод.

Между тем в ГПК РФ (в действии с 1 февраля 2003 г. — Федеральный закон от 14 ноября 2002 г. № 137-ФЗ) в перечень юридических фактов, которые могут быть установлены судом, не включен факт состояния в фактических брачных отношениях. Представляется, однако, что это не исключает возможности его установления в случае возникновения необходимости, если обстоятельства возникновения таких фактических отношений будут удовлетворять вышеперечисленным требованиям. Статьей 264 ГПК РФ к делам об установлении фактов, имеющих юридическое значение, отнесены факты, от которых зависит возникновение, изменение, прекращение личных или имущественных прав граждан, организаций. Это, в частности, факты: 1) родственных отношений; 2) нахождения на иждивении; 3) регистрации рождения, усыновления (удочерения), брака, расторжения брака, смерти; 4) признания отцовства; 5) принадлежности правоустанавливающих документов (за исключением воинских документов, паспорта и выдаваемых органами записи актов гражданского состояния свидетельств) лицу, имя, отчество

[1] Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу РСФСР (изд. второе, испр. и доп.) / Под ред. *М. К. Треушникова.* М.: Спарк: Юр. бюро "Городец", 1997.

[2] Обзор судебной практики Верховного Суда РФ за 1 квартал 2002 г. // ВВС РФ. 2002. № 11. М.: Юрид. лит. С. 17 (п. 2 Обзора).

или фамилия которого, указанные в документе, не совпадают с именем, отчеством или фамилией этого лица, указанными в паспорте или свидетельстве о рождении; б) владения и пользования недвижимым имуществом; 7) несчастного случая; 8) смерти в определенное время и при определенных обстоятельствах в случае отказа органов записи актов гражданского состояния в регистрации смерти; 9) принятия наследства и места открытия наследства.

При этом суд устанавливает факты, имеющие юридическое значение, только при невозможности получения заявителем в ином порядке надлежащих документов, удостоверяющих эти факты, или при невозможности восстановления утраченных документов.

Решение суда по заявлению об установлении факта, имеющего юридическое значение, является документом, подтверждающим факт, имеющий юридическое значение, а в отношении факта, подлежащего регистрации, служит основанием для такой регистрации, но не заменяет собой документы, выдаваемые органами, осуществляющими регистрацию.

Нельзя не отметить, что при внимательном изучении текста ГПК РФ создается полное впечатление, что этот нормативный акт создавался и принимался в крайней спешке и обстоятельствах, близких к чрезвычайным... Так, например, трудно понять, чем руководствовался законодатель, относя к фактам, имеющим юридическое значение "место открытия наследства". Также сложно представить, как будет звучать резолютивная часть решения суда, установившего "факт места открытия наследства". Есть много других замечаний к тексту ГПК РФ, однако это тема отдельного большого разговора.

Что касается третьей категории наследников первой очереди — родителей, то их статус является оборотной стороной медали при определении статуса ребенка. Очевидно, что установление материнства или отцовства наследников (родителей) по отношению к умершему наследодателю (ребенку)

будет происходить аналогичным образом, как если бы умер кто-либо из родителей, а наследовал бы ему ребенок. Насколько оправданно включение в первую очередь родителей наследодателя? "...Этот вопрос несколько сложнее ввиду того, что родители обыкновенно меньше зависят от детей, чем дети от родителей. Однако и этот вопрос должен быть решен в положительном смысле: родители в свое время заботились о детях, обязаны были давать им содержание и сплошь и рядом имеют в них на старости единственную поддержку. Ввиду этого во всех западноевропейских законодательствах наследственное право восходящих признается бесспорным; мы видели даже, что они относятся к числу наследников необходимых. Тем более заслуживает осуждения наше действующее русское право, которое хотя и говорит в ч. 1 т. X о "наследовании в линии восходящей", но по существу такое наследование отрицает. Согласно нашему закону, родители получают после детей только в двух случаях: а) если в составе наследства после детей оказывается имущество, дошедшее к ним от самих родителей, то это имущество возвращается им "яко дар" (ст. 1142), и б) родителям дается пожизненное пользование в благоприобретенном имуществе детей (ст. 1141). Таким образом, наше законодательство принципиально предпочитает родителям боковых родственников, даже самых отдаленных, что, конечно, является совершенно ненормальным..."[1]. Как видно, действовавшее в начале прошлого века законодательство не отличалось лояльностью в отношении наследников-родителей, за что и подвергалось справедливой критике. Существующее наследственное право не повторяет ошибок прошлого и соответствует как международным стандартам в области наследования, так и потребностям современного общества.

К наследникам второй очереди относятся полнородные и неполнородные братья и сестры наследодателя, его дедушка и бабушка как со стороны отца, так и со стороны

[1] *Покровский И. А.* Основные проблемы гражданского права. С. 306.

матери. Что касается полнородности и неполнородности братьев и сестер, то для уяснения смысла этих понятий необходимо ответить на вопрос о том, имеют ли братья и сестры общих отца или мать (ст. 14 СК РФ). В том случае, если и отец, мать общие, то перед нами полнородные братья и сестры. Если же общим является только один из родителей, то речь идет о неполном родстве. Неполнородных братьев и сестер не следует путать со сводными братьями и сестрами, т. е. с теми, кто вообще не имеет ни одного общего родителя. Сводные братья и сестры появляются в случае, когда, например, заключают брак люди, имеющие детей от первого брака.

Новеллами действующего законодательства по сравнению с ГК РСФСР (1964 г.) является уточнение наименований родственных категорий с "деда и бабки" на более благозвучные для русского языка "дедушка и бабушка", а также уточненное понимание категорий братьев и сестер — включение терминов "полнородные и неполнородные" из СК РФ.

Наследниками третьей очереди признаются полнородные и неполнородные братья и сестры родителей наследодателя (дяди и тети наследодателя), т. е. родственники второй степени родства. Новеллой по сравнению со ст. 532 ГК РСФСР (в редакции Федерального закона № 51-ФЗ от 14 мая 2001 г.) снова является применение понятий "полнородные и неполнородные", но уже в отношении родителей умершего.

При отсутствии наследников первых трех очередей право наследовать по закону получают родственники следующих степеней родства, не относящиеся к наследникам предшествующих очередей.

В ст. 532 ГК РСФСР (в ред. от 14 мая 2002 г.) было установлено право наследования ***наследников четвертой очереди*** и к ним были отнесены "прадеды и прабабки умершего как со стороны деда, так и со стороны бабки". В современном изложении (ст. 1145 ГК РФ) к наследникам четвертой очереди (родственникам третьей степени родства) отнесены прадедушки и прабабушки наследодателя. Законодатель, выбрав

более мягкое обозначение родственников, почему-то отступил от принципа определения направления "ветвей родословного древа". Речь идет об оговорке "как со стороны деда, так и со стороны бабки". Между тем отсутствие такой конкретизации может повлечь возникновение ненужных споров при определении круга наследников этой очереди. Ибо их количество может достигать при максимальном расширительном толковании данной нормы (т. е. с учетом материнской и отцовской линий наследодателя) восьми человек!

Абсолютной новеллой наследственного права современной России является призвание к наследованию наследников последующих очередей, к которым относятся:

наследники пятой очереди (четвертая степень родства) — дети родных племянников и племянниц наследодателя (двоюродные внуки и внучки) и родные братья и сестры его дедушек и бабушек (двоюродные дедушки и бабушки). Количество этих наследников может быть сколь угодно большим и зависит только от желания и возможностей женщин и мужчин этого рода иметь детей;

наследники шестой очереди (пятая степень 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). Количество наследников также не поддается точному определению.

В связи с неограниченностью количества наследников пятой и шестой очереди возникает вопрос о целесообразности и действенности в реальной жизни указанных положений законодательства. Таких наследников в начале прошлого столетия именовали "боковыми" наследниками и уже тогда возникали споры об ограничении круга таких "боковых" наследников. "...надлежащее регулирование этого наследования встречает серьезные затруднения. С одной стороны, несомненно, что безграничное наследственное право этих боко-

вых родственников потеряло под собой всякую принципиальную почву. Род как некоторый союз, несший когда-то на себе существенные и совершенно реальные обязанности по отношению к своим членам, ныне утратил это значение, уступив свое место государству. Родственники более далеких степеней часто в жизни не состоят между собой ни в каких отношениях, даже не знают друг друга, вследствие чего получение наследства является для них приятным сюрпризом ("радостные наследники", *"lachende Erben")*. Однако, с другой стороны, можно ли на основании этих соображений дойти до полного уничтожения всякого наследования боковых? <...> Такое решение также едва ли было бы справедливым: как ни дифференцирована нынешняя семья, все же в настоящее время между ближайшими родственниками существует, по общему правилу, несомненная жизненная связь; все же они часто являются поддержкой друг для друга <...> Таким образом, нужно найти середину: наследование боковых должно быть ограничено в пользу государства, но не уничтожено вовсе..."[1]. Из приведенной цитаты становится ясно, что если ранее цивилистами и законодателем разрешалась проблема минимального сохранения "боковых" наследников, то сейчас этой проблемы не стоит вовсе, а, наоборот, встает вопрос об ограничении круга "радостных" наследников;

наследники седьмой очереди — пасынки, падчерицы, отчим и мачеха наследодателя, которые также включены в круг наследников по закону и призываются к наследованию, если нет наследников предшествующих шести очередей. В отношении этих наследников можно сказать, что они совершенно не связаны ни кровным, ни юридическим родством с наследодателем. В жизни, однако, бывает, что именно эти люди оказались наиболее близкими к наследодателю и проявляли наибольшее внимание и заботу, а также участие в его жизни до его последних дней. Поэтому если в силу ка-

[1] *Покровский И. А.* Основные проблемы гражданского права. С. 306.

ких-либо обстоятельств наследодатель не успел (забыл, не знал, не имел возможности) составить завещание в пользу таких близких, то при отсутствии родственников (наследников первых шести очередей) у них появляется возможность приобрести имущество, оставшееся после смерти наследодателя (а иногда бывает, что при жизни наследодатель и наследники этой очереди использовали такое имущество совместно и вообще вели совместное хозяйство) как наследникам по закону. Очевидно, что факт нахождения в отношениях падчерицы, пасынка, отчима или мачехи с наследодателем будет подлежать установлению только в судебном порядке. К сожалению, как у нас это часто бывает, процессуальное право не отражает особенности возникающих материальных правоотношений. Создается ощущение, что при принятии ГПК РФ законодателем совершенно не был принят в расчет основной закон, регулирующий материальные правоотношения в сопредельной отрасли права — Гражданский кодекс РФ. Ибо факт состояния в указанных отношениях просто обязан был найти отражение в ст. 264 ГПК РФ, где указано, что суд рассматривает дела об установлении родственных отношений, факта нахождения на иждивении, факта признания отцовства и пр. В силу того, что наследники седьмой очереди не являются родственниками умершего с точки зрения "буквы закона", то установление факта отнесения определенных лиц к наследникам седьмой очереди "выпало" из конкретного перечня дел по этой норме ГПК РФ. Представляется, что теперь судам остается рассматривать эту категорию дел только в контексте подп. 10 п. 2 ст. 264 ГПК РФ — "другие, имеющие юридическое значение факты".

Между тем количество семей с отношениями отчим, мачеха — пасынок, падчерица растет. Мало того, большой процент детей в таких семьях переходят в разряд усыновленных. Например, "...количество усыновлений детей отчимами или мачехами составляет почти половину всех усыновлений..."[1].

[1] Косова О. Усыновление пасынков и падчериц: процедурные вопросы // Российская юстиция. 2001. № 2.

Таким образом, очевидна спорность вопроса об отнесении указанных лиц к категории наследников, имеющих право безусловного отнесения к близким к умершему людям или к лицам, состоявшим с ним в семейных отношениях. Ибо основания причисления их к кругу наследников должны быть достаточно вескими.

В подтверждение позиции отнесения этих лиц к членам семьи могут служить отдельные положения СК РФ в их интерпретации известными учеными. "...В российском законодательстве нет единого определения состава семьи. Так, ст. 53 Жилищного кодекса РФ (ЖК РФ) относит к членам семьи нанимателя жилого помещения супруга, детей и родителей, а в исключительных случаях и других лиц, если они проживают совместно с нанимателем и ведут общее хозяйство. Иное определение семьи следует из ст. 2 СК РФ. В соответствии с этой и другими нормами СК РФ, к членам семьи могут быть отнесены: супруги; родственники первой и второй степени; усыновители и усыновленные; *фактические воспитатели и воспитанники; отчим и мачеха, пасынок и падчерица* (курсив мой — О. М.). Состав семьи в СК РФ шире, чем в ЖК РФ, и здесь отнесение к числу членов семьи не ставится в зависимость от совместного проживания и ведения общего хозяйства. Конструируя состав семьи <...> следует ориентироваться прежде всего на СК РФ, поскольку он является законодательным актом, регулирующим отношения между членами семьи. В силу этого именно содержащееся в СК РФ определение состава семьи должно применяться при установлении содержания этого понятия в нормативных актах, регулирующих иные отношения, если иное прямо не предусмотрено в этих нормативных актах (например, ст. 53 ЖК РФ) или не следует из их смысла"[1].

Между тем следует учесть, что ранее законодатель резко отрицательно относился к включению отчимов и мачех,

[1] *Эрделевский А.* Компенсация морального вреда третьим лицам. Переход и зачет права на компенсацию // Законность. 1998. № 2.

пасынков и падчериц в круг наследников. "...Усыновленные и их потомство приравниваются в правах наследования после смерти усыновителя и его кровных родственников к детям усыновителя и их потомству, равно как усыновители и их кровные родственники после смерти усыновленного и его потомства приравниваются в правах к кровным родственникам.

Пасынки и падчерицы не являются наследниками отчима и мачехи, равно как отчим и мачеха не являются наследниками пасынков и падчериц, за исключением случаев, когда они призываются к наследованию как нетрудоспособные, находившиеся на иждивении наследодателя не менее года до его смерти" (п. 3 постановления Пленума ВС СССР от 1 июля 1966 г. № 6 "О судебной практике по делам о наследовании")[1].

Видимо одной из причин, послуживших к изменению точки зрения на этот вопрос, послужил факт оттока за границу российских детей, усыновление которых по российским законам вызывало большие бюрократические проволочки. "...Хотя ст. 124 СК РФ закреплены условия наибольшего благоприятствования для российских усыновителей, чем для иностранных, что соответствует ст. 21 Конвенции ООН о правах ребенка, реально это не только не привело к положительной динамике усыновления детей российскими гражданами, напротив, статистические данные оказались прямо противоположными: международное усыновление из года в год растет (за 3 года — 72%), а внутреннее — снижается.

Уже сейчас в г. Санкт-Петербурге усыновление детей иностранцами составило 85% от общего количества усыновленных, в Республике Карелия — 70%, в Тульской области — 68%, в Тверской — 65%, в Брянской, Владимирской, Смоленской, Ярославской областях, в г. Москве — более 50%, в Ростовской области — 40%. В Московской области каждый

[1] Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (РФ) по гражданским делам. М.: Спарк, 2000.

третий, а в Читинской каждый четвертый ребенок выбывает за пределы государства ...”[1].

Именно поэтому законодатель для усиления гарантий материального благополучия усыновленных ввел в ГК РФ отдельное специальное правило (ст. 1147 ГК РФ) о том, что 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). Это правило корреспондирует положениям СК РФ, в которых говорится, что усыновленные дети и их потомство по отношению к усыновителям и их родственникам, а усыновители и их родственники по отношению к усыновленным детям и их потомству приравниваются в личных неимущественных и имущественных правах и обязанностях к родственникам по происхождению (см. ст. 137 СК РФ).

При этом не следует путать усыновленных и приемных детей. Приемная семья (см. ст. 151—155 СК РФ) является одной из форм устройства на воспитание детей, оставшихся без попечения родителей. Граждане (супруги или отдельные граждане), желающие взять на воспитание ребенка (детей), оставшегося без попечения родителей, именуются приемными родителями; ребенок (дети), передаваемый на воспитание в приемную семью, именуется приемным ребенком, а такая семья — приемной семьей. Приемные родители по отношению к приемному ребенку (детям) обладают правами и обязанностями опекуна (попечителя), но не усыновителя. Приемная семья образуется на основании договора о передаче ребенка (детей) на воспитание в семью. Устройство детей в приемную семью не влечет за собой возникновения между приемными родителями и приемными детьми алиментных и наследственных правоотношений, вытекающих из законодательства РФ (см. постановление Правительства РФ от 17 июля 1996 г. № 829 "О приемной семье" с "Положением о приемной семье")[2].

[1] О нарушении законодательства об усыновлении детей — сирот и детей, оставшихся без попечения родителей // Представление Генеральной прокуратуры РФ от 30 июля 1999 г. № 21-17-99.

[2] СЗ РФ. 1996. № 31. Ст. 3721; Российская газета. № 154. 1996.

В отличие от приемной семьи, усыновление или удочерение — это приоритетная форма устройства детей, оставшихся без попечения родителей. Усыновление допускается в отношении несовершеннолетних детей и только в их интересах с учетом возможностей обеспечить детям полноценное физическое, психическое, духовное и нравственное развитие. Следует учесть, что усыновление братьев и сестер разными лицами не допускается, за исключением случаев, когда усыновление отвечает интересам детей.

Усыновителями могут быть как россияне, так и иностранцы, но усыновление детей иностранными гражданами или лицами без гражданства допускается только в случаях, если не представляется возможным передать этих детей на воспитание в семьи граждан РФ, постоянно проживающих на территории России, либо на усыновление родственникам детей независимо от гражданства и места жительства этих родственников. Усыновителями также могут быть граждане РФ, постоянно проживающие за пределами территории России, иностранные граждане или лица без гражданства, не являющиеся родственниками детей, но только по истечении трех месяцев со дня поступления сведений о таких детях в государственный банк данных о детях, оставшихся без попечения родителей.

Для осуществления контроля за дальнейшей судьбой усыновленных за рубежом предусматриваются следующие процедуры, выполняемые консульскими учреждениями РФ: обязательная постановка на учет детей, являющихся гражданами РФ и усыновленных иностранными гражданами или лицами без гражданства, находящихся в пределах консульского округа на территории государства проживания усыновителей. Такая постановка на учет осуществляется в трехмесячный срок со дня въезда их в государство места проживания усыновителей; при перемене места проживания усыновленного ребенка усыновители обязаны проинформировать об этом консульское учреждение, в котором указанный ребенок состоит

на учете, и поставить ребенка на учет в консульское учреждение по их новому месту проживания.

При отсутствии консульства в данной местности эти функции осуществляются дипломатическим представительством Российской Федерации.

Кроме того, контроль за постановкой усыновителями усыновленного ребенка на учет в консульском учреждении осуществляет специально уполномоченный иностранным государством орган или организация по усыновлению детей, представлявшие в установленном порядке интересы кандидатов в усыновители при усыновлении ими ребенка на территории РФ и прошедшие государственную аккредитацию в РФ для предоставления права ведения деятельности по усыновлению детей[1].

В Семейном кодексе РФ также предусмотрены исключения, которые либо делают невозможным усыновление определенным лицом, либо ограничивают его права на усыновление. Так, не могут быть усыновителями: лица, признанные судом недееспособными или ограниченно дееспособными; супруги, один из которых признан судом недееспособным или ограниченно дееспособным; лица, лишенные по суду родительских прав или ограниченные судом в родительских правах; лица, отстраненные от обязанностей опекуна (попечителя) за ненадлежащее выполнение возложенных на него законом обязанностей; бывшие усыновители, если усыновление отменено судом по их вине; лица, которые по состоянию здоровья не могут осуществлять родительские права; лица, которые на момент установления усыновления не имеют дохода, обеспечивающего усыновляемому ребенку прожиточный минимум, установленный в субъекте Российской Федерации, на территории которого проживают усыновители (усы-

[1] Постановление Правительства РФ от 28 марта 2000 г. № 268 "О деятельности органов и организаций иностранных государств по усыновлению (удочерению) детей на территории Российской Федерации и контроле за ее осуществлением" // СЗ РФ. 2000. № 14. Ст. 1501; Российская газета. 2000. № 72.

новитель); лица, не имеющие постоянного места жительства, а также жилого помещения, отвечающего установленным санитарным и техническим требованиям; лица, имеющие на момент установления усыновления судимость за умышленное преступление против жизни или здоровья граждан; лица, не состоящие между собой в браке, не могут совместно усыновить одного и того же ребенка. Кроме того, во избежание злоупотреблений в СК РФ предусмотрено, что разница в возрасте между усыновителем, не состоящим в браке, и усыновляемым ребенком должна быть не менее шестнадцати лет. По причинам, признанным судом уважительными, разница в возрасте может быть сокращена. При усыновлении ребенка отчимом (мачехой) наличие указанной разницы в возрасте не требуется.

Усыновление производится судом по заявлению лиц, желающих усыновить ребенка. Рассмотрение дел об установлении усыновления ребенка производится судом в порядке особого производства по правилам, предусмотренным гражданским процессуальным законодательством — ст. 262, 269-275 ГПК РФ. Дела об установлении усыновления детей рассматриваются судом с обязательным участием самих усыновителей, органов опеки и попечительства, а также прокурора. Орган опеки и попечительства по месту жительства (нахождения) усыновляемого ребенка представляет в суд заключение об обоснованности усыновления и о его соответствии интересам усыновляемого ребенка с указанием сведений о факте личного общения усыновителей (усыновителя) с усыновляемым ребенком[1].

[1] Постановление Правительства РФ от 29 марта 2000 г. № 275 (ред. от 4 апреля 2002 г.) "Об утверждении Правил передачи детей на усыновление (удочерение) и осуществление контроля за условиями их жизни и воспитания в семьях усыновителей на территории Российской Федерации и Правил постановки на учет консульскими учреждениями Российской Федерации детей, являющихся гражданами Российской Федерации и усыновленных иностранными гражданами или лицами без гражданства" // СЗ РФ. 2000. № 15. Ст. 1590; Российская газета. 2000. № 72.

Права и обязанности усыновителя и усыновленного ребенка возникают со дня вступления в законную силу решения суда об установлении усыновления ребенка. Суд обязан в течение трех дней со дня вступления в законную силу решения суда об установлении усыновления ребенка направить выписку из этого решения суда в орган записи актов гражданского состояния по месту вынесения решения. Усыновление ребенка подлежит государственной регистрации в порядке, установленном для государственной регистрации актов гражданского состояния (см. ст. 124—129 СК РФ).

Если с процедурой усыновления и наследственными правами усыновителей и усыновленных в отношении друг друга вопрос разрешен, то как быть с правами кровных родителей? Законодатель, отвечая на этот вопрос, устанавливает в ГК РФ правило, что 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 (п. 2 ст. 1147 ГК РФ).

Однако известно, что по общему правилу для усыновления ребенка необходимо согласие его родителей. При усыновлении ребенка несовершеннолетних родителей, не достигших возраста шестнадцати лет, необходимо также согласие их родителей или опекунов (попечителей), а при отсутствии родителей или опекунов (попечителей) — согласие органа опеки и попечительства. При этом такое согласие должно быть выражено в заявлении, нотариально удостоверенном или заверенном руководителем учреждения, в котором находится ребенок, оставшийся без попечения родителей, либо органом опеки и попечительства по месту производства усыновления ребенка или по месту жительства родителей, а также может быть выражено непосредственно в суде при производстве усыновления. За родителями остается право отозвать данное ими согласие на усыновление ребенка до вынесения решения суда о его усыновлении.

Не требуется такого согласия родителей в случаях, если они: неизвестны или признаны судом безвестно отсутствующими; признаны судом недееспособными; лишены судом родительских прав; по причинам, признанным судом неуважительными, более шести месяцев не проживают совместно с ребенком и уклоняются от его воспитания и содержания. Кроме согласия родителей и других лиц, предусмотренных СК РФ (опекуны, приемные родителей и пр.), необходимо согласие самого ребенка, если он достиг возраста десяти лет. Если до подачи заявления об усыновлении ребенок проживал в семье усыновителя и считает его своим родителем, усыновление в порядке исключения может быть произведено без получения согласия усыновляемого ребенка. При усыновлении ребенка одним из супругов требуется согласие другого супруга на усыновление, если ребенок не усыновляется обоими супругами.

После оформления процедуры усыновления усыновленные утрачивают личные неимущественные и имущественные права и освобождаются от обязанностей по отношению к своим родителям (своим родственникам). При усыновлении ребенка одним лицом личные неимущественные и имущественные права и обязанности могут быть сохранены по желанию матери, если усыновитель — мужчина, или по желанию отца, если усыновитель — женщина. Если один из родителей усыновленного ребенка умер, то по просьбе родителей умершего родителя (дедушки или бабушки ребенка) могут быть сохранены личные неимущественные и имущественные права и обязанности по отношению к родственникам умершего родителя, если этого требуют интересы ребенка. О сохранении отношений усыновленного ребенка с одним из родителей или с родственниками умершего родителя указывается в решении суда об усыновлении ребенка (ст. 137 СК РФ).

Именно для таких случаев в наследственном праве предусмотрено, что усыновленный и его потомство будут призываться к наследованию по закону после смерти родствен-

ников, с кем у усыновленного сохранились отношения, а такие родственники усыновленного, в свою очередь, будут наследовать по закону после смерти усыновленного и его потомства. При возникновении такой ситуации усыновитель и дети кровных родителей усыновленного призываются к наследованию на равных правах с родителями и усыновителем. Фактически создается ситуация, когда у наследодателя могут быть четверо родителей (усыновители и кровные).

Интересно отметить, что в ст. 118 Основ гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик было установлено, что "... законодательством союзных республик могут быть установлены последующие очереди наследников по закону...". Сейчас возможность субъектов РФ устанавливать дополнительные очереди наследников в ГК РФ отсутствует. Представляется, что такое положение не в полной мере отвечает интересам всего многонационального народа России. Между тем в п. 3 ст. 5 Конституции РФ указано, что "...Федеративное устройство Российской Федерации основано на ее государственной целостности, единстве системы государственной власти, разграничении предметов ведения и полномочий между органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти субъектов Российской Федерации, равноправии и самоопределении народов в Российской Федерации ...". А ст. 69 Конституции РФ устанавливается обязанность Российской Федерации гарантировать "...права коренных малочисленных народов в соответствии с общепризнанными принципами и нормами международного права и международными договорами Российской Федерации...". Коренными малочисленными народами современная наука признает народы, считающие себя самостоятельными этносами, проживающие на территории традиционного расселения своих предков, сохраняющие самобытный уклад жизни и традиционный способ хозяйствования. Кроме того, обязанность любого государства

обеспечивать провозглашенные в международных правовых актах права всем лицам без какой бы то ни было дискриминации в отношении расы, языка, религии и т. д., закреплена в Международных пактах о правах человека 1966 г.[1]

Согласно ст. 71 Конституции РФ в ведении Российской Федерации находятся, в том числе: "...судоустройство; прокуратура; уголовное, уголовно — процессуальное и уголовно — исполнительное законодательство; амнистия и помилование; гражданское, гражданско-процессуальное и арбитражно-процессуальное законодательство...".

Таким образом, как и во всякой федерации, в России разграничены предметы ведения и полномочия между органами государственной власти Федерации и органами государственной власти ее субъектов.

"...Субъектам Российской Федерации предоставлена вся полнота государственной власти вне пределов ведения Федерации и полномочий Российской Федерации по предметам совместного ведения Федерации и ее субъектов. Все, что отнесено к ведению Российской Федерации, а также к совместному ведению Федерации и ее субъектов, четко определено в соответствующих статьях Конституции, хотя, надо заметить, в Конституции Российской Федерации не определены полномочия Федерации по предметам совместного ведения. Эти полномочия, как правило, определяются федеральными законами, актами Президента Российской Федерации, договорами между федеральными органами исполнительной власти и органами исполнительной власти субъектов Федерации. Предметы же ведения субъектов Федерации в Конституции не перечисляются <...> Следует иметь в виду,

[1] Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах 1966 г. // Сборник международных договоров. Организация Объединенных Наций. Нью-Йорк. 1989. С. 8—20; Международный пакт о гражданских и политических правах 1966 г. // Сборник международных договоров. Организация Объединенных Наций. Нью-Йорк, 1989. С. 21—43.

что под предметами ведения понимаются сферы общественной жизни, отрасли народно-хозяйственной деятельности, а также объекты имущества, которые регулируются органами федеральной государственной власти или совместно с органами федеральной государственной власти и органами государственной власти субъектов Российской Федерации. Полномочия же определяют установленные законом пределы воздействия органов государственной власти на предметы ведения <...> К ведению Российской Федерации отнесено лишь то, что необходимо и вместе с тем достаточно для защиты суверенитета и верховенства Российской Федерации, обеспечения целостности и неприкосновенности ее территории <...> Так, очевидно, что, хотя регулирование и защита прав и свобод человека и гражданина, а также национальных меньшинств находятся в ведении Федерации, **в** полной мере защита прав и свобод человека и гражданина, а также национальных меньшинств может быть реализована только с участием государственных органов субъектов Федерации, и прежде всего тех, в которых проживают, например, национальные меньшинства и малочисленные народы"[1]. Думается, что уход от формулировок прежнего законодательства в части ограничения прав коренных малочисленных народов (субъектов Федерации) на самостоятельное определение очередей наследников недостаточно обоснован теоретически, не в полной мере соответствует Конституции РФ и не способствует сохранению самобытности, традиций и национальных интересов этих народов.

Однако вернемся к изучению наследников по закону. Итак, к наследникам по закону законодатель также относит следующие ***две категории нетрудоспособных иждивенцев*** наследодателя:

во-первых, — это лица, которые, будучи наследниками по закону, но не той очереди, которая призывается к насле-

[1] Комментарий к Конституции Российской Федерации / Под ред. Л. *А. Окуньнькова.* М.: БЕК, 1996.

дованию, тем не менее будут наследовать вместе и наравне с наследниками этой очереди, если они ко дню открытия наследства являлись нетрудоспособными и не менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении. При этом не играет роли место проживания таких наследников — отдельно или совместно с наследодателем;

во-вторых, — это лица, которые не относятся к наследникам по закону (не входят ни в одну из семи очередей), но будут наследовать вместе и наравне с наследниками той очереди, которая призывается к наследованию, если они ко дню открытия наследства являлись нетрудоспособными, не менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении и, в отличие от первой категории, проживали в течение последнего года жизни наследодателя совместно с ним. Если никого из наследников предыдущих семи очередей нет, то только эта категория "иждивенцев" образует самостоятельную восьмую очередь наследников по закону.

В отличие от ранее действовавшей ст. 532 ГК РСФСР (1964 г.) новеллой является момент установления нетрудоспособности и ее продолжительность. Так, ранее для получения статуса иждивенца и наследника закон требовал состояния нетрудоспособности еще до момента начала годового иждивения. Так же трактовался закон и судебной системой — "... к числу наследников по закону относятся нетрудоспособные лица, состоявшие на иждивении умершего не менее одного года до его смерти..." (см. п. 2 постановления Пленума ВС СССР от 1 июля 1996 г. № 6 " О судебной практике по делам о наследовании"). "...Например, было отказано в призвании к наследованию наряду с детьми наследодателя его сестре, которая находилась на иждивении брата более 2 лет, однако достигла 55 лет лишь за 3 месяца до его смерти"[1]. *Теперь же, чтобы считаться иждивенцем, наследник должен доказать наступление нетрудоспособности "ко дню открытия наследства", а не ее наличие в течение года до этого дня.*

[1] *ЯрошенкоК.* Указ. соч. С. 35.

Итак, для того чтобы определить, является ли то или другое лицо наследником восьмой очереди, необходимо раскрыть содержание терминов "иждивение (иждивенец)" и "нетрудоспособность (нетрудоспособный)".

Вопрос об определении статуса иждивенца и ранее, и сейчас остается спорным из-за отсутствия его однозначного законодательного урегулирования. Так, например, в Законе СССР "О пенсионном обеспечении граждан в СССР" была ст. 41, называвшаяся "Члены семьи, считающиеся иждивенцами", которая устанавливала, что члены семьи умершего считаются состоявшими на его иждивении, если они находились на его полном содержании или получали от него помощь, которая была для них постоянным и основным источником средств к существованию[1]. Интересно, но факт, что на сегодняшний день имеется действующий нормативный документ (по данным СПС "Консультант Плюс"), которым определяется, что "... в число иждивенцев не включаются лица, имеющие самостоятельный заработок в размере свыше 20 руб. в месяц ..." (п. 5 постановления ВЦИК, СНК РСФСР от 14 мая 1928 г. "Об оплате жилых помещений в городах и рабочих поселках"[2].

Кроме того, в соответствии со ст. 33, 34 Закона СССР от 28 апреля 1990 г. "О пенсионном обеспечении военнослужащих" (не применяется на территории РФ с 1 февраля 1993 г. в связи с принятием постановления ВС РФ от 12 февраля 1993 г. № 4469-I)[3] к нетрудоспособным членам семьи относил:

а) детей, братьев, сестер и внуков, не достигших 18 лет или старше этого возраста, если они стали инвалидами до

[1] Закон СССР от 15 мая 1990 г. "О пенсионном обеспечении граждан в СССР" (не применяется на территории РСФСР с 1 марта 1991 г. в связи с принятием постановления ВС РСФСР от 20 ноября 1990 г. № 341-I) // Свод законов СССР. 1990. Т. 2. С. 550; Ведомости СНД и ВС СССР. 1990. №23. Ст. 416.

[2] "Известия ЦИК СССР и ВЦИК", 1928. № 118.

[3] Свод законов СССР. 1990. Т. 2. С. 676-2; Ведомости СНД и ВС СССР. 1990. №23. Ст. 416.

достижения 18 лет, а являющихся учащимися профессионально-технических училищ, средних специальных и высших учебных заведений, — до окончания этих учебных заведений, но не долее чем до достижения ими 23-летнего возраста;

б) отца, мать и супруга, если они достигли пенсионного возраста: мужчины — 60 лет, женщины — 55 лет либо являются инвалидами;

в) супруга или одного из родителей либо деда, бабушку, брата или сестру, независимо от возраста и трудоспособности, если он (она) занят уходом за детьми, братьями, сестрами или внуками умершего кормильца, не достигшими 8 лет, и не работает;

г) деда и бабушку — при отсутствии лиц, которые по закону обязаны их содержать.

Уже из числа этих нетрудоспособных лиц законом выделялись далее члены семьи умершего, которые считались его иждивенцами, если они находились на его полном содержании или получали от него помощь, которая была для них постоянным и основным источником средств к существованию.

В 1992 г. Верховным Советом РФ были утверждены Правила возмещения работодателями вреда, причиненного работникам увечьем, профессиональным заболеванием либо иным повреждением здоровья, связанными с исполнением ими трудовых обязанностей. Этими Правилами к документам, подтверждающим иждивение, были отнесены: справка соответствующего жилищно-эксплуатационного органа или исполнительного органа поселкового, сельского Совета народных депутатов о составе членов семьи кормильца, в том числе находившихся на иждивении умершего (в ней должны были указываться фамилия, имя, отчество, год и месяц рождения каждого члена семьи); в отношении лиц, имеющих право на возмещение вреда, которые проживают в городской местно-

сти в домах, принадлежащих им на праве частной собственности, справка должна быть заверена председателем уличного (квартального) комитета. При отсутствии соответствующих документов и невозможности их восстановления, а также при несогласии заинтересованного гражданина со справкой, факт нахождения на иждивении мог быть установлен судом в порядке, определенном гражданским процессуальным законодательством Российской Федерации. К гражданам, имеющим право на возмещение вреда, кроме детей, чье иждивенство предполагается и не требует доказательств, относились нетрудоспособные: несовершеннолетние, не достигшие 18 лет, или граждане старше этого возраста, если они стали инвалидами до достижения 18 лет; мужчины, достигшие 60 лет, и женщины — 55 лет, либо признанные в установленном порядке инвалидами, а также учащиеся в возрасте 18 лет и старше до окончания ими обучения в очных учебных заведениях, но не более чем до 23 лет[1].

Судебная практика закрепляла понятие иждивенцев следующим образом: "...В соответствии со ст. 118 Основ гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик к числу наследников по закону относятся нетрудоспособные лица, состоявшие на иждивении умершего не менее одного года до его смерти. При наличии других наследников они наследуют наравне с наследниками той очереди, которая призывается к наследованию. Применяя данную норму, суды должны иметь в виду, что к нетрудоспособным следует относить: женщин, достигших 55, и мужчин 60 лет, инвалидов I, II и III групп независимо от того, назначена ли названным лицам пенсия по старости или инвалидности, а также лиц,

[1] Постановление ВС РФ от 24 декабря 1992 г. № 4214-I (ред. от 24 ноября 1995 г.) "Об утверждении Правил возмещения работодателями вреда, причиненного работникам увечьем, профессиональным заболеванием либо иным повреждением здоровья, связанными с исполнением ими трудовых обязанностей" // Ведомости РФ, 1993. № 2. Ст. 71; Российская газета. № 16. 1992 (ст. 26, 37 Правил).

не достигших шестнадцати лет, а учащихся — восемнадцати лет. Состоящими на иждивении наследодателя следует считать нетрудоспособных лиц, находившихся на полном содержании наследодателя или получавших от наследодателя такую помощь, которая была для них основным и постоянным источником средств к существованию" (п. 2 постановления Пленума Верховного Суда СССР от 1 июля 1966 г. № 6 "О судебной практике по делам о наследовании").

Следует признать, что после принятия первой и второй частей ГК РФ данная позиция мало изменилась.

Так, в ст. 7, 15 Федерального закона от 24 июля 1998 г. № 125-ФЗ "Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний" (ред. от 30 декабря 2001 г., с изм. от 11 февраля 2002 г., принят ГД ФС РФ 2 июля 1998 г.)[1] было утверждено положение, по которому страховые выплаты в случае смерти застрахованного выплачиваются, в том числе, его иждивенцам: несовершеннолетним — до достижения ими возраста 18 лет; учащимся старше 18 лет — до окончания учебы в учебных учреждениях по очной форме обучения, но не более чем до 23 лет; женщинам, достигшим возраста 55 лет, и мужчинам, достигшим возраста 60 лет, — пожизненно; инвалидам — на срок инвалидности; одному из родителей, супругу (супруге) либо другому члену семьи, не работающему и занятому уходом за находившимися на иждивении умершего его детьми, внуками, братьями и сестрами, — до достижения ими возраста 14 лет либо изменения состояния здоровья. При этом факт нахождения на иждивении умершего застрахованного лиц, имеющих право на назначение страховых выплат, в случае отсутствия и невозможности восстановления документов, необходимых для назначения страховых выплат, а также в случае несогласия заинтересованного лица с содержанием таких документов устанавливается судом.

[1] СЗ РФ. 1998. № 31. Ст. 3803; Российская газета 1998 № 153—154.

Мало того, в современной правоприменительной практике принято отождествлять круг иждивенцев с кругом лиц, которые имеют право на возмещение вреда в результате смерти кормильца (ст. 1088 ГК РФ). Кодексом установлено, что в случае смерти потерпевшего (кормильца) право на возмещение вреда имеют, в том числе, нетрудоспособные лица, состоявшие на иждивении умершего или имевшие ко дню его смерти право на получение от него содержания. Непосредственно вред возмещается следующим лицам:

• несовершеннолетним — до достижения восемнадцати лет;

• учащимся старше восемнадцати лет — до окончания учебы в учебных учреждениях по очной форме обучения, но не более чем до двадцати трех лет;

• женщинам старше пятидесяти пяти лет и мужчинам старше шестидесяти лет — пожизненно;

• инвалидам — на срок инвалидности;

• одному из родителей, супругу либо другому члену семьи, занятому уходом за находившимися на иждивении умершего его детьми, внуками, братьями и сестрами, — до достижения ими четырнадцати лет либо изменения состояния здоровья.

Примером аналогичного подхода могут служить и утвержденные Министерством путей сообщения РФ в июле 1996 г. Правила выдачи бесплатных билетов для проезда на федеральном железнодорожном транспорте (утв. МПС РФ от 29 июля 1996 г. № ЦА-396). По этим Правилам могут получать бесплатно билеты не только работник, но и члены его семьи, если они находятся на его иждивении. К таким членам семьи относятся: а) дети до 18-летнего возраста; б) падчерицы, пасынки и усыновленные дети наравне с родными детьми; в) жена работника, если она является студенткой высшего или среднего специального учебного заведения очного отделения (кроме учебных заведений МПС России); г) трудоспособная жена работника при условии, что, согласно трудовой книжке, до подачи заявления на получение билета она не работает со дня увольнения не менее 3 месяцев.

Следующий пример. Постановлением Минтруда России от 30 ноября 2001 г. № 83 (с изм. от 5 июля 2002 г.) были утверждены Разъяснения от 30 ноября 2001 г. № 6 (зарегистрировано в Минюсте РФ 21 декабря 2001 г., рег. № 3098) "Порядка выплаты ежемесячной денежной компенсации в возмещение вреда, причиненного здоровью граждан в связи с радиационным воздействием вследствие Чернобыльской катастрофы либо с выполнением работ по ликвидации последствий катастрофы на Чернобыльской АЭС"[1]. По смыслу указанного документа к нетрудоспособным иждивенцам относятся: дети, братья, сестры и внуки, не достигшие 18 лет или старше этого возраста, если они стали инвалидами до достижения 18 лет, при этом братья, сестры и внуки при условии, если они не имеют трудоспособных родителей; отец, мать, супруг (супруга), если они достигли 60 или 55 лет (соответственно мужчины и женщины) либо признаны в установленном порядке инвалидами; один из родителей или супруг (супруга), либо дед, бабушка, брат или сестра, независимо от возраста и трудоспособности, если он (она) занят уходом за детьми, братьями, сестрами или внуками умершего кормильца, не достигшими возраста 14 лет, и не работает; дед и бабушка — при отсутствии лиц, которые по закону обязаны их содержать.

Первоначально список этих иждивенцев был другим. В нынешней редакции он существует после вынесения Решения Верховного Суда РФ от 5 июля 2002 г. № ГКПИ 02-122, в котором, в частности, было указано: "... По утверждению заявителя, круг нетрудоспособных иждивенцев, имеющих право на получение компенсации в связи со смертью кормильца, указанный в пункте 3 Разъяснения, существенно сужен по сравнению с действующим законодательством (пункты 1 и 2 ст. 1088 ГК РФ и пункты 2 и 3 ст. 7 Федерального закона № 125-ФЗ "Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных

[1] Российская газета. 2001. № 254; Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 2002. № 1.

заболеваний"), в связи с чем нарушены права лиц, имеющих в соответствии с законом право на получение содержания. Данные утверждения заявителя материалами дела не опровергнуты. Не представлено каких-либо убедительных данных в их опровержение и представителями заинтересованных лиц. Анализ действующего по этим вопросам законодательства РФ также свидетельствует о несоответствии Разъяснения в указанной части положениям закона. При таких обстоятельствах суд приходит к выводу о том, что пункт 3 Разъяснения в части несоответствия круга нетрудоспособных иждивенцев, имеющих право на получение содержания в связи со смертью кормильца, требованиям пунктов 2 и 3 ст. 7 Федерального закона № 125-ФЗ, а пункт 10 этого же Разъяснения в части слов "или ежемесячной денежной суммы" не могут являться законными...". В результате Верховным Судом РФ было вынесено решение, которым был признан "... незаконным и не подлежащим применению пункт 3 Разъяснения № б от 30 ноября 2001 г., утвержденного Постановлением Министерства труда и социального развития РФ от 30 ноября 2001 г. № 83 в части, не соответствующей требованиям пунктов 2 и 3 ст. 7 Федерального закона от 24 июля 1998 г. "Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний..."[1].

Сегодня основополагающим актом в области определения понятий "иждивение", "инвалидность" и "нетрудоспособность" можно, пожалуй, назвать Федеральный закон от 17 декабря 2001 г. № 173-ФЗ "О трудовых пенсиях в Российской Федерации" (ред. от 25 июля 2002 г., принят ГД ФС РФ 30 ноября 2001 г.)[2]. Этим нормативным актом, в частности, установлено (ст. 8, 9),

[1] Решение Верховного Суда РФ от 5 июля 2002 г. № ГКПИ 02-122 "О признании частично незаконным и не подлежащим применению Разъяснения № 6 от 30 ноября 2001 г., утвержденного Постановлением Минтруда РФ от 30 ноября 2001 г. № 83".

[2] Парламентская газета. 2001. № 238—239; Российская газета. 2001. № 247; СЗ РФ. 2001. № 52 (1 ч.). Ст. 4920.

что при наличии ограничения способности к трудовой деятельности III, II или I степени, определяемой по медицинским показаниям, лицо относится к той или иной группе инвалидов. Порядок признания органами Государственной медико-социальной экспертизы гражданина инвалидом, порядок установления периода инвалидности и степени ограничения способности к трудовой деятельности, порядок установления времени наступления инвалидности и причинно-следственной связи инвалидности или смерти кормильца с совершением гражданином уголовно наказуемого деяния либо умышленным нанесением им ущерба своему здоровью, которые установлены в судебном порядке, утверждаются Правительством Российской Федерации. К нетрудоспособным членам семьи умершего, по смыслу этого нормативно-правового акта, относятся:

• дети, братья, сестры и внуки умершего, не достигшие возраста 18 лет;

• дети, братья, сестры и внуки умершего, обучающиеся по очной форме в образовательных учреждениях всех типов и видов независимо от их организационно-правовой формы, за исключением образовательных учреждений дополнительного образования, до окончания ими такого обучения, но не дольше чем до достижения ими возраста 23 лет или дети, братья, сестры и внуки умершего старше этого возраста, если они до достижения возраста 18 лет стали инвалидами, имеющими ограничение способности к трудовой деятельности. При этом братья, сестры и внуки умершего признаются нетрудоспособными членами семьи при условии, что они не имеют трудоспособных родителей;

• один из родителей или супруг либо дедушка, бабушка умершего независимо от возраста и трудоспособности, а также брат, сестра либо ребенок умершего, достигшие возраста 18 лет, если они заняты уходом за детьми, братьями, сестрами или внуками умершего, не достигшими 14 лет и

имеющими право на трудовую пенсию по случаю потери кормильца, и не работают;

• родители и супруг умершего, если они достигли возраста 60 и 55 лет (соответственно мужчины и женщины) либо являются инвалидами, имеющими ограничение способности к трудовой деятельности;

• дедушка и бабушка умершего, если они достигли возраста 60 и 55 лет (соответственно мужчины и женщины) либо являются инвалидами, имеющими ограничение способности к трудовой деятельности, при отсутствии лиц, которые в соответствии с законодательством Российской Федерации обязаны их содержать.

При этом члены семьи умершего признаются состоявшими на его иждивении, если они находились на его полном содержании или получали от него помощь, которая была для них постоянным и основным источником средств к существованию. Иждивение детей умерших родителей предполагается и не требует доказательств, за исключением указанных детей, объявленных в соответствии с законодательством Российской Федерации полностью дееспособными или достигших возраста 18 лет.

Таким образом, подводя итог рассуждениям, можно составить следующий полный перечень наследников восьмой очереди (нетрудоспособных иждивенцев):

1) несовершеннолетние до достижения восемнадцати лет;

2) учащиеся старше восемнадцати лет до окончания учебы **в** учебных учреждениях, за исключением образовательных учреждений дополнительного образования, по очной форме обучения, но не более чем до двадцати трех лет;

3) женщины старше пятидесяти пяти лет и мужчины старше шестидесяти лет;

4) инвалиды любой группы;

5) любой член семьи, неработающий и занятый уходом за находившимися на иждивении умершего его детьми, внуками, братьями и сестрами до достижения ими четырнадцати лет либо изменения состояния здоровья.

Факт нахождения на иждивении умершего указанных лиц, имеющих право на получение наследства, в случае отсутствия или невозможности восстановления документов, необходимых для подтверждения этого факта, а также в случае несогласия других заинтересованных лиц с содержанием таких документов устанавливается судом в особом производстве по правилам гл. 28 ГПК РФ "Установление фактов, имеющих юридическое значение".

Иждивением считается нахождение нетрудоспособных членов семьи на полном содержании умершего или получавших от него помощь, которая являлась для них постоянным и основным источником средств к существованию (ст. 179 Трудового кодекса (ТК) РФ), а также обеспечение потребностей в жилище, питании и одежде, а если этого требует состояние здоровья иждивенца, также и уход за ним. При этом стоимость общего объема такого содержания не может быть менее двух минимальных размеров оплаты труда, установленных законом (п. 2 ст. 602 ГК РФ).

Чтобы считаться наследником, нетрудоспособный иждивенец может и не проживать совместно с наследодателем, если входит в круг наследников по закону по семи предыдущим очередям. Если же лицо не входит в эти очереди, то отсутствие факта совместного проживания с наследодателем в течение последнего года его жизни исключает такого нетрудоспособного из круга "иждивенцев" и, соответственно, из круга наследников восьмой очереди.

§ 3.3. Права обязательных (необходимых) наследников и пережившего супруга

Одним из принципов цивилистики является предоставление любому субъекту гражданского правоотношения возможности приобретать и осуществлять свои права своей волей и в своем интересе. Диспозитивная направленность гражданско-правовых

одтверждается наличием субъективных прав, га-
к свободу в установлении своих прав и обязанносизическим и юридическим лицам на основе дого-
в определении в таком договоре любых, не про-
законодательству условий договора.

существует прав без обязанностей, так не
абсолютной свободы. Трижды прав был Мари
Аруэ Вольтер, утверждая, что "свобода состоит в
бы зависеть только от законов". Подтверждая мудвеликого француза, в п. 2 ст. 1 ГК РФ российский закоель указах". "...Гражданские права могут быть ограни-
на основании федерального закона и только в той мере,
какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства...".

Абсолютная свобода субъекта гражданских прав всегда останется недосягаемой мечтой цивилистики. Понятие абсолютной независимости от норм и положений права возможно только в качестве философской категории и интересно для изучения ученым. В реальной жизни воля такого субъекта должна быть ограничена определенными пределами. Если быть более точным, воля может быть любой и как философское понятие волю ограничить невозможно... Ограничения могут быть введены только в отношении воплощения волеизъявления в жизнь. Действительно, пока воля выражается только в словах, она может принести мало пользы и столь же мало вреда. Однако как только волеизъявление получает жизнь в реальных поступках, действиях или других актах, то сразу возникает гражданское (или иное) правоотношение, начинают затрагиваться права и интересы других субъектов права, происходит вмешательство в сферы господства других субъектов над имуществом или имущественными правами.

Вполне естественно желание общества оградить своих добросовестных, добропорядочных членов от нарушения их интересов и предоставить автоматическую защиту их прав

нормативно-правовыми актами и всей мощью государственной машины (суды, прокуратура, правоохранительные органы, исполнительная власть и т. п.), которая исполняет роль ное действие норм права.

Таким образом, в любом гражданском правоотношении существуют пределы осуществления прав субъектами правоотношения. Не является исключением и наследственное правопреемство. Общий принцип цивилистики "разрешено все то, что не запрещено" нашел свое отражение и ограничении абсолютной свободы завещателя правами *heredes necessarii* (наследников по необходимости), т. е. таких наследников, которые не могут быть совершенно лишены права наследования даже волеизъявлением наследодателя. "...Наследодатель может иметь близких родных, которые в нем имели своего единственного кормильца, которые при его жизни имели даже законное право требовать от него содержания и которые с его смертью лишатся этого, быть может, единственного источника своего существования. Может ли при таких условиях наследодателю быть предоставлена полная свобода завещательного распоряжения?..."[1]. Пусть он и указал в завещании, что лишает их наследства, либо просто завещал все свое имущество другому лицу, ни одно из таких *inofficiosum testamentum* (завещательных распоряжений, составленных в ущерб законным наследникам) не должно обладать абсолютной и непререкаемой властью в установлении наследственных отношений. "...Уже римское право разрешило указанную дилемму установлением так называемого необходимого наследования и института обязательной доли. Ближайшие в семейном порядке к наследодателю лица — именно нисходящие, при их отсутствии — восходящие, и, наконец, при известных условиях братья и сестры — имеют право требовать, чтобы им была оставлена из наследства по крайней мере некоторая часть их законной доли; это и есть так называемая обязательная доля <...> Что касается наше-

[1] *Покровский И. А.* Основные проблемы гражданского права. С. 300.

го русского права, то оно института необходимого наследования не знает, удовлетворяясь историческим запрещением завещать родовые имущества <...> Ввиду всего этого совершенно правильно проект нашего уложения, отменяя запрещение завещать родовые имущества, предполагал заменить его установлением института обязательной доли; но пока что и эта благая мысль остается только проектом. Взамен этого закон 3 июня 1912 года уменьшил даже прежнюю гарантию для нисходящих, разрешив собственнику родового имущества распорядиться им по завещанию, не стесняясь законными долями своих детей, вследствие чего стало возможным лишение всех детей наследства даже в родовом имуществе в пользу одного-единственного из них..."[1]. Таково было положение вещей с обязательными наследниками в России до 1917 г.

Не знал института необходимых наследников и ГК Р.С.Ф.С.Р. (1922 г.). Мало того, что завещать имущество можно было только лицам из числа наследников по закону, единственное, что мог сделать наследодатель в своем завещании, так это перераспределить наследство по иному, нежели предусмотрено было законом. В случае же лишения наследодателем прав законного наследования одного, некоторых или всех наследников по закону, наследственное имущество в целом или в части переходило к государству (ст. 422).

В корне меняется положение вещей с принятием ГК РСФСР (1964 г.). Статья 535 этого кодекса легализует право на обязательную долю в наследстве и устанавливает, что несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя (в том числе усыновленные), а также нетрудоспособные супруг, родители (усыновители) и иждивенцы умершего наследуют, независимо от содержания завещания, не менее двух третей доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону (обязательная доля). При

[1] *Покровский И. А.* Основные проблемы гражданского права. С. 300—301.

этом в размере обязательной доли учитывается и стоимость наследственного имущества, состоящего из предметов обычной домашней обстановки и обихода. Очевидно, что законодатель, признавая необходимость учета прав и интересов таких наследников, слишком "увлекся" их защитой и узаконил императивную норму, которая в последующем вызвала к жизни большое количество судебных споров. Суть этих споров сводилась к одному вопросу: "Так ли необходимо соблюдение правила обязательной доли и так ли важна абсолютность защиты прав необходимых наследников, которые в некоторых случаях были обеспечены гораздо лучше, нежели наследники по завещанию?".

Точку в этом затянувшемся споре поставил своим определением Конституционный Суд РФ. В Конституционном Суде РФ была проверена конституционность ст. 535 ГК РСФСР, согласно которой несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя (в том числе усыновленные), а также нетрудоспособные супруг, родители (усыновители) и иждивенцы умершего наследуют, независимо от содержания завещания, не менее двух третей доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону (обязательная доля) с позиции нарушения этой нормой конституционных прав, закрепленных ст. 18 и 35 (ч. 1 и 4) Конституции РФ.

Подтверждая принцип дозволительной направленности, присущий гражданским правоотношениям, Конституционный Суд РФ сослался на ст. 17 (ч. 3) Конституции РФ, в соответствии с которой осуществление прав и свобод человека и гражданина не должно нарушать права и свободы других лиц. Именно поэтому в ст. 535 ГК РСФСР установлено право на обязательную наследственную долю, ограничивающее свободу завещания в целях материального обеспечения несовершеннолетних и нетрудоспособных наследников, которые нуждаются в особой защите и в силу этого не могут быть отстранены от наследования.

Такое " ...ограничение права наследника по завещанию не противоречит статье 55 (часть 3) Конституции Российской Федерации, предусматривающей возможность ограничения федеральным законом прав и свобод человека и гражданина лишь постольку и лишь в той мере, в какой это не только презюмируется, но действительно является необходимым в целях защиты прав и законных интересов других лиц. Поэтому при толковании и применении статьи 535 ГК РСФСР не могут не учитываться основанные на Конституции Российской Федерации законоположения, усиливающие гарантии права частной собственности на имущество, включая право распоряжаться им, и права каждого на судебную защиту. Это относится и к праву граждан на наследование, судебная защита которого также должна обеспечиваться реально.

Между тем анализ практики применения статьи 535 ГК РСФСР свидетельствует о том, что праву нетрудоспособного супруга на обязательную долю в наследстве суды придают абсолютный, императивный характер без учета обстоятельств конкретного дела, в частности наличия у нетрудоспособного наследника по закону собственного имущества, его участия в образовании общей собственности, длительности совместного пользования ею. Предоставление наследнику обязательной наследственной доли в полном объеме во всех без исключения случаях, а также неправильное определение субъекта, имеющего право на обязательную долю в наследстве, могут приводить к нарушению принципа социальной справедливости и к отказу гражданам в их праве на судебную защиту ...”[1]. В результате Конституционным Судом РФ, исходя из принципа социальной справедливости и тре-

[1] Определение Конституционного Суда РФ от 9 декабря 1999 г. № 209-О "Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданки Куркиной Елены Анатольевны на нарушение ее конституционных прав статьей 535 ГК РСФСР" // Вестник Конституционного Суда РФ. 2000. №2.

бования строго соразмерного конституционно признаваемым целям ограничения гарантированного гражданам права наследования, было определено, что ст. 535 ГК РСФСР не исключает права других наследников обращаться в суд с иском о проверке оснований для признания права обязательных наследников на обязательную долю в наследстве и для изменения ее размера с учетом фактических обстоятельств (наличие у лица, имеющего право на обязательную долю в наследстве, собственного имущества, достаточного для проживания, и др.).

Таким образом, было подтверждено, что если у наследодателя имеются *heredes sui et necessarii* (необходимые наследники, потомки покойного и подвластные ему лица), то как их права будут защищены буквой закона от возможного произвола наследодателя, так и права других наследников будут защищаться от несоразмерного ограничения свободы волеизъявления завещателя.

Из всех этих рассуждений становится очевидно, что необходимо соблюдать ту тонкую грань, которая необходима для сохранения свободы воли и невмешательства государства и общества в частную жизнь любого субъекта права. "... До тех пор, пока хозяйственный строй будет покоиться на началах частной инициативы, уничтожение права распорядиться своим имуществом на случай смерти привело бы только к целому ряду тяжелых отрицательных последствий. Не имея возможности обеспечить на случай своей смерти близких лиц, которые не являются наследниками по закону, или отдать свое имущество на служение тем целям, которые были дороги при жизни, люди утратили бы один из существенных стимулов для развития своей хозяйственной энергии и предприимчивости. Взамен этого под конец жизни могла бы развиться наклонность к бесполезным тратам и расточительству. Если при таких условиях вполне законны и необходимы некоторые ограничения завещательной свободы в интересах ближайших родных в виде описанного выше не-

обходимого наследования, то о полном уничтожении этой свободы не может быть и речи..."[1].

С принятием третьей части ГК РФ круг обязательных наследников, установленный ст. 1149 ГК РФ, не изменился по сравнению со ст. 535 ГК РСФСР. По-прежнему к ***обязательным (необходимым) наследникам*** относятся несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя, его нетрудоспособные супруг и родители, а также нетрудоспособные иждивенцы (любой категории). Все указанные лица будут наследовать независимо от содержания завещания не менее половины доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону (обязательную долю). Безусловной новеллой ГК РФ является уменьшение обязательной доли в абсолютном размере с 2/3 до 1/2.

При этом следует помнить, что правила об обязательной доле в наследстве, установленные частью третьей ГК РФ, применяются к завещаниям, совершенным после 1 марта 2002 г.

С учетом мнения Конституционного суда РФ законодатель не стал придавать норме об обязательных наследниках характер императивной. Причины такого подхода объясняются тем, что обязательная доля выделялась ранее и тем, кто в получении обязательного наследства не нуждался в силу своей материальной обеспеченности. Обязательные наследники могут также иметь иной постоянный источник дохода (за исключением иждивенцев наследодателя), который зачастую бывает гораздо выше, нежели доход наследников по завещанию. "...В результате создавалась ситуация, когда реализация нормы о праве на обязательную долю в наследстве вступала в противоречие с целью ее введения..."[2].

Теперь законодатель установил правило, согласно которому суд может уменьшить размер обязательной доли или вообще отказать в присуждении права на обязательную долю. Это правило применяется, если в обязательную долю вклю-

[1] *Покровский И. А.* Основные проблемы гражданского права. С. 304.
[2] *Ярошенко К.* Указ. соч. С. 27.

чается имущество, которым наследник по завещанию пользовался для проживания (жилой дом, квартира, иное жилое помещение, дача и тому подобное) или использовал в качестве основного источника средств к существованию (орудия труда, творческая мастерская и тому подобное), а необходимый наследник не использовал это имущество. При этом судом обязательно учитывается имущественное положение необходимых наследников и невозможность передачи такого имущества наследнику по завещанию.

Если завещанной будет только часть имущества, то требования обязательных наследников удовлетворяется в первую очередь именно из незавещанного имущества, даже если это приведет к уменьшению прав наследников по закону, имеющих право на это имущество. Только при недостаточности незавещанного имущества право на обязательную долю удовлетворяется из завещанной части. При этом в обязательную долю засчитывается все, что обязательный наследник получил по любому основанию, а также по завещательному отказу. Например, если он является наследником по закону и входит в круг наследников, призываемой к наследованию очереди, то сначала учитывается размер его доли как законного наследника. Если такой доли недостаточно для достижения размера обязательной доли, то тогда уменьшается доля наследника по завещанию на недостающую часть.

Размер обязательной доли не может быть уменьшен завещательным отказом или завещательным возложением, исполнение которых возложено на обязательного наследника. В этом случае завещательный отказ или завещательное возложение не могут исполняться из обязательной доли, а исполняются только из доли, которая превышает обязательную.

Обязательный наследник не имеет права отказаться от обязательной доли в наследстве (п. 1 ст. 1158 ГК РФ). Однако в том случае, когда нотариусу и принявшим наследство наследникам не известно о существовании обязательного наследника, а он сам не изъявляет желания заявить о своих

правах, то создается ситуация, близкая по своим правовым последствиям к отказу от наследства. Ведь в этом случае после истечения шестимесячного срока, отведенного для принятия наследства, нотариус обязан выдать свидетельства о праве на наследство наследникам по закону и по завещанию, принявшим наследство. Между тем наследственное имущество признается принадлежащим с момента открытия наследства тем наследникам, которые его приняли любым из способов, указанных в ГК РФ. Следовательно, если обязательный наследник не принял наследство, то он его и не приобрел (п. 1 ст. 1152 ГК РФ). Здесь "молчание" обязательного наследника *de facto* играет роль отказа от наследства.

Следует отметить, что обязательный наследник, оказавшийся недостойным, так же как и остальные недостойные наследники, утрачивает право на получение обязательной доли.

И наконец, опираясь на все вышеизложенное, дадим ***определение обязательной доле*** — как доле в наследстве, которая причитается, независимо от содержания завещания, несовершеннолетним или нетрудоспособным детям наследодателя, его нетрудоспособным супругу, родителям и иждивенцам, подлежащим призванию к наследованию.

Права пережившего супруга вряд ли можно отнести к новеллам наследственного права. Да, действительно, ранее в ГК РСФСР (1964 г.) не было отдельной нормы, регулирующей отношения пережившего супруга и остальных наследников.

Теперь же диспозиция ст. 1150 ГК РФ рассчитана на устранение возможных споров между пережившим супругом и остальными наследниками. Однако законодатель не вносит ничего нового, подтверждая, что принадлежащее пережившему супругу наследодателя право наследования по любому основанию не умаляет его права на часть имущества, нажитого во время брака с наследодателем и являющегося их совместной собственностью.

Большую часть сомнений и спорных ситуаций вызывает как раз вопрос, что в итоге можно считать совместно нажи-

тым имуществом, а что будет отнесено к безусловной личной собственности наследодателя. Ибо в первом случае собственность пережившего супруга подлежит выделу, и лишь оставшаяся часть войдет в наследственную массу. Такой "выдел", естественно, существенным образом уменьшает наследство и не может вызвать абсолютного одобрения со стороны остальных наследников.

Согласно положениям СК РФ законным режимом имущества супругов является режим их совместной собственности, который действует, если брачным договором не установлено иное. Следовательно, все имущество, нажитое супругами во время брака, является их совместной собственностью. К такому общему имуществу супругов 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. Мало того, право на общее имущество супругов принадлежит также супругу, который в период брака осуществлял ведение домашнего хозяйства, уход за детьми или по другим уважительным причинам не имел самостоятельного дохода.

Владение, пользование и распоряжение общим имуществом супругов осуществляются по обоюдному согласию супругов (ст. 33—36 СК РФ).

И семейным, и гражданским законодательством устанавливается, что имущество, принадлежавшее каждому из супругов до вступления в брак, а также имущество, полученное одним из супругов во время брака в дар, в порядке наследования или по иным безвозмездным сделкам (имущество каждого из супругов), является его собственностью. Вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и другие), за исключением драгоценностей и других предметов роскоши, хотя и приобретенные в период брака за счет общих средств супругов, признаются собственностью того супруга, который ими пользовался. Имущество каждого из супругов может быть признано их совместной собственностью, 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 др. (п. 2 ст. 256 ГК РФ, ст. 36—37 СК РФ)

Таким образом, в силу ст. 256 ГК РФ и на основании вышеизложенного, ***любое имущество, нажитое супругами во время брака,*** является их совместной собственностью, если договором между ними не установлен иной режим этого имущества, или в силу закона имущество не исключено из совместной собственности — "... не является общим совместным имущество, приобретенное хотя и во время брака, но на личные средства одного из супругов, принадлежавшие ему до вступления в брак, полученное **в** дар или в порядке наследования, а также вещи индивидуального пользования, за исключением драгоценностей и других предметов роскоши ..."[1].

В практике часто под понятием "договора между супругами" подразумевается только брачный договор. Об этом кос-

[1] Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. № 15 "О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака" // Российская газета. 1998. № 219; БВС РФ. 1999. № 1; 1999. Российская юстиция. 1999. № 2; Законность. 1999. № 2.

венно говорит и п. 1 ст. 33 СК РФ. Однако с такой точкой зрения вряд ли можно согласиться. Очевидно, что для определения правового режима имущества супругам совершенно не обязательно заключать брачный договор.

Рассмотрим такой пример. Оба супруга участвуют в мене, скажем, квартиры, принадлежащей им на праве общей совместной собственности, на квартиру "с доплатой" (п. 2 ст. 568 ГК РФ). В результате этой сделки (договора) один из супругов получил в свою (единоличную) собственность квартиру, а другому достались денежные средства. При этом, предположим, что в денежном сравнении имущество супругов, полученное ими по указанной сделке, является равным. Разве такой договор, в котором участвуют оба супруга (выражена воля каждого из них на получение определенного вида имущества в свою единоличную собственность), не будет подпадать в сферу действия приведенной нормы?

Оппоненты могут, конечно, сослаться на слово "между", которое по бытующему мнению, может подразумевать только встречность обязательств, возникающих у супругов по договору. Трудно согласиться с таким усеченным толкованием закона, ибо это ведет к нарушению принципа дозволительной направленности в цивилистике, что недопустимо. По приведенному в качестве примера договору супруги действительно находятся на одной стороне в сделке, т. е. налицо множественность лиц на этой стороне. Однако, что мешает разделить такую сделку на две? Первую — мена квартиры на долю в праве собственности, принадлежащую одному супругу. И вторую — купля-продажа доли в праве собственности на квартиру, которая принадлежит второму супругу. Пожалуй, только статус общей совместной собственности, которая подразумевает отсутствие определенных долей в праве совместной собственности. Но такое препятствие устраняется участием обоих супругов в сделке. Именно в этой сделке супруги определяют не только размер доли каждого супруга (т. е. режим права общей совместной собственности изменяется на режим общей долевой собственности), но и устанавливают право единоличной собственности одного супруга

на приобретаемую вещь, в то время как другой супруг приобретает для себя денежный эквивалент своей доли. Думается, что в этом случае квартира, доставшаяся по такой сделке одному супругу, должна целиком войти в наследственную массу после его смерти. Переживший супруг не будет иметь на нее права как на часть совместно нажитого имущества, а будет иметь право наследования наравне с остальными наследниками. Такой подход к имущественным правам и обязанностям супругов подтвержден и Отделом работы с законодательством Верховного Суда РФ в Обзоре судебной практики Верховного Суда РФ за II квартал 2002 г. (утв. постановлением Президиума ВС РФ от 17 июля 2002 г.)[1], где говорится, что "...действующее законодательство предоставляет супругам право самим решать вопросы совместной собственности, а также право совершения сделок с ней...".

Что касается брачного договора, то им признается соглашение лиц, вступающих в брак, или соглашение супругов, определяющее имущественные права и обязанности супругов в браке и (или) в случае его расторжения. Заключаться он может как до государственной регистрации заключения брака, так и в любое время в период брака. Но в первом случае он вступает в силу только с момента государственной регистрации заключения брака. Форма договора — письменная с нотариальным удостоверением.

Брачным договором супруги вправе либо изменить установленный законом режим совместной собственности, либо установить любой из режимов — совместной, долевой или раздельной собственности на все имущество супругов, на его отдельные виды или на имущество каждого из супругов. При этом брачный договор может быть заключен как в отношении имеющегося, так и в отношении будущего имущества супругов. Таким образом, супруги вправе включить в брачный договор любые положения, касающиеся имущественных отношений супругов. Стоить помнить, что действие брачного договора прекращается с момента прекращения брака,

ВВС РФ. 2002. № 12. С. 14.

за исключением тех обязательств, которые предусмотрены брачным договором на период после прекращения брака (ст. 40—43 СК РФ).

Очевидно, что брачный договор является одним из способов изменения супругами режима совместной собственности на любой другой режим по их собственному выбору. Никак нельзя увидеть из законодательства, что брачный договор является единственным таким способом. Косвенным подтверждением многообразия способов определения режима собственности на общее имущество супругов является и ст. 37 СК РФ. В ней, в частности, говорится, что общее имущество супругов может быть разделено между супругами по их соглашению, которое по желанию супругов может быть нотариально удостоверено. В случае спора раздел общего имущества супругов, а также определение долей супругов в этом имуществе производятся в судебном порядке. При этом суд по требованию супругов определяет, какое имущество подлежит передаче каждому из супругов. Суд также может признать имущество, нажитое каждым из супругов в период их раздельного проживания при прекращении семейных отношений, собственностью каждого из них. 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.

При определении правового режима имущества, составляющего наследственную массу, необходимо учитывать, что даже если имущество и было зарегистрировано на имя одного из супругов, то само по себе это обстоятельство не влечет признания этого имущества единоличной собственностью такого супруга. Так в одном из своих Определений Верховный Суд РФ указал: "... В соответствии со ст. 553 ГК РСФСР наследник, принявший наследство, отвечает по долгам наследодателя в пределах действительной стоимости перешедшего к нему наследственного имущества. В силу ст. 546 ГК РСФСР признается, что наследник принял наследство,

когда он фактически вступил во владение наследственным имуществом или когда он подал нотариальному органу по месту открытия наследства заявление о принятии наследства. <...> В судебном заседании установлено и никем не оспаривалось, что С. приняла наследство после смерти *К.*, обратившись в нотариальную контору с заявлением. <...> Однако суд не учел следующие обстоятельства дела. Как видно из материалов дела, *К.* и С. состояли в браке. Согласно ст. 34 СК РФ имущество, нажитое супругами во время брака, является их совместной собственностью, т. е. независимо от того, на чье имя зарегистрировано имущество, супруги обладают равными на него правами. Доказательств того, что указанное выше имущество является единоличной собственностью К. (подарено ему и т. д.), *Х.* суду представлено не было. Решение суда о необходимости включения в состав наследства всего перечисленного имущества вопреки нормам ст. 197 ГПК РСФСР не мотивировано. При новом рассмотрении дела суду необходимо учесть изложенное и в зависимости от установленных обстоятельств с учетом требований СК РФ разрешить возникший спор..."[1].

Немало сложностей возникает и при определении доли умершего супруга. Норма наследственного права (ст. 1150 ГК РФ) отсылает в этом случае к ст. 256 ГК РФ, которая в свою очередь не содержит правил определения долей в совместной собственности. Основная трудность для нотариусов заключается в определении документа (если брачный договор отсутствует), на основании которого можно определить размер доли супругов в совместной собственности после смерти обоих супругов. Кто имеет полномочия определить размер доли в праве собственности, принадлежавшей умершему? Кто вправе изъявить за него волю? Будет ли достаточным в этом случае направленное нотариусу декларативное заявление (соглашение) наследников?

[1] Определение Верховного Суда РФ от 4 сентября 2001 г. // БВС РФ. 2002. № 3.

Так, весьма актуальным до последнего времени был вопрос определения размера долей супругов в праве общей совместной собственности на приватизированную квартиру. Известно, что жилые помещения в порядке приватизации передаются в общую собственность либо в собственность одного из совместно проживающих в них лиц, в том числе несовершеннолетних[1]. То есть при приватизации квартиры супруги, проживающие в ней, могут избрать любой режим общей собственности на данную квартиру.

Ранее после смерти обоих супругов, возникал вопрос, каковы же доли умерших, которые подлежат включению в наследственную массу, если в свое время после смерти первого из супругов второй не определил размер доли, принадлежащей умершему?

Ответ на этот вопрос был дан только после десяти лет применения законодательства о приватизации. В ноябре 2002 г. в Закон РФ "О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации" была введена ст. 3.1[2], которая установила, что в случае смерти одного из участников совместной собственности на жилое помещение, приватизированное до 31 мая 2001 г., определяются доли участников общей собственности на данное жилое помещение, в том числе доля умершего. Указанные доли в праве общей собственности на данное жилое помещение признаются равными. Однако правила этой статьи применяются постольку, поскольку для отдельных видов совместной собственности федеральными законами не установлено иное. То есть в случае определения брачным договором между супругами иного соотношения долей, будут применяться нормы семейного законодательства.

[1] Закон РФ от 4 июля 1991 г. № 1541-1 (ред. от 26 ноября 2002 г.) "О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации" // ВВС РСФСР. 1991. № 28. Ст. 959; Бюллетень нормативных актов. 1992. № 1. Ст. 2.

[2] .Федеральный закон от 26 ноября 2002 г. № 153-ФЗ (принят ГД ФС РФ 30 октября 2002 г.).

После разрешения вопроса о составе наследственной массы и определения размера доли пережившего супруга нотариус вправе по его заявлению выдать пережившему супругу свидетельство о праве собственности на долю в общем имуществе супругов. Это действие осуществляет нотариус по месту открытия наследства с извещением наследников, принявших наследство. Свидетельство о праве собственности на долю в общем имуществе супругов может быть выдано пережившему супругу на половину общего имущества, нажитого во время брака. По письменному заявлению наследников, принявших наследство, и с согласия пережившего супруга в свидетельстве о праве собственности может быть определена и доля умершего супруга в общем имуществе[1].

§ 3.4. Особые случаи наследования по закону и по завещанию

К особым случаям наследования можно с уверенностью отнести случаи наследования по праву представления, в порядке наследственной трансмиссии и наследование выморочного имущества.

Именно об этих трех случаях и пойдет далее речь.

Институт наследования по праву представления давно известен наследственному праву. Одно из утверждений древнеримских юристов гласит: *"heres heredis mei est meus heres"* (наследник моего наследника есть мой наследник). Особенность и исключительность этого института подчеркивалась давно. "...Из общего правила о равных долях для наследников по закону одной и той же очереди закон делает лишь два исключения. Прежде всего, установлено для некоторых наследников правило о разделе по праву представления. В таком порядке наследуют прежде всего внуки и правнуки наследодателя. Внуки получают вместе ту долю, кото-

Основы законодательства РФ о нотариате.

рую получил бы их родитель, если бы он находился в живых в момент открытия наследства..."[1], писал М. В. Гордон еще в 1967 г., анализируя законодательство, действовавшее в то время.

Что касается порядка распределения и размера долей, то и сейчас доля наследника по закону, умершего до открытия наследства или одновременно с наследодателем, переходит по праву представления к его соответствующим потомкам и делится между ними поровну (п. 1 ст. 1146 ГК РФ). А вот круг таких потомков (наследников по праву представления) с той поры изменился в сторону увеличения.

Действительно, в нашей жизни часто бывают ситуации, когда порядок привычного наследования по "нисходящей линии" нарушается и дети по разным причинам умирают раньше своих родителей. Кроме того, что в таких случаях происходит наследование по "восходящей линии" (так называемое "траурное" или "скорбное" наследование), для детей умершего также открывается возможность "встать на его место", т. е. стать наследниками родителей своего умершего родителя. Попросту говоря, это самый распространенный случай в обычной жизни — когда внуки наследодателя и их потомки будут наследовать по праву представления (п. 2 ст. 1142 ГК РФ).

При этом уменьшения размера долей наследства, причитающихся "прямым" наследникам, не происходит. В качестве примера разберем случай, когда в результате террористического акта (вспомним недавние взрывы жилых домов в Москве) погибла мама двух детей (две девочки). После ее смерти открылось наследство, которое перешло к ее детям, супругу и родителям в равных долях, ибо завещания составлено не было. Через год после этой трагедии, не выдержав горя в связи с потерей дочери, умирает ее мать (бабушка). После смерти бабушки также открывается наследство. Наследниками первой очереди будут признаны ее супруг и дети —

[1] *Гордон М. В.* Указ. соч. С. 29.

два сына (родители бабушки уже давно умерли). Очевидно, что если бы к этому моменту была бы жива ее дочь, то она также вошла бы в круг наследников первой очереди. Тогда бы наследство бабушки разделилось на четыре равные части между супругом, дочерью и двумя сыновьями. Так как дочь уже не может быть призвана к наследованию, то по праву представления к принятию наследства призываются дети дочери (внучки бабушки), которые и будут наследовать поровну ту часть наследства бабушки, которая бы причиталась их маме, будь она жива, т. е. 1/4 долю на двоих. Следовательно, наследство бабушки поделится следующим образом: — 1/4 доля перейдет супругу (дедушке), 1/4 доля — старшему сыну, 1/4 доля — младшему сыну, 1/8 (1/2 от 1/4) — старшей внучке и 1/8 — младшей внучке.

К таким же наследникам по праву представления отнесены дети полнородных и неполнородных братьев и сестер наследодателя (т. е. племянники и племянницы умершего) в случае смерти своих родителей (наследников второй очереди) до смерти наследодателя и отсутствия наследников первой очереди (п. 2 ст. 1143 ГК РФ).

Последними, кому закон предоставил право наследовать по праву представления, будут дети умерших дядей и тетей (наследников третьей очереди) наследодателя, т. е. двоюродные братья и сестры наследодателя (п. 2 ст. 1144 ГК РФ). Естественно, они будут призываться к наследованию только в том случае, если нет никого из наследников первых двух очередей.

Следует отметить, что ГК РФ ввел одну существенную новеллу в определение круга наследников по праву представления по сравнению с ГК РСФСР (1964 г.) в редакции Федерального закона "О внесении изменений и дополнений в статью 532 ГК РСФСР". Указанным законом были закреплены те же самые наследники, которые имели право наследовать в порядке представления, за исключением того, что в первой очереди по праву представления ранее могли наследовать только внуки и правнуки наследодателя (аналогичная

норма содержалась и в ГК РСФСР до внесения изменений 2001 г.). Теперь же законодатель использовал термин "внуки наследодателя и их потомки", чем фактически сделал перечень таких наследников неограниченным по нисходящей линии после внуков. К сожалению, легального определения понятия "потомки" российское законодательство не содержит. Поэтому приходится понимать под потомками внуков их любых родственников по "нисходящей" линии.

Что касается наследников по праву представления в пределах второй и третьей очередей, то их круг точно определен самим текстом закона и расширительному толкованию не подлежит, т. е. потомки таких наследников к наследованию по праву представления призываться не будут.

Другой немаловажной новеллой ГК РФ является возможность наследовать по праву представления не только в случае смерти наследника ранее смерти наследодателя, как это предусматривалось ранее, но и в случае смерти такого наследника одновременно с наследодателем (т. е. в один день). Этой новеллой законодатель лишний раз подтвердил исключительность и особое место института представления в наследственном праве. Ибо возможность призвания к наследованию наследников по праву представления после смерти наследника, умершего в один день с наследодателем, создает исключение из общего правила, когда "граждане, умершие в один и тот же день, считаются умершими одновременно и не наследуют друг после друга" (п. 2 ст. 1114 ГК РФ). К сожалению, трудно объяснить такое новшество, ибо оно фактически дает повод противоречивого толкования основного понятийного аппарата наследственного права, укоренившегося веками. Так, в этом случае понятие коммориентов (умерших одновременно) уже невозможно будет применить в полной мере и с соответствующими правовыми последствиями. Представляется также, что происходит и необоснованное ущемление прав и интересов других законных наследников...

Должна будет измениться и судебная практика применения этого института. Так, в Обзоре судебной практики Верховного суда РФ по вопросам гражданского права от 21 сентября 1999 г.[1] указывалось, что "... если смерть наследника наступила в один день с наследодателем, наследство открывшимся быть признано не может <...> Как видно из материалов дела, Агапов А. и его брат Агапов В. умерли в один день 20 января 1994 г. в результате отравления окисью углерода во время пожара. Согласно заключению экспертов достоверных данных о том, что смерть Агапова А. наступила раньше смерти Агапова В., получить не удалось. Вывод об этом может быть сделан только в предположительной форме, причем разница во времени между смертью Агапова А. Агапова В. не могла составлять часы, а исчислялась минутами.

В соответствии со ст. 528 ГК РСФСР для определения времени открытия наследства имеет значение только день, а не часы и минуты смерти наследодателя. Поэтому в случае смерти лиц, имеющих право наследовать друг после друга, в один день они считаются умершими одновременно. Наследство открывается после смерти каждого из них.

С учетом этих норм наследственного права Агапова Т. и ее дочь не могут быть признаны наследниками Агапова А. в порядке, предусмотренном ст. 548 ГК РСФСР, поскольку для Агапова В. наследство после смерти брата не открылось и, следовательно, право принятия этого наследства не могло перейти к его жене и дочери в порядке наследственной трансмиссии...". Несмотря на то, что в приведенном примере рассматривается вопрос о применении норм, регулирующих наследственную трансмиссию, последствия одновременного открытия наследства должны быть, безусловно, унифицированными и едиными как в случае трансмиссии, так и в случае права представления.

К новеллам стоит также отнести более четкое указание в ГК РФ на то, что не имеют права наследовать по праву

[1] БВС РФ. 1999. № 10—11.

представления потомки такого наследника по закону, который был лишен наследодателем наследства завещательным распоряжением, а также потомки недостойных наследников. Кроме того, не следует забывать, что наследники по праву представления становятся таковыми лишь с момента призвания их к наследованию, — т. е. в случае смерти того из наследников, который был бы призван к наследованию, будь он в живых. Поэтому не имеет права на существование ситуация, когда, например, дочь, призываемая к наследованию после смерти своей матери, пытается отказаться от права на наследство в пользу своих детей (внуков наследодателя). В этом случае последние не относятся к числу наследников по закону и отказ в их пользу неправомерен.

В качестве подведения итога отметим, что *наследование по праву представления* происходит в случае, когда наследник по закону умер до открытия наследства или одновременно с наследодателем, и заключается в переходе права наследования в равных долях к соответствующим потомкам умершего наследника. То есть к наследованию по закону после смерти наследодателя призываются лица, которые заступают место наследника, умершего раньше или одновременно с наследодателем.

Следующим особым институтом является ***институт наследственной трансмиссии.*** *Этот институт вступает в действие, когда наследник, призванный к наследованию по завещанию или по закону, умер после открытия наследства, не успев его принять в установленный срок.* В этом случае право на принятие наследства, причитавшегося умершему наследнику, переходит к его наследникам по закону, а если все имущество было завещано, — то к его наследникам по завещанию. Это право, как неразрывно связанное с личностью умершего наследника, не входит в состав наследства, открывшегося после его смерти. Мало того, возможность невключения права на наследственную трансмиссию **в** состав наследственной массы прямо закреплена во втором абзаце ст. 1112 ГК РФ.

Transmissio delationis, или наследственная передача (наследственная трансмиссия) прав к наследнику, очевидно, была известна еще древнеримским юристам. Несмотря на это институт трансмиссии до сих пор часто путают с институтом права представления. Между тем у них имеются весьма существенные различия. Отметим, что ранее легального термина "трансмиссия" в российском законодательстве не было. Безусловно, ст. 548 ГК РСФСР (1964 г.) предусматривался переход права на принятие наследства в аналогичных случаях. Однако само понятие "трансмиссия" нашло свое употребление только в научной литературе и судебной практике. Теперь за таким переходом права официально закреплено наименование наследственной трансмиссии в ст. 1156 ГК РФ.

Особенность положения трансмиссии в наследственном праве отмечалась и ранее — "... Особые последствия наступают, если наследник умрет, не успев совершить действий по принятию наследства. Смерть может последовать как раз в течение тех шести месяцев, которые установлены для принятия наследства. Здесь наступает переход по наследству не самого наследства, а права его принять. Этот переход в литературе называется старинным термином "трансмиссия", так как происходит передача права на наследство..."[1].

Кроме указанных выше, имеются следующие отличия трансмиссии от права представления. Во-первых, трансмиссия предоставляет не только право на принятие наследства, но и регулирует порядок принятия наследства в определенных законом случаях. Право представления является лишь субъективным правом определенных законом физических лиц в установленных случаях.

Во-вторых, наследственная трансмиссия распространяется на оба основания наследования, а право представления действует лишь при наследовании по закону. Действительно, если наследник, призванный к наследованию по закону или по завещанию (а право представления возникает у других лиц

Гордон М. В. Указ. соч. С. 93.

только в случае смерти наследников по закону первых трех очередей!), умирает после открытия наследства, то его право на принятие наследства может перейти по общему правилу к его наследникам (а не к каким-то определенным категориям наследников!) по закону. Когда же умерший наследник все свое имущество завещал, то наследуют ему только наследники по завещанию, и именно к ним переходит право на принятие наследства от предыдущего наследодателя.

В-третьих, наследование по праву представления возможно, когда наследник, призываемый к наследованию, умирает ранее открытия наследства, т. е. до смерти наследодателя. Наследственная трансмиссия же действует только в случае смерти наследника уже после смерти наследодателя.

Безусловно, это лишь внешние, характерные для практики применения закона, отличия. Юридический смысл отличий гораздо глубже и заключается в том, что при трансмиссии наследования фактически не происходит. Трансмиссия юридико-технически опосредует предоставление права выбора наследника — либо принять субъективное право, принадлежавшее умершему наследнику, либо отказаться от такого принятия. При этом необходимо помнить, что если умерший наследник до момента своей смерти успел совершить действия, свидетельствующие о принятии им наследства после смерти наследодателя (заявление нотариусу или конклюдентные действия), то наследственное имущество наследодателя включается в состав наследства после смерти наследника, и наследственной трансмиссии не происходит. Таких умерших наследников нотариусы в своей практике часто именуют наследниками, которые "приняли, но не оформили свои права". Право представления юридико-технически закрепляет право наследования за субъектами, которые не призываются к наследованию без наличия определенных законом обстоятельств.

Из понимания этих отличий вытекает тот факт, что наследник (трансмиссар), к которому перешло право на при-

нятие наследства, будет наследовать после двух наследодателей — наследодателя и его умершего наследника (трансмиттента). Трансмиссар может отказаться как от наследства после смерти трансмиттента, так и от права на принятие наследства, перешедшего к нему в порядке наследственной трансмиссии. Он может по своему усмотрению принять наследство после трансмиттента и отказаться от права наследственной трансмиссии, либо наоборот, либо принять и то и другое. При этом в случае отказа трансмиссара от наследства трансмиттента возникает определенное противоречие с подобной свободой выбора, хотя с точки зрения закона противоречий как будто и не просматривается. Дело в том, что трансмиссар приобретает статус наследника, только если он вообще каким-либо образом изъявил свою волю стать таковым. Конечно, на это можно возразить, что тот же отказ от наследства, заявленный нотариусу трансмиссаром, и будет тем изъявлением воли наследника. А что будет в случае, если ни конклюдентных действий, ни заявления от трансмиссара не последует? Можно ли его в таком случае отнести к числу наследников, положим, по закону после смерти трансмиттента? Имеет ли право такой субъект именоваться трансмиссаром, т. е. наследником трансмиттента? Представляется, что, не изъявив никакой воли на принятие или отказ от наследства после смерти трансмиттента, трансмиссар не приобретает и право на принятие (или отказ от принятия) наследства в порядке наследственной трансмиссии после смерти наследодателя. Ибо законом право на принятие наследства в порядке наследственной трансмиссии переходит только к наследнику, а в приведенном примере субъект наследником не стал...

Но, вернемся к изучению института трансмиссии. Право на принятие наследства, принадлежавшее трансмиттенту, может быть осуществлено его наследниками на общих основаниях, т. е. предусмотренными в законе способами и в предусмотренный в законе срок. Исключение составляет лишь случай, когда оставшаяся после смерти трансмиттента часть

срока для принятия наследства (шесть месяцев) составляет менее половины этого срока (трех месяцев). В этом случае эта часть срока удлиняется до трех месяцев. На трансмиссаров распространяется общее правило, позволяющее суду признать уважительными причины пропуска ими такого срока, если он был пропущен. В результате срок на принятие наследства будет восстановлен и трансмиссары будут считаться принявшими наследство вовремя.

Также к новеллам законодательства можно отнести закрепленное в п. 3 ст. 1156 ГК РФ правило, согласно которому право наследника принять часть наследства в качестве обязательной доли не переходит к его наследникам по правилам наследственной трансмиссии. Это происходит в силу характеристики права на обязательную долю как права, неразрывно связанного с личностью наследника. Между тем ранее такого законодательного закрепления не было и судебная практика в применении ст. 548 ГК РСФСР (1964 г.) шла по другому пути. Так, в частности, в Определении Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 28 октября 1997 г.[1] указывалось, что "... Обсуждая вопрос о законности заявленного истицей требования, суд правильно, руководствуясь ст. 532 и 535 ГК РСФСР, пришел к выводу о том, что Малинников И. Ф., являясь отцом наследодателя Малинникова В. И., имел право на обязательную долю в наследственном имуществе, завещанном Малинниковым В. И. своим детям. Однако вывод районного суда о том, что Моисеенко — дочь Малинникова И. Ф. права на это наследство в порядке трансмиссии не имеет, так как Малинников И. Ф. своевременно с заявлением о принятии наследства в нотариальную контору не обратился и не принял наследства по обязательной доле в связи со смертью, не основан на законе и материалах дела <...> Таким образом, судебные постановления подлежат отмене с направлением дела на новое судебное рассмотрение".

[1] ВВС РФ. 1998. № 3.

В заключение отметим основные положения, характеризующие институт наследственной трансмиссии:

1. Наследственная трансмиссия — это переход права на принятие наследства от наследника, призванного к наследованию по завещанию или по закону, который умер после открытия наследства, не успев его принять в установленный срок, к его наследникам по закону, а если все наследственное имущество было завещано — к его наследникам по завещанию.

2. Право на принятие наследства в порядке наследственной трансмиссии не входит в состав наследства, открывшегося после смерти такого наследника.

3. Если оставшаяся после смерти наследника часть срока, установленного для принятия наследства, составляет менее трех месяцев, она удлиняется до трех месяцев.

Третьим особым случаем наследования является ***наследование выморочного имущества.*** Понятие выморочного имущества в различные периоды развития наследственного права то появлялось в официальном юридическом языке, то исчезало. Так в ГК Р.С.Ф.С.Р. (1922 г.) в ст. 433 устанавливалось, что "... в случае неявки наследников в течение шести месяцев по принятии мер охранения наследственного имущества, а равно в случае отказа наследников от наследства, имущество признается выморочным и поступает в распоряжение соответствующих органов государства...". Более подробно переход выморочного имущества к государству регулировался соответствующей Инструкцией[1]. Так, ст. 67 Инструкции указывала, что на основании определения Народного Суда или на основании внесудебного соглашения с наследниками к государству переходит:

а) наследственное имущество **в** целом, если оно окажется выморочным за отсутствием законных наследников, за

[1] Декрет СНК РСФСР от 18 мая 1923 г. "Инструкция о наследственных пошлинах и наследственных имуществах, переходящих к государству" // СУ РСФСР. 1923. № 59. Ст. 565.

неявкой их в установленный шестимесячный срок или за отказом их от принятия наследства;

б) наследственное имущество в части, превышающей десять тысяч золотых рублей, не подлежащей наследованию.

Далее, на основании определения суда или на основании внесудебного соглашения с наследниками производилась передача наследственного имущества государству. При передаче имущества присутствовали представитель губернского финансового отдела, представитель того ведомства, в распоряжение которого имущество передается, и наследники. Имущество передавалось по описи, составленной во время охранения имущества, о чем составлялся акт, подписываемый всеми присутствующими. Знаменательно, что отсутствие наследников не останавливало передачу имущества государству.

Инструкция также определяла и органы, которые принимали это имущество от лица государства. Так, например, имущество выморочного двора, входящего в состав земельного общества, поступало в распоряжение того земельного общества, в пределах коего наследодатель имел постоянное пребывание, а права на застройку и немуниципализированные постройки поступали в распоряжение коммунального отдела по месту нахождения таковых. Что касалось промышленных предприятий, имеющих государственное значение, то они поступали непосредственно в распоряжение губернского совета народного хозяйства. В распоряжение губернского отдела социального обеспечения поступали предметы питания первой необходимости и сельского хозяйства для обращения их в натуральный фонд социального обеспечения, а в распоряжение отдела народного образования поступали все предметы искусства и старины, имеющие особую художественную и историческую ценность, и собрания книг для передачи музеям, университетам и другим просветительным учреждениям. Все наличные деньги и денежные капиталы в русской и иностранной валюте, государственные ценные бумаги, благородные металлы и драгоценные камни, паи, ак-

ции и облигации, а также суммы, полученные при взыскании долгового имущества, вносились в кассу губернского или уездного финансового отдела в доход государства. Кроме того, по постановлению губернского исполнительного комитета торговые предприятия или находившиеся в них товары и предметы, за некоторыми изъятиями, могли быть переданы государственным и кооперативным магазинам по оценке, произведенной комиссией состоявшей из представителей губернского финансового отдела, губернского продовольственного комитета и потребительского кооперативного объединения. Все остальное выморочное имущество, которое не попадало непосредственно государственным органам или другим предприятиям, подлежало продаже с публичных торгов, а деньги, вырученные от продажи, вносились в кассу губернского или уездного финансового отдела в доход государства.

Гражданский кодекс РСФСР (1964 г.) понятия "выморочного" имущества уже не знает. Между тем термин "выморочное имущество" достаточно прочно закрепился в российской цивилистике с незапамятных времен, и временное отсутствие в нормативно-правовых актах не могло повлечь и не повлекло его забвения. Однако и во время действия ГК РСФСР (1964 г.) Российская Федерация при подписании международных соглашений и конвенций неизменно поддерживала тезис о необходимости законодательного определения судьбы выморочного имущества. Так, например, в ст. 43 "Выморочное имущество" Договоров "О правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам", заключенных между Правительством РФ и Правительством Республики Молдова от 25 февраля 1993 г.[1] и между РФ и Республикой Кыргызстан от 14 сентября 1992 г. (ратифицирован Постановлением ВС РФ от 14 января 1993 г. № 4294-1)[2] устанавливалось правило, согласно которому если по законода-

[1] СЗ РФ. 1995. № 20. Ст. 1766.

[2] Бюллетень международных договоров. 1995. № 3.

тельству Договаривающихся Сторон наследственное имущество как выморочное (наследуемое государством по закону) переходит в собственность государства, то движимое имущество передается государству, гражданином которого к моменту смерти являлся наследодатель, а недвижимое имущество переходит в собственность государства, на территории которого оно находится. Аналогичные нормы содержались в ряде Распоряжений Президента РФ о подписании подобных Договоров, в которых также были заложены нормы, идентичные вышеуказанной как по номеру и названию, так и по содержанию. К таким Распоряжениям Президента РФ можно отнести Распоряжения от 4 мая 1997 г. № 169-рп (о подписании Договора с Республикой Мадагаскар), от 4 мая 1997 г. № 168-рп (с Республикой Мали), от 4 мая 1997 г. № 165-рп (с Тунисской Республикой), от 16 апреля 1997 г. № 144-рп (с Республикой Мозамбик), от 9 апреля 1997 г. № 124-рп (с Республикой Колумбия), от 9 апреля 1997 г. № 122-рп (с Республикой Заир) и другие.

Понятие выморочного имущества тесно связано с правом государства на наследование имущества, оставшегося после смерти его граждан. Само собой разумеющимся фактом будет приоритет государства на получение и приобретение всего имущества или имущественных прав, которые принадлежали гражданину этого государства, на случай если у него не окажется родственников и он не напишет завещания. Весьма спорным будет наследование, например, предприятием (юридическим лицом) имущества своего умершего работника, а не государством. Маловероятно, что какое-либо еще публичное правовое образование сможет более обоснованно претендовать на открывшееся наследство. Действительно, вызывает большие сомнения правомерность и целесообразность перехода имущественных прав после смерти их обладателя, скажем, к муниципальному образованию (городу, поселку, району и т. п.). Ведь вполне может случиться так, что наследодатель успел пожить в этом городе всего один месяц до момента своей смерти. При всей самостоятельности

и экономической независимости муниципального образования как-то не очень верится, что органы местного самоуправления способны распределить полученное наследство в соответствии с требованиями законодательства и на благо всех жителей города или поселка. Тем более неправдоподобны способность и наличие желания у органов местного самоуправления отвечать по долгам наследодателя, если таковые возникнут. Это объясняется, в том числе, наличием очень слабой правовой базы, регулирующей правоотношения, возникающие при данных обстоятельствах, и откровенным нежеланием органов муниципальной власти заниматься юридическими вопросами. К сожалению, приходится констатировать тот факт, что главы муниципальных образований в своем подавляющем большинстве (на примере Архангельской области) не очень представляют себе механизм образования выморочного имущества и порядок оформления его перехода в муниципальную собственность. Единственное, что традиционно не вызывает затруднений, так это способы и направление распределения полученного имущества. С этим в России всегда справлялись хорошо...

В разные периоды право государства на получение наследства то было безразмерным — так, например, в ст. 429 ГК Р.С.Ф.С.Р. (1922 г.) было установлено, что доля отказавшегося от наследства могла переходить только к государству, то предпринимались попытки найти "золотую середину" и уйти вообще от понятия выморочности имущества, как, например, это произошло с ГК РСФСР (1964 г.), где в ст. 552 указывалось, что наследственное имущество по праву наследования переходит к государству:

• если имущество завещано государству;

• если у наследодателя нет наследников ни по закону, ни по завещанию;

• если все наследники лишены завещателем права наследования;

• если ни один из наследников не принял наследства;

• если кто-либо из наследников или все наследники отказались от наследства в пользу государства;

• если при отсутствии наследников по закону завещана только часть имущества наследодателя.

На сегодня право государства наследовать по закону сведено к вынужденной необходимости — с целью избежать образования бесхозяйного имущества. Так, в ныне действующем ГК РФ в ст. 1151 закреплено правило, по которому *имущество умершего считается выморочным* и переходит в порядке наследования по закону в собственность Российской Федерации когда:

• у наследодателя отсутствуют наследники как по закону, так и по завещанию;

• никто из наследников не имеет права наследовать;

• все наследники отстранены от наследования;

• никто из наследников не принял наследства;

• все наследники отказались от наследства и при этом никто из них не указал, что отказывается в пользу другого наследника.

Для ужесточения обязательности приема такого наследства в собственность государства законодатель дополнительно указал, что при наследовании выморочного имущества отказ от наследства не допускается (п. 1 ст. 1157 ГК РФ).

Чтобы облегчить процедуру приема выморочного имущества в государственную собственность и сократить до минимума формальности, связанные с таким переходом прав, для государства установлено исключение из общего правила, согласно которому для приобретения выморочного имущества в собственность государства принятия наследства не требуется (п. 1 ст. 1152 ГК РФ). Это вполне естественное указание законодателя вызвано тем, что, как правило, выяснение статуса, выморочное это имущество или нет, в окончательном варианте возможно только после определения круга наследников, а это, в свою очередь, можно сделать только после истечения срока на принятие наследства. Принять же наследство необходимо в течение указанного срока, кото-

рый является пресекательным. Сохранение преклюзивности срока на принятие наследства в отношении государства вызывало бы беспричинное образование бесхозяйного имущества, так как государство вынуждено было бы приобретать права на выморочное имущество каждый раз в судебном порядке.

Ныне действующее законодательство устанавливает, что порядок наследования и учета выморочного имущества, а также порядок передачи его в собственность субъектов РФ или в собственность муниципальных образований определяется законом. Однако такого закона до сих пор не принято. Между тем впредь до приведения законов и иных правовых актов, действующих на территории Российской Федерации, в соответствие с ГК РФ законы и иные правовые акты РФ, а также акты законодательства Союза ССР, действующие на территории РФ в пределах и в порядке, которые предусмотрены законодательством РФ, применяются постольку, поскольку они не противоречат части третьей ГК РФ.

Изданные до введения в действие части третьей ГК РФ нормативные акты Верховного Совета РСФСР, Верховного Совета РФ, не являющиеся законами, и нормативные акты Президиума Верховного Совета РСФСР, Президента РФ и Правительства РФ, а также применяемые на территории РФ нормативные акты Верховного Совета СССР, не являющиеся законами, и нормативные акты Президиума Верховного Совета СССР, Президента СССР и Правительства СССР по вопросам, которые, согласно части третьей ГК РФ, могут регулироваться только федеральными законами, действуют до введения в действие соответствующих законов (ст. 4 Федерального закона "О введении в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации").

Таким образом, сохраняется ранее действовавший порядок приема выморочного имущества, установленный подзаконными нормативными актами, принятыми еще во времена Союза ССР — постановлением Совета Министров СССР от 29 июня 1984 г. № 683 "Об утверждении Положения о поряд-

ке учета, оценки и реализации конфискованного, бесхозяйного имущества, имущества, перешедшего по праву наследования к государству, и кладов" (в ред. постановлений Совета Министров СССР от 29 июня 1989 г. № 520, от 14 июля 1990 г. № 699, от 3 сентября 1990 г. № 884, от 21 декабря 1990 г. № 1324, от 25 июля 1991 г. № 518)[1] и одноименной Инструкцией Министерства финансов СССР от 19 декабря 1984 г. № 185 (в ред. писем Минфина СССР от 13 мая 1985 г. № 67, от 10 сентября 1986 г. № 156, от 8 июня 1989 г. № 73, от 9 августа 1990 г. № 102, от 31 мая 1991 г. № 36, от 13 августа 1991 г. № 46).

Данными подзаконными нормативными актами учет, принятие мер по охране и оценке выморочного имущества возлагаются на налоговые органы. Оценка такого имущества производится комиссией, состоящей из представителей налогового органа и организации, которой передается это имущество для реализации или использования, в 5-дневный срок со дня принятия его на учет налоговым органом. Реализация выморочного имущества также производится налоговыми органами с соблюдением следующего порядка:

а) строения (в том числе жилые дома и части их), находящиеся в городах и поселках городского типа, передаются безвозмездно в ведение соответствующих местных Советов народных депутатов, а находящиеся в сельской местности, — колхозам, совхозам и другим государственным сельскохозяйственным предприятиям, межхозяйственным предприятиям (организациям) в сельском хозяйстве, а также в ведение сельских (поселковых) Советов народных депутатов по решению исполнительных комитетов районных или городских Советов народных депутатов;

б) сельскохозяйственные машины, инвентарь, продуктивный и рабочий скот, семьи пчел и фураж передаются безвоз-

[1] СП СССР. 1984. № 24. Ст. 127; Свод законов СССР. Т. 2. С. 52.

мездно совхозам и другим государственным сельскохозяйственным предприятиям или за плату колхозам, межхозяйственным предприятиям (организациям) в сельском хозяйстве;

в) кожевенное и пушно-меховое сырье, шерсть, мясной скот, птица, кролики, зерно и другая сельскохозяйственная продукция передается за плату государственным или кооперативным заготовительным организациям;

г) предметы, имеющие историческую, научную, художественную или иную культурную ценность, после проведения специальной экспертизы безвозмездно передаются в ведение музеев, библиотек, научных и иных учреждений;

д) драгоценные металлы в любом виде и состоянии, драгоценные и полудрагоценные камни в сыром и обработанном виде и изделия из этих металлов и камней сдаются в государственный фонд;

е) денежные суммы в российской и иностранной валютах, платежные документы и фондовые ценности в иностранной валюте, банковские платежные документы в рублях, приобретаемые за иностранную валюту, с правом обращения их в такую валюту, сдаются в учреждения ЦБ РФ для зачисления в доход государства и т. д.

Средства, вырученные от реализации выморочного имущества, зачисляются в государственный бюджет.

Налоговые органы в своей деятельности по учету, оценке и реализации выморочного имущества руководствуются актами гражданского, гражданско-процессуального законодательства, законодательства об административных правонарушениях и другими нормативными актами, регулирующими отношения, связанные с переходом имущества по праву наследования к государству.

Документом, подтверждающим право государства на наследство, является свидетельство о праве государства на наследство, выдаваемое нотариальным органом соответствующему налоговому органу не ранее истечения 6 месяцев со дня открытия наследства. Основанием для перехода имуще-

ства по праву наследования к государству может быть и соответствующее судебное решение, вынесенное по иску прокурора или налогового органа.

В случае если наследственное имущество неправомерно передано в собственность лиц, не имеющих право его наследовать, а наследников этого имущества не имеется или они не приняли наследства, налоговый орган обязан предъявить в суде иск о передаче указанного имущества государству по праву наследования. Меры по охране наследственного имущества до передачи его налоговым органам осуществляют нотариальные органы. В населенных пунктах, где нет государственных нотариальных контор, меры по охране наследственного имущества принимают исполнительные комитеты городских, поселковых, сельских Советов народных депутатов.

Принятие мер по охране и оценка переданных налоговым органам выморочного имущества возлагается на налоговые органы. Налоговые органы осуществляют контроль за полнотой и своевременностью передачи им выморочного имущества, для чего они не реже одного раза в год производят проверку в нотариальных и судебных органах, а также больницах, домах престарелых граждан, гостиницах и других аналогичных организациях, органах Министерства внутренних дел.

В свою очередь, контроль за деятельностью налоговых инспекций по целевому расходованию наследственного имущества может возлагаться на другие органы. Так, например, денежные средства, в том числе находящиеся на банковских счетах, а также средства от реализации имущества граждан пожилого возраста и инвалидов, проживавших и умерших в стационарных учреждениях социального обслуживания, не оставивших завещания и не имевших наследников, переходят в собственность государства и могут направляться на развитие социального обслуживания. Контроль за целевым расходованием указанных средств осуществляется органами социальной защиты населения. Денежные средства, в том числе

находящиеся на банковских счетах, а также средства от реализации имущества одиноких граждан пожилого возраста и инвалидов, обслуживавшихся не в стационарных учреждениях социального обслуживания и умерших, не оставивших завещания и не имевших наследников, переходят в собственность государства и могут направляться на развитие социального обслуживания (ст. 32 Федерального закона от 2 августа 1995 г. № 122-ФЗ "О социальном обслуживании граждан пожилого возраста и инвалидов" (принят ГД ФС РФ 17 мая 1995 г.)[1].

При переходе к государству выморочного имущества нотариальный орган направляет соответствующему налоговому органу, получившему свидетельство о праве государства на наследство, опись этого имущества, подписанную нотариусом, понятыми и заинтересованными лицами (если они принимали участие в описи).

В том случае, если за счет указанного в описи имущества нотариусом были произведены соответствующие расходы или выплаты (по уходу за наследодателем во время его болезни, а также на его похороны; на содержание граждан, находившихся на иждивении наследодателя; по охране наследственного имущества, по управлению им; по публикации сообщения о вызове наследников), в описи должно быть указано, какие суммы израсходованы на указанные цели и какие предметы реализованы для покрытия произведенных расходов.

После получения свидетельства о праве государства на наследство и соответствующей описи работник налогового органа в присутствии ответственного хранителя и представителя жилищно-эксплуатационной конторы, домоуправления или уличного комитета, а в сельской местности — представителя сельской администрации проверяет наличие наследственного имущества в помещениях, в которых оно находится, и принимает его от ответственного хранителя на учет, о чем в описи этого имущества, полученной от нотариуса, делается соответствующая отметка.

[1] Российская газета. 1995. № 150; СЗ РФ. 1995. № 32. Ст. 3198.

Если при передаче налоговому органу выморочного имущества будет установлена утрата, недостача или повреждение этого имущества, налоговый орган предъявляет к лицу, принявшему его на хранение, требование о внесении в десятидневный срок в бюджет суммы стоимости недостающих или поврежденных предметов. Если причитающаяся бюджету сумма за указанное имущество не будет внесена в бюджет в десятидневный срок, налоговый орган предъявляет (в десятидневный срок) в суде иск о взыскании с лица, принявшего имущество на хранение, стоимости недостающих или поврежденных предметов. При обнаружении случаев хищения (в том числе путем присвоения или растраты) или умышленного уничтожения, повреждения находившихся на ответственном хранении предметов налоговый орган направляет соответствующие материалы следственным органам для решения вопроса о привлечении виновных к уголовной ответственности и одновременно предъявляет иск о взыскании с виновных стоимости указанных предметов.

Оценка имущества производится комиссией, состоящей из представителей налогового органа и организации, которой передается это имущество для реализации или использования в 5-дневный срок со дня принятия его на учет налоговым органом. При разногласии в оценке отдельных предметов между представителями налогового органа и предприятия или организации, которым передается имущество, оценка этих предметов производится приглашенным специалистом-экспертом. Экспертиза должна быть произведена не позднее десятидневного срока со дня первоначальной оценки, вызвавшей разногласия. Оценка имущества может производиться на месте его выявления или после доставки на базу торговой организации или предприятию, принимающему это имущество для использования.

Акты описи и оценки имущества рассматриваются и утверждаются руководством соответствующего налогового органа не позднее трех дней после их составления.

Таким образом, на сегодняшний день именно инспекции Министерства РФ по налогам и сборам являются органами, уполномоченными от лица государства принимать выморочное имущество в порядке наследования по закону. Свидетельство о праве на наследство при переходе выморочного имущества в порядке наследования к Российской Федерации оформляется по общим правилам, а форма и содержание этого свидетельства установлены соответствующим подзаконным нормативным актом[1] (Форма № 12 — Свидетельство о праве на наследство по закону, удостоверяющее право на выморочное наследственное имущество)

СВИДЕТЕЛЬСТВО
О ПРАВЕ НА НАСЛЕДСТВО ПО ЗАКОНУ

Место выдачи свидетельства (село, поселок, район, город, край, область, республика полностью)

Дата (число, месяц, год) выдачи свидетельства прописью

Я, (фамилия, имя, отчество), нотариус (наименование государственной нотариальной конторы или нотариального округа) удостоверяю, что на основании статьи 1151 Гражданского кодекса Российской Федерации указанное в настоящем свидетельстве имущество (фамилия, имя, отчество наследодателя), умершей (его) (дата смерти цифрами), является выморочным и переходит в собственность по наследству Российской Федерации.

Наследство, на которое выдано настоящее свидетельство, состоит из:

(указывается объект наследования, его характеристика, стоимость, а также в отношении движимого имущества, подлежащего учету, — место учета, наименование регистрирующего органа, реквизиты свидетельства о регистрации, реквизиты паспорта транспортного средства, в отношении

[1] Приказ Минюста РФ "Об утверждении форм реестров для регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств и удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах.

недвижимого имущества — его местонахождение, кадастровый номер), принадлежащего наследодателю (указывается вид права) на основании (указываются реквизиты правоустанавливающего документа, при его нотариальном удостоверении и (или) государственной регистрации — инициалы и фамилия нотариуса, наименование государственной нотариальной конторы или нотариального округа, дата удостоверения и реестровый номер, дата, номер государственной регистрации сделки, наименование регистрирующего органа. В случае регистрации права указывается наименование регистрирующего органа, дата регистрации, серия и номер праворегистрирующего документа о регистрации права. Если регистрация права не проводилась, то это указывается).

Указание обременений при их наличии.

Право собственности на (наименование объекта) подлежит регистрации в (указывается полное наименование регистрирующего органа).

Настоящее свидетельство выдано (указываются инициалы, фамилия, должность лица, получившего настоящее свидетельство, реквизиты документа, уполномочивающего его на получение свидетельства, наименование организации, наделенной правом на получение данного свидетельства).

Наследственное дело №
Зарегистрировано в реестре за №
Взыскано госпошлины (по тарифу)
Нотариус (подпись нотариуса)".

Печать

В заключение необходимо отметить, что только одно из трех (государство, субъекты Федерации и муниципальные образования) упоминаемых в ГК РФ публично-правовых образований — государство, обладает возможностью стать наследником не только по завещанию, но и по закону (в случае наследования выморочного имущества). При этом государство, независимо от оснований наследования, обязано

погасить долги наследодателя, исполнить завещательный отказ и возместить необходимые расходы, связанные с болезнью, смертью и похоронами наследодателя, а также расходы на охрану и управление наследством. Это вытекает из общих обязанностей наследника, так как в отношении государства законодатель исключений не сделал.

Глава 4

ПРИОБРЕТЕНИЕ НАСЛЕДСТВА

§ 4.1. Общие положения

Для того чтобы наследник мог обладать всей триадой полномочий, присущих собственнику, в отношении имущества, доставшегося ему по наследству, необходимо осуществить *immissiobonorum* (ввод в наследование). Говоря языком закона, для приобретения наследства наследник должен его принять (п. 1 ст. 1152 ГК РФ). Исключение предоставлено лишь государству, которое может не принимать выморочное имущество, но все равно будет считаться его приобретателем.

Известно, что в момент открытия наследства возникает наследственное правоотношение. Сущность его состоит в том, что у наследника возникает право принять наследство или отказаться от него, а также при определенных обстоятельствах возникают и обязанности (завещательный отказ или возложение, исполнение завещания и пр.).

Все прочие субъекты гражданского права обязаны не препятствовать наследнику в осуществлении своих прав, а на некоторых из них возлагаются обязанности помогать и содействовать наследнику. Правила о принятии наследства были ранее закреплены в ст. 546, 547 ГК РСФСР (1964 г.) и в ныне действующем законодательстве получили дальнейшее развитие.

Право на принятие наследства — это субъективное гражданское право, согласно которому у наследника есть право выбора — принять наследство или отказаться от него.

Акт принятия наследства носит универсальный характер. Принятие наследником части наследства означает принятие всего причитающегося ему наследства, в чем бы оно ни заключалось и где бы оно ни находилось. Если наследник, находясь во Владивостоке (месте открытия наследства), принял по наследству автомобиль, зарегистрированный в местных органах ГИБДД на имя наследодателя, то такой наследник считается принявшим и квартиру наследодателя, находящуюся в Санкт-Петербурге и дом, расположенный в Анапе. То есть если наследство находится в разных местах, то, принимая наследство по месту открытия наследства, наследник тем самым принимает наследство и во всех других местах. Можно предположить, а на практике часто так и происходит, что, принимая наследство, наследник не знает его состава. Может наследник не знать и всего круга наследников, призываемых к наследству. В этом случае принятие наследства одним или несколькими наследниками не означает, что и все остальные наследники призываемой к наследованию очереди также приняли наследство. Принятие наследства по своим правовым последствиям и характеру — односторонняя сделка, где для возникновения или прекращения (изменения) прав и обязанностей у наследника достаточно только его волеизъявления. Для совершения акта принятия наследства конкретным наследником согласия или волеизъявления других наследников (за исключением случая пропуска срока на принятие наследства) не требуется, а волеизъявления наследодателя уже быть не может. Следовательно, в односторонней сделке невозможно выразить волеизъявление за тех лиц, которые не являются стороной по сделке, а в случае указания одним наследником на условие принятия наследства всеми наследниками оно будет ничтожно.

Перед принятием наследства наследник должен знать, что принятие наследства под условием или с оговорками не допускается, т. е. этот юридический акт носит безоговорочный характер. Наследство может быть принято только целиком,

нельзя принять только часть наследства, а от остальной части отказаться (речь не идет о разных основаниях наследования).

При призвании наследника к наследованию одновременно по нескольким основаниям наследник может выбрать и принять наследство, причитающееся ему по одному из оснований, а от остальных отказаться, может принять по нескольким, а отказаться от одного, или принять по всем основаниям.

Для избежания возникновения бесхозяйного имущества принятое наследство признается принадлежащим наследнику со дня открытия наследства независимо от времени его фактического принятия, а также независимо от момента государственной регистрации права наследника на наследственное имущество, когда такое право подлежит государственной регистрации (п. 4 ст. 1152 ГК РФ). "...Пункт 4 статьи 1152 ГК РФ специально подчеркивает, что принятое наследство признается принадлежащим наследнику со дня открытия наследства независимо от момента государственной регистрации права наследника на наследственное имущество. Отсутствие государственной регистрации в этом случае будет лишь препятствовать наследнику в осуществлении его права собственности на перешедшее к нему имущество..."[1]. Соглашаясь с тезисом о возникновении "препятствий наследнику", нельзя не отметить его уязвимость с правоприменительной, а не теоретической, точки зрения. К сожалению, автор приведенного высказывания не раскрыл мотивов "препятствования" такому наследнику в осуществлении своих прав. На практике же может создаться определенная противоречивая ситуация в отношении недвижимого имущества, составляющего такое наследство. Предположим, что наследник, приняв наследство одним из способов (о них речь пойдет ниже), посчитает наследство принадлежащим ему как собственнику независимо от момента государственной регистрации своих прав и попытается распорядиться им (продать, подарить,

[1] *Суханов Е. А.* Указ. соч. С. 76—77.

заложить и т. п.). Некоторые юристы полагают такую точку зрения не лишенной определенного смысла. По этому поводу хотелось бы отметить следующие несколько моментов.

Во-первых, государственной регистрации подлежат: право собственности, право хозяйственного ведения, право оперативного управления, право пожизненного наследуемого владения, право постоянного пользования, ипотека, сервитуты, а также иные права в случаях, предусмотренных ГК РФ и иными законами (п. 1 ст. 131 ГК РФ, п. 1 ст. 4 Федерального закона "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним"). Законодатель употребляет выражение "право наследника на наследственное имущество, когда такое право подлежит государственной регистрации". Очевидно, что указанное "право наследника" не подлежит государственной регистрации, так как по своему статусу не равнозначно понятию права собственности, хотя, возможно, и будет отнесено в последующем (при достаточном правовом и теоретическом обосновании) к категории вещных прав. Пока же не вызывает сомнений, что на "право наследника" не распространяется требование о государственной регистрации в силу отсутствия указания на это в законе.

Во-вторых, права на имущество, подлежащие государственной регистрации, возникают с момента регистрации соответствующих прав на него, если иное не установлено законом (п. 2 ст. 8 ГК РФ). Только собственнику принадлежат права владения, пользования и распоряжения своим имуществом (п. 1 ст. 209 ГК РФ). Из этих норм законодательства и из вышеприведенных рассуждений ясно вытекает вывод, что наследник не является собственником недвижимого имущества, доставшегося ему по наследству, до момента государственной регистрации своего права собственности. Следовательно, не обладает правом распоряжения этим имуществом.

В-третьих, наследство (недвижимое имущество) признается принадлежащим наследнику со дня открытия наследства (п. 4 ст. 1152 Кодекса). С учетом вышесказанного, недви-

жимое имущество, входящее в наследственную массу, принадлежит наследнику на правах пользования и владения, но не распоряжения (ибо в этом случае возникает триада правомочий собственника). Наследник должен пользоваться своими правами, помня о законных правах и интересах других наследников.

В-четвертых, наследник может попытаться распорядиться своим правом на недвижимое имущество и до истечения срока принятия наследства (шести месяцев со дня открытия наследства) — ведь "наследство признается принадлежащим наследнику со дня открытия наследства". Следует отметить, что у наследника в этом случае не будет свидетельства о праве на наследство по закону (завещанию), которое ему должен будет выдать нотариус по его заявлению (за исключением случая, когда нотариус возьмет на себя смелость выдать такое свидетельство до истечения срока, отведенного на принятие наследства). *Отсутствие документального подтверждения своих прав влечет отсутствие титульной собственности у правопретендента, т. е. непризнание его собственником объекта гражданских прав другими субъектами гражданского оборота.*

Очевидно, что тогда у наследника не будет на руках правоустанавливающего документа, не говоря о том, что его права как собственника не будут признаны и подтверждены государством путем их государственной регистрации (ст. 2 Федерального закона "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним"), что, в свою очередь (даже при наличии сделки), не позволит получить легальный титул собственника приобретателю недвижимого имущества. Ибо *ille non habet non dat* (тот, кто не имеет, не может передать).

Видимо именно о таких "препятствиях" и упоминалось выше уважаемым ученым.

Inducere in bonorum possessionem (вводить в наследование, ***принимать наследство) можно различными способами.***

Первый способ — самый очевидный и распространенный, состоит в подаче наследником заявления о принятии наследства либо заявления о выдаче свидетельства о праве на наследство нотариусу в месте открытия наследства или должностному лицу, уполномоченному в соответствии с законом выдавать свидетельства о праве на наследство (к таковым относятся только должностные лица консульских учреждений РФ). Нотариус по месту открытия наследства в соответствии с законодательством РФ принимает заявления о принятии наследства или об отказе от него. Заявление о принятии наследства или об отказе от него должно быть сделано в письменной форме (ст. 38, 62 Основ законодательства РФ о нотариате). На заявлении наследника о принятии наследства или отказе от него, принимаемом нотариусом, проставляется дата его получения, заверенная подписью нотариуса (п. 23 приказа Минюста РФ от 15 марта 2000 г. № 91 "Об утверждении методических рекомендаций по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации")[1]. Подлинность подписи наследника на заявлении о принятии наследства или об отказе от него свидетельствуется нотариусом или должностным лицом, уполномоченным совершать нотариальные действия. Нотариальное свидетельствование подлинности подписи не требуется, если наследник лично явился в нотариальную контору по месту открытия наследства и подал заявление. В этом случае нотариус устанавливает личность наследника, о чем делает отметку на заявлении, на котором также указывает сведения о наследнике. Не исключается передача нотариусу такого заявления другим лицом (курьером) или посредством направления по почте, но при этом подпись наследника на заявлении должна быть засвидетельствована нотариусом или должностным лицом, уполномоченным совершать нотариальные действия или удостоверять доверенности. Если заявление поступило по почте или передано

Бюллетень Минюста РФ. 2000. № 4.

другим лицом и подлинность подписи наследника на нем нотариально не засвидетельствована, оно принимается нотариусом, а наследнику предлагается выслать надлежаще оформленное заявление либо явиться лично в нотариальную контору (см. также п. 23 приведенного приказа). Возможно принятие наследства и через представителя, если в доверенности специально предусмотрено полномочие на принятие наследства. Для принятия наследства законным представителем (родителями и опекунами) доверенности не требуется. Однако следует учесть, что для принятия наследства, т. е. для совершения односторонней сделки, требуется согласие попечителей для наследников в возрасте от 14 до 18 лет и для таких наследников, которые были признаны ограниченно дееспособными лицами.

Второй способ — так называемые конклюдентные действия или *facta concludentia*. Согласно законодательству признается, пока не доказано иное, что наследник принял наследство, если он совершил действия, свидетельствующие о фактическом принятии наследства, в частности, если наследник:

• вступил во владение или в управление наследственным имуществом (при проживании в квартире наследодателя — заменил двери, отремонтировал электропроводку и канализацию, оплатил коммунальные расходы, сдал внаем комнату в квартире, взял швейную машинку и использовал ее, и пр.);

• принял меры по сохранению наследственного имущества, защите его от посягательств или притязаний третьих лиц (нанял охрану земельного участка с целью сохранения урожая и пр.);

• произвел за свой счет расходы на содержание наследственного имущества (приобрел запчасти и отремонтировал автомобиль, принадлежавший наследодателю и пр.);

• оплатил за свой счет долги наследодателя или получил от третьих лиц причитавшиеся наследодателю денежные средства (выплатил проценты по договору займа или выдал расписку в получении долга и пр.).

Можно отметить, что в ранее действовавшем законодательстве не содержалось примеров фактических действий, свидетельствующих о принятии наследства наследником. Эти примеры вырабатывались путем обобщения судебной практики (п. 12 постановления Пленума Верховного Суда РСФСР "О некоторых вопросах, возникающих у судов по делам о наследовании"). Второй способ может применяться как нотариусом, так и устанавливаться в судебном порядке. Как правило, судебный порядок применяется, когда "... у наследника, фактически принявшего наследство, отсутствуют <...> документы, необходимые для получения свидетельства о праве на наследство, и нет возможности получить их иным путем, заявление об установлении факта принятия наследства рассматривается по правилам, предусмотренным главой 27 ГПК РСФСР... (п. 5 постановления Пленума Верховного Суда РСФСР "О некоторых вопросах, возникающих у судов по делам о наследовании")". Сегодня эти правила установлены в гл. 28 ГПК РФ (ст. 262—268).

Безусловно, примерный перечень фактических действий не является закрытым — об этом свидетельствуют слова "в частности". Не вызывает сомнений также, что если нотариусу представлены документы, однозначно свидетельствующие о совершении наследником действий, подтверждающих факт принятия наследства, то все сомнения должны толковаться в пользу наследника. Этот вывод подтвержден текстом закона, где указано, что "...признается, пока не доказано иное, что наследник принял наследство...". Очевидно, что законом установлена презумпция фактического принятия наследства наследниками. Если нотариус отказывает в выдаче свидетельства о праве на наследство, то у наследника есть два пути. Во-первых, путь обжалования действий нотариуса, который в этом случае должен будет "доказать иное" — факт непринятия наследства наследником. Во-вторых, путь установления факта принятия наследства. Тогда все тяготы доказывания этого факта возлагаются непосредственно на самого наследника.

Исходя из буквального толкования нормы материального закона, а также при наличии хотя бы одного документального доказательства более предпочтительным и наименее затратным для наследника выглядит именно первый путь. Тем более, что для нотариуса фактическое вступление наследника во владение наследственным имуществом может быть подтверждено документами о совершении наследником в течение срока для принятия наследства действий по управлению, распоряжению или пользованию наследственным имуществом, поддержанию его в надлежащем состоянии или уплате налогов, страховых взносов, других платежей в отношении наследственного имущества, взиманию платы с жильцов, проживающих в наследственном доме (квартире) по договору жилищного найма, производству за счет наследственного имущества расходов, предусмотренных ст. 549 ГК РСФСР (1964 г.), или погашению долгов наследодателя (п. 28 приказа Минюста РФ "Об утверждении методических рекомендаций по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации").

С точки зрения права нотариат — это орган бесспорной юрисдикции и нотариус не имеет полномочий и компетенции суда для однозначного установления юридического факта, если имеется хоть малейшая вероятность толкования представленных нотариусу документов двояко. Следовательно, более законным и правомерным будет второй путь, когда суд, исследовав все представленные доказательства в совокупности, беспристрастно и всесторонне оценив все доводы "за" и "против", установит юридический факт или откажет в его установлении.

Такое решение суда будет являться для нотариуса основанием для устранения его сомнений в принятии или непринятии конкретным наследником наследства.

К сожалению, в судебной практике очень часто смешивают понятия "факт принятия наследства" и "включение имущества в наследственную массу", которые имеют ряд существенных различий. Так, в первом случае предусмотрено

особое производство, а во втором — налицо спор о праве, так как выясняется принадлежность имущества наследодателю на момент смерти в связи с требованием наследника о переходе к нему прав на это имущество. В первом устанавливается факт, касающийся только одного конкретного наследника и, как правило, связанный с пропуском срока принятия этим наследником наследства первым способом приема (подачей заявления). Во втором случае удовлетворение искового заявления наследника влияет на права и обязанности всех остальных наследников, так как влечет увеличение наследственной массы либо ее уменьшение. Удовлетворение заявления об установлении факта принятия наследства не определяет судьбы наследства, а является основанием для включения наследника в круг наследников, призываемых к наследованию. Признание имущества включенным в наследственную массу является основанием для выдачи нотариусом свидетельства о праве на наследство (в виде этого имущества) всем наследникам.

Приходится констатировать тот факт, что нотариусы также не придают большого значения указанным различиям и могут выдать свидетельство о праве на наследство по закону (завещанию) на имущество, которое не принадлежало наследодателю на момент смерти, на основании решения суда, установившего лишь факт принятия наследства (пусть и в виде данного имущества) конкретным наследником.

Любой из способов принятия наследства должен быть осуществлен в пределах *установленного законом срока* — в течение шести месяцев со дня открытия наследства (п. 1 ст. 1154 ГК РФ). Если момент открытия наследства точно неизвестен, например, момент гибели наследодателя можно определить лишь приблизительно (льдину с рыбаками унесло в море и их останки нашли на одном из пустынных островов спустя много лет), то наследство может быть принято в течение шести месяцев со дня вступления в законную силу решения суда об объявлении наследодателя умершим, а не с момента его предполагаемой гибели, пусть даже таковой и указан в тексте решения суда.

Нельзя согласиться с утверждением, что "срок принятия наследства не является пресекательным"[1]. Несомненно, что в ранее действовавшей ст. 546 ГК РСФСР (1964 г.) требование закона звучало в более императивной форме с использованием модального глагола "должны". Теперь же наследство "может" быть принято. Тем не менее и раньше, и сейчас правовая природа срока, отведенного на принятие наследства, осталась прежней.

Срок принятия наследства по своему правоприменительному характеру подобен сроку исковой давности, влияющему на процессуальные и материальные права. Истечение срока принятия наследства не прекращает право наследника обратиться к нотариусу с заявлением о принятии наследства либо обратиться в суд за установлением факта совершения конклюдентных действий наследником или за подтверждением уважительности причин пропуска шестимесячного срока. Наследник вправе воспользоваться своим субъективным правом на использование любого из способов принятия наследства. Этим правом наследник может воспользоваться в любое время независимо от истечения срока принятия наследства. В этой части применения срок принятия наследства действует подобно процессуальной составляющей срока исковой давности и его окончание не прекращает права наследника на обращение в суд или к нотариусу, или к другим наследникам.

Однако нотариус, не установив бесспорных конклюдентных действий, а, наоборот, установив пропуск срока на подачу заявления наследником, вынужден будет отказать наследнику не в принятии заявления, а в выдаче ему свидетельства о праве на наследство на основании пропуска срока принятия наследства и ввиду распределения всего наследства между другими наследниками либо переходе его к государству как выморочного. Действительно, если бы не существовало этой преклюзивной составляющей срока приня-

[1] *Ярошенко* К. Указ. соч. С. 37.

тия наследства (аналогично материальной составляющей срока исковой давности — права на защиту), то создавалась бы презумпция бесхозяйности наследства до его принятия кем-либо из наследников в течение сколь угодно долгого периода времени. А этого, в конце концов, может и не произойти никогда... Мало того, если судом не будет установлен факт совершения конклюдентных действий наследником или не подтверждена уважительность причин пропуска шестимесячного срока, либо другие наследники не изъявят доброй воли, то, очевидно, что такой наследник будет признан не принявшим наследство, а следовательно, и не приобретшим его.

Таким образом, срок принятия наследства прекращает субъективное право наследника на принятие наследства и с этой точки зрения, безусловно, является пресекательным. В то же время простым истечением этого срока наследник не лишается своего субъективного права на обращение с заявлением о принятии наследства либо с соответствующими заявлениями в суд или к другим наследникам, принявшим наследство, ибо таких последствий ГК РФ действительно не установлено.

Кроме общего правила о сроке принятия наследства законом установлены особые правила исчисления срока на принятие наследства для определенного круга наследников. Если ранее законодательством (ст. 546 ГК РСФСР (1964 г.) устанавливался один общий срок принятия наследства для таких наследников, выражавшийся в оставшейся части основного шестимесячного срока, если она была более трех месяцев и в продлении оставшейся части до трех месяцев, если она была менее этого срока, то теперь законодатель конкретизировал сроки для принятия наследства, поставив их в зависимость от оснований непринятия наследства "основными" наследниками.

Во-первых, если кто-либо из наследников отказался от наследства (подал заявление нотариусу или факт отказа установлен в судебном порядке) или был отстранен как недостойный, то право наследования возникает для других на-

следников и они могут принять наследство в течение шести месяцев со дня возникновения у них этого права.

Во-вторых, если кто-либо из наследников не примет наследство в силу любых причин и обстоятельств (но не откажется от него), то другие наследники, заступающие место не принявших наследства, могут принять наследство в течение трех месяцев со дня окончания шестимесячного срока, отведенного не принявшим наследникам. К таким не принявшим и не отказавшимся наследникам могут быть отнесены умершие наследники (их место заступают наследники по праву представления либо в порядке наследственной трансмиссии) либо основные наследники по завещанию (их место заступают подназначенные наследники, если таковые имеются) и другие.

Законом установлены также два способа преодоления преклюзивной природы срока принятия наследства. Речь идет о случаях принятия наследства по истечении установленного срока. Следует отметить, что оба способа существовали и ранее (ст. 547 ГК РСФСР (1964 г.), однако в них говорилось о продлении, а не о восстановлении срока, и не совсем точно были определены последствия удовлетворения судом заявления. Такое положение вещей позволяло судам выносить половинчатые решения, например, решением суда лишь продлевался срок, и наследники вынуждены были далее опять обращаться к нотариусам за оформлением своих прав и получением свидетельств о праве на наследство. Такая формулировка нормы материального закона, безусловно, облегчала работу сверхзагруженной судебной системе, но отнюдь не способствовала воспитанию в гражданах духа уважительного отношения к этой системе. Судьи в этом случае не утруждали себя выяснением всего круга наследников, не запрашивали наследственные дела у нотариусов и не исследовали всех обстоятельств по делу, ограничиваясь только признанием наследника принявшим наследство или продлеванием ему срока для обращения в нотариальную контору. Также ранее не совсем четко был описан порядок и дей-

ствия регистрирующих органов и нотариуса в случае соглашения наследников о включении "опоздавшего" наследника в свой круг.

Итак, ныне это, во-первых, судебный порядок, предусматривающий *восстановление срока* судом и признание наследника принявшим наследство. Суд вправе удовлетворить заявление наследника, если последний не знал и не должен был знать об открытии наследства или пропустил этот срок по другим уважительным причинам и при условии, что наследник обратился в суд в течение шести месяцев после того, как причины пропуска срока отпали.

Рассмотрим конкретный пример, которых в нашей реальной действительности и при сегодняшней разобщенности семей сколько угодно. Предположим, что сын не знал о смерти своего отца, поскольку находился с ним в неприязненных отношениях (однако недостойным наследником признан не был) и проживал в Мурманске, в то время как отец до своей смерти жил в Ставрополе. Принявшие наследство дочери не знали точный адрес своего брата и сообщили нотариусу последний известный, который оказался устаревшим. Нотариус, получивший сообщение об открывшемся наследстве, исполнил свою обязанность известить об этом тех наследников, место жительства или работы которых ему известно (ст. 61 Основ законодательства РФ о нотариате). Здесь стоит отметить, что на нотариуса в России, в отличие от западных стран, не возложена обязанность по розыску наследников и вручению им извещений под расписку. Нотариус может, но не должен, произвести вызов наследников путем помещения публичного извещения или сообщения об этом в средствах массовой информации, и не более того (см. также ст. 61 Основ законодательства РФ о нотариате). Однако вернемся к нашему примеру, где извещения нотариуса вернулись обратно. Сын к числу обязательных наследников не относился. По истечении шестимесячного срока наследство было разделено между двумя сестрами. Через два месяца после истечения шестимесячного срока брат позвонил одной из сестер

и узнал о смерти отца. В связи с пропуском срока нотариус отказал брату в выдаче свидетельства о праве на наследство, тем более что сестры возражали против включения брата в число законных наследников (завещания отец не оставил). Брат обратился в суд с заявлением о восстановлении срока принятия наследства и признании его принявшим наследство. Суд должен будет удовлетворить подобное заявление, так как в силу вышеприведенных обстоятельств и положений закона не имеет правового значения неуважительность причин пропуска срока принятия наследства наследником, а имеет правовое значение лишь установление факта, что он не знал и не должен был знать об открытии наследства (так как законодатель использовал в юридической технике построения нормы разделительный союз "или", а не соединительный союз "и"). При этом суд должен будет выяснить, не пропущен ли наследником срок для обращения в суд — шесть месяцев с момента, когда ему стало известно об открытии наследства. Ибо последствия пропуска этого срока будут аналогичны последствиям пропуска срока исковой давности — в удовлетворении заявления наследнику должно быть отказано. И этот срок также будет пресекательным в отношении права на принятие наследства конкретным наследником.

При признании наследника принявшим наследство суд определяет доли всех наследников в наследственном имуществе и при необходимости определяет меры по защите прав нового наследника на причитающейся ему доли наследства. Все ранее выданные свидетельства признаются судом недействительными (п. 1 ст. 1155 ГК РФ). Законодатель, безусловно, учел накопившуюся судебную практику и четко описал все правовые последствия, которые должен отразить в своем решении суд при удовлетворении заявления наследника. Очевидно, что такое решение суда будет являться основанием возникновения прав и обязанностей для всех наследников (п. 1 ст. 8 ГК РФ) и сделает ненужным их новое обращение к нотариусу за получением свидетельств о праве на наследство. Естественно, что работа суда удваивается, если не

утраивается. Но разве не для этого и существует судебная система, чтобы разрешать полностью возникшую спорную ситуацию без дополнительного обращения граждан в другие государственные органы?

Не исключается случай, когда суд может восстановить этот срок, если он признает причины пропуска уважительными. При этом также не будет иметь правового значения момент и факт знания или не знания открытия наследства, а будет иметь значение лишь наличие уважительности причин пропуска срока. Как правило, к таким уважительным причинам могут относиться длительная командировка (например, в Антарктиду) либо выполнение военных секретных действий, либо нахождение на карантине в больнице и др. Интересным в этом плане будет ссылка наследника на уважительность пропуска срока по причине нахождения в местах лишения свободы...

Во-вторых, наследство может быть принято после истечения указанного срока и без обращения в суд *при условии согласия* на это всех остальных наследников, принявших наследство. Это согласие должно быть выражено в письменной форме (п. 2 ст. 1155 ГК РФ). Очевидно, что требование о нотариальном удостоверении такого согласия теперь отпало (п. 32 приказа Минюста РФ "Об утверждении методических рекомендаций по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации").

Если согласие дано наследниками не в присутствии нотариуса, то их подписи на документах о согласии должны быть засвидетельствованы нотариусом или должностным лицом, уполномоченным совершать нотариальные действия или лицом, уполномоченным удостоверять доверенности. При этом уже не имеет правового значения, когда обратится с заявлением наследник, а имеет правовое значение только согласие всех принявших наследство наследников. Так, в приведенном выше примере, если бы сестры были согласны на включение брата в число наследников и дали бы свое письменное согласие в присутствии нотариуса, то брат мог бы

принять наследство по прошествии сколь угодно долгого периода времени с момента своего звонка сестре.

Не имеет значения также и факт выдачи нотариусом свидетельств наследникам, принявшим наследство, а также факт регистрации наследниками своих прав собственников на наследственное недвижимое имущество. Следует отметить, что этой нормой ГК РФ фактически отменяет правило, согласно которому "... наследник, пропустивший срок для принятия наследства, может быть включен в свидетельство о праве на наследство с согласия всех других наследников, принявших наследство. Это согласие должно быть заявлено в письменной форме до выдачи свидетельства о праве на наследство..." (ст. 71 Основ законодательства РФ о нотариате). Между тем ранее в соответствии с этим требованием закона судебная и нотариальная практика признавала возможность существования такого способа разрешения возникшей ситуации лишь до момента получения принявшими наследство наследниками свидетельств о праве на наследство. Теперь согласие наследников является основанием аннулирования нотариусом ранее выданного свидетельства о праве на наследство и основанием выдачи нового свидетельства. Что касается государственной регистрации прав на недвижимое имущество, вошедшее в состав наследственной массы, то постановление нотариуса об аннулировании ранее выданного свидетельства о праве на наследство и новое свидетельство будут основаниями внесения соответствующих изменений в записи о государственной регистрации в Едином государственном реестре прав (п. 62—70 постановления Правительства РФ "Об утверждении правил ведения Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество и сделок с ним") в зависимости от перераспределения имущественных прав наследников.

Наследник, принявший наследство после истечения срока принятия наследства, имеет право на получение причитающегося ему наследства в соответствии с нормами ГК РФ о неосновательном обогащении, если только между всеми

наследниками соглашением не установлено иное. Например, если долю наследства, причитающуюся такому наследнику, принявшие наследники не могут возвратить в натуре, то они будут обязаны возместить "новому" наследнику действительную стоимость его доли на момент признания его принявшим наследство, а также убытки, вызванные последующим изменением стоимости доли, если они не возместили ее стоимость немедленно после этого момента (п. 1 ст. 1105 ГК РФ). Аналогичные последствия применяются в отношении не полученных наследником доходов (ст. 1107 ГК РФ). В то же время наследники вправе требовать от "нового" наследника возмещения понесенных необходимых затрат на содержание и сохранение его наследственной доли в наследственном имуществе с учетом правил ст. 1108 ГК РФ.

Все наследники, призванные к наследованию и принявшие наследство, не только получают имущество и имущественные права, но и принимают на себя ***обязанность отвечать по долгам наследодателя*** (ст. 1175 ГК РФ). Ответственность по долгам наследодателя предусматривалась законодателем и ранее (ст. 553—554 ГК РСФСР (1964 г.). Однако от прежних норм сохранилось только вполне закономерное и древнее *beneficium inventarii* — условие наступления ответственности каждого наследника только в пределах стоимости перешедшего к нему (описанного) наследственного имущества.

В остальном правила о характере ответственности, порядке и сроках ее наступления, а также о правах кредиторов подверглись серьезным изменениям.

Во-первых, ответственность наследников стала носить характер солидарной. При солидарной обязанности наследников кредитор вправе требовать исполнения обязательства наследодателя как от всех наследников совместно, так и от любого из них в отдельности. При этом кредитор вправе потребовать от любого наследника исполнения обязательства как полностью, так и в части долга. Если кредитор не получит полного удовлетворения от одного наследника, то он

вправе требовать исполнения оставшейся части обязательства от остальных наследников. Обязательство наследодателя считается погашенным только после полного его исполнения наследниками (ст. 325 ГК РФ). В том случае, когда наследник, к которому предъявлено требование кредитора исполнить обязанность в полной мере, будет придерживаться *gestio pro herede* (образа действий, подобающего наследнику, отвечающему по долгам наследодателя) и согласится исполнить все требования кредитора за счет только своей доли наследства, то он получит право регрессного требования к остальным наследникам в долях пропорциональных их наследственным долям, за вычетом доли, падающей на него самого. Следует учесть, что кредитор после получения полного удовлетворения выбывает из сторон обязательства, так как остальные наследники освобождены от исполнения кредитору. При неуплате одним из солидарных наследников долга наследнику, исполнившему солидарную обязанность, остальные наследники и не уплативший наследник будут нести перед исполнившим наследником равнодолевую ответственность за оставшийся долг.

Если же части наследства, перешедшего к наследнику, к которому предъявлено требование кредитора, не хватает для полного погашения долга, то кредитор вправе обратиться с требованием к остальным одновременно либо к любому из оставшихся наследников на его усмотрение с требованием погашения оставшейся части долга.

Не стоит забывать, что наследниками (должниками) могут быть не только физические и юридические лица, но и государство (особенно в случае выморочного имущества), муниципальные образования и субъекты Российской Федерации.

Законодатель, во избежание нечеткости и различного толкования материального закона судебными органами, что нередко происходило ранее, еще раз подтвердил разделение наследства, достающегося одному наследнику по разным основаниям. Так, если наследник принял наследство в

порядке наследственной трансмиссии от умершего наследника, то в данном случае налицо два открывшихся наследства — после смерти наследодателя и после смерти трансмиттента (умершего наследника). В данном случае, если наследник наследует после обоих, то он и будет отвечать по долгам каждого из умерших, но только в пределах стоимости наследства, перешедшего от каждого из них. Если же он наследует только после наследодателя, то он и будет отвечать только по долгам наследодателя пропорционально своей доле наследства. Например, доля наследства, перешедшего в порядке трансмиссии наследнику, оценена в 100 тысяч рублей, а долги наследодателя составили 25 тысяч рублей. В то же время трансмиттент тоже был должником, и сумма долга на момент его смерти достигла 40 тысяч рублей. Несмотря на то, что наследнику перешло право на получение 100 тысяч рублей от должника (трансмиттента), наследник не будет отвечать по долгам трансмиттента перед его кредиторами (п. 2 ст. 1175 ГК РФ) и его наследство сохранится в пределах 75 тыс. руб.

Во-вторых, более защищенными выглядят сейчас права кредиторов наследодателя. Ранее они были вправе предъявить свои претензии только в пределах шести месяцев с момента открытия наследства. Причем устанавливалась исчерпывающая адресность предъявления кредиторами претензий — либо принявшим наследство наследникам, либо исполнителю завещания, либо нотариальной конторе по месту открытия наследства (а не любому нотариусу), либо предъявление иска в суд к наследственному имуществу. Кредиторы были обязаны заявить претензии в любом случае, даже если срок исполнения обязательства (например, момент возврата денежного займа) еще не наступил. Если кредиторы не исполняли эти требования, то они лишались права требования к наследникам. Очевидно, что ранее законодатель жестко стоял на однозначной защите прав наследников, которые должны были знать состав наследства к моменту окончательного определения круга наследников и истечения срока на принятие наследства.

Теперь кредиторы вправе предъявить свои требования к принявшим наследство наследникам в пределах срока исковой давности, установленного для соответствующего обязательства наследодателя. И это справедливо, ибо *hereditas personam defuncti sustinet* (наследство представляет личность умершего, или наследник должен исполнить обязательства наследодателя), а перемена лиц в обязательстве не влечет изменения срока исковой давности и порядка его исчисления (ст. 201 ГК РФ). До принятия наследства кредиторы могут заявить свои требования исполнителю завещания или направить исковое заявление в суд к наследственному имуществу. В последнем случае суд обязан приостановить рассмотрение производства по делу до принятия наследства всеми наследниками или перехода имущества к государству как выморочного. Это необходимо для выяснения всех ответчиков по заявленному иску, а в случае удовлетворения требования кредиторов (истцов) — • для распределения ответственности между наследниками пропорционально долям принятого наследства.

Следует отметить изменение адресности претензий кредиторов. Если ранее они могли предъявить претензии наследникам, принявшим наследство, исполнителю завещания, нотариальной конторе или заявить иск в суд к наследственному имуществу, то теперь подача заявления в нотариальную контору исключена. Удивительно, что законодатель предпочел исключить самую простую и действенную возможность кредиторов заявить о своих претензиях таким образом, чтобы эта претензия "работала" в качестве ограничения прав наследников до момента обращения в суд. Ведь ранее нотариус по месту открытия наследства при принятии претензий от кредиторов наследодателя обязан был довести об этом письменно или устно до сведения наследников, разъяснить порядок погашения долга и приостановления выдачи свидетельства о праве на наследство. Об устном разъяснении делалась отметка в наследственном деле за подписью наследников. Мало того, если в отношении наследственного имущества имелись какие-либо обременения, нотариус давал разъясне-

ния наследникам о возникающих в этой связи правоотношениях. Если на недвижимое имущество было наложено запрещение отчуждения в связи с получением ссуды, нотариус сообщал учреждению, выдавшему ссуду, о том, что наследникам ссудополучателя выдано свидетельство о праве на наследство (п. 24, 33 приказа Минюста РФ "Об утверждении методических рекомендаций по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации"). Очевидно, что при открытии наследства кредиторы могут и не иметь претензий к тому наследнику, кто принял только часть наследства, не обремененную долгами наследодателя (например, по завещанию). Обращение кредиторов в суд в этом случае будет преждевременно, а вот подача заявления нотариусу, который уже завел наследственное дело, была бы действенной мерой, гарантирующей охрану законных прав и интересов кредиторов. Тем более что таким очередным "исключением" нотариата из гражданского оборота законодатель фактически превратил ст. 63 Основ законодательства РФ о нотариате в пустой звук. Между тем, согласно этой норме законодательства, нотариус по месту открытия наследства в соответствии с законодательством РФ принимает претензии от кредиторов наследодателя, которые должны были быть предъявлены в письменной форме.

Отметим также, что ныне законодатель не устанавливает конкретного пресекательного срока в шесть месяцев и не ограничивает права кредиторов, ибо они могут и не знать о смерти наследодателя до момента наступления исполнения обязательств. В большинстве случаев именно от этого момента и будет производиться отсчет срока исковой давности, так как по общему правилу течение срока исковой давности начинается со дня, когда лицо (кредитор) узнало или должно было узнать о нарушении своего права (п. 1 ст. 200 ГК РФ).

В то же время, пользуясь тем, что основания приостановления и перерыва течения сроков исковой давности устанавливаются ст. 198 ГК РФ, законодатель ввел правило, со-

гласно которому при предъявлении требований кредиторами срок исковой давности, установленный для соответствующих требований, не подлежит перерыву, приостановлению и восстановлению. Не вызывает сомнений, что эта норма введена исключительно с намерением законодателя усилить защиту наследников и сделать срок исковой давности более определенным. В то же время вызывает обоснованные сомнения соответствие этого правила общим принципам гражданского права о равенстве участников гражданских отношений (п. 1 ст. 1 ГК РФ) и непротиворечие императивным нормам, устанавливающим право гражданина (кредитора) на защиту в исключительных случаях. Это касается в первую очередь случаев, когда суд признает уважительной причину пропуска срока исковой давности по обстоятельствам, связанным с личностью истца (тяжелая болезнь, немощное состояние, неграмотность и т. п.), тогда пропущенный срок исковой давности подлежит восстановлению в императивном порядке (ст. 205 ГК РФ). Данная норма не содержит возможности прекращения ее действия даже в случаях, предусмотренных ГК РФ и другими законами. Тем более следовало сохранить равноправие кредитора и должника, когда и тот, и другой являются гражданами, а именно на граждан (кредиторов) и рассчитана диспозиция ст. 205 ГК РФ. В противном случае при пропуске срока кредитором-гражданином он при обращении в суд рискует получить отказ в защите своего права только на основании пропуска срока исковой давности даже при наличии уважительных причин этого пропуска.

Стоит несколько слов сказать и о том, что входит в понятие "долги наследодателя". Представляется, что должна быть сохранена выработанная судебная практика. То есть наследник должен отвечать только по таким долгам наследодателя, по которым допускается правопреемство и не связанным с его личностью (например, обязанность наследодателя выплачивать алименты не переходит к его наследникам). Однако смерть лица, являвшегося ответчиком по иску о возмещении причиненного им вреда, не может служить основа-

нием для прекращения производства по делу и освобождения его наследников от ответственности по долгам, связанным с возмещением причиненного вреда (п. 17 постановления Пленума Верховного Суда РСФСР "О некоторых вопросах, возникающих у судов по делам о наследовании").

Завершающим этапом развития наследственного правоотношения является легальное ***оформление наследником своего титула собственника.*** Безусловно, как уже говорилось выше, принятое наследство признается принадлежащим наследнику со дня открытия наследства независимо от времени его фактического принятия, а также независимо от момента государственной регистрации права наследника **на** наследственное имущество. О правовой природе права наследника на наследственное имущество и о недостатках формулировок, использованных законодателем, в части регистрации прав наследника уже говорилось выше. Однако для всех остальных субъектов гражданского оборота немаловажное значение имеет наличие у наследника документального подтверждения не только его статуса наследника и соответствующих прав на наследство (а таким документальным подтверждением может служить, например, копия заявления наследника в нотариальную контору о принятии наследства, с отметкой нотариуса о принятии такого заявления), но, в основном, документальное подтверждение статуса собственника имущества, перешедшего к наследнику в порядке наследственного правопреемства. Именно поэтому в подзаконном нормативном акте указывается, что, если в составе имущества имеется недвижимое или иное имущество, право на которое или само это имущество подлежит регистрации (специальному учету), в тексте свидетельства о праве на наследство нотариус делает соответствующую запись о необходимости регистрации права или имущества в уполномоченных государственных органах, о чем разъясняет наследникам (п. 36 приказа Минюста РФ "Об утверждении методических рекомендаций по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации").

С точки зрения юридической техники наследник, принявший наследство, с момента открытия наследства фактически обладает двумя из триады правомочий, составляющих право собственности, — правом владения и правом пользования. В силу отсутствия легального подтверждения права распоряжения, присущего только собственнику, наследник на практике не имеет возможности распорядиться наследственным имуществом. Субъективное право распоряжения наследника ограничено в действительности отсутствием презумпции существования у него права собственности и отсутствием доверия к его правомочиям со стороны возможных правоприобретателей наследственного имущества.

В свете вышеизложенного вызывает откровенное недоумение использование дефиниций "право на наследственное имущество" без раскрытия сущности этого понятия маститыми учеными при описании правомочий наследника, принявшего наследство, со дня открытия наследства[1].

Между тем очевидно, что в очень многих случаях для осуществления наследственных прав одного факта принятия наследства явно недостаточно. Необходимо также и оформление указанных прав. Оформление наследственных прав необходимо, чтобы укрепить положение наследника как собственника, обеспечить ему возможность в пределах, установленных законом, быть продолжением юридической личности самого наследодателя, а также признать его законное право на распоряжение перешедшим к нему имуществом (ст. 2 Федерального закона "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним".

Без документального подтверждения наследником прав собственника государство не сможет осуществить фискальные функции, а другие организации — достичь коммерческих целей, связанных с переходом прав на имущество в порядке наследования. Оформление наследственных прав имеет существенное значение для кредиторов и должников

[1] *Ярошенко К.* Указ. соч. С. 41.

наследодателя, которым необходима твердая уверенность в части взыскания долга с надлежащего должника (ст. 307, 308, 392 ГК РФ) или исполнения обязанности надлежащему кредитору (ст. 312 ГК РФ).

Умалчивание очевидного факта обязательности оформления наследственных прав влечет пагубные последствия для наследников, которые, наслушавшись теоретических рассуждений, попадают в сложные жизненные ситуации и несут как материальные, так и моральные издержки. Мало того, такая политика декларирования наличия права собственности с момента открытия наследства у наследника, принявшего наследство, похожа на политику "страуса, прячущего голову в песок". Это позиция ведет к воспитанию правового цинизма и нигилизма, а это, в свою очередь, неизбежно заканчивается судебными разбирательствами как между наследниками, так и с привлечением контрагентов по сделкам и государственных органов. Следует прямо и четко сказать, что до момента документального оформления своих прав и получения соответствующего правоустанавливающего документа, а в случаях, установленных законом, — государственной регистрации права собственности, наследник не имеет прав собственности на перешедшее к нему имущество, а обладает только правами владения и пользования, с учетом законных прав и интересов других наследников.

Таким правоустанавливающим документом для наследника в отношении любого наследственного имущества будет свидетельство о праве на наследство по закону (завещанию) на обязательную долю и пр. (далее — свидетельство).

Свидетельство выдается по месту открытия наследства нотариусом или уполномоченным в соответствии с законом совершать такое нотариальное действие должностным лицом по заявлению наследника (ст. 1162 ГК РФ). Просьба наследника о выдаче свидетельства о праве на наследство может быть изложена в заявлении о принятии наследства или в отдельном заявлении. Пережившему супругу, обратившемуся в нотариальную контору с просьбой о выдаче свиде-

тельства о праве на наследство, нотариус обязан разъяснить его права как пережившего супруга, о чем делается отметка в наследственном деле. В случае поступления заявления по почте нотариус также по почте направляет пережившему супругу аналогичное письменное разъяснение.

Многие юристы из правила, установленного ст. 1162 ГК РФ, делают небезосновательный вывод о том, что получение свидетельства является правом, а не обязанностью наследника. С эти трудно спорить. Тем более что такой вывод из аналогичной ст. 557 ГК РСФСР (1964 г.) сделал ранее и высший судебный орган государства (п. 11 постановления Пленума Верховного Суда РСФСР "О некоторых вопросах, возникающих у судов по делам о наследовании"). Однако отсутствие такого документа препятствует наследнику в дальнейшем подтвердить свой титул собственника и распорядиться своим правом собственности, поэтому *volens nolens* наследник будет вынужден (читай обязан) получить правоустанавливающий документ — свидетельство.

На выбор наследников свидетельство может быть выдано одно на всех вместе или каждому наследнику в отдельности. Свидетельство может быть выдано на все наследственное имущество в целом или на его отдельные части (конкретные объекты). Аналогично выдается свидетельство государству (местным инспекциям МНС России) о праве на выморочное имущество. По-прежнему сохранилась обязанность нотариусов сообщать о выдаче свидетельства о праве на наследство на имя несовершеннолетнего или недееспособного наследника органам опеки и попечительства по месту жительства наследника для охраны его имущественных интересов (ст. 71 Основ законодательства РФ о нотариате).

Выдача свидетельства о праве на наследство производится в сроки, установленные законодательными актами Российской Федерации (ст. 70 Основ законодательства РФ о нотариате). Свидетельство о праве на наследство может быть выдано наследникам в любое время по истечении шести месяцев со дня открытия наследства (ст. 1163 ГК РФ). Следует

отметить, что и здесь законодатель мог бы установить разумные рамки сроков выдачи свидетельства и предусмотреть негативные последствия пропуска таких сроков, например, восстановление пропущенного срока в судебном порядке либо установление факта владения на праве собственности в связи с отсутствием возможности получить правоустанавливающий документ. В нынешнем аморфном состоянии этой нормы закона праву наследников получить свидетельство по истечении, скажем, десяти лет с момента открытия наследства не корреспондирует обязанность каких-либо государственных или муниципальных органов власти либо органов нотариата хранить наследственное дело и исполнять волеизъявление таких "пожелавших" наследников. Остается только догадываться, где должен будет искать наследник потом документы, подтверждающие факт принятия им наследства и вообще открытие наследства. Возникает опасность, что по истечении продолжительного периода времени желание такого наследника превратится в *vox et praeterea nihil* (пустые слова)...

При получении указанных заявлений от наследников о выдаче свидетельств нотариус путем истребования соответствующих доказательств проверяет факт смерти наследодателя, время и место открытия наследства, наличие отношений, являющихся основанием для призвания к наследованию по закону лиц, подавших заявление о выдаче свидетельства о праве на наследство, состав и место нахождения наследственного имущества. Факт смерти и время открытия наследства могут подтверждаться свидетельством о смерти наследодателя, выданным органом ЗАГС, а в случае гибели во время Великой Отечественной войны — извещением или иным документом о гибели, выданным командованием воинской части, администрацией госпиталя, военным комиссариатом и другими органами Министерства обороны СССР. Место открытия наследства может подтверждаться справкой жилищно-эксплуатационной организации или справкой органов внутренних дел о последнем месте жительства наследо-

дателя, а если место жительства умершего неизвестно — документом, в котором содержатся сведения о месте нахождения наследственного имущества (например, документом организации, осуществляющей учет или регистрацию имущества, правоустанавливающим документом на наследственное имущество, выпиской из Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество и сделок с ним и т. п.). В случае отсутствия у наследников указанных документов место открытия наследства подтверждается решением суда об установлении места открытия наследства. Доказательством родственных и иных отношений наследников с наследодателем могут являться: документы, выданные органами ЗАГС, вступившие в законную силу решения суда об установлении факта родственных или иных отношений. В отдельных случаях могут быть приняты справки о родственных или иных отношениях, выданные организациями по месту работы или жительства; записи в паспортах о детях, о супруге; справки органов социальной защиты о назначении пенсии по случаю потери кормильца и т. п., если они в совокупности с другими документами подтверждают родственные или иные отношения наследников с наследодателем (п. 29—31 приказа Минюста РФ "Об утверждении методических рекомендаций по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации"). При этом если один или несколько наследников по закону лишены возможности представить доказательства отношений, являющихся основанием для призвания к наследованию, они могут быть включены в свидетельство о праве на наследство с согласия всех остальных наследников, принявших наследство и представивших такие доказательства.

Если наследственное имущество было завещано, то нотариус в дополнение к вышеуказанным действиям путем истребования соответствующих доказательств проверяет не только факт смерти наследодателя, но и наличие завещания, а также время и место открытия наследства, состав и место нахождения наследственного имущества. В этом слу-

чае нотариус обязан выяснить также круг лиц, имеющих право на обязательную долю в наследстве (ст. 72, 73 Основ законодательства РФ о нотариате), и проверить, не отменено ли завещание. Если завещание удостоверено нотариусом, который будет выдавать свидетельство о праве на наследство, то о проверке этих данных делается отметка на экземпляре завещания, приобщенном к наследственному делу. Кроме того, при выдаче свидетельства о праве на наследство по завещанию, в котором предполагается указание родственных или иных отношений наследников с наследодателем, нотариус должен проверить документы, подтверждающие эти отношения (п. 34 приказа Минюста РФ "Об утверждении методических рекомендаций по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации").

Следует отметить, что у наследников ***сохранилась возможность получить свидетельство и до истечения шестимесячного срока.*** **В** этом случае свидетельство о праве на наследство как по закону, так и по завещанию может быть выдано, только если имеются достоверные данные о том, что кроме лиц, обратившихся за выдачей свидетельства, иных наследников, имеющих право на наследство или его соответствующую часть, не имеется. Законодатель не указывает точное место, где должны иметься такие достоверные данные. Представляется, что таким приемом сфера действия этой нормы расширена и соответствующие полномочия представлены теперь не только нотариальной конторе, в отличие от ранее действовавшего правила в ст. 558 ГК РСФСР (1964 г.). Так, например, выдача свидетельств по общему правилу относится к ведению государственных нотариусов, однако право выдачи свидетельств также предоставлено должностным лицам консульских учреждений, а при отсутствии в нотариальном округе государственной нотариальной конторы ведение наследственных дел и выдача свидетельств может быть поручено совместным решением органа юстиции и нотариальной палаты частному нотариусу (ст. 36, 38 Основ законодательства РФ о нотариате).

К безусловным новеллам законодательства следует отнести положение о том, что в случае выявления после выдачи свидетельства дополнительного наследственного имущества, на которое свидетельство не выдавалось, на такое имущество должно быть выдано *дополнительное свидетельство.*

Кодексом установлены основания приостановления выдачи свидетельства. Так, во избежание возникновения судебных споров и разбирательств выдача свидетельства о праве на наследство может быть приостановлена по решению суда, а также и без такого решения, но при наличии зачатого, но еще не родившегося наследника. В последнем случае орган, уполномоченный выдавать свидетельства, должен убедиться в существовании такого зачатого ребенка и в его статусе родственных отношений с наследодателем, который позволяет отнести его к очереди наследников, призываемых к наследованию.

Кроме того, продолжают действовать основания и сроки отложения и приостановления совершения нотариального действия, установленные и законодательством о нотариате. Так, совершение нотариального действия может быть отложено в случае необходимости истребования дополнительных сведений от физических и юридических лиц; направления документов на экспертизу. Совершение нотариальных действий в любом случае должно быть отложено, если в соответствии с законом необходимо запросить заинтересованных лиц об отсутствии у них возражений против совершения этих действий. Срок отложения совершения нотариального действия не может превышать месяца со дня вынесения постановления об отложении совершения нотариального действия. Нотариус может отложить совершение нотариального действия на срок не более 10 дней по заявлению заинтересованного лица, оспаривающего в суде право или факт, за удостоверением которого обратилось другое заинтересованное лицо. Если в течение этого срока от суда не будет получено сообщение о поступлении заявления, нотариальное действие должно быть совершено. Если же нотариус получил от суда

сообщение о поступлении заявления заинтересованного лица, оспаривающего право или факт, об удостоверении которого просит другое заинтересованное лицо, совершение нотариального действия приостанавливается до разрешения дела судом (ст. 41 Основ законодательства РФ о нотариате).

Заявления об оспаривании отказа в совершении нотариального действия (отказа в выдаче свидетельства о праве на наследство) рассматриваются судом в порядке особого производства (ст. 271-273 ГПК РСФСР, ст. 310—312 ГПК РФ). Возникший между заинтересованными лицами спор о праве, основанный на совершенном нотариальном действии, рассматривается судом в порядке искового производства (п. 3 ст. **310 ГПК РФ).**

За выдачу свидетельств о праве па наследство уплачивается пошлина — обязательный и действующий на всей территории Российской Федерации платеж, взимаемый за совершение юридически значимых **действий** либо выдачу документов уполномоченными на то органами или должностными лицами. Государственная пошлина взимается, в том числе, за совершение нотариальных действий нотариусами государственных нотариальных контор или уполномоченными на то должностными лицами органов исполнительной власти, органов местного самоуправления и консульских учреждений РФ.

Размер пошлины зависит от того, призываются ли к наследованию наследники первой очереди или другие наследники, находится ли наследственное имущество за границей и от других обстоятельств. Так, например, за выдачу свидетельств о праве на наследство с наследников первой очереди взимается один процент от стоимости наследуемого имущества, а с других наследников — 2 процента. Если же имущество находится за границей, то при получении свидетельства с наследников взимается однократный размер минимального размера оплаты труда (ст. 4 Закон РФ от 9 декабря 1991 г. № 2005-I (ред. от 25 июля 2002 г.) "О государственной

Ведомости РФ. 1992. № 11. Ст. 521.

Следует отметить, что законодательством предусмотрен широкий перечень льгот по уплате пошлины. Так, от уплаты государственной пошлины в органах, совершающих нотариальные действия, в том числе, освобождаются (ст. 5 Закона РФ "О государственной пошлине"):

1) органы государственной власти, органы местного самоуправления и иные органы, обращающиеся в случаях, предусмотренных законом, — за совершение нотариальных действий в защиту государственных и общественных интересов;

2) инвалиды I и II групп — на 50 процентов по всем видам нотариальных действий, за исключением удостоверения сделок, предметом которых является отчуждение недвижимого имущества и автомототранспортных средств;

3) общественные организации инвалидов, их учреждения, учебно-производственные организации и объединения — по всем нотариальным действиям;

4) граждане — за выдачу свидетельств о праве на наследство жилого дома, квартиры, если эти лица проживали совместно с наследодателем на день смерти наследодателя и продолжают проживать в этом доме, в этой квартире после его смерти; имущества лиц, погибших в связи с выполнением ими государственных или общественных обязанностей либо с выполнением долга гражданина Российской Федерации по спасению человеческой жизни, охране государственной собственности и правопорядка, а также имущества лиц, подвергшихся политическим репрессиям; вкладов в банках, страховых сумм по договорам личного и имущественного страхования, сумм оплаты труда, авторских прав и сумм авторского вознаграждения, предусмотренных законодательством об интеллектуальной собственности.

Наследники, не достигшие совершеннолетия ко дню открытия наследства, а также лица, страдающие психическим расстройством, над которыми в порядке, определенном законодательством, установлена опека, освобождаются от уплаты государственной пошлины при получении свидетельства о праве на наследство во всех случаях, независимо от вида наследственного имущества;

5) наследники работников, которые были застрахованы за счет предприятий и организаций на случай смерти и погибли в результате несчастного случая по месту работы (службы), — за выдачу свидетельств, подтверждающих право наследования страховых сумм;

6) финансовые и налоговые органы — за выдачу им свидетельства о праве государства на наследство.

От взимания государственной пошлины следует отличать ***налогообложение наследственного имущества***[1]**.** Плательщиками этого налога являются физические лица, которые принимают имущество, переходящее в их собственность в порядке наследования или дарения. Объектами налогообложения признаются жилые дома, квартиры, дачи, садовые домики в садоводческих товариществах, автомобили, мотоциклы, моторные лодки, катера, яхты, другие транспортные средства, предметы антиквариата и искусства, ювелирные изделия, бытовые изделия из драгоценных металлов и драгоценных камней и лом таких изделий, паенакопления в жилищно-строительных, гаражно-строительных и дачно-строительных кооперативах, суммы, находящиеся во вкладах в учреждениях банков и других кредитных учреждениях, средства на именных приватизационных счетах физических лиц, стоимость имущественных и земельных долей (паев), валютные ценности и ценные бумаги в их стоимостном выражении. Налог с наследственного имущества исчисляется следующим образом:

а) если наследуется имущество стоимостью от 850-кратного до 1700-кратного установленного законом размера минимальной месячной оплаты труда (далее — МРОТ), то наследники первой очереди выплачивают 5%, наследники вто-

[1] Закон РФ от 12 декабря 1991 г. № 2020-I (ред. от 30 декабря 2001 г.) "О налоге с имущества, переходящего в порядке наследования или дарения" // Российская газета. 1992. № 59; Ведомости РФ. 1992. № 12. Ст. 593.

рой очереди — 10%, а другие наследники — 20% от стоимости имущества, превышающей 850-кратный установленный законом размер МРОТ;

б) если наследуется имущество стоимостью от 1701-кратного до 2550-кратного установленного законом размера МРОТ, то наследники первой очереди выплачивают 42,5-кратный установленный законом размер МРОТ + 10%, наследники второй очереди — 85-кратный установленный законом размер МРОТ + 20%, а другие наследники — 170-кратный установленный законом размер МРОТ + 30% от стоимости имущества, превышающей 1700-кратный установленный законом размер МРОТ;

в) если наследуется имущество стоимостью свыше 2550-кратного установленного законом размера МРОТ, то наследники первой очереди выплачивают 127,5-кратный установленный законом размер МРОТ + 15%, наследники второй очереди — 255-кратный установленный законом размер МРОТ + + 30%, а другие наследники — 425-кратный установленный законом размер МРОТ + 40% от стоимости имущества, превышающей 2550-кратный установленный законом размер МРОТ.

Законодательством также предусмотрены льготы по налогообложению. Так, например, от налогообложения освобождается:

• имущество, переходящее в порядке наследования супругу, пережившему другого супруга;

• жилые дома (квартиры) и паенакопления в жилищно-строительных кооперативах, если наследники проживали в этих домах (квартирах) совместно с наследодателем на день открытия наследства;

• имущество лиц, погибших при защите СССР и Российской Федерации в связи с выполнением ими государственных или общественных обязанностей или в связи с выполнением долга гражданина СССР и Российской Федерации по спасению человеческой жизни, охране государственной собственности и правопорядка;

• жилые дома и транспортные средства, переходящие в порядке наследования инвалидам I и II групп;

• транспортные средства, переходящие в порядке наследования членам семей военнослужащих, потерявших кормильца. Потерявшими кормильца считаются члены семьи умершего (погибшего) военнослужащего, имеющие право на получение пенсии по случаю потери кормильца.

Налог взимается при условии выдачи нотариусами, должностными лицами, уполномоченными совершать нотариальные действия, свидетельств о праве на наследство и только в тех случаях, если общая стоимость переходящего в собственность физического лица имущества на день открытия наследства превышает соответственно 850-кратный установленный законом размер МРОТ. При этом оценка жилого дома (квартиры), дачи и садового домика, переходящих в собственность физического лица в порядке наследования производится органами коммунального хозяйства или страховыми организациями. Оценка транспортных средств производится страховыми и другими организациями, которым предоставлено право осуществлять эти действия. Оценка другого имущества производится экспертами. Нотариусы, а также должностные лица, уполномоченные совершать нотариальные действия, обязаны в 15-дневный срок (с момента выдачи свидетельства) направить в налоговый орган по месту их нахождения справку о стоимости имущества, переходящего в собственность граждан, необходимую для исчисления налога с имущества, переходящего в порядке наследования. Уплата налога производится наследником на основании платежного извещения, вручаемого ему налоговым органом.

Следует обратить особое внимание, что физические лица, принявшие наследство, но проживающие за пределами Российской Федерации, обязаны уплатить налог до получения документа, удостоверяющего право собственности на имущество, т. е. до получения свидетельства. Выдача им свидетельства нотариусами без предъявления квитанции об уплате налога не допускается.

Мало того, законодатель, с целью исполнения фискальной обязанности гражданами, дополнительно ограничил их права на распоряжение имуществом, перешедшим к ним в порядке наследования, установив, что такое наследственное имущество может быть продано, подарено, обменено собственником только после уплаты им налога, что подтверждается справкой налогового органа (п. 8 ст. 5 Закона РФ "О налоге с имущества, переходящего в порядке наследования или дарения"). Более подробную информацию о регламентировании действий инспекций МНС России по взиманию налога с имущества, переходящего в порядке наследования, можно почерпнуть также из подзаконных нормативных актов[1]. Так, например, органами МНС России сделан далеко не бесспорный вывод о том, что "...гражданам, получившим наследство по завещанию, налог с имущества, переходящего в порядке наследования, должен исчисляться по ставкам, предусмотренным для других наследников без учета родственных отношений"[2].

В заключение отметим, что в составе наследства может быть немало объектов, вещные права на которые требуют ***государственной регистрации*** под страхом их невозникновения (п. 2 ст. 8 ГК РФ). Регистрация и учет указанных прав возложено на различные органы государственной власти **и** управления: органы юстиции, инспекции по охране памятников, ГИБДД и т. д. Во многих случаях для переоформления прав и получения статуса собственника недостаточно получить свидетельство о праве на наследство у нотариуса,

[1] Инструкция Госналогслужбы РФ от 30 мая 1995 г. № 32 (ред. от 14 августа 2002 г.) "О порядке исчисления и уплаты налога с имущества, переходящего в порядке наследования или дарения" (зарег. в Минюсте РФ 14 июня 1995 г., рег. № 871) // Российские вести. 1995. № 144.; Бюллетень нормативных актов министерств и ведомств РФ. 1995. № 9.

[2] Письмо МНС РФ от 22 октября 2002 г. № 04-3-09 / 1233-АК031 "О налоге с имущества, переходящего в порядке наследования" // Нормативные акты для бухгалтера. 2002. № 23.

но необходимо еще и зарегистрировать возникшее право. Так, например, для регистрации права собственности на недвижимое имущество, перешедшее в порядке наследования к наследнику, последнему следует обратиться в соответствующее учреждение юстиции (филиал, представительство) по регистрации прав на недвижимое имущество по месту нахождения имущества, а не по месту открытия наследства. Ибо, как уже говорилось выше, без государственной регистрации права собственности право наследника остается усеченным до прав владения и пользования. Между тем для государственной регистрации своего права собственности в учреждении юстиции наследник должен представить полученное им от нотариуса свидетельство о праве на наследство, техническое описание объекта недвижимости и произвести оплату регистрационных действий (ст. 13, 16, 17 Федерального закона "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним". Размер оплаты устанавливается каждым субъектом РФ самостоятельно, но в любом случае не должен превышать максимального размера, определенного постановлением Правительства РФ. Для физических лиц максимальный размер установлен в 300 рублей[1]. В Архангельской области, например, размер оплаты государственной регистрации права собственности физического лица на жилое помещение, полученное гражданином по наследству, составит 200 рублей[2].

[1] Постановление Правительства РФ от 26 февраля 1998 г. № 248 (ред. от 16 июля 2002 г.) "Об установлении максимального размера платы за государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним и за предоставление информации о зарегистрированных правах" // СЗ РФ. 1998. № 9. Ст. 1121; Российская газета. 1998. № 42.

[2] Постановление администрации Архангельской области от 12 сентября 2001 г. № 397 (ред. от 29 июля 2002 г.) "О размерах платы за государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним и за предоставление информации о зарегистрированных правах" // Правда Севера. 2001. № 181.

Таким образом, очевидно, что стать наследником и оформить на себя права, принадлежавшие наследодателю, непростое и весьма дорогостоящее занятие, если учесть, что ***получение технического паспорта (описания) недвижимого имущества*** — одно из самых дорогих "удовольствий".

Так, например, технический паспорт домовладения, строения и жилого помещения (квартиры) составляется при приемке жилых строений в эксплуатацию или при включении жилого помещения в жилищный фонд. Последующий технический учет производится путем проведения плановых инвентаризаций жилых строений и жилых помещений с периодичностью не реже одного раза в пять лет, а также по мере выявления изменений учетных показателей в процессе внеплановых обследований. Паспортизация и плановая техническая инвентаризация жилых строений и жилых помещений производятся БТИ за счет средств их собственников по ставкам, утверждаемым органами исполнительной власти субъектов РФ. Внеплановые обследования могут производиться БТИ по заявкам собственников жилых строений и жилых помещений по договорным ценам[1]. Очевидно, что, будучи монополистом на рынке указанных услуг, соответствующие предприятия (учреждения) не будут утруждать себя излишней скромностью при составлении проформ договора — ведь у обратившегося к ним лица будет всего два выбора — или согласиться с условиями (расценками), предложенными **в** договоре, или отказаться от заключения договора.

Мало того, указанному учету и инвентаризации будут подлежать и нежилые объекты недвижимого имущества, которые вошли в состав наследственной массы и отнесены к объектам градостроительной деятельности. Такими объектами градостроительной деятельности являются:

[1] Постановление Правительства РФ от 13 октября 1997 г. № 1301 "О государственном учете жилищного фонда в Российской Федерации" // СЗ РФ. 1997. № 42. Ст. 4787; Российская газета.' 1997. № 205.

а) объекты, завершенные строительством и принятые в эксплуатацию;

б) самовольно возведенные завершенные строительством объекты (части объектов);

в) объекты, не завершенные строительством, в том числе объекты разрешение на строительство которых не выдавалось;

г) бесхозяйные объекты.

Их техническая инвентаризация также подразделяется на первичную, плановую и внеплановую. Первичной технической инвентаризации подлежат все объекты, техническая инвентаризация которых ранее не проводилась. По результатам первичной технической инвентаризации на каждый объект оформляется технический паспорт. Плановая техническая инвентаризация объектов проводится в целях выявления произошедших после первичной технической инвентаризации изменений и отражения этих изменений в технических паспортах и иных учетно-технических документах. Плановая техническая инвентаризация проводится не реже одного раза в пять лет. Внеплановая техническая инвентаризация объектов проводится при изменении технических или качественных характеристик объекта (перепланировка, реконструкция, переоборудование, возведение, разрушение, изменение уровня инженерного благоустройства, снос), а также при совершении с объектом сделок, подлежащих в соответствии с законодательством РФ государственной регистрации. Проведение первичной и внеплановой технической инвентаризации, а также выдача гражданам и юридическим лицам по их заявлениям документов об объектах учета осуществляются за плату, размер и порядок взимания которой устанавливаются законодательством РФ. Сведения об объектах учета, полученные от уполномоченных организаций технической инвентаризации, являются основой для осуществления государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним, ведения государственного статистического уче-

та, определения размера налога на имущество, ведения земельного, градостроительного кадастров, а также реестра федерального имущества[1].

К примеру, на территории Архангельской области техническая инвентаризация объектов проводится за счет владельцев, пользователей и собственников по ставкам, утверждаемым администрацией Архангельской области[2]. Стоимость одного часа работ в зависимости от быстроты действий специалистов колеблется от 37,5 до 75 руб. для физических лиц, и соответственно от 46 руб. до 92 руб. — для юридических лиц[3]. Если учесть, что до объекта еще надо добраться, произвести там (на объекте) обмер всех помещений, вернуться обратно, произвести чертежные, вычислительные и прочие камеральные работы, то даже при несложном приблизительном подсчете стоимость получения технического паспорта на квартиру при первичном учете будет порядка 500—700 руб. при самом "неторопливом" и дешевом способе выполнения работ специалистами. Здесь даже не обсуждается стоимость доставки специалистов в отдаленные места и районы.

Тем не менее лишь после того, как все вышеуказанные формальности соблюдены, наследник может считать себя окончательно заступившим место наследодателя и собственником...

[1] Постановление Правительства РФ от 4 декабря 2000 г. № 921 "О государственном техническом учете и технической инвентаризации в Российской Федерации объектов градостроительной деятельности" (вместе с Положением об организации в Российской Федерации государственного технического учета и технической инвентаризации объектов градостроительной деятельности) // СЗ РФ. 2000. № 50. Ст. 4901.

[2] Временное положение о техническом учете зданий, помещений, сооружений на территории Архангельской области (утв. администрацией Архангельской области 10 августа 1998 г.) // Волна. 1998. № 30. (п. 7 Временного положения).

[3] Постановление администрации Архангельской области от 29 июля 2002 г. № 156 "О стоимости работ по паспортизации и плановой технической инвентаризации жилых строений и жилых помещений на территории Архангельской области" // Волна. 2002. № 30.

§ 4.2. Отказ от наследства

Свобода выбора действий наследника подтверждается не только его субъективным правом на принятие наследства, но и его субъективным правом на отказ от принятия наследства. Эта *beneficium abstinendi* (привилегия отказа от наследства) издавна присуща наследникам как одна из неотъемлемых характеристик диспозитивной направленности всей системы частного права, в том числе и права наследственного.

Наследник, как и ранее, может *hereditatem relinquere* (отказаться от наследства) своим пассивным поведением или активными действиями.

В первом случае наследник в течение шести месяцев с момента открытия наследства не совершает никаких действий, свидетельствующих прямо или косвенно (конклюдентные действия) о его волеизъявлении на принятии наследства. Таким образом, наследник пропускает срок на принятие наследства, и если он впоследствии не обращается в суд с заявлением об установлении факта принятия наследства или с соответствующим заявлением к наследникам, то он считается отказавшимся от наследства по умолчанию. В ст. 550 ГК РСФСР (1964 г.) такие действия наследника именовались непринятием наследства.

Второй случай использования наследником своего *jus abstinendi* (права на отказ) заключается в совершении им поступков, явно свидетельствующих или прямо выражающих его волю на отказ от принятия наследства.

Правила ст. 550 ГК РСФСР (1964 г.), действующей ранее, преломлялись в ряде других норм ГК РСФСР (1964 г.) и должны были применяться с учетом разъяснений высших судебных органов, а также сложившейся судебной практики. Нынешнее законодательство существенно отличается от упомянутой нормы закона и учитывает тенденции защиты частноправовых интересов, проявившиеся за последние два десятилетия в цивилистике России. Теперь нормы об отказе содержатся в трех статьях ГК РФ против одной в ГК РСФСР (1964 г.)

Ранее наследник по закону или по завещанию мог отказаться от наследства только в течение шести месяцев со дня открытия наследства. При этом он мог указать, что отказывается от наследства в пользу других лиц из числа наследников по закону или по завещанию, в пользу государства или отдельной организации. Отказ от наследства без указания, в пользу кого наследник отказывается от наследства, повлек бы те же последствия, что и его непринятие.

Теперь наследник вправе отказаться от наследства в пользу других лиц или без указания лиц, в пользу которых он отказывается в течение срока, установленного для принятия наследства. Однако, если наследник совершил действия, свидетельствующие о фактическом принятии наследства, суд может по его заявлению признать этого наследника отказавшимся от наследства и по истечении установленного срока, если найдет причины пропуска срока уважительными (ст. 1157 ГК РФ). Следует отметить, что законодатель избежал в этот раз точного указания на шестимесячный срок отказа от наследства, а применил дефиницию "срок, установленный для принятия наследства", тем самым расширив рамки действия права на отказ во времени и по кругу лиц.

Законодатель также изменил общее правило, запрещавшее ранее наследнику, принявшему наследство, отказаться от него. Теперь наследник вправе отказаться от наследства даже после его принятия (п. 2 ст. 1157 ГК РФ). По-прежнему не допускается отказ от части причитающегося наследнику наследства. Однако это правило не относится к случаям принятия наследства одновременно по нескольким основаниям, что является также новеллой законодательства. Сейчас, если наследник призывается к наследованию, например, одновременно по завещанию, по закону или в порядке наследственной трансмиссии (как трансмиссар) и в результате открытия наследства (как наследник), он вправе отказаться от наследства, причитающегося ему по одному из этих оснований, по нескольким из них или по всем основаниям.

Отказ, как и прежде, может быть направленным (в чью-либо пользу) или абстрактным (общий, безусловный, без указания в чью пользу).

Состав лиц, в пользу которых может быть осуществлен отказ, подвергся изменениям. Наследник вправе отказаться только в пользу лиц из числа наследников по завещанию или наследников по закону любой очереди, не лишенных наследства (недостойных, лишенных указанием в завещании и пр.), в том числе в пользу тех, которые призваны к наследованию по праву представления или в порядке наследственной трансмиссии (п. 1 ст. 1158 ГК РФ). Допускается отказ в пользу одного или в пользу нескольких наследников. При этом наследник вправе указать доли каждого. Если он этого не делает, то наследственная доля распределяется поровну.

Направленный отказ в пользу иных лиц не допускается.

Отказ в пользу государства, муниципального образования или юридического лица допускается, только если они входят в круг наследников по завещанию. Ибо государство, хоть и наследует выморочное наследство по закону, но не входит ни в одну из очередей наследников.

Следует также отметить, что наследники по праву представления и в порядке наследственной трансмиссии имеют право на получение отказа, только если они призваны к наследованию.

Не допускается направленный отказ наследника от имущества, наследуемого по завещанию, если все имущество наследодателя завещано назначенным им наследникам. В этом случае допускается лишь безусловный отказ, и наследовать долю отказавшегося наследника будут все назначенные завещанием наследники в равных долях.

Не допускается направленный отказ от обязательной доли в наследстве, причитающейся наследнику независимо от содержания завещания. В случае отказа необходимого наследника от обязательной доли она подлежит распределению между наследниками, призываемыми к наследованию, в соответствии с содержанием завещания.

Не допускается направленный отказ от наследства, если наследнику подназначен наследник. В этом случае доля отказавшегося наследника в полном объеме переходит к подназначенному наследнику.

Не допускается отказ от наследства, как и прежде, под условиями и с оговорками.

Все эти ограничения права наследника совершить направленный отказ предопределены прежде всего соблюдением законодателем приоритета воли наследодателя над волей наследника.

Сама возможность направленного отказа вызывает у автора этих строк глубокое неприятие. Такое отношение объясняется отсутствием права распоряжения у наследника. Фактически наследник, не побыв собственником имущества ни секунды, получает право на определение его дальнейшей юридической судьбы, когда указывает кому оно должно достаться. Конечно, оппоненты такой точки зрения могут возразить, что так или иначе имущество переходит к лицам, которые входят в круг наследников, и, возможно, будь наследодатель жив и зная об отказе наследника, он бы сам распределил указанную долю наследства тем же самым наследникам. Но возможно и иное. Тем более что на этот случай наследодатель мог предусмотреть такой переход подназначением наследника в тексте завещания. Следовательно, если он этого не сделал, то тем самым предположил распределение наследства по закону. Наследник же, определяя кому перейдет его доля, подменяет волю наследодателя, еще не заступив его место в гражданском обороте, и ущемляет законные права и интересы других наследников. Возникает противоречие основам частного права и частной собственности — правом распоряжения, владения и пользования имуществом обладает только его собственник (ст. 209 ГК РФ). В то же время право наследника на безусловный отказ не противоречит общим принципам свободы выбора действий субъектов гражданского права.

Как и прежде, отказ от наследства является односторонней сделкой и подчиняется общим требованиям о совершении сделок. Отказ может быть заявлен только дееспособным лицом. Ограниченно дееспособные отказываются от наследства лишь с согласия своих попечителей. За недееспособных отказываются от наследства их опекуны. Опекуны, родители и усыновители несовершеннолетних могут отказаться от принятия наследства, а попечители дать согласие на отказ от наследства лишь с предварительного разрешения органов опеки и попечительства. Отказ от наследства может быть признан судом недействительным, если он имел место под влиянием обмана, насилия, угрозы и по другим основаниям, предусмотренным законодательством. Отказ от наследства совершается подачей наследником заявления нотариальной конторе по месту открытия наследства. К отказу от наследства приравнивается также несовершение лицом в установленные законом сроки и порядке действий, свидетельствующих о принятии наследства.

С учетом вышеизложенного и общего требования гражданского законодательства о том, что односторонний отказ от исполнения обязательств не допускается (ст. 310 ГК РФ), не допускается изменение или отмена (взятие обратно) отказа от наследства, после того как он уже совершен любым из способов, указанных ниже. Таким образом, если лицо, в пользу которого произошел отказ от наследства, в свою очередь, от наследства откажется, то первоначально отказавшийся от наследства наследник не может взять свой отказ обратно. В этом случае судьба наследственного имущества решается по общим правилам — оно может быть приращено к другим наследственным долям (если есть другие наследники), либо объявлено выморочным (если наследников больше не осталось). *Следовательно, отказ от наследства носит безусловный, безотзывный и бесповоротный характер и влечет прекращение права на принятие наследства без трансформации его в какое-либо иное право.*

Что касается абстрактного отказа, то он не допускается только в одном случае — если наследуется выморочное имущество.

Способы отказа от наследства зависят от того, кто и каким образом обращается с соответствующим заявлением к нотариусу или уполномоченному должностному лицу.

По общему правилу отказ от наследства совершается подачей по месту открытия наследства нотариусу или должностному лицу консульского учреждения заявления наследника об отказе от наследства (ст. 1159 ГК РФ).

Заявление об отказе от наследства должно быть сделано в письменной форме (ст. 62 Основ законодательства РФ о нотариате). На этом заявлении наследника нотариус проставляет дату его получения и заверяет ее своей подписью (п. 23 приказа Минюста РФ "Об утверждении методических рекомендаций по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации").

Однако заявление может быть подано нотариусу не самим наследником, а другим лицом (курьером) либо послано в нотариальную контору почтой. Тогда подлинность подписи наследника на заявлении об отказе от наследства должна быть засвидетельствована нотариусом, должностным лицом, уполномоченным совершать нотариальные действия или лицом, уполномоченным удостоверять доверенности.

Если заявление поступило по почте или передано другим лицом и подлинность подписи наследника на нем нотариально не засвидетельствована, оно принимается нотариусом, а наследнику предлагается выслать надлежаще оформленное заявление либо явиться лично в нотариальную контору. Нотариальное свидетельствование подлинности подписи не требуется, если наследник лично явился в нотариальную контору по месту открытия наследства и подал заявление. В этом случае нотариус устанавливает личность наследника, о чем делает отметку на заявлении, на котором также указывает сведения о наследнике (п. 23 Приказа Минюста РФ "Об утверждении методических рекомендаций по

совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации").

И, наконец, последний, третий способ — отказ от наследства через представителя. Такой отказ возможен, если в доверенности специально предусмотрено полномочие представителя на совершение такого юридически значимого действия, как отказ от наследства.

Доверенности не требуется, если отказ совершается законным представителем наследника — родителями, усыновителями и опекунами. Однако для совершения отказа последними требуется согласие органов опеки и попечительства, которые должны убедиться, что отказ от наследства не влечет нарушения законных прав и интересов опекаемых лиц (несовершеннолетних и недееспособных).

§ 4.3. Охрана и управление наследством

Новое законодательство о наследовании гораздо подробнее регламентирует отношения, возникающие при управлении наследственным имуществом, и порядок его охраны. Так, ныне этому важному институту наследственного права посвящены шесть статей против двух, существовавших в ГК РСФСР (1964 г.). Есть и значительные новеллы.

Так, например, по-другому охраняются права зачатого, но еще не родившегося наследника. Статьей 559 ГК РСФСР (1964 г.) было предусмотрено право других наследников произвести раздел наследственного имущества до рождения такого наследника, но только с обязательным выделом причитающейся ему наследственной доли. Теперь же при наличии такого наследника раздел может быть произведен только после его рождения (ст. 1166 ГК РФ).

Если среди наследников есть несовершеннолетние, недееспособные или ограниченно дееспособные граждане, то раздел наследства осуществляется с соблюдением правил об опеке и попечительстве (ст. 37 ГК РФ), т. е. с обязательным уведомлением органов опеки и попечительства о соглашении

наследников разделить наследственное имущество либо о рассмотрении в суде дела о разделе наследства при недостижении наследниками согласия. Эти меры направлены на защиту и охрану законных интересов и прав наследников, которые в силу разнообразных причин не обладают полной дееспособностью (т. е. самостоятельно не могут осуществлять полноценную защиту своих прав). ГК РСФСР (1964 г.) такого правила не знал.

Смысл существования этого института явно следует из его названия. Меры по охране наследства и управлению им предназначены для защиты прав наследников, отказополучателей и других заинтересованных лиц исполнителем завещания или нотариусом по месту открытия наследства.

Состав лиц, уполномоченных законом принимать меры по охране наследства, практически не изменился. К ним законодатель по-прежнему относит нотариуса, исполнителя завещания, а также должностных лиц органов местного самоуправления (ранее •— исполнительные комитеты местных Советов народных депутатов) и консульских учреждений РФ (теперь прямо указаны в тексте ГК РФ). Должностные лица могут принимать необходимые меры, когда им законом предоставлено право совершения нотариальных действий (п. 7 ст. 1172 ГК РФ). Не утратила своего значения и ст. 64 Основ законодательства РФ о нотариате, согласно которой нотариус по месту открытия наследства по сообщению граждан, юридических лиц либо по своей инициативе вправе принять меры к охране наследственного имущества, когда это необходимо в интересах наследников, отказополучателей, кредиторов или государства.

Срок принятия мер по охране также не претерпел существенных изменений. Нотариус осуществляет меры по охране наследства и управлению им в течение срока, определяемого нотариусом с учетом характера и ценности наследства, а также времени, необходимого наследникам для вступления во владение наследством, но не более чем в течение шести месяцев, либо девяти месяцев в исключитель-

ных случаях. Нотариус по месту открытия наследства обязан предварительно уведомить наследников о прекращении мер к охране наследственного имущества, а если имущество по праву наследования переходит к государству — соответствующий государственной орган (ст. 68 Основ законодательства РФ о нотариате).

Исполнитель завещания осуществляет меры по охране наследства и управлению им в течение срока, необходимого для исполнения завещания. В ст. 555 ГК РСФСР (1964 г.) в отношении срока указывалось, что охрана наследственного имущества продолжается до принятия наследства всеми наследниками, а если оно не принято — до истечения срока, установленного для принятия наследства.

Порядок осуществления мер сводится к следующему. Один или несколько наследников, исполнитель завещания, орган местного самоуправления, орган опеки и попечительства или другие лица, действующие в интересах сохранения наследственного имущества, должны направить нотариусу соответствующее заявление о принятии мер к охране наследства или к управлению наследством. Нотариус приступает к принятию мер по охране наследственного имущества в сроки, обеспечивающие его сохранность, как правило, не позднее трех рабочих дней с даты поступления сообщения о наследственном имуществе или поручения о принятии мер к его охране (п. 25 приказа Минюста РФ "Об утверждении методических рекомендаций по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации"). Если имущество наследодателя или его часть находится не в месте открытия наследства, нотариус по месту открытия наследства посылает нотариусу, а если в этом населенном пункте нет нотариуса, то должностному лицу соответствующего органа исполнительной власти, совершающему нотариальное действие, по месту нахождения наследственного имущества поручение о принятии мер к его охране. Нотариус или должностное лицо соответствующего органа исполнительной власти, принявшие меры к охране наследственного

имущества, сообщают нотариальной конторе по месту открытия наследства о принятии указанных мер (ст. 65 Основ законодательства РФ о нотариате").

Если есть исполнитель завещания, то нотариус в любом случае обязан согласовать с ним предпринимаемые меры по охране и управлению имуществом (п. 2 ст. 1171 ГК РФ). Такое согласование должно совершаться путем направления нотариусом извещений душеприказчику о времени, месте и характере принимаемых мер. Представляется необходимым и наличие письменного согласия с принятыми мерами на документальном подтверждении принятия этих мер (подпись на акте, соглашении, договоре и пр.). Нотариус для надлежащего исполнения своих обязанностей по принятию мер к охране и управлению наследственным имуществом может привлекать к участию других лиц или требовать от них безвозмездного или возмездного (если предусмотрено законом) содействия. Так, в целях выявления состава наследства и его охраны банки, другие кредитные организации и иные юридические лица (учреждения юстиции по регистрации прав на недвижимое имущество, органы ГИБДД, реестродержатели акционерных обществ и пр.) обязаны по запросу нотариуса сообщать ему об имеющихся у этих лиц сведениях об имуществе, принадлежавшем наследодателю. Полученные сведения нотариус может сообщать только исполнителю завещания и наследникам. В случае, когда наследственное имущество находится в разных местах, нотариус по месту открытия наследства направляет через органы юстиции нотариусу по месту нахождения соответствующей части наследственного имущества обязательное для исполнения поручение об охране этого имущества и управлении им.

Кроме нотариуса, исполнитель завещания также вправе принять меры по охране наследства и управлению им самостоятельно либо по требованию одного или нескольких наследников.

Непосредственно порядок охраны наследственного имущества и управления им, в том числе порядок описи наслед-

ства, определяется законодательством о нотариате (п. 6 ст. 1171 ГК РФ).

Подчеркивая важность мер по охране наследства, нельзя не отметить, что таковые предусматриваются и нормами международного права. Так, в ст. 50 Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам устанавливается, что учреждения Договаривающихся Сторон принимают, в соответствии со своим законодательством меры, необходимые для обеспечения охраны наследства, оставленного на их территориях гражданами других Договаривающихся Сторон, или для управления им. О таких мерах безотлагательно уведомляется дипломатическое представительство или консульское учреждение Договаривающейся Стороны, гражданином которой является наследодатель. Указанное представительство или учреждение может принимать участие в осуществлении этих мер. По ходатайству учреждения юстиции, компетентного вести производство по делу о наследовании, а также дипломатического представительства или консульского учреждения меры по охране наследства могут быть изменены, отменены или отложены.

Перечень мер по охране наследства носит открытый характер, так как законодатель прямо указывает на некоторые из этих мер, но в то же время упоминает о возможности принятия и других необходимых мер (п. 1 ст. 1171 ГК РФ). Необходимость принятия в каждой конкретной ситуации и при сложившихся обстоятельствах особых необходимых мер должна быть продиктована в первую очередь заботой о сохранности наследственного имущества и предопределена свойствами имущества, составляющего наследственную массу.

Во-первых, для охраны наследства нотариус производит опись наследственного имущества. Если в составе наследства имеется имущество, требующее управления, а также в случае предъявления иска кредиторами наследодателя до принятия наследства наследниками нотариус назначает хранителя наследственного имущества. В местности, где нет госу-

дарственной нотариальной конторы, соответствующий орган исполнительной власти назначает в указанных случаях над наследственным имуществом опекуна. Хранитель, опекун и другие лица, которым передано на хранение наследственное имущество, предупреждаются об ответственности за растрату, отчуждение или сокрытие наследственного имущества и за причиненные наследникам убытки (ст. 66 Основ законодательства РФ о нотариате) .

Опись составляется в присутствии не менее чем двух свидетелей. Свидетелями не могут быть: нотариус или другое уполномоченное лицо; лицо, в пользу которого составлено завещание или сделан завещательный отказ, супруг такого лица, его дети и родители; граждане, не обладающие дееспособностью в полном объеме; неграмотные; граждане с такими физическими недостатками, которые явно не позволяют им в полной мере осознавать существо происходящего; лица, не владеющие в достаточной мере языком, на котором составляется опись.

При описи могут присутствовать исполнитель завещания, наследники и, если необходимо, представители органов опеки и попечительства. Если кто-либо из этих лиц заявит требование об оценке имущества, вносимого в опись, то она должна быть произведена по соглашению между наследниками. При отсутствии соглашения оценка наследственного имущества или той его части, в отношении которой соглашение не достигнуто, производится независимым оценщиком. Услуги оценщика оплачиваются тем лицом, которое потребовало оценки. Однако впоследствии эти расходы распределяются между всеми наследниками пропорционально стоимости полученного каждым из них наследственного имущества, которое было оценено и внесено в опись (п. 1 ст. 1172 ГК РФ).

В акте описи указываются:

1) фамилия, имя, отчество нотариуса, производящего опись, дата и номер приказа органа юстиции о назначении на должность нотариуса, его нотариальный округ или наименование государственной нотариальной конторы;

2) дата поступления сообщения о наследственном имуществе или поручения о принятии мер к охране наследственного имущества;

3) дата производства описи, сведения о лицах, участвующих в описи;

4) фамилия, имя, отчество и последнее постоянное место жительства наследодателя, время его смерти и место нахождения описываемого имущества;

5) было ли опечатано помещение до явки нотариуса и кем, не нарушены ли пломба или печать;

6) подробная характеристика каждого из предметов описываемого наследственного имущества.

На каждой странице акта описи подводится итог количества описанных вещей (предметов), по окончании описи — общий итог количества вещей (предметов).

В акт описи включается все имущество, в том числе личные вещи наследодателя. Заявления физических или юридических лиц о принадлежности им отдельных вещей заносятся в акт описи, а заинтересованным лицам разъясняется порядок обращения в суд с иском об исключении этого имущества из описи.

Если производство описи имущества прерывается (перерыв на обед, окончание рабочего дня и т. д.) или продолжается несколько дней, помещение каждый раз опечатывается нотариусом. В акте описи делается запись о причинах и времени прекращения описи и ее возобновлении, а также о состоянии пломб и печатей при последующих вскрытиях помещения.

В конце акта указываются сведения о лице, которому передано на хранение описанное имущество, и делается отметка о предупреждении его об ответственности согласно законодательству, в том числе по ст. 312 Уголовного кодекса РФ (УК РФ) О предупреждении об ответственности лицо расписывается в акте.

Акт описи составляется не менее чем в трех экземплярах. Все экземпляры подписываются нотариусом, заинтересованными лицами (если они принимали участие в описи) и свидетелями (понятыми).

Если принять меры к охране наследственного имущества не представляется возможным (наследники или другие лица, проживавшие с наследодателем, возражают против описи, не предъявляют имущество к описи либо имущество вывезено и т. п.), нотариус составляет об этом акт и уведомляет заинтересованных лиц, а в необходимых случаях — уполномоченный орган государственной власти или местного самоуправления.

О выявленном при описи имуществе, представляющем историческую, научную, художественную или иную культурную ценность, нотариусом сообщается в соответствующие органы государственной власти или местного самоуправления. Оружие, боеприпасы и взрывчатые вещества, оказавшиеся в составе имущества умершего, передаются органам внутренних дел по отдельной описи (п. 27 приказа Минюста РФ "Об утверждении методических рекомендаций по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации").

Во-вторых, если в состав наследства входят наличные деньги, то они вносятся в депозит нотариуса, а валютные ценности, драгоценные металлы и камни, изделия из них и не требующие управления ценные бумаги передаются нотариусом банку на хранение по договору.

В-третьих, если нотариусу стало известно, что в состав наследства входит оружие, то он обязан уведомить об этом органы внутренних дел, которые решают дальнейшую судьбу оружия до момента принятия его наследниками и получения ими соответствующих разрешений (лицензий) на хранение оружия.

Наследование гражданского оружия, зарегистрированного в органах внутренних дел, производится при наличии у наследника лицензии на приобретение гражданского оружия. В случае смерти собственника гражданского оружия до решения вопроса о наследовании имущества и получения лицензии на приобретение гражданского оружия указанное оружие незамедлительно изымается для ответственного хранения органами внутренних дел, его зарегистрировавши-

ми. Изъятие оружия и патронов к нему также производится органами внутренних дел в случае смерти гражданина, имевшего на законных основаниях боевое или служебное оружие (ст. 20, 27 Федерального закона от 13 декабря 1996 г. № 150-ФЗ (ред. от 25 июля 2002 г.) "Об оружии" (принят ГД ФС РФ 13 ноября 1996 г.)[1]).

Юридические лица и граждане РФ при получении ими гражданского оружия и патронов по наследству обязаны представить в органы внутренних дел по месту учета этого оружия заявление по форме, установленной Министерством внутренних дел РФ, и при этом иметь лицензию на приобретение соответствующего оружия, его коллекционирование или экспонирование либо разрешение на хранение или хранение и ношение такого оружия, либо получить таковую. Регистрация (перерегистрация) оружия, полученного по наследству, производится органами внутренних дел в соответствии с федеральным законодательством на основании документов, подтверждающих законность вступления в наследство. Ввоз на территорию РФ оружия, патронов и конструктивно сходных с оружием изделий, в том числе полученных по наследству, производится юридическими лицами и гражданами Российской Федерации после проведения сертификации органами по сертификации, аккредитованными Министерством промышленности и торговли РФ (ныне Министерство экономического развития и торговли РФ) по согласованию с Министерством внутренних дел РФ[2].

[1] СЗ РФ. 1996. № 51. Ст. 568; Российская газета. 1996. № 241.

[2] Постановление Правительства РФ от 21 июля 1998 г. № 814 (ред. от 11 марта 2002 г.) "О мерах по регулированию оборота гражданского и служебного оружия и патронов к нему на территории Российской Федерации" (вместе с Правилами оборота гражданского и служебного оружия и патронов к нему на территории Российской Федерации, Положением о ведении и издании государственного кадастра гражданского и служебного оружия и патронов к нему) // СР РФ. 1998. № 32. Ст. 3878; Российская газета. 1998. № 159 (п. 29, 84 Постановления).

Для получения лицензии на приобретение оружия в порядке наследования юридические лица и граждане РФ представляют по месту регистрации или по месту жительства в органы внутренних дел, а иностранные граждане — в ГУООП МВД России документы, предусмотренные для приобретения соответствующей категории гражданского оружия, и документы, подтверждающие право на наследство, которые заверяются в установленном порядке. Оружие, полученное по наследству, в том числе зарегистрированное Минкультуры России в Музейном фонде РФ либо включенное в специальную коллекцию, в двухнедельный срок подлежит регистрации в органах внутренних дел. Для регистрации наследственного длинноствольного гладкоствольного огнестрельного оружия самообороны, спортивного огнестрельного гладкоствольного длинноствольного оружия, охотничьего огнестрельного и пневматического оружия граждане РФ должны представить паспорта указанного оружия и дубликаты лицензий на его приобретение с отметкой органа внутренних дел. При регистрации газовых пистолетов и револьверов, огнестрельного бесствольного оружия самообороны отечественного производства или сигнального оружия граждане РФ представляют паспорта на конкретные изделия и лицензии с отметками юридических лиц — поставщиков о продаже указанного оружия. Передача оружия и патронов их собственниками в Музейный фонд РФ производится при наличии документа, подтверждающего соответствующее право на наследство, с оформлением актов приема, историко-культурной или искусствоведческой экспертиз и изданием приказа руководителя музея о зачислении конкретных изделий в музейный фонд[1].

[1] Приказ МВД РФ от 12 апреля 1999 г. № 288 "О мерах по реализации Постановления Правительства Российской Федерации от 21 июля 1998 г. № 814" (вместе с Инструкцией по организации работы органов внутренних дел по контролю за оборотом гражданского и служебного оружия и патронов к нему на территории Российской Федерации) (зарегистрировано в Минюсте РФ 24 июня 1999 г., рег. № 1814) // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 1999. № 32; Российская газета. 1999. № 175 (без Инструкции) (п. 27, 32, 33, 105 Приказа).

В-четвертых, все прочее входящее в состав наследства имущество, если оно не требует управления, передается нотариусом по договору на хранение кому-либо из наследников, а при невозможности передать его наследникам — другому лицу по усмотрению нотариуса. Предполагается, что при выборе хранителя нотариусом должны быть учтены пожелания наследников, если они не носят противоречивый характер. Если же таких пожеланий нет, то нотариус, руководствуясь правилами о договоре хранения, заключает такой договор от своего имени с хранителем. Срок договора хранения должен будет истекать в момент окончания срока, отведенного для принятия наследства. Если наследование осуществляется по завещанию, в котором назначен исполнитель завещания, то хранение указанного имущества обеспечивается исполнителем завещания самостоятельно либо посредством заключения договора хранения с кем-либо из наследников или другим лицом по усмотрению исполнителя завещания.

В-пятых, особый статус придан ГК РФ имуществу, требующему не только охраны, но и управления. К такому имуществу отнесены, в частности, предприятие, доля в уставном (складочном) капитале хозяйственного товарищества или общества, ценные бумаги, исключительные права и тому подобное. Чтобы обеспечить управление таким имуществом и получение наследниками выгоды от его использования нотариус, в качестве учредителя доверительного управления, заключает договор доверительного управления этим имуществом (ст. 1026 ГК РФ). В случае, когда наследование осуществляется по завещанию, в котором назначен исполнитель завещания, права учредителя доверительного управления принадлежат исполнителю завещания. Доверительным управляющим может быть назначено практически любое лицо — гражданин, предприниматель, юридическое лицо. Исключение составляют учреждения и унитарные предприятия, муниципальные образования, государство и субъекты РФ

(ст. 1015 ГК РФ). Срок действия договора доверительного управления законом не установлен, но очевидно, что он так же, как и договор хранения, действует по меньшей мере до момента истечения срока на принятие наследства. По упраздненной ст. 556 ГК РСФСР (1964 г.) полномочия доверительного управляющего ранее выполнял хранитель, назначаемый нотариусом, либо опекун, назначаемый исполнительным комитетом местного Совета народных депутатов, в тех местностях, где нет нотариуса. Интересно отметить факт существования ранее властных полномочий у нотариуса в отношении принудительного назначения на должность хранителя того, кого выберет нотариус...

Теперь, естественно, любые правоотношения построены на принципах добровольности и равноправия участников гражданского оборота (п. 1 ст. 1 ГК РФ). Мало того, и хранение, и доверительное управление наследственным имуществом, если иное не предусмотрено договором, должны осуществляться по общему правилу на основе возмездности оказываемых услуг. То есть хранитель, опекун и другие лица, которым передано на хранение наследственное имущество, если они не являются наследниками, вправе получить от наследников вознаграждение за хранение наследственного имущества. Указанным лицам также возмещаются необходимые расходы по хранению и управлению наследственным имуществом, за вычетом фактически полученной выгоды от использования этого имущества (ст. 67 Основ законодательства РФ о нотариате).

Стоимость оказания услуг хранителем или размер вознаграждения доверительному управляющему определяются соглашением сторон, но с учетом максимальной величины, установленной постановлением Правительства РФ, в котором указано, что предельный размер вознаграждения по договору хранения наследственного имущества и договору доверительного управления наследственным имуществом не может превышать 3% оценочной стоимости наследственного

имущества, определяемой по правилам оценки наследственного имущества при составлении описи[1].

Кроме вышеуказанных расходов наследникам следует быть готовыми нести другие денежные траты.

Так, нотариальные действия по охране наследственного имущества подлежат оплате государственной пошлиной в размере однократного МРОТ (ст. 4 Закона РФ "О государственной пошлине"). Оплата производится тем наследником, который направил соответствующее заявление нотариусу, с последующим распределением расходов между остальными наследниками либо за счет наследственного имущества.

В обычной жизни нередки случаи, когда в интересах наследодателя расходуются личные средства будущих наследников или других лиц, не входящих в круг наследников, задолго до открытия наследства или до момента окончания срока на принятие наследства.

К таким расходам относятся необходимые расходы, вызванные предсмертной болезнью наследодателя, а также расходы на его достойные похороны, включая необходимые расходы на оплату места погребения наследодателя, расходы на охрану наследства и управление им, а также расходы, связанные с исполнением завещания. Все они подлежат возмещению за счет наследства в пределах его стоимости (п. 1 ст. 1174 ГК РФ). Исключены из этого перечня по сравнению с ранее действующей ст. 549 ГК РСФСР (1964 г.) расходы, производимые наследником на содержание граждан, находившихся на иждивении наследодателя, и на удовлетворение претензий по заработной плате и претензий, приравненных к ним. Следует согласиться с тем, что "...речь идет не о сокращении оплаты расходов, а о правильной их оцен-

[1] Постановление Правительства РФ от 27 мая 2002 г. № 350 "Об утверждении предельного размера вознаграждения по договору хранения наследственного имущества и договору доверительного управления наследственным имуществом" // Российская газета. 2002. № 97; СЗ РФ. 2002. № 22. Ст. 2096.

ке: задолженность по выплате средств на содержание иждивенцев и по заработной плате должна погашаться в порядке выплаты долгов наследодателя, а выплата соответствующих сумм после смерти наследодателя не может производиться за счет наследственного имущества, поскольку по своему характеру они не относятся к расходам, вызванным смертью наследодателя..."[1].

Если расходы, подлежащие возмещению за счет наследственного имущества и вызванные уходом за наследодателем либо его смертью, были произведены не наследниками либо не всеми наследниками в равных долях, то требования об их возмещении могут быть предъявлены к наследникам, принявшим наследство, а до принятия наследства • — к исполнителю завещания или к наследственному имуществу. Кредиторы по этим расходам обладают правом на первоочередное возмещение своих расходов. Только после их возмещения возникает право на удовлетворение своих требований у тех кредиторов, которым был должен непосредственно наследодатель. По указанным расходам наследники несут ответственность в пределах стоимости перешедшего к каждому из них наследственного имущества.

Сами расходы также выстроены в определенные очереди. Так, в первую очередь возмещаются расходы, вызванные болезнью и похоронами наследодателя. Во вторую очередь будут возмещены расходы тех лиц, которые охраняли наследство и управляли им. И в третью очередь компенсируются расходы, связанные с исполнением завещания.

Что касается расходов на достойные похороны наследодателя, то для этого могут быть использованы любые принадлежавшие ему денежные средства, в том числе во вкладах или на счетах в банках, которые обязаны по постановлению нотариуса предоставить их лицу, указанному в постановлении нотариуса, для оплаты указанных расходов. Естественно нотариус или наследник, перед тем как выстав-

[1] *Ярошенко К.* Указ. соч. С. 46.

лять требование к такому банку, должны убедиться, что у наследодателя был счет в этом банке и на этом счете денежные средства имеются. При определении суммы расходов на достойные похороны следует учитывать, что оплата стоимости услуг, предоставляемых сверх гарантированного перечня услуг по погребению, производится за счет средств супруга, близких родственников, иных родственников, законного представителя умершего или иного лица, взявшего на себя обязанность осуществить погребение умершего (ст. 9 Федерального закона от 12 января 1996 г. № 8-ФЗ (ред. от 25 июля 2002 г.) "О погребении и похоронном деле" (принят ГД ФС РФ 8 декабря 1995 г.)[1], и входит в состав указанных расходов.

При этом законодатель специально оговаривает право наследника, которому завещаны денежные средства, внесенные во вклад или находящиеся на любых других счетах наследодателя в банках, в том числе в случае, когда они завещаны путем завещательного распоряжения в банке, в любое время до истечения шести месяцев со дня открытия наследства получить из вклада или со счета наследодателя денежные средства, необходимые для его похорон.

Размер средств, выдаваемых на организацию достойных похорон, банком как лицу, указанному в постановлении нотариуса, так и наследнику по завещанию по его требованию (либо получателя завещательного отказа), не может превышать сто минимальных размеров оплаты труда, установленных законом на день обращения за получением этих средств. Если денежные средства наследодателя находились в иных кредитных организациях, которым предоставлено право привлекать во вклады или на другие счета денежные средства граждан, то такие требования о выдаче денежных средств обязательны и для них.

Кроме перечисленных расходов, законодательством предусмотрено право нотариуса по месту открытия наследства

СЗ РФ. 1996. № 3. Ст. 146; Российская газета. 1996. № 12.

до принятия наследства наследниками, а если оно не принято, то до выдачи государству свидетельства о праве на наследство, на выдачу распоряжения об оплате за счет наследственного имущества расходов на обустройство места захоронения и на публикацию сообщения о вызове наследников (ст. 69 Основ законодательства РФ о нотариате). Положение этой нормы, предусматривающее возможность установления законодательными актами республик в составе Российской Федерации иных случаев оплаты расходов за счет наследственного имущества, как противоречащее Кодексу применяться не должно.

§ 4.4. Доли наследников и раздел наследства

При наследовании по закону или по завещанию, если наследственное имущество переходит к двум или более наследникам и при этом не определено, кому из них достаются конкретные вещи и имущественные права, входящие в состав наследственной массы, признается, что все имущество поступает в общую долевую собственность наследников с момента открытия наследства. Раз так, то порядок владения, пользования и распоряжения наследниками наследственным имуществом подчиняется общим правилам о владении и пользовании имуществом, находящимся в долевой собственности (ст. 247 ГК РФ), и правилам о распоряжении таким имуществом (ст. 246 ГК РФ).

Исключение составляют положения, регулирующие правоотношения наследников как долевых сособственников и содержащиеся в специальных нормах наследственного права. При этом в случае раздела наследственного имущества эти специальные правила подлежат применению только в течение трех лет со дня открытия наследства (ст. 1164 ГК РФ).

Безусловно, статус долевой собственности наследственного имущества и соотношение прав наследников с правами долевых сособственников является новеллой наследственно-

го права. Ранее таких специальных положений законодательство о наследовании не знало, хотя и предполагало. Так, в частности, предусматривалось, что принятое наследство признается принадлежащим наследнику со времени открытия наследства (ст. 546 ГК РСФСР (1964 г.) и устанавливалось равенство наследственных долей для наследников по закону (ст. 532 ГК РСФСР (1964 г.). Однако при этом не говорилось ни слова о праве собственности как вещном праве, принадлежащем наследникам. Тем более не определялся режим права — общая долевая собственность. С учетом изменения отношения государства к институту частной собственности и стремлением законодателя к более точным формулировкам и дефинициям нельзя не отметить эти положения закона как огромный шаг вперед в развитии частного права.

Между тем право общей долевой собственности предъявляет определенные требования к субъектам правоотношения.

Распоряжение имуществом, находящимся в долевой собственности, возможно только по соглашению всех ее участников. Самостоятельное право субъекта на распоряжение своей долей в праве собственности ограничивается преимущественным правом на покупку его доли другими субъектами права общей долевой собственности по сравнению со всеми остальными субъектами гражданского оборота. При этом не играет роли выбор правообладателя — он обязан вначале предложить приобрести отчуждаемую им долю в праве собственности на наследственное имущество остальным наследникам. Предложение это должно быть сделано в письменной форме с указанием цены и других условий сделки. И только в случае отказа от приобретения или пропуска месячного (для недвижимого имущества) или десятидневного (для движимого имущества) срока продавец вправе продать свою долю любому лицу по своему усмотрению. Если указанные действия правообладателем не выполнены, то он и приобретатель будут нести риск неблагоприятных последствий. Так при продаже доли с нарушением преимущественного права по-

купки любой другой участник долевой собственности имеет право в течение трех месяцев требовать в судебном порядке перевода на него прав и обязанностей покупателя (ст. 246, ст. 250 ГК РФ). Указанный трехмесячный срок по общему правилу будет отсчитываться от момента, когда другой участник узнал или должен был узнать о нарушении своего преимущественного права (п. 1 ст. 200 ГК РФ).

Владение и пользование имуществом, находящимся в долевой собственности, также осуществляется с учетом особенностей этого режима собственности. Для этого необходимо соглашение всех участников общей долевой собственности, а если оно не достигнуто, — то соответствующее решение суда (п. 1 ст. 247 ГК РФ).

Наследники в подавляющем большинстве случаев не ведут общее хозяйство и не связаны тесными семейными узами, т. е. не живут в одном городе, доме, квартире. Часто наследникам не нужно определенное имущество для пользования и владения. Например, жителям города вряд ли понадобится домашний скот, который входит в состав наследства, или трактор, принадлежавший наследодателю, а жителям села, наоборот, вряд ли понадобится гаражный бокс в центре города или акции. Поэтому вполне естественно желание наследников получить конкретное имущество в свою единоличную собственность, а ненужную им часть наследства отдать другим наследникам, либо получить денежную компенсацию стоимости своей доли.

Законодатель, предугадывая появление возможных спорных ситуаций, постарался определить порядок раздела наследства, попавшего в общую долевую собственность наследников и установил, что такое наследственное имущество может быть разделено по соглашению между ними. Так как это соглашение является сделкой, которая направлена на возникновение, прекращение или изменение прав и обязанностей в отношении конкретных объектов, составляющих наследственную массу, то к соглашению применяются соот-

ветствующие объектам права требования о форме договора или сделки.

Наследник как участник долевой собственности также вправе требовать выдела своей доли из наследственного имущества (п. 2 ст. 252, ст. 1164 ГК РФ).

При этом, однако, следует знать что выдел или раздел возможен только в отношении такого наследственного имущества, которое является объектом общей долевой собственности (ч. 1 ст. 1165 ГК РФ). Так, например, если наследнику по завещанию переходит по наследству жилой дом, а единственной наследнице по закону достается в порядке наследования автомобиль, то они не могут заключить соглашение о разделе наследства. Это вызвано тем, что жилой дом не попадает в общую долевую собственность (так же, как и автомобиль) (ст. 1164 ГК РФ) и, следовательно, не может быть объектом соглашения ни в случае раздела, ни в случае выдела, так как долей наследников в этом случае не подразумевается.

Выход из данной ситуации возможен только путем совершения наследниками обычных гражданско-правовых сделок (договор дарения, договор мены, договор купли-продажи и т. п.) после получения ими свидетельств о праве на наследство от нотариуса и государственной регистрации своих прав в случае необходимости.

Вместе с тем любой из указанных наследников может отказаться от наследства в пользу другого. Но при этом сам он утратит возможность приобрести что-либо в порядке наследования и будет полагаться только на порядочность второго наследника, получившего все, который посредством какого-либо из указанных выше договоров совершит отчуждение конкретного имущества (из доставшегося по наследству) в пользу отказавшегося наследника.

Законодатель особо оговаривает порядок; совершения соглашения в отношении наиболее ценного, т. е. недвижимого, имущества. Во-первых, если соглашение (хоть о разделе,

хоть о выделении доли) определяет судьбу наследственного недвижимого имущества, то оно может быть заключено наследниками только после выдачи им свидетельства о праве на наследство. Во-вторых, государственная регистрация прав наследников на недвижимое имущество, в отношении которого заключено соглашение о разделе наследства, осуществляется либо на основании такого соглашения и свидетельств, ранее выданных наследникам, либо на основании только соглашения о разделе, если оно заключено наследниками уже после того, как они зарегистрировали свои права на основании ранее полученных ими свидетельств. При этом специально подчеркивается, что несоответствие размеров долей наследников по соглашению размерам долей, указанным в ранее выданных свидетельствах, не может являться основанием к отказу (ст. 20 Федерального закона "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним") в государственной регистрации прав наследников (ст. 1165 ГК РФ). Очевидно, что в этом случае государственная регистрация общей долевой собственности или единоличной собственности (в случае выдела доли одного наследника в виде конкретного объекта недвижимого имущества) должна будет производиться государственным учреждением юстиции только на основании соглашения о разделе (выделе). Следует отметить, что даже если такое соглашение разрешает судьбу жилого помещения, то оно не подлежит государственной регистрации, так как в силу п. 1 ст. 1165 ГК РФ к соглашению применяются правила Кодекса только о форме, но не требования о государственной регистрации сделок и договоров. В соответствии со ст. 131, ст. 164 ГК РФ и ст. 4 Закона о государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним государственной регистрации подлежат только те сделки, требование о регистрации которых прямо закреплено в законе.

Наконец, как и в ранее действовавшем законодательстве (ст. 559 ГК РСФСР (1964 г.), законодатель предусмотрел, что при недостижении наследниками соглашения о способе и условиях раздела наследственного имущества или выдела доли одного из них такой наследник вправе в судебном порядке требовать выдела в натуре своей доли из наследственного имущества (п. 3 ст. 252, ст. 1164 ГК РФ).

В реальной жизни в силу разобщенности семьи или из-за отсутствия устойчивых родственных связей, или по каким-либо другим основаниям доля наследства, причитавшаяся одному из наследников, может остаться непринятой. В тех случаях, когда наследник не примет наследство, откажется от наследства без указания в чью пользу он отказывается, не будет иметь права наследовать или будет отстранен от наследования завещателем либо как недостойный, будет лишен права наследовать вследствие признания завещания недействительным и по другим причинам не сможет принять наследство, та часть наследства, которая причиталась такому отпавшему наследнику, переходит к наследникам по закону, призванным к наследованию, пропорционально их наследственным долям (ст. 1161 ГК РФ). Подобное перераспределение доли отпавшего наследника именуется *приращением наследственных долей*. При этом следует обратить особое внимание на тот факт, что речь идет только о тех случаях, когда наследник не отказался от своей доли в наследстве в пользу других наследников. Кроме того, необходимо учесть, что указанный порядок предусматривает приращение долей только наследников по закону, даже если часть имущества была завещана наследодателем и наследники по завещанию не отпали.

Если же наследодатель завещал все свое имущество, то доля отпавшего наследника по завещанию будет переходить в порядке приращения долей к наследникам по завещанию. Наследники по закону и в этом случае призываться к наследованию доли отпавшего наследника не будут.

Рассмотрим пример действия указанных норм законодательства, когда наследник по завещанию — юридическое лицо — отпало в силу утраты своей правоспособности (п. 3 ст. 48, п. 8 ст. 63 ГК РФ) на момент открытия наследства и, таким образом, попало в разряд отпавших наследников, чья доля подлежит перераспределению.

Во-первых, если отпавший наследник по завещанию был единственным, и наследников по закону также нет, то имущество будет выморочным и переходит к государству как к наследнику по закону (п. 2 ст. 1151 ГК РФ).

Во-вторых, когда наследник по завещанию один и он отпал, то наследственное имущество считается незавещанным и должно быть распределено между наследниками по закону. То же самое происходит и в случае, когда наследники есть и по завещанию, и по закону, но один из наследников по завещанию по каким-либо причинам отпал (ч. 1 п. 1 ст. 1161 ГК РФ). При этом доля, причитавшаяся такому наследнику, переходит только к наследникам по закону, призванным к наследованию, пропорционально их наследственным долям.

В-третьих, когда наследников по завещанию несколько, и все имущество завещано им, но один из таких наследников отпал, то часть наследства причитавшаяся такому наследнику, переходит к остальным наследникам по завещанию пропорционально их наследственным долям, если только завещанием не предусмотрено иное распределение этой части наследства (ч. 2 п. 1 ст. 1161 ГК РФ). Очевидно, что в этом случае доля наследства, причитавшегося юридическому лицу, прекратившему свое существование на момент открытия наследства, будет перераспределена между оставшимися наследниками по завещанию в долях, пропорциональных их наследственным долям.

Практически аналогичная норма содержалась и в ранее действующем законодательстве (ст. 551 ГК РСФСР (1964 г.). Теперь же законодатель более конкретно указал основания, по которым наследник считается отпавшим. Мало того, это

правило, так же как и ранее, не работает, если наследнику, отказавшемуся от наследства или отпавшему по иным основаниям, завещатель подназначил наследника. Безусловной новеллой является только отступление законодателя от принципа равенства долей переходящих к оставшимся наследникам от доли отпавшего. Ныне принцип равенства законодатель заменил более справедливым принципом пропорциональности размеров долей. Следует признать, что принцип пропорционального приращения долей от доли отпавшего наследника в большей мере, нежели прежде, отвечает воле наследодателя, изложенной в завещании. Ибо, если завещатель указал, что одним из наследников по завещанию должны достаться большие доли наследства нежели другим, то это предпочтение наследодателя должно быть учтено и при распределении наследственной доли отпавшего наследника.

Всемерно учитывая последнюю волю умершего, не стоит при этом забывать и о волеизъявлении живущих и здравствующих наследников. Также следует помнить и о важности сохранения статуса и назначения определенных объектов гражданского права, попавших в наследственную массу, которые **в** силу своей исключительности и ценности (как материальной, так и моральной) имеют право на особый режим при распределении наследства. Именно поэтому законодатель устанавливает специальными нормами ***преимущественное право*** одних наследников при разделе наследства над правами других наследников, а также вводит в ранг закона особый режим наследования отдельных видов имущества.

Абсолютной новеллой является правило, установившее преимущественное право одного из наследников (ст. 1168 ГК РФ).

Это право может возникнуть у наследника в нескольких случаях. Во-первых, наследник, являвшийся на момент открытия наследства вместе с наследодателем сособственником ***неделимой вещи,*** приобретает преимущественное право перед другими наследниками на получение этой вещи в свою собственность в счет причитающейся ему наследственной доли. При этом не имеет значения факт пользования этой вещью как приобретающим ее наследником, так и остальны-

ми наследниками. Время, период и момент начала и окончания пользования также не играют никакой роли. Определяющим, юридически значимым обстоятельством будет являться лишь общая собственность наследника и наследодателя на неделимую вещь. При этом следует учесть, что такая вещь или ее часть (как часто пишут нотариусы) в состав наследства не входит и входить не может, так как она неделима. Вещь признается неделимой, если ее раздел в натуре невозможен без изменения ее назначения. Законом предусмотрен только выдел доли в праве собственности на такую вещь (ст. 252, 254 ГК РФ). Именно доля в праве собственности, а не часть вещи будет входить в наследственную массу и переходить по наследству тому из наследников, который, как и наследодатель, был сособственником этой вещи. При этом судебная практика однозначно относит такой объект гражданского права, как, например, квартиру, к неделимым вещам при условии, что из материалов дела будет видно, что "... раздел трехкомнатной квартиры на два жилых помещения невозможен, поскольку в ней нет вторых кухни, коридора, санузла, отдельного входа. Пленум Верховного Суда РФ в п. 12 постановления от 24 августа 1993 г. "О некоторых вопросах применения судами Закона Российской Федерации "О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации" (с последующими изменениями и дополнениями) разъяснил, что выдел участнику общей собственности на приватизированное жилое помещение, представляющее собой отдельную квартиру, принадлежащей ему доли допустим, если имеется техническая возможность передачи истцу изолированной части не только жилых, но и подсобных помещений (кухни, коридора, санузла и др.), оборудования отдельного хода. При отсутствии такой возможности суд вправе по просьбе истца определить порядок пользования квартирой. Поэтому президиум городского суда сделал правильный вывод о невозможности раздела спорной квартиры между сторонами..."[1].

[153] Извлечение из Определения Верховного Суда РФ от 30 января 1998 г. // ВВС РФ. 1998. № 6.

Мало того, "...при невозможности раздела имущества между всеми участниками общей собственности либо выдела доли в натуре одному или нескольким из них суд по требованию выделяющегося собственника вправе обязать остальных участников долевой собственности выплатить ему денежную компенсацию, с получением которой сособственник утрачивает право на долю в общем имуществе. В исключительных случаях, когда доля сособственника незначительна, не может быть реально выделена и он не имеет существенного интереса в использовании общего имущества, суд может и при отсутствии согласия этого сособственника обязать остальных участников долевой собственности выплатить ему компенсацию (п. 4 ст. 252 ГК РФ). Вопрос о том, имеет ли участник долевой собственности существенный интерес в использовании общего имущества, решается судом в каждом конкретном случае на основании исследования и оценки в совокупности представленных сторонами доказательств, подтверждающих, в частности, нуждаемость в использовании этого имущества в силу возраста, состояния здоровья, профессиональной деятельности, наличия детей, других членов семьи, в том числе нетрудоспособных и т. д. Указанные правила в соответствии со ст. 133 ГК РФ применяются судами и при разрешении спора о выделе доли в праве собственности на неделимую вещь (например, автомашину, музыкальный инструмент и т. п.), за исключением раздела имущества крестьянского (фермерского) хозяйства. В отдельных случаях с учетом конкретных обстоятельств дела суд может передать неделимую вещь в собственность одному из участников долевой собственности, имеющему существенный интерес в ее использовании, независимо от размера долей остальных участников общей собственности с компенсацией последним стоимости их доли ...”[1]. Таким образом, очевиден вывод о том,

[1] Постановление Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8 "О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации" // ВВС РФ.

что объектом наследования будет не часть неделимой вещи, выдел которой в натуре невозможен, а доля наследодателя в праве собственности на такую неделимую вещь.

Чтобы лучше представить себе механизм работы нормы закона, попробуем применить ее к одной из действительных ситуаций. Например, в долевой собственности отца и матери находится квартира. Две дочери не участвовали в приватизации квартиры, не стали участниками общей долевой собственности и давно проживают отдельно. После смерти супруга открылось наследство, в состав которого вошли, кроме прочего, неделимая вещь — автомобиль и доля в праве собственности (1/2) на неделимую вещь — квартиру. Рассмотрим сначала наследование доли в праве собственности на квартиру. Так как дочери не являются участниками долевой собственности, то их мать будет иметь перед ними преимущественное право на приобретение по наследству 1/2 доли в праве собственности на квартиру. Таким образом, после оформления наследства мать станет единоличным собственником всей квартиры.

Что касается автомобиля, то в связи с тем, что автомобиль регистрируется в органах ГИБДД (ГАИ) на одного владельца (собственника), то супруга вправе определить в денежном выражении стоимость своей доли в праве собственности на автомобиль как пережившая супруга, если автомобиль был приобретен в браке на совместно нажитые средства. В большинстве случаев это происходит только в судебном порядке, за исключением соглашения всех наследников. В этом случае половина стоимости автомобиля подлежит компенсации супруге за счет всех наследников соразмерно принимаемому наследству (в том числе и за счет супруги), а весь автомобиль подлежит включению в наследственную массу как неделимая вещь. Справедливости ради

Вестник ВАС РФ. 1996. № 9; Хозяйство и право. 1996. № 9; Российская юстиция. 1996. № 10; Закон. 1996. № 11; Законность. 1996. № 11; Вестник ВАС РФ. 2001. № 1 (п. 35 Постановления).

стоит отметить, что, как правило, пережившая супруга в случае раздела автомобиля редко претендует на свою долю пережившего супруга.

Тем не менее для определения, кому же достанется такая неделимая вещь, законодатель установил второй вариант преимущественного права наследования. В этом случае предпочтение отдается тому из наследников, который постоянно пользовался неделимой вещью. Естественно, что в этом случае не должно быть сособственников этой вещи, входящих в круг наследников, а также должно соблюдаться условие, что остальные наследники не пользовались этой вещью. Такой наследник вправе получить по наследству неделимую вещь целиком в счет своей наследственной доли. Дополним наш пример тем обстоятельством, что одна из дочерей является квалифицированным автомехаником и постоянно пользовалась указанным автомобилем, вывозя родителей и свою семью на природу и отдыхать на юг. Именно эта дочь будет вправе претендовать на преимущественное право приобретения автомобиля в свою собственность. Не вызывает сомнений, что в случае несогласия остальных наследников с таким разделом наследства их спор подлежит рассмотрению в судебном порядке, где также будет устанавливаться факт постоянного пользования автомобилем одной из дочерей. Мало того, установление такого факта, как постоянное пользование неделимой вещью, в силу своей аморфности и небесспорности потребует судебного решения в любом случае.

Возвращаясь к разделу квартиры, целесообразно отметить, что возможна следующая ситуация, когда преимущественное право наследника как сособственника действовать уже не будет. Допустим, что квартира была приватизирована не на двоих, как указано выше, а на троих — в приватизации принимала участие сестра отца, которая также имеет 1/3 долю в праве собственности на квартиру, как и все остальные. В этом случае, при буквальном прочтении текста нормы станет ясно, что наследник имеет преимущественное право на получение вещи, а не доли в праве собственности.

То есть в результате использования наследником преимущественного права на получение вещи общая собственность на вещь должна прекратиться, а вещь перейти в единоличную собственность этого наследника. Однако в приведенном примере вещь (квартира) не может быть целиком получена наследником в свою собственность, так как у нее уже есть сособственник, который не входит в круг наследников, призываемых к наследованию. Право такого сособственника (сестры отца) не зависит от выгод и преимуществ, данных законом наследнику. Раз наследник не имеет возможности приобрести всю вещь в свою собственность, то норма закона в отношении такого наследника применяться не должна. Мало того, не должна применяться эта норма и в том случае, когда наследует не один сособственник, а несколько (в нашем примере заменим сестру отца на сына). Ибо речь в норме закона идет именно об одном наследнике, обладавшем с наследодателем правом общей долевой собственности на неделимую вещь, а не о нескольких таких наследниках (сособственниках).

С точки зрения правовой направленности этой нормы — сохранение единства обладания неделимой вещью в руках одного собственника или, по возможности, наименьшего числа сособственников, - - такой вывод может показаться лишенным смысла и абсурдным. Представляется тем не менее, что закон должен читаться именно так, как его написали, а не так, как подразумевалось, но не осуществилось. Для более четкого уяснения смысла, вложенного в текст закона, видимо, следовало избрать другую юридическую технику либо конкретизировать ситуацию с множеством наследников, что, в принципе, не поздно сделать путем внесения изменений и поправок в действующее законодательство.

И, наконец, третий случай. Представляется, что законодатель, отдавая отчет в важности и ценности для большинства граждан жилых помещений, попытался уточнить ситуацию наследования жилого помещения. Остается только сожалеть, что при этом не был учтен часто встречающийся

вариант с множественностью сособственников-сонаследников, а также покритиковать законодателя за неопределенность юридической терминологии. Так, при раскрытии содержания термина "жилое помещение" путем приведения примеров законодатель употребляет не только общеизвестные и понятные дефиниции, как "жилой дом" и "квартира", но и совершенно недопустимое словосочетание "и тому подобное". Такая расплывчатость юридической терминологии не делает чести законодательному органу государства, ибо ввергает субъектов гражданского права и правоприменяющие органы в абстрактное и неоправданно расширительное понимание "жилого помещения" как такового. Ибо последним при определенных обстоятельствах может оказаться и шалаш, и сарай, и сеновал, и землянка и пр.

Итак, законодатель устанавливает, что, если в состав наследства входит жилое помещение, раздел в натуре которого невозможен, при разделе наследства преимущественным правом на получение этого жилого помещения в счет своих наследственных долей обладают наследники, проживавшие в этом жилом помещении. При этом законодатель поставил три обязательных условия возникновения такого преимущества. Во-первых, проживавшие наследники не обладают преимуществом перед наследниками, являющимися сособственниками этого жилого помещения. Пусть даже последние и не проживают в нем. Во-вторых, проживать наследники в этом жилом помещении должны не только после открытия наследства, но и до момента смерти наследодателя, т. е. до дня открытия наследства. В-третьих, проживающие наследники не должны иметь другого жилого помещения ни на каком праве. Представляется, что два последних условия как юридически значимые обстоятельства могут быть подтверждены только в судебном порядке.

Так, справка о регистрации по месту жительства или месту пребывания не может служить доказательством действительного проживания наследника в жилом помещении. Согласно правовой позиции Конституционного Суда РФ, нео-

днократно выраженной в его решениях и сохраняющей свою силу, "...регистрация по месту жительства или отсутствие таковой не могут служить основанием или условием реализации прав и свобод граждан (постановления от 15 января 1998 г. № 2-П по делу о проверке конституционности положений частей первой и третьей статьи 8 Федерального закона от 15 августа 1996 года "О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию"; от 4 апреля 1996 г. № 9-П по делу о проверке конституционности ряда нормативных актов города Москвы и Московской области, Ставропольского края, Воронежской области и города Воронежа, регламентирующих порядок регистрации граждан; Определение от 5 октября 2000 г. № 199-О по жалобе гражданина А. М. Кушнарева на нарушение его конституционных прав положениями части первой статьи 40.1 Кодекса законов о труде Российской Федерации и пункта 1 статьи 12 Закона Российской Федерации "О занятости населения в Российской Федерации" и др.)..."[1]. "... сам по себе факт регистрации или отсутствие таковой не порождает для гражданина каких-либо прав и обязанностей и, согласно ч. 2 ст. 3 Закона РФ № 5242-I от 25 июня 1993 г. "О праве граждан Российской Федерации на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации", не может служить основанием ограничения или условием реализации прав и свобод граждан, предусмотренных Конституцией Российской Федерации, федеральными законами и законодательными актами субъектов Российской Федерации. Согласно названному Закону органы регистрационного учета уполномочены лишь удостоверить акт свободного волеизъявления гражданина при выборе им места пребывания и жительства.

[1] Определение Конституционного Суда РФ от 1 марта 2001 г. № 49-О "По жалобам граждан Мартенса Владимира Яковлевича и Столпнер Ларисы Степановны на нарушение их конституционных прав положениями статей 4 и 117 Закона Российской Федерации "О государственных пенсиях в Российской Федерации" // СЗ РФ. 2001, № 18. Ст. 1907; Вестник Конституционного Суда РФ. 2001. № 4.

Именно поэтому регистрационный учет не может носить разрешительного характера..."[1].

Отсутствие государственной регистрации права собственности на жилые помещения у наследников, подтвержденное соответствующей справкой (выпиской) из Единого государственного реестра прав[2], выданной учреждением юстиции, не может повлечь отсутствие у наследников других прав, не подлежащих государственной регистрации, на другие жилые помещения (например, право пользования, право на завещательный отказ, права по договору социального или коммерческого найма и пр.).

Таким образом, третий вариант использования преимущественного права наследниками при разделе наследства может быть реализован только после установления ряда юридически значимых фактов в судебном порядке, если не достигнуто добровольное соглашение между наследниками.

Далее следует определиться с юридической судьбой ***предметов обычной домашней обстановки и обихода,*** которым в силу их статуса всегда отводилось особое место и определялся особый порядок наследования. Так, например, устанавливалось, что "... те, кто совместно проживал с умершим, получают имущество, относящееся к обычной домашней обстановке и обиходу, за исключением предметов роскоши, без зачисления в предельную сумму..." (ст. 421 ГК Р.С.Ф.С.Р.). Позднее предметы обычной домашней обстановки и обихода стали переходить к наследникам по закону,

[1] Постановление Конституционного Суда РФ от 2 февраля 1998 г. № 4-П "По делу о проверке конституционности пунктов 10, 12 и 21 Правил регистрации и снятия граждан Российской Федерации с регистрационного учета по месту пребывания и по месту жительства в пределах Российской Федерации, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17 июля 1995 г. № 713" // СЗ РФ. 1998. № 6. Ст. 783; Российская газета. 1998. № 25; Вестник Конституционного Суда РФ. 1998. № 3.

[2] Постановление Правительства РФ "Об утверждении правил ведения Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество и сделок с ним".

проживавшим совместно с наследодателем до его смерти не менее одного года, независимо от их очереди, т. е. независимо от того, относились они к наследникам по закону первой или второй очереди или к нетрудоспособным иждивенцам, а также сверх причитающейся им наследственной доли (ст. 533 ГК РСФСР (1964 г.). Судебной практикой, однако, в свое время было дано несколько корректив к этому положению.

Во-первых, "... предметы обычной домашней обстановки и обихода переходят к наследникам по закону, проживавшим совместно с наследодателем до его смерти не менее одного года, независимо от их очереди и их наследственной доли. По смыслу закона здесь имеются в виду те наследники, которые, проживая совместно с наследодателем, пользовались указанными предметами для удовлетворения повседневных бытовых нужд..." (п. 5 постановления Пленума Верховного Суда СССР "О судебной практике по делам о наследовании"). Во-вторых, "...спор между наследниками по вопросу о том, какое имущество следует включить в состав предметов обычной домашней обстановки и обихода, разрешается судом с учетом конкретных обстоятельств дела, а также местных обычаев. При этом необходимо иметь в виду, что антикварные предметы, а также представляющие художественную, историческую или иную ценность не могут рассматриваться в качестве предметов домашней обстановки и обихода, независимо от их целевого назначения. Для выяснения вопроса о художественной, исторической или иной ценности предмета, по поводу которого возник спор, суд может назначить экспертизу..." (п. 9 постановления Пленума Верховного Суда РСФСР "О некоторых вопросах, возникающих у судов по делам о наследовании"). Следует при этом учитывать достаток семьи и оценку перечисленных ценностей непосредственно членами семьи. В-третьих, "... предметы домашней обстановки могут быть завещаны на общих основаниях ..." (п. 5 постановления Пленума Верховного Суда СССР от 01 июля 1966 г. № 6 "О судебной практике по делам о наследовании").

Сегодняшнее законодательство не столько регулирует порядок наследования указанных предметов, сколько определяет порядок их раздела. При этом преимущественное право на получение предметов обычной домашней обстановки и обихода по наследству в случае его раздела имеет тот наследник, который проживал совместно с наследодателем на день открытия наследства (ст. 1169 ГК РФ). Здесь опять-таки остался открытым вопрос о подтверждении факта совместного проживания наследника с наследодателем. Вместе с тем представляется целесообразным сохранить подход судебной практики при определении статуса вещи как предмета домашней обстановки и обихода, а также в отношении возможности завещания таких вещей.

Следует также помнить, что наследники могут получить предметы домашней обстановки и обихода не сверх причитающейся им доли, а только в счет такой доли.

При осуществлении наследниками преимущественного права, предоставленного им по тому или иному основанию, как правило, выявляется ***несоразмерность причитающегося наследнику имущества*** его доле в наследстве.

В этом случае для компенсации ущемленного права остальных наследников законодателем предусмотрен особый порядок (ст. 1170 ГК РФ). Вышеуказанная несоразмерность (термин новый для наследственного права России) может быть устранена двумя путями. Во-первых, наследник, имеющий преимущественное право, может передать остальным наследникам в счет компенсации другое причитающееся ему имущество из состава наследства. Во-вторых, если такого имущества нет или оно не перекрывает всю разницу, или наследникам не нужно другое имущество, предлагаемое им, наследник предоставляет любую другую компенсацию, в том числе денежную. Очевидно, что самое простое разрешение ситуации и наиболее часто встречающееся в жизни — это предоставление денежной компенсации. При этом размер денежной суммы, подлежащей уплате, определяется как арифметическая разность между стоимостью перешедшего

по наследству имущества и стоимостью наследственной доли (имущества и имущественных прав, причитавшихся данному наследнику, если бы он наследовал на равных с другими).

Законодатель ставит в прямую зависимость осуществление преимущественного права наследником от предоставления им компенсации другим наследникам в случае возникновения такой необходимости. То есть получение наследником по преимущественному праву неделимой вещи, жилого помещения или предметов домашней обстановки и обихода возможно только после выполнения обязанности предоставления соответствующей компенсации остальным наследникам. Однако это правило не императивное, и оно может быть изменено соглашением наследников, которые вправе установить другой порядок — осуществление преимущественного права наследников до предоставления компенсации. Это происходит в тех случаях, когда такое наследство требует постоянного контроля, ухода, охраны или возникает необходимость срочного распоряжения этим наследственным имуществом. Право распоряжения между тем является составной частью права собственности (ст. 209 ГК РФ) и принадлежит только собственнику.

§ 4.5. Особенности приобретения по наследству отдельных видов имущества

Особенности наследования новых видов имущества, оформленные в специальных нормах закона, не являются новеллой в юридической технике изложения положений наследственного права в России. Так, в свое время основанием к рассмотрению одного из дел в Конституционном Суде РФ явилась обнаружившаяся неопределенность в вопросе о том, соответствуют ли Конституции РФ положения частей первой и второй ст. 560 ГК РСФСР, устанавливающие особый поря-

док наследования в имуществе ***колхозного двора***[1]**.** Этим порядком предусматривалось, что в случае смерти члена колхозного двора наследование в имуществе двора не возникает. Наследование возможно, только если после смерти члена колхозного двора других членов двора не остается. Эти же правила применялись и при наследовании имущества в хозяйстве граждан, занимающихся индивидуальной трудовой деятельностью в сельском хозяйстве. Институт колхозного двора **в** гражданском праве предполагал ранее особый правовой режим имущества, принадлежащего его членам на праве совместной собственности. В собственности колхозного двора находились подсобное хозяйство на приусадебном участке земли, жилой дом, продуктивный скот, птица и мелкий сельскохозяйственный инвентарь. Часть первая ГК РФ 1994 г. уже не содержит понятия "колхозный двор". Очевидно, что признание у колхозного двора специального правового режима в гражданском законодательстве утратило силу с 1 января 1995 г. (ст. 2 Федерального закона от 30 ноября 1994 г. № 52-ФЗ "О введении в действие части первой Гражданского кодекса Российской Федерации"). "... Статья 560 ГК РСФСР, хотя формально и не была признана утратившей силу, не подлежала применению, поскольку законодательству, принятому после вступления в силу действующей Конституции Российской Федерации, правовой режим колхозного двора неизвестен..."[2]. Постановлением Конституционного Суда РФ от 16 января 1996 г. № 1-П части первая и вторая статьи 560 ГК РСФСР были признаны не соответствующими Конституции Российской Федерации, ее статьям 35 (части 2 и 4) и 55

[1] Постановление Конституционного Суда РФ от 16 января 1996 г. № 1-П "По делу о проверке конституционности частей первой и второй статьи 560 ГК РСФСР в связи с жалобой гражданина А. Б. Наумова" // СЗ РФ. 1996. № 4. Ст. 408; Российская газета. 1996. № 15; Вестник Конституционного Суда РФ 1996. № 1.

[2] Постановление Конституционного Суда РФ "По делу о проверке конституционности частей первой и второй статьи 560 ГК РСФСР в связи с жалобой гражданина А. Б. Наумова".

(часть 3), а часть третья статьи 560 ГК РСФСР, как воспроизводящая положения частей первой и второй этой статьи, была запрещена к применению судами, другими органами и должностными лицами.

Таким образом, ошибочно мнение[1], что нормы, посвященные особенностям наследования и раздела отдельных его видов, впервые включены в третью часть ГК РФ.

Продолжая исследование правоотношений, возникающих в области сельскохозяйственного производства, обнаружим, что законодатель устанавливает особый порядок наследования имущества члена ***крестьянского (фермерского) хозяйства.*** Согласно этому порядку после смерти любого члена такого хозяйства наследство открывается и наследование осуществляется на общих основаниях. При этом законодатель уточняет, что наследование и раздел наследственного имущества должен осуществляться с обязательным соблюдением норм, касающихся владения, пользования, распоряжения и раздела имущества, находящегося в совместной собственности, выдела из него доли и обращения взыскания на долю в общем имуществе (ст. 253—255 ГК РФ). Также подчеркивается необходимость соблюдения и положений закона, определяющих правовой статус крестьянского (фермерского) хозяйства и режим собственности имущества такого хозяйства (ст. 257—259 ГК РФ).

Если наследник умершего члена хозяйства сам не входит в его члены, то у него на выбор есть два пути распоряжения своей наследственной долей. Во-первых, он может вступить в члены крестьянского (фермерского) хозяйства, тогда его доля не выделяется, а является составной частью права общей собственности. При этом следует отметить, что доля наследодателя в праве собственности на имущество хозяйства для осуществления наследования подлежит определению в любом случае. Такое определение производится соглашением между наследником и остальными членами хозяй-

[1] *ЯрошенкоК.* Указ. соч. С. 48.

ства. Если такого соглашения нет, то доли всех членов, и наследодателя в том числе, признаются равными. Но после определения долей в праве общей совместной собственности на имущество это право меняет свой режим на общую долевую собственность (п. 2 ст. 244 ГК РФ). Следовательно, в случае смерти любого члена крестьянского (фермерского) хозяйства ранее существовавший режим общей совместной собственности на имущество хозяйства (п. 1 ст. 257 ГК РФ) изменяется на режим общей долевой собственности независимо от волеизъявления сособственников. Нельзя согласиться с точкои зрения, по которои определение долеи имеет значение лишь для целей наследственного правопреемства. Имущество крестьянского (фермерского) хозяйства и после выплаты компенсации принадлежит оставшимся членам крестьянского хозяйства на праве совместной собственности"[1]. Если следовать этому утверждению, то создается ситуация, прямо противоречащая законодательству, — наследник и члены хозяйства определяют доли в праве общей совместной собственности (при этом не играет роли цель такого определения долей) и меняют режим на общую долевую собственность, что согласуется с п. 1 ст. 257 ГК РФ. Обратный переход из режима совместной собственности в долевую законом не допускается (п. 3, п. 5 ст. 244 ГК РФ).

Во-вторых, наследник вправе получить компенсацию, соразмерную наследуемой им доле в имуществе, находящемся в общей совместной собственности членов хозяйства. Срок выплаты компенсации может определяться наследником и остальными членами хозяйства либо устанавливаться решением суда в случае возникновения спора. В любом случае такой срок не может превышать одного года со дня открытия наследства.

Законодатель не описывает ситуации, когда наследник входит в число членов хозяйства. Представляется, что такой наследник будет лишен права требовать компенсации насле-

Ярошенко К. Указ. соч. С. 50.

дуемой доли, так как не выходит из членов хозяиства, а должен будет ее принять в виде доли в праве собственности на имущество хозяйства, тем самым, увеличив размер своей доли по сравнению с долями других членов, которые не входят в число наследников. Это тем не менее не лишает его при выходе впоследствии из членов хозяйства требовать компенсации, соразмерной его уже суммарной доле в общей собственности на имущество (п. 2 ст. 258 ГК РФ).

И, наконец, возможен случай, когда после смерти члена хозяйства это хозяйство прекращается. Например, в связи с выходом из хозяйства всех остальных членов до момента открытия наследства, либо когда наследодатель вообще был единственным членом хозяйства, либо по иным основаниям, и при этом наследники не желают продолжать ведение крестьянского (фермерского) хозяйства. Если хотя бы один из наследников изъявит желание продолжить вести крестьянское (фермерское) хозяйство, то он приобретает преимущественное право на получение всего имущества по наследству, но на него возлагается обязанность выплатить соответствующую компенсацию остальным наследникам.

Если никто из наследников такого желания не изъявил, то имущество хозяйства подлежит разделу между всеми наследниками, доли которых, если не определены завещанием или соглашением между ними, признаются равными. Раздел имущества хозяйства может быть осуществлен по соглашению между наследниками, а если соглашение не достигнуто, — то в судебном порядке. Следует отметить, что наследники, не достигнув реального раздела имущества, становятся субъектами права общей долевой собственности на имущество крестьянского (фермерского) хозяйства. После оформления своих прав (получения свидетельства о праве на наследство у нотариуса, государственной регистрации в необходимых случаях и пр.) наследники могут пользоваться всеми правами, предоставленными участникам общей долевой собственности законодательством. Например, любой из

них может потребовать от других выдела в натуре своей доли из общего имущества. Если выдел в натуре не допускается законом или невозможен без несоразмерного ущерба имуществу, то такой участник вправе требовать выплату ему стоимости его доли остальными участниками. При этом если участник требует выдела доли в натуре, а такой выдел невозможен, то суд может без его согласия обязать остальных участников выплатить ему компенсацию. Однако это возможно, только если доля эта незначительна, не может быть реально выделена, а участник не имеет существенного интереса в использовании общего имущества. Если же допускается выдел в натуре, но полученное им имущество будет несоразмерно доле в праве собственности, то такая несоразмерность устраняется выплатой денежной суммы либо иной компенсацией. Во всех случаях выдела доли с момента получения компенсации собственник утрачивает право на долю в общем имуществе (ст. 252 ГК РФ).

При этом не следует забывать о возможности единовременной продажи всего имущества, находящегося в общей долевой собственности наследников, постороннему лицу и прекращение права общей долевой собственности.

При разделе имущества крестьянского (фермерского) хозяйства, перешедшего к наследникам, особый статус имеется у земельного участка, входящего в состав имущества хозяйства. Земельный участок в таких случаях делится по правилам, установленным ГК РФ и земельным законодательством (ст. 258 ГК РФ). При этом императивно устанавливается, что земельный участок и средства производства, принадлежащие крестьянскому (фермерскому) хозяйству, при выходе одного из его членов из хозяйства разделу не подлежат. Вышедший из хозяйства имеет право лишь на получение денежной компенсации, соразмерной его доле в общей собственности на это имущество. Поэтому наследнику, принятому в члены хозяйства, следует понимать, что даже в случае его последующего единоличного выхода из хозяйства он не

сможет претендовать на часть земельного участка и средства производства, ибо законодатель отдает приоритет сохранению хозяйства и интересам его членов в целом.

Тем не менее наследование земельных участков и их последующий раздел все-таки предусматриваются ГК РФ, но с учетом определенных изъятий и с соблюдением установленных законом условий.

Если наследодателю ***земельный участок*** принадлежал на праве собственности или праве пожизненного наследуемого владения, то в первом случае непосредственно сам земельный участок, а во втором — право пожизненного наследуемого владения входят в состав наследства и наследуются на общих основаниях. Какого-либо специального разрешения на принятие наследства при этом не требуется (ст. 1181 ГК РФ).

Интересно, но законодатель счел необходимым закрепить на нормативном уровне, казалось бы, очевидный факт и установил, что к наследнику при получении по наследству земельного участка или права пожизненного наследуемого владения переходят также находящиеся в границах этого земельного участка поверхностный (почвенный) слой, замкнутые водоемы, находящиеся на нем лес и растения. Видимо это было сделано лишь с одной благой целью — сохранение единства юридической и действительной судьбы земли и того, что на ней расположилось естественным или искусственным образом. Такое стремление культивируется и поддерживается всей доктриной частного права России на нынешнем этапе развития и особенно ярко выражено в нормах Земельного кодекса РФ (ЗК РФ). Так, например, один из принципов земельного законодательства, провозглашенных ЗК РФ, устанавливает единство судьбы земельных участков и прочно связанных с ними объектов, согласно которому все прочно связанные с земельными участками объекты следуют судьбе земельных участков, за исключением случаев, установленных федеральными законами (ст. 1 ЗК РФ).

Что касается раздела земельного участка, принадлежащего наследникам на праве общей собственности, то он может быть осуществлен, но только с учетом минимального размера земельного участка, установленного для участков соответствующего целевого назначения (ст. 1182 ГК РФ). Представляется, что определение таких минимальных размеров земельных участков, предоставленных для определенных целей, должно происходить на нормативном уровне не ниже постановления Правительства РФ. При этом следует учесть виды таких целей, установленные земельным законодательством, дабы исключить противоречия и разночтения.

Некоторыми субъектами РФ еще до введения в действие ЗК РФ были приняты законы, которыми устанавливались предельные размеры земельных участков при предоставлении, изъятии, разделе и сделках с земельными участками. Так, в Архангельской области действует закон, которым установлены минимальные размеры земельных участков, предоставляемых гражданам в частную собственность, бессрочное (постоянное) пользование, пожизненное наследуемое владение для ведения садоводства в размере 0,04 га, дачного строительства — 0,06 га, ведения крестьянского (фермерского) хозяйства — в пределах среднерайонной нормы или земельной доли. Этим законом рекомендуется органам местного самоуправления принять нормативные акты по установлению минимальных размеров земельных участков для индивидуального жилищного строительства в размере 0,06 га для сельских населенных пунктов и поселков и 0,04 га — для городов, а также для ведения личного подсобного хозяйства в размере 0,06 га. Кроме того, закон не допускает предоставление, изъятие, раздел и совершение сделок с земельными участками, если в результате площадь земельного участка будет ниже предельных минимальных размеров. Что касается раздела при наследовании, то земельные участки, предостав-

ленные для ведения личного подсобного хозяйства за счет и в размере земельной доли и не включенные в границу населенного пункта, разделу не подлежат[1].

Нормы третьей части ГК РФ также предусматривают определенный порядок при невозможности раздела земельного участка без нарушения минимальных размеров. Так, если размеры земельных участков, полученных при разделе, окажутся меньше минимальных размеров, то осуществление раздела в натуре признается невозможным, а земельный участок не подлежит разделу. В этом случае он переходит к тому наследнику, который имеет преимущественное право на его получение в счет своей наследственной доли. Остальные наследники получают компенсацию в порядке, установленном для случаев наследования по преимущественному праву (ст. 1170 ГК РФ).

Если же никто из наследников не имеет преимущественного права или имеет, но не воспользовался им, то владение, пользование и распоряжение земельным участком осуществляется наследниками на условиях общей долевой собственности, т. е. земельный участок как неделимое имущество попадает в общую долевую собственность нескольких правообладателей (наследников). Оформив свои права надлежащим образом (получив свидетельство о праве на наследство на долю в праве собственности на земельный участок и зарегистрировав свое право в учреждении юстиции), наследники как приобретшие статус собственников могут определить юридическую судьбу этого земельного участка путем совершения соглашения о перераспределении долей либо продав свои доли одному из сособственников. В последнем случае

[1] Областной закон от 16 апреля 1998 г. № 67-15-ОЗ "О предельных (максимальных и минимальных) размерах земельных участков" (принят Архангельским областным Собранием депутатов 16 апреля 1998 г.) // Волна. 1998. № 18—19; Ведомости Архангельского областного Собрания депутатов второго созыва. 1998. № 15.

единственный правообладатель получает право единоличной собственности на земельный участок, которое возникает у него также только после государственной регистрации права в учреждении юстиции (п. 2 ст. 8 ГК РФ, ст. 25 ЗК РФ).

Сложнее обстоит дело с правом пожизненного наследуемого владения. Представляется, что законодателем допущен явный правовой пробел в регулировании наследования земельных участков, принадлежавших наследодателю на таком вещном праве. Пожизненное наследуемое владение возникло как вещное право на земельные участки еще в 1990 г. (ст. 5 Основы законодательства Союза ССР и союзных республик о земле, приняты ВС СССР 28 февраля 1990 г.[1]; ст. 6 Закона СССР от 6 марта 1990 г. № 1305-I "О собственности в СССР[2]"; п. 2 разд. II Закона СССР от 14 марта 1990 г. № 1360-1 "Об учреждении поста Президента СССР и внесении изменений и дополнений в Конституцию (Основной закон) СССР[3]; п. 6 разд. I Закона РСФСР от 15 декабря 1990 г. № 423-I "Об изменениях и дополнениях Конституции (Основного закона) РСФСР"[4]; ст. 6 Закона РСФСР от 23 ноября 1990 г. № 374-I (ред. от 27 декабря 1990 г.) "О земельной реформе"[5]; ст. 6, 7 ЗК РСФСР. Ныне (после 30 октября 2001 г. — дата введения в действие ЗК РФ) предоставление земельных участков гражданам на праве пожизненного наследуемого владения не допускается. Однако такое право на земельный участок, находящийся в государственной или муниципальной собственности, приобретенное гражданином до введения в действие ЗК РФ, сохраняется. Распоряжение земельным участком, находящим-

[1] Свод законов СССР. 1990. Т. 4. С. 45; ВВС СССР. 1990. № 10. Ст. 129.

[2] Свод законов СССР. 1990. Т. 2. С. 44-1; ВВС СССР. 1990. № 11. Ст. 164.

[3] Свод законов СССР. 1990. Т. 1. С. 130-1; Ведомости СНД и ВС СССР. 1990, № 12, ст. 189.

[4] ВВС РСФСР. 1990. № 29. Ст. 395.

[5] ВВС РСФСР. 1990 г., № 26. Ст. 327.

ся на праве пожизненного наследуемого владения, также не допускается, за исключением перехода прав на земельный участок по наследству. Государственная регистрация перехода права пожизненного наследуемого владения земельным участком по наследству проводится на основании свидетельства о праве на наследство. Гражданам, имеющим земельные участки в пожизненном наследуемом владении, предоставлено право приобрести их в собственность. При этом каждый такой гражданин может однократно бесплатно приобрести в собственность земельный участок. Взимание дополнительных денежных сумм, помимо сборов, установленных федеральными законами, в этих случаях не допускается (ст. 21 ЗК РФ). С учетом отсутствия стремления граждан приобрести земельные участки в собственность (за исключением случаев отчуждения такого земельного участка) право пожизненного владения еще долго будет продолжать свое существование и включаться в наследственную массу.

Тем более следовало подробнее оговорить в законе правила и порядок перехода такого права в случаях, когда наследников несколько. Но если в наследственную массу включается только вещное право (имущество — земельный участок — остается в муниципальной или государственной собственности), то и наследники могут получить только долю в этом праве. Однако понятие общего долевого пожизненного наследуемого владения гражданскому и земельному праву России неизвестно. Остается нерешенным вопрос, каким образом наследникам следует делить такое право, ибо нотариат и учреждения юстиции по регистрации прав будут вынуждены отказывать в оформлении перехода такого вещного права по наследству как не предусмотренного действующим законодательством. Очевидно, что в действующее законодательство в срочном порядке следует внести соответствующие изменения, которые бы предоставляли преиму-

щественное право наследования права пожизненного наследуемого владения земельным участком тому из наследников, который пользовался земельным участком вместе с наследодателем. Другие наследники будут вправе получить соответствующую компенсацию. Если таких наследников несколько, то вопрос должен будет разрешаться либо соглашением между ними, либо в судебном порядке, если соглашение не достигнуто.

Следует также согласиться с мнением, о том, что не должны применяться нормы других законов, содержащие ограничения в наследовании права пожизненного наследуемого владения земельным участком в противоречие ГК РФ[1]. Так, в частности, не подлежит применению правило о том, что садовые, огородные и дачные земельные участки, предоставленные гражданам на праве пожизненного наследуемого владения, наследуются только по закону (ст. 30 Федерального закона от 15 апреля 1998 г. № 66-ФЗ, (ред. от 21 марта 2002 г.) "О садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан" (принят ГД ФС РФ 11 марта 1998 г.)[2]. Кодекс не содержит ограничений в отношении завещания права пожизненного наследуемого владения земельным участком.

Особый порядок наследования предусмотрен законом также и для наследования прав, связанных с участием в *хозяйственных товариществах и обществах, производственных и потребительских кооперативах* (ст. 1176, 1177 ГК РФ).

Хозяйственные товарищества и общества, а также потребительские и производственные кооперативы, их образование и прекращение, а также организационно-правовой статус и особенности выхода из них участников (членов) подробно оговорены в нормах ГК РФ и других специальных законах (федеральные законы от 8 мая 1996 г. № 41-ФЗ (ред. от

[1] *Ярошенко К.* Указ. соч. С. 52.

[2] СЗ РФ. 1998. № 16. Ст. 1801; Российская газета. 1998. № 79.

21 марта 2002 г.) "О производственных кооперативах"; от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ (ред. от 21 марта 2002 г.) "Об обществах с ограниченной ответственностью", от 19 июля 1998 г. № 115-ФЗ (ред. от 21 марта 2002 г.) "Об особенностях правового положения акционерных обществ работников (народных предприятий)", от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ (ред. от 21 марта 2002 г.) "Об акционерных обществах" и др.).

Кроме того, определенные ситуации могут быть урегулированы в учредительных документах этих юридических лиц.

Законодатель в нормах, посвященных наследованию, уделил особое внимание видам имущества и имущественных прав, которые входят в состав наследства, открывающегося после смерти участника одного из указанных юридических лиц.

Так, после смерти полного товарища в любом товариществе, участника общества с ограниченной или с дополнительной ответственностью, члена производственного кооператива в состав наследства входит его доля (пай) в складочном (уставном) капитале (имуществе). После вкладчика товарищества на вере в состав наследства входит его доля в складочном капитале этого товарищества. Если умирает акционер, то в состав наследства входят принадлежавшие ему акции. Наконец, после смерти члена потребительского кооператива в состав наследства входит принадлежавший ему пай.

Вышеприведенные положения относятся к наследованию материальных благ, т. е. вещей, непосредственного имущества, которое может получить реальную стоимостную оценку и "превратиться в деньги", т. е. быть продано.

Кроме этого, наследники могут приобрести и соответствующие обязательственные права — права участников указанных юридических лиц.

Так, наследник комплементария (полного товарища) в любом товариществе, участника общества с ограниченной или с дополнительной ответственностью, члена производственного

кооператива, получивший отказ остальных участников общества, товарищества или членов производственного кооператива на его вступление в товарищество или кооператив, либо на переход к нему доли в уставном капитале общества, вправе требовать получения действительной стоимости доли (пая) либо соответствующую ей часть имущества.

Наследник коммандитиста (вкладчика в товариществе на вере), к которому перешла доля вкладчика, сам становится вкладчиком товарищества на вере, и согласия других членов товарищества не требуется.

Наследник акционера, получивший по наследству акции умершего, становится акционером соответствующего общества без дополнительных согласований своего статуса с другими акционерами либо акционерным обществом.

Наследнику члена жилищного, дачного или иного потребительского кооператива другие члены не могут отказать в приеме в соответствующей кооператив. Такая норма направлена в первую очередь на преодоление противодействия кооператива на вступление наследников в его члены. Это противодействие вызывается сохранившейся от устаревшего законодательства практикой, когда согласно учредительным документам, например жилищного кооператива, к наследнику, не проживавшему с наследодателем, по наследству могли перейти только паенакопления, а не квартира, а самому наследнику кооператив, как правило, отказывал в принятии в свои члены. Такому наследнику выплачивалась стоимость неполностью выплаченного пая, а квартира распределялась между членами кооператива, стоявшими в очереди на получение дополнительно жилья, которые и выплачивали кооперативу стоимость пая за приобретаемую ими квартиру.

Сегодня законодатель предоставил право выбора: вступать или не вступать в кооператив наследнику. При этом после оформления прав на квартиру наследника нельзя заставить вступить в члены кооператива. Представляется, что такой вывод можно сделать с определенной степенью уве-

ренности, если применить по аналогии толкование правил вступления граждан в члены товарищества собственников жилья, данное Конституционным Судом РФ: "...По смыслу статьи 35 (часть 2) Конституции Российской Федерации, возникновение права собственности не может быть поставлено в зависимость от членства в товариществе. Из смысла и содержания части 2 статьи 30 Конституции Российской Федерации вытекает невозможность принуждения к вступлению в какое-либо объединение или пребыванию в нем. Любое объединение, его структура и организационно-правовые формы управления им должны быть основаны на личной инициативе, добровольном волеизъявлении и, следовательно, на добровольном членстве в таком объединении. Применительно к товариществу собственников жилья как объединению это означает невозможность принудительного членства в нем, несмотря на решение большинства объединиться в товарищество. Из принципа добровольности членства в объединении следует, что создание товарищества собственников жилья в кондоминиуме не исключает возможности для отдельных домовладельцев оставаться вне данного объединения, при этом не утрачивая с ним иных правовых связей, кроме членства в товариществе.

Отказ части домовладельцев от вступления в члены товарищества собственников жилья не освобождает их от участия в несении необходимых расходов, связанных с управлением кондоминиумом в целях его содержания и эксплуатации.

В свою очередь, товарищество собственников жилья не вправе нарушать права домовладельцев, отказавшихся от членства в товариществе, устанавливая преимущества и льготы по владению и пользованию общей долевой собственностью только для членов товарищества либо налагая на домовладельцев, не являющихся членами товарищества, дополнительные обязанности, выходящие за рамки возмещения необходимых затрат по управлению кондоминиумом и его эксплуатации.

Определение необходимых расходов, связанных с управлением, содержанием и эксплуатацией кондоминиума, должно производиться в порядке достижения общего согласия всех домовладельцев, а споры по данным вопросам — разрешаться в судебном порядке..."[1].

Что касается решения вопросов о порядке, сроках и способах выплаты сумм или выдачи причитающегося имущества в натуре наследнику, отказавшемуся от вступления в кооператив, то оно зависит от содержания норм законодательства о потребительских кооперативах (Закон РФ от 19 июня 1992 г. № 3085-I "О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Российской Федерации", Федеральный закон от 8 декабря 1995 г. № 193-ФЗ "О сельскохозяйственной кооперации", Федеральный закон от 15 апреля 1998 г. № 66-ФЗ "О садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан", Федеральный закон от 7 августа 2001 г. № 117-ФЗ "О кредитных потребительских кооперативах граждан" и др.) и учредительных документов кооперативов. Так же решается вопрос и о том, кто из наследников, если их несколько, может быть принят в члены кооператива, а кому полагается компенсация их наследственной доли.

Во всех указанных случаях наследник должен недвусмысленно изъявить свою волю на вступление в состав участников юридического лица либо на отказ от такого участия. Как правило, такое волеизъявление выражается подачей соответствующего заявления в орган управления соответствующего юридического лица. Если наследник этого не делает, то его молчание (бездействие) будет расцениваться как от-

[1] Постановление Конституционного Суда РФ от 3 апреля 1998 г. № 10-П "По делу о проверке конституционности пунктов 1, 3 и 4 статьи 32 и пунктов 2 и 3 статьи 49 Федерального закона от 15 июня 1996 года "О товариществах собственников жилья" в связи с запросом Советского районного суда города Омска" // Российская газета. 1998. № 73; СЗ РФ. 1998. № 15. Ст. 1794; Вестник Конституционного Суда РФ. 1998. № 4.

каз, а не как согласие, ибо "автоматического[1] зачисления" в число участников не произойдет.

Следующим особым объектом наследования является *предприятие* как имущественный комплекс. Предприятием как объектом прав признается имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности и являющийся недвижимостью. Предприятие в целом или его часть могут быть объектом купли-продажи, залога, аренды и других сделок, связанных с установлением, изменением и прекращением вещных прав. При этом в состав предприятия входят все виды имущества, предназначенные для его деятельности, включая земельные участки, здания, сооружения, оборудование, инвентарь, сырье, продукцию, права требования, долги, права на обозначения, индивидуализирующие само предприятие, его продукцию, работы и услуги, а также другие исключительные права (ст. 132 ГК РФ).

Обособив первоначально предприятие как объект гражданских прав, законодатель и далее поддерживает его особый статус, устанавливая отдельными нормами регулирование конкретных сделок с предприятием (ст. 559—566 ГК РФ — продажа предприятия, ст. 656—664 ГК РФ — аренда предприятий, ст. 69—73 Федеральногыо закона "Об ипотеке (залоге недвижимости)", ст. 22, 29 Федерального закона "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним" — ипотека предприятия, и др.) и выделяя из общей массы порядок его наследования (ст. 1178 ГК РФ).

Особенность наследования предприятия заключается в стремлении законодателя сохранить предприятие как единое целое, не дать предприятию, заводу, фабрике прекратить свое существование из-за смерти собственника. Ибо прекращением производственной деятельности предприятия, его распродажей или банкротством будут существенно затронуты законные права и интересы не только наследников,

[1] *Суханов Е. А.* Указ. соч. С. 76.

но и всех работников и сотрудников, занятых на производстве в данном предприятии. С учетом масштабов некоторых предприятий, а также количества людей, занятых на них, нетрудно предположить, что их закрытие повлечет социальный взрыв, массовые недовольства и возмущения простых людей. Именно поэтому предпочтение при наследовании всего предприятия как единой неделимой вещи отдается лицам, которые обладают определенными деловыми навыками, опытом управления и менеджмента предприятия.

Предотвращая возможность банкротства предприятия, законодатель устанавливает, что наследник, который на день открытия наследства зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя, или коммерческая организация, которая является наследником по завещанию, имеют при разделе наследства преимущественное право на получение в счет своей наследственной доли предприятия, входящего в состав наследства.

Если же никто из наследников не имеет указанного преимущественного права или не воспользовался им, предприятие, входящее в состав наследства, реальному разделу не подлежит. Наоборот, оно должно поступать в общую долевую собственность всех наследников. При этом размер доли каждого наследника в праве собственности на предприятие, определяется пропорционально причитающейся им доли в наследстве, если только иное не предусмотрено соглашением наследников, принявших наследство.

При оформлении по наследству прав на предприятие наиболее затруднительным будет вопрос об определении состава предприятия. Наследникам и нотариусу придется определять состав предприятия на момент открытия наследства, т. е. спустя почти шесть месяцев... Однако предприятие — это объект весьма подверженный изменениям как в части оборотных средств, так и в части основных. Для удостоверения состава и стоимости наследуемого предприятия представляется необходимым составление акта полной инвентаризации предприятия и бухгалтерского баланса, получение заключе-

ния независимого аудитора о составе и стоимости предприятия и перечня всех долгов (обязательств), включаемых в состав предприятия, с указанием кредиторов, характера, размера и сроков их требований. Все эти документы должны быть составлены сразу же после открытия наследства. После этого нотариусу следует самому или предложить наследникам передать предприятие в определенном состоянии в доверительное управление доверительному управляющему, либо предпринять адекватные меры по охране предприятия.

Особо выделяет законодатель и наследование ***ограниченно оборотоспособных вещей*** (ст. 1180 ГК **РФ),** т. е. таких вещей, которые могут принадлежать лишь определенным участникам оборота либо нахождение которых в обороте допускается по специальному разрешению (ст. 129 ГК РФ). Наследование ограниченно оборотоспособных вещей производится на общих основаниях, и на принятие наследства, куда входят такие вещи, не требуется особого разрешения.

Законом устанавливается требование, согласно которому наследник, получивший в порядке наследования вещи, ограниченные в обороте, обязан оформить лицензию или получить разрешение на дальнейшее обладание этими вещами. До тех пор пока такое разрешение не получено, указанные вещи подлежат охране с соблюдением особого порядка, установленного законодательством для каждой из таких вещей.

Если же наследнику по каким-либо причинам будет отказано в получении разрешения, то его право собственности на эти вещи, перешедшее к нему по наследству, подлежит прекращению. Наследник, не получивший разрешение, обязан осуществить отчуждение вещи, ограниченной в обороте, в течение года с момента возникновения его права собственности на эту вещь, т. е. в течение года с момента открытия наследства. Если наследник не исполнил эту обязанность, то государственный орган или орган местного самоуправления, уполномоченный на выдачу разрешений, должен обратиться в суд с заявлением о принудительной продаже с торгов либо передаче в государственную или муниципальную

собственность вещи, ограниченной в обороте. Определяющим обстоятельством для выбора между торгами или передачей в муниципальную или государственную собственность вещи являются ее характер и назначение. Наследнику в этом случае либо передается вырученная в результате торгов сумма (за вычетом затрат на проведение торгов), либо возмещается стоимость имущества, определенная судом (ст. 238 ГК РФ).

К ограниченно оборотоспособным вещам законодатель относит принадлежавшие наследодателю оружие, сильнодействующие и ядовитые вещества, наркотические и психотропные средства и другие ограниченно оборотоспособные вещи.

В Российской Федерации все оружие в зависимости от целей его использования соответствующими субъектами, а также по основным параметрам и характеристикам подразделяется на: 1) гражданское; 2) служебное; 3) боевое ручное стрелковое и холодное.

Законодательством допускается наследование и дарение только гражданского оружия, зарегистрированного в органах внутренних дел. Оформление перехода права собственности на такое оружие производится при наличии у наследника или лица, в пользу которого осуществляется дарение, лицензии на приобретение гражданского оружия. В случае смерти собственника гражданского оружия до решения вопроса о наследовании имущества и получения лицензии на приобретение гражданского оружия указанное оружие незамедлительно изымается для ответственного хранения органами внутренних дел, его зарегистрировавшими.

Гражданским оружием считается оружие, предназначенное для использования гражданами РФ в целях самообороны, для занятий спортом и охоты. Гражданское огнестрельное оружие должно исключать ведение огня очередями и иметь вместимость магазина (барабана) не более 10 патронов. Гражданское оружие подразделяется на:

1) оружие самообороны:

• огнестрельное гладкоствольное длинноствольное оружие, в том числе с патронами травматического действия, соответствующими нормам Министерства здравоохранения РФ;

• огнестрельное бесствольное оружие отечественного производства с патронами травматического, газового и светозвукового действия, соответствующими нормам Министерства здравоохранения РФ;

• газовое оружие: газовые пистолеты и револьверы, в том числе патроны к ним, механические распылители, аэрозольные и другие устройства, снаряженные слезоточивыми или раздражающими веществами, разрешенными к применению Министерством здравоохранения РФ;

• электрошоковые устройства и искровые разрядники отечественного производства, имеющие выходные параметры, соответствующие требованиям государственных стандартов РФ и нормам Министерства здравоохранения РФ;

2) спортивное оружие:

• огнестрельное с нарезным стволом;

• огнестрельное гладкоствольное;

• холодное клинковое;

• метательное;

• пневматическое с дульной энергией свыше 3 Дж;

3) охотничье оружие:

• огнестрельное с нарезным стволом;

• огнестрельное гладкоствольное, в том числе с длиной нарезной части не более 140 мм;

• огнестрельное комбинированное (нарезное и гладкоствольное), в том числе со сменными и вкладными нарезными стволами;

• пневматическое с дульной энергией не более 25 Дж;

• холодное клинковое;

4) сигнальное оружие;

5) холодное клинковое оружие, предназначенное для ношения с казачьей формой, а также с национальными костюмами народов РФ, атрибутика которых определяется Правительством РФ.

Право на приобретение оружия самообороны, спортивного и охотничьего оружия, сигнального оружия и холодного клинкового оружия, предназначенного для ношения с наци-

ональными костюмами народов РФ или казачьей формой, имеют граждане РФ, достигшие 18-летнего возраста, после получения лицензии на приобретение конкретного вида оружия в органах внутренних дел по месту жительства. Возраст, по достижении которого граждане РФ могут получить разрешения на хранение или хранение и ношение охотничьего огнестрельного гладкоствольного оружия, может быть снижен не более чем на два года законодательными (представительными) органами субъектов РФ.

Газовые пистолеты и револьверы, огнестрельное бесствольное оружие отечественного производства, сигнальное оружие и холодное клинковое оружие, предназначенное для ношения с национальными костюмами народов РФ или казачьей формой, граждане РФ имеют право приобретать на основании лицензии с последующей их регистрацией в двухнедельный срок в органах внутренних дел по месту жительства. В лицензии допускается регистрация не более пяти единиц перечисленных выше типов оружия. Лицензия выдается органом внутренних дел по месту жительства гражданина РФ и одновременно является разрешением на хранение и ношение оружия. Срок действия лицензии пять лет.

Механические распылители, аэрозольные и другие устройства, снаряженные слезоточивыми или раздражающими веществами, электрошоковые устройства и искровые разрядники отечественного производства, пневматическое оружие с дульной энергией не более 7,5 Дж и калибра до 4,5 мм включительно регистрации не подлежат, и граждане РФ имеют право приобретать их без получения лицензии.

Огнестрельное гладкоствольное длинноствольное оружие граждане РФ имеют право приобретать в целях самообороны без права ношения по лицензиям, выдаваемым органами внутренних дел по месту жительства.

Спортивное и охотничье огнестрельное гладкоствольное длинноствольное оружие и охотничье пневматическое оружие имеют право приобретать граждане РФ, которые имеют охотничьи билеты или членские охотничьи билеты.

Охотничье огнестрельное оружие с нарезным стволом имеют право приобретать граждане РФ, которым в установленном порядке предоставлено право на охоту, при условии, что они занимаются профессиональной деятельностью, связанной с охотой, либо имеют в собственности охотничье огнестрельное гладкоствольное длинноствольное оружие не менее пяти лет. При этом право на приобретение данного оружия имеют указанные категории граждан при условии, что они не совершили правонарушений, связанных с нарушением правил охоты, производства оружия, торговли оружием, продажи, передачи, приобретения, коллекционирования или экспонирования, учета, хранения, ношения, перевозки, транспортирования и применения оружия. Перечень профессий, дающих право на приобретение охотничьего огнестрельного оружия с нарезным стволом, устанавливается органами исполнительной власти субъектов РФ.

Общее количество приобретенного гражданином РФ охотничьего огнестрельного оружия с нарезным стволом не должно превышать пять единиц, огнестрельного гладкоствольного длинноствольного оружия — пять единиц, за исключением случаев, когда перечисленные виды оружия являются объектом коллекционирования.

Охотничье холодное клинковое оружие имеют право приобретать граждане РФ, имеющие разрешение органов внутренних дел на хранение и ношение охотничьего огнестрельного оружия.

Приобретенные гражданином РФ огнестрельное длинноствольное оружие, а также охотничье пневматическое оружие подлежат регистрации в органе внутренних дел по месту жительства в двухнедельный срок со дня его приобретения.

При регистрации огнестрельного гладкоствольного длинноствольного оружия самообороны гражданину РФ органом внутренних дел по месту жительства выдается разрешение на его хранение, а при регистрации охотничьего огнестрельного и пневматического оружия, а также спортивного или

охотничьего гладкоствольного длинноствольного оружия — разрешение на его хранение и ношение сроком на пять лет на основании документа, подтверждающего законность приобретения соответствующего оружия.

Для получения лицензии на приобретение оружия гражданин РФ обязан представить в орган внутренних дел по месту жительства заявление по установленной форме, медицинское заключение об отсутствии противопоказаний к владению оружием, связанных с нарушением зрения, психическим заболеванием, алкоголизмом или наркоманией, и документ, подтверждающий гражданство РФ, а также другие документы в соответствии с требованиями, предусмотренными законом.

Лица, впервые приобретающие огнестрельное гладкоствольное длинноствольное оружие самообороны, огнестрельное бесствольное оружие самообороны, газовые пистолеты и револьверы, сигнальное оружие, за исключением лиц, имеющих разрешения на хранение или хранение и ношение оружия, обязаны по месту жительства пройти проверку знания правил безопасного обращения с оружием по программе, которую определяет Министерство внутренних дел РФ.

Лица, впервые приобретающие спортивное огнестрельное гладкоствольное оружие и охотничье оружие, при получении документа, удостоверяющего право на охоту, обязаны по месту жительства пройти проверку знания правил безопасного обращения с оружием в организациях, которым предоставлено такое право Правительством РФ, по программе, согласованной с Министерством внутренних дел РФ.

Лицензия на приобретение оружия не выдается гражданам Российской Федерации:

• не достигшим возраста, установленного законодательством;

• не представившим медицинское заключение об отсутствии противопоказаний к владению оружием;

• имеющим судимость за совершение умышленного преступления;

• отбывающим наказание за совершенное преступление;

• совершившим повторно в течение года административное правонарушение, посягающее на общественный порядок или установленный порядок управления;

• не имеющим постоянного места жительства;

• не представившим в органы внутренних дел документы, подтверждающие прохождение проверки знания правил безопасного обращения с оружием, и другие документы, определенные законодательством.

Перечень заболеваний, при наличии которых противопоказано владение оружием, определяется Правительством РФ.

Конструктивно сходные с оружием изделия, пневматические винтовки, пистолеты и револьверы с дульной энергией не более 3 Дж, сигнальные пистолеты и револьверы калибра не более 6 мм и патроны к ним, которые по заключению Министерства внутренних дел РФ не могут быть использованы в качестве огнестрельного и газового оружия, приобретаются без лицензии и не регистрируются (ст. 2, 3, 13, 20 Федерального закона "Об оружии".

К наркотическим средствам относятся вещества синтетического или естественного происхождения, препараты, растения, включенные в Перечень наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации, в соответствии с законодательством Российской Федерации, международными договорами Российской Федерации, в том числе Единой конвенцией о наркотических средствах 1961 г.

Психотропными веществами считаются вещества синтетического или естественного происхождения, препараты, природные материалы, включенные в Перечень наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в РФ, в соответствии с законодательством РФ, международными договорами РФ, в том числе Конвенцией о психотропных веществах 1971 г.

Прекурсоры наркотических средств и психотропных веществ — это вещества, часто используемые при производстве, изготовлении, переработке наркотических средств и психотропных веществ, включенные в Перечень наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации, в соответствии с законодательством РФ, международными договорами РФ, в том числе Конвенцией ООН о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ 1988 г.

Аналоги наркотических средств и психотропных веществ — это запрещенные для оборота в Российской Федерации вещества синтетического или естественного происхождения, не включенные в Перечень наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации, химическая структура и свойства которых сходны с химической структурой и со свойствами наркотических средств и психотропных веществ, психоактивное действие которых они воспроизводят.

Наркотические средства, психотропные вещества и их прекурсоры, подлежащие контролю в Российской Федерации, включаются в указанный Перечень и в зависимости от применяемых государством мер контроля вносятся в различные по степени строгости контроля списки. Перечень утверждается Правительством РФ по представлению федерального органа исполнительной власти в области здравоохранения и федерального органа исполнительной власти в области внутренних дел. Перечень подлежит официальному опубликованию в соответствии с законодательством РФ.

Все виды деятельности, связанные с оборотом наркотических средств и психотропных веществ, на территории РФ осуществляются в соответствии с законодательством РФ и международными договорами РФ только после получения лицензии на конкретный вид деятельности, а также лицензии на использование объектов и помещений, где осуществляются виды деятельности, связанные с оборотом наркотических средств и психотропных веществ. Порядок выдачи указанных лицензий определяется Правительством РФ

(ст. 1, 2, 8 Федерального закона от 8 января 1998 г. № 3-ФЗ (ред. от 25 июля 2002 г.) "О наркотических средствах и психотропных веществах" (принят ГД ФС РФ 10 декабря 1997)[1].

При определении, относится или нет перешедшее в порядке наследования вещество к сильнодействующим или ядовитым, рекомендуется руководствоваться разъяснениями, данными высшим судебным органом Российской Федерации, который указывает, что "...при рассмотрении дел о преступлениях, предметом которых являются наркотические средства или психотропные вещества, суды должны руководствоваться утвержденным Правительством Российской Федерации Перечнем наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации, а при рассмотрении дел о преступлениях, связанных с сильнодействующими или ядовитыми веществами, — Списками сильнодействующих и ядовитых веществ, издаваемыми независимым экспертным органом — Постоянным комитетом по контролю наркотиков при Министерстве здравоохранения Российской Федерации. Учитывая, что для определения вида средств и веществ (наркотическое, психотропное, сильнодействующее или ядовитое), их названий и свойств, происхождения, способа изготовления или переработки, а также для установления принадлежности растений к культурам, содержащим наркотические вещества, требуются специальные познания, суды при рассмотрении дел данной категории должны располагать соответствующими экспертными заключениями, полученными в соответствии с методиками, утвержденными Постоянным комитетом по контролю наркотиков"[2].

[1] СЗ РФ. 1998. № 2. Ст. 219; Российская газета. 1998. № 7.

[2] Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г. № 9 "О судебной практике по делам о преступлениях, связанных с наркотическими средствами, психотропными, сильнодействующими и ядовитыми веществами" // Российская газета. 1998. № 110; ВВС РФ. 1998. № 7; Курьер. 1998. № 22—23, еженедельник, приложение к газете "Российские вести"; Российская юстиция. 1998. № 8.

Кроме того, перечень ядовитых и сильнодействующих веществ содержится в постановлении Правительства РФ от 3 августа 1996 г. № 930 (с изм. от 31 июля 1998 г.) "Об утверждении номенклатуры наркотических средств, сильнодействующих и ядовитых веществ, на которые распространяется порядок ввоза в Российскую Федерацию и вывоза из Российской Федерации, утвержденный постановлением Правительства РФ от 16 марта 1996 года № 278, а также квот на ввоз (вывоз) наркотических средств"[1].

Определенные особенности установлены законодателем при наследовании невыплаченных ***сумм, предоставленных гражданину в качестве средств к существованию*** (ст. 1183 ГК РФ). К таким суммам законодатель относит в первую очередь заработную плату и приравненные к ней платежи, пенсии, стипендии, пособия по социальному страхованию, возмещению вреда, причиненного жизни или здоровью, и алименты. Перечень этот не закрытый, так как содержит словосочетание "и иных денежных сумм". К таковым могут относиться, например, суммы авторского вознаграждения, суммы, начисляемые в качестве коэффициентов к заработной плате за работу в районах Крайнего Севера и местностях, приравненных к ним, оплата проезда к месту отдыха и обратно (ст. 33—37 Закона РФ от 19 февраля 1993 г. № 4520-I (ред. от 30 декабря 2001 г.) "О государственных гарантиях и компенсациях для лиц, работающих и проживающих в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях"[2]; ст. 316, 317 ТК РФ), различные платежи, предусмотренные коллективным договором или трудовым контрактом наследодателя, премии, суммы, причитающиеся узникам концентрационных лагерей, компенсации реабилитированным жертвам репрессий, компенсации и выплаты участникам ликвидации последствий аварии на Чернобыльской АЭС и других чрезвычайных происшествий и другие платежи, которые могут

[1] СЗ РФ. 1996. № 34. Ст. 4122; Российская газета. 1996. № 163.

[2] Российская газета. 1993. № 73; Ведомости РФ. 1993. № 16. Ст. 551.

быть отнесены к источникам средств к существованию. К слову сказать, если речь будет идти о пенсионерах, то любые платежи по сравнению с размером пенсионного обеспечения, безусловно, будут относиться к средствам существования...

Законодатель также не оговаривает точных причин, по которым наследодатель не смог получить причитающиеся ему денежные средства при жизни. При этом речь не идет об уважительности или неуважительности причин. Представляется, что определяющим в этих случаях должен быть сам факт неполучения этих денежных сумм, их наличие и принадлежность наследодателю.

Получить (не наследовать!) такие суммы вправе члены семьи наследодателя, проживавшие совместно с ним, и его нетрудоспособные иждивенцы, независимо от факта совместного проживания. Относится или нет тот или иной претендент на получение указанных денежных средств к членам семьи, зависит от степени его родства с наследодателем, факта ведения совместного хозяйства и проживания в одном жилом помещении, а также факта нахождения этих лиц на иждивении именно наследодателя, а не кого-либо еще.

Последние три обстоятельства могут вызвать определенные сомнения у тех лиц, которые обязаны выплатить неполученные суммы. Для устранения таких сомнений возможен только судебный порядок, ибо на сегодняшний день законодательство не содержит указания на безусловное документальное подтверждение этих фактов.

Законодатель ограничил срок на предъявление требований о получении указанных сумм, установив, что члены семьи и иждивенцы обязаны предъявить такие требования в течение четырех месяцев с момента открытия наследства. Требования должны быть предъявлены обязанным лицам, к которым могут относиться работодатели, контрагенты по договору, органы социального и пенсионного страхования, налоговые органы (например, в случае неполучения наследодателем льгот по налогообложению в виде возврата сумм уплаченного налога при приобретении жилого помещения) и другие лица и государственные органы.

Срок установлен менее четырех месяцев с той целью, чтобы до истечения срока на принятие наследства (шестимесячного) еще оставался запас времени, достаточный для включения указанных сумм в состав наследственной массы и наследования их на общих основаниях. Это может происходить тогда, когда никто не претендует на получение этих сумм как член семьи или как иждивенец либо они пропустили установленный срок.

Следует отметить, что установленный ныне порядок является безусловной новеллой лишь для ГК РФ, так как ранее действовавший ГК РСФСР не содержал норм, регулирующих порядок выплаты таких сумм, которые остались после смерти наследодателя. Тем не менее порядок выплаты некоторых сумм устанавливался другими законами и подзаконными актами в отношении наследников.

Так, например, “ ... в соответствии с постановлением Совета Министров СССР от 19 ноября 1984 года "О порядке выдачи заработной платы, не полученной ко дню смерти рабочего или служащего" неполученная заработная плата выплачивалась проживавшим совместно с умершим членам его семьи, а также нетрудоспособным иждивенцам, а согласно ст. 125 Закона РФ "О государственных пенсиях в Российской Федерации" неполученная пенсия включалась в состав наследственного имущества и переходила по наследству на общих основаниях..."[1].

Особо выделяет законодатель наследование ***имущества, предоставленного наследодателю государством или муниципальным образованием на льготных условиях.*** Введение нормы, устанавливающей общий подход к наследованию такого имущества, вызвано прежде всего неоднозначным отношением к этому ранее действовавшего законодательства и разбросанностью норм, регулирующих включение такого имущества в наследственную массу.

Ныне законодатель говорит **в** первую очередь о средствах транспорта, которые были предоставлены наследодателю в

[1] *Ярошенко К.* Указ. соч. С. 52.

связи с его инвалидностью или другими подобными обстоятельствами (ст. 1184 ГК РФ). При этом инвалиды, имеющие соответствующие медицинские показания, обеспечиваются автотранспортными средствами бесплатно или на льготных условиях. Дети-инвалиды, достигшие пятилетнего возраста и страдающие нарушением функций опорно-двигательного аппарата, обеспечиваются автотранспортными средствами на тех же условиях с правом управления этими транспортными средствами взрослыми членами семьи. Инвалидам, имеющим соответствующие медицинские показания для бесплатного получения автотранспортного средства, но не получившим его, а также по их желанию вместо получения автотранспортного средства предоставляется ежегодная денежная компенсация транспортных расходов (ст. 30 Федерального закона от 24 ноября 1995 г. № 181-ФЗ (ред. от 29 мая 2002 г.) "О социальной защите инвалидов в Российской Федерации" (принят ГД ФС РФ 20 июля 1995 г.)[1].

Однако законодатель не ограничивается только транспортными средствами и употребляет словосочетание "и другое имущество", тем самым подчеркивая, что перечень такого имущества не является закрытым.

Понятие "инвалид" и основания определения группы инвалидности следующие. Инвалидом считается лицо, которое имеет нарушение здоровья со стойким расстройством функций организма, обусловленное заболеваниями, последствиями травм или дефектами, приводящее к ограничению жизнедеятельности и вызывающее необходимость его социальной защиты. Ограничение жизнедеятельности — полная или частичная утрата лицом способности или возможности осуществлять самообслуживание, самостоятельно передвигаться, ориентироваться, общаться, контролировать свое поведение, обучаться и заниматься трудовой деятельностью. В зависимости от степени расстройства функций организма и ограничения жизнедеятельности лицам, признанным инвалидами, устанавливается группа инвалидности, а лицам в

[1] СЗ РФ. 1995. № 48. Ст. 4563; Российская газета. 1995. № 234.

возрасте до 18 лет устанавливается категория "ребенок-инвалид". Признание лица инвалидом осуществляется Государственной службой медико-социальной экспертизы. Порядок и условия признания лица инвалидом устанавливаются Правительством РФ (ст. 1 Федерального закона "О социальной защите инвалидов в Российской Федерации".

При применении рассматриваемой нормы ГК РФ следует помнить о трех факторах. Во-первых, имущество выделялось муниципальным образованием или государством наследодателю в виде социальной помощи. Во-вторых, помощь эта является целевой, так как осуществляется только в связи с физическими и другими недостатками наследодателя, которые серьезным образом влияют на его дееспособность и затрудняют возможность пользоваться всеми благами, которые были бы ему доступны, будь он на равных с другими членами общества. Третьим немаловажным условием является предоставление такого рода имущества на льготных условиях. К льготам можно отнести получение имущества в первую очередь в случае его дефицита, а также получение имущества по льготной цене либо предоставление его бесплатно.

Законодатель для устранения различий в толковании закона определяет, что такое имущество, безусловно, должно входить в наследственную массу и должно наследоваться на общих основаниях. Таким образом, отпал вопрос о дальнейшей юридической судьбе такого рода вещей, — они в любом случае достанутся наследникам, если таковые есть, и не могут быть возвращены в собственность муниципального образования или государства (т. е. не могут быть переданы обратно тому органу власти, который в свое время предоставил это имущество наследодателю). При этом не играет роли, на каком основании владел и пользовался предоставленным имуществом наследодатель. Законодатель не делает исключений в этом случае. Даже если имущество было предоставлено органами социальной защиты населения в пользование наследодателю, а не в собственность, то такое имущество все равно подлежит включению в наследственную массу.

Так, например, не подлежат применению как противоречащие в этой части ГК РФ отдельные нормативные положе-

ния о наследовании мотоколясок. Речь идет о том, что в соответствии с постановлением Правительства РФ от 28 мая 1992 г. № 356 "О мерах по социальной защите инвалидов, нуждающихся в специальных транспортных средствах" все инвалиды при наличии у них установленных медицинских показаний на обеспечение специальными транспортными средствами и отсутствии противопоказаний, препятствующих допуску к управлению ими, имеют право на получение мотоколясок бесплатно. Мотоколяски выдаются на пять лет без права их продажи и передачи. И далее устанавливается, что *в случае смерти инвалида полученная им бесплатно мотоколяска подлежит возврату органам социальной защиты населения*. Исключение составляют мотоколяски, полученные инвалидами Отечественной войны и приравненными к ним лицами. После смерти инвалидов указанных категорий мотоколяски остаются в собственности их семей (в соответствии с п. 10 Положения о льготах для инвалидов Отечественной войны и семей погибших военнослужащих, утвержденного постановлением Совета Министров РСФСР от 23 февраля 1981 г. № 209). Мотоколяски, приобретенные инвалидами за плату (в том числе со скидкой к их стоимости), наследуются в порядке, установленном законодательством РФ. Что касается легковых автомобилей, приобретенных инвалидами с зачетом стоимости автомобиля "Запорожец" с ручным управлением или мотоколяски, то они в случае смерти инвалидов наследуются в порядке, установленном законодательством РФ[1]. Очевидно противоречие положения, выделенного курсивом, ст. 1184 ГК РФ.

[1] Постановление Правительства РФ от 22 февраля 1993 г. № 156 "Об изменении и признании утратившими силу некоторых решений Совета Министров РСФСР по вопросам обеспечения инвалидов специальными транспортными средствами" (вместе с новой редакцией Инструкции о порядке обеспечения инвалидов мотоколясками, Инструкции о порядке продажи инвалидам легковых автомобилей, утв. постановлением Совмина РСФСР от 2 сентября 1983 г. № 421) // САПП РФ. 1993 № 9. Ст. 747.

При этом возникает резонный вопрос, что будет, если среди наследников не имеется инвалидов? Сам по себе напрашивается резонный вывод, что такая коляска должна быть возвращена обратно в орган социальной защиты населения для передачи нуждающимся, ибо зачем инвалидная коляска здоровым людям?

Однако в данном случае следует придерживаться правила *dura lex, sed lex* и следовать букве закона. Тем более что любой вещью можно распорядиться по-разному. Так, например, наследники могут передать эту коляску своим престарелым близким, которые не вошли в круг наследников. Наследники могут продать коляску или, в конце концов, следуя голосу совести, просто пожертвовать ее тем же органам социальной защиты населения. Здесь должен выполняться принцип свободы выбора наследников, и исключений этот принцип знать не должен, ибо в этом и состоит главная задача частного права.

Последним видом имущества, которое выделил законодатель, являются ***государственные награды, почетные и памятные знаки.***

В зависимости от того, распространяется или нет законодательство о государственных наградах Российской Федерации на те государственные награды, почетные и памятные знаки, которых был удостоен наследодатель, они соответственно не входят или входят в состав наследства.

Если законодательство о наградах распространяется на принадлежавшие наследодателю ордена и медали (почетные и памятные знаки), то они подлежат передаче после смерти награжденного другим лицам в порядке, установленном законодательством о государственных наградах РФ.

Если же наследодателю принадлежали государственные награды, на которые не распространяется соответствующее законодательство, то такие почетные, памятные и иные знаки, в том числе награды и знаки в составе коллекций, входят в состав наследства и наследуются на общих основаниях.

Государственные награды РФ являются высшей формой поощрения граждан за выдающиеся заслуги в защите Отечества, государственном строительстве, экономике, науке, культуре, искусстве, воспитании, просвещении, охране здоровья, жизни и прав граждан, благотворительной деятельности и иные выдающиеся заслуги перед государством. Государственными наградами РФ *являются* звание Героя Российской Федерации, ордена, медали, знаки отличия Российской Федерации и почетные звания Российской Федерации. Государственных наград могут быть удостоены как граждане России, так и иностранные граждане, а также лица без гражданства. Государственные награды и документы к ним лиц, награжденных посмертно, передаются для хранения как память одному из супругов, отцу, матери, сыну или дочери (далее именуются — наследники)[1].

Безусловно, отнесение Указом Президента РФ вышеприведенных лиц к наследникам никак не сообразуется с ГК РФ и в части, противоречащей ему, применяться не должно. Ибо раз на эти награды распространяется действие законодательства о государственных наградах, то они наследованию не подлежат, поэтому "передача на хранение как память" не может рассматриваться как наследование, а лица, получающие эти вещи на хранение, не могут быть наследниками с точки зрения наследственного права. Тем более что по своему статусу все государственные награды носят характер нематериального блага (высшая форма поощрения), неразрывно связанного с личностью награжденного, следовательно, наследоваться не могут (ст. 1112 ГК РФ).

Тем не менее до внесения соответствующих изменений в Указ Президента РФ и во избежание путаницы будем придерживаться той терминологии, которая содержится в нормативно-правовом акте.

[1] Указ Президента РФ от 2 марта 1994 г. № 442 (ред. от 27 июня 2000 г.) "О государственных наградах Российской Федерации" // САПП РФ. 1994. № 10. Ст. 775; Российская газета. 1994. № 46.

Далее Указом Президента РФ устанавливается, что в случае смерти награжденных государственные награды и документы к ним остаются у наследников. При отсутствии наследников государственные награды и документы к ним подлежат возврату в Управление Президента РФ по государственным наградам. Государственные награды и документы к ним умершего награжденного или награжденного посмертно могут быть переданы государственным музеям с согласия наследников по решению Комиссии по государственным наградам при Президенте РФ при наличии ходатайства музея, поддержанного соответствующим органом государственной власти субъекта РФ, или по ходатайству федерального органа исполнительной власти, в ведении которого находится музей. Акт о принятии государственных наград соответствующий музей направляет в Управление Президента РФ по государственным наградам. Переданные музеям для хранения и экспонирования государственные награды не возвращаются наследникам умершего награжденного или награжденного посмертно. Государственные награды не могут находиться на хранении в музеях, работающих на общественных началах и не обеспеченных необходимыми условиями хранения государственных наград. Наследники умершего награжденного, выезжающие из Российской Федерации за границу на постоянное жительство, имеют право вывозить документы о награждении их умершего родственника. Порядок вывоза государственных наград из драгоценных металлов регулируется законодательством РФ. В системе государственных наград:

1) учреждены:
орден Святого апостола Андрея Первозванного,
орден "За заслуги перед Отечеством",
орден Жукова,
орден Мужества,
орден "За военные заслуги",
орден Почета,
орден Дружбы,
знак особого отличия — медаль "Золотая Звезда",

медаль ордена "За заслуги перед Отечеством",
медаль "За отвагу",
медаль "Защитнику свободной России",
медаль "За спасение погибавших",
медаль Суворова,
медаль Ушакова,
медаль Нестерова,
медаль "За отличие в охране государственной границы",
медаль "За отличие в охране общественного порядка",
юбилейная медаль "50 лет Победы в Великой Отечественной войне 1941—1945 гг.",
медаль Жукова,
юбилейная медаль "300 лет Российскому флоту",
медаль "В память 850-летия Москвы",
знак отличия "За безупречную службу";

2) сохранены военный орден Святого Георгия и знак отличия — Георгиевский Крест, военные ордена Суворова, Ушакова, Кутузова, Александра Невского, Нахимова, награждение которыми производится за подвиги и отличия в боях по защите Отечества при нападении на Российскую Федерацию внешнего противника;

3) установлены:

а) звание Героя Российской Федерации;

б) почетные звания:

летчик — космонавт Российской Федерации,
народный артист Российской Федерации,
народный художник Российской Федерации,
заслуженный агроном Российской Федерации,
заслуженный артист Российской Федерации,
заслуженный архитектор Российской Федерации,
заслуженный ветеринарный врач Российской Федерации,
заслуженный военный летчик Российской Федерации,
заслуженный военный специалист Российской Федерации,
заслуженный военный штурман Российской Федерации,
заслуженный врач Российской Федерации,
заслуженный геолог Российской Федерации,
заслуженный деятель искусств Российской Федерации,

заслуженный деятель науки Российской Федерации,
заслуженный землеустроитель Российской Федерации,
заслуженный зоотехник Российской Федерации,
заслуженный изобретатель Российской Федерации,
заслуженный конструктор Российской Федерации,
заслуженный лесовод Российской Федерации,
заслуженный летчик — испытатель Российской Федерации,
заслуженный мастер производственного обучения Российской Федерации,
заслуженный машиностроитель Российской Федерации,
заслуженный мелиоратор Российской Федерации,
заслуженный металлург Российской Федерации,
заслуженный метеоролог Российской Федерации,
заслуженный метролог Российской Федерации,
заслуженный механизатор сельского хозяйства Российской Федерации,
заслуженный пилот Российской Федерации,
заслуженный пограничник Российской Федерации,
заслуженный работник бытового обслуживания населения Российской Федерации,
заслуженный работник высшей школы Российской Федерации,
заслуженный работник геодезии и картографии Российской Федерации,
заслуженный работник дипломатической службы Российской Федерации,
заслуженный работник жилищно — коммунального хозяйства Российской Федерации,
заслуженный работник здравоохранения Российской Федерации,
заслуженный работник культуры Российской Федерации,
заслуженный работник лесной промышленности Российской Федерации,
заслуженный работник нефтяной и газовой промышленности Российской Федерации,
заслуженный работник пищевой индустрии Российской Федерации,

заслуженный работник рыбного хозяйства Российской Федерации,

заслуженный работник связи Российской Федерации,

заслуженный работник сельского хозяйства Российской Федерации,

заслуженный работник социальной защиты населения Российской Федерации,

заслуженный работник текстильной и легкой промышленности Российской Федерации",

заслуженный работник торговли Российской Федерации,

заслуженный работник транспорта Российской Федерации,

заслуженный работник физической культуры Российской Федерации,

заслуженный рационализатор Российской Федерации,

заслуженный сотрудник органов безопасности Российской Федерации,

заслуженный сотрудник органов внешней разведки Российской Федерации,

заслуженный сотрудник органов внутренних дел Российской Федерации,

заслуженный спасатель Российской Федерации,

заслуженный строитель Российской Федерации,

заслуженный учитель Российской Федерации,

заслуженный химик Российской Федерации,

заслуженный художник Российской Федерации,

заслуженный шахтер Российской Федерации,

заслуженный штурман Российской Федерации,

заслуженный штурман — испытатель Российской Федерации,

заслуженный эколог Российской Федерации,

заслуженный экономист Российской Федерации,

заслуженный энергетик Российской Федерации,

заслуженный юрист Российской Федерации[1].

[1] Указ Президента РФ "О государственных наградах Российской Федерации".

Заключение

В завершение хотелось бы сказать несколько слов о нелегкой деятельности юриста. Невозможно быть многопрофильным юристом. Невозможно объять необъятное, как говорил Козьма Прутков. И это правильно. Поэтому хочется верить, что, прочитав эту книгу, любой юрист, независимо от своей квалификации и специализации, смог бы почерпнуть из нее нечто полезное и доселе ему неизвестное. Пусть это будет юрист, специализирующийся на налоговом законодательстве или таможенном, или отстаивающий права несправедливо обвиняемых в уголовном преступлении, или знаток конституционного права ... Это неважно. Важно только то, чтобы человек любил то дело, которым он занимается, которому он посвящает всю свою жизнь. Важно, чтобы юрист полученные им знания употребил не во зло, а вложил их в созидательную добрую деятельность, направленную на оказание помощи людям.

Ибо, право, в том числе и наследственное, — суть категория философская. Это "...продукт разума, результат интеллектуальной деятельности, творческого труда — особо сложного и многотрудного, коль скоро речь идет о развитых, отработанных, совершенных юридических формах..."[1]. Без понимания права как необходимого атрибута человеческого сознания, вылившегося в установление социальных, общественных законов и закрепившего мораль, этику и нравственность в гранит норм закона, невозможно построение цивилизованного и высококультурного общества. До тех пор,

[1] *Алексеев С. С.* Право: азбука - теория – философия: Опыт комплексного исследования. М.: Статут, 1999. С. 698.

пока самый рядовой член общества не будет понимать жизненную важность права и не будет уважать (не бояться!) закон, в таком обществе будут царить нигилизм, цинизм и произвол. Ибо уважение закона — есть уважение себе подобных, уважение себе равных. Только в том случае, когда следование закону станет нормой жизни, повседневным правилом не только для простого обывателя и рядового рабочего, но и для власть имущих, когда все мы будем стоять на одной плоскости перед лицом закона, только тогда из общества уйдет всеобщая анархия и наступит примирение. Только тогда, когда к юристу будут приходить не за советом, как "обмануть" закон (а в его лице — государство или себе подобных), а за помощью, как справедливо и правильно все сделать, тогда и наступит верховенство закона и права, а следовательно, и уйдут в прошлое обман и предательство, преступления и пороки...

Надеюсь, что те крупицы знаний и понимания, что были вложены в данные страницы, послужат добру и справедливости.

Что ж, друзья, — *agere, facere, respondere...*

Да поможет вам Бог.

Литература

1. Гражданское право. Учебник. Часть I / Под ред. *Ю. К. Толстого, А. П. Сергеева*. М.: ТЕИС, 1996.

2. Гражданское право. Учебник. Часть II / Под ред. *А. П. Сергеева, Ю. К. Толстого*. М.: Проспект, 1997.

3. Гражданское право. Учебник. Часть III / Под ред. *А. П. Сергеева, Ю. К. Толстого*. М.: Проспект, 1998.

4. Гражданское право. Часть I: Учебник / Под ред. *А. Г. Калпина, А. И. Масляева*. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Юристъ, 2000.

5. Гражданское право. Часть II: Учебник / Под общ. ред. *А. Г. Калпина*. М.: Юристъ, 2000.

6. *Алексеев С. С.* Право: азбука — теория — философия: Опыт комплексного исследования. М.: Статут, 1999.

7. *Барщевский М. Ю.* Если открылось наследство... М.: Юридическая литература, 1989.

8. *Белов В. А.* Круг наследников по закону // Вестник Московского университета, сер. 11. "Право". 2002. № 1. С. 57—70.

9. *Владимирский-Буданов М. Ф.* Обзор истории русского права. Ростов н/Д.: Феникс, 1995.

10. *Власов Ю. Н.* Наследственное право Россиской Федерации: общие положения, правовые основы, образцы типовых документов: Учебно-метод. пособие, 3-е издание, доп. и переработ. М.: Юрайт, 1998.

11. *Власов Ю. Н., Калинин В. В.* Наследование по закону и по завещанию, 3-е изд., доп. и перераб. М.: Юрайт-М, 2001.

12. *Власов Ю. Н., Калинин В. В.* Наследственное право: Курс лекций. М.: Юрайт, 2002.

13. *Гордон М. В.* Наследование по закону и по завещанию. М.: Юрид. лит., 1967.

14. *Гаврилов В. Н.* Вопросы совершенствования наследственного права // Современные проблемы предпринимательства. 1999. № 3.

15. *Гущин В. В.* Наследственное право: Учеб. пособие. М.: ИТК «Дашков и К°», 2002.

16. *Дегичев А.* Наследственное право в проекте третьей части ГК РФ // Российская юстиция. 1999. № 12.

17. *Диоген Лаэртский.* О жизни, учениях и изречениях знаменитых философов. М.: Мысль. 1986.

18. *Жуйков В. М.* Система должна быть управляемой // ЭЖ-ЮРИСТ. 2000. № 28, 29.

19. Косова О. Усыновление пасынков и падчериц: процедурные вопросы. // Российская юстиция. 2001. № 2.

20. Крылова 3. Новеллы наследственного права в части третьей ГК РФ // Российская юстиция. 2002. № 3.

21. *Леонова Л.* Наследственная масса из новых компонентов // Домашний адвокат. 2002. № 11.

22. *Макаров С. Ю.* Расширение гарантий наследственных прав граждан // Жилищное право. 2002. № 2.

23. *Пиляева В. В.* Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации (постатейный). Часть третья. М.: ВИТ-РЭМ. 2002.

24. *Покровский И. А.* Основные проблемы гражданского права М.: Статут в серии "Классика российской цивилистики". 1998.

25. Покровский *И. А.* История римского права. СПб.: ИТД "Летний Сад", 1999.

26. *Пыхтин С.* Действие во времени норм о наследовании // Законность. 2002. № 2.

27. *Разинкова М. Н.* Закрытое завещание // Нотариус. 2002. № 4.

28. *Ростовцева Н.* В. Нормы наследственного права в третей части Гражданского кодекса Российской Федерации // Юрист. 2002. № 3.

29. *Ростовцева Н. В.* О некоторых новеллах наследственного права: К принятию третей части ГК РФ // Журнал российского права. 2002. № 3.

30. *Рубанов А. А.* Наследование в международном частном праве. М.: Наука. 1972.

31. *Рубанов А. А.* Право наследования. М.: Московский рабочий, 1978.

32. *Рузакова О.* Наследники как субъекты авторско-правовых отношений // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. 2002. № 1.

33. *Сергеев А. П., Толстой Ю. К., Елисеев В. Н.* Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации (постатейный). Часть третья. М.: Вигрэм, 2002.

34. *Серебровский В. И.* Очерки советского наследственного права. М., Изд-во Академии наук СССР. 1953.

35. *Суханов Е. А.* О третьей части Гражданского кодекса Российской Федерации // Вестник ВАС РФ. 2002. № 3.

36. *Синайский В. И.* Русское гражданское право. М.: Статут. 2002. (Классика российской цивилистики.)

37. *Толстой Ю. К.* Наследственное право. М.: Проспект. 2000.

38. *Шершеневич Г. Ф.* Общая теория права: Учеб. пособие. В 2-х т. Т. 1. Вып. 1. М.: Изд-во "Юридический колледж МГУ". 1995.

39. *Шершеневич Г. Ф.* Общая теория права: Учеб. пособие. В 2-х т. Т. 2. Вып. 2, 3, 4. М.: Изд-во "Юридический колледж МГУ". 1995.

40. *Эрделевский А.* Часть третья ГК РФ о наследовании // Законность. 2002. № 2—3.

41. *Эрделевский А.* Компенсация морального вреда третьим лицам. Переход и зачет права на компенсацию // Законность. 1998. № 2.

42. *Ярошенко К.* Новое законодательство о наследовании // Хозяйство и право. 2002. № 2 (301), № 3 (302).

43. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации (Часть первая) / Под ред. О. Я. *Садикова.* М.: Юридическая фирма КОНТРАКТ; ИНФРА-М, 1997.

44. Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Под. ред. *И. М. Кузнецовой.* М.: БЕК, 1996.

45. Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу РСФСР (Издание второе, испр. и доп.) / Под. ред. М. К. *Треушникова*. М.: Спарк: Юр. бюро "Городец", 1997.

46. Комментарий к Конституции Российской Федерации / Под ред. Л. *А. Окуньнькова.* М.: БЕК, 1996.

47. Самое новое в законодательстве о наследовании // Библиотечка РГ. 2001. № 23.

48. Постановление Конституционного Суда РФ от 15 января 1998 г. № 2-П "По делу о проверке конституционности положений частей первой и третьей статьи 8 Федерального закона от 15 августа 1996 г. "О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию" в связи с жалобой гражданина А. Я. Аванова" // Российская газета. 1998. № 17.; СЗ РФ. 1998. № 4. Ст. 531; Вестник Конституционного Суда РФ. 1998. № 2.

49. Определение Конституционного Суда РФ от 9 декабря 1999 г. № 209-О "Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданки Куркиной Елены Анатольевны на нарушение ее конституционных прав статьей 535 ГК РСФСР" // Вестник Конституционного Суда РФ. 2000. № 2.

50. Представление Генеральной Прокуратуры РФ от 30 июля 1999 г. № 21-17-99 "О нарушении законодательства об усыновлении детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей". СПС "Консультант-Плюс".

51. Определение Конституционного Суда РФ от 2 ноября 2000 г. "Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданки Горшковой А. В. на нарушение ее конституционных прав положениями статьи 532 ГК РСФСР" // Вестник Конституционного суда РФ. 2001. № 2.

52. Определение Конституционного Суда РФ от 7 февраля 2002 г. № 13-О "По жалобе гражданки Кулаковой М. И. на нарушение ее конституционных прав абзацем пятым статьи 4 Закона Российской Федерации "О налоге с имущества, переходящего в порядке в порядке наследования или дарения" // СЗ РФ. 2002. № 11. Ст. 1092; Российская газета. 2002. № 49; Вестник Конституционного Суда РФ. 2002. № 4.

53. Постановление Пленума Верховного Суда РСФСР от 23 апреля 1991 г. № 2 (ред. от 25 октября 1996 г.) "О некоторых вопросах, возникающих у судов по делам о наследовании" // Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (РФ) по гражданским делам. М.: Спарк, 1994.

54. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. № 9 "О применении судами Семейного кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов" // Российская газета. 1996. № 212; БВС РФ. 1997. № 1.

55. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. № 15 "О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака" // Российская газета. 1998. № 219; БВС РФ. 1999. № 1.; Хозяйство и право. 1999. № 1; Российская юстиция. 1999. *№ 2.*

56. Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 21 июня 1985 г. № 9 "О судебной практике по делам об установлении фактов, имеющих юридическое значение" // Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (РФ) по гражданским делам. М.: Спарк, 2000.

57. Обзор судебной практики Верховного Суда РФ за 1 квартал 2002 г. // ВВС РФ. 2002. № 11. М.: Юрид. лит. 2002.

58. Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 1 июля 1966 г. № 6 "О судебной практике по делам о наследовании" // Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (РФ) по гражданским делам. М.: Спарк, 2000.

59. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 4 июля 1997 г. № 9 "О применении судами законодательства при рассмотрении дел об установлении усыновления" // Российская газета. 1997. № 138; ВВС РФ. 1997. № 9; Российская юстиция. 1997. № 9.

60. Решение Верховного Суда РФ от 5 июля 2002 г. № ГКПИ 02-122 "О признании частично незаконным и не подлежащим применению Разъяснения № 6 от 30 ноября 2001 г.,

утвержденного Постановлением Минтруда РФ от 30 ноября 2001 г. № 83".

61. Обзор судебной практики Верховного Суда РФ за II квартал 2002 г. (утв. Постановлением Президиума ВС РФ от 17 июля 2002 г.) // БВС РФ. 2002. № 12.

62. Определение Верховного Суда РФ от 4 сентября 2001 г. // ВВС РФ. 2002. № 3.

63. Обзор судебной практики Верховного суда РФ от 21 сентября 1999 г. // БВС РФ. 1999. № 10-11.

64. Определение Верховного Суда РФ от 28 октября 1997 г. // ВВС РФ. 1998. № 3.

65. Определение Верховного Суда РФ от 30 января 1998 г. // ВВС РФ. 1998. № 6.

66. Постановление Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8 "О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации" // ВВС РФ. 1996. № 9; Вестник ВАС РФ. 1996. № 9; Хозяйство и право. 1996. № 9; Российская юстиция. 1996. № 10; Закон. 1996. № 11; Законность. 1996. № 11; Вестник ВАС РФ. 2001. № 1.

67. Письмо МНС РФ от 22 октября 2002 г. № 04-3-09/1233-АК031 "О налоге с имущества, переходящего в порядке наследования" // Нормативные акты для бухгалтера. 2002. № 23.

68. Определение Конституционного Суда РФ от 1 марта 2001 г. № 49-О "По жалобам граждан Мартенса Владимира Яковлевича и Столпнер Ларисы Степановны на нарушение их конституционных прав положениями статей 4 и 117 Закона Российской Федерации "О государственных пенсиях в Российской Федерации" // СЗ РФ. 2001. № 18. Ст. 1907; Вестник Конституционного Суда РФ. 2001. № 4.

69. Постановление Конституционного Суда РФ от 2 февраля 1998 г. № 4-П "По делу о проверке конституционности пунктов 10, 12 и 21 Правил регистрации и снятия граждан

Российской Федерации с регистрационного учета по месту пребывания и по месту жительства в пределах Российской Федерации, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17 июля 1995 года № 713" // СЗ РФ. 1998. № 6. Ст. 783; Российская газета. 1998. № 25; Вестник Конституционного Суда РФ. 1998. № 3.

70. Постановление Конституционного Суда РФ от 16 января 1996 г. № 1-П "По делу о проверке конституционности частей первой и второй статьи 560 ГК РСФСР в связи с жалобой гражданина А. Б. Наумова" // СЗ РФ. 1996. № 4. Ст. 408; Российская газета. 1996. № 15; Вестник Конституционного Суда РФ. 1996. № 1.

71. Постановление Конституционного Суда РФ от 3 апреля 1998 г. № 10-П "По делу о проверке конституционности пунктов 1, 3 и 4 статьи 32 и пунктов 2 и 3 статьи 49 Федерального закона от 15 июня 1996 г. "О товариществах собственников жилья" в связи с запросом Советского районного суда города Омска" // Российская газета. 1998. № 73; СЗ РФ. 1998. № 15. Ст. 1794; Вестник Конституционного Суда РФ. 1998. № 4.

72. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г. № 9 "О судебной практике по делам о преступлениях, связанных с наркотическими средствами, психотропными, сильнодействующими и ядовитыми веществами" // Российская газета. 1998. № ПО; БВС РФ. 1998. № 7; Курьер. 1998. № 22-23, еженедельник, приложение к газете "Российские вести"; Российская юстиция. 1998. № 8.

73. Постановление Правительства РФ от 3 августа 1996 г. № 930 (с изм. от 31 июля 1998 г.) "Об утверждении номенклатуры наркотических средств, сильнодействующих и ядовитых веществ, на которые распространяется порядок ввоза в Российской Федерации и вывоза из Российской Федерации, утвержденный Постановлением Правительства Российской Федерации от 16 марта 1996 г. № 278, а также квот на ввоз (вывоз) наркотических средств" // СЗ РФ 1996. № 34. Ст. 4122; Российская газета. 1996. № 163.

Нормативно-правовые акты

1. Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах 1966 г." // Сборник международных договоров. Организация Объединенных Наций. Нью-Йорк, 1989.

2. Международный пакт о гражданских и политических правах 1966 г." // Сборник международных договоров. Организация Объединенных Наций. Нью-Йорк, 1989.

3. Конституция Российской Федерации (с изм. от 9 июня 2001 г.), (принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г.) // Российская газета. 1993. № 237.

4. Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (заключена в Минске 22 января 1993 г.), (вступила в силу 19 мая 1994 г., для Российской Федерации 10 декабря 1994 г.) // Бюллетень международных договоров. 1995. № 2; СЗ РФ. 1995. № 17. Ст. 1472; Информационный вестник Совета глав государств и Совета глав правительств СНГ "Содружество". 1993. № 1.

5. Федеральный конституционный закон "О Конституционном Суде РФ" (одобрен СФ ФС РФ 12 июля 1994 г.) от 21 июля 1994 г. № 1-ФКЗ (ред. от 15 декабря 2001 г.) // Российская газета. 1994. № 138-139; СЗ РФ. 1994. № 13. Ст. 1447.

6. Федеральный конституционный закон "Об арбитражных судах в Российской Федерации" от 28 апреля 1995 г. № 1-ФКЗ // СЗ РФ. 1995. № 18. Ст. 1589; Российская газета. № 93. 1995.

7. Гражданский кодекс Р.С.Ф.С.Р. // СУ РСФСР. 1922. № 71. Ст. 904; Известия ВЦИК. 1922. № 256.

8. Гражданский кодекс РСФСР (1964 г.) // ВВС РСФСР. 1964. № 24. Ст. 407.

9. Гражданский кодекс Российской Федерации (Часть первая), Федеральный закон от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ, (принят ГД ФС РФ 21 октября 1994 г.), (ред. от 21 марта 2002 г.) // СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3301; Российская газета. 1994. № 238-239.

10. Гражданский кодекс Российской Федерации (Часть вторая), Федеральный закон от 26 января 1996 г. № 14-ФЗ (при-

нят ГД ФС РФ 22 декабря 1995 г.) (ред. от 17 декабря 1999 г.) // Российская газета. 1996. № 23; 1996. № 24, 25, 27; СЗ РФ. 1996. № 5. Ст. 410.

11. Гражданский кодекс Российской Федерации (Часть третья), Федеральный закон от 26 ноября 2001 г. № 146-ФЗ. (принят ГД ФС РФ 1 ноября 2001 г.) // Парламентская газета. 2001. № 224; Российская газета. 2001. № 233; СЗ РФ. 2001 г., № 49. Ст. 4552.

12. Гражданский процессуальный кодекс РСФСР (утв. ВС РСФСР 11 июня 1964 г.) (ред. от 25 июля 2002 г.) // ВВС РСФСР. 1964. № 24. Ст. 407.

13. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации, Федеральный закон от 14 ноября 2002 г. № 138-ФЗ (принят ГД ФС РФ 23 октября 2002 г.) // Парламентская газета. 2002. № 220-221; Российская газета. 2002. № 220.

14. Земельный кодекс Российской Федерации, Федеральный закон от 25 октября 2001 г. № 136-ФЗ (принят ГД ФС РФ 28 сентября 2001 г.) // СЗ РФ. 2001. № 44. Ст. 4147; Парламентская газета. 2001. № 204-205. Российская газета. 2001. № 211—212.

15. Земельный кодекс РСФСР (утв. ВС РСФСР 25 апреля 1991 г. № 1103-1) // ВВС РСФСР. 1991. № 22. Ст. 768.

16. Семейный кодекс Российской Федерации, Федеральный закон от 29 декабря 1995 г. № 223-ФЗ (принят ГД ФС РФ 8 декабря 1995 г.), (ред. от 2 января 2000 г.) // СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 16; Российская газета. 1996. № 17.

17. Кодекс внутреннего водного транспорта Российской Федерации, Федеральный закон от 7 марта 2001 г. № 24-ФЗ (принят ГД ФС РФ 7 февраля 2001 г.) // Парламентская газета. 2001. № 45; СЗ РФ. 2001. № 11. Ст. 1001; Российская газета. 2001. № 50—51.

18. Кодекс торгового мореплавания Российской Федерации, Федеральный закон от 30 апреля 1999 г. № 81-ФЗ (принят ГД ФС РФ 31 марта 1999 г.) (ред. от 26 мая 2001 г.) // Российская газета. 1999. № 85-86; СЗ РФ. 1999. № 18. Ст. 2207.

19. Трудовой кодекс Российской Федерации, Федеральный закон от 30 декабря 2001 г. № 197-ФЗ (принят ГД ФС РФ 21 декабря 2001 г.), (ред. от 25 июля 2002 г.) // Российская газета. 2001. № 256.; Парламентская газета. 2002. № 2—5. СЗ РФ. 2002. № 1 (ч. 1). Ст. 3.

20. Закон СССР от 8 декабря 1961 г. "Об утверждении Основ гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик" (вместе с Основами законодательства) // ВВС СССР. 1961. № 50. Ст. 525; Свод законов СССР. 1990. Т. 2. С. 6.

21. Основы гражданского законодательства Союза ССР и республик (утв. ВС СССР 31 мая 1991 г. № 2211-1) // ВВС СССР. 1991. № 26. Ст. 733.

22. Основы законодательства Российской Федерации о нотариате (утв. ВС РФ 11 февраля 1993 г. № 4462-1), (с изм. от 30 декабря 2001 г.) // Ведомости РФ. 1993. № 10. Ст. 357; Российская газета. 1993. № 49.

23. Основы законодательства Союза ССР и союзных республик о земле, (приняты ВС СССР 28 февраля 1990 г.) // Свод законов СССР. 1990. Т. 4. С. 45; ВВС СССР. 1990. № 10. Ст. 129.

24. О внесении изменений и дополнений в статью 532 Гражданского кодекса РСФСР, Федеральный закон от 14 мая 2001 г. № 51-ФЗ // Парламентская газета. 2001 № 88.; Российская газета. 2001. № 93; СЗ РФ. 2001. № 21. Ст. 2060.

25. О введении в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации (принят ГД ФС РФ 1 ноября 2001 г.), Федеральный закон от 26 ноября 2001 г. № 147-ФЗ // Парламентская газета. 2001. № 224; Российская газета. 2001. № 233; СЗ РФ. 2001. № 49. Ст. 4553.

26. Об актах гражданского состояния, Федеральный закон от 15 ноября 1997 г. № 143-ФЗ (ред. от 29 апреля 2002 г.), (принят ГД ФС РФ 22 октября 1997 г.) // Российская газета. № 224; СЗ РФ. 1997. № 47. Ст. 5340.

27. Закон РФ от 25 июня 1993 г. № 5242-1 "О праве граждан Российской Федерации на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Фе-

дерации" // Российская газета. 1993. № 152; Ведомости РФ. 1993. № 32. Ст. 1227.

28. Закон РФ от 22 декабря 1992 г. № 4180-I "О трансплантации органов и (или) тканей человека" // Ведомости РФ. 1993. № 2. Ст. 62.

29. Федеральный закон от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ (ред. от 11 апреля 2002 г.) (принят ГД ФС РФ 17 июня 1997 г.) "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним" // СЗ РФ. 1997. № 30. Ст. 3594; Российская газета. 1997. № 145.

30. Федеральный закон от 14 мая 2001 г. № 51-ФЗ (принят ГД ФС РФ 11 апреля 2001 г.) "О внесении изменений и дополнений в статью 532 Гражданского кодекса РСФСР" // Парламентская газета. 2001. № 88; Российская газета. 2001. № 93; СЗ РФ. 2001. № 21. Ст. 2060 (утратил силу с 1 марта 2002 г.) (Федеральный закон от 26 ноября 2001 г. № 147-ФЗ).

31. Федеральный закон от 24 июля 1998 г. № 125-ФЗ (ред. от 30 декабря 2001 г., с изм. от 11 февраля 2002 г.) (принят ГД ФС РФ 2 июля 1998 г.) "Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний" // СЗ РФ. 1998. № 31. Ст. 3803; Российская газета. 1998. № 153—154.

32. Федеральный закон от 17 декабря 2001 г. № 173-ФЗ, (ред. от 25 июля 2002 г.), (принят ГД ФС РФ 30 ноября 2001 г.) "О трудовых пенсиях в Российской Федерации" // Парламентская газета. 2001. № 238—239; Российская газета. 2001. № 247; СЗ РФ. 2001. № 52 (1 ч.). Ст. 4920.

33. Закон РФ от 4 июля 1991 г. № 1541-I (ред. от 26 ноября 2002 г.) "О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации" // ВВС РСФСР. 1991. № 28. Ст. 959; БНА РСФСР. 1992. № 1.

34. Указ Президиума ВС СССР от 25 июня 1976 г. № 4146-IX (утв. Законом СССР от 29 октября 1976 г.) "Об утверждении консульского Устава СССР" // ВВС СССР. 1976. № 27. Ст. 404; Свод законов СССР. 1976. Т. 9. С. 24.

35. Закон СССР от 15 мая 1990 г. "О пенсионном обеспечении граждан в СССР" (не применяется на территории РСФСР с 1 марта 1991 г. в связи с принятием Постановления ВС РСФСР от 20 ноября 1990 г. № 341-I) // Свод законов СССР. 1990. Т. 2. С. 550; ВВС СССР. 1990. № 23. Ст. 416.

36. Закон СССР от 28 апреля 1990 г. "О пенсионном обеспечении военнослужащих" (не применяется на территории РФ с 1 февраля 1993 г. в связи с принятием Постановления ВС РФ от 12 февраля 1993 г. № 4469-I) // Свод законов СССР. 1990. Т. 2. С. 676-2; ВВС СССР. 1990. № 23. Ст. 414.

37. Закон РФ от 9 декабря 1991 г. № 2005-I (ред. от 25 июля 2002 г.) "О государственной пошлине" // Ведомости РФ. 1992. № 11. Ст. 521.

38. Закон РФ от 12 декабря 1991 г. № 2020-I (ред. от 30 декабря 2001 г.) "О налоге с имущества, переходящего в порядке наследования или дарения" // Российская газета. 1992. № 59; Ведомости РФ. 1992. № 12. Ст. 593.

39. Федеральный закон от 13 декабря 1996 г. № 150-ФЗ (ред. от 25 июля 2002 г.) "Об оружии" (принят ГД ФС РФ 13 ноября 1996 г.) // СЗ РФ. 1996. № 51. Ст. 5681; Российская газета. 1996. № 241.

40. Федеральный закон от 12 января 1996 г. № 8-ФЗ (ред. от 25 июля 2002 г.) "О погребении и похоронном деле" (принят ГД ФС РФ 8 декабря 1995 г.) // СЗ РФ. 1996. № 3. Ст. 146; Российская газета. 1996. № 12.

41. Федеральный закон от 15 апреля 1998 г. № 66-ФЗ (ред. от 21 марта 2002 г.) "О садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан" (принят ГД ФС РФ 11 марта 1998 г.) // СЗ РФ. 1998. № 16. Ст. 1801; Российская газета. 1998. № 79.

42. Закон СССР от 6 марта 1990 г. № 1305-I "О собственности в СССР" // Свод законов СССР. 1990. Т. 2. С. 44-1; ВВС СССР. 1990. № 11. Ст. 164.

43. Закон СССР от 14 марта 1990 г. № 1360-1 "Об учреждении поста Президента СССР и внесении изменений и дополнений в Конституцию (Основной закон) СССР" // Свод законов СССР. 1990. Т. 1. С. 130-1; ВВС СССР. 1990. № 12. Ст. 189.

44. Закон РСФСР от 15 декабря 1990 г. № 423-I "Об изменениях и дополнениях Конституции (Основного закона) РСФСР" // ВВС РСФСР. 1990. № 29. Ст. 395.

45. Закон РСФСР от 23 ноября 1990 г. № 374-I (ред. от 27 декабря 1990 г.) "О земельной реформе" // ВВС РСФСР. 1990. № 26. Ст. 327.

46. Федеральный закон от 8 января 1998 г. № 3-ФЗ (ред. от 25 июля 2002 г.) "О наркотических средствах и психотропных веществах" (принят ГД ФС РФ 10 декабря 1997) // СЗ РФ. 1998. № 2. Ст. 219; Российская газета. 1998. № 7.

47. Закон РФ от 19 февраля 1993 г. № 4520-I (ред. от 30 декабря 2001 г.) "О государственных гарантиях и компенсациях для лиц, работающих и проживающих в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях" // Российская газета. 1993. № 73; Ведомости РФ. 1993. № 16. Ст. 551.

48. Федеральный закон от 2 августа 1995 г. № 122-ФЗ "О социальном обслуживании граждан пожилого возраста и инвалидов" (принят ГД ФС РФ 17 мая 1995 г.) // Российская газета. 1995. № 150; СЗ РФ. 1995. № 32. Ст. 3198.

49. Федеральный закон от 24 ноября 1995 г. № 181-ФЗ (ред. от 29 мая 2002 г.) "О социальной защите инвалидов в Российской Федерации" (принят ГД ФС РФ 20 июля 1995 г.) // СЗ РФ. 1995. № 48. Ст. 4563; Российская газета. 1995. № 234.

50. Указ Президиума ВС СССР от 8 июля 1944 г. "Об увеличении государственной помощи беременным женщинам, многодетным и одиноким матерям, усилении охраны материнства и детства, об установлении высшей степени отличия — звания "Мать — героиня" и учреждении ордена "Материнская Слава" и медали "Медаль материнства" // Свод законов СССР. 1990. Т. 3. С. 138; ВВС СССР. 1944. № 37.

51. Постановление ВЦИК от 11 ноября 1922 г. "О введении в действие Гражданского Кодекса Р.С.Ф.С.Р." // СУ РСФСР. 1922. № 71. Ст. 904; Известия ВЦИК. 1922. № 256.

52. Постановление ВЦИК от 19 ноября 1926 г. "О введении в действие Кодекса законов о браке, семье и опеке"(вместе с Кодексом) // СУ РСФСР. 1926. № 82. Ст. 612.

53. Постановление ВС СССР от 31 мая 1991 г. № 2212-I "О введении в действие Основ гражданского законодательства Союза ССР и республик" // ВВС СССР. 1991. № 26. Ст. 734.

54. Постановление Правительства РФ от 22 февраля 1993 г. № 156 "Об изменении и признании утратившими силу некоторых решений Совета Министров РСФСР по вопросам обеспечения инвалидов специальными транспортными средствами" (вместе с новой редакцией Инструкции о порядке обеспечения инвалидов мотоколясками, Инструкции о порядке продажи инвалидам легковых автомобилей, утв. Постановлением Совмина РСФСР от 2 сентября 1983 г. № 421) // САПП РФ. 1993. № 9. Ст. 747.

55. Постановление Правительства РФ от 27 мая 2002 г. № 351 "Об утверждении Правил совершения завещательных распоряжений правами на денежные средства в банках" // Российская газета. 2002. № 97; Российская газета. 2002. № 103 (уточнение); СЗ РФ. 2002. № 22. Ст. 2097.

56. Указ Президента РФ от 2 марта 1994 г. № 442 (ред. от 27 июня 2000 г.) "О государственных наградах Российской Федерации" // САПП РФ. 1994. № 10. Ст. 775; Российская газета. 1994. № 46.

57. Постановление Правительства РФ от 18 февраля 1998 г., № 219 (ред. от 3 октября 2002 г.) "Об утверждении правил ведения Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество и сделок с ним" // СЗ РФ. 1998. № 8. Ст. 963; Российская газета. 1998. № 42.

58. Постановление Правительства РФ от 17 июля 1996 г. № 829 "О приемной семье" с Положением о приемной семье // СЗ РФ. 1996. № 31. Ст. 3721; Российская газета. 1996. № 154.

59. Постановление Правительства РФ от 29 марта 2000 г. № 275 (ред. от 4 апреля 2002 г.) "Об утверждении Правил передачи детей на усыновление (удочерение) и осуществление контроля за условиями их жизни и воспитания в семьях

усыновителей на территории Российской Федерации и Правил постановки на учет консульскими учреждениями Российской Федерации детей, являющихся гражданами Российской Федерации и усыновленных иностранными гражданами или лицами без гражданства" // СЗ РФ. 2000. № 15. Ст. 1590; Российская газета. 2000. № 72.

60. Постановление Правительства РФ от 28 марта 2000 г. № 268 "О деятельности органов и организаций иностранных государств по усыновлению (удочерению) детей на территории Российской Федерации и контроле за ее осуществлением" // СЗ РФ. 2000. № 14. Ст. 1501; Российская газета. 2000. № 72.

61. Постановление Правительства РФ от 21 июля 1998 г. № 814 (ред. от 11 марта 2002 г.) "О мерах по регулированию оборота гражданского и служебного оружия и патронов к нему на территории Российской Федерации" (вместе с Правилами оборота гражданского и служебного оружия и патронов к нему на территории Российской Федерации, Положением о ведении и издании государственного кадастра гражданского и служебного оружия и патронов к нему) // СЗ РФ. 1998. № 32. Ст. 3878; Российская газета. 1998. № 159.

62. Приказ МВД РФ от 12 апреля 1999 г. № 288 "О мерах по реализации Постановления Правительства РФ от 21 июля 1998 г. № 814" (вместе с Инструкцией по организации работы органов внутренних дел по контролю за оборотом гражданского и служебного оружия и патронов к нему на территории Российской Федерации) (зарегистрировано в Минюсте РФ 24 июня 1999 г. № 1814) // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 1999. № 32.; Российская газета. 1999. № 175 (без Инструкции).

- 63. Инструкция о порядке совершения нотариальных действий должностными лицами органов исполнительной власти (утв. Минюстом РФ 19 марта 1996 г.), (зарегистрировано в Минюсте РФ 19 марта 1996 г. № 1055) // Российские вести. 1996. № 92.; Бюллетень нормативных актов министерств и ведомств РФ. 1996. № 6.

64. Инструкция о порядке удостоверения завещаний главными врачами, их заместителями по медицинской части или дежурными врачами больниц, других стационарных лечебно-профилактических учреждений, санаториев, а также директорами и главными врачами домов для престарелых и инвалидов (утв. Минюстом СССР 20 июня 1974 г.).

65. Инструкция о порядке удостоверения завещаний и доверенностей начальниками мест лишения свободы (утв. Минюстом СССР 14 марта 1974 г. № К-15/184).

66. Закон Архангельской области от 24 декабря 2001 г. № 81-11-ОЗ "О наделении органов местного самоуправления отдельными государственными полномочиями в области совершения нотариальных действий" (принят Архангельским областным Собранием депутатов 24 декабря 2001 г.) // Волна. 2002. № 1; Ведомости Архангельского областного Собрания депутатов третьего созыва. 2001. № 11.

67. Приказ Минюста РФ от 10 апреля 2002 г. № 99 "Об утверждении форм реестров для регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств и удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах" (зарегистрировано в Минюсте РФ 18 апреля 2002 г. № 3385) // Российская газета. 2002. № 74.; Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 2002. № 20.

68. Постановление ВЦИК, СНК РСФСР от 14 мая 1928 г. "Об оплате жилых помещений в городах и рабочих поселках" // Известия ЦИК СССР и ВЦИК. 1928. № 118.

69. Постановление Верховного Совета РФ от 24 декабря 1992 г. № 4214-I (ред. от 24 ноября 1995 г.) "Об утверждении Правил возмещения работодателями вреда, причиненного работникам увечьем, профессиональным заболеванием либо иным повреждением здоровья, связанными с исполнением ими трудовых обязанностей" // Ведомости РФ. 1993. № 2. Ст. 71; Российская газета. 1992. № 16.

70. Правила выдачи бесплатных билетов для проезда на федеральном железнодорожном транспорте (утв. МПС РФ от 29 июля 1996 г. № ЦА-396).

71. Постановление Минтруда РФ от 30 ноября 2001 г. № 83 (с изм. от 5 июля 2002 г.) "Об утверждении Разъяснения "О применении Порядка выплаты ежемесячной денежной компенсации в возмещение вреда, причиненного здоровью граждан в связи с радиационным воздействием вследствие Чернобыльской катастрофы либо с выполнением работ по ликвидации последствий катастрофы на Чернобыльской АЭС" (вместе с Разъяснением Минтруда РФ от 30 ноября 2001 г. № б), (зарегистрировано в Минюсте РФ 21 декабря 2001 г. № 3098) // Российская газета. 2001. № 254.; Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 2002. № 1.

72. Федеральный закон "О внесении дополнения в Закон Российской Федерации "О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации" от 26 ноября 2002 г. № 153-ФЗ (принят ГД ФС РФ 30 октября 2002 г.).

73. Декрет СНК РСФСР от 18 мая 1923 г. "Инструкция о наследственных пошлинах и наследственных имуществах, переходящих к государству" // СУ РСФСР. 1923. № 59. Ст. 565.

74. Договор между Правительством РФ и Правительством Республики Молдова от 25 февраля 1993 г. "О правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам" // СЗ РФ. 1995. № 20. Ст. 1766.

75. Договор между Российской Федерацией и Республикой Кыргызстан от 14 сентября 1992 г. "О правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам" (ратифицирован Постановлением ВС РФ от 14 января 1993 г. № 4294-I) // Бюллетень международных договоров. 1995. № 3.

76. Постановление Совета Министров СССР от 29 июня 1984 г. № 683 "Об утверждении Положения о порядке учета, оценки и реализации конфискованного, бесхозяйного имущества, имущества, перешедшего по праву наследования к государству, и кладов" (в ред. Постановлений Совета Министров СССР от 29 июня 1989 г. № 520; от 14 июля 1990 г. № 699; от 3 сентября 1990 г. № 884; от 21 декабря 1990 г.

№ 1324; от 25 июля 1991 г. № 518) // СП СССР. 1984. № 24. Ст. 127; Свод законов СССР. Т. 2. С. 52.

77. Инструкция Министерства финансов СССР от 19 декабря 1984 г. № 185 "О порядке учета, оценки и реализации конфискованного, бесхозяйного имущества, имущества, перешедшего по праву наследования к государству, и кладов" (в ред. писем Минфина СССР от 13 мая 1985 г. № 67, от 10 сентября 1986 г. № 156, от 8 июня 1989 г. № 73, от 9 августа 1990 г. № 102, от 31 мая 1991 г. № 36, от 13 августа 1991 г. № 46).

78. Инструкция Госналогслужбы РФ от 30 мая 1995 г. № 32 (ред. от 14 августа 2002 г.) "О порядке исчисления и уплаты налога с имущества, переходящего в порядке наследования или дарения" (зарегистрировано в Минюсте РФ 14 июня 1995 г. № 871) // Российские вести. 1995. № 144.; Бюллетень нормативных актов министерств и ведомств РФ. 1995. № 9.

79 Постановление Правительства РФ от 26 февраля 1998 г. № 248 (ред. от 16 июля 2002 г.) "Об установлении максимального размера платы за государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним и за предоставление информации о зарегистрированных правах" // СЗ РФ. 1998. № 9. Ст. 1121; Российская газета. 1998. № 42.

80. Постановление ВС СССР от 31 мая 1991 г. № 2212-I "О введении в действие Основ гражданского законодательства Союза ССР и республик" // ВВС СССР. 1991. № 26. Ст. 734.

81. Постановление ВС РФ от 3 марта 1993 г. № 4604-I (ред. от 26 января 1996 г., с изм. от 7 марта 2001 г.) "О некоторых вопросах применения законодательства Союза ССР на территории Российской Федерации" // Ведомости РФ. 1993. № 11. Ст. 393; Российская газета. 1993. № 57.

82. Постановление администрации Архангельской области от 12 сентября 2001 г. № 397 (ред. от 29 июля 2002 г.) "О размерах платы за государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним и за предоставление информации о зарегистрированных правах" // Правда Севера. 2001. № 181.

83. Приказ Минюста РФ от 15 марта 2000 г. № 91 "Об утверждении методических рекомендаций по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации" // Бюллетень Минюста РФ. 2000. № 4.

84. Постановление Правительства РФ от 13 октября 1997 г. № 1301 "О государственном учете жилищного фонда в Российской Федерации" // СЗ РФ. 1997. № 42. Ст. 4787; Российская газета. 1997. № 205.

85. Постановление Правительства РФ от 4 декабря 2000 г. № 921 "О государственном техническом учете и технической инвентаризации в Российской Федерации объектов градостроительной деятельности" (вместе с "Положением об организации в Российской Федерации государственного технического учета и технической инвентаризации объектов градостроительной деятельности") // СЗ РФ. 2000. № 50 Ст. 4901.

86. Временное Положение о техническом учете зданий, помещений, сооружений на территории Архангельской области (утв. администрацией Архангельской области 10 августа 1998 г.) // Волна. 1998. № 30.

87. Постановление администрации Архангельской области от 29 июля 2002 г. № 156 "О стоимости работ по паспортизации и плановой технической инвентаризации жилых строений и жилых помещений на территории Архангельской области" // Волна. 2002. № 30.

88. Постановление Правительства РФ от 27 мая 2002 г. № 350 "Об утверждении предельного размера вознаграждения по договору хранения наследственного имущества и договору доверительного управления наследственным имуществом" // Российская газета. 2002. № 97; СЗ РФ. 2002, № 22. Ст. 2096.

89. Областной закон от 16 апреля 1998 г. № 67-15-ОЗ "О предельных (максимальных и минимальных) размерах земельных участков" (принят Архангельским областным Собранием депутатов 16 апреля 1998) // Волна. 1998. № 18-19; Ведомости Архангельского областного Собрания депутатов второго созыва. 1998. № 15.

Редактор — *А. Е. Илларионова*
Художник — *М. А. Хавторин*
Верстка — *А. А. Толли*
Корректор — *Л. Б. Короткова*

Ответственный за выпуск — *Л. Б. Корогпкова*

Олег Владимирович Мананников

Наследственное право России

Учебное пособие

Санитарно-эпидемиологическое заключение
№ 77.99.11.953.Д.004769.07.03 от 07.07.2003 г.

Лицензия № 06473 от 19 декабря 2001 г.
Подписано в печать 24.02.2004. Формат 60x84 1/16.
Печать офсетная. Бумага газетная.
Печ. л. 22,25. Тираж 3000 экз. Заказ № 6549.

Издательско-торговая корпорация «Дашков и К"»
129347, Москва, Ярославское шоссе, д. 142, к. 732.
Для писем: 129347, Москва, п/о И-347
Тел./факс: (095) 182-01-58, 182-11-79, 183-93-01
E-mail: sales@dashkov.ru — отдел продаж
ivc.market@relcom.ru; office@dashkov.ru — офис;
http://www.dashkov.ru

Отпечатано в соответствии с качеством предоставленных диапозитивов
в ФГУП «Производственно-издательский комбинат ВИНИТИ»,
140010, г. Люберцы Московской обл., Октябрьский пр-т, 403. Тел.: 554-21-86