

П.В. Крашенинников



2-е издание

Наследственное право



КонсультантПлюс
надежная правовая поддержка



Павел Крашенинников
Наследственное право

«Статут»

2016

УДК 347.65
ББК 67.404.4

Крашенинников П. В.

Наследственное право / П. В. Крашенинников — «Статут», 2016

ISBN 978-5-8354-1323-2

В представленной работе наряду с традиционными вопросами наследственного права рассматриваются проблемы развития законодательства о наследовании, анализируются концепции наследственного права, предлагаются пути его развития. Наряду с нормами Гражданского кодекса РФ приводятся законодательные и иные акты, принятые во исполнение части третьей Гражданского кодекса РФ, исследуется правоприменительная практика, учтены изменения и дополнения по состоянию на 1 декабря 2016 г. Кроме того, анализируется постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 г. № 9 «О судебной практике по делам о наследовании». В книге также проведен исторический обзор законодательства и литературы разного времени, дан сравнительный анализ зарубежного законодательства о совместных завещаниях, наследственных договорах и наследственных фондах. Дополнительно предлагается 60 терминов и определений наследственного права. Работа будет полезна для студентов и преподавателей юридических вузов, судей, адвокатов, нотариусов и предпринимателей, а также для граждан, интересующихся своими правами и обязанностями.

УДК 347.65
ББК 67.404.4

ISBN 978-5-8354-1323-2

© Крашенинников П. В., 2016

© Статут, 2016

Содержание

Предисловие ко второму изданию	7
Предисловие	8
Введение	9
Часть I	11
Глава 1	11
§ 1. Несколько вступительных слов	11
§ 2. Наследственное право Российской империи до свода законов	11
§ 3. Наследственное право Российской империи по Своду законов гражданских	13
§ 4. Революция и наследственное право	15
§ 5. Советское наследственное право по ГК РСФСР 1922 г	16
§ 6. Война и наследственное право	17
§ 7. Советское наследственное право по ГК РСФСР 1964 г	18
§ 8. Российское наследственное право начала XXI в.	20
Подготовка, принятие и развитие части третьей ГК РФ	
Глава 2	23
§ 1. Литература по наследственному праву до 1917 г	23
§ 2. Литература по наследственному праву от 1917 г. до принятия части третьей ГК РФ	26
§ 3. Литература по наследственному праву после принятия части третьей ГК РФ	27
Глава 3	30
Часть II	32
Глава 4	32
§ 1. Основные начала наследственного права. Законодательство о наследовании	32
§ 2. Наследство (наследственная масса)	35
§ 3. Субъекты наследования	37
Глава 5	41
§ 1. Смерть гражданина	41
§ 2. Время открытия наследства	43
§ 3. Коммориенты	44
§ 4. Место открытия наследства	48
Глава 6	52
§ 1. Виды распоряжения имуществом на случай смерти	52
§ 2. Основные положения наследования по завещанию	52
Конец ознакомительного фрагмента.	54

Павел Владимирович Крашенинников

Наследственное право

© П.В. Крашенинников, 2016

© М.П. Крашенинникова, художественное оформление, 2016

© Статут, 2017

* * *

Предисловие ко второму изданию

Необходимость второго издания настоящей работы продиктована вступлением в действие нескольких законов, внесших поправки в раздел Гражданского кодекса Российской Федерации, непосредственно посвященный наследственному праву. Это Федеральный закон от 9 марта 2016 г. № 60-ФЗ «О внесении изменения в статью 1174 части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации», а также Федеральный закон от 30 марта 2016 г. № 79-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», вступивший в силу 1 сентября 2016 г.

Кроме того, возникла необходимость проанализировать зарубежное законодательство о совместных завещаниях, наследственных договорах, а также о наследственных фондах. Каждому из названных способов распоряжения имуществом на случай смерти посвящены соответствующие параграфы.

В связи с тем, что при обучении и на практике иногда происходит путаница в терминологии, предлагается **60** терминов и определений наследственного права.

Декабрь 2016 г.

Предисловие

Наследственному праву в России посвящено большое количество научных и научно-практических исследований. Существует много комментариев к соответствующим положениям как действующего Гражданского кодекса Российской Федерации, так и актов предыдущих этапов развития гражданского законодательства. В настоящей работе мы постараемся обсудить проблему наследования как можно шире. Автор этих строк не впервые обращается к данной теме. Наиболее известные, если судить по тиражам, работы – это выдержавшая шесть изданий книга в соавторстве с Татьяной Ильиничной Зайцевой «Наследственное право. Комментарий законодательства и практика его применения» и «Постатейный комментарий к части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации»¹.

Сегодняшние дискуссии о необходимости (или отсутствии таковой) развития законодательства о наследовании и в целом о развитии наследственного права в объективном и субъективном смысле побудили меня вновь вернуться к этой вечной теме.

Октябрь 2015 г.

¹ См., например: Зайцева Т.И., Крашенинников П.В. Наследственное право. Комментарий законодательства и практика его применения. 6-е изд., перераб. и доп. М.: Статут, 2009; Постатейный комментарий к части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации / Под ред. П.В. Крашенинникова. М.: Статут, 2011.

Введение

Век человека недолог. Многие вещи, которыми он пользовался при жизни, «живут» гораздо дольше его. Например, жилье – тот самый «квартирный вопрос», который так портит людей. Но кроме «жилой» недвижимости после ухода человека в мир иной остаются земельные участки, бизнес, транспортные средства, ценные бумаги и т. п. И «вопрос наследства» портит людей не хуже квартирного. Не случайно мы все чаще становимся свидетелями публичных скандалов по поводу наследства усопших знаменитостей. А сколько бытовых неурядиц возникает на этой почве!

Почему Воланд в своей тираде не упомянул проблемы наследования, понять нетрудно. Во время его посещения Москвы в нашей стране не было таких понятий, как «частная собственность», «недвижимость», «предпринимательство», а были только «личная собственность», предназначенная исключительно для потребительских целей, и всеобъемлющая «государственная собственность» на все и вся. Советское наследственное право сохранялось вплоть до 1 марта 2002 г., пока действовал разд. VII Гражданского кодекса РСФСР, принятого Верховным Советом РСФСР еще в 1964 г. Однако последние 10 лет применение этого Кодекса осуществлялось наряду с применением действующей Конституцией Российской Федерации и современных законов: частей первой и второй Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ, ГК), Семейного кодекса Российской Федерации (далее – СК РФ, СК), а также ряда других законодательных актов.

1 марта 2002 г. была введена в действие часть третья ГК РФ², в разд. V которой были подробно урегулированы наследственные отношения: увеличено количество очередей наследников, призываемых к наследованию по закону; детально урегулированы отношения, связанные с наследованием по завещанию; решены другие проблемы этого важнейшего института рыночной экономики и гражданского общества.

Весьма абстрактные литературные герои как бы шагнули со страниц книг в реальную жизнь россиян: и пушкинский «наследник всех своих родных», и счастливые «обретатели» неожиданного «дядюшкиного наследства» из западных детективов и авантюрных романов. Но главное – все споры по поводу наследства теперь можно разрешить цивилизованным способом в суде, не устраивая шумных скандалов. Вместе с тем возникли новые вопросы: возможно ли обойтись без суда, например, с помощью совместного завещания супругов или наследственного договора, которые пока еще не нашли своего применения в нашем законодательстве? Стоит ли дать возможность наследодателю заранее договориться с наследниками? И как все это осуществить?

Кроме ГК РФ некоторые положения, касающиеся наследования, имеются в подзаконных актах Министерства юстиции РФ, а также в действующих постановлениях Пленумов Верховных Судов Союза ССР, РСФСР и Российской Федерации.

Необходимо также отметить, что при рассмотрении вопросов, связанных с наследованием, следует руководствоваться положениями не только части третьей ГК РФ, но и частей первой, второй и четвертой ГК РФ и СК РФ, а в ряде случаев – нормами Земельного (далее – ЗК РФ, ЗК) и Жилищного (далее – ЖК РФ, ЖК) кодексов Российской Федерации, а также Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации (далее – ГПК РФ, ГПК).

Учитывая непростую историю наследственного права в нашей стране, мы начнем наше обсуждение издавна – с «далеких» времен, затем посмотрим, что с наследственным правом сделали большевики и советская власть, и только потом обратимся к реалиям современно-

² Российская газета. 2001. 28 ноября. № 233 (2845).

сти. Это позволит нам глубже прочувствовать «нерв» действующего законодательства в сфере наследования.

Настоящая работа состоит из четырех частей. В первой предлагается исторический очерк и современный обзор законодательства и литературы о наследственном праве, концепции наследственного права. Во второй рассматриваются все институты наследственного права. Третья посвящена особенностям наследования отдельных объектов, таких как недвижимость, бизнес, право на интеллектуальную собственность и др. В четвертой предлагается сравнительный анализ зарубежного законодательства, посвященного совместному завещанию, наследственным договорам и наследственным фондам. Кроме того, дается 60 понятий и определений наследственного права.

Часть I

Основы учения о наследственном праве

Глава 1

Очерк о развитии законодательства о наследовании

§ 1. Несколько вступительных слов

Прежде чем предлагать анализ современного законодательства, регламентирующего наследственное право, полагаем необходимым проанализировать историю российского наследственного права.

Отечественное наследственное право развивалось достаточно сложно и на некоторых этапах весьма противоречиво. Если попытаться сравнить с каким-нибудь природным явлением, то на ум приходит горная извилистая река, которая проходит свой путь, первоначально огибая скалы, затем приостанавливая свое течение, чтобы упасть сверху вниз и продолжить свой путь уже в обширном, более предсказуемом и стабильном русле. Хочется верить в то, что в ближайшее время (хотя бы лет 50) российское наследственное право, продолжая совершенствоваться, не претерпит революционных преобразований.

Попытаемся проследить развитие наследственного права, не претендуя на исчерпывающий анализ законодательства и теоретических разработок разного времени.

Традиционно под наследованием или наследственным правопреемством понимался (и в этом нет серьезных различий с современным определением) переход имущественных прав и обязанностей от умершего к его наследникам. Видов наследования было два: по завещанию и по закону. Другое дело, что на разных этапах развития общества в эти понятия вкладывался разный юридический смысл. В XIX в. вначале в Германии, а затем в других странах появилось третье основание наследования – договор.

§ 2. Наследственное право Российской империи до свода законов

По свидетельству дореволюционных исследователей, *«первое известие о порядке наследования в русских памятниках встречается под 912 годом, в договоре Олега с греками»*³, и «в первом же столетии от образования Русского государства мы встречаем известие о Русском законе наследования. В этом известии нам представляются два вида наследования: наследование по завещанию и наследование по закону без завещания, с прямым указанием, что наследование второго вида допускается только за неимением завещания»⁴.

Постепенно при выделении семьи из рода, включая обособление имущественное, возникает регулирование наследования. *«Огромное влияние на укрепление семьи оказала церковь, и под ее влиянием, а также под влиянием римского (византийского) права сформировались «зачатки» наследственного права, нашедшие свое отражение в «Русской Правде» и в более*

³ Никольский В. О началах наследования в древнейшем русском праве. Историческое рассуждение. М.: Университетская типография, 1859. С. 214–215. Олег подписывал договоры в 907 и 911 гг. не с греками и даже не с византийцами, а с представителями (Восточной) Римской империи.

⁴ Там же. С. 372–373.

поздних документах. Земля и другое недвижимое имущество еще не были в гражданском обороте и по наследству также не передавались. «Из ближайшего рассмотрения существа нашего древнего семейства, устройства домашнего быта и, наконец, постановлений Русской Правды», как указывал В. Никольский, следует, что:

«1. Умершему наследуют прежде всего его нисходящие дети, внуки и т. д., при этом женский пол вовсе устраняется мужским от наследства. Сестра при брате не вотчинница, она получает только приданое.

2. Если не было сыновей, то в семейном имуществе, т. е. принадлежащем отцу семейства, следовательно, движимом, наследовали дочери. Ограничение женского пола в наследстве недвижимых имуществ есть дело позднейшего времени, ибо в настоящее время земля не входила в состав частной собственности, а потому и не переходила по наследству.

3. Если не было нисходящих детей и внуков, то наследство поступало к боковым родственникам, по степени близости к умершему. Причем также женский пол исключался мужским.

4. Ни восходящие родственники нисходящим, то есть родители детям, ни супруги друг другу не наследовали. Ибо семейство этого времени есть нравственное, юридическое лицо, естественным и полномочным представителем которого был отец семейства»⁵.

«Кроме Русской Правды, – писал К.П. Победоносцев, – есть еще известие о порядке наследования в Псковской Судной Грамоте (в XV столетии). По ней умершему наследовали: отец, мать, сын, брат, сестра, другие ближние родственники (кто ближнего племени), стало быть, и боковые допускались к наследованию. Сын лишался наследства, если отца и матери не скормит до смерти, а пойдет из дому. Супруги друг после друга наследовали только пожизненно, в кормление, пока не вступали в следующий брак (т. е. пока не будет основано новое хозяйство)»⁶.

Вплоть до XVII в. наследование осуществлялось в отношении движимых вещей. Царь Алексей Михайлович ввел наследование части поместий, выданных в пользование на время государственной службы. В гл. XVI «О поместных землях» Соборного Уложения царя Алексея Михайловича 1649 г. указываются доли, переходящие женам и дочерям. При этом доли различались в зависимости от того, на службе или нет умер муж, отец⁷.

*Указ Петра I о наследовании имений от 23 марта 1714 г.*⁸, который именовался «О единогонаследии», вопреки распространенному мнению касался не наследования трона, а наследования имущества. По этому Указу все наследство должно было переходить одному-единственному наследнику, ибо «разделением имения после отцов детям великой есть вред в государстве нашем, как интересам государственным, так и подданным и самим фамилиям падение»⁹. По этому поводу Г.Ф. Шершеневич писал: «Слив вотчины и поместья в одно понятие недвижимых имуществ, Петр I установил необходимое единогонаследие. Если наследодатель не назначал сам наследника из своих сыновей, то имущество переходило к старшему из них»¹⁰.

Что касается Указа Петра I от 5 февраля 1722 г. «О праве наследия престола», который, как следует из названия, посвящен передаче престола, то со ссылкой на Указ от 23 марта 1714 г. он говорит о единогонаследии с возможностью выбора наследника.

⁵ Никольский В. Указ. соч. С. 372–373.

⁶ Победоносцев К.П. Курс гражданского права. Часть вторая: Права семейственные, наследственные и завещательные. М.: Статут, 2003. С. 275.

⁷ Соборное Уложение Царя Алексея Михайловича 1649 года. М.: Издание Историко-Филологического Факультета Московского Университета, 1907. С. 98–99.

⁸ Законодательство Петра I / Отв. ред. А.А. Преображенский, Т.Е. Новицкая. М.: Юрид. лит., 1997. С. 698–702.

⁹ Там же. С. 698.

¹⁰ Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. Т. 2. М.: Статут, 2005. С. 336.

В 1731 г. императрица Анна Иоанновна отказалась от принципа единонаследия для имущества, отменив Указ Петра I от 23 марта 1714 г.

Екатерина Великая, решив упорядочить российское законодательство, 4 декабря 1766 г. создала «Комиссию о сочинении нового Уложения». Более того, императрица подготовила «наказ» по подготовке Уложения, который содержал 655 статей и касался всех вопросов жизни страны: от государственного управления до наследования. Однако ни Уложение, ни Свод законов приняты не были.

«Из остатков закона («О единонаследии». – *П.К.*), – писал К.П. Победоносцев, – выведено было впоследствии (1791–1804 годы) право бездетного владельца завещать родовое имение дальнему родственнику»¹¹.

Регулирование наследственного права до Свода законов Российской империи было фрагментарным и более подробным в отношении имущих слоев населения по поводу недвижимого имущества.

§ 3. Наследственное право Российской империи по Своду законов гражданских

«Отвлеченное направление русской юриспруденции продолжается до издания Свода законов (в 1833 г. – *П.К.*)»¹², – указывал в свое время Г.Ф. Шершеневич.

«Составителям свода, – писал С.М. Середонин, – приходилось нередко соединять несколько статей в одну, толковать разум отдельных статей, – при этом невозможно было им, воспитанным на римском праве, отрешиться от давно и прочно усвоенных воззрений. Бумаги Сперанского, переписка его указывают на сношения с западными, по преимуществу германскими, юристами (Миттермайер, Савиньи). В настоящее время можно считать доказанным (Филиппов, Винавер, Кассо, Пергамент), что иногда статьи X тома (Свода законов. – *П.К.*) не имеют себе источников в Полном собрании законов, они заимствованы из иностранных кодексов»¹³.

И во время действия Свода законов гражданских, и после одни исследователи считали и считают, что т. X – это чистая инкорпорация, другие – что это кодификация, третьи – что это смешанный вид систематизации. Важно, что гигантская работа была завершена, появился систематизированный многотомный Свод законов.

Гражданское законодательство Российской империи предусматривало получение права собственности на имущество в порядке наследования по завещанию (ст. 1010–1103 Свода законов гражданских)¹⁴ и по закону (ст. 1104–1221 Свода законов гражданских)¹⁵.

Поддерживая традиционное понятие о наследственном праве, К.П. Победоносцев отмечал, что «понятие о наследстве указывает, с одной стороны, на приобретение имущества наследником, и в этом смысле наследование есть один из законных способов приобретения, с другой стороны, указывает на продолжение гражданской личности умершего в лице его наследника»¹⁶.

Со смертью субъекта фактически прекращаются те отношения, которые связывали его с другими лицами по поводу имущества. Но юридически отношения эти не прекращаются,

¹¹ Победоносцев К.П. Указ. соч. С. 453.

¹² Шершеневич Г.Ф. Наука гражданского права в России. Казань, 1893. С. 45.

¹³ Середонин С.М. Граф М.М. Сперанский: очерк государственной деятельности. СПб.: Типография товарищества «Общественная польза», 1909. С. 173.

¹⁴ Гражданские законы (Свод законов, том X, часть 1) с разъяснением их по решениям Правительствующего Сената. 15-е изд., испр. и доп. СПб., 1884. С. 287–328.

¹⁵ Там же. С. 332–365.

¹⁶ Победоносцев К.П. Указ. соч. С. 241.

они продолжают существовать с той разницей, что на место выбывшего субъекта становится его правопреемник, как справедливо указывал профессор А.М. Гуляев¹⁷. Анализируя нормы наследственного права, Д.И. Мейер отмечал, что «лицо делается наследником двумя путями – или по завещанию, или по закону, но как скоро достигает пункта, на котором делается наследником, то идет уже одним путем»¹⁸.

Завещание, а точнее духовное завещание¹⁹, могло быть составлено гражданином, достигшим 20-летнего возраста (совершеннолетним).

Духовные завещания могли быть крепостными или домашними, они различались по месту составления и заверения. Первые составлялись на гербовой бумаге в судах, магистратах или гражданской палате либо в местах, к ним приравненных, а вторые – на простой бумаге, как правило, дома и заверялись в гражданской палате.

Недействительными признавались завещания, составленные безумными, сумасшедшими и самоубийцами (ст. 1017 Свода законов гражданских).

В тех случаях, когда в завещании указывались лица, не имеющие права наследовать либо лишенные права обладать некоторыми видами имущества (например, недвижимыми дворянскими имениями), завещание признавалось недействительным (полностью либо частично).

Отечественное гражданское законодательство до 1917 г. характеризовалось детальной проработкой регулируемых отношений. Не была исключением и регламентация наследования по закону. Данной проблеме было посвящено более 100 статей Свода законов гражданских.

Попытаемся рассмотреть только общие положения наследования по закону. Право наследования распространялось «на всех членов рода, однокровное родство составляющих, до совершенного его прекращения не только в мужском, но и в женском поколении» (ст. 1111 Свода законов гражданских). Близость родства определялась линиями (связь степеней) и степенями (связь одного лица с другим посредством рождения). Отношения свойства не давали права наследовать по закону.

Не имели права наследовать по закону:

– лица, лишенные всех прав состояния;

– монашествующие лица, отрекшиеся от мирской жизни;

– лица, лишенные дворянства и разжалованные (до восстановления). Специальные нормы Свода законов гражданских были посвящены наследованию по нисходящей линии (ст. 1127–1133), по боковой линии (ст. 1134–1140), по восходящей линии (ст. 1141–1147).

Полагаем необходимым обратить внимание читателей на нормы, регулирующие наследование по закону супругов. Если в отношении законной жены или мужа не было завещания, то она (он) получала(л) из недвижимого имения седьмую часть, а из движимого – четвертую. При этом ее собственное имущество, а также приданое в состав наследственной массы не включались. В некоторых губерниях и уездах Закавказского края были предусмотрены исключения для призвания к наследованию супругов.

В тех случаях, когда наследников по закону и по завещанию не было или если они были, но в течение 10 лет не выразили желания принять наследство, имущество признавалось выморочным и обращалось в казну.

Вместе с тем предусматривались случаи, когда выморочное имущество переходило к другим лицам, например: от служащих университетов – к университетам, от духовных служителей – к духовным учреждениям и т. д.

¹⁷ Гуляев А.М. Русское гражданское право. Обзор действующего законодательства и кассационной практики Прав. Сената и проекта гражданского уложения. СПб., 1913. С. 554.

¹⁸ Мейер Д.И. Русское гражданское право, изданное по запискам слушателей / Под ред. А.И. Вицина. 8-е изд., с испр. и доп. А.Х. Гольмстена. СПб., 1902. С. 640.

¹⁹ В современной художественной литературе лаконичное и составленное в соответствии с законодательством XIX в. духовное завещание приведено в романе Б. Акунина «Азazelь» (М., 2002. С. 22).

Достаточно много специальных норм было посвящено наследованию отдельных специфических объектов (например, заповедных имений) или после некоторых граждан (например, после военных чинов).

§ 4. Революция и наследственное право

Революция и право, в том числе и наследственное право, – понятия несовместимые, потому что любой вооруженный переворот уничтожает права граждан, а сила права замещается правом силы, в данном случае диктатурой пролетариата. Любое насилие убивает право, а тем более если оно исходит от государства.

Следует особо отметить (можно сказать, подчеркнуть красной чертой) один специфический акт – Декрет, принятый в апреле 1918 г. и сыгравший важную роль не только в наследственном праве (и соответственно в гражданском), но и в жизни всего общества. Название этого Декрета говорит само за себя: «Об отмене наследования»!²⁰

Последовательно проводя политику экспроприации буржуазно-помещичьей собственности, Советское государство нанесло решительный удар и неразрывно связанному с ней институту наследования²¹. На основании вышеназванного Декрета наследование как по закону, так и по духовному завещанию отменялось. После смерти владельца имущество, ему принадлежавшее (как движимое, так и недвижимое), становилось государственным, т. е. достоянием Российской Советской Федеративной Социалистической Республики. При этом нетрудоспособные родственники по прямой нисходящей линии, по восходящей линии, полнородные и неполнородные братья и сестры, супруг умершего получали содержание из оставшегося после него имущества. В соответствии с Постановлением НКЮ РСФСР от 11 июня 1918 г. все находившиеся в производстве судов наследственные дела были прекращены и переданы в ведение местных Советов²².

Имущество умершего поступало в ведение местного Совета, который передавал его в управление учреждений, ведающих на местах соответствующими имуществами Российской Республики, по последнему месту жительства умершего или по месту нахождения оставшегося имущества.

Характерно и то, что вышеназванный Декрет имел обратную силу по отношению ко всем наследствам, открывшимся до его издания, если они еще не были получены наследниками или хотя и получены, но еще не поступили в их владение.

Рассмотренный документ появился не сам по себе, а во исполнение Манифеста коммунистической партии К. Маркса и Ф. Энгельса²³, где прямо указывалось на необходимость отмены наследования. Как представляется, не всегда те или иные теоретические разработки необходимо воплощать в жизнь, особенно если эти разработки от нее оторваны. Декрет действовал недолго, но нанес колоссальный ущерб правосознанию, интересам конкретных граждан, юридически поддерживая тезис «после меня хоть потоп». Кроме того, наличие имущества, оставшегося после умершего, но еще не переданного и не учтенного соответствующими органами РСФСР, создавало благоприятную почву для расхищения этого имущества.

И еще два вопроса, без рассмотрения которых характеристика наследственного права того времени была бы неполной. Первый – о непризнании обязательств, возникших до 7 ноября 1917 г., т. е. до государственного переворота (Великой Октябрьской социалистической рево-

²⁰ Декрет ВЦИК от 27/14 апреля 1918 г. // Собрание узаконений. 1918. № 34. Ст. 456.

²¹ *Венедиктов А.В.* Советское гражданское право в период проведения Октябрьской социалистической революции (1917–1918 гг.) // Вопросы Советского государства и права / Ученые записки Ленинград. ордена Ленина гос. ун-та им. А.А. Жданова. № 187. Юрид. факультет, серия юридических наук. Вып. 6; Изд-во Ленинград. ун-та, 1955. С. 58.

²² Свод узаконений РСФСР. 1918. № 46. Ст. 549.

²³ *Маркс К. и Энгельс Ф.* Манифест коммунистической партии. М.: Госполитиздат, 1952. С. 55.

люции). Официальная позиция была следующей: «Погашаются не только обязательства, срок которых наступил до 7 ноября 1917 г., но, главным образом, те обязательства, которые возникли до 7 ноября 1917 г. и срок исполнения по которым наступает после 7 ноября 1917 г.»²⁴.

Второй вопрос – о дарениях. Декрет ВЦИК от 20 мая 1918 г. «О дарениях» признавал недействительными договоры дарения, превышающие 10 тыс. рублей. А.В. Венедиктов указывал на то, что «тем самым пресекался обход декрета «Об отмене наследования» под видом или в форме дарения на случай смерти. Требуя, под угрозой недействительности сделки, нотариального или судебного акта для дарения или иного безвозмездного предоставления имущества на сумму от одной до десяти тысяч рублей, Декрет ставил тем самым и эти дарения под контроль государства»²⁵.

Наряду с другими «мерами» вышеназванные декреты способствовали тому, что в стране установился правовой, экономический, социальный хаос. Только через пару лет, когда вожди начали понимать, что и они могут быть сметены, если этот хаос не остановить, его стали упорядочивать.

Проводя анализ одной из лучших работ по советскому наследственному праву – работы В.И. Серебровского «Очерки советского наследственного права»²⁶, С.М. Корнеев указывал на то, что из содержания книги видно следующее: советская власть скоро забыла об отмене права наследования и достаточно полно урегулировала отношения наследования, предусмотрев почти все институты, которые свойственны наследственному праву буржуазных стран (хотя и в урезанном виде – например, регулирование наследования по завещанию)²⁷.

§ 5. Советское наследственное право по ГК РСФСР 1922 г

Переходя к новой экономической политике, руководители РСФСР понимали, что без собственности, хотя бы даже без приставки «частной», поднимать экономику государства невозможно. И конечно же, совершенно логично, что пусть и в урезанном виде наследственное право стало восстанавливаться.

Декретом ВЦИК от 22 мая 1922 г. «Об основных частных имущественных правах, признаваемых РСФСР, охраняемых ее законами и защищаемых судами РСФСР» наследственное право было восстановлено – возвращено наследование по завещанию и по закону²⁸.

Гражданский кодекс РСФСР, принятый 31 октября 1922 г.²⁹ и введенный в действие с 1 января 1923 г., законодательно закрепил существенное изменение подхода к наследственному праву. В его нормах говорится о возможности наследования, но оно ограничивается 10 тыс. рублей. В частности, ст. 416 указывала на то, что допускается наследование по закону и по завещанию в пределах общей стоимости наследственного имущества не свыше 10 тыс. рублей, за вычетом всех долгов умершего. При этом если стоимость наследства превышала указанную сумму, то производился раздел и часть имущества, превышающая предельную сумму, переходила государству.

Гражданский кодекс 1922 г. ограничивал круг наследников только близкими родственниками (супруг умершего, его дети, внуки, правнуки), а также нетрудоспособными иждивен-

²⁴ См.: Разъяснение III отдела НКЮ НКФину РСФСР от 29 (VIII-24) № 1053 // Гражданский кодекс РСФСР с постановочно-систематизированными материалами. М.: Юрид. изд-во НКЮ, 1925. С. 913.

²⁵ Венедиктов А.В. Указ. соч. С. 60.

²⁶ См.: *Серебровский В.И.* Очерки советского наследственного права // *Серебровский В.И.* Избранные труды. М.: Статут, 1997. С. 32–249.

²⁷ См.: *Корнеев С.М.* В.И. Серебровский: очерк жизни, научной и педагогической деятельности // *Серебровский В.И.* Избранные труды. С. 15.

²⁸ Свод узаконений РСФСР. 1922. № 36. Ст. 423.

²⁹ Там же. № 71. Ст. 904.

цами. Причем такое ограничение распространялось на наследников как по закону, так и по завещанию. При наследовании по закону имущество делилось между названными лицами.

Завещанием признавалось сделанное лицом распоряжение на случай смерти о предоставлении имущества одному или нескольким лицам. Завещание представлялось в нотариальный орган для внесения соответствующей записи в актовую книгу. При этом выписка из актовой книги могла заменить завещание.

Постановлением ЦИК и СНК Союза ССР от 29 января 1926 г. «Об отмене ограничения размера имущества, могущего переходить в порядке наследования и дарения»³⁰ с 1 марта 1926 г. было отменено ограничение, соответственно корректировался ГК РСФСР.

Отмена максимума наследования идеологически объяснялась «общими успехами социалистического строительства, решающими успехами политики социалистической индустриализации страны, когда в области промышленности вопрос «кто кого» уже был предрешен в пользу социализма, когда быстро вытеснялся частник из торговли»³¹.

В 1928 г. обязанность выдачи свидетельств о праве на наследство была возложена на нотариальные органы, ранее этим занимались народные суды (Постановление ВЦИК и СНК РСФСР от 18 января 1928 г.³²).

В апреле того же года в круг возможных наследников были включены и усыновленные дети (Постановление ВЦИК и СНК РСФСР от 6 апреля 1928 г.³³).

10 февраля 1930 г.³⁴ функция принятия мер по охране наследственного имущества была возложена на нотариальные конторы, до того этим занимались финансовые органы.

§ 6. Война и наследственное право

«Положением бесспорным, уже не требующим в настоящее время доказательств, – писал в 1916 г. В.Б. Ельяшевич, – является мысль, сформулированная еще Фридрихом Великим, – «штыками можно выиграть сражения, но результат войны решает хозяйство»»³⁵. Конечно же, гражданско-правовое регулирование как во время, так и после военных действий должно обеспечивать охрану прав граждан и стимулировать насыщение в материальных ресурсах военного назначения. «Экстраординарные законодательные мероприятия необходимы, – считал В.Б. Ельяшевич, – чтобы прийти на помощь лицам, призванным под знамена».

Великая Отечественная война 1941–1945 гг. внесла значительные изменения в жизнь государства и каждого гражданина. Трагедия затронула всех: и военных, и гражданских. Гибель военнослужащих и лиц, проживающих на охваченных военными действиями и оккупированных территориях, массовые передвижения граждан в связи с эвакуацией не давали возможности в нормальном порядке решать огромное количество проблем, в том числе осуществлять наследование.

15 сентября 1942 г. СНК СССР принял постановление «О порядке удостоверения доверенностей и завещаний военнослужащих в военное время»³⁶, по которому разрешалось удостоверять завещания командованию воинских частей и начальникам госпиталей. По этому поводу Н.В. Рабинович в 1949 г. писала: «Упрощенный порядок оформления завещательных распоряжений был продиктован самой жизнью. В условиях военной обстановки на фронте, перед боем,

³⁰ Свод узаконений РСФСР. 1926. № 6. Ст. 37.

³¹ Генкин Д.М., Новицкий И.Б., Рабинович Н.В. История советского гражданского права. М., 1949. С. 525.

³² Свод узаконений РСФСР. 1928. № 14. Ст. 111.

³³ Там же. № 47. Ст. 355.

³⁴ Свод узаконений РСФСР. 1930. № 8. Ст. 93.

³⁵ Ельяшевич В.Б. Война и гражданский оборот // Избранные труды о юридических лицах, объектах гражданских правоотношений и организации их оборота. Т. 2. М.: Статут, 2007. С. 410. Цитата Фридриха Великого – там же.

³⁶ Собрание постановлений Правительства СССР (далее – СП СССР). 1942. № 8. Ст. 133.

в лечебном учреждении, разумеется, не могла быть обеспечена воинам нашей армии возможность участия нотариальных органов в засвидетельствовании их завещаний и распоряжений. Участие командования или начальника госпиталя в засвидетельствовании завещания являлось в этих случаях вполне достаточной гарантией достоверности и правильности последнего»³⁷.

На практике приостанавливалось течение шестимесячного срока для принятия наследства «впредь до прекращения соответствующих обстоятельств» (невозможности явки наследников вследствие призыва в армию, эвакуации и т. п.)³⁸.

Указом Президиума Верховного Совета СССР от 9 января 1943 г.³⁹ освобождались от налога с имущества, переходящего в порядке наследования, наследники лиц, погибших при защите Родины.

14 марта 1945 г. был принят Указ Президиума Верховного Совета СССР «О наследовании по закону и завещанию»⁴⁰, где расширялся круг наследников и устанавливались очереди призвания к наследованию по закону.

§ 7. Советское наследственное право по ГК РСФСР 1964 г

Гражданский кодекс РСФСР, принятый 11 июня 1964 г., вступивший в силу с 1 октября 1964 г. и действовавший в части наследственного права с некоторыми изменениями и дополнениями более 35 лет (до 1 марта 2001 г.), расширил круг возможностей наследования по закону и по завещанию, установленный ГК 1922 г. Вместе с тем в нем законодатель продолжал исходить из потребительского назначения имущества, находящегося в личной собственности граждан.

Здесь, наверное, уместно отметить, что советское законодательство прямо запрещало извлекать доходы, не относящиеся к трудовым (ст. 13 Конституции Союза ССР 1977 г.; ст. 13 Конституции РСФСР 1978 г.; ст. 111 ГК РСФСР 1964 г.). Земля принадлежала только государству. Исключительность права государственной собственности на землю была закреплена в Основных законах как Союза ССР, так и всех его республик (например, ст. 10 Конституции Союза ССР и ст. 11 Конституции РСФСР)⁴¹.

Законодательство не допускало «использования имущества для частной хозяйственной деятельности, систематического извлечения нетрудовых доходов». Для примера приведем только название указа Президиума Верховного Совета РСФСР от 26 июля 1962 г. «О безвозмездном изъятии домов, дач и других строений, возведенных или приобретенных гражданами на нетрудовые доходы»⁴².

Кроме того, ГК РСФСР 1964 г. предусматривал ответственность за использование жилого дома для получения нетрудовых доходов: такой жилой дом подлежал безвозмездному изъятию в фонд местного Совета народных депутатов.

Помимо запрета на извлечение «нетрудовых доходов» советское законодательство устанавливало пределы количества и размеров объектов, которые могли находиться в собственности одного гражданина. Так, ст. 106 ГК РСФСР указывала на то, что у гражданина или совместно проживающих супругов на праве собственности мог находиться только один жилой дом (или его часть). Кроме того, названная статья устанавливала предельный размер жилого дома (или его части), принадлежащего гражданину на праве личной собственности: жилая площадь

³⁷ Генкин Д.М., Новицкий И.Б., Рабинович Н.В. Указ. соч. С. 535–536.

³⁸ Там же. С. 536.

³⁹ Ведомости Верховного Совета СССР. 1943. № 3.

⁴⁰ Ведомости Верховного Совета СССР. 1945. № 15.

⁴¹ По своему вещественному составу земля оценивалась только в натуральных измерениях и не имела стоимости и цены. См.: Советское земельное право / Под ред. В.П. Белезина и Н.И. Краснова. М., 1986. С. 38–45.

⁴² Ведомости Верховного Совета РСФСР. 1962. № 30. Ст. 464.

дома не должна была превышать 60 кв. м (исключение могло быть сделано только для некоторых категорий граждан с разрешения исполнительного комитета городского Совета народных депутатов). В тех случаях, когда гражданин, например, по наследству получал второй жилой дом, «собственник вправе по своему выбору оставить в своей собственности любой из этих домов. Другой дом (дома) должен быть собственником в течение одного года продан, подарен или отчужден иным способом» (ст. 107 ГК РСФСР). Указанные ограничения не имели под собой никаких, кроме идеологических, оснований и, по выражению Е.А. Суханова, «были крайне неэффективны и даже вредны для общества»⁴³.

Одним из самых последних нормативных актов, касающихся данного вопроса, было постановление Совета Министров РСФСР от 22 июля 1986 г. «О мерах по усилению борьбы с нетрудовыми доходами», которым перед органами государственного управления прямо ставилась задача усиления контроля за использованием гражданами жилых домов и помещений исходя из того, что они не могут использоваться для личной наживы и в других корыстных целях⁴⁴.

С началом экономических преобразований в нашей стране законодательство, регулирующее отношения собственности, предусмотрело значительное сокращение экономически необоснованных пределов осуществления права собственности. Законы «О собственности в СССР», «О собственности в РСФСР» расширили возможности осуществления права собственности. Ныне действующий Гражданский кодекс РФ, развивая и упорядочивая нормы, содержащиеся в названных законах, в части первой (вступившей в силу 1 января 1995 г.) установил право собственника по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые не противоречащие закону и иным правовым актам и не нарушающие права и охраняемые интересы других лиц действия, в том числе отчуждать свое имущество в собственность другим лицам, передавать им, оставаясь собственником, права владения, пользования и распоряжения имуществом, отдавать имущество в залог и обременять его другими способами, распоряжаться им иным образом (п. 2 ст. 209 ГК РФ).

Современное гражданское законодательство предоставляет гражданам право иметь в собственности любое имущество, за исключением отдельных объектов, которые в соответствии с федеральными законами не могут принадлежать гражданам (например, нельзя иметь атомную бомбу). При этом в отличие от законодательства, действовавшего до начала 90-х гг. прошлого века, количество и стоимость имущества, находящегося в собственности граждан, действующими законами не ограничиваются.

Одним из самых распространенных оснований возникновения права собственности граждан является наследование. Конституция РФ в гл. 2, посвященной правам и свободам человека и гражданина, указывает на то, что «право наследования гарантируется» (ч. 4 ст. 35). В свою очередь, ГК РФ в п. 2 ст. 218 устанавливает, что в случае смерти гражданина право собственности на принадлежавшее ему имущество переходит по наследству к другим лицам в соответствии с завещанием или законом.

Как уже указывалось, в отличие от других институтов гражданского законодательства разд. VII «Наследственное право» ГК 1964 г. действовал без малого четыре десятилетия, не претерпевая изменений, несмотря на то что с начала 90-х гг. XX в. коренным образом (и неоднократно) изменялись понятия права собственности⁴⁵, юридических лиц⁴⁶ и т. п.

⁴³ Суханов Е.А. Лекции о праве собственности. М.: Юрид. лит., 1991. С. 145.

⁴⁴ Собрание постановлений Правительства РСФСР (далее – СП РСФСР). 1986. № 20. Ст. 154.

⁴⁵ См.: Закон СССР «О собственности в СССР», Закон РСФСР «О собственности в РСФСР», разд. II «Право собственности и другие вещные права» ГК РФ.

⁴⁶ См.: Закон СССР «О предприятиях в СССР», Закон РСФСР «О предприятиях и предпринимательской деятельности в РСФСР», гл. 4 «Юридические лица» ГК РФ.

§ 8. Российское наследственное право начала XXI в. Подготовка, принятие и развитие части третьей ГК РФ

Те, кто интересуется историей разработки и принятия современного Гражданского кодекса, знают, что первоначально не планировалось разбивать и принимать Кодекс по частям. Был подготовлен текст всего документа. Однако впоследствии по разным причинам было решено принимать его по частям: первоначально его разделили на две, потом на три, а затем и на четыре части.

Безусловно, каждое «деление» откладывало решение проблем сотен тысяч граждан, сталкивающихся с принятием наследства или решения о передаче имущества по наследству. Думается, особенно несправедливым было наличие только двух очередей граждан – наследников по закону, а при их отсутствии и отсутствии завещания – переход наследуемого имущества государству.

В начале 2001 г. при доработке (очередной) и согласовании проекта части третьей ГК РФ рабочей группой по подготовке проекта было принято решение внести поправки в ст. 532 «Наследники по закону» ГК РСФСР (автором данной поправки выступил автор этих строк). Изменения увеличивали количество очередей по закону до четырех. Данное решение преследовало три цели. Первая (основная) – предоставить возможность наследования дядями, тетями (третья очередь), а также прабабушками и прадедушками наследодателя (четвертая очередь)⁴⁷.

Вторая цель, которую условно можно назвать «разведка боем», – готовить парламент, другие ветви власти, правоприменителей и общественное мнение к необходимости изменения наследственного права.

Третья цель – проанализировать практику применения новых норм. Федеральный закон «О внесении изменений и дополнений в статью 532 Гражданского кодекса РСФСР» был принят Государственной Думой 11 апреля 2001 г. и опубликован в «Российской газете» 17 мая 2001 г.⁴⁸ Цель была достигнута, и власть, и общество «ждали» существенного изменения регулирования наследственных отношений. Что касается анализа практики применения норм, то и здесь при принятии Федерального закона «О введении в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации» была учтена необходимость придания обратной силы нормам, относящимся к кругу наследников, если срок принятия наследства не истек на день введения в действие части третьей ГК РФ (1 марта 2002 г.) либо если указанный срок истек, но наследство не было принято, свидетельство о праве на наследство не было выдано Российской Федерацией, субъектом Федерации или муниципальным образованием.

В июне 2001 г. Президент РФ внес проект части третьей ГК РФ на рассмотрение в Государственную Думу. Первое чтение, т. е. утверждение концепции законопроекта, состоялось 12 июля 2001 г.; с докладами и ответами на вопросы выступили первый заместитель министра юстиции РФ А.Б. Карлин, председатель Комитета Госдумы по законодательству (автор данной работы), заведующий кафедрой Московского государственного университета Е.А. Суханов и первый заместитель председателя Совета Исследовательского центра частного права при Президенте РФ А.Л. Маковский. Абсолютным большинством голосов проект был принят в первом чтении.

Практически сразу же после принятия документа в первом чтении Исследовательский центр частного права (в котором сосредоточена основная часть работы над ГК РФ) опубликовал текст проекта⁴⁹.

⁴⁷ О наследовании наследниками третьей и четвертой очереди см. гл. 4 настоящей работы.

⁴⁸ Федеральный закон от 14 мая 2001 г. № 51-ФЗ // Российская газета. 2001. 17 мая. № 93 (2705).

⁴⁹ Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть третья: Проект. Наследственное право. Международное частное

Ко второму чтению поступило более 50 поправок, из которых половину Комитет по законодательству на заседании рекомендовал к принятию. Затем состоялось второе чтение, которое утвердило рекомендованные Комитетом поправки и текст законопроекта.

На основании Регламента Государственной Думы процедура третьего чтения любого законопроекта предполагает правовую и лингвистическую экспертизы и, как правило, это не вызывает каких-либо затруднений. Однако применительно к части третьей ГК РФ трудности возникли. Ряд депутатов высказались за переход по наследству личных неимущественных прав автора тех или иных произведений. Думается, что это было просто недоразумение, которое не смогли развеять депутаты, принимавшие участие в заседании, а докладчик – председатель Комитета в зале отсутствовал (самолет, на котором он должен был прилететь, по метеоусловиям был задержан на полдня). В итоге пришлось второй раз возвращаться к рассмотрению документа в третьем чтении. Недоразумения были устранены, и 1 ноября Государственная Дума приняла часть третью ГК РФ.

В Совете Федерации обсуждения прошли без осложнений, и 14 ноября 2001 г. закон был одобрен.

26 ноября 2001 г. Президент РФ подписал Федеральный закон «О введении в действие части третьей⁵⁰ Гражданского кодекса Российской Федерации»⁵¹ (далее – Вводный закон к части третьей ГК РФ), в соответствии с которым часть третья ГК РФ была введена в действие 1 марта 2002 г.

После вступления в силу части третьей ГК РФ были внесены незначительные изменения в текст разд. V «Наследственное право».

Из поправок, полагаем, следует выделить пять:

1) Федеральным законом от 29 ноября 2007 г. № 281-ФЗ «О внесении изменений в часть третью Гражданского кодекса Российской Федерации»⁵² внесена поправка в ст. 1151 ГК РФ, которая касалась передачи выморочных жилых помещений муниципальным образованиям либо городам федерального значения, где это жилое помещение расположено;

2) Федеральным законом от 2 октября 2012 г. № 166-ФЗ «О внесении изменений в Основы законодательства Российской Федерации о нотариате и отдельные законодательные акты Российской Федерации»⁵³ в ст. 1123 ГК РФ были внесены изменения, касающиеся соотношения тайны завещания и сведений об удостоверении завещания, об отмене завещаний в единой информационной системе нотариата;

3) Федеральный закон от 15 февраля 2016 г. № 22-ФЗ «О внесении изменения в статью 1158 части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации»⁵⁴ расширил круг наследников, в пользу которых может быть осуществлен отказ от наследства;

4) Федеральный закон от 9 марта 2016 г. № 60-ФЗ «О внесении изменения в статью 1174 части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации»⁵⁵ увеличил размер средств, выдаваемых на похороны из наследственной массы, до 100 тыс. рублей;

5) Федеральный закон от 30 марта 2016 г. № 79-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»⁵⁶ позволил более точно, а, следовательно, более справедливо устанавливать круг наследников граждан, умерших в один день.

право: Текст. Вводный комментарий / Исследовательский центр частного права. М.: Статут, 2001.

⁵⁰ Часть третья Гражданского кодекса Российской Федерации наряду с разд. V «Наследственное право» содержит также разд. VI «Международное частное право».

⁵¹ Федеральный закон от 26 ноября 2001 г. № 147-ФЗ // Российская газета. 2001. 28 ноября. Федеральный выпуск № 2845.

⁵² Собрание законодательства РФ. 2007. № 49. Ст. 6042.

⁵³ Собрание законодательства РФ. 2012. № 41. Ст. 5531.

⁵⁴ Собрание законодательства РФ. 2016. № 7. Ст. 910.

⁵⁵ Собрание законодательства РФ. 2016. № 11. Ст. 1487.

⁵⁶ Собрание законодательства РФ. 2016. № 14. Ст. 1909.

Важным событием для правоприменительной практики явилось принятие Пленумом Верховного Суда РФ Постановления, посвященного разъяснению положений разд. V ГК РФ (Постановление от 29 мая 2012 г. № 9 «О судебной практике по делам о наследовании»⁵⁷).

⁵⁷ Российская газета. 2012. 26 июня. № 27.

Глава 2

Обзор литературы по отечественному наследственному праву

§ 1. Литература по наследственному праву до 1917 г

«Наследственное право приобрело менее всего исследователей»⁵⁸, – писал в конце XIX в. Г.Ф. Шершеневич в своем известном труде «Наука гражданского права в России», посвященном анализу научных работ (в основном монографических) по гражданскому праву. ««Если не считать не имеющих значения журнальных статей, то мы имеем в этой области только две монографии, Никольского и Демченко». Исследователям в данной области грех не воспользоваться «путеводителем по классике российской цивилистики»⁵⁹.

Две работы Владимира Николаевича Никольского отличаются детальной проработкой исследуемых в них проблем наследования: «О началах наследования в древнейшем русском праве. Историческое рассуждение» (1859 г.), на которую обращает особое внимание Г.Ф. Шершеневич, и «Об основных моментах наследования» (1871 г.).

В первой монографии дается исторический анализ истории возникновения в России наследственного права от древних славян до «Русской Правды», во второй, как бы в продолжение, предлагается анализ действующего на момент написания труда законодательства, как отечественного, так и зарубежного. Полагаем, что на этих работах следует остановиться более подробно.

В книге «О началах наследования в древнейшем русском праве» В.Н. Никольский писал о расселении славян и заимствовании быта и обычаев, зависящих от географического положения и соседей. Особое внимание автор уделил возникновению родов, их трансформации и роли родоначальников. В частности, профессор отмечал, что «родоначальник соединял в себе для членов своего рода все, что необходимо было для тогдашнего быта славян, преимущественно же понятия отца, жреца и властителя»⁶⁰. «Раздел имущества, наследство, – продолжает он, – и в особенности завещание... суть явления гораздо позднейшие, когда кровные связи, которыми только и держится начальный быт народа, настолько ослабеют, что индивид, доселе нераздельная часть своего родственного союза, обособится и почувствует потребность в своей личной жизни»⁶¹. По мнению В.Н. Никольского, возникла тенденция к потребности обособления личности, а «влияние христианства и византийского права обнаружилось на постановлениях Правды о наследстве в следующих явлениях:

1. Устроение души умершего, вследствие коего церковь делается необходимым наследником в известной части имущества.

2. Перенесение формы византийских завещаний на предсмертные распоряжения умирающего. Отсюда все наследственное право по закону получило у нас впоследствии вид наследования по завещанию точно так, как получило оно эту же форму у Руссов, в договорах Олега и Игоря с Греками.

⁵⁸ Шершеневич Г.Ф. Наука гражданского права в России. Казань, 1893. С. 296.

⁵⁹ Выражение В.С. Ема, вынесенное в заголовок вступительной статьи к названной книге, вышедшей в 2003 г. (см.: Шершеневич Г.Ф. Наука гражданского права в России. М.: Статут, 2003).

⁶⁰ Никольский В. О началах наследования в древнейшем русском праве. Историческое рассуждение. М.: Университетская типография, 1859. С. 23.

⁶¹ Там же. С. 117.

3. Женский пол, как не признанный в правах, был принят церковью под особое ее покровительство. Отсюда применение византийских постановлений о вдове-матери. А именно обеспечение ей права жить в доме мужа, права получать известную часть из его имущества и передавать это имущество только своим детям.

Таким образом, христианство и Византия не изменяли в сущности ни начал нашего древнего семейного быта, ни его воззрений»⁶².

В книге «Об основных моментах наследования» В.Н. Никольский подробно останавливался на понятиях наследственного права, анализируя позиции русских, немецких, австрийских, французских исследователей, а также римское право. Он писал о важности и жизненности наследственного права. Жизнь в данном случае рассматривалась им не как существование отдельного индивида, а как процесс жизнедеятельности разных поколений, он противопоставлял жизни хаос.

Отдавая приоритет наследованию по закону, основанному на кровном родстве и близости людей⁶³, В.Н. Никольский предлагал ограничить «произвол частного лица, могущий вредить природным наследникам его и общественному благосостоянию»⁶⁴. При этом он выдвигал весьма дискуссионную как в конце XIX в., так и в настоящее время идею не только о целостности наследственной массы, но и о едином объекте, который переходит по наследству, и о том, что наследник принимает «на себя юридическую личность»⁶⁵ наследодателя.

«Объектом этого права, – писал В.Н. Никольский, – служит не тот или другой предмет или имущество, или даже не все имущество в его телесных составных частях, каковы движимые и недвижимые вещи, и не то или другое юридическое отношение, право или обязанность, как то право собственности, право на чужую вещь, обязательство, иск; но совокупность в смысле единства всех юридических отношений, как единый предмет, как состояние, как одно имущество»⁶⁶.

В монографии Ивана Дмитриевича Беляева «О наследстве без завещания по древним русским законам до Уложения царя Алексея Михайловича» (1858 г.), так же как и в работе Василия Григорьевича Демченко «Существо наследства и призвание к наследованию по русскому праву» (1877 г.), большое внимание уделено истории развития русского наследственного права. Так, В.Г. Демченко детально проанализировал положения Свода законов гражданских, касающиеся наследственного права.

Из историко-правовых работ следует также назвать работу Константина Дмитриевича Кавелина «Взгляд на историческое развитие русского порядка наследования» (1860 г.).

Учебники по гражданскому праву или, как чаще они назывались, учебники по русскому гражданскому праву либо курсы по гражданскому праву в России стали появляться в XIX в. Они практически все характеризовались:

во-первых, детальной и скрупулезной проработкой предмета;

во-вторых, широким использованием нескольких языков (наряду с русским – латинского, немецкого, английского, французского);

в-третьих, единоличным авторством;

в-четвертых, большим объемом (это была либо массивная книга (например, «Учебник русского гражданского права» Г.Ф. Шершеневича, 10-е издание которого содержит 850 страниц), либо издание, состоящее из двух или трех томов (например, «Курс гражданского права» К.П. Победоносцева состоит из трех томов));

⁶² Там же. С. 371.

⁶³ Никольский В. Об основных моментах наследования. М.: Университетская типография, 1871. С. 91.

⁶⁴ Там же. С. 98.

⁶⁵ Там же. С. 5, 19, 56, 60 и сл.

⁶⁶ Там же. С. 56–57.

в-пятых, несмотря на то что по тем временам книги были недешевые, по свидетельствам современников, они были востребованы и выходили с небольшой периодичностью несколькими изданиями.

Все вышеперечисленное плюс выполнение издательствами и авторами авторских договоров (особенно соблюдение сроков) позволяло университетам своевременно приобретать учебники и доводить их содержание как до студентов, так и до преподавателей.

Все учебники вряд ли можно здесь перечислить, но наиболее популярные на тот момент, да и на сегодняшний день следует назвать, среди них:

А.М. Гуляев «Русское гражданское право. Пособие к лекциям» (1907 г.), п. 595–663, посвященные наследственному праву (работа на главы, разделы, параграфы не делится);

В.И. Синайский «Русское гражданское право» (1915 г.), ч. 5 «Наследственное право»;

*И.А. Покровский «Основные проблемы гражданского права»*⁶⁷ (1917 г.), гл. XVII «Личное и общественное в наследственном праве».

Ряд учебников по гражданскому праву остались незаконченными по причине смерти авторов либо вследствие событий 1917 г. Это в том числе труды К.И. Малышева и Е.В. Васюковского. К тому же поскольку наследственное право, как правило, располагается в конце учебника, то до соответствующего раздела черед не доходил.

Хотелось бы выделить три фундаментальных труда, с помощью которых и до 1917 г., и в конце XX в., и в XXI в. изучали и изучают гражданское право студенты, аспиранты, профессорско-преподавательский состав, их читают и многие другие специалисты. Это следующие учебники:

Г.Ф. Шершеневич «Учебник русского гражданского права» (11-е изд., 1914 г.), отдел пятый называется «Наследственное право»;

Д.И. Мейер «Русское гражданское право» (8-е изд., 1902 г.), а точнее, «Русское гражданское право. Чтения Д.И. Мейера, изданные по запискам слушателей под редакцией А.И. Вицина» (сами составители иногда его называли Курсом лекций по гражданскому праву). Глава четвертая части второй называется «Право наследования»;

К.П. Победоносцев «Курс гражданского права» (т. 1 – 1868 г., т. 2 – 1871 г., т. 3 – 1880 г.). Второй и третий отделы второго тома (части второй) посвящены наследственному праву.

Такой жанр, как постатейный комментарий каких-либо законов, был практически неизвестен и не имел широкого применения. Близким к названному виду правовой литературы было произведение профессора Тютрюмова, где наряду со статьями т. X, ч. 1 Свода законов приводятся решения Правительствующего Сената и высказывания признанных авторитетов гражданского права по предмету соответствующей статьи. Полагаем, что название книги говорит само за себя: «Законы гражданские (Свод зак., т. X, ч. 1, изд. 1900 г. по прод. 1906 и 1908 гг.) с разъяснениями Правительствующего Сената (Гражд. Кассац., 1 и 2 Департаментов, Первого Общего Собр. и Общ. Собр. 1, 2 и Кассац. Департ. По 1 сентября 1910 г.) и комментариями русских юристов, извлеченными из научных и практических трудов по гражданскому праву и судопроизводству (по 1 июля 1910 г.). Составил И.М. Тютрюмов, Ober-Прокурор 2 Департамента Правительствующего Сената, Приват-Доцент Императорского С.-Петербургского Университета» (1911 г., 3-е изд.). Глава V разд. I и гл. I–V разд. II книги четвертой посвящены наследственному праву.

Сам Игорь Матвеевич Тютрюмов, характеризуя свою работу, писал: «Особенность этого издания заключается в извлечениях из научных трудов русских юристов по гражданскому праву, помещенных в сборнике под отдельными статьями. Разъяснения эти признавались

⁶⁷ Работа И.А. Покровского не называется учебником, но, как характеризовал книгу сам Иосиф Алексеевич, «рассчитанная не на специалистов-юристов, а на широкие круги простых интеллигентных читателей, она имеет своей целью дать общее для всех доступное изложение основных проблем гражданского права». См.: *Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права*. М.: Статут, 2003. С. 38.

полезными для практики, для выяснения точного смысла законов и восполнения замечаемых в них пробелов»⁶⁸.

Альфонс Эрнестович Вормс и Василий Борисович Ельяшевич издали три выпуска «Теоретического и практического комментария к Гражданским законам» (1913–1914 гг.). Однако работа не была завершена. Ельяшевич эмигрировал, а Вормс был репрессирован.

§ 2. Литература по наследственному праву от 1917 г. до принятия части третьей ГК РФ

Одна из лучших комплексных работ по наследственному праву рассматриваемого периода принадлежит профессору с дореволюционным образованием Владимиру Ивановичу Серебровскому – «Очерки советского наследственного права» (1953 г.). Профессор С.М. Корнеев указывал на энциклопедичность работы, «в ней можно найти ответы на все сколько-нибудь значительные вопросы наследственного права. Несмотря на серьезные изменения в законодательстве, происшедшие после появления «Очерков», книга эта и сегодня не устарела, она будет иметь научную и практическую ценность, пока будет существовать наследственное право, поскольку разработанные в ней категории и конструкции глубоко научны, фундаментальны»⁶⁹. В работе анализируются практически все наследственно-правовые проблемы, конечно же, с учетом классики марксизма-ленинизма, впрочем, без этого работа вообще не вышла бы в свет. В.И. Серебровский полемизировал по поводу места наследственного права в системе советского права, критиковал идею социально-обеспечительной направленности наследственного права⁷⁰ и то, что наследственное право является институтом семейного права. Кроме того, о месте наследственного права в Гражданском кодексе он писал следующее: «Поскольку наследование есть преемство в праве личной собственности, иногда высказывается взгляд, что в системе советского гражданского права наследственное право должно занять место вслед за правом личной собственности. В подкрепление такого взгляда обычно ссылаются на ст. 10 Конституции СССР, в которой говорится одновременно и о праве личной собственности, и о праве наследования личной собственности граждан. Однако, как уже отмечалось, по наследству могут переходить не только права на объекты, указанные в ст. 10 Конституции, но и другие имущественные права, принадлежавшие умершему (в частности, права требования по различного рода договорам). Переходят по наследству имущественные права, возникшие из создания литературного, научного или художественного произведения либо изобретения. Поэтому нам представляется наиболее естественным считать наследственное право, регулирующее условия и порядок наследственного преемства, последним разделом гражданского права, как бы замыкающим систему советского гражданского права»⁷¹.

Следует обратить внимание на фундаментальные работы Г.Е. Амфитеатрова «Право наследования личной собственности» (1946 г.), Д.М. Генкина, И.Б. Новицкого и Н.В. Рабинович «История советского гражданского права. 1917–1947» (1949 г.) (автор исследования наследственного права за 30 лет Советского государства – главы «Советское наследствен-

⁶⁸ Законы гражданские (Свод зак., т. X, ч. 1, изд. 1900 г. по Прод. 1906 и 1908 гг.) с разъяснениями Правительствующего Сената (Гражд. Кассац., 1 и 2 Департаментов, Первого Общего Собр. и Общ. Собр. 1, 2 и Кассац. Департ. По 1 сентября 1910 г.) и комментариями русских юристов, извлеченными из научных и практических трудов по гражданскому управу и судопроизводству (по 1 июля 1910 г.). Составил И.М. Тютрюмов, Обер-Прокурор 2 Департамента Правительствующего Сената, Приват-Доцент Императорского С.-Петербургского Университета. Книга первая. М.: Статут; Консультант-Плюс, 2004. С. 71.

⁶⁹ Корнеев С.М., Серебровский В.И. Очерк жизни, научной и педагогической деятельности // *Серебровский В.И.* Избранные труды. М.: Статут, 1997. С. 14.

⁷⁰ Там же. С. 68.

⁷¹ *Серебровский В.И.* Указ. соч. С. 69. К слову сказать, современное наследственное право расположено не в конце ГК РФ, т. е. не в его части четвертой, а в части третьей. Это связано не с юридическими, а скорее с политико-экономическими соображениями.

ное право» – Н.В. Рабинович), Б.С. Антимонова, К.А. Граве «Советское наследственное право» (1955 г.), М.В. Гордона «Наследование по закону и завещанию» (1967 г.), П.С. Никитюка «Наследственное право и наследственный процесс» (1973 г.), Э.Б. Эйдиновой «Наследование по закону и по завещанию» (1984 г.).

Учебники как труды, безусловно, влияющие на умы подрастающего поколения, печатались в издательствах после одобрения Министерством просвещения (высшего и среднего специального образования) и суровыми, но профессиональными рецензентами, в этой связи проводился жесточайший отбор авторов и осуществлялась цензура текста.

Практически все учебники по гражданскому праву для высших учебных заведений в прошлом веке издавались в двух томах и были написаны коллективом авторов, как правило, одной юридической школы (Московского государственного университета им. М.В. Ломоносова, Ленинградского государственного университета им. А.А. Жданова, Свердловского юридического института им. Р.А. Руденко, Саратовского юридического института им. Д.И. Курского). Главы, посвященные наследственному праву, обычно располагались в конце второго тома. Лаконичное изложение (без истории и излишнего в данном случае анализа зарубежного права) позволяло преподавателям, студентам, нотариусам, судьям разбираться в советском наследственном праве.

От учебников, подготовленных авторскими коллективами, существенно отличается учебник О.С. Иоффе «Советское гражданское право» в трех частях (1965 г.), где кроме прочих рассматриваются вопросы наследственного права.

Постатейные комментарии издавались достаточно часто, однако если до Великой Отечественной войны выходили в свет работы по отдельным главам ГК РСФСР 1922 г. (например: В.И. Серебровский «Наследственное право» (1925), комментарии к ст. 416–435 ГК РСФСР), то впоследствии (в частности, по ГК РСФСР 1964 г.) получили широкое распространение комментарии ко всему Кодексу. Среди последних следует выделить работу авторского коллектива под титулом Всесоюзного научно-исследовательского института советского законодательства под редакцией профессоров Е.А. Флейшиц и О.С. Иоффе «Комментарий к Гражданскому кодексу РСФСР» (1970 г.) (автор комментария к разд. VI «Наследственное право» – А.К. Юрченко) и «Комментарий к Гражданскому кодексу РСФСР» под редакцией С.Н. Братуся и О.М. Садикова (1982 г.).

§ 3. Литература по наследственному праву после принятия части третьей ГК РФ

Поскольку часть третья ГК РФ принята в 2001 г. и вступила в силу в марте 2002 г., то мы можем говорить о литературе по наследственному праву начала XXI в.

Теоретических работ по рассматриваемому нами предмету было не так много, и конечно же, в них анализируются отечественное и зарубежное законодательство и исследования разных периодов истории. Достойное место в их ряду занимает монография О.Ю. Шилохвоста «Наследование по закону в российском гражданском праве» (2006 г.), в которой рассматриваются проблемы, связанные с правовым положением недостойных наследников, а также с условиями и порядком призвания к наследованию по закону наследников по праву представления, лиц, усыновленных наследодателем, его нетрудоспособных иждивенцев. Как пишет автор данной работы, «разработка теоретической модели отношений, связанных с наследованием по закону, выявление юридических феноменов, влияющих на формирование круга законных наследников, позволяют решить многие частные вопросы наследственного преемства различных категорий этих наследников, обосновать целесообразность распространения на них тех

или иных правил наследования по закону»⁷². Эта книга, безусловно, одна из лучших работ по наследственному праву начала XXI в., она полезна и с теоретической, и с учебной, и с практической точек зрения.

Исследование И.Е. Манылова «Наследование жилого помещения» (2007 г.) посвящено анализу положений таких законодательных актов, как часть третья ГК РФ и ЖК РФ. Наряду с общими положениями наследственного права в этой работе рассматриваются особенности наследования жилых помещений в домах жилищных и жилищно-строительных кооперативов, приватизированных жилых помещений, право пользования жилым помещением, возникающее из завещательного отказа, а также переход права собственности на выморочное имущество в виде жилого помещения. И.Е. Манылов подчеркивает: «Нормы наследственного права создают определенность в правовом режиме жилых помещений, а также связанных с ними имущественных прав и обязанностей человека, предусмотренных на случай его смерти. При этом определение судьбы жилого помещения в случае смерти его собственника должно, с одной стороны, в полной мере соответствовать принципам наследственного права, а другой – осуществляться с учетом особенностей правового режима такого объекта, как жилое помещение»⁷³.

Сравнительное правоведение имеет важное значение в новых или, если хотите, обновленных институтах гражданского права, к которым безусловно относится наследственное право. Среди таких работ следует выделить монографию Ю.Б. Гонгало «Юридические факты в наследственном праве России и Франции» (2010 г.). В данной работе анализируются соотношение категорий российского и французского наследственного права, юридические факты, порождающие, изменяющие и прекращающие наследственное правоотношение (наследственную правовую ситуацию). Так, ее автор пишет: «В России и во Франции механизм функционирования права как социального регулятора один, следовательно, в обеих правовых системах можно наблюдать аналогичные правовые явления. Явления правовой жизни составляют объект доктринальных исследований права, которые привели к формированию различной терминологии, сохранив единую сущность»⁷⁴. На наш взгляд, важно, что в процитированной работе законодателю делаются не абстрактные предложения, а даются конкретные формулировки конкретных статей, например п. 1 ст. 1117 ГК РФ⁷⁵.

В коллективной монографии Ю.Б. Гонгало, К.А. Михалева, Е.Ю. Петрова, Е.А. Путинцевой «Основы наследственного права России, Германии, Франции» (2015 г.) проводится сравнительный анализ наследственного права поименованных в названии работы государств. Структура книги достаточно интересна: в ней предлагаются четыре главы – «Основные понятия наследственного права», «Наследование по завещанию», «Наследование по закону», «Приобретение наследства», в которых наряду с российским анализируется наследственное право Германии и Франции. В заключение авторы приходят к выводу о том, что при решении вопроса о целесообразности реформирования наследственного права и путях его совершенствования желательно устранить довольно серьезные пробелы в российском законодательстве, выявленные на страницах юридической литературы, в том числе обозначенные в настоящей работе, изучить зарубежные институты, неизвестные российскому наследственному праву⁷⁶.

В работе П.В. Крашенинникова, Л.Ю. Михеевой, О.А. Рузаковой, И.Б. Миронова, Е.Ю. Петрова, О.Ю. Шилохвоста, Ю.Б. Гонгало, Е.П. Путинцевой «Актуальные вопросы наследственного права» (2016 г.) дан сравнительный анализ современного российского наследственного права и зарубежного, советского и дореволюционного законодательства о наследовании.

⁷² Шилохвост О.Ю. Наследование по закону в российском гражданском праве. М.: Норма, 2006. С. 10.

⁷³ Манылов И.Е. Наследование жилых помещений. М.: Статут, 2007. С. 6.

⁷⁴ Гонгало Ю.Б. Юридические факты в наследственном праве России и Франции. Сравнительно-правовое исследование. М.: Статут, 2010. С. 4.

⁷⁵ Гонгало Ю.Б. Указ. соч. С. 98.

⁷⁶ Основы наследственного права России, Германии, Франции / Под общ. ред. Е.Ю. Петрова. М.: Статут, 2015. С. 256.

Так же как в советский период развития гражданского права, в настоящее время учебники издаются в основном по «кафедральному» принципу.

В учебниках по гражданскому праву студентам предлагается информация о разд. V «Наследственное право» ГК РФ, анализируется практика его применения.

Из учебников следует выделить «Гражданское право» под редакцией Е.А. Суханова (2010 г.) (автор соответствующей главы – Е.В. Кулагина) и «Гражданское право» под редакцией А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого (2003 г.) (автор главы – Ю.К. Толстой). И конечно же, нельзя не вспомнить последний учебник, подготовленный под руководством С.С. Алексеева (последний прижизненный учебник классика цивилистики вообще и гражданского права в частности), – «Гражданское право», где наследственному праву посвящены три главы (гл. 24–26, автор – С.С. Алексеев). В предисловии С.С. Алексеев характеризовал свой учебник как «начальный курс гражданского права»⁷⁷.

Из комментариев привлекают внимание издания с участием коллег, участвовавших в подготовке и принятии части третьей ГК РФ, – «Комментарий к части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации» под редакцией А.Л. Маковского, Е.А. Суханова (2002 г.) (авторы комментариев к разд. V – Г.Е. Авилов, А.Ф. Ефимов, О.М. Козырь, П.В. Крашенинников, А.Л. Маковский, И.Е. Маньлов, Е.Л. Павлова, А.А. Рубанов, Н.В. Сучкова, О.Ю. Шилов, К.Б. Ярошенко) и «Постатейный комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части третьей» под редакцией П.В. Крашенинникова (2011 г.) (авторы комментариев к разд. V – Б.М. Гонгало, Т.И. Зайцева, П.В. Крашенинников, И.Е. Маньлов, Л.Ю. Михеева, О.А. Рузакова). Кроме того, конечно же, нельзя обойти вниманием работу А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого и И.В. Елисеевой «Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части третьей (постатейный)» под редакцией А.П. Сергеева (2002 г.) и «Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части третьей (постатейный)» под редакцией Н.И. Марышевой, К.Б. Ярошенко (2004 г.).

Следует также обратить внимание на исследование, посвященное нотариальной деятельности, подготовленное Центром нотариальных исследований при Федеральной нотариальной палате, «Настольная книга нотариуса» в четырех томах, под редакцией И.Г. Медведева (3-е изд., 2015 г.). Третий том этого труда посвящен семейному и наследственному праву в нотариальной практике, его автором является Т.И. Зайцева.

Названные выше труды независимо от времени актуальны и полезны для изучения наследственного права, большинство их в качестве источников анализируется и цитируется в настоящей работе.

⁷⁷ Гражданское право: Учебник / С.С. Алексеев, Б.М. Гонгало, Д.В. Мурзин и др.: под общ. ред. С.С. Алексеева. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект; Екатеринбург: Институт частного права, 2009. С. 11.

Глава 3

Концепции наследственного права

Проблемы наследственного права волновали людей еще на заре цивилизации. Об этом свидетельствуют тексты законов времен расцвета Шумера (XXI в. до н. э.) и Вавилона (XVIII в. до н. э.). В них можно найти указания, кто из членов семьи и при каких условиях должен наследовать умершему.

Таким образом, древнейшей концепцией наследственного права является семейная концепция, наиболее ярким представителем которой стал В.Н. Никольский⁷⁸.

Не менее распространенной является и концепция диспозитивности в наследственном праве, последовательно представленная в работах Г.Ф. Шершеневича⁷⁹.

Наиболее радикальной и «перпендикулярной» остальным концепциям наследственного права является концепция К. Маркса и Ф. Энгельса, предполагающая полное уничтожение самого этого права. В значительной степени сторонники прогрессивного налога на наследство следуют этой концепции. Интересно, что В.И. Ленин в конце жизни, а затем и И.В. Сталин отказались от данного направления.

Социальные эксперименты в России в XX в. привели к рассмотрению наследственного права как механизма социального обеспечения. Наиболее яркий представитель этой концепции А.В. Венедиктов считал, что имущество из наследственной массы следует распределять только среди малоимущих, иждивенцев и инвалидов. При этом предлагалось ограничить возможность дарения имущества, дабы под этим видом сделок не скрывалось наследование⁸⁰.

Наконец, существует и самая экзотическая концепция – концепция «мистического оживления» наследства, согласно которой собственником до принятия наследства остается покойный и соответственно наследству придаются личностные качества. Ее разработчик – известный ученый Г.В. Лейбниц⁸¹.

Все пять концепций существуют, имеют последователей в теории и практике. В чистом виде эти концепции существовали короткое время. Однако, как представляется, эти подходы (понимания) не мешало бы знать не только преподавателям и студентам, но и политикам и государственным деятелям, предлагающим или принимающим те или иные решения, связанные с наследственным правом.

В России в настоящее время законодательно закреплена концепция диспозитивности в наследственном праве: наследование по завещанию стоит на первом месте, наследование по закону осуществляется только при отсутствии завещания. Безусловно, есть элементы, связанные с так называемым социальным обеспечением. Речь идет об обязательной доле в наследстве. Есть даже элемент пятой концепции: в п. 3 ст. 1175 ГК РФ указывается, что до принятия наследства требования кредиторов могут быть предъявлены в том числе и к наследственному имуществу.

Но необходимо ли дальнейшее развитие отечественного наследственного права? Ответ положительный, да другого и быть не может. Любое законодательство должно развиваться вместе с общественными отношениями в государстве. Не исключение и наследственное право.

⁷⁸ Никольский В. Об основных моментах наследования. М.: Университетская типография, 1871. С. 91.

⁷⁹ Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. Т. 2. М.: Статут, 2005. С. 382.

⁸⁰ Венедиктов А.В. Советское гражданское право в период проведения Октябрьской социалистической революции (1917–1918 гг.) // Вопросы Советского государства и права: Ученые записки Ленинград. ордена Ленина гос. ун-та им. А.А. Жданова. № 187. Юридический факультет. Серия юридических наук. Вып. 6. Л.: Изд-во Ленинград. ун-та, 1955. С. 58–60.

⁸¹ См.: Пергамент М.Я. Учение Лейбница о праве наследования // Сборник статей по гражданскому и торговому праву. Памяти профессора Габриэля Феликсовича Шершеневича. М.: Статут, 2005. С. 214–229.

Развитие его необходимо в русле концепции диспозитивности. Имеется в виду в первую очередь расширение свободы распоряжения на случай смерти посредством добавления к обычному завещанию совместного завещания супругов, наследственного договора и создание наследственных фондов.

Часть II

Общая часть наследственного права

Глава 4

Наследственное право и право наследования

§ 1. Основные начала наследственного права. Законодательство о наследовании

Конституция РФ в ч. 4 ст. 35, посвященной праву частной собственности граждан, указывает на то, что «право наследования гарантируется». Для российского государства, общества и граждан такая гарантия не пустой лозунг: в гл. 1 настоящей работы мы в какой-то степени проследили за «кульбитами» отечественного наследственного права, выраженного в тех или иных нормативных актах, другое дело – конституционная норма и ее наполнение в законодательстве.

Наследственное право в объективном смысле – это совокупность правовых норм, регулирующих переход прав и обязанностей от умершего к другим лицам (наследственные отношения и отношения, связанные с наследованием). Наследственное право в субъективном смысле, с одной стороны, – это право гражданина передать свои имущественные права и обязанности к наследникам, с другой стороны, – право получить от наследодателя в наследство имущественные права и обязанности (право наследования).

Наследственное право охватывает большой круг правоотношений и не только частно-правовых. Главным, безусловно, является наследственное правоотношение, остальные носят вспомогательный, сопутствующий характер.

Наследственное правоотношение возникает вместе с открытием наследства (после смерти гражданина) и оканчивается принятием всего наследуемого имущества. Наследственные правоотношения носят промежуточный характер от смерти до юридического принятия наследства, при этом они имеют своеобразную обратную силу. Как только гражданин приобрел наследство, а право на это у него возникает с момента смерти наследодателя, уже неважно, сколько прошло времени, т. е. сколько «лежало наследство», – шесть месяцев, год, два. По справедливому суждению А.Г. Диденко, «завершением развития наследственного правоотношения является момент, когда наследник становится субъектом тех прав и обязанностей, которые имел наследодатель. Обыкновенно этот момент называется «принятием наследства»...»⁸².

Рассуждая о состоянии прав и обязательств умершего в период между смертью и принятием наследства, С.А. Муромцев указывал: «В этом промежуточном периоде права существуют временно без субъекта (а обязательства – долги – без объекта). Нет нужды допускать вечность подобного существования; но необходимо принять его как временное существование»⁸³.

Не отрицая проблемности промежуточного периода, В.Н. Никольский писал в свое время о юридической фикции непрерывности прав и обязанностей: «Перенесение юридических отно-

⁸² Диденко А. Приобретение наследства // Гражданское законодательство. Статьи. Комментарии. Практика: Избранное. Т. 3 / Под ред. А. Диденко. Алматы: Раритет, Ин-т правовых исследований и анализа, 2008. С. 702.

⁸³ Муромцев С.А. Определение и основное разделение права // Муромцев С.А. Избранное / Вступ. слово, сост. – П.В. Крашенинников. М.: Статут, 2015. С. 339.

шений умершего на новое лицо совершается здесь посредством юридической фикции в момент смерти или исчезновения. Эта юридическая фикция есть ничто иное, как выражение непрерывности юридических отношений, юридической жизни»⁸⁴.

Основные начала гражданского законодательства изложены в ст. 1 ГК РФ. В соответствии с п. 1 этой статьи гражданское законодательство основывается на признании равенства участников регулируемых им отношений, неприкосновенности собственности, свободы договора, недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав и обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты. Особое значение основные начала права, связывающие воедино и цементирующие отраслевые институты, подинституты и категории, имеют для цивилистической отрасли, которую характеризуют чрезвычайно высокая вариативность поведения участников регулируемых правоотношений, многообразие и казуистичность применяемых норм, диспозитивная модель юридической техники большинства из них⁸⁵. Безусловно, основные начала (принципы) гражданского законодательства с определенной спецификой распространяются и на наследственные правоотношения. Полагаем необходимым рассмотреть их с учетом современного развития как социально-экономических, так и юридических отношений.

К принципам современного российского наследственного права относятся:

– *свобода завещания*. Завещатель вправе завещать имущество любым лицам в любой пропорции, отменять и изменять завещание. Ограничение возможно только при наличии граждан, имеющих право на обязательную долю в наследстве. К сожалению, современный принцип свободы завещания не дает возможности распорядиться имуществом на случай смерти с помощью совместного завещания супругов или наследственного договора. Полагаем, что более справедливым началом наследственного права должен стать принцип свободы распоряжения имуществом на случай смерти;

– *приоритет завещания над наследованием по закону*. Наследование по закону возникает, когда нет завещания, когда завещание недействительно полностью или частично или когда завещано не все имущество. В такой правовой ситуации наследование по закону восполняет пробел, связанный с отсутствием формально выраженной воли наследодателя⁸⁶;

– *отсутствие количественных и качественных ограничений по наследованию имущества*, за исключением имущества, изъятого из гражданского оборота или ограниченного в нем; в публичном праве данный принцип отражается в двух связанных правилах: первое – в большинстве случаев нет налога на наследование (за исключением налога на наследование объектов интеллектуальных прав); второе – несмотря на настойчивое стремление левой оппозиции изменить ситуацию, если нет самого налога, то нет и прогрессивного налога на наследство, который существует во многих государствах.

– *универсальность (целостность) наследственной массы*. Наследование – это универсальное правопреемство. Наследуются как активы, так и пассивы наследодателя: нельзя отказаться от части наследства, можно принять всю наследственную массу, включая имущество

⁸⁴ Никольский В. Об основных моментах наследования. М.: Университетская типография, 1871. С. 10. Далее В.Н.Никольский с помощью афоризмов показывает необходимость названной юридической фикции: «Мертвый открывает глаза живому – mortuus aperit oculos viventi, мертвый наследует живому – der Todte erbt den Lebendigen, мертвый хватается за живого – ie mort saasi ie vif; король умер, да здравствует король – le roi est mort vive ie roi – вот те пластические положения, в которых древние немцы и французы наглядно и осязательно выразили свое сознание о непрерывности преемства пожизненных человеческих отношений, не допускающих ни малейшего перерыва; иначе, если допустить перерыв жизненных функций хоть на одно мгновение, то – страшно, – порвется самая жизнь, мгновенно замрут все ее правильные отправления и все смешается в хаосе общего беспорядка. Вот почему нет и не может быть ни одного права, которое не постановляло бы, что юридические отношения умершего переносятся на другое лицо в момент смерти» (Там же. С. 10–11).

⁸⁵ См.: Гражданский кодекс Российской Федерации. Постатейный комментарий к главам 1, 2, 3 / Под ред. П.В. Крашенинникова. М.: Статут, 2013. С. 15 (автор соответствующего комментария – А.В. Коновалов).

⁸⁶ См.: Братусь С.Н. Предмет и система советского гражданского права. М., 1963. С. 69.

и долги, или отказаться от нее. При этом в современном законодательстве пассив ограничен активом;

– *призвание к наследованию лиц, имеющих право на обязательную долю независимо от того, как происходит наследование: по завещанию или по закону;*

– *максимальное вовлечение наследников по закону в процесс наследования при отсутствии распоряжения наследуемым имуществом.* Предусмотрено восемь очередей наследования по закону. При этом наследует последующая очередь при отсутствии предыдущей. Наследуют родственники как по нисходящей, так и по восходящей линии родства, усыновленные и усыновители, мачехи, отчимы и падчерицы, пасынки, нетрудоспособные иждивенцы;

– *минимальное участие государства в наследственных правоотношениях.* Россия, ее субъекты и муниципальные образования могут быть наследниками по завещанию, когда нет наследников всех восьми очередей по закону и нет наследников по завещанию, т. е. имущество становится выморочным.

Законодательство о наследовании представляет собой систему законодательных актов, регулирующих отношения с участием граждан, юридических лиц, органов государственного управления и муниципального самоуправления, в отношении:

– *открытия наследства;*

– *распоряжения имуществом на случай смерти;*

– *порядка наследования имущества при отсутствии распоряжения на случай смерти;*

– *принятия и отказа от наследства;*

– *охраны и управления наследством.*

Основополагающим источником любой отрасли российского права, в том числе и гражданского, является Конституция РФ. Наряду с положениями, рассмотренными выше, Основной Закон содержит базовые положения для любого законодательства. В соответствии с ч. 1 ст. 15 Конституция РФ имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории страны; законы и иные правовые акты, принимаемые в Российской Федерации, не должны противоречить Конституции РФ.

Основные положения, регулирующие наследственные отношения, содержатся в разд. V ГК РФ, который так и называется «Наследственное право».

В части первой ГК РФ кроме прочего регулируются отношения, тесно связанные с наследственным правом: правовое положение граждан (гл. 3), правовой режим объектов (гл. 6–8), сделки и представительство (гл. 9, 10), сроки (гл. 11, 12), право собственности (разд. II).

Часть третья ГК РФ в разд. VI «Международное частное право» содержит наряду с другими нормы, устанавливающие особенности наследования с участием иностранного элемента.

Три законодательных акта, без которых невозможно представить современное наследственное право, – это Семейный (далее – СК РФ) и Жилищный (далее – ЖК РФ) кодексы РФ, а также Закон РФ «Основы законодательства о нотариате». Семейные и родовые связи во многом определяют нормы наследственного права; значительная часть жилищных отношений основана на категории членства в семье, не говоря уже о том, что в большинстве случаев жилые помещения – самый ценный объект наследственной массы; порядок, совершение и оформление действий, связанных с наследственными правоотношениями, преимущественно осуществляются на основании нормативных актов, посвященных нотариату и нотариальной деятельности. Можно сказать, что СК РФ и ЖК РФ перешли к нам по наследству от советской эпохи и, несмотря на их очевидную частноправовую природу, помещать их нормы в текст ГК РФ, как предлагают некоторые наши коллеги, в настоящее время нельзя, поскольку семейное и жилищное законодательство – это совместная компетенция Российской Федерации и ее субъектов (ст. 72 Конституции РФ), тогда как гражданское законодательство – исключительная компетенция Российской Федерации (ст. 71 Конституции РФ). И конечно же, не следует забывать о том,

что субъекты Федерации, реализуя свои полномочия, приняли значительное количество нормативных актов, особенно по жилищному законодательству.

В число законодательных актов, содержащих нормы наследственного права, входят законы «О потребительской кооперации (потребительских обществах) в Российской Федерации», «Об обществах с ограниченной ответственностью», «О производственных кооперативах», «О крестьянском (фермерском) хозяйстве».

Государственная регистрация прав, возникающих при наследовании, осуществляется на основании действующего до 1 января 2017 г. Федерального закона от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним»⁸⁷.

Споры о наследовании рассматриваются по правилам, установленным ГПК РФ, который регламентирует процедуры объявления гражданина умершим, установления фактов, имеющих юридическое значение, и др.

Международные договоры, участницей которых является Россия, также помогают решать вопросы, касающиеся наследственного права, к ним, например, относится Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, заключенная 22 января 1993 г. в г. Минске.

На основании ст. 126 Конституции РФ Верховный Суд РФ, являясь высшим судебным органом по гражданским, уголовным, административным делам, подсудным судам общей юрисдикции, наряду с судебным надзором дает разъяснения по вопросам судебной практики. Одним из важнейших документов в сфере наследственного права следует признать постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 г. № 9 «О судебной практике по делам о наследовании»⁸⁸ (далее – Постановление Пленума ВС РФ № 9). Такие разъяснения способствуют правильному и единообразному применению в том числе и актов законодательства, связанных с наследованием. Следует отметить, что разъяснения Верховного Суда сначала СССР, затем РСФСР и Российской Федерации, данные до принятия Конституции РФ (12 декабря 1993 г.) и законодательных актов, принятых на ее основе, применяются в части, им не противоречащей.

Конституционный Суд РФ по жалобам на нарушение конституционных прав и свобод граждан и по запросам судов проверяет конституционность закона, примененного или подлежащего применению в конкретном деле. Кроме того, Конституционный Суд РФ по запросам Президента РФ, Совета Федерации, Государственной Думы, Правительства РФ, органов законодательной власти субъектов Федерации дает толкование Конституции РФ. Акты или их отдельные положения, признанные неконституционными, утрачивают силу; не соответствующие Конституции РФ международные договоры Российской Федерации не подлежат введению в действие и применению (ч. 4–6 ст. 125 Конституции РФ).

§ 2. Наследство (наследственная масса)

В соответствии со ст. 1112 ГК РФ *в состав наследства входят принадлежавшие наследодателю на день открытия наследства вещи, иное имущество, в том числе имущественные права и обязанности*. Конечно же, наследственная масса (состав наследства) физически не формируется, речь идет о правах на конкретные объекты, иное имущество, а также имущественных обязанностях. «Наследство, – писал профессор В.И. Синайский, – не есть лишь совокупность а) имущественных прав (актив), но и б) имущественных обязанностей (пассив)»⁸⁹.

⁸⁷ Российская газета. 1997. 30 июля. № 145.

⁸⁸ Российская газета. 2012. 6 июня. № 127.

⁸⁹ *Синайский В.И.* Русское гражданское право. М.: Статут, 2002. С. 547.

Пленум ВС РФ в Постановлении № 9 (п. 14 и 15) разъяснил, что в состав наследства входит принадлежавшее наследодателю на день открытия наследства имущество, в частности:

- вещи, включая деньги и ценные бумаги (ст. 128 ГК РФ);
- имущественные права (в том числе права, вытекающие из договоров, заключенных наследодателем, если иное не предусмотрено законом или договором; исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности или на средства индивидуализации; права на получение присужденных наследодателю, но не полученных им денежных сумм);
- обязанности, в том числе долги в пределах стоимости перешедшего к наследникам наследственного имущества (п. 1 ст. 1175 ГК РФ).

Совокупный состав актива и пассива наследственной массы очень важен как для наследников и кредиторов, так и для правоприменителей – нотариусов, государственных регистраторов и в случае возникновения спора – для судов:

- во-первых, для правильного определения стоимости наследства;
- во-вторых, для определения долей наследников как по закону, так и по завещанию;
- в-третьих, для определения обязательной доли для соответствующих наследников (ст. 1149 ГК РФ).

Прежде чем перейти к пассиву, т. е. к той части наследственной массы, которую следует отдать кредиторам по обязательствам наследодателя, следует указать на имущество, которым владел наследодатель, но которое не может перейти к наследникам. Разъясняя смысл ст. 1112 ГК РФ, Верховный Суд РФ в названном выше Постановлении указывает на то, что имущественные права и обязанности не входят в состав наследства, если они неразрывно связаны с личностью наследодателя, а также если их переход в порядке наследования не допускается ГК РФ или другими федеральными законами (ст. 418, абз. 2 ст. 1112 ГК РФ). В частности, в состав наследства не входят: право на алименты и алиментные обязательства (разд. V СК РФ), права и обязанности, возникшие из договоров безвозмездного пользования (ст. 701 ГК РФ), поручения (п. 1 ст. 977 ГК РФ), комиссии (абз. 1 ст. 1002 ГК РФ), агентского договора (ст. 1010 ГК РФ).

Долги наследодателя, которые по традиции в ГК РФ называются ответственностью, также переходят наследникам. При этом есть существенное ограничение: ответственность по долгам ограничена стоимостью наследуемого имущества (ст. 1175 ГК РФ). Аналогичная норма была в ГК РСФСР 1964 г. (ст. 553) и ранее в ГК РСФСР 1922 г. (в пределах общей стоимости недвижимого имущества не свыше 10 тыс. рублей за вычетом всех долгов умершего (ст. 416)). По Своду законов гражданских Российской империи сумма долговых обязательств не ограничивалась суммой активов.

В соответствии с п. 1 ст. 1175 ГК РФ наследники, принявшие наследство, отвечают по долгам наследодателя солидарно. Каждый из наследников отвечает по долгам наследодателя в пределах стоимости перешедшего к нему наследственного имущества. В самом тексте п. 1 названной статьи есть ссылка на ст. 323 ГК РФ, согласно которой при солидарной обязанности должников кредитор вправе требовать исполнения как от всех должников совместно, так и от любого из них в отдельности, притом как полностью, так и в части долга. Кредитор, не получивший полного удовлетворения от одного из солидарных должников, имеет право требовать недополученное от остальных солидарных должников. Солидарные должники остаются обязанными до тех пор, пока обязательство не исполнено полностью.

Требования кредиторов наследодателя предъявляются как до, так и после принятия наследства: в первом случае – к исполнителю завещания или нотариусу, во втором – к наследникам.

Важно отметить, что смерть должника не является обстоятельством, влекущим досрочное исполнение его обязательств наследниками. Например, наследник должника по кредитному договору обязан возратить кредитору полученную наследодателем денежную сумму

и уплатить проценты на нее в срок и в порядке, которые предусмотрены договором займа; сумма кредита, предоставленного наследодателю для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью, может быть возвращена наследником досрочно полностью или по частям при условии уведомления об этом кредитора не менее чем за 30 дней до дня такого возврата, если кредитным договором не установлен более короткий срок уведомления; сумма кредита, предоставленного в иных случаях, может быть возвращена досрочно с согласия кредитора (ст. 810, 819 ГК РФ)⁹⁰.

Для требований кредиторов предусматривается общий срок исковой давности, который составляет три года. Следует иметь в виду, что ГК РФ (абз. 2 п. 3 ст. 1175) устанавливает правило, согласно которому при предъявлении требований кредиторами наследодателя срок исковой давности, установленный для соответствующих требований, не подлежит перерыву, приостановлению и восстановлению.

§ 3. Субъекты наследования

Субъектами наследования при обстоятельствах, установленных законом и волей наследника, могут быть граждане, юридические лица и публичные образования.

Гражданский кодекс РФ (ст. 1116) дает перечень лиц, которые могут призываться к наследованию. К ним относятся:

- граждане, находящиеся в живых в день открытия наследства, а также зачатые при жизни наследодателя и родившиеся живыми после открытия наследства (по закону или по завещанию);
- юридические лица, существующие на день открытия наследства (только по завещанию);
- Российская Федерация, субъекты Федерации, муниципальные образования (по закону или по завещанию);
- иностранные государства и международные организации (только по завещанию).

Из вышеназванной статьи следует, что закон допускает призывание к наследованию не только граждан, находящихся в живых к моменту открытия наследства, но и зачатых при жизни наследодателя и родившихся живыми после открытия наследства; в ней также содержатся правила, обеспечивающие защиту прав и законных интересов таких наследников. Важно отметить, что закон оперирует понятием «зачатые при жизни наследодателя», а не «зачатые наследодателем». Первое понятие значительно шире и включает не только зачатых, но еще не родившихся детей, но и зачатых, но не родившихся сестер, братьев, внуков и т. д. Согласно ст. 1166 ГК РФ при наличии зачатого, но еще не родившегося наследника (будущего субъекта наследственных правоотношений) раздел наследства может быть осуществлен только после рождения такого наследника. Поскольку на момент открытия наследства неизвестно, родится ли ребенок живым, до момента его рождения приостанавливаются как выдача свидетельства о праве на наследство, так и раздел наследственного имущества.

До вступления в силу Федерального закона от 29 ноября 2007 г. № 281-ФЗ «О внесении изменений в часть третью Гражданского кодекса Российской Федерации» (4 декабря 2007 г.) субъекты Федерации и муниципальные образования могли быть наследниками только по завещанию. В случае перехода в порядке наследования выморочного имущества к государству субъектом принятия наследства являлась только Российская Федерация. При этом большая часть вопросов, связанных с жилыми помещениями и земельными участками, с точки зрения распределения полномочий между Российской Федерацией, субъектами Федерации и муниципальными образованиями сосредоточена именно на муниципальном уровне.

⁹⁰ Постановление Пленума ВС РФ № 9. П. 59.

Таким образом, возникла необходимость решения вопроса относительно судьбы жилых помещений, земельных участков, а также расположенных на них зданий, сооружений и иных объектов недвижимости, являющихся выморочным имуществом. Федеральные законы от 29 ноября 2007 г. № 281-ФЗ и от 23 июля 2013 г. № 223-ФЗ решают эту проблему путем передачи права собственности на них к муниципальным образованиям, а если эти объекты расположены в городах федерального значения Москве, Санкт-Петербурге или Севастополе, – соответственно к данным субъектам Федерации.

В ст. 1117 ГК РФ определен круг граждан, которые не имеют права на получение наследства (недостойные наследники). Абзац 1 п. 1 данной статьи в этот перечень включает граждан, которые своими противоправными действиями способствовали или пытались способствовать призванию их или других лиц к наследованию либо увеличению причитающейся им или другим лицам доли наследства.

Безусловно, противоправные действия должны быть подтверждены приговором суда, вступившим в законную силу. Противозаконные, способствовавшие призванию к наследованию действия, которые установлены приговором суда, являются основанием для лишения права наследования лишь при умышленном характере этих действий. В отношении лиц, осужденных за совершение преступления по неосторожности, данное правило неприменимо.

Важно отметить, что не признаются недостойными наследниками лица, совершившие общественно опасные деяния в состоянии невменяемости, поскольку при этом они были лишены возможности отдавать себе отчет в своих действиях или руководить ими. В данном случае судом выносятся не приговор, а определение об освобождении лица от уголовной ответственности.

В Постановлении Пленума ВС РФ № 9 указывается, что при разрешении вопросов о признании гражданина недостойным наследником и об отстранении его от наследования надлежит иметь в виду следующее:

а) указанные в абз. 1 п. 1 ст. 1117 ГК РФ противоправные действия, направленные против наследодателя, кого-либо из его наследников или против осуществления последней воли наследодателя, выраженной в завещании, являются основанием для утраты права наследования при умышленном характере таких действий и независимо от мотивов и целей совершения (в том числе при их совершении на почве мести, ревности, из хулиганских побуждений и т. п.), а равно вне зависимости от наступления соответствующих последствий.

Противоправные действия, направленные против осуществления последней воли наследодателя, выраженной в завещании, вследствие совершения которых граждане утрачивают право наследования по указанному основанию, могут заключаться, например, в подделке завещания, его уничтожении или хищении, понуждении наследодателя к составлению или отмене завещания, понуждении наследников к отказу от наследства.

Наследник является недостойным согласно абз. 1 п. 1 ст. 1117 ГК РФ при условии, что перечисленные в нем обстоятельства, являющиеся основанием для отстранения от наследования, подтверждены в судебном порядке – приговором суда по уголовному делу или решением суда по гражданскому делу (например, о признании недействительным завещания, совершенного под влиянием насилия или угрозы);

б) вынесения решения суда о признании наследника недостойным в соответствии с абз. 1 и 2 п. 1 ст. 1117 ГК РФ не требуется. В указанных в данном пункте случаях гражданин исключается из состава наследников нотариусом, в производстве которого находится наследственное дело, при предоставлении ему соответствующего приговора или решения суда (см. п. 19 Постановления Пленума ВС РФ № 9).

Следует иметь в виду, что ст. 1117 ГК РФ содержит новое правило, согласно которому граждане, которым наследодатель после утраты ими права наследования завещал имущество,

вправе наследовать это имущество. Таким образом, *наследодатель может «простить» своих недостойных наследников.*

Не наследуют по закону родители после детей, в отношении которых они были лишены родительских прав и не восстановлены в этих правах на момент открытия наследства (ч. 2 п. 1 ст. 1117 ГК). Аналогичная норма содержалась в ч. 2 ст. 531 ГК РСФСР 1964 г. В таких случаях отдельного решения суда о признании наследника не имеющим права наследовать при наличии названного основания также не требуется. Если нотариусу представлено решение суда о лишении наследника родительских прав в отношении наследодателя и не имеется доказательств того, что он восстановлен в этих правах к моменту открытия наследства, нотариус может решить вопрос о признании наследника недостойным самостоятельно, отказав ему в выдаче свидетельства о праве на наследство. При несогласии с таким решением заинтересованный наследник вправе обжаловать постановление нотариуса об отказе в совершении нотариального действия в судебном порядке.

Необходимо иметь в виду, что родители после детей, в отношении которых они были лишены родительских прав, отстраняются от наследования только при наследовании по закону. По завещанию своих детей, достигших к моменту совершения завещания совершеннолетия, родители, некогда лишённые родительских прав, наследуют на общих основаниях, т. е. если указаны в завещании.

На основании п. 2 ст. 1117 ГК РФ, по требованию заинтересованных лиц суд отстраняет от наследования граждан, злостно уклонявшихся от лежавших на них в силу закона обязанностей по содержанию наследодателя.

Обязанности по содержанию детей и родителей установлены в Конституции РФ и СК РФ: в ч. 2 ст. 38 Основного Закона – «забота о детях, их воспитание – равное право и обязанность родителей» и в ч. 3 этой же статьи – «трудоспособные дети, достигшие 18 лет, должны заботиться о нетрудоспособных родителях»; в ст. 80, 85, 87 СК РФ.

Алиментные обязанности других членов семьи регулируются ст. 89, 93–97 СК РФ.

Злостное уклонение от названных обязанностей является основанием для признания наследников недостойными. Как указывается в Постановлении Пленума ВС РФ № 9, граждане могут быть отстранены от наследования по указанному основанию, если обязанность по содержанию наследодателя установлена решением суда о взыскании алиментов. Такое решение суда не требуется только в случаях, касающихся предоставления содержания родителями своим несовершеннолетним детям.

Злостный характер уклонения в каждом случае должен определяться с учетом продолжительности и причин неуплаты соответствующих средств.

Суд отстраняет наследника от наследования по указанному основанию при доказанности факта его злостного уклонения от исполнения обязанностей по содержанию наследодателя, который может быть подтвержден приговором суда об осуждении за злостное уклонение от уплаты средств на содержание детей или нетрудоспособных родителей, решением суда об ответственности за несвоевременную уплату алиментов, справкой судебных приставов-исполнителей о задолженности по алиментам, другими доказательствами. В качестве злостного уклонения от выполнения указанных обязанностей может признаваться не только непредоставление содержания без уважительных причин, но и сокрытие алиментнообязанным лицом действительного размера своего заработка и (или) дохода, смена им места работы или места жительства, совершение иных действий в этих же целях.

Иск об отстранении от наследования по данному основанию недостойного наследника может быть подан любым лицом, заинтересованным в призвании к наследованию или в увеличении причитающейся ему доли наследства, отказополучателем либо лицом, на права и законные интересы которого (например, на право пользования наследуемым жилым помещением) может повлиять переход наследственного имущества.

Признание наследника недостойным по названным основаниям распространяется только на случаи наследования по закону. По завещанию такие наследники наследуют на общих основаниях.

Лицо, не имеющее права наследовать или отстраненное от наследования (недостойный наследник), обязано возвратить в соответствии с правилами гл. 60 ГК РФ все имущество, неосновательно полученное им из состава наследства; при его отказе сделать это заинтересованным лицам следует обратиться в суд.

Необходимо учитывать, что правила о признании наследника недостойным распространяются на наследников, имеющих право на обязательную долю в наследстве, и на отказополучателя, в случае когда предметом завещательного отказа было выполнение определенной 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 (п. 5 ст. 1117 ГК РФ).

Глава 5 Открытие наследства

§ 1. Смерть гражданина

Некоторые элементы юридического основания, из которого возникают наследственные права, должны быть налицо до смерти наследодателя (родство, иждивение, завещание); другие могут появиться после его смерти (смерть наследников предшествующих очередей или их отказ от наследства); между этими элементами – факт смерти наследодателя как главный элемент юридического основания возникновения наследственных прав⁹¹.

Наследство открывается со смертью гражданина. С точки зрения права именно с этого момента он становится наследодателем. Объявление судом гражданина умершим влечет за собой те же правовые последствия, что и смерть гражданина (ст. 1113 ГК РФ). Из приведенной нормы следует, что наследство открывается в двух случаях:

во-первых, после смерти гражданина. Сам факт кончины гражданина устанавливается свидетельством о смерти. Такое свидетельство выдается органом записи актов гражданского состояния (далее – загс);

во-вторых, в случае объявления гражданина умершим. На основании ст. 45 ГК РФ гражданин может быть объявлен судом умершим:

- если в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания в течение пяти лет;
- если он пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, – в течение шести месяцев.

Военнослужащий или иной гражданин, пропавший без вести в связи с военными действиями, может быть объявлен судом умершим не ранее чем по истечении двух лет со дня окончания военных действий.

Процедура объявления гражданина умершим регламентируется гл. 30 ГПК РФ.

Документами, которые подтверждают факт смерти, являются:

– свидетельство о смерти наследодателя, выданное органами загса. В случае если судом было вынесено решение об объявлении гражданина умершим, об установлении факта смерти либо факта регистрации смерти, на основании такого решения органами загса также выдается свидетельство о смерти.

Если в свидетельстве о смерти не указана точная дата смерти, а указан только месяц смерти, то днем смерти считается последний день этого месяца, а если в нем указан только год смерти – днем смерти и соответственно временем открытия наследства является 31 декабря указанного года;

– извещение (либо иной документ) о гибели, выданное командованием воинской части, администрацией, военным комиссариатом;

– справка о смерти гражданина, выданная органами загса на основании соответствующей копии актовой записи.

Какие-либо иные документы, косвенно подтверждающие время смерти гражданина, не могут быть приняты нотариусом для заведения наследственного дела.

⁹¹ См.: *Иоффе О.С.* Правоотношение по советскому гражданскому праву // *Иоффе О.С.* Избранные труды по гражданскому праву: Из истории цивилистической мысли. Гражданское правоотношение. Критика теории «хозяйственного права». 3-е изд., испр. М.: Статут, 2009. С. 646.

Вопрос о принятии наследства, как правило, рассматривается в соответствии с законом, действовавшим на момент открытия наследства.

Факт смерти гражданина имеет важное значение для определения законодательства, подлежащего применению к наследственным правоотношениям. Так, в связи с введением в действие 17 мая 2001 г. Федерального закона от 14 мая 2001 г. № 51-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в статью 532 Гражданского кодекса РСФСР» на практике возникали вопросы, касавшиеся порядка применения новой редакции ст. 532 ГК РСФСР к отношениям по наследованию, возникшим до введения в действие данного Закона.

Полагаем, что при рассмотрении указанного вопроса следует исходить из существа наследственных правоотношений, которые длятся до принятия наследства наследниками в порядке, определенном законом (с учетом установленного срока для принятия наследства наследниками), и прекращаются в момент оформления соответствующего свидетельства, подтверждающего право на наследство (т. е. такие правоотношения имеют длящийся характер).

Со вступлением в силу Федерального закона «О внесении изменений и дополнений в статью 532 Гражданского кодекса РСФСР» в рамках уже открытого наследства появились новые субъекты наследственных правоотношений, которые наделяются правом на принятие наследства, т. е. возникают новые права.

В соответствии с п. 2 ст. 4 ГК РФ к отношениям, возникшим до введения в действие акта гражданского законодательства, данный акт применяется к правам и обязанностям, возникшим после введения его в действие. С учетом этого положения ГК РФ можно сделать вывод о том, что в случае, если к моменту вступления в силу Федерального закона «О внесении изменений и дополнений в статью 532 Гражданского кодекса РСФСР» конкретное наследственное правоотношение продолжало длиться и еще не прекратилось (в отношении уже открытого наследства не реализовано право на принятие наследства, не оформлено соответствующее свидетельство, подтверждающее право на наследство), круг лиц – наследников по закону должен был определяться с учетом новой редакции ст. 532 ГК РСФСР.

Следует также обратить особое внимание на то, что в соответствии со ст. 527 и 552 ГК РСФСР одним из существенных условий перехода имущества умершего к государству по праву наследования являлось отсутствие наследников по закону. Со вступлением вышеназванного Закона в силу такие наследники по закону появлялись, в связи с чем последующее игнорирование данного обстоятельства и оформление свидетельства о переходе права наследования к государству стали неправомерными.

Кроме того, необходимо иметь в виду, что право наследования, предусмотренное ст. 35 Конституции РФ и более подробно урегулированное гражданским законодательством, обеспечивает гарантированный государством переход имущества, принадлежавшего умершему, к другим лицам (наследникам). Это право включает в себя как право наследодателя распорядиться своим имуществом, так и право наследников на его получение.

Именно с учетом данных положений Конституции РФ, гражданского законодательства Российской Федерации и исходя из существа наследственных правоотношений применительно к наследству, открывшемуся до введения в действие Федерального закона «О внесении изменений и дополнений в статью 532 Гражданского кодекса РСФСР», круг наследников по закону должен был определяться в соответствии с правилами новой редакции ст. 532 ГК РСФСР, если срок для принятия наследства не истек на день введения в действие вышеназванного Закона либо если указанный срок истек, но на день введения в действие указанного Закона наследство не было принято никем из наследников, указанных в ст. 532 и 548 ГК РСФСР, не было выдано свидетельство о праве на наследство государству или наследственное имущество не перешло в собственность государства по иным установленным законом основаниям (т. е. наследственное правоотношение не прекращено). При этом новые наследники по закону, появившиеся вследствие вступления в силу вышеназванного Закона, были вправе в порядке, установленном

ст. 547 ГК РСФСР, ходатайствовать о продлении срока для принятия ими соответствующего наследства, если данный срок уже пропущен.

Что касается части третьей ГК РФ, то Вводный закон к части третьей ГК РФ, учитывая практику действия новой редакции ст. 532 ГК РСФСР, четко прописывает, когда ГК РФ может иметь обратную силу. В ст. 6 Вводного закона указывается на то, что применительно к наследству, открывшемуся до введения в действие части третьей ГК РФ, круг наследников по закону определяется в соответствии с правилами этой части Кодекса в случаях:

а) если срок для принятия наследства не истек на день введения в действие части третьей ГК РФ;

б) если указанный срок истек, но на день введения в действие части третьей наследство не было принято никем из наследников, указанных в ст. 532 и 548 ГК РСФСР; не было выдано свидетельство о праве на наследство Российской Федерации, субъекту Федерации 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 действующего Кодекса (ст. 1142–1148), могли принять наследство в течение шести месяцев со дня введения в действие части третьей ГК РФ, т. е. до 1 сентября 2002 г. Указанный срок определен в законе как пресекательный: если он пропущен, суд не вправе восстановить его. Однако полагаем, что в соответствующих ситуациях суд может установить юридический факт – принятие наследства наследниками.

При отсутствии наследников, указанных в ст. 1142–1148 ГК РФ, или если никто из наследников не имеет права наследовать, или все наследники отстранены от наследования, или никто из них не принял наследство, или все наследники отказались от наследства, и при этом никто из них не указал, что отказывается в пользу другого наследника, применяются правила наследования выморочного имущества.

§ 2. Время открытия наследства

На основании п. 1 ст. 1114 ГК РФ временем открытия наследства является момент смерти гражданина. При объявлении гражданина умершим временем открытия наследства является день вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим, а в случае, когда днем смерти признан день его предполагаемой гибели, – день и момент смерти, указанные в решении суда.

Время открытия наследства имеет важное практическое значение. Момент, на который приходится смерть человека, оставившего наследство, – определяющий для решения вопросов о том, какое законодательство является применимым (например, если наследство до 1 марта 2002 г. не было принято наследниками и не перешло в собственность государства, применяются правила разд. V части третьей ГК РФ, введенного в действие с 1 марта 2002 г. (ст. 6 Вводного закона к части третьей ГК РФ)), на какое время определяется состав наследственного имущества и каков круг лиц, которые призываются к наследованию, а также многих других вопросов.

Момент смерти наследодателя устанавливается на основании медицинского заключения, констатирующего смерть человека. При объявлении гражданина умершим временем его смерти считается день и момент, указанные в решении суда об объявлении гражданина умершим.

Время смерти гражданина подтверждается свидетельством о смерти, выданным органом, уполномоченным производить государственную регистрацию актов гражданского состояния.

Свидетельство о смерти на территории Российской Федерации выдается загсом или органом местного самоуправления муниципального образования, на территории которого отсутствует орган загса, в случае смерти гражданина Российской Федерации за пределами Российской Федерации – консульским учреждением Российской Федерации (ст. 3–5, 67, 68 Федерального закона от 15 ноября 1997 г. № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния»⁹² (далее – Закон об актах гражданского состояния)).

В случае объявления судом гражданина умершим, что влечет за собой те же правовые последствия, что и смерть гражданина, документом, подтверждающим факт смерти, также является свидетельство о смерти, выдаваемое уполномоченным органом на основании решения суда (ст. 1113 ГК; п. 2 ст. 67 Закона об актах гражданского состояния). В случае открытия наследства в день предполагаемой гибели гражданина наследство может быть принято в течение шести месяцев со дня вступления в законную силу решения суда об объявлении такого гражданина умершим.

Крайне редко, но встречаются случаи, когда акты гражданского состояния совершены по религиозным обрядам до образования или восстановления органов загса. Такие действия приравниваются к актам гражданского состояния, совершенным в органах загса в соответствии с действовавшим на момент их совершения законодательством, и не требуют последующей государственной регистрации (п. 3 ст. 3 Закона об актах гражданского состояния).

§ 3. Коммориенты

До 1 сентября 2016 г. (дата вступления в силу Федерального закона от 30 марта 2016 г. № 79-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации») граждане, умершие в один и тот же день, в целях наследственного правопреемства считались умершими одновременно и не наследовали друг после друга. Граждан, умерших одновременно, называют коммориентами. *Термин «коммориенты» происходит от лат. commorientes – умирающие одновременно.* В настоящее время смысл определения, а главное, правовые последствия стали более точными.

До 1 сентября 2016 г. наследование открывалось после каждого из коммориентов и к наследованию призывались наследники каждого из них. При этом нотариусом заводились отдельные наследственные дела. В данном случае одновременной смертью считалась смерть наследодателей, наступившая в течение одних календарных суток (с 00 до 24 часов). Разница во времени, исчисляемая часами в пределах одних календарных суток, юридического значения не имела. Напротив, если один из наследодателей умер хотя бы через час после первого, однако уже в следующие календарные сутки, он считался умершим позднее первого.

Из данного положения исходил Верховный Суд РФ. В соответствии с п. 16 Постановления Пленума ВС РФ № 9 в целях наследственного правопреемства одновременной считалась смерть граждан в один и тот же день, соответствующий одной и той же календарной дате. Календарная дата определяется порядковым номером календарного дня, порядковым номером или наименованием календарного месяца и порядковым номером календарного года; календарным днем считается период времени продолжительностью 24 часа, за начало и окончание которого принимаются моменты времени, соответствующие 00 часам 00 минутам 00 секундам и 24 часам 00 минутам 00 секундам, исчисляемые по местному времени (ст. 2 и 4 Федерального закона от 3 июня 2011 г. № 107-ФЗ «Об исчислении времени»).

Если одновременно умерли завещатель и единственный указанный в завещании наследник, то наследование по завещанию не наступало, а наступало, если имеются соответствующие наследники, наследование по закону.

⁹² Собрание законодательства РФ. 1997. № 47. Ст. 5340.

В тех случаях, когда наследников по закону у завещателя не имелось, наследственное имущество по праву наследования переходило к государству. Если имущество завещано нескольким наследникам с распределением между ними долей, то в случае одновременной смерти завещателя и кого-либо из наследников по завещанию вопрос о наследовании решался в соответствии с правилами о приращении наследственных долей.

Определенной особенностью отличалась ситуация, когда одновременно умершие наследодатели были супругами и при этом в наследственную массу входило имущество, являвшееся их общей совместной собственностью, но зарегистрированное за одним из супругов или за каждым из них.

Например, за женой была зарегистрирована квартира, за мужем – автомобиль. Все имущество приобретено в период брака на совместные средства. У мужа имелся сын от первого брака, у жены наследников первой очереди нет, на наследство после ее смерти претендует ее сестра. Наследники вправе поставить вопрос об определении долей каждого из супругов в совместно нажитом ими имуществе.

Учитывая положения Федерального закона от 21 ноября 2011 г. № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации», который для целей определения правовых последствий смерти требует фиксировать не день, а момент смерти, предложения об изменении приоритета в наследовании после смерти коммориентов периодически высказывались в науке⁹³.

С 1 сентября 2016 г. Федеральный закон от 30 марта 2016 г. № 79-ФЗ заменяет в нормах ГК РФ и Федерального закона от 15 ноября 1997 г. № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния» понятие «день смерти» на понятие «момент смерти» для тех случаев, в которых имеется возможность установить такой момент. В рассматриваемом нами варианте, если наследодатели умерли в один день, но в разное время, то тот, кто ушел из жизни позже, может являться наследником того, кто умер первым. В итоге наследники второго наследодателя получают наследство, состоящее из его собственного наследства и наследства, перешедшего к нему от первого наследодателя. Наследники первого наследодателя получают наследство за вычетом части наследства, перешедшей ко второму наследодателю.

Например, в результате автомобильной катастрофы погибли супруги, и если возможно установить, что жена пережила своего мужа, дети жены от предыдущего брака получают часть наследства мужа, которая переходит к ним как наследникам умершей матери. В том случае, если последовательность смертей не может быть установлена, дети, не являющиеся общими для погибших супругов, вступают в наследство лишь в отношении имущества своей матери, при этом общие дети супругов приобретают долю в наследстве каждого из своих погибших родителей.

Случаи одновременной смерти людей, наследующих друг после друга, не так уж и редки. Это техногенные катастрофы, автомобильные, авиа- и другие аварии. Новеллы части третьей ГК РФ устраняют возможные споры в таких случаях и будут способствовать справедливому распределению наследства с учетом воли наследодателей.

Например, более полно будет исполнена воля наследодателя, выраженная в завещании. Завещание, составленное умершим в один день с другим, но раньше, в пользу другого умершего в тот же день, но позже, теперь будет иметь правовое значение. До 1 сентября 2016 г. завещание одного супруга в пользу другого не имело правового значения, если они умерли в один день.

⁹³ Гонгало Ю.Б. Юридические факты в наследственном праве России и Франции: сравнительно-правовое исследование. М., 2010. С. 102; Паничкин В.Б. Наследование по закону по американскому и российскому праву: сравнительный анализ: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2011 // <http://lawtheses.com/nasledovanie-po-zakonu-po-amerikanskomu-i-rossiyskomu-pravu>; Смирнов С.А. Фикция единовременной смерти в наследственном праве // Нотариальный вестник. 2015. № 6. С. 33–39. См. также первое издание настоящей работы. С. 60–62.

Кроме того, увеличилась доля наследников второго умершего в тот же день, но позже. Часто такими наследниками были общие дети супругов. Например, жена умерла в 8.00. Наследники – муж, ребенок от первого брака и общий ребенок с мужем. Муж умер в 10.00. Его наследник – общий ребенок с умершей. С учетом изменений в наследственном законодательстве ситуация разрешается следующим образом: после смерти жены муж, ребенок от первого брака и общий ребенок получают по $\frac{1}{3}$ доли оставшегося после нее наследства, кроме того, общий ребенок умерших получает вместе со 100 % наследственного имущества отца еще и $\frac{1}{3}$ наследства, которое муж должен был получить после смерти жены, т. е. $\frac{2}{3}$ имущества матери.

Если моменты смерти супругов установить невозможно, ребенок от первого брака получает долю наследственного имущества матери, а общий ребенок – долю наследственного имущества матери и 100 % имущества отца.

Изменения в ст. 1114 ГК РФ также приведут к уменьшению количества выморочного имущества. Например, в один день умирают брат супруга, а затем и оба супруга: брат супруга – в 18.00, супруг – в 10.00, супруга – в 11.00. У брата супруга нет других наследников, кроме умершего брата. По законодательству, действовавшему до 1 сентября 2016 г., имущество брата супруга становится выморочным. С 1 сентября 2016 г. имущество брата супруга в рамках наследственной трансмиссии «считается» перешедшим к супругу, а затем делится между его наследниками и наследниками супруги.

Для случаев объявления умершим гражданина, пропавшего без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, предусматривается возможность указания в судебном решении об объявлении гражданина умершим не только дня, но и момента его смерти.

Законодательство зарубежных стран тоже не стоит на месте в вопросах наследования лицами, умершими в один день. Так, ст. 722 Французского гражданского кодекса (далее – ФГК) устанавливала презумпции выживаемости, принимавшие во внимание возраст субъектов и их пол. Соответственно умершим раньше считался старший по возрасту, а в случае, если субъекты были «примерно одного возраста», «мужчина всегда презюмировался пережившим». В 2001 г. были внесены изменения: согласно ст. 725-1 ФГК, введенной в действие Законом от 3 декабря 2001 г. № 2001–1135, если два лица, один из которых имел право наследовать после другого, погибают в результате одного и того же события, последовательность наступления их смерти устанавливается любыми средствами доказывания. Если эту последовательность определить невозможно, наследование каждым из них происходит таким образом, что другой к наследству не призывается. Однако, если у одного из умерших останутся наследники, они вправе представлять своего наследодателя в наследовании после другого, если право представления допускается.

В Германии нормы о коммориентах содержатся в Законе от 4 июля 1939 г. о неизвестно отсутствующих, § 11 которого предусматривает, что если в качестве времени смерти можно установить только конкретный день, то точным временем смерти считается окончание того дня, в который наступила смерть лица. В том случае, когда невозможно установить, кто из двух умерших кого пережил, считается, что смерть наступила одновременно⁹⁴.

В Великобритании до 1925 г. правовое положение коммориентов регулировалось обычным правом и наследникам приходилось «сражаться» и при возникновении спора доказывать в суде, кто из коммориентов умер раньше. Однако § 184 Британского закона о собственности (*The British Law and Property Act 1925*) изменил ситуацию, предусмотрев, что «во всех случаях, после вступления в силу названного Акта, если два или более лиц умерли при обстоятельствах,

⁹⁴ Verschollenheitsgesetz (VerschG) vom 15.01.1951 // BGBl. I S. 63.

при которых неизвестно, кто умер позже, для любых целей наследования будет считаться, что более молодой умерший гражданин пережил более старшего по возрасту».

В то же время для целей налогообложения в соответствии с Законом о налоге на наследство (*Inheritance Tax Act*, ИТА 1984. S. 4(2)), принятым в 1984 г. и вступившим в силу с 19 марта 1986 г., «в тех случаях, где невозможно установить, кто из двух или более лиц умер раньше, и у старшего по возрасту не было завещания, презюмируется, что все умерли в одно и то же время». В связи с этим налог на наследство уплачивается только при переходе наследства к наследникам умерших супругов, но не уплачивается при переходе имущества к младшему по возрасту супругу.

В Ирландии согласно § 5 Закона о наследовании, если определить последовательности смертей лиц, умерших в одно время, невозможно, считается, что они умерли одновременно⁹⁵.

В США в разных штатах используются разные подходы к последствиям смерти коммориентов. Так, Единообразный закон об одновременной смерти 1940 г. в редакции 1993 г. (*Uniform Simultaneous Death Act*⁹⁶) устанавливает, что в случае одновременной смерти лиц (если нет доказательств смерти в разное время), связанных завещаниями или законом о наследстве, каждое из них считается пережившим другое при решении вопроса об установлении наследников и передаче имущества. Так, например, если супруги одновременно погибли в авиакатастрофе, то каждый из них наследует после другого супруга, соответственно родственники каждого вступают в права наследования имущества каждого из умерших супругов. В том случае, если один из супругов погиб в автокатастрофе, а другой чуть позже скончался в больнице, второй наследует после смерти первого супруга⁹⁷. Если имеется завещание, учитывающее такого рода обстоятельства, то презумпция Закона не действует, применяются положения завещания.

На 2010 г. 19 штатов используют этот закон, остальные – Единообразный наследственный кодекс (*Uniform Probate Code 1969* в ред. 2010 г.)⁹⁸. Согласно § 2-702 этого Кодекса, если нельзя установить с помощью точных доказательств, что смерть одного лица наступила после смерти другого в пределах 120 часов, то они будут считаться умершими одновременно и друг после друга не наследуют. Из этого правила есть определенные исключения, в том числе связанные с условиями завещаний или иных документов, например с условием «если супруг не умрет раньше или умрет одновременно с завещателем»⁹⁹.

Аналогичным прежней российской и советской конструкция является положение п. 3 ст. 1035 ГК Республики Беларусь, согласно которому лица, умершие в один и тот же день, считаются в целях наследственного правопреемства умершими одновременно и не наследуют друг после друга. Наследование открывается после каждого из них, и к наследованию призываются наследники каждого из них¹⁰⁰. В числе названных стран – Казахстан, Грузия, Туркмениция, Филиппины, Чили и многие другие¹⁰¹.

В израильском Законе о наследовании 1965 г. в содержание рассматриваемого института введены категории так называемых бесспорных и сомнительных наследников, в случае их одновременной смерти предпочтение отдается бесспорным наследникам. Если же оба умер-

⁹⁵ Succession Act, 1965 // <http://www.irishstatutebook.ie/eli/1965/act/27/section/5/enacted/en/html#sec5>

⁹⁶ http://www.uniformlaws.org/shared/docs/simultaneous%20death/usda_final_93.pdf

⁹⁷ http://economy_en_ru.academic.ru/65698/Uniform_Simultaneous_Death_Act.

⁹⁸ https://en.wikipedia.org/wiki/Uniform_Simultaneous_Death_Act.

⁹⁹ UNIFORM PROBATE CODE (1969). Uniform Law Commission National Conference of Commissioners on Uniform State Laws (Last updated: February 11, 2013) // <http://www.uniformlaws.org/shared/docs/probate%20code/upc%202010.pdf>.

¹⁰⁰ Кодекс Республики Беларусь от 7 декабря 1998 г. № 218-З «Гражданский кодекс. Раздел VI. Наследственное право (статьи 1031–1092)» // http://bel-kodeksy.com/gk_rb.htm.

¹⁰¹ См.: ГК Грузии. Ст. 1321; ГК Казахстана. П. 3 ст. 1042; ГК Туркменистана. Ст. 1141; *Código Civil de Chile*. Art. 79; *Código Civil de Costa-Rica*. Art. 35; *The Civil Code of Philippines*. Art. 43 // Методологические и терминологические подходы к определению правосубъектности граждан в современном зарубежном законодательстве (Михайлова И.А.) (Юрист. 2007. № 1).

ших относятся к категории сомнительных наследников, то предпочтение отдается супругу или родственнику наследодателя (ст. 9)¹⁰².

Таким образом, технический прогресс, в том числе развитие медицинских технологий, позволяет более точно, чем в XIX–XX вв., указывать момент смерти, предоставив возможность законодателям целого ряда стран, а с 1 сентября 2016 г. и Российской Федерации закрепить презумпцию наследования друг после друга лицами, умершими в течение одних суток, но не одновременно, что является более справедливым, особенно при наличии завещания между указанными лицами. Изменения в российском законодательстве касаются распространения общего режима наследования имущества лицами, умершими в один день, друг после друга. Исключением из общего правила (специальным режимом) являются случаи, при которых момент смерти установить невозможно.

§ 4. Место открытия наследства

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

В соответствии со ст. 20 ГК РФ местом жительства несовершеннолетних, не достигших возраста 14 лет, или граждан, находящихся под опекой, признается место жительства их законных представителей – родителей, усыновителей или опекунов.

В случае неправильного определения места открытия наследства возможна ситуация, при которой будет заведено несколько наследственных дел у разных нотариусов в отношении имущества одного наследодателя, что в свою очередь почти неизбежно может повлечь нарушение прав и законных интересов отдельных наследников.

Пленумом Верховного Суда РФ в Постановлении от 29 мая 2012 г. № 9 разъяснено, что место жительства наследодателя может подтверждаться документами, удостоверяющими его соответствующую регистрацию в органах регистрационного учета граждан Российской Федерации по месту пребывания и по месту жительства в пределах Российской Федерации (п. 1 ст. 20 и ч. 1 ст. 1115 ГК РФ, ч. 2 и 4 ст. 1 ЖК РФ; ч. 2 и 3 ст. 2 и ч. 2 и 4 ст. 3 Закона РФ от 25 июня 1993 г. № 5242-1 «О праве граждан Российской Федерации на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации»¹⁰³ (далее – Закон о праве граждан на свободу передвижения). Место последнего постоянного жительства может быть подтверждено документами, выданными органами регистрационного учета, в частности свидетельством о регистрации по месту жительства. Кроме того, место открытия наследства может быть установлено решением суда, а также:

- справкой жилищно-эксплуатационной организации;
- справкой органа местного самоуправления;
- справкой с места работы умершего о месте его жительства;
- справкой адресного бюро (ранее – о прописке, в настоящее время – о регистрации гражданина по месту его жительства);

¹⁰² Гражданское законодательство Израиля. СПб.: Юрид. центр Пресс, 2003. С. 447.

¹⁰³ Российская газета. 1993. 10 августа. № 152.

- справкой жилищного либо жилищно-строительного кооператива;
- выпиской из домовой книги;
- справкой рай(гор)военкомата о том, где проживал гражданин до призыва на воинскую службу;
- справкой органа социальной защиты населения о том, по какому адресу доставлялась пенсия наследодателю.

Важно отметить, что местом открытия наследства является именно постоянное (не временное) место жительства наследодателя, хотя бы наследодатель и проживал значительное время вне места постоянного жительства.

Порядку определения места открытия наследства посвящены п. 6, 7 Методических рекомендаций по оформлению наследственных прав, утвержденных Решением Правления Федеральной нотариальной палаты от 27–28 февраля 2007 г.¹⁰⁴ (далее – Методические рекомендации по оформлению наследственных прав).

Местом жительства гражданина может являться жилой дом, квартира, комната, жилое помещение специализированного жилищного фонда (служебное жилое помещение, жилое помещение в общежитии, жилое помещение маневренного фонда, жилое помещение в доме системы социального обслуживания населения и др.) либо иное жилое помещение, в котором гражданин постоянно или преимущественно проживает в качестве собственника, по договору найма (поднайма), договору найма специализированного жилого помещения либо на иных основаниях, предусмотренных законодательством Российской Федерации, и в котором он зарегистрирован. Местом жительства гражданина, относящегося к коренному малочисленному народу Российской Федерации, ведущего кочевой и (или) полукочевой образ жизни и не имеющего места, где он постоянно или преимущественно проживает, в соответствии с Законом о праве граждан на свободу передвижения может быть признано одно из поселений, находящихся в муниципальном районе, в границах которого проходят маршруты кочевий данного гражданина (ст. 2 Закона о праве граждан на свободу передвижения).

Для подтверждения места открытия наследства нотариусу представляются документы, выданные органами регистрационного учета, подтверждающие регистрацию наследодателя по месту жительства.

В городах, поселках, сельских населенных пунктах, закрытых военных городках, а также в населенных пунктах, расположенных в пограничной полосе или закрытых административно-территориальных образованиях, в которых имеются территориальные органы федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление функций по контролю и надзору в сфере миграции, органами регистрационного учета граждан Российской Федерации по месту пребывания и по месту жительства в пределах Российской Федерации являются территориальные органы федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление функций по контролю и надзору в сфере миграции, в остальных населенных пунктах – местная администрация (ст. 4 Закона о праве граждан на свободу передвижения).

Место последнего постоянного или преимущественного жительства наследодателя может быть установлено судом.

Если наследодатель на момент смерти постоянно или преимущественно проживал в жилом помещении, в котором он был зарегистрирован по месту пребывания, сохранив при этом регистрацию по месту жительства по другому адресу, наследство открывается по месту жительства наследодателя, если факт места открытия наследства по месту пребывания наследодателя (или факт постоянного или преимущественного проживания наследодателя по месту пребывания) не установлен в судебном порядке. Нотариус, открывший наследственное дело по

¹⁰⁴ Нотариальный вестник. 2007. № 8.

месту пребывания наследодателя, установленному судом, извещает об этом нотариуса, ведущего наследственные дела по месту последнего места жительства наследодателя (при отсутствии сведений о нотариусе, которому должна быть направлена информация, извещается территориальный орган Росреестра).

В случаях, когда место жительства наследодателя неизвестно, включая случаи регистрации наследодателя только по месту пребывания, местом открытия наследства признается место нахождения наследственного имущества.

При установлении факта заведения на одно и то же наследство нескольких наследственных дел (например, по месту жительства наследодателя и по месту нахождения наследственного имущества) наследственные дела, заведенные с нарушением принципа приоритетности, установленного ст. 1115 ГК РФ, должны быть переданы по принадлежности нотариусу, в чью компетенцию входит ведение конкретного наследственного дела. Например, при заведении на одно наследство наследственного дела по месту нахождения движимого и недвижимого наследственного имущества наследственное дело передается по подведомственности нотариусу, которым заведено наследственное дело по месту нахождения недвижимого наследственного имущества.

Порядок государственной регистрации по месту жительства определен приказом Федеральной миграционной службы России (далее – ФМС) от 11 сентября 2012 г. № 288 «Об утверждении Административного регламента предоставления Федеральной миграционной службой государственной услуги по регистрационному учету граждан Российской Федерации по месту пребывания и по месту жительства в пределах Российской Федерации»¹⁰⁵.

После смерти солдат, матросов, сержантов, старшин, проходивших военную службу по призыву, местом открытия наследства признается то место, где они постоянно проживали до призыва (п. 23 Правил регистрации и снятия граждан Российской Федерации с регистрационного учета по месту пребывания и по месту жительства в пределах Российской Федерации и перечня лиц, ответственных за регистрацию (далее – Правила регистрации), утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17 июля 1995 г. № 713¹⁰⁶).

После смерти гражданина, проживавшего на территории монастыря, храма, другого культового здания, местом открытия наследства считается место нахождения соответствующего здания, если наследодатель был зарегистрирован в нем по месту жительства (п. 25 Правил регистрации).

Если определить место открытия наследства по правилам ст. 1115 ГК РФ невозможно, место открытия наследства устанавливается в судебном порядке (гл. 28 ГПК). При рассмотрении соответствующего заявления суд учитывает длительность проживания наследодателя в конкретном месте на момент открытия наследства, нахождение в этом месте наследственного имущества и другие обстоятельства, свидетельствующие о преимущественном проживании наследодателя в этом месте (п. 17 Постановления Пленума ВС РФ № 9).

Если последнее место жительства наследодателя, обладавшего имуществом на территории Российской Федерации, находилось на территории иностранного государства, место открытия наследства определяется на основании международных договоров Российской Федерации, в том числе на основании двустороннего договора России и соответствующего иностранного государства (ст. 1186 ГК).

При отсутствии международного договора место открытия наследства, осложненного иностранным элементом и включающего в свой состав недвижимое имущество, расположенное на территории Российской Федерации, определяется в соответствии с нормами ст. 1224 ГК РФ.

¹⁰⁵ Российская газета. 2013. 17 апреля. № 83.

¹⁰⁶ Собрание законодательства РФ. 1995. № 30. Ст. 2939.

При отсутствии международного договора решение вопроса о месте открытия наследства, включающего в свой состав находящееся на территории России движимое имущество, если наследодатель имел последнее место жительства за пределами Российской Федерации, возможно как в соответствии со ст. 1224 ГК РФ (п. 1) – по месту, где наследодатель имел последнее место жительства, так и в соответствии со ст. 1115 ГК РФ (абз. 2) – по месту, где находится наследственное имущество. Во избежание спорных ситуаций при заведении в рассматриваемом случае наследственного дела российским нотариусом он уведомляет об этом компетентные органы иностранного государства, в котором наследодатель имел последнее место жительства.

В соответствии с Конвенцией о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, заключенной в г. Минске 22 января 1993 г., производство по делам о наследовании движимого имущества компетентны вести учреждения Договаривающейся Стороны, на территории которой имел место жительства наследодатель в момент своей смерти, а также на территории которой находится имущество. При этом право наследования движимого имущества определяется по законодательству Договаривающейся Стороны, на территории которой наследодатель имел постоянное место жительства. Наследование же недвижимого имущества определяется по законодательству Договаривающейся Стороны, на территории которой находится это имущество.

Глава 6

Наследование по завещанию

§ 1. Виды распоряжения имуществом на случай смерти

В начале XX в. Г.Ф. Шершеневич в своем фундаментальном произведении «Учебник русского гражданского права», анализируя наследственное право, писал: «Основаниями, в силу которых происходит переход имущества от одного лица к другому, могут быть: 1) завещание, 2) договор, 3) закон. В первых случаях в основании наследования лежит воля наследодателя, в последнем – постановление закона, который имеет в виду выполнить предполагаемую волю умершего. Наследственный договор состоит в том, что двое или более лиц назначают друг друга наследниками после себя. Такой договор часто заключается между супругами, но возможен и между посторонними лицами»¹⁰⁷.

Видимо, вспоминая историческую роль М.М. Сперанского в подготовке Свода законов Российской империи и, в частности, т. X Свода законов гражданских, Шершеневич указал на то, что наследственный договор «Французский кодекс, а за ним и русское законодательство считают противоречащим свободе воли наследодателя, а потому два лица совокупно в одном и том же акте не могут выражать своей последней воли, другими словами, закон не допускает наследственных договоров»¹⁰⁸. Следует оговориться, что Французская республика Законом от 26 мая 2004 г. установила возможность заключения такого договора (абз. 1 ст. 1096 ФГК), хотя она и до этого признавалась на практике¹⁰⁹.

Наследование по завещанию рассматривается в § 2–12 настоящей главы. Такие способы распоряжения имуществом на случай смерти, как совместное завещание, договор и учреждение фонда, действующего после смерти учредителя, не предусмотрены действующим законодательством. При этом очевидно, что принятие соответствующих законодательных норм не за горами.

О совместных завещаниях см. гл. 20, о наследственных договорах – гл. 21, о наследственных фондах – гл. 22 настоящей работы.

§ 2. Основные положения наследования по завещанию

В настоящее время распорядиться имуществом на случай смерти можно только путем составления завещания, при этом совершение завещания двумя и более лицами не допускается.

Понятие завещания в отечественном праве практически не меняется с течением времени и в связи с изменением законодательства. Конечно же, его наполнение, как юридическое, так и практическое, трансформируется вслед за экономическими и особенно политическими процессами. Но завещание – это всегда:

- личное распоряжение дееспособного гражданина на случай смерти по поводу его имущественных прав и обязанностей;
- односторонняя сделка;
- нотариально удостоверенная сделка либо приравненная к таковой.

¹⁰⁷ Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. Т. 2. М.: Статут, 2005. С. 331–332.

¹⁰⁸ Там же. С. 332.

¹⁰⁹ Основы наследственного права России, Германии, Франции / Под общ. ред. Е.Ю. Петрова. М.: Статут, 2015 (автор соответствующего параграфа – Ю.Б. Гонгало).

Наиболее удачное определение завещания, на наш взгляд, содержалось в ст. 422 ГК РСФСР 1922 г.: «Завещанием признается **сделанное лицом в письменной форме распоряжение на случай смерти** о предоставлении имущества одному или нескольким определенным лицам» (выделено нами. – *П.К.*).

В отличие от ГК РСФСР 1922 и 1964 гг. в ГК РФ, так же как в Своде законов гражданских Российской империи, глава, посвященная наследованию по завещанию, дана раньше главы, посвященной наследованию по закону. Логика понятна: в первом случае речь идет о воле наследодателя, а во втором – о воле законодателя. Конечно же, бывают случаи, когда будущий наследодатель сознательно выбирает очередность, однако, если быть реалистами, многие «не в курсе», сколько и какие очереди наследования содержит предусматривает закон. Тем не менее исходя из общецивилистического принципа диспозитивности воля гражданина важнее, а закон как бы восполняет отсутствие воли по данному поводу, устанавливая очередность в зависимости от степени родства.

Конец ознакомительного фрагмента.

Текст предоставлен ООО «ЛитРес».

Прочитайте эту книгу целиком, [купив полную легальную версию](#) на ЛитРес.

Безопасно оплатить книгу можно банковской картой Visa, MasterCard, Maestro, со счета мобильного телефона, с платежного терминала, в салоне МТС или Связной, через PayPal, WebMoney, Яндекс.Деньги, QIWI Кошелек, бонусными картами или другим удобным Вам способом.