

Институт государства, права и демократии Туркменистана

Региональная программа Германского общества по международному
сотрудничеству (GIZ) «Содействие правовой государственности в странах Центральной
Азии»
по поручению Федерального министерства экономического сотрудничества и развития
(BMZ)

НАУЧНО-ПРАКТИЧЕСКИЙ КОММЕНТАРИЙ К ГРАЖДАНСКОМУ КОДЕКСУ ТУРКМЕНИСТАНА

ТОМ V
(статьи 1070-1260)

Ашхабад

Туркменская государственная издательская служба 2020
УДК 347 (575.4) + (094.4)
Н 34

Н 34 Научно-практический комментарий к Гражданскому кодексу Туркменистана. Том V, (статьи 1070– 1260). – А.: Туркменская государственная издательская служба, 2020.

Настоящий научно-практический комментарий к Гражданскому кодексу Туркменистана является результатом работы авторского коллектива. Комментарии подготовлены в сотрудничестве с международными экспертами Региональной программы Германского общества по международному сотрудничеству (GIZ) «Содействие правовой государственности в странах Центральной Азии». В подготовке

комментариев участвовали ученые и специалисты-юристы. Авторы выражают надежду, что комментарий послужит полезным пособием для освоения теоретических и практических вопросов реализации Гражданского кодекса Туркменистана.

Мнения, высказанные в комментариях, отражают только авторскую точку зрения и не могут рассматриваться как отражение политики GIZ. Все ссылки на законодательство Туркменистана сделаны по состоянию на 1 июля 2020 года. Постатейный комментарий основывается на исследовании законов и других нормативных правовых актов Туркменистана, которые охватываются сферой действия Гражданского кодекса Туркменистана.

Комментарий рассчитан на судей, сотрудников органов прокуратуры, адвокатов, специалистов правовых служб, аспирантов, студентов и преподавателей юридических и экономических ВУЗов, а также граждан, интересующихся вопросами гражданского права.

Издание Комментария осуществлено при поддержке GIZ, действующего по поручению Федерального министерства экономического сотрудничества и развития (BMZ)

ГКПТ № 146, 2020

ББК 67.99 (2 Тү) 3

© Институт государства, права и демократии Туркменистана, 2020

Авторский коллектив:

Аразназаров Батыр, юрисконсульт, ст. ст. 1241-1251.

Атабаев Мурад, Национальный центр профессиональных союзов Туркменистана, ст. ст. 1252-1255

Бердыев Алламурат, Межлис Туркменистана, ст. ст. 1256-1260 **Клычханов Клычхан**, адвокат, ст. ст. 1142-1156, 1169-1179

Куртмамедова Огулджерен, Государственная нотариальная контора города Ашхабада, ст. ст. 1103-1129

Мамедкурбанова Аразтувак, Министерство Адалат Туркменистана, ст. ст. 1096-1102

Мырадова Тыллагозель, Арбитражный суд Туркменистана, ст. ст. 1180-1210

Нурыев Ягмыр, Институт государства, права и демократии Туркменистана, доктор юридических наук, ст. ст. 1070-1095, 1211-1240

Сарыева Майса, Аппарат Омбудсмана, ст. ст. 1157-1168

Эйванова Бестыр, Коллегия адвокатов города Ашхабада, ст. ст. 1130-1141

Консультанты:

Рольф Книпер, профессор, доктор юридических наук и почётный доктор, международный эксперт GIZ

Евгения Курзински-Сингер, доктор юридических наук, международный эксперт GIZ

СОДЕРЖАНИЕ

ЧАСТЬ 5. НАСЛЕДСТВЕННОЕ ПРАВО

РАЗДЕЛ 1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

Статья 1070. Понятие.....16

Статья 1071. Наследники	21
Статья 1072. Юридические лица как наследники	22
Статья 1073. Внебрачные дети как наследники отца	23
Статья 1074. Недостойный наследник	24
Статья 1075. Родители, не могущие быть наследниками	28
Статья 1076. Лишение судом права наследования	28
Статья 1077. Прощение недостойного наследника	29
Статья 1078. Обязанности лица, признанного недостойным наследником	30
Статья 1079. Срок предъявления иска о признании не достойным наследником	30
Статья 1080. Наследственная доля лица, лишенного права наследования	31
Статья 1081. Открытие наследства.....	32
Статья 1082. Время открытия наследства	34
Статья 1083. Наследство лиц, умерших в один день	35
Статья 1084. Открытие наследства после объявления лица умершим	36
Статья 1085. Место открытия наследства	36
Статья 1086. Место открытия наследства лиц, проживающих за границей	39
Статья 1087. Место открытия наследства лиц, постоянно проживающих за границей	39
Статья 1088. Открытие наследства за границей	40
Статья 1089. Наследственное имущество	40
8	
Статья 1090. Будущее имущество	43
Статья 1091. Недопустимость передачи по наследству прав и обязанностей личного характера	43
Статья 1092. Защита неимущественных прав наследодателя	44
Статья 1093. Последствия увеличения предусмотренного	

завещанием имущества	45
Статья 1094. Сонаследники	45
Статья 1095. Право истребования вещи из наследства	47

РАЗДЕЛ 2. НАСЛЕДОВАНИЕ ПО ЗАКОНУ

Статья 1096. Наследники по закону	51
Статья 1097. Очередность при наследовании по закону	62
Статья 1098. Права нетрудоспособных лиц при наследовании.....	63
Статья 1099. Положение разведенных супругов при наследовании	68
Статья 1100. Лишение права наследования при расторжении брака	69
Статья 1101. Утрата права наследования вследствие признания брака недействительным	71
Статья 1102. Переход к казне имущества, не имеющего наследников	72

РАЗДЕЛ 3. НАСЛЕДОВАНИЕ ПО ЗАВЕЩАНИЮ

Статья 1103 Понятие	75
Статья 1104. Лицо, которое может быть завещателем	77
Статья 1105. Составление завещания лично завещателем	79
Статья 1106. Совместное завещание	79
Статья 1107. Определение доли завещателем	81
Статья 1108. Распределение наследства между наследниками по завещанию	83
Статья 1109. Наследование имущества, оставшегося вне завещания	83
Статья 1110. Соразмерное увеличение долей между наследниками по завещанию	84
Статья 1111. Недопустимость участия третьего лица при определении доли	85
Статья 1112. Невозможность точного установления наследников	85

Статья 1113. Лишение права наследования по завещанию	86
Статья 1114. Сохранение права на наследование	87
Статья 1115. Недопустимость наследования по закону	88

РАЗДЕЛ 4. ФОРМА ЗАВЕЩАНИЯ

Статья 1116. Нотариальная форма	89
Статья 1117. Запись завещания нотариусом	90
Статья 1118. Лица, приравненные к нотариусу	91
Статья 1119. Подписание завещания другим лицом	93
Статья 1120. Завещание глухонемого и слепого лица	94
Статья 1121. Свидетели завещания	95
Статья 1122. Тайна завещания	96
Статья 1123. Домашнее завещание	98
Статья 1124. Хранение завещания у нотариуса	98
Статья 1125. Составление завещания с использованием технических средств	99
Статья 1126. Закрытое завещание	100
Статья 1127. Дата составления завещания	101
Статья 1128. Ознакомление заинтересованных лиц с содержанием завещания	102

РАЗДЕЛ 5. ПОДНАЗНАЧЕНИЕ НАСЛЕДНИКА

Статья 1129. Запасной наследник	103
---------------------------------------	-----

РАЗДЕЛ 6. ОБЯЗАТЕЛЬНАЯ ДОЛЯ

Статья 1130. Понятие	104
Статья 1131. Момент возникновения права требования обязательной доли	107
Статья 1132. Определение объема обязательной доли	107
Статья 1133. Определение обязательной доли каждого из наследников	108
Статья 1134. Зачет полученного имущества в обяза тель ную	

долю	108					
Статья 1135. Последствия отказа от завещательного от каза	109					
Статья 1136. Выделение обязательной доли из имущест ва, не предусмотренного завещанием	110					
Статья 1137. Увеличение обязательной доли за счет подар енной вещи	111					
Статья 1138. Право требовать восполнения доли	112	Статья 1139. Отказ от принятия обязательной доли	113	Статья 1140. обязательной доли	114	Лишение права получения
Статья 1141. Переход обязательной доли к наследникам по завещанию	116					
Статья 1157. Возможности изменения завещания	137					
Статья 1158. Недопустимость восстановления отмененн о го завещания	138					
Статья 1159. Несколько завещаний	139					
Статья 1160. Приоритет нотариального завещания	140					
Статья 1161. Основания признания завещания утра тив шим силу	140					
.....	116					
Статья 1143. Предмет завещательного отказа	119					
Статья 1144. Пользование жилым помещением на осно вании завещательного отказа	120					
Статья 1145. Неотчуждаемость права пожизненного польз ования жилым помещением	121					
Статья 1146. Пределы исполнения завещательного отказ а	123					
Статья 1147. Исполнение завещательного отказа други ми наследниками	125					
Статья 1148. Прекращение исполнения завещательного отказа ...	126					
Статья 1149. Исполнение завещательного отказа пропор ционально доле в наследстве	127					
Статья 1150. Срок исполнения завещательного отказа	128					
Статья 1151. Завещательный отказ при получении обязат ельной доли	128					
Статья 1152. Ответственность получателя завещ атель ного						

отказа	130
Статья 1153. Отказ от завещательного отказа	130
Статья 1154. Освобождение от исполнения завещательного	
отказа	131
Статья 1155. Переход завещательного отказа к наследникам	132
Статья 1156. Завещательный отказ в общепользовательных целях	133

РАЗДЕЛ 8. ИЗМЕНЕНИЕ ИЛИ ОТМЕНА ЗАВЕЩАНИЯ

Статья 1162. Недействительность завещания	142
Статья 1163. Недействительность отдельных завещательных	
распоряжений	143
Статья 1164. Недействительность завещательного распоряжения	
вследствие невозможности его исполнения	145
Статья 1165. Последствия недействительности одного из	
завещательных распоряжений	145
Статья 1166. Получение наследства в случае недействительности	
завещания	146
Статья 1167. Оспаривание действительности завещания	146
Статья 1168. Срок предъявления иска	147

РАЗДЕЛ 9. ИСПОЛНЕНИЕ ЗАВЕЩАНИЯ

Статья 1169. Субъекты исполнения завещания	148
Статья 1170. Назначение исполнителя завещания	150
Статья 1171. Отказ от исполнения завещания	151
Статья 1172. Назначение исполнителя завещания	
третьим лицом	152
Статья 1173. Исполнение завещания полностью или частично	153
Статья 1174. Охрана и управление наследством	154
Статья 1175. Охрана и управление наследством несколькими	
исполнителями	156
Статья 1176. Возмещение расходов по исполнению завещания ...	157
Статья 1177. Отчет исполнителя	159
Статья 1178. Отстранение исполнителя завещания	160
Статья 1179. Ответственность исполнителя завещания	161

РАЗДЕЛ 10. ПРИНЯТИЕ НАСЛЕДСТВА И ОТКАЗ ОТ ЕГО ПРИНЯТИЯ

Статья 1180. Принятие наследства	162
Статья 1181. Принятие наследства недееспособным лицом	164
Статья 1182. Принятие наследства через представителя	165
Статья 1183. Срок принятия наследства	166
Статья 1184. Специальный срок принятия наследства	167
Статья 1185. Продление срока принятия наследства	168
Статья 1186. Недопустимость распоряжения наследством	172
Статья 1187. Право на доходы, полученные до возбуждения иска	173
Статья 1188. Последствия отчуждения отдельных вещей из наследства	173
Статья 1189. Наследственная трансмиссия	174
Статья 1190. Последствия непринятия наследства по наследственной трансмиссии	176
Статья 1191. Описание наследства	176
Статья 1192. Возникновение собственности на наследство	178
Статья 1193. Срок отказа от принятия наследства	180
Статья 1194. Недопустимость частичного принятия наследства ..	181
Статья 1195. Отказ наследника от принятия земли сельс- кохозяйственного назначения	181
Статья 1196. Принятие нескольких долей из наследства	183
Статья 1197. Отказ от части наследства	183
Статья 1198. Отказ в пользу других лиц	183
Статья 1199. Приращение доли при отказе от наследства	184
Статья 1200. Отказ единственного наследника от наследства	185
Статья 1201. Отказ в пользу нескольких наследников	186
Статья 1202. Отказ от наследства в пользу внуков	186
Статья 1203. Недопустимость отказа казны от принятия наследства	187

Статья 1204. Недопустимость отказа после внесения заявления в нотариальный орган	187
Статья 1205. Необратимость отказа от наследства	187
Статья 1206. Отказ при фактическом владении наследством	188
Статья 1207. Переход права на отказ по наследству	188
Статья 1208. Отказ от принятия наследства через представителя	189
Статья 1209. Срок оспаривания отказа	189
Статья 1210. Время наступления правовых последствий принятия наследства	189

РАЗДЕЛ 11. РАЗДЕЛ НАСЛЕДСТВА

Статья 1211. Понятие	190
Статья 1212. Определение наследодателем порядка раздела наследства	190
Статья 1213. Выделение доли из наследства натурой	191
Статья 1214. Зачет подарка в долю наследника	193
Статья 1215. Продажа наследства по соглашению сонаследников	194
Статья 1216. Переход наследства к одному сонаследнику	194
Статья 1217. Приостановление раздела наследства	194
Статья 1218. Долевая собственность на неделимое имущество ...	195
Статья 1219. Раздел между наследниками земли сельско- хозяйственного назначения	195
Статья 1220. Недопустимость раздела земли сельскохозяйственного назначения	197
Статья 1221. Компенсация доли	198
Статья 1222. Доля зачатого наследника при разделе наследства ..	198
Статья 1223. Возложение долговых обязательств на одного из наследников	200
Статья 1224. Обязательство обеспечения получения доли	201

Статья 1225. Пропорциональное уменьшение доли	201
Статья 1226. Рассмотрение споров при разделе имущества	202
Статья 1227. Право распоряжаться долей	203
Статья 1228. Прекращение права преимущественной по купки	204
Статья 1229. Удовлетворение кредитов при отчуждении доли	204
Статья 1230. Уравнение доли	205
Статья 1231. Последствия выбытия потомка	206
Статья 1232. Учет особого вклада при уравнении.....	206
Статья 1233. Недопустимость требовать уравнения	207
Статья 1234. Требование справедливого распределения	208
Статья 1235. Обязанность установления местонахождения наследника	208
Статья 1236. Последствия неявки наследника	209
Статья 1237. Преимущественное право	210
Статья 1238. Преимущественное право получения жилого дома	211
Статья 1239. Учет имущественных интересов наследников	212
Статья 1240. Рассрочка компенсации	213

РАЗДЕЛ 12. УДОВЛЕТВОРЕНИЕ КРЕДИТОРОВ НАСЛЕДНИКАМИ

Статья 1241. Ответственность наследников перед кредиторами ..	213
Статья 1242. Бремя доказывания	215
Статья 1243. Возложение уплаты долга на наследника	216
Статья 1244. Обязанность сообщения кредиторам об открытии наследства	217
Статья 1245. Срок предъявления требований кредиторов	218
Статья 1246. Применение общих сроков исковой давности	220
Статья 1247. Отложение срока исполнения	221
Статья 1248. Преимущество кредиторов наследодателя	221

Статья 1249. Ответственность казны перед кредиторами222

Статья 1250. Последствия получения наследства кредитором222

Статья 1251. Порядок удовлетворения кредиторов223

РАЗДЕЛ 13. ОХРАНА НАСЛЕДСТВА

Статья 1252. Понятие.....224

Статья 1253. Обязанность нотариального органа по охране наследства227

Статья 1254. Описание имущества.....228

Статья 1255. Назначение управляющего имуществом231

РАЗДЕЛ 14. СВИДЕТЕЛЬСТВО О НАСЛЕДОВАНИИ

Статья 1256. Понятие.....232

Статья 1257. Срок выдачи свидетельства о наследовании236

Статья 1258. Согласие на внесение в свидетельство237

Статья 1259. Выдача свидетельства о наследовании наследникам238

Статья 1260. Выдача сонаследникам свидетельства о наследовании239

ЧАСТЬ 5. НАСЛЕДСТВЕННОЕ ПРАВО

РАЗДЕЛ 1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

Статья 1070. Понятие

1. Переход имущества умершего лица (наследодателя) к другим лицам (наследникам) осуществляется по закону или завещанию или по обоим основаниям.

2. Наследование по закону – переход имущества умершего к указанным в законе лицам – применяется, если наследодатель не оставил завещания, либо если завещание полностью или частично признано недействительным.

– Право наследования гарантируется Конституцией Туркменистана и входит в число основных прав человека. В Гражданском кодексе Туркменистана закреплено определение наследования, как универсального правопреемства (ст. 1089 ГКТ). Наследование традиционно относится к числу наиболее стабильных институтов во всех правовых системах и является одним из важнейших производных способов приобретения права собственности, соответственно вопросы наследования являются объектом исследования ученых и практикующих юристов всех стран.^[1] Наследование – это продукт экономического развития общества. Порядок наследования изменяется вместе с совершенствованием основных способов производства. С обретением независимости Туркменистана в октябре 1991 года и принятием Конституционного Закона «О независимости и основах государственного устройства Туркменистана» от 27 октября 1991^[2] года гражданам предоставлена большая возможность иметь в собственности как движимое, так и недвижимое имущество. Согласно ст. 11 данного Закона «Туркменистан осуществляет переход к рыночным отношениям в экономике. Право собственности в любых его формах признается и в одинаковой мере защищается государством». Соответственно Гражданский кодекс Туркменистана установил ряд новых положений в регулировании права собственности и наследственных отношений. Наследование позволяет реализовать правомочие собственника распоряжения своим имуществом, вместе

с тем является одним из оснований возникновения права собственности. Многочисленные новеллы законодательства о наследовании отражают значительные экономические изменения в Туркменистане и прежде всего утверждение и развитие частной собственности граждан.

Так же возрастает количество дел о наследовании рассматриваемых в судах. Ученые и практики видят причину такого явления в рыночных отношениях. Выделение исков о наследовании объясняется их спецификой, как указано в постановлении Пленума Верховного Суда Туркменистана «О практике применения кассационными судами Туркменистана законодательства при рассмотрении дел о наследовании» (№15 от 25.12.1997 г. с дополнениями и изменениями №4 от 01.09.2003 г. и №1 от 28.07.2012 г.). Изучение судебной практики по делам о наследовании показало, что судами рассматриваются дела о продлении срока на принятие наследства, по спорам о праве наследования, разделе наследственного имущества, признаний свидетельства о праве на наследство по закону и по завещанию не действительными, об установлении факта принятия наследства. В целом, основанием исков, связанных с наследованием в основном является защита прав наследников на наследуемое имущество.

В науке гражданского права предложено несколько классификаций исков о наследовании. Преобладающим считается следующая классификация:

1. Споры между наследниками по закону или по завещанию о конкретном распределении наследственного имущества;
2. Споры между наследниками и лицами, претендующими на право наследования;
3. Дела о признании лица недостойным наследником;
4. Споры о признании завещания недействительным полностью или частично;
5. Другие наследственные дела, в частности о продлении срока на принятие наследства.

Ранее действовавшее законодательство о наследовании не давало конкретного определения наследования. Часть 1 ст. 1070 ныне действующего Гражданского кодекса определяет, что «Переход имущества умершего лица (наследодателя) к другим лицам (наследникам) осуществляется по закону или завещанию или по обоим основаниям». В узком смысле имущество представляет собой вещь или совокупность вещей (см. ст. 191 ГКТ), деньги, ценные бумаги, имущественные права и др. Под имуществом в ГКТ в ряде случаев (ст. 166-174 ГКТ) понимается не только имущественные блага и права, но и имущественные обязанности, а также в состав имущественных комплексов включаются права требования и долги. Поэтому в имуществе выделяют его актив, как совокупность имущественных благ и прав, принадлежащих данному субъекту гражданского права и пассив, как совокупность имущественных благ, которыми обладает временно на законных основаниях данный субъект права, но принадлежащих другим лицам, и совокупность его обязательств. В таком комплексном значении термин «имущество» используется в наследственном праве (ст. 1089). Соответственно в этом смысле оно является предметом наследования в соответствии с пунктом 1 комментируемой статьи (принцип универсального правопреемства).

Установив, что наследование по своей юридической природе представляет собой универсальное преемство, законодатель включает Туркменистан в число стран, наследственное право которых принадлежит к континентальной системе, и своими корнями уходит в римское право. Такая система отличается от англосаксонской системы права в первую очередь тем, как наследник вступает в права относительно наследства.

В Великобритании (Англия и Уэльс), и ряде других стран правовой системы общего права (common law) при наследовании имеет место не непосредственное преемство в правах и обязанностях, а ликвидация имущества наследодателя: осуществляется сбор причитавшихся ему долгов, оплата его долгов, погашение его налоговых и иных обязанностей и т.д. Наследники же получают право на чистый остаток. Все это осуществляется в рамках особой процедуры, именуемой «администрированием» и протекающей под контролем суда. Таким образом, здесь наследники в принципе не являются преемниками прав и обязанностей наследодателя. Имущество последнего превращается в особую разновидность доверительной собственности (trust), и в этом качестве поступает сначала к судье, от него к назначаемому им специальному лицу (так называемому «администратору») либо к лицу, назначенному наследодателем в завещании (так называемому «исполнителю»). А уже от них, после завершения процедуры и соответствующего решения суда, оставшееся имущество передается наследникам^[3].

В праве стран континентально-правовой системы, как правило, происходит переход наследства непосредственно к наследникам. В некоторых странах, как например в Германии, право собственности на наследуемое имущество переходит к наследникам в момент смерти наследодателя без каких-либо дополнительных условий (Vonselbsterwerb, § 1942 I BGB). В других странах для перехода наследства к наследникам требуются какие-то действия, как, например, принятие наследства со стороны наследника.^[4]

Часть 2 ст. 1070 ставит на первое место наследование по завещанию, указывая, что наследование по закону - переход имущества умершего к указанным в законе лицам - применяется, если наследодатель не оставил завещания, либо если завещание полностью или частично признано недействительным. Логика законодателя совершенно справедлива и легко поддается объяснению. Туркменистан – социальное государство и согласно Конституции, в Туркменистане высшей ценностью общества и государства является человек. В настоящее время успешно и последовательно реализуется лозунг Главы государства «Государство для человека!». В ч. 2 ст. 1070 проявляется забота о членах общества, учет и уважение воли человека. Таким образом, свобода завещания это – посмертное продолжение свободы собственника распоряжаться своим имуществом, которая закреплена в ст. 1 ГКТ (см. подробнее комментарии к разделам «Наследование по завещанию» и «Наследование по закону»).

Учитывая значение завещания, необходимо вместе с тем иметь в виду что наследование – это производный способ возникновения права собственности, при котором правопреемство наступает лишь благодаря наличию определенного состава юридических фактов.

В объективном смысле наследственное право представляет собой совокупность правовых норм регулирующих комплекс отношений, связанных с наследованием имущества граждан. Нормы наследственного права содержатся не только в гражданском кодексе Туркменистана, но в ряде других нормативных актах, таких как законы Туркменистана «О предприятиях» (15 июня 2000 г., с изменениями и дополнениями, внесенными законами Туркменистана от 18.04.2009 г., 31.03.2012 г., 04.05.2012 г. и 09.11.2013 г.), «Об акционерных обществах» (23.11.1999 г.), «О дайханских объединениях» (30.03.2007 г.), «О дайханском хозяйстве» (09.11.2013 г.), «О государственном нотариате» (30.04.1999 г.). Важное значение для применения норм законодательства о наследовании имеют постановления Пленума Верховного суда Туркменистана. В частности, постановление «О практике применения кассационными Туркменистана законодательства при

рассмотрении дел о наследовании» (№15 от 25.12.1997 г. с дополнениями и изменениями №4 от 01.09.2003 г. и №1 от 28.07.2012 г.). От наследственного права как правового института в объективном смысле следует отличать наследственное право в субъективном смысле, т.е. совокупность правомочий, появляющихся у наследника в связи с открытием наследства. Наследственное право, как институт гражданского права имеет свои принципы. Основополагающими принципами наследственного права являются: принцип универсальности наследственного правопреемства; принцип обеспечения прав и интересов наследников; принцип свободы завещания; принцип охраны интересов семьи. Эти принципы находят свое отражение в статьях гражданского кодекса Туркменистана (см. подробнее комментарии к разделам «Наследование по завещанию» и «Наследование по закону»).

Статья 1071. Наследники

Наследниками могут быть при наследовании по:

а) закону – лица, которые находились в живых к моменту смерти наследодателя, а также дети наследодателя, родившиеся живыми после его смерти;

б) завещанию - лица, которые находились в живых к моменту смерти наследодателя, а также те, которые были зачаты при его жизни и родились после его смерти, несмотря на то, являются они его детьми или нет, а также юридические лица.

а) Комментируемая статья ГКТ определяет в качестве наследников лиц указанных в законе или в завещании в качестве правопреемников наследодателя. Наследовать может любой субъект гражданского права: физические, юридические лица, в том числе и государство. Граждане и государство могут быть наследниками, как по закону, так и по завещанию. Причем возможность гражданина наследовать никоим образом не зависит от объема его дееспособности. Юридические лица могут выступать в качестве наследников только в том случае если в их пользу составлено завещание.

ГКТ четко определяет круг лиц, которые могут призываться к наследованию. Прежде всего, это лица, которые находились в живых к моменту смерти наследодателя, а также дети наследодателя, зачатые при жизни наследодателя и родившиеся живыми уже после его смерти. Необходимо заметить, что традиция включать в число наследников не родившегося ребенка берет свое начало со времен Римского права, а также обычного права востока.

б) Весьма широко определен в ГКТ круг тех, кто может призываться к наследованию по завещанию. В частности, это – лица, которые находились в живых к моменту смерти наследодателя, а также те, которые были зачаты при его жизни и родились после его смерти, несмотря на то, являются они его детьми или нет, а также юридические лица. Завещание – это односторонняя **сделка**, которая создает права и обязанности после открытия наследства. В юридической литературе завещание определяется как личное распоряжение гражданина принадлежащим ему имуществом на случай смерти, сделанное в установленной законом форме.

Статья 1072. Юридические лица как наследники

При наследовании по завещанию к наследованию призываются юридические лица, образованные к моменту открытия наследства.

Наряду с физическими лицами в наследственных правоотношениях участвуют и юридические лица. Для признания предприятий, учреждений и организаций (компании, фирмы, акционерные общества и др. организационно-правовые формы) юридическими лицами, они должны соответствовать требованиям действующего законодательства. Выражением этого соответствия являются признаки юридического лица, которые закреплены в ст. 48 ГКТ:

1. Юридическим лицом признается организация, которая имеет в собственности обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, выполнять обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

2. Государство участвует в гражданских правоотношениях как юридическое лицо. Полномочия государства осуществляют его органы.

Юридические лица, образованные государством, участвуют в гражданских правоотношениях на общих основаниях.

Комментируемая ст. 1072 конкретизирует, что при наследовании по завещанию к наследованию могут призываться юридические лица, образованные к моменту открытия наследства. Данная норма гармонируется с п. 2 ст. 52 ГКТ которая гласит, что юридическое лицо считается созданным с момента его государственной регистрации.

Порядок государственной регистрации юридических лиц и их учета утвержден постановлением Президента Туркменистана № 11896 от 11 ноября 2011 года.^[5]

Статья 1073. Внебрачные дети как наследники отца

Внебрачный ребенок считается наследником отца, если отцовство установлено в предусмотренном законом порядке. Если такой ребенок скончается раньше отца, его дети могут потребовать долю из наследства, которая полагалась их отцу.

Комментируемая статья гармонируется со ст. 75 Семейного кодекса Туркменистана, принятого 10 января 2012 года и введенного в действие с 1 апреля 2012 года, и гласит, что при установлении отцовства в порядке, предусмотренном частью третьей статьи 68 и статьями 69-73 настоящего Кодекса, ребёнок, родившийся от родителей, не состоящих между собой в браке, имеет такие же права и обязанности по отношению к родителям и их родственникам, как и ребёнок, родившийся от лиц, состоящих между собой в браке.^[6]

В ст. 1073 указано, что внебрачный ребенок считается наследником отца, если отцовство установлено в предусмотренном законом порядке. А также, конкретизировано, что если такой ребенок скончается раньше отца, то его дети могут потребовать долю из наследства, которая такому ребенку причиталась.

Статья 1074. Недостойный наследник

Не может быть наследником ни по закону, ни по завещанию лицо, которое умышленно препятствовало наследодателю в осуществлении его последней воли и этим способствовало тому, чтобы он или близкие ему лица были призваны к наследованию или, была увеличена их доля в наследстве, либо совершило умышленное преступление, либо иной аморальный поступок против последней воли завещателя, выраженной в его завещании, если эти обстоятельства будут подтверждены судом (недостойный наследник).

В ст. 1074 ГКТ предусмотрены случаи, когда наследники не допускаются к наследованию. Таких наследников называют недостойными наследниками. В мировой практике уделяется большое внимание этому вопросу. Потенциальный наследник может совершить такие действия, что допущение его к наследованию противоречило бы принципам справедливости.

На первый взгляд, как первая, так и вторая альтернатива санкционирует преступление только против воли завещателя. Кажется, что несанкционированным остается преступление против самого завещателя. Так если воспринимать текст закона слишком узко, то придется признать, что лицо, убившее наследодателя, не может быть отстранено от наследства, так как было совершено преступление против самого завещателя, а не его последней воли. Такой результат, однако, не может быть правильным. Соответственно необходимо учитывать, что лицо, покушающееся на жизнь наследодателя, так же препятствует наследодателю в осуществлении его последней воли, как и лицо, которое, например, обманом препятствует наследодателю в составлении завещания или совершает подлог завещания.

Данное толкование подтверждается так же сравнительно правовым анализом. Именно так толкуется положение ст. 1117 п. 1 ГК Российской Федерации, который имеет достаточно близкий текст к комментируемой статье:

«1. Не наследуют ни по закону, ни по завещанию граждане, которые своими умышленными противоправными действиями, направленными против наследодателя, кого-либо из его наследников или против осуществления последней воли наследодателя, выраженной в завещании, способствовали либо пытались способствовать призванию их самих или других лиц к наследованию либо способствовали или пытались способствовать увеличению причитающейся им или другим лицам доли наследства, если эти обстоятельства подтверждены в судебном порядке. Однако граждане, которым наследодатель после утраты ими права наследования завещал имущество, вправе наследовать это имущество.»

В литературе отмечается, что основным критерием признания наследников недостойными является способствование призванию их самих или других лиц к наследованию, которое определяется объективно, то есть не имеют значения мотивы соответствующего поведения. Если умышленное убийство гражданина совершено потенциальным наследником на почве личной неприязни, без намерения завладеть его имуществом, то преступник тем не менее лишается возможности наследовать имущество убитого, т.к. своими действиями способствовал призванию себя к наследованию.^[7]

Законодательство ФРГ исходит из той же логики, что и предложенное толкование и признает недостойным наследника, который по сути препятствовал наследодателю выразить последнюю волю.

Так, согласно § 2339 ГГУ недостойным является наследник, который 1) умышленно и противоправно лишил жизни наследодателя, либо совершил покушение на его жизнь, либо привел его в такое состояние, что наследодатель вплоть до самой смерти не был способен составить или отменить распоряжение на случай смерти;

2) умышленно и противоправно воспрепятствовал наследодателю составить или отменить распоряжение на случай смерти;

3) обманом либо противоправной угрозой побудил наследодателя составить или отменить распоряжение на случай смерти;

4) оказался виновен в одном из преступлений, указанных в §§ 267, 271, 274 Уголовного уложения, в отношении распоряжения наследодателя на случай смерти.^[8]

Во Франции наследник отстраняется от наследства как недостойный наследник согласно ст. 726 ФГК если он был приговорен к уголовному наказанию как преступник или сообщник за намеренное причинение смерти или за попытку причинить смерть умершему (наследодателю) или за намеренное нанесение телесных повреждений, приведших к смерти умершего без намерения причинить смерть. Кроме того, наследник может быть признан недостойным согласно ст. 727 ФГК если он был приговорен к административному наказанию в указанных выше случаях, либо был осужден за дачу ложных показаний против умершего в уголовном процессе, если он намеренно не предотвратил преступление против покойного, которое привело к его смерти, хотя это было возможно без риска для себя или третьих лиц, либо был осужден за ложное обвинение против наследодателя. При этом недостойный наследник может быть прощен наследодателем согласно ст. 728 ФГК.

Стремясь наилучшим образом защитить участников наследственных отношений, в ГКТ включены нормы, препятствующие наследовать недостойным лицам. Согласно ст. 1074 ГКТ положение о том, что не может быть наследником ни по закону, ни по завещанию лицо, которое умышленно препятствовало наследодателю в осуществлении его последней воли и этим способствовало тому, чтобы он или близкие ему лица были призваны к наследованию или была увеличена их доля в наследстве, должно пониматься таким образом, что лицо, может препятствовать наследодателю в осуществлении его последней воли не только путем воздействия на волю наследодателя, но и воздействия на него самого, например путем убийства или причинив ему настолько тяжкие телесные повреждения, что он не был более в состоянии выразить свою последнюю волю.

Согласно тексту закона, данные действия должны быть совершены умышленно, но как указывалось выше, мотивы этих действий во внимание не принимаются. Представляется, однако, что эти действия должны быть противоправными, так как законодатель не может санкционировать действия, которые не являются запрещенными. Так стоит исходить из того, что комментируемая статья не распространяется, например, на действия при необходимой обороне.

Кроме того, недостойным наследником признается лицо, которое совершило умышленное преступление либо иной аморальный поступок против последней воли завещателя, выраженной в его завещании.

Необходимо отметить, что наследник может быть признан недостойным только, если эти обстоятельства будут подтверждены судом. При этом не имеет значение, в рамках какого судопроизводства гражданин признается недостойным наследником. Обстоятельства недостойности могут быть установлены как в порядке уголовного, так и в порядке гражданского судопроизводства. Правила о недостойных наследниках применяются к завещательному отказу и к наследникам, имеющим право на обязательную долю, т.к. в комментируемой норме ГКТ отражается стремление к защите участников наследственных отношений.

Статья 1075. Родители, не могущие быть наследниками

Не могут быть наследниками детей по закону родители, лишённые родительских прав и ко дню открытия наследства, не восстановленные в этих правах. Не могут быть наследниками по закону также лица, злостно уклонявшиеся от возложенных на

них обязанностей по содержанию наследодателя, если это обстоятельство подтверждено судом.

Данная норма направлена на укрепление семейных уз и надлежащее выполнение имущественных и личных неимущественных прав, и обязанностей родителями несовершеннолетних детей.

Не могут быть наследниками детей по закону родители, лишённые родительских прав и ко дню открытия наследства, не восстановленные в этих правах. Лишение родительских прав и восстановление в этих правах производится в судебном порядке, по основаниям, указанным в Семейном кодексе Туркменистана. Следовательно, для признания лиц недостойными наследниками по данному основанию необходимо решение суда о лишении их родительских прав. Данная категория недостойных наследников устраняется только от наследования по закону. Не могут быть наследниками по закону также лица, злостно уклонявшиеся от возложенных на них обязанностей по содержанию наследодателя, если это обстоятельство подтверждено судом.

Статья 1076. Лишение судом права наследования

Обстоятельство, представляющее собой основание для лишения недостойного наследника права наследования, должно быть установлено судом по иску лица, для которого лишение недостойного наследника права наследования влечёт определённые имущественные последствия.

Комментируемая статья конкретизирует ст. 1074 ГКТ определяя порядок лишения судом права наследования. Как уже указывалось выше, обстоятельства, служащие основанием для лишения наследства должны быть подтверждены в судебном порядке. Комментируемая статья уточняет, что соответствующий процесс может быть инициирован не любым лицом, а только таким, для которого лишение недостойного наследника права наследования влечёт определённые имущественные последствия. Представляется, что законодатель имеет ввиду только лиц, которые в результате исключения недостойного наследника из круга наследников будут сами призваны к наследству или их доля увеличится.

Статья 1077. Прощение недостойного наследника

Лицо, уличенное в совершении действий, влекущих утрату права наследования, несмотря на это, допускается к наследованию, если наследодатель простит его и это свое решение в ясной форме выразит в завещании. Отзыв прощения не допускается.

Комментируемая статья устанавливает, что при определенном условии недостойный наследник может быть восстановлен в праве наследования по завещанию. Это может произойти только по воле наследодателя. Если наследодатель после утраты гражданином права наследования все же завещает ему имущество, недостойный наследник вновь приобретает право наследовать это имущество. Лицо, уличенное в совершении действий, влекущих утрату права наследования, несмотря на это, допускается к наследованию, если наследодатель простит его и это свое решение в ясной форме выразит в завещании. Отзыв прощения не допускается.

Таким образом, для того, чтобы правила о лишении недостойных наследников права наследования не нарушали принцип свободы завещания, завещателю предоставляется возможность «восстановить» недостойного наследника в правах. Представляется, что наследодатель может выразить свое прощение как прямо, указав, что прощенный

наследник наследует на общих основаниях, то есть в соответствии с наследованием по закону, так и косвенно, указав его в качестве наследника в завещании. Такой наследник призывается к наследованию по завещанию, если оно составлено уже после утраты им права наследования.

Статья 1078. Обязанности лица, признанного недостойным наследником

Если лицо признано судом недостойным наследником после получения наследства, оно обязано возвратить все полученное по наследству вместе с плодами и доходами.

Комментируемой статьей определено, что, если лицо признано судом недостойным наследником после получения наследства, оно обязано возвратить все полученное по наследству вместе с плодами и доходами.

Возврат полученного имущества осуществляется по правилам комментируемой статьи, а также, согласно ст. 172 ГКТ. Плодом вещи является доход, прирост и преимущества, которые дает эта вещь.

Имущество, полученное недостойным наследником по наследству, признается неосновательно приобретенным. У лица, не имеющего права наследовать, нет правового основания для получения такого имущества, а у наследника, отстраненного от наследства, такое основание отпадает вследствие решения суда.

При невозможности возврата имущества в натуре должна быть возмещена его стоимость на момент перехода этого имущества к недостойному наследнику. В этом случае так же подлежат помимо возмещения стоимости имущества возмещению плоды и доходы, которые недостойный наследник извлек или должен был извлечь из этого имущества или их стоимость.

Статья 1079. Срок предъявления иска о признании недостойным наследником

Иск о признании лица недостойным наследником должен быть предъявлен заинтересованным лицом в течение пяти лет с момента, когда это лицо вступило во владение наследством.

Данная статья ограничивает срок предъявления иска о признании лица недостойным наследником и является ограничением срока защиты гражданских прав. Институт исковой давности призван содействовать устранению неопределенности в отношениях между участниками гражданского оборота. Данная норма применяется на практике в тесной связи со статьями 147165 ГКТ.

Статья 1080. Наследственная доля лица, лишенного права наследования

1. Доля лица, лишенного права наследования, переходит к остальным наследникам, призванным к наследованию, и распределяется между ними поровну.

2. Правило, предусмотренное пунктом 1 настоящей статьи, не применяется, если лицом, лишенным права наследования, был назначен наследник.

1. Правила ст. 1080 ГКТ определяет, что доля лица лишенного права наследования (в силу, которой наследник по закону или по завещанию признается не имеющим права наследовать, а также недостойность наследования), переходит к остальным наследникам, призванным к наследованию, и распределяется между ними поровну. Данная норма в науке

гражданского права именуется приращением наследственных долей. Приращение наследственных долей – способ приобретения наследуемого имущества, установленный на случай, если кто-то из призванных наследников не принял участия в наследственном правопреемстве и не приобрел причитающейся ему части наследства.

Основное содержание отношений по приращению наследственных долей заключается в том, что часть наследства, которая причиталась бы призванному, но отпавшему наследнику, переходит к наследникам, призванным к наследованию и принявшим наследство. Приращение – необходимый правовой инструмент, позволяющий в ограниченное сроком время окончательно определить круг правопреемников наследодателя, размер их участия в наследовании и тем самым завершить процесс правопреемства.

Правила о приращении наследственных долей определяют порядок перераспределения наследственного имущества с учетом той части наследства, которая в силу закона или завещания предназначалась лицу, призванному к наследованию, и оказалась свободной от притязаний этого лица на преемство в правах и обязанностях наследодателя. Правила о приращении наследственных долей касаются порядка приобретения наследства, но не изменяют оснований наследования.

2. Приращение наследственных долей – это порядок, предусмотренный исключительно законом и вступающий в действие, если иной порядок приобретения наследства не установлен завещательной волей наследодателя или не изменен волей наследников, призванных к наследованию. Именно такой случай предусмотрен п. 2 ст. 1080 ГК, где указано, что правило, предусмотренное пунктом 1 настоящей статьи, не применяется, если лицом, лишенным права наследования, был назначен наследник. Это означает, что запасной наследник может наследовать и тогда, когда основным наследником окажется недостойным.

Статья 1081. Открытие наследства

Наследство открывается вследствие смерти гражданина или объявления его судом умершим.

Ст. 1081 регламентирует, что открытие наследства связано со смертью или объявлением гражданина умершим. Таким образом, открытие наследства представляет собой юридический факт, с которым закон связывает начальный момент появления наследственного правоотношения и наделяет наследника возможностью принять наследство либо отказаться от него.

С открытием наследства связаны многочисленные юридически значимые для участников наследования обстоятельства.

Устанавливается круг наследников, определяется возможность перехода права на принятие наследства к иным лицам, объем наследственного имущества, законодательство, которое следует применять к данному случаю наследования, устанавливается необходимость принятия мер по охране наследства, совершаются фактические и нотариальные действия, связанные с принятием наследства либо отказом от него, и т.п. Все это определяет важность, и необходимость законодательного определения времени и места открытия наследства.

Данная статья ГК устанавливает, что смерть гражданина и приравненное к ней по правовым последствиям объявление судом гражданина умершим – единственное основание наследования.

Открытие наследства означает возникновение особого правового имущественного состояния. Особенность этого состояния заключается в том, что совокупность имущественных прав и обязанностей умершего лица признается наследством – имуществом, предназначенным для приобретения правопреемниками умершего – его наследниками. Они замещают выбывшего из гражданских правоотношений умершего субъекта и становятся вместо него носителями гражданских прав и обязанностей, составивших в совокупности определенное наследство.

Открывшееся наследство – это имущество, которое утратило своего правообладателя и одним актом наследования получает взамен прежнего нового правообладателя (новых правообладателей). Открытие наследства влечет передачу имущества умершего другим лицам. Наследство и наследование составляют единство в структуре правоотношений наследственного правопреемства, в котором наследство – объект наследственного правопреемства, а наследование – юридический способ замещения другими лицами умершего субъекта прав и обязанностей, составляющих наследство.

Таким образом, открытие наследства представляет собой юридическое состояние имущества умершего гражданина, являющееся неотъемлемым свойством наследственного пра-

3.*

вопреемства. Юридическим фактом, вызывающим открытие наследства, признается смерть гражданина или объявление его судом умершим.

Положение комментируемой статьи о юридическом значении объявления гражданина умершим для целей наследования является необходимым, поскольку институт объявления гражданина умершим (ст. 45 ГКТ) не содержит общих правил о правовых последствиях объявления гражданина умершим.

Наследование в связи с достоверным фактом естественной смерти гражданина является необратимым правовым отношением. Иначе складываются отношения в случае явки гражданина, объявленного умершим. Закон допускает в определенных пределах поворот имущественных отношений наследования и возврат унаследованного имущества по требованию его правообладателя, оказавшегося в живых (ст. 46 ГКТ).

Смерть гражданина – акт гражданского состояния, подлежащий государственной регистрации по основаниям и в порядке, установленным ст. 47 ГКТ. Государственная регистрация смерти гражданина производится органами ЗАГС. Государственная регистрация смерти граждан Туркменистана, проживавших или находившихся за пределами территории Туркменистана, производится консульскими учреждениями Туркменистана.

В удостоверение факта государственной регистрации смерти гражданина как акта гражданского состояния, связанного с фактом смерти или судебным решением об объявлении лица умершим, выдается соответствующее свидетельство. Таким образом, единым документом, который подтверждает открытие наследства, является свидетельство о государственной регистрации смерти, выдаваемое органами ЗАГС или консульскими учреждениями Туркменистана.

Статья 1082. Время открытия наследства

Временем открытия наследства считается день смерти наследодателя или день вступления в силу решения суда об объявлении лица умершим.

Временем открытия наследства, согласно ст. 1082 ГКТ является день смерти гражданина. Обычно он указывается в свидетельстве о смерти. Если орган записи актов гражданского состояния отказал в регистрации события смерти гражданина в определенное время, то факт и время смерти могут быть определены судом в порядке установления фактов, имеющих юридическое значение. В этом случае временем открытия наследства считается день смерти наследодателя, указанный в решении суда.

Иначе определяется время открытия наследства при объявлении гражданина умершим. По общему правилу это день вступления в законную силу решения суда об объявлении гражданина умершим. Но если объявляется умершим гражданин, пропавший без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, суд может признать днем смерти день его предполагаемой гибели. В этом случае временем открытия наследства считается день смерти, указанный в решении суда.

Время открытия наследства – важный юридический факт наследования. На день открытия наследства устанавливается состав наследства, основания наследования, круг лиц, которые могут призываться к наследованию, момент приобретения наследства, право, подлежащее применению к отношениям по наследованию. День открытия наследства признается моментом, с которым связано исчисление сроков для принятия наследства, открытия наследства, выдачи свидетельства о праве на наследство и др.

В комментируемой статье содержатся два случая установления времени смерти наследодателя: день смерти гражданина; день вступления в законную силу решения суда о признании гражданина умершим.

Статья 1083. Наследство лиц, умерших в один день

В случае смерти в один день лиц, имеющих право наследования друг за другом, наследство открывается после каждого из них независимо.

Вопрос о порядке наследования лицами, наследующими друг после друга, в случае их смерти в один день имеет существенное практическое значение. Ранее судебная практика была неоднозначной. Иногда принимались решения, признающие наследником лицо, скончавшееся несколькими часами позже наследодателя, но в тот же день. Ныне эта проблема решена законодательно. Согласно ст. 1083 ГКТ в случае смерти в один день лиц, имеющих право наследования друг за другом, наследство открывается после каждого из них независимо.

Это означает, что наследство открывается после каждого из них, и к наследованию призываются наследники каждого из них т.е. граждане, умершие в один и тот же день, считаются в целях наследственного правопреемства умершими одновременно и не наследуют друг после друга. При этом надо иметь в виду что согласно ст.1082 ГКТ время открытия наследства исчисляется днями т.е. сутками.

Статья 1084. Открытие наследства после объявления лица умершим

Предусмотренное в статье 1083 настоящего Кодекса последствие наступает и в случае, если суд объявил нескольких лиц умершими вследствие пропажи при одних и тех же обстоятельствах; при этом не имеет значения время вступления в силу решения об их объявлении умершими.

Относительно открытия наследства после объявления лица умершим ст. 1084 устанавливает, что это последствие наступает и в случае, если суд объявил нескольких лиц

умершими вследствие пропажи при одних и тех же обстоятельствах; при этом не имеет значения время вступления в силу решения об их объявлении умершими.

Статья 1085. Место открытия наследства

1. Местом открытия наследства считается место жительства наследодателя, а если оно неизвестно, - место нахождения наследства.

2. Если наследство находится в разных местах, местом открытия наследства считается место нахождения недвижимого имущества или его ценной части, а если недвижимого имущества нет, – место нахождения движимого имущества или его основной части.

1. Местом открытия наследства является последнее место жительства наследодателя. Согласно ст. 22 ГКТ местом жительства признается место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает. Место жительства может не совпадать с местом смерти гражданина. Так, если гражданин скончался, находясь вдали от своего места жительства, в санатории, больнице, путешествуя на пароходе и т.п., местом открытия наследства будет тот населенный пункт, где он постоянно либо преимущественно проживал.

Особые правила определения места открытия наследства установлены для случаев, когда последнее место жительства наследодателя, обладавшего имуществом на территории Туркменистана, не известно. Для таких случаев критерием определения места открытия наследства в Туркменистане в соответствии с ст. 1086 признается место нахождения наследства.

2. А если наследственное имущество расположено в разных местах, то местом открытия наследства является место нахождения, входящего в его состав недвижимого имущества или наиболее ценной части последнего. Наконец, при отсутствии недвижимого имущества наследство открывается в месте нахождения движимого имущества или его основной части. При этом ценность имущества определяется исходя из его рыночной стоимости.

Определение места открытия наследства имеет важное значение для решения ряда вопросов, связанных с наследованием. В частности, по месту открытия наследства подаются заявления наследника о принятии наследства, об отказе от наследства, выдается свидетельство о праве на наследство.

Местом жительства несовершеннолетних согласно же личному и семейному законодательству Туркменистана в возрасте до 18 лет, а также граждан, находящихся под опекой, считается место жительства их законных представителей – родителей, усыновителей, опекунов.

Не признается местом открытия наследства временное место жительства наследодателя независимо от продолжительности проживания. В связи с этим местом открытия наследства военнослужащих, учащихся, студентов, аспирантов, лиц, отбывающих наказание в местах лишения свободы, и т.п. считается их постоянное место жительства до военной службы, учебы или заключения. Аналогично решается вопрос и в отношении граждан, временно проживающих за пределами Туркменистана (в командировке, в экспедиции и т.п.). Данный вывод можно сделать по аналогии со статьей 1086, согласно которой, местом открытия наследства после смерти гражданина Туркменистана, временно проживающего за границей и умершего там, является место его жительства до отъезда за границу, а если оно неизвестно – местонахождение наследства или его основной части.

Последнее место жительства наследодателя удостоверяется справкой жилищно-эксплуатационной организации или справкой органов внутренних дел. Такие справки могут быть выданы только на основании регистрации наследодателя по месту жительства. Таким образом основным доказательством установления места постоянного либо преимущественного проживания служит регистрация по месту жительства. Однако, место регистрации не всегда может служить четким ориентиром для определения места открытия наследства, т.к. как было показано выше, возможны случаи, когда место открытия наследства не совпадает с местом жительства.

Сведения о месте нахождения наследственного имущества должны быть подтверждены соответствующим документом: документом организации, осуществляющей учет или регистрацию имущества, правоустанавливающим документом на наследственное имущество, выпиской из Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество и сделок с ним и т.п.

Если никаких документов, требуемых для определения места открытия наследства, не имеется, то место открытия наследства может быть установлено судом как факт, имеющий юридическое значение.

Статья 1086. Место открытия наследства лиц, проживающих за границей

Местом открытия наследства после смерти гражданина Туркменистана, временно проживающего за границей и умершего там, является место его жительства до отъезда за границу, а если оно неизвестно - местонахождение наследства или его основной части.

Комментируемая ст. 1086 ГКТ определяет, что местом открытия наследства после смерти гражданина Туркменистана, временно проживающего за границей и умершего там, является место его жительства до отъезда за границу, а если оно неизвестно - местонахождение наследства или его основной части.

Положение этой статьи можно распространить по аналогии и на другие случаи, в которых наследодатель временно проживал в месте своей смерти (см. комментарий к предыдущей статье).

Статья 1087. Место открытия наследства лиц, постоянно проживающих за границей

Местом открытия наследства после смерти гражданина, постоянно проживающего за границей, считается страна, где он проживал.

Комментируемая статья соответствует общепризнанным международным нормам, применяемым к наследованию. В данном случае, в основу отношений о наследовании положен принцип не гражданства, а последнего места жительства наследодателя. Законом последнего места жительства наследодателя определяется вопрос о круге наследников, о праве на обязательную долю и о сроках на принятие наследства.

В отношении стран-участников СНГ и Грузии необходимо так же учитывать положения Минской Конвенции «О правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам» от 22 января 1993 года, где в ст. 45 закреплено, что право наследования имущества, кроме случая, предусмотренного пунктом 2 настоящей статьи, определяется по законодательству Договаривающейся Стороны, на территории которой наследодатель имел последнее постоянное место жительства. Туркменистан является участником этой Конвенции.

Статья 1088. Открытие наследства за границей

Гражданин Туркменистана, проживающий в Туркменистане, получает наследство в иностранном государстве в соответствии с законодательством этого государства.

В ст. 1088 ГКТ закреплено общепризнанное в международном праве и признаваемые в туркменской коллизионной практике положение, согласно которому закон места нахождения вещи является исходным коллизионным началом для разрешения вопросов права собственности и распространяет это правило и на наследование. Закон места нахождения вещи определяет, какие вещные права могут иметь место, что может быть предметом и содержанием права собственности. Для реализации норм 1088 ГКТ важное значение имеет деятельность дипломатического представительства Туркменистана, регламентируемая Законом Туркменистана «О консульских учреждениях Туркменистана за рубежом»,^[9] а также международные многосторонние и двусторонние договоры Туркменистана о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам.

Статья 1089. Наследственное имущество

1. Наследство (наследственное имущество) включает в себя совокупность как имущественных прав (наследственный актив) наследодателя, так и его обязанностей (наследственный пассив), которые наследодатель имел к моменту смерти.

2. В наследство входит доля в общей собственности, причитавшаяся умершему, а если деление имущества в натуре невозможно, то стоимость этого имущества.

1. Важным понятием в наследственном праве является понятие «наследственное имущество». Поскольку если нет наследства, то и наследовать нечего. В юридической литературе и на практике помимо термина «наследственное имущество» можно встретить «наследство», «наследственная масса». Однако все эти термины употребляются как синонимы. Согласно п. 1 ст. 1089 наследство включает в себя совокупность как имущественных прав (наследственный актив) наследодателя, так и его обязанностей (наследственный пассив), которые наследодатель имел к моменту смерти, т.е. имеется виду принадлежащий наследодателю имущество, а также права и обязанности, существование которых не прекращается с его смертью и на условиях универсального наследственного правопреемства переходит к его наследникам.

В нынешних условиях рыночных отношений вопросы наследования таких видов имущества, как: предприятия, жилые помещения, земельные участки, вещи ограниченные в обороте, имущественные права, связанные с участием хозяйственных товариществ и акционерных обществах, банковские вклады и т.п. на наш взгляд очень актуальна, поскольку на практике возникают много спорных моментов.

2. Состав наследственного имущества может быть очень разнообразен: это, прежде всего, право собственно на предметы обихода, жилой дом и т.п. Включаются в состав наследства и доля в общей собственности, причитавшаяся умершему, а если деление имущества в натуре невозможно, то стоимость этого имущества. Имеется ввиду общая собственность, предусмотренная ст. 194 ГКТ. А также общая собственность, возникшая в результате брачно-семейных отношений, совместной деятельности в различных предприятиях, учреждениях, организациях.

Согласно прямому указанию комментируемой статьи, актив наследственного имущества включает в себе совокупность имущественных прав. На наш взгляд сюда стоит отнести не только право собственности, но также права требования принадлежавший

умершему на неполученные доходы, например, причитающееся к выплате авторский гонорар, возврат денег, данных в долг, или иного имущества, предоставленного в пользование, корпоративные дивиденды и др.

По мере развития рыночных отношений формируются теоретические и практические подходы, определяющие возможность и порядок перехода в порядке наследования исключительных прав на средства индивидуализации: товарные знаки и знаки обслуживания, фирменное наименование и коммерческое обозначение, наименование места происхождения товара. Согласно ст. 11 закона «О правовой охране изобретений»^[10] и ст. 11 закона «О правовой охране промышленных образцов»^[11] патент (ограниченный патент) и право на его получение переходят по наследству. В законе Туркменистана «Об авторском праве и смежных правах»^[12] тоже имеются нормы посвященные вопросам наследования, в частности, ст. 25 гласит, что авторские права передаются по авторским договорам и в порядке наследования. Данная норма наряду с имущественными правами охватывает и личные неимущественные права. Ст. 1061 ГКТ установлено «Переход исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации к другому лицу без заключения договора с правообладателем допускается в случаях и по основаниям, установленными законодательством Туркменистана, в том числе в порядке универсального правопреемства (наследование, реорганизация юридического лица) и при обращении взыскания на имущество правообладателя». Таким образом, общие вопросы наследования интеллектуальных прав решены комплексом нормативных актов Туркменистана.

Например, вопросы, касающиеся наследования акций актуальны не только для наследников умершего акционера, стремящихся как можно раньше начать реализовывать корпоративные права, удостоверенные акцией, но и для акционерного общества, которое заинтересованно в нормальной работе, исключая споры с наследниками умерших акционеров.

Не входят в состав наследства имущественные права и обязанности, носящие личный характер (см. ниже).

Статья 1090. Будущее имущество

Наследодатель может предусмотреть в завещании имущество, которого у него во время составления завещания еще не было, если к моменту открытия наследства такое имущество будет его собственностью.

По общепризнанным правилам в порядке наследования переходят будущее имущество. Таким образом, ст. 1090 ГКТ указывая, что «наследодатель может предусмотреть в завещании имущество, которого у него во время составления завещания еще не было, если к моменту открытия наследства такое имущество будет его собственностью», охватывает весь комплекс будущего имущества. В наследственном имуществе по завещанию может быть предусмотрено также имущество, которое на момент смерти у него еще не было, но на момент открытия наследства станет его собственностью.

Статья 1091. Недопустимость передачи по наследству прав и обязанностей личного характера

В состав наследства не входят имущественные права и обязанности, которые носят личный характер и могут принадлежать только наследодателю, а также

предусмотренные законом или договором права и обязанности, действующие лишь при жизни кредитора и должника и прекращающиеся их смертью.

Ст. 1091 ГКТ указывает на то, что не все права и обязанности, принадлежащие при жизни наследодателю, могут переходить по наследству. В состав наследства не входят права и обязанности, которые неразрывно связаны с личностью наследодателя и «умирают вместе с ним». Например, не входят в состав наследства: права членства в организациях, являющихся юридическими лицами, если иное не установлено законодательными актами или договором; права на возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью; права и обязанности, вытекающие из алиментных обязательств; права на пенсионные выплаты; пособия и другие выплаты на основании законодательных актов о труде и социальном обеспечении; личные неимущественные права, не связанные с имущественными.

Статья 1092. Защита неимущественных прав наследодателя

Неимущественные права наследодателя, не входящие в наследство, могут быть осуществлены и защищены наследниками в предусмотренном законом порядке.

Ст. 1092 ГКТ устанавливает, что в случае и в порядке, предусмотренных законом, личные неимущественные права «не входящие в наследство, могут быть осуществлены и защищены» наследниками в предусмотренном законом порядке. Относительно прав интеллектуальной собственности, в частности урегулированных законами Туркменистана «О правовой охране изобретений»^[12], «О правовой охране промышленных образцов»^[13], «О товарных знаках»^[14] «О наименованиях мест происхождения товаров»^[15], необходимо учитывать, что они отнесены в силу прямого указания закона к наследственной массе (см. комментарий к ст. 1089). Представляется что, положение ст. 1092 ГКТ направлено на реализацию прав, указанных в ст. 15-18 ГКТ, то есть на защиту чести, достоинства, деловой репутации, права на собственное изображение, права на охрану тайны личной жизни наследодателя.

Статья 1093. Последствия увеличения предусмотренного завещанием имущества

Если завещатель после составления завещания увеличил предусмотренное завещанием недвижимое имущество путем приобретения такого имущества, которое хотя и сопутствует завещанному недвижимому имуществу, оно не войдет в наследство, если нет нового распоряжения об имуществе, приобретенном после составления завещания.

Завещание представляет собой выражение личной воли завещателя, непосредственно связанной с его личностью. Специфика завещания заключается в том, что сама по себе она правового результата не порождает. Наследственные правоотношения возникают лишь из совокупности юридических фактов, определяющим из которых является смерть гражданина либо объявление его умершим. Ст. 1093 ГКТ конкретизирует нормы о завещании, придавая важное значение выражению воли наследодателя. Свобода завещания в широком смысле означает необходимые условия совершенствования распределительных отношений. Человек добросовестно трудившийся всю свою жизнь, должен быть абсолютно уверенным в том, что заработанным имуществом он может распорядиться по собственному усмотрению. Отражением свободы завещания является закрепленное в ст. 1093 и других статьях, посвященных завещанию, право завещателя распорядиться в завещании любым

своим имуществом или его частью, в том числе и в случае увеличения предусмотренного завещанием недвижимого имущества.

Статья 1094. Сонаследники

Если наследников несколько, наследство до его раздела между наследниками принадлежит всем наследникам в виде единого имущества. Из этого имущества могут быть произведены необходимые расходы по уходу за наследодателем и лечению заболевания последнего, похоронам, охране и управлению наследством, выдаче заработной платы, исполнению завещания. Эти требования должны быть удовлетворены из стоимости наследства преимущественно перед всеми другими требованиями, в том числе обеспеченными ипотекой или иным залогом.

До раздела имущества между сонаследниками наследство существует в виде единого имущества. Таким образом, наследство сохраняется в виде единой обособленной имущественной массы. Наследникам принадлежит доля в этой массе, но не в отдельных предметах. Это подтверждается положениями статьи 1227 ГК согласно которой наследник может распоряжаться своей долей целиком, но не отдельными предметами из наследства.

Поскольку между открытием наследства и его разделом между наследниками проходит, как правило, некоторое время, в момент которого, может возникнуть необходимость определенных расходов. Статья 1094 определяет, что из этого единого имущества могут быть произведены необходимые расходы по уходу за наследодателем и лечению заболевания последнего, похоронам, охране и управлению наследством, выдаче заработной платы, исполнению завещания. Эти требования должны быть удовлетворены из стоимости наследства преимущественно перед всеми другими требованиями, в том числе обеспеченными ипотекой или иным залогом.

Эти меры могут быть произведены из смысла вышеуказанной нормы, как со стороны наследников, так и со стороны должностных лиц, ответственных за меры по управлению и охране наследственного имущества: нотариус, должностное лицо органов местного самоуправления или консульского учреждения. Учитывая, что размеры наследственного имущества не всегда соответствуют величине необходимых расходов, законодатель установил очередность их возмещения: в первую очередь, возмещаются расходы, по уходу за наследодателем и лечению заболевания последнего, а также расходы, связанные с похоронами наследодателя. Во вторую очередь, расходы на охрану наследства и управление им. В третью очередь, заработные платы наемных работников. В четвертую, расходы, связанные с исполнением завещания. После возмещения вышеуказанных расходов наступает очередь других требований, в том числе обеспеченными ипотекой или иным залогом.

ГКТ закрепляет правило, в силу которого неотложные и необходимые расходы на достойные похороны наследодателя могут быть использованы любые принадлежавшие ему денежные средства, в том числе, находящиеся во вкладах или на счетах в банках. Банки, во вкладах или на счетах которых находятся денежные средства наследодателя, обязаны по постановлению нотариуса или должностных лиц органов местного самоуправления предоставить их лицу, указанному в постановлении для уплаты указанных расходов.

Статья 1095. Право истребования вещи из наследства

1. Если завещатель неправильно оставил наследнику вещь, ее собственник вправе истребовать вещь в общем порядке.

2. Если в имуществе умершего скрыто находится имущество другого лица, обязательно выявление этой части имущества и передача соответствующему лицу.

1. Согласно ст. 1161 пункта б и ст. 1163 ч. 1 ГКТ если завещатель включил в завещание вещь, ему не принадлежащую, то в этой части завещание теряет силу или является недействительным.

Поэтому п.1 ст. 1095 ГКТ гласит, что, если завещатель неправильно оставил наследнику вещь, ее собственник вправе истребовать вещь в общем порядке. Общий порядок конкретно регламентирован законом Туркменистана «О собственности»^[16] и нормами гражданского кодекса Туркменистана.

2. П. 2 ст. 1095 конкретизирует и указывает пути реализации п. 1 «Если в имуществе умершего скрыто находится имущество другого лица, обязательно выявление этой части имущества и передача соответствующему лицу».

Таким образом, собственник вещи вправе истребовать вещь в общем порядке, то есть виндицировать ее согласно ст. 193 ГКТ. Виндикационный иск будет иметь успех в том случае если вещь будет истребована ее собственником у ее владельца, который не имеет права на владение. Поскольку согласно ст. 1089 актив наследственного имущества включает в себя имущественные права наследодателя, то, поскольку наследодатель не обладал правом собственности, то и наследники им обладать не будут. При этом необходимо учитывать, что добросовестное приобретение права собственности наследниками на указанную в завещании вещь не может состояться. Согласно ст. 210 ГКТ добросовестное приобретение возможно только вследствие отчуждения, но не открытия наследства. Относительно владения вещью необходимо учитывать, что согласно ст. 178 ГКТ владение переходит по наследству. Таким образом виндикационный иск может быть предъявлен наследникам. Однако, если у наследодателя было право на владение вещью, например, на основании договора аренды, то это право так же перейдет к наследникам.

Стоит отметить, что ст. 178 ГКТ имеет цель – не допустить того, чтобы в случае смерти предметы становились предметами без владельца, поскольку умерший не осуществляет больше фактического господства, а наследник еще не принял его. В связи с этим господство по закону признается фиктивно существующим на протяжении определенного времени, пока оно не будет осуществляться фактически. С этого момента наследственное владение превращается в реальное владение.^[17] Необходимо так же учитывать положение ст. 1210 ГКТ, согласно которой, правовые последствия принятия или отказа от принятия наследства наступают с момента открытия наследства. Таким образом, наследник, принявший наследство, становится его владельцем с момента открытия наследства, а не после его принятия.

Поэтому ст. 178 регулирует статус наследственного имущества до того, пока будут задействованы нормы наследственного права, т.е. наследство будет официально переоформлено на наследников.

РАЗДЕЛ 2. НАСЛЕДОВАНИЕ ПО ЗАКОНУ

Введение: история наследственного права

Наследование и наследство испокон веков играли большую роль в культурах различных стран и народов. Концепция наследования как некоего универсального посмертного преемства на все имущество умершего возникла в истории человеческого общества не сразу. В примитивных общественных формациях движимое имущество,

принадлежавшее умершему, часто рассматривалось как бесхозяйное, принадлежащее свободному владению любым человеком. В связи с этим Римское право провозглашало, что понятие воровства неприменимо к захвату наследственного имущества пока оно не принято наследником, имущество считалось ничьим, и поэтому, завладение им не рассматривалось как кража.

Но уже в древности возникла идея, что родственники умершего должны иметь преимущественное право на оставшееся после него имущество.

По отношению к недвижимости отношение с самого начала было иным. Древнейшему праву была известна индивидуальная собственность на землю, она принадлежала общинам, родам, семьям и поэтому смерть отдельного домохозяина не означала наступления бесхозяйности для той земли, которой он пользовался. Собственник (семья, род, община) не исчезал, а лишь менялись лица, имевшие право на непосредственное пользование.

Наследование изначально возникло только как наследование по закону. Это было вызвано тем, что наследование означало, прежде всего, занятие правового статуса со всеми пред-

4.*

полагаемыми правами и обязанностями наследодателя, что определялось законной регламентацией. Поэтому предпочтение в определении круга возможных наследников в римском праве получило наследование по закону, т.е. переход наследства не в соответствии с усмотрением наследодателя, а по предписаниям закона в отношении круга лиц, признаваемых наследниками по факту своих кровных, родственных или иных форм связей с наследодателем.

У нашего народа исторически приоритет наследования имущества умершего его родственниками берет свое начало из шариата (свода религиозных и юридических правил, основанных на Коране)^[18] и адата (обычного права туркмен)^[19], составлявших правовую основу жизни туркмен в прошлом. Наследственное право – это одна из немногих отраслей, непосредственно урегулированная текстом самого Корана, в котором присутствует четкое разделение родственников на группы. При этом следует отметить, что шариатом признается только кровное и законное родство.

Помимо этого, как описывал в своем труде «Обычное право туркмен (адат)» ротмистр Закаспийской бригады Отдельного корпуса пограничной стражи А. Ломакин, у туркмен жена после смерти мужа кроме своей вдовой части, присуждаемой ей по шариату, наследует еще мульки, с правом пользования им до смерти или до выхода вновь замуж, но без права передачи его. По смерти же вдовы или выхода замуж мульки поступает в наследство ближайших родственников умершего. Имущество умершего лица, не имеющего положительно никого из родственников, которые могли бы его наследовать, переходит к его другу, соседу и вообще, человеку, почему-либо стоявшему к покойному ближе других.^[20]

Наследование по закону не зависит от воли наследодателя. Наследодатель никаким образом не участвует в формировании условий и порядка наследования.

Исторически институт наследования по закону по своей сути основывается на главном факторе – на родстве – кровной связи лиц, происходящих от общего предка, и, как было отмечено выше на родстве, основанном на брачных узах. Именно этот фактор лежит в основе установления законодателем обязательных норм, определяющих круг лиц, которые являются наследниками имущества умершего, независимо от воли наследодателя.

Однако с течением времени данный подход претерпел определенные изменения. В современном наследственном праве большую роль играет принцип свободы завещания, который позволяет наследодателю определить самостоятельно круг наследников и на случай смерти оставить свое имущество или его часть одному или нескольким лицам, как из круга близких родственников, так и посторонним (см. подробнее комментарий к ст. 1103 ГКТ и след.). Тем не менее, стоит учитывать, что свобода завещания предоставлена не безгранично, а только в той мере, в которой этому не препятствуют правила об обязательной доле (см. подробно комментарий к ст. 1130 ГКТ след.), которые позволяют уравновесить принцип свободы завещания и принцип наследования внутри семьи.

Статья 1096. Наследники по закону

1. При наследовании по закону наследниками с правом равной доли являются: в первую очередь – дети (в том числе усыновленные), супруг и родители (усыновители) умершего, а также ребенок умершего, родившейся после его смерти; во вторую очередь – братья и сестры умершего, его дед и бабушка как со стороны отца, так и со стороны матери.

2. Усыновленный и его потомство не наследуют после смерти родителей и других кровных родственников по восходящей линии, а также после смерти кровных сестер и братьев.

Родители усыновленного и другие его кровные родственники по восходящей линии, а также его кровные сестры и братья не наследуют после смерти усыновленного или его потомства.

3. Внуки, правнуки и дети последних считаются наследниками по закону, если ко времени открытия наследства нет в живых их родителей, которые должны были быть наследниками наследодателя, и наследуют поровну в той доле, которая при наследовании по закону причиталась бы их умершему родителю.

Внуки, правнуки и дети последних не могут быть наследниками, если их родители отказались от принятия наследства

1. Правила включения в перечень наследников по закону

Нормы комментируемой статьи основаны на принципах определения исчерпывающего перечня лиц, имеющих право наследования по закону, очередности призвания наследников по закону к наследованию, равенства долей наследников по закону.

В основу определения круга наследников и очередности их призвания к наследованию поставлено наличие родственных отношений и степень родства. Здесь следует обратить внимание на то, что в комментируемой статье устанавливается круг лиц, связанных между собой кровными узами. К ним отнесены дети, супруг, родители, братья, сестры, дед, бабушка, внуки, правнуки. Лица, отнесенные нормами настоящей статьи к кругу наследников по закону, в соответствии с Семейным кодексом Туркменистана определены как лица, являющиеся по отношению друг к другу близкими родственниками.^[21] Поскольку усыновленный и его потомство приравниваются к родственникам по происхождению усыновителя и его родственников, они наделены правом наследования наравне с кровными родственниками.

2. Право равной доли

Пункт первый комментируемой статьи наряду с определением круга лиц – наследников двух очередей, устанавливает равную долю каждого наследника в наследственном

имуществе. То есть, независимо от каких бы то ни было обстоятельств (совместного проживания, более теплого расположения наследодателя к кому-либо из наследников одной очереди и других обстоятельств), если по поводу распределения наследства не было выражена воля наследодателя, то наследство распределяется между всеми призываемыми к наследству наследниками по закону в равных долях.

При этом, конечно, необходимо выделение наследственного имущества из общей собственности супругов. Необходимо принять во внимание, что согласно статьи 52 Семейного кодекса Туркменистана имущество (недвижимые и движимые вещи, включая деньги и ценные бумаги), нажитое супругами в период брака, независимо от того, на кого из супругов оно приобретено, либо на кого или кем из супругов внесены денежные средства, является их общей совместной собственностью.^[22] К совместному имуществу супругов относятся также доходы (заработная плата и иные виды доходов, полученные не запрещенным законом способом) каждого из них, полученные пенсии, государственные пособия, а также иные денежные суммы, не имеющие специального целевого назначения (суммы материальной помощи, суммы, выплаченные в возмещение ущерба (вреда) в связи с утратой трудоспособности вследствие увечья либо иного повреждения здоровья). В связи с этим, наследственным имуществом умершего, на которое в равных долях могут претендовать наследники по закону одной очереди, должна рассматриваться только та часть имущества, которая причитается ему из совместной собственности супругов. Т.е., из совместной собственности супругов сначала должна быть выделена та часть имущества, которая является собственностью оставшегося в живых супруга, и только оставшаяся часть имущества должна быть рассмотрена как наследственное имущество умершего.

Очереди в наследовании по закону

В пункте первом комментируемой статьи законодатель делит наследников на две группы, которые обозначены первой очередью и второй очередью. Разделение круга родственников на две очереди имеет фундаментальное значение для возникновения права наследования, т.к. наличие наследников первой очереди исключает возможность наследования наследников второй очереди, что установлено статьей 1097 ГКТ.

3. Наследники первой очереди

В соответствии с комментируемой нормой в первую очередь наследников отнесены: дети умершего (в том числе усыновленные); супруг умершего; родители (усыновители) умершего; ребенок умершего, родившийся после его смерти.

Отнесение всех перечисленных лиц к кругу наследников одной очереди означает, что все они наделены одинаковыми правами в отношении наследственного имущества и одновременно призываются к вступлению на право наследования.

1) Дети

Определяя детей в качестве наследников, законодатель тем самым установил равные права всех детей наследодателя. Здесь не имеет значения половая принадлежность ребенка, т.е. дочь или сын, а также наличие брака между наследодателем и другим родителем ребенка. Основополагающее значение имеет здесь установление правовой взаимосвязи между родителем и ребенком на законных основаниях, определяемых совокупностью гражданского и семейного законодательства.

Правовая взаимосвязь между наследодателем и наследником, как между родителем и ребенком, подтверждается соответствующими документами. Такими документами в соответствии со статьей 47 ГКТ являются записи в книгах регистрации актов гражданского состояния и свидетельства, выдаваемые на основании этих записей.

Пункт 8 части первой статьи 1 Семейного кодекса Туркменистана также устанавливает, что родители (отец и мать) ребенка должны быть зарегистрированы в записи акта о рождении ребенка в качестве его родителей. Статьей 65 этого же Кодекса установлено, что взаимные права и обязанности родителей и ребенка возникают с момента удостоверения происхождения ребенка в порядке, установленном законодательством Туркменистана.

При рассмотрении вопроса о наследственных правах ребенка необходимо принимать во внимание нормы статьи 75 Семейного кодекса Туркменистана, устанавливающие равенство прав по отношению к родителям и их родственникам детей, родившихся от лиц, состоящих в браке, и детей, родившихся от родителей, не состоящих в браке. Главное значение имеют сведения о родителях ребенка в записи акта о рождении и свидетельстве, выданном на его основании.

Признание усыновленных детей умершего его наследниками наряду с родными детьми берет свое начало из самого правового значения усыновления, которое заключается в принятии на воспитание ребенка с установлением между усыновленным ребенком и его усыновителем таких же прав и обязанностей, как между родителями и детьми.^[23] Нормами Семейного кодекса Туркменистана (ст. 119) установлено, что усыновленный ребенок и его потомство по отношению к усыновителям и их родственникам, а усыновители и их родственники по отношению к усыновленному ребенку и его потомству приравниваются в личных неимущественных и имущественных правах и обязанностях к родственникам по происхождению. Правовые последствия усыновления ребенка наступают независимо от записи усыновителей в качестве родителей усыновленного ребенка в записи акта о рождении ребенка. То есть в отличие от родных детей наследодателя, родственные отношения которых подтверждаются сведениями о родителях в актовых записях о рождении, для установления наследственных прав усыновленных детей достаточно наличия решения органа местной исполнительной власти об усыновлении и произведенной на основании этого решения государственной регистрации усыновления ребенка.

Необходимо отметить, что и ребенок, в отношении которого наследодатель был лишен родительских прав, сохраняет право на наследование. Данная норма имеет законодательное закрепление в части четвертой статьи 95 Семейного кодекса Туркменистана, устанавливающей, что ребенок, в отношении которого родители (один из них) лишены родительских прав сохраняет имущественные права, основанные на факте родства с родителями, в том числе права на получение наследства.

2) Супруг

Одинаковыми правами с детьми при наследовании по закону согласно комментируемой норме наделен супруг умершего. В соответствии с пунктом 3 части первой статьи 1 Семейного кодекса Туркменистана супругами считаются лица, состоящие между собой в браке. Здесь необходимо отметить, что статьей 7 Семейного кодекса установлено, что в Туркменистане признается брак, зарегистрированный только органом ЗАГС. Религиозный обряд брака, равно как и другие религиозные обряды, не имеют правового значения.^[24] На основании части пятой статьи 19 Семейного кодекса Туркменистана и статьи 47 ГКТ заключение брака подлежит государственной регистрации

путем внесения соответствующей записи в актовую книгу о регистрации брака и выдачи свидетельства на основании этой записи, супруг в качестве наследника может рассматриваться только при наличии брака, зарегистрированного в установленном законом порядке. Супруг наследодателя призывается к наследованию, если к моменту открытия наследства его брак с наследодателем не был расторгнут или же не был признан недействительным. Здесь необходимо принять во внимание, что согласно статьи 28 Семейного Кодекса Туркменистана брак прекращается со дня государственной регистрации его расторжения в органах ЗАГС. Для признания брака недействительным, необходимо вступившее в законную силу решение суда.

3) Родители

Как было отмечено выше, родителями, согласно нормам Семейного законодательства, являются лица, зарегистрированные в записи акта о рождении ребенка в качестве его родителей. Исходя из того, что рождение ребенка – это юридический факт, подлежащий государственной регистрации, подтверждением того, что определенные лица являются родителями наследодателя, должна рассматриваться запись о родителях в актовой записи о рождении наследодателя и свидетельство о его рождении.

В отношении усыновителей применяются нормы, изложенные выше в отношении усыновленных детей – наследников, и независимо от того, записаны они в актовой записи о рождении его родителями или нет, достаточно государственной регистрации усыновления и выдачи на ее основании свидетельства об усыновлении. В данной ситуации первостепенное место имеет норма семейного законодательства о приравнивании усыновителей по отношению к усыновленному ребенку в личных неимущественных и имущественных правах и обязанностях к родственникам по происхождению.

Родитель, лишенный родительских прав в отношении наследодателя, если к моменту открытия наследства, решение о лишении его в родительских правах не было отменено, и он не был восстановлен в своих правах родителя, не может быть призван к наследованию после смерти своего ребенка, в отношении которого он был лишен родительских прав.^[25]

Если наследодатель был усыновлен, его имущество наравне с усыновителем может наследовать родитель, права которого при усыновлении наследодателя были сохранены.^[26]

Существуют некоторые особенности призвания к наследованию отца наследодателя. Отец имеет право наследования в отношении ребенка, если он состоял в браке с матерью наследодателя на момент его рождения. Отец также может призываться к наследованию, если его отцовство по отношению к наследодателю было установлено в соответствии с требованиями семейного законодательства, при этом не имеет значение, в каком порядке и по чьей инициативе оно устанавливалось (добровольно или принудительно, по иску одного из родителей, опекуна или попечителя, самого ребенка).

4) Ребенок умершего, родившийся после его смерти

Основа комментируемой нормы заложена в нормах о правоспособности физического лица, закрепленных в статье 19 ГКТ. Права быть наследником возникает с момента зачатия и зависимость осуществления этого права от рождения. В соответствии с данными нормами, если ребенок был зачат до наступления смерти наследодателя и родился живым, то он вправе осуществить свое право наследования по закону. Естественно, что здесь должны быть учтены медицинские показатели для определения того факта, что ребенок был зачат при жизни наследодателя. В связи с этим необходимо обратиться к части второй статьи 68 Семейного кодекса Туркменистана, устанавливающей необходимость рождения

ребенка в течение трехсот дней с момента смерти наследодателя для установления происхождения ребенка от умершего супруга матери ребенка.

4. Наследники второй очереди

В первую очередь, при комментировании настоящей нормы необходимо учесть, что наследники второй очереди призываются к принятию наследства, если отсутствует хотя бы один наследник первой очереди.

В группу лиц, являющихся наследниками второй очереди, включены:

братья и сестры умершего; дед и бабушка умершего как со стороны отца, так и со стороны матери.

Семейное законодательство различает полнородных и не полнородных братьев и сестер. В соответствии с пунктом 18 части первой статьи 1 Семейного кодекса Туркменистана полнородными братьями и сестрами являются братья и сестры, происходящие от общих родителей. Пункт 19 этой же статьи определяет братьев и сестер, происходящих от одного отца и разных матерей либо от одной матери и разных отцов, не полнородными братьями и сестрами. При включении в группу наследников второй очереди братьев и сестер законодатель не определяет их наличием признака полнородное или не полнородное родство. Поэтому для возникновения у брата (сестры) наследодателя наследственных прав необходимо наличие одного общего родителя с наследодателем. Сводные братья и сестры, т.е. не имеющие ни одного общего родителя, к наследованию не призываются.

В соответствии со ст. 119 Семейного кодекса Туркменистана усыновленные и их потомства приравниваются в своих личных неимущественных и имущественных правах к родственникам по происхождению не только по отношению к усыновителю, но и в отношении его родственников. Поэтому наследовать после смерти могут не только его полнокровные и не полнокровные братья и сестры, но и лица, усыновленные матерью или отцом умершего, на правах его брата (сестры).

1) Дед и бабушка умершего

К наследованию призываются дедушка и бабушка, как со стороны отца, так и со стороны матери наследодателя.

5. Особенности наследственных прав усыновленного и его потомства

Пункт второй комментируемой статьи устанавливает общую норму, которой исключается право наследования усыновленным и его потомством после смерти его родителей и других кровных родственников по восходящей линии, а также после смерти его кровных сестер и братьев.

Абзац второй данного пункта устанавливает аналогичную норму в отношении наследственных прав родителей и других кровных родственников усыновленного по восходящей линии, а также его кровных сестер и братьев по отношению наследства после смерти усыновленного и его потомства.

Однако части третья-пятая статьи 119 Семейного Кодекса Туркменистана устанавливает возможность усыновления с сохранением личных неимущественных и имущественных прав и обязанностей усыновленного ребенка с родителями (одним из них), с родственниками умершего родителя. Соответственно данные нормы устанавливают сохранение взаимных прав по наследованию имущества в отношении указанных лиц. В соответствии с частью шестой этой же статьи такое сохранение личных неимущественных

и имущественных прав и обязанностей возможно, если это прямо оговорено в решении органа местной исполнительной власти.

Таким образом, в соответствии с приведенными нормами Семейного кодекса Туркменистана, устанавливаются исключения из правил невозможности наследования усыновленным и его потомством после смерти его родителей и других кровных родственников по восходящей линии, кровных сестер и братьев, соответственно и невозможности наследования родителей, других кровных родственников по восходящей линии, кровных братьев и сестер после смерти усыновленного.

То есть, правила пункта второго комментируемой статьи применяются, если в решении органа местной исполнительной власти об усыновлении не указано о сохранении личных неимущественных и имущественных прав и обязанностей усыновленного ребенка с родителями (одним из них), родственниками родителя по восходящей линии.

6. Особенности наследственных прав внуков, правнуков и детей правнуков

Возможность наследования по закону внуками, правнуками и детьми правнуков в законодательстве других стран рассматривается, как наследование по праву представления. Действительно, из смысла комментируемой нормы следует, что внуки, правнуки и дети правнуков могут быть призваны к наследованию ни в силу того, что они сами являются наследниками умершего, а в силу того, что их родители являются наследниками по закону. Именно поэтому обязательным условием призвания указанных лиц к наследованию законодатель определил, что к моменту открытия наследства не должно быть в живых родителей, которые должны быть наследниками наследодателя. То есть настоящая норма применима в практике только в случаях, когда наследник умер до открытия наследства или одновременно с наследодателем.

Здесь немаловажно отметить, что внуки, правнуки и дети правнуков будучи призваны к наследованию могут претендовать на ту долю, которая причиталась бы их умершему родителю при наследовании по закону. То есть, предположим, что родитель мог быть призван к наследованию после смерти своей матери наряду с двумя братьями и одной сестрой. Значит, наследственное имущество матери должно было быть поделено на 4 равные части. Однако сестра умерла раньше своей матери, но у нее осталось двое детей, которые призываются к наследству в силу пункта 3 комментируемой статьи. В данном случае двое детей умершей дочери наследодателя могут претендовать на $\frac{1}{4}$ часть наследственного имущества, т.е. только на долю, которая причиталась бы их матери, если бы она была жива на момент открытия данного наследства. Здесь же законодатель устанавливает, что субъекты данного вида наследования наследуют поровну, т.е. двое внуков наследодателя имеют равные доли в $\frac{1}{4}$ части наследственного имущества.

Призвание внуков, правнуков и детей правнуков к наследованию по закону имеет место и тогда, когда их умерший родитель – наследник наследодателя, являлся наследником первой очереди, и тогда, когда он являлся наследником второй очереди, но с соблюдением правил очередности, установленных статьями 1097 ГКТ.

Данные правила призвания к наследованию внуков, правнуков, детей правнуков не применяются, если их родители, которые должны были быть наследниками, сами отказались от принятия наследства. Отказ родителей от принятия наследства автоматически лишает их детей, внуков и правнуков, являющихся внуками, правнуками и детьми правнуков по отношению к наследодателю, возможности призвания их к наследованию по закону в отношении этого наследодателя.

Статья 1097. Очередность при наследовании по закону

Наличие хотя бы одного из наследников предыдущей очереди исключает наследование последующей очереди.

Настоящая статья является логическим продолжением принципа приоритета кровного родства при реализации права на наследование по закону. Как было отмечено в комментариях к предыдущей статье разделение наследников по закону на две очереди берет свое начало из такого юридического факта, как родство и степень этого родства. Как видно из сказанного выше, в первую очередь наследников отнесены лица наиболее близкие по степени родства. Поэтому установление законодателем правила, что при наличии хотя бы одного лица, относящегося к наследникам первой очереди, не порождает права наследования у лиц, отнесенных к наследникам второй очереди, является естественным и справедливым.

Очередность призвания наследников по закону к наследованию является одним из принципов наследственного права. Он означает, что наследники второй очереди могут осуществить свое право наследования, если нет наследников первой очереди. Наличие хотя бы одного из наследников первой очереди исключает призвание к наследованию наследников второй очереди.

Необходимо, отметить, что отсутствие наследников первой очереди подразумевает, что нет как самого наследника, так и его детей, внуков и правнуков, которым в соответствии с пунктом 3 статьи 1096 ГК РФ предоставлено право наследования доли их умерших родителей.

Статья 1098. Права нетрудоспособных лиц при наследовании

Нетрудоспособные лица, которые находились на иждивении наследодателя и не могут самостоятельно содержать себя, если они не упомянуты в завещании, вправе требовать содержания (алименты) из наследства. Размер суммы, подлежащей выплате в виде содержания, может быть уменьшен с учетом объема наследственного актива.

1. Общие положения

Комментируемая статья определяет возможность требования содержания из наследства для лиц, которые не призываются к наследованию и о которых наследодатель не упомянул в завещании. Из смысла статьи следует, что лица, имеющие право требовать содержание из наследства, сами не получают ничего из наследственного имущества. Законодатель не уточняет, должны ли эти лица состоять в родственных отношениях с наследодателем. В статье определены только три признака, которым должны соответствовать эти лица – это нетрудоспособность, состояние на иждивении наследодателя, невозможность самостоятельно содержать себя. Поэтому можно сделать вывод о том, что лицом, имеющим право требовать содержание из наследства, при его соответствии трем перечисленным выше признакам, может быть, как любой родственник, не призванный к наследованию в силу присутствия наследников первой очереди, так и любое постороннее лицо.

Также законодатель не рассматривает вопрос о месте проживания субъекта данного права, т.е. лицо, которое имеет право требования содержания из наследства, может проживать на момент открытия наследства как совместно с наследодателем, так и отдельно от него.

Например, после смерти Д. в наследование вступили его родители, супруга и дети, являющиеся наследниками первой очереди. При жизни Д. содержал сына своего двоюродного брата С., являющегося человеком с ограниченными возможностями с детства. Хотя С. проживал отдельно от Д., Д. полностью обеспечивал его существование: оплачивал квартиру, в которой он проживал со своей матерью, приобретал продукты питания, медикаменты, оплачивал услуги врачей и т.п. С., не являясь наследником Д. по закону, может претендовать на назначение ему содержания из наследственного имущества.

2. Нетрудоспособность

Нетрудоспособность является первым условием, которому должно соответствовать лицо, наделенное правом требования содержания из наследства.

В комментируемой статье законодатель не уточняет, что подразумевается под нетрудоспособностью лица, рассматриваемого в настоящей статье. Характеристика нетрудоспособности в совокупности с пребыванием на иждивении умершего приводятся в статье 216 Трудового кодекса Туркменистана^[27] и статье 27 Кодекса Туркменистана о социальной защите населения^[28] при определении лиц, имеющих право на возмещение ущерба (вреда) в связи смерти кормильца. Проведя параллель между этими законодательными нормами, думается, можно, с учетом вышесказанного о субъектах рассматриваемого требования, определить круг лиц, наделенных правом требования содержания из наследства, следующим образом:

лица, не достигшие возраста 18 лет; лица, являющиеся людьми с ограниченными возможностями, при этом наступление нетрудоспособности по состоянию здоровья должно быть подтверждено заключением медико-социальной экспертной комиссии государственного медицинского учреждения;^[29] лица, достигшие возраста 18 лет, обучающиеся в общеобразовательных учреждениях или не достигшие возраста 24 лет, обучающиеся по дневной форме обучения в высших, средних и начальных профессиональных учреждениях; лица, достигшие пенсионного возраста в соответствии со статьей 23 Кодекса Туркменистана о социальной защите населения.^{[30][31]} В отличие от норм, установленных для назначения возмещения ущерба (вреда) в связи с потерей кормильца, требующих, чтобы данная категория лиц не получала пенсию или государственное пособие, для определения признака нетрудоспособности в смысле комментируемой статьи, думаю достаточно достижения пенсионного возраста и отсутствия наличия трудовых отношений данного лица с каким-либо работодателем.

Нетрудоспособность подтверждается соответствующими документами, в частности паспорт, свидетельство о рождении лица подтверждают его нетрудоспособность по возрасту, наличие пенсионного удостоверения подтверждает достижение пенсионного возраста, отсутствие записи в трудовой книжке о работе может быть рассмотрено в качестве подтверждения того, что лицо не работает.

3. Нахождение на иждивении наследодателя

Пребывание на иждивении подразумевает нахождение на полном содержании кого-либо или получение от него помощи, являющейся постоянным и основным источником существования.

Из смысла статьи следует, что иждивение имеет правовое значение, если оно имело место на момент открытия наследства. Не порождает права требования содержания из

наследства пребывание на иждивении наследодателя продолжительное время, но прекратившееся задолго до смерти наследодателя.

Хотя законодатель в комментируемой статье не конкретизирует количество времени пребывания нетрудоспособного лица на иждивении наследодателя, однако, Верховный суд Туркменистана Постановлением Пленума №15 от 25 декабря 1997 г. установил необходимость пребывания на иждивении наследодателя не менее одного года до его смерти.^[32]

4. Отсутствие возможности содержать себя

Наряду с нетрудоспособностью и пребыванием на иждивении наследодателя для приобретения права требования содержания из наследства необходимо также отсутствие у субъекта этого права возможности содержать себя. Это может выражаться в том, что средств, получаемых лицом, например, пособие, пенсия, не хватает для осуществления жизненно необходимых функций. Например, лицо с инвалидностью не может самостоятельно передвигаться и ему необходимо нанять сиделку, или пенсионер страдает хроническим заболеванием и вынужден постоянно принимать дорогостоящие лекарственные препараты, на которые его пенсии недостаточно, или стипендии студента высшего учебного заведения хватает только для приобретения продуктов питания и учебных принадлежностей, тогда как ему необходимо оплачивать проживание в нанимаемом жилье и т.п.

5. Совокупность трех признаков

Из смысла комментируемой статьи следует, что все перечисленные выше признаки должны присутствовать одновременно, т.е. только лицо, обладающее совокупностью признаков, указанных в комментируемой статье, наделяется правом требования содержания из наследства наследодателя. Для возникновения права требования содержания из наследства недостаточно, если лицо является просто нетрудоспособным, но не находится на иждивении наследодателя и может сам себя содержать за счет каких-либо других источников существования. Также не может обладать комментируемым правом лицо, являющееся нетрудоспособным, не имеющим возможности содержать себя, но не являющееся иждивенцем наследодателя на момент открытия наследства.

6. Размер содержания

Касаясь размера содержания, рассматриваемого в комментируемой статье, законодатель установил, что размер содержания может быть уменьшен с учетом объема наследственного актива.

В соответствии со статьей 1089 ГКТ под наследственным активом понимается совокупность имущественных прав наследодателя.

При назначении содержания нетрудоспособному иждивенцу наследодателя следует исходить из размера наследуемого имущества и в соответствии с этим размером законодатель предполагает возможность уменьшения содержания по сравнению с тем, которым наследодатель при жизни обеспечивал иждивенца.

Исходя из практики назначения содержания, оно, предпочтительно, должно быть назначено ежемесячно в твердом денежном выражении с каждого наследника, призванного к наследованию. При этом определяя размер содержания необходимо принять во внимание не только размер средств, необходимых для нормального проживания иждивенца, но и то обстоятельство, что этот размер не должен превышать размер наследуемого имущества.

Также размер содержания не может быть равен размеру наследуемого имущества, чтобы не был нарушен смысл наследования.

При рассмотрении вопроса о назначении содержания иждивенца наследодателя целесообразно принять во внимание и наследственный пассив, т.е. содержание должно быть назначено исходя из размера реально наследуемого имущества.

**Статья 1099. Положение разведенных супругов при наследовании
Расторгнувшие брак супруги не могут быть наследниками друг после друга.**

Как было отмечено выше в комментариях к статье 1096 ГКТ, для призвания супруга к наследованию в порядке наследования по закону первой очереди, необходим зарегистрированный в установленном законом порядке брак.

Комментируемая статья устанавливает, что бывшие супруги не могут быть наследниками друг после друга. Для наступления последствий, установленных настоящей статьей, необходима государственная регистрация расторжения брака, что подтверждается актовой записью о расторжении брака и свидетельством о расторжении брака, выдаваемым на ее основании.

В практическом применении настоящей статьи, думается не вызовет сложностей вопрос расторжения брака между супругами, брак которых расторгнут по правилам статьи 25 Семейного Кодекса Туркменистана, в соответствии с которыми заявление о расторжении брака подается в органы ЗАГС, где одновременно с расторжением брака производится и государственная регистрация расторжения брака.

По-другому обстоит дело, когда брак между супругами расторгается по правилам статьи 26 Семейного кодекса Туркменистана, в соответствии с которыми заявление о расторжении брака подается в суд, судом выносится судебное решение о расторжении брака, после вступления, в законную силу которого, подается заявление о регистрации расторжения брака.

В случае, если имеется вступившее в законную силу решение суда о расторжении брака, но супруги на момент наступления смерти наследодателя не обратились в орган ЗАГС о регистрации расторжения брака, их брак не считается прекращенным (статья 28 Семейного Кодекса Туркменистана), юридически супруги продолжают оставаться супругами по отношению друг к другу, со всеми вытекающими имущественными правами, в том числе и наследственными. В такой ситуации будет иметь значение фактическое существование или отсутствие брака, что регулируется правилами статьи 1100 ГКТ.

Статья 1100. Лишение права наследования при расторжении брака

Решением суда супруг может быть лишен права наследования по закону, если будет подтверждено, что брак с наследодателем не менее чем за три года до открытия наследства был прекращен фактически и супруги проживали раздельно.

1. Возможность лишения права наследования

Статья устанавливает правило исключения возможности наследования супругом, который находится в юридическом браке с наследодателем, но фактически на момент открытия наследства они не являлись супругами по отношению друг к другу. Для исключения такого супруга из списка наследников по закону первой очереди необходимо наличие следующих условий:

фактическое прекращение брака; прекращение брака не менее чем за три года до открытия наследства; раздельное проживание супругов; установление совокупности этих фактов судебным решением.

В соответствии со статьей 1 Семейного кодекса брак предполагает создание семьи и порождает взаимные права и обязанности супругов. Прекращение прав и обязанностей супругов по ведению совместного хозяйства, заботе друг о друге и содержании друг друга и т.п. означает прекращение существования семьи, т.е. фактическое прекращение брака.

Для наступления последствий, предусмотренных настоящей статьей, помимо фактического прекращения брака между супругами, необходимо их раздельное проживания в течение не менее трех лет до открытия наследства, т.е. за три года до наступления смерти наследодателя, супруги должны проживать раздельно.

2. Необходимость судебного решения

Одного наличия вышеперечисленных факторов для лишения супруга права наследования недостаточно. Супруг, фактически прекративший брак с наследодателем и последние три года проживавший отдельно от него, не может быть лишен права наследования автоматически, т.к. наличие юридического брака с наследодателем в силу статьи 1096 ГК РФ предоставляет ему право наследования по закону. Для лишения такого супруга наследственных прав необходимо судебное решение, которым установлены и подтверждены обстоятельства фактического прекращения брака и раздельного проживания на протяжении трех последних лет до наступления смерти наследодателя. Комментируемая статья устанавливает, что только суд может своим решением лишить супруга, хоть и фактически переставшего быть супругом наследодателя, права наследования.

3. Истец и ответчик

Вопрос о том, кто в подобном судебном разбирательстве выступает ответчиком, не вызывает сомнений. Естественно, это супруг, в отношении которого ставится вопрос о лишении наследственных прав.

Лишение права наследования такого супруга необходимо для осуществления наследственных прав других наследников. Здесь может быть проведена аналогия с очередностью при наследовании по закону, установленной статьей 1097 ГК РФ. Это могут быть наследники, призываемые к наследованию в одной очереди с супругом – родители или дети наследодателя. В отсутствие других, кроме супруга, наследников первой очереди истцами могут выступить наследники второй очереди, т.к. лишение супруга, отвечающего признакам, установленным настоящей статьей, дает возможность призвания их к наследству.

Таким образом, с иском в суд для лишения супруга, фактически прекратившего брак с наследодателем и не менее трех лет до наступления его смерти проживавшего отдельно от наследодателя, прав на наследование могут обратиться другие наследники первой очереди и только в их отсутствие – наследники второй очереди.

Статья 1101. Утрата права наследования вследствие признания брака недействительным
Переживший супруг теряет право наследования, если существовали основания для признания брака недействительным и наследодателем был внесен иск.

1. Основания недействительности брака

Законодатель ставит в основу утраты права наследования наличие оснований для признания брака недействительным. Эти основания определены статьей 32 Семейного Кодекса Туркменистана. В соответствии с данной нормой брак может быть признан недействительным если:

брак был заключен с нарушением брачного возраста, без свободного и взаимного согласия вступающих в брак, с нарушением обстоятельств, препятствующих заключению брака; брак заключен по принуждению или обману, а также при заключении фиктивного брака; при заключении брака одно лицо скрыло от другого лица наличие у него кожно-венерического заболевания или заболевания, вызываемого вирусом иммунодефицита человека (ВИЧ-инфекция) либо иного заболевания, признанного Всемирной организацией здравоохранения опасным для семейных отношений.

Для утраты право наследования пережившим супругом первым условием определена необходимость наличия одного из перечисленных оснований.

2. Внесение иска

Вторым условием, необходимым для наступления, рассматриваемого в комментируемой статье последствия, определено внесение иска наследодателем. В соответствие с этим условием наследодатель до наступления смерти должен был обратиться в суд с иском о признании брака недействительным. Одного наличия вышеперечисленных, установленных Семейным кодексом Туркменистана оснований для признания брака недействительным недостаточно. Помимо этого, необходимо обращение наследодателя в суд с иском о признании брака недействительным. Не имеет значения, был ли рассмотрен иск судом до наступления смерти наследодателя, было вынесено решение и вступило ли оно в законную силу. Достаточно того, что наследодатель успел подать в суд иск.

3. Утрата права наследования

Наличие двух описанных выше факторов является основанием для утраты пережившего супруга права наследования.

Опять же встает вопрос о порядке утраты этого права. Из смысла комментируемой статьи следует, что это бесспорный факт, т.е. наличие установленных обстоятельств (основания для признания брака недействительным и обращение наследодателя в суд) автоматически ведет к утрате права наследования супруга. В практическом применении данной материальной нормы, думается, необходимо судебное решение об утрате права наследования пережившего супруга, вынесенного по заявлению одного из наследников аналогично правил статьи 1100 ГКТ.

Статья 1102. Переход к казне имущества, не имеющего наследников

1. Если нет наследников ни по закону, ни по завещанию или ни один из наследников не принял наследства, либо все наследники лишены права наследования, не имеющее наследников имущество переходит к казне; если наследодатель находился на содержании учреждений для престарелых, инвалидов, лечебных, воспитательных учреждений и учреждений социального обеспечения, - в их собственность.

2. Не имеющее наследников имущество в виде акций общества или доли, пая в кооперативе переходит к ним, если законом не предусмотрено иное.

Общие положения

Статья регулирует отношения, при которых наследство может перейти государству (казне). При этом законодатель предусмотрел несколько возможностей перехода наследства: если наследодатель находился на содержании учреждений для престарелых, лиц с ограниченными возможностями, лечебных, воспитательных учреждений, учреждений социального обеспечения – в собственность этих учреждений; если наследство представлено в виде акций общества (например, АО, ТО, ХО) или пая, доли в кооперативе (например, ЖК, ЖСК) – переходит этому обществу, кооперативу, если законом не предусмотрено иное; при отсутствии подобных ситуаций – в казну, т.е. в государственный бюджет.

2. Отсутствие наследников

Такой переход наследственного имущества возможен только при:
отсутствии наследников по закону; отсутствии наследников по завещанию;
если никто из наследников не принял наследство; если все наследники лишены права наследования.

1) Отсутствие наследников по закону и по завещанию

Согласно данному положению на момент открытия наследства не должно быть, как наследников по закону, так и наследников по завещанию. Отсутствие наследников по закону означает отсутствие наследников и первой, и второй очереди, а также иных лиц, которые могут быть призваны к наследованию по закону (например, внуков, которые могли бы быть призваны к наследованию в качестве детей отца, умершего до открытия наследства).

Отсутствие наследников по завещанию может означать, что наследодатель не оставил завещания или же завещание было составлено, но к моменту открытия наследства наследника по завещанию нет в живых.

Признание лица недостойным наследником (ст.1074 ГКТ), лишение родителей родительских прав в отношении наследодателя (ст. 1075 ГКТ) в случае, если нет других наследников, как по закону, так и по завещанию, должно быть также рассмотрено, как отсутствие наследников.

2) Никто из наследников не принял наследство

В соответствии со статьей 1180 ГКТ наследство считается принятым, когда наследник внес в нотариальную контору по месту открытия наследства заявление о принятии наследства или фактически приступил к владению, управлению имуществом, что бесспорно свидетельствует о принятии наследства.

Статьи 1183-1184 ГКТ устанавливают нормы, связанные со сроками принятия наследства, которые должны быть соблюдены при принятии наследства.

Для перехода наследства в казну, как непринятого наследниками, требуется, чтобы никто из наследников не принял наследство, т.е. не обратился в установленные сроки в нотариальную контору с заявлением о принятии наследства или не приступил к фактическому владению, управлению наследством.

Наследство рассматривается в качестве непринятого и подлежащего принятию государством и в тех случаях, если наследники отказались от его принятия с соблюдением правил, установленных статьей 1193 ГКТ. Наследство не перейдет в казну, если при отказе от наследства одним наследником к наследованию могут быть призваны другие наследники (ст. 1200 ГКТ), или же, если наследник отказывается от наследства в пользу другого наследника (ст. ст. 1201, 1203 ГКТ). Обязательным условием воз можности передачи наследства в казну является неприня тие наследства никем из наследников.

3) Лишение всех наследников права наследования

Обязательным условием комментируемой нормы является лишения права наследования всех наследников.

Гражданский кодекс Туркменистана предусматривает лишение наследников наследственного права судом (ст. 1076 ГКТ) и самим наследодателем завещанием (ст. 1113 ГКТ).

3. Обязанность государства принять наследство

Переход наследственного имущества к казне следует рассматривать не только как право государства принять наследственное имущество, но и как его обязанность, т.к. статьей 1203 ГКТ установлена невозможность отказа государства от принятия наследственного имущества.

РАЗДЕЛ 3. НАСЛЕДОВАНИЕ ПО ЗАВЕЩАНИЮ Статья 1103. Понятие

Физическое лицо может на случай смерти оставить свое имущество или его часть одному или нескольким лицам как из круга наследников, так и посторонним.

1. ГКТ и иное законодательство Туркменистана не содержат определения понятия завещание. Тем не менее, статья 1103 и другие положения ГКТ о завещании предусматривают общие правила, в соответствии с которыми можно составить понятие о завещании.

В первую очередь необходимо отметить, что в завещании физическое лицо определяет «судьбу» принадлежащего ему на праве собственности имущества на случай его смерти. Иными словами, завещатель в своем завещании распоряжается в пользу назначенных им наследников своим имуществом, которое может быть предметом наследования. При этом имуществом, как это определено в статье 166 ГКТ, является «любой предмет и нематериальное благо, владеть, пользоваться и распоряжаться которыми могут физические и юридические лица, и приобретение которых возможно без ограничений, если это не запрещено законом или не противоречит нормам морали». Что же касается нематериального блага как предмета наследования по завещанию, то следует исходить из положений статьи 175 ГКТ. При этом в соответствии с частью 2 статьи 62 Закона Туркменистана «О нотариате и нотариальной деятельности» от 18 августа 2015 года (вступил в силу с 1 января 2016 года) при удостоверении завещания от завещателя не требуется представления доказательств, подтверждающих его права на завещаемое имущество.^[33] В случае, если наследодатель распространил завещание на предметы, которые ему не принадлежали, то такое распоряжение не будет иметь никакой юридической силы, как следует из ст. 1095 ГКТ.

Следует отметить, что завещание по своей правовой природе является односторонней сделкой, которая в соответствии со статьей 75 ГКТ является выражением физического лица своей воли, направленным на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей. Таким образом, завещание является волеизъявлением физического лица.

Следует учитывать, что завещание должно быть надлежащим образом документально оформлено и что завещанием называется так же документ, в котором данное волеизъявление зафиксировано. Наличие такого документа является последствием требований к форме волеизъявления завещателя (см. ст. 1116 ГКТ след.).

2. Согласно тексту комментируемой статьи, завещатель вправе завещать все или часть своего имущества любым лицам, включая наследников по закону или посторонним лицам. Таким образом, в законе находит отражение принцип свободы завещания, являющийся фундаментальным принципом наследственного права Туркменистана. Этот принцип является посмертным продолжением свободы собственника распоряжаться своим имуществом, которая закреплена в ст. 1 ГКТ.

При этом следует принимать во внимание положения статьи 1130 ГКТ, в соответствии с которой детям наследодателя, его родителям и супругу (супруге), независимо от содержания завещания, принадлежит обязательная доля, которая должна составлять половину доли, причитавшейся им при наследовании по закону. Это положение является отражением другого фундаментального принципа наследственного права Туркменистана, а именно наследования внутри семьи (см. подробнее комментарий к разделу 2, части 5 ГКТ) и позволяет уравновесить эти два принципа.

3. Сам факт составления завещания не создает права и обязанности ни для самого завещателя, ни в отношении тех, кто назначен наследником. Завещатель вправе в любое время пересмотреть или отменить завещание (ст. 1157 след. ГКТ). Завещание вступает в силу с наступлением смерти завещателя и создает права и обязанности наследников со дня открытия наследства (статья 1082 ГКТ).

Статья 1104. Лицо, которое может быть завещателем

Завещателем может быть совершеннолетнее дееспособное лицо, которое могло в момент составления завещания разумно судить о своих действиях и ясно выразить свою волю.

Право завещать имущество, как и любые другие гражданские права, должно признаваться за любыми гражданами, поскольку это является элементом правоспособности и признается в равной мере за всеми физическими лицами (статья 20 ГКТ). Однако право завещать имущество может быть реализовано только при наличии дееспособности.

В момент совершения завещания завещатель должен достичь совершеннолетнего возраста и обладать полной дееспособностью. В соответствии со статьей 23 ГКТ совершеннолетие физического лица наступает по достижении им восемнадцатилетнего возраста. Одновременно с этим у физического лица возникает полная дееспособность. В отдельных случаях завещание может быть совершено физическим лицом до достижения им возраста восемнадцати лет. В частности, в случае вступления в брак до достижения восемнадцатилетнего возраста (часть 2 статьи 23 ГКТ) и в случае эмансипации несовершеннолетнего (статья 90 ГКТ) дееспособность возникает до достижения возраста восемнадцати лет.

Следует принимать во внимание, что дееспособность, приобретенная несовершеннолетним лицом в результате заключения брака, сохраняется в полном объеме

и в случае расторжения брака до достижения восемнадцати лет. Однако, в соответствии с частью 2 статьи 23 ГКТ при признании брака недействительным суд может принять решение об утрате несовершеннолетним супругом полной дееспособности с момента, определяемого судом.

Статьи 26 ГКТ также предусматривают случаи, когда физическое лицо, которое вследствие психического расстройства (душевной болезни или слабоумия) не может понимать значения своих действий или руководить ими, может быть признано судом недееспособным. Над ним устанавливается опека. В силу положений статьи 27 ГКТ физическое лицо, которое вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами ставит свою семью в тяжелое материальное положение, может быть ограничено судом в дееспособности. Над ним устанавливается попечительство. Как видно из приведенных норм ГКТ, в любом случае решение о признании физического лица недееспособным или ограниченно недееспособным принимается судом.

Также важно отметить, что, несмотря на наличие дееспособности в полном объеме (то есть, несмотря на то, что лицо не признано в установленном порядке ограниченно дееспособным или недееспособным) статья 1104 ГКТ также требует, чтобы в момент совершения завещания лицо могло разумно судить о своих действиях и ясно выразить свою волю. Иными словами, если лицо, формально обладало полной дееспособностью в момент составления завещания, но не могло в этот момент полностью отдавать отчет в своих действиях, то по иску заинтересованных лиц такое завещание, может быть признано судом недействительным в соответствии с положением ч. 3 ст. 1162 ГК. При этом не имеет значение, будет ли завещатель впоследствии признан или не признан ограниченно дееспособным или недееспособным.

Статья 1105. Составление завещания лично завещателем

Завещание должен составить лично завещатель. Составление завещания через представителя не допускается.

Завещание по своей сути является прижизненным распоряжением завещателя, принадлежащим лично ему имуществом на случай смерти. В силу этого обстоятельства статья 1105 ГКТ определяет, что завещание должен составить лично завещатель. Как сказано в этой статье ГКТ не допускается составление завещания через представителя. Конечно, это не исключает права завещателя советоваться с близкими людьми относительно того, как он может разумно распорядиться своим имуществом, в том числе относительно завещания, но только в той степени, в которой подобная поддержка не будет подменять волю завещателя волей других лиц. Это также не исключает права завещателя совершить завещание при помощи или в присутствии третьих лиц в случаях, предусмотренных законом (например, см. статьи 1119, 1120, 1121 ГКТ).

Статья 1106. Совместное завещание

Завещание должно содержать распоряжение одного наследодателя. Совместное составление завещания двумя или более лицами не допускается. Только супруги могут составить совместное завещание о взаимном наследовании, которое может быть отменено по требованию одного из супругов, но еще при жизни обоих супругов.

1. В продолжение и развитие положений статьи 1105 ГКТ о составлении завещания лично завещателем рассматриваемая статья 1106 ГКТ определяет, что завещание должно содержать распоряжение одного наследодателя в отношении принадлежащего ему

имущества. Соответственно, не допускается совместное составление завещания несколькими лицами, то есть выражение в одном завещании воли двух и более лиц.

2. Из указанного принципа допускается, однако, важное исключение. В соответствии с рассматриваемой статьей ГКТ супруги могут составить совместное завещание: при этом такое совместное завещание супругов должно быть составлено в пользу одного из них на случай смерти другого, и отменить совместное завещание по требованию одного из супругов супруги могут только при жизни обоих супругов.

В связи с этим возникает вопрос, как быть с имуществом после смерти одного из супругов; в частности, будут ли иметь право наследования имущества наследники завещателя, смерть которого наступила ранее; могут ли претендовать на наследство лица, умершего ранее, после наступления смерти супруга, умершего позднее и т.п. Мы полагаем, что из смысла статьи 1106 ГКТ вытекает, что после смерти и второго супруга наследовать имущество должны наследники супруга, умершего позднее. Представляется, однако, что супруги могут урегулировать этот вопрос непосредственно в завещании. Это следует из предписания о том, что завещание может быть отменено только при жизни обоих супругов. То есть после смерти одного из супругов переживший супруг связан завещанием. Это положение является исключением из отраженного в ст. 1157 ГКТ принципа, согласно которому завещатель всегда может изменить или отменить завещание. Данное исключение имеет смысл только в том случае, если помимо взаимного назначения наследником пережившего супруга завещание содержит так же распоряжения на случай смерти этого пережившего супруга. В данном случае каждый из супругов может полагаться на то, что достигнутая с супругом договоренность относительно распределения имущества после смерти обоих будет исполнена, независимо от того, чья смерть наступит ранее. Подобный инструмент может быть использован, например, бездетной парой, которая с одной стороны хотела бы, что бы наследственная масса распределилась после смерти обоих поровну между племянниками обоих, а не перешла полностью к родственникам того супруга, который проживет дольше; с другой стороны, чтобы тот супруг, который проживет дольше, мог бы пользоваться всем наследством до самой своей смерти. В таком случае каждый из супругов назначит другого супруга наследником, а в качестве запасных наследников на случай, если супруг умрет раньше его (ст. 1129 ГКТ) – племянников, как своих, так и супруга. После смерти одного из супругов второй супруг уже не сможет изменить свое распоряжение, и исключить из круга наследников племянников умершего супруга. В пользу данного толкования данной статьи, кроме упомянутых аргументов говорит так же тот факт, что данный институт по всей видимости был заимствован из права Германии, где он урегулирован именно таким образом.^[34]

Статья 1107. Определение доли завещателем

1. Завещатель может определить в завещании доли назначенных завещанием наследников из наследства, или указать, конкретно какому из наследников отойдет какое имущество. Если в завещании нет такого указания, наследство делится между наследниками поровну.

2. Если завещанием назначено несколько наследников, но в нем определена доля только одного наследника, остальные наследники получают оставшееся имущество в равных долях.

1. Завещатель вправе любым образом определить содержание завещания. В своем завещании завещатель вправе назначить одного или нескольких наследников, определять

или не определять доли каждого из наследников. Если завещатель назначил наследников и определил доли каждого из них, то, соответственно, имущество распределяется между наследниками согласно определенным долям. Если же завещатель не указал в своем завещании доли наследников, то наследство делится между наследниками в равных долях. При этом законодательство исходит из того, что если завещатель не определил доли каждого из нескольких назначенных наследников, то он предполагал разделить имущество поровну. Завещатель так же может указать в своем завещании доли только одного из наследников или нескольких, и не указать доли остальных наследников. В этом случае наследники, чьи доли указаны в завещании, должны получить установленную завещателем долю наследственного имущества. Остальные же наследники должны получить равные доли оставшегося имущества.

Наследодатель может так же определить, какие предметы из наследственной массы должны перейти к какому наследнику или даже доверить раздел наследства третьему лицу согласно ст. 1212 ГКТ. При этом решение третьего лица необязательно для наследников, если оно явно несправедливо. В таком случае раздел производится по решению суда.

В случае, когда наследодатель подобного распоряжения не сделал, может возникнуть спор относительно того, какое именно имущество должно достаться тому или иному наследнику. В этом случае необходимо исходить из того, что между наследниками имущество должно быть распределено в равных в стоимостном выражении долях. Что же касается распределения между наследниками тех или иных вещей, то оно происходит согласно положениям раздела 11 части 5 ГКТ. Согласно ст. 1211 ГКТ сами наследники должны прийти к соглашению между собой, в противном случае такой спор может быть разрешен в суде. Так же должен быть разрешен спор в случае, если речь идет о недвижимом имуществе или неделимой вещи. В этом случае должно признаваться, что наследники имеют равную долю в стоимости такого имущества. Наследники сами, а в случае возникновения спора - суды, должны решить, кто из наследников получит вещь в натуре, а кто получит стоимость причитающейся ему доли в неделимой вещи.

2. При определении доли наследников по завещанию необходимо так же учитывать, что она может быть модифицирована в результате требования обязательной доли наследниками по закону. См. подробнее комментарий к ст. 1130 ГКТ след.

Статья 1108. Р аспределение наследства между наследни- ками по завещанию

Если завещанием назначено несколько наследников и определенная одному из наследников доля включает в себя все наследство, все наследники по завещанию должны получить равные доли.

В своей практике мы не сталкивались с ситуацией, которая описана в статье 1108 ГКТ. Тем не менее, нельзя вовсе исключать вероятность возникновения такой ситуации, когда одному из назначенных наследников определена его доля таким образом, что фактически она включает в себя все наследство. Допустим, завещатель назначил несколько наследников и определил, что одному из них должен перейти жилой дом со всем находящимся в нем имуществом, а остальное имущество должно быть распределено между другими наследниками, указанными в завещании. В случае если у завещателя не окажется никакого иного имущества, кроме дома, то остальные наследники должны получить равную долю от этого имущества (см. также комментарии к статье 1107 ГКТ).

Статья 1109. Н аследование имущества, оставшегося вне завещания

Если доли назначенных по завещанию наследников целиком не покрывают всего наследства, на оставшееся вне завещания имущество осуществляется наследование по закону, которое касается и тех наследников по закону, которым была завещана часть имущества, если завещанием не предусмотрено иное.

Завещатель может завещать как все принадлежащее ему имущество полностью, так и часть принадлежащего ему имущества. Если завещатель распорядился в своем завещании в отношении только части имущества и помимо завещанного имущества имеется и другое имущество завещателя, то не охваченное завещанием наследство должно быть распределено между наследниками по закону. Если кто-то из наследников уже получил часть имущества по завещанию, то он, несмотря на это, в качестве наследника по закону вправе получить соответствующую часть наследства, не указанного в завещании. Исключением может быть только случай, если в завещании специально оговорено иное.

Статья 1110. Соразмерное увеличение долей между наследниками по завещанию
Если имеются только назначенные по завещанию наследники, их доли соразмерно увеличиваются, если каждому наследнику по завещанию определена своя доля, но доли всех, взятые вместе, не исчерпывают наследства полностью.

Если завещатель назначил наследников и распорядился только в отношении части своего имущества, то при решении вопроса о наследовании не охваченного завещанием имущества применяются правила статьи 1109 ГКТ, то есть оставшееся имущество распределяется между наследниками по закону. На практике, однако, могут иметь место и случаи, когда у наследодателя не имеется наследников по закону, а доли назначенных завещанием наследников не исчерпывают всего имущества, принадлежащего завещателю. В таком случае согласно тексту комментируемой статьи, оставшееся имущество распределяется между наследниками по завещанию пропорционально их долям.

В рассматриваемой статье ГКТ говорится о пропорциональном увеличении долей наследников по завещанию не указанного в завещании имущества, если в завещании были указаны доли наследников. Однако эта статья не определяет прямо, как быть в случае, если в завещании не указаны доли назначенных наследников. В этом случае применимы правила части 1 статьи 1107 ГКТ, то есть оставшееся имущество должно быть распределено между назначенными наследниками в равных долях.

Статья 1111. Недопустимость участия третьего лица при определении доли
Завещатель не может поручить другому лицу определение того, кто должен получить долю из наследства и в каком размере.

Завещание является личным распоряжением собственника имущества, что отражено в ст. 1105 ГКТ. Соответственно, именно завещатель определяет в своем завещании доли каждого из назначенных наследников. Если доли назначенных завещателем наследников не указаны в завещании, то должны применяться правила части 1 статьи 1107 ГКТ. Иными словами, закон не допускает, чтобы кто-либо иной определял доли назначенных наследников. Этот запрет касается как определения долей наследников при жизни завещателя, так и после его смерти. Более того, закон не допускает, чтобы и сам завещатель назначил лицо и возложил на него определение долей назначенных наследников и определение размера имущества, которое должен получить каждый наследник. Если даже такое поручение было сделано завещателем, то оно будет недействительным. Однако стоит

учитывать, что наследодатель может доверить третьему лицу раздел наследства в соответствии с определенными им долями согласно ст. 1212 ГКТ.

Статья 1112. Невозможность точного установления наследников

Если завещатель определил личность наследника такими признаками, которые могут подойти к нескольким лицам, и невозможно определить, кого из них имел в виду завещатель, все они считаются наследниками с правом на равные доли.

Если в завещании не указаны персонально (без указания личности) назначаемые наследники, а их круг определен по отдельным признакам, то наследниками по завещанию должны быть признаны все лица, которые соответствуют указанным завещателем признакам. Положения статьи 1112 ГКТ применимы в случаях, когда указанные завещателем признаки настолько обобщены, что по ним невозможно определить кого именно имел в виду завещатель. На практике подобного рода ситуации возможны редко, хотя нельзя полностью исключать возможность ее возникновения. Можно, например, предположить, что завещатель назначил наследниками своих внуков, которые отличаются послушанием родителям. Такой критерий можно расценить как весьма условный и не позволяющий определить, кого именно лично имел в виду завещатель. В такой ситуации вполне справедливо было бы считать наследниками в равных долях всех внуков завещателя. Возможно, в такой ситуации из числа наследников могут быть исключены те из внуков, которые ведут себя явно недостойно, совершают противоправные действия и т.п.

В то же время представляется необходимым условием, чтобы круг возможных наследников был четко очерчен и таким образом включал в себя ограниченное количество лиц с возможностью их установления. В случае если установление всех лиц, к которым могут подходить данные признаки невозможно, например, если наследодатель указал в качестве наследников «малоимущих», то подобное распоряжение будет недействительным согласно ст. 1162 пункт 2 (неясное распоряжение).

Статья 1113. Лишение права наследования по завещанию

1. Завещатель может лишить наследства по завещанию одного, нескольких или всех наследников по закону и не обязан мотивировать это.

2. Лицо, лишенное наследства прямым указанием в завещании, не может стать и наследником по закону на ту часть имущества, которая не вошла в завещание, а также и тогда, когда наследники по завещанию отказались от принятия наследства.

Любой дееспособное физическое лицо вправе завещать принадлежащее ему имущество другим лицам как являющимся наследниками по закону, так и не являющимся таковыми, то есть посторонним лицам. Завещатель в своем завещании может специально оговорить, что лишает кого-то из наследников по закону права на наследование по завещанию. При этом завещатель вовсе не обязан мотивировать свое решение.

Часть 2 статьи 1113 также предусматривает, что наследник по закону, который прямым указанием в завещании лишен права на наследование указанного в завещании имущества, также лишается права наследования по закону того имущества, которое не указано в завещании.

Лишение наследства в завещании, однако, не означает, что данный наследник так же лишается обязательной доли. В соответствии со статьей 1130 ГКТ, независимо от содержания завещания детям наследодателя, его родителям и супругу (супруге)

принадлежит обязательная доля. В соответствии со статьями 1076 и 1140 ГКТ наследник по закону может быть лишен права наследования как недостойный наследник или лишен права на обязательную долю только на основании решения казиега и только по определенным основаниям. Таким образом, учитывая правила статей 1076 и 1140 ГКТ несмотря на положения части 2 статьи 1113 ГКТ, наследник по закону, лишенный в завещании наследства, будет иметь право на получение обязательной доли в наследстве, если он не будет лишен права наследования решением казиега.

Статья 1114. Сохранение права на наследование

Наследники по закону, не указанные в завещании, сохраняют право наследования на ту часть наследства, которой не коснулось завещание; они также получают и имущество, предусмотренное завещанием, если к моменту открытия наследства нет в живых ни одного из наследников по завещанию или все они отказались от принятия наследства.

Если в своем завещании завещатель распорядился только в отношении части своего имущества, то наследники по закону имеют право на наследование оставшегося имущества.

Наследники имеют право и на имущество, которое было завещано другим лицам в случае, если к моменту открытия наследства нет в живых ни одного наследника по завещанию или если они отказались от наследства.

Следует также принимать во внимание, что в случае смерти наследников по завещанию до открытия наследства не признаются наследниками этого имущества лица, являющиеся наследниками по закону умерших наследников по завещанию. Если же наследник по завещанию умер после открытия наследства, но до его принятия, то согласно ст. 1189 ГКТ, которая не различает между наследниками по завещанию и наследниками по закону, право получения доли из наследства переходит к его наследникам (наследственная трансмиссия).

Статья 1115. Недопустимость наследования по закону

Если завещанием все наследственное имущество было распределено между наследниками по завещанию, но ко вре мени открытия наследства одного из наследников нет в живых, наследование по закону не возникает и его долю имущества поровну получают другие наследники по завещанию.

Рассматриваемая статья ГКТ содержит правила, применимые к случаям, когда завещатель назначил наследников в отношении всего своего имущества. В таком случае доля одного из наследников по завещанию, умершего к моменту открытия наследства, подлежит распределению поровну между другими наследниками по завещанию. Логика этого правила вполне понятна и объяснима. Завещатель, назначая наследников, выразил свою волю, согласно которой он не хотел бы получения наследственного имущества наследниками по закону. Соответственно, доля одного из умерших наследников по завещанию должна перейти к другим наследникам по завещанию. Вопрос возникает в случае, если в завещании завещатель указал только часть имущества, которое должны получить наследники по завещанию. Полагаем, что и к такой ситуации применима приведенная выше логика законодателя. Дело в том, что, оставляя вне завещания часть имущества, тем самым наследодатель уже определил часть имущества, которое должно будет унаследовано по закону. Поэтому мы полагаем, что в случае смерти одного из

наследников по завещанию его доля должна перейти к другим наследникам по завещанию даже в случае, если в завещании указано не все имущество завещателя.

РАЗДЕЛ 4. ФОРМА ЗАВЕЩАНИЯ Статья 1116. Нотариальная форма

1. Завещание должно быть составлено в письменной форме. При этом допускается письменное завещание в нотариальной форме или без таковой.

2. Нотариальная форма требует, чтобы завещание было составлено и подписано завещателем и удостоверено нотариусом, а там, где нет нотариуса, - арчином.

1. ГКТ придает особое значение форме завещания, которая в первую очередь призвана облегчить установление подлинности завещания. В соответствии с частью 1 статьи 1116 ГКТ обязательным требованием является выполнение требования о письменной форме завещания, в то время как нотариальная форма завещания обязательной не является. Завещание может быть составлено собственноручно лично завещателем или в определенных случаях с применением технических средств, как это указано в статье 1125 ГКТ. В отдельных случаях допускается запись завещания со слов завещателя (статья 1117 ГКТ) с соблюдением установленных для этого правил. В завещании должна быть указана дата его составления (см. комментарии к статье 1127 ГКТ) и учинена собственноручная подпись завещателя. В случаях, предусмотренных статьей 1119 ГКТ, допускается подписание завещания другим лицом с соблюдением установленных для этого правил. Несоблюдение письменной формы завещания (например, устное завещание) влечет его недействительность в соответствии со статьей 1162 ГКТ во взаимосвязи со статьей 93 ГКТ.

Рассматриваемая статья ГКТ допускает письменное завещание в нотариальной форме или без таковой. Таким образом закон допускает, чтобы завещание составлялось не в присутствии нотариуса, и нотариус непосредственно не удостоверял само завещание (например, домашнее завещание, закрытое завещание). Кроме того, в отдельных ситуациях завещание может быть удостоверено должностными лицами, чьи действия приравниваются в предусмотренных законом случаях к нотариальным действиям. Это, в частности, следует из статей 36 и 37 Закона

Туркменистана «О нотариате и нотариальной деятельности».^[35]

2. Нотариальная форма завещания предполагает присутствие нотариуса при составлении завещания и удостоверение завещания. В административно-территориальных единицах, где нет нотариуса, завещание может быть составлено в присутствии арчына и удостоверено им. В других случаях отсутствия нотариуса к нотариусу приравниваются лица, указанные в статье 1118 ГКТ.

В соответствии со статьей 42 Закона Туркменистана «О нотариате и нотариальной деятельности»³⁶ при удостоверении завещания нотариус должен выяснить дееспособность завещателя. Кроме того, нотариус должен удостовериться в том, что завещатель способен разумно судить о своих действиях и ясно выразить свою волю.

Статья 1117. Запись завещания нотариусом

1. Допустимо, чтобы завещание со слов завещателя записал нотариус в присутствии двух свидетелей. При записи завещания могут быть применены общепринятые технические средства.

2. Завещание, записанное нотариусом со слов завещателя, должен прочесть завещатель и подписать в присутствии нотариуса и свидетеля.

Согласно тексту комментируемой статьи завещание может быть написано не самим завещателем, а нотариусом. Как правило, это будет обусловлено исключительными случаями, как например, состояние здоровья завещателя или отсутствие способности писать в силу безграмотности или имеющихся физических недостатков. В таком случае запись завещания со слов завещателя должна производиться в присутствии не менее двух свидетелей, соответствующих требованиям статьи 1121 ГКТ. При этом запись завещания должна быть произведена имен но нотариусом, а не присутствующими свидетелями. Запись завещания может быть произведена с использованием тех ни ческих средств (см. также комментарии к статье 1125 ГКТ).^[36]

Записанное нотариусом завещание должен лично прочесть завещатель и подписать его в присутствии нотариуса и свидетелей. Если завещатель не в состоянии сам прочесть завещание в силу неграмотности или физических недостатков, применяется положение статьи 1120 ГКТ.

Статья 1118. Лица, приравненные к нотариусу

При удостоверении завещания к нотариусу приравниваются:

а) главный врач, начальник, их заместители по медицинской части и дежурный врач больницы, госпиталя, иного лечебного учреждения, санатория, директор или главный врач дома инвалидов и престарелых, если завещатель лечится или проживает в этом учреждении;

б) начальник поисковых, географических и других подобных экспедиций, если завещатель находится в такой экспедиции;

в) капитан корабля или воздушного судна, если завещатель находится на корабле или воздушном судне;

г) командир (начальник) воинской части, соединения, учреждения и училища, если в пункте дислокации воинской части нет нотариуса и если завещатель является военнослужащим или служащим в воинской части, гражданским лицом либо членом его семьи;

д) начальник места лишения свободы, если завещатель находится в местах лишения свободы.

В случаях, перечисленных в статье 1118 ГКТ, к нотар и альному удостоверению завещания приравниваются нотариальные действия лиц, указанных в этой 1118 ГКТ. В таком случае пе речисленные должностные лица должны выполнить все требования ГКТ, предъявляемые к нотариусу при составлении, удостоверении завещания, а также требования к форме завещания.

Аналогичная норма с указанием лиц, чьи действия по удостоверению завещания приравниваются к нотариальным действиям, также содержится и в статье 37 Закона Туркменистана «О нотариате и нотариальной деятельности».^[37] Эта статья также предусматривает, что при удостоверении завещания лицами, чьи действия приравниваются к нотариально удостоверенным, могут присутствовать и свидетели. В этом случае завещание подписывается также и свидетелями.

Следует отметить, что в отличие от статьи 1118 ГКТ статья 36 Закона Туркменистана «О нотариате и нотариальной деятельности» также допускает удостоверение завещания долж ностными лицами дипломатических представительств и консульских учреждений Туркменистана за рубежом. Однако, в любом случае в соответствии со статьями 36 и 37 Закона Туркменистана «О нотариате и нотариальной деятельности» завещание,

удостоверенные лицами, чьи действия приравниваются к нотариальному, обязаны без промедления передать один экземпляр удостоверенного подлинника завещания в государственную нотариальную контору по месту постоянного жительства завещателя. Если завещатель не имеет места постоянного жительства в Туркменистане или если неизвестно место постоянного жительства завещателя, один экземпляр удостоверенного подлинника завещания подлежит передаче в Министерство адалат Туркменистана, которое и определяет государственную нотариальную контору для хранения завещания.

При получении удостоверенного подлинника завещания на хранение нотариус обязан проверить законность завещания. В случае выявления несоответствия завещания закону нотариус обязан сообщить об этом завещателю и должностному лицу, удостоверившему завещание. Это прямо следует из части 6 статьи 37 Закона Туркменистана «О нотариате и нотариальной деятельности».

Статья 1119. Подписание завещания другим лицом

Если завещатель по какой-либо причине сам не может подписать завещание, по его просьбе подписаться может другое лицо в присутствии самого завещателя и нотариуса. При этом должны быть указаны причины, по которым завещатель не смог подписать завещание.

Рассматриваемая статья ГКТ предусматривает возможность подписания завещания не завещателем, а другим лицом. При этом статья 1119 ГКТ указывает на необходимость наличия причин для этого, но не называет эти причины. Конечно, это могут быть случаи, предусмотренные в статье 1120 ГКТ. Кроме того, подписание завещания другим лицом, как мы полагаем, возможно и в других случаях, когда завещатель неграмотен, или имеет какие-либо иные физические недостатки или не в состоянии подписать завещание по состоянию своего здоровья. Однако в любом случае, в завещании должны быть указаны причины, по которым завещатель не смог подписать лично завещание и это сделало за него другое лицо.

Рассматриваемая статья не содержит требования о необходимости присутствия свидетелей при составлении и подписании завещания другим лицом. Статья 1119 ГКТ указывает лишь на присутствие самого завещателя и нотариуса. Стоит учесть, что при присутствии свидетелей и соблюдение требований статьи 1120 ГКТ обязательно, если речь идет о лицах, указанных в статье 1120.

Статья 1120. Завещание глухонемого и слепого лица

1. Если завещатель глухонемой или он глухонемой и неграмотен, завещательное распоряжение он должен сделать у нотариуса в присутствии двух свидетелей и одного такого лица, которое может разъяснить ему суть дела и подтвердить своей подписью, что содержание завещания соответствует воле завещателя.

2. Завещатель, который слеп или неграмотен, завещательное распоряжение должен сделать у нотариуса в присутствии трех свидетелей, о чем должна быть сделана и прочитана ему соответствующая запись.

3. Записывающими и прочитывающими могут быть свидетели, но записывающий не должен быть прочитываемым.

4. В записи должно быть указано, кто сделал запись и, кто прочитал ее завещателю. Запись должна быть подписана свидетелями и удостоверена нотариусом.

1. Статья 1120 ГКТ в отдельности рассматривает два случая: во-первых, когда завещатель глухонемой или одновременно глухонемой и неграмотный; и, во-вторых, когда

завещатель слеп или неграмотен. В первом случае требуется присутствие не только двух свидетелей, но и такого лица, которое может разъяснить глухонемому завещателю суть дела. При этом такое лицо своей подписью должно подтвердить, что глухонемой завещатель понимает содержание завещания и что оно соответствует воле завещателя.

2. Если завещатель слеп или неграмотен, закон требует присутствия трех свидетелей при совершении завещательного распоряжения. В этом случае должна быть произведена соответствующая запись, которая должна быть прочитана завещателю.

3. В любом из указанных случаев завещательное распоряжение должно быть сделано в присутствии нотариуса. Записанное завещание должно быть прочитано завещателю или завещатель должен быть ознакомлен при помощи лица, которое может передать содержание завещания глухонемому и неграмотному завещателю.

Статья 1120 ГКТ не указывает на то, что запись завещательного распоряжения должен сделать только нотариус. Допустима запись завещания одним из свидетелей. Однако в любом случае лицо, записавшее завещание, не должно быть прочитывающим его для завещателя.

4. В записи завещания должно быть указано на то, кто сделал запись и кто прочитал ее завещателю. Такая запись подписывается всеми свидетелями и удостоверена нотариусом. В качестве свидетелей не допускается участие лиц, указанных в статье 1121 ГКТ. Мы также полагаем, что это требование распространяется и на лица, которые участвуют при совершении завещательного распоряжения в качестве лица, разъясняющего глухонемому завещателю суть происходящего и суть дела, так как возможный конфликт интересов и необходимость защиты воли завещателя от возможных фальсификаций в данной ситуации ничем не отличается от ситуации слепого или неграмотного завещателя, а опасность фальсификации даже выше.

Статья 1121. Свидетели завещания

Свидетелями завещания не могут быть несовершеннолетние лица, признанные недееспособными, наследники по завещанию и их родственники по восходящей и нисходящей линии, сестры, братья, супруг (супруга) и получатель завещательного отказа (легаторий).

В случаях, предусмотренных законом, при совершении завещания должны присутствовать свидетели. В частности, такие случаи предусмотрены, например, в статьях 1117, 1120 ГКТ. Кроме того, по желанию завещателя свидетель может присутствовать и в других случаях. Поскольку присутствие свидетелей является частью формы завещания, то в случаях, когда присутствие свидетеля обязательно, их отсутствие ведет к несоблюдению формы и соответственно к недействительности завещания согласно ст. 93 ГКТ. По той же причине недействительность завещания может иметь место и в случае, когда в качестве свидетеля присутствуют лица, которые не допускаются к участию в качестве свидетелей. В соответствии со статьей 1121 ГКТ к таким лицам относятся несовершеннолетние лица, недееспособные лица, наследники по завещанию и их родственники по восходящей и нисходящей линии, сестры, братья, супруг (супруга) завещателя, а также получатель завещательного отказа. В связи с этим на нотариуса возлагается обязанность установления личности и дееспособности свидетелей, а также родственные связи свидетелей с наследником по завещанию и завещателем.

Закон не устанавливает, какие данные о свидетелях должны быть внесены в запись. Мы полагаем, что для этого необходимо руководствоваться и положениями статьи 1125

ГКТ, в которой также говорится о присутствии свидетелей при составлении завещания с использованием технических средств. В частности, на завещании должна быть сделана надпись с указанием имен, фамилий и места жительства свидетелей.

Статья 1122. Тайна завещания

Нотариус, другое лицо, удостоверившее завещание, свидетель, а также лица, подписавшие завещание вместо завещателя, не вправе до открытия наследства разглашать сведения, касающиеся содержания завещания, его составления, изменения или отмены.

В соответствии со статьей 25 Конституции Туркменистана^[38] и статьей 175 ГКТ каждый человек имеет неотчуждаемое право на защиту от произвольного вмешательства в его личную жизнь, на тайну личной и семейной жизни. Тайна завещания также относится к охраняемому законом праву на тайну и неприкосновенность личной жизни. Разглашение содержания завещания и иной информации, указанной в статье 1122 ГКТ является нарушением прав завещателя. Помимо всего прочего разглашение информации, составляющей тайну завещания, может отразиться на душевном состоянии завещателя. Более того, этот факт может повлиять на решение завещателя. Поэтому лица, принимавшие участие или присутствовавшие при составлении и удостоверении завещания не вправе до открытия завещания разглашать информацию о содержании завещания, его составлении, изменении или отмены. Это требование предъявляется к нотариусу, другим лицам, которые удостоверили завещание, свидетелям и лицам, подписавшим завещание вместо завещателя.

В случае нарушения этого требования завещатель вправе прибегнуть к защите своих прав способами, установленными законом. В частности, завещатель вправе через суд потребовать возмещения нанесенного морального вреда. Кроме того, в соответствии со статьей 339 Кодекса Туркменистана «Об административных правонарушениях» от 29 августа 2013 года лицо, нарушившее требование о неразглашении тайны завещания может быть привлечено к административной ответственности за нарушение неприкосновенности частной жизни, в соответствии с которой «незаконное соби́рание, хранение либо распространение сведений о частной жизни, составляющих личную или семейную тайну другого лица, без его согласия» влечет административную ответственность и санкции.⁴⁰

В соответствии со статьей 146 Уголовного кодекса Туркменистана при определенных обстоятельствах это может повлечь и уголовную ответственность лица, нарушившего тайну завещания.⁴¹

⁴⁰ Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2013 г., № 3, ст. 52. ⁴¹ Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2010 г., № 2, ст. 28.

7.*

Статья 1123. Домашнее завещание

Завещатель может собственноручно написать завещание и подписать его.

Статья 1123 ГКТ предусматривает возможность так называемого домашнего завещания, то есть возможность собственноручного составления завещания и его подписания. Закон не определяет, в каких случаях завещание может быть составлено таким образом, то есть никак не ограничивает право завещателя избрать данную форму завещания. Мы можем полагать, что такое домашнее завещание может быть составлено по собственному усмотрению и желанию самого завещателя. Поскольку в статье 1123 ГКТ речь идет о собственноручном написании и подписании завещания завещателем, то есть,

другие лица не вправе сделать это за завещателя. Таким образом, домашнее завещание могут составить только лица, способные сделать это самостоятельно.

Закон также не содержит требование об обязательном присутствии при этом других лиц.

Статья 1124. Хранение завещания у нотариуса

1. Завещатель может собственноручно написанное и подписанное завещание в запечатанном конверте передать нотариусу (или другому соответствующему должностному лицу) в присутствии трех свидетелей, что удостоверяется его подписью на конверте.

2. Хранение такого вида завещания должно быть обеспечено его официальным депонированием у нотариуса (или другого соответствующего должностного лица).

Написав собственноручно и подписав завещание, завещатель может передать его в запечатанном конверте на хранение нотариусу или иному должностному лицу, чьи действия приравниваются к нотариальному удостоверению. Передать завещание в запечатанном конверте является правом, но не обязанностью завещателя.

Передача завещания в запечатанном конверте должна быть произведена в присутствии не менее трех свидетелей. При этом в качестве свидетелей не должны присутствовать лица, указанные в статье 1121 ГКТ.

Факт передачи завещания в запечатанном конверте удостоверяется подписью нотариуса на конверте. Рассматриваемая статья ГКТ не содержит указания на то, должны ли проставить свои подписи присутствующие свидетели. Мы полагаем, что подписи свидетелей должны быть проставлены. Однако стоит учитывать, что закон этого прямо не требует, что ведет к тому, что отсутствие подписей свидетелей не может быть рассмотрено как нарушение предписанной законом формы. Соответственно на действительность завещания наличие подписей свидетелей никак не влияет.

Передача завещания в запечатанном конверте должна быть обеспечена официальным депонированием у нотариуса.

Статья 1125. С оставление завещания с использованием технических средств

Текст завещания может быть изложен при помощи общепринятого технического средства, но подпись должна быть исполнена завещателем. В таком случае завещание должно быть составлено и подписано завещателем в присутствии двух свидетелей, которые подтвердят, что завещание было составлено в их присутствии с использованием технического средства. Удостоверение завещания свидетелями должно быть произведено незамедлительно после его подписания завещателем, путем соответствующей надписи на завещании в присутствии завещателя и двух свидетелей, с указанием имен, фамилий и места жительства свидетелей.

Согласно рассматриваемой статье ГКТ для написания завещания могут быть использованы технические средства. Текст завещания может быть напечатан как на пишущей машинке, так и набран на компьютере и распечатан соответствующим образом. Могут быть использованы и иные технические средства, позволяющие распечатать текст завещания для проставления на нем подписи завещателя. Мы полагаем, что вряд ли будет признаваться действительным звуковая или видеозапись завещания, поскольку письменная форма завещания и его подписание завещателем (или иным лицом в случаях,

предусмотренных законом) является обязательным требованием закона. Другое дело, что в случае возникновения споров о том, выражает ли истинную волю завещателя составленное письменное завещание, суд может придать доказательственное значение звуковым и видео записям.

Письменное завещание, исполненное с использованием технических средств, должно быть составлено в присутствии не менее двух свидетелей и подписано самим завещателем, и свидетелями. При этом удостоверение такого завещания завещателем и свидетелями должно быть произведено сразу же после его подписания завещателем. При этом одновременно на завещании должна быть сделана запись о том, что завещание было составлено с использованием технического средства и подписано завещателем и двумя свидетелями. В завещании также должны быть указаны имена, фамилии и места жительства свидетелей.

Статья 1126. Закрытое завещание

1. По желанию завещателя свидетели должны удостоверить завещание, не ознакомившись с его содержанием (закрытое завещание). В таком случае свидетели должны присутствовать при составлении завещания.

2. При удостоверении закрытого завещания свидетели должны указать, что завещание составлено лично завещателем в их присутствии, но его содержание им неизвестно.

Принцип свободы завещания также предполагает, что завещатель вправе сохранить втайне его содержание. Это также является правом завещателя на охраны тайны личной и семейной жизни (см. подробно комментарий к ст. 1122 ГКТ).

Статья 1126 ГКТ не указывает на то, что закрытое завещание должно быть составлено в присутствии нотариуса. В некотором смысле это схоже с домашним завещанием с той лишь разницей, что при составлении закрытого завещания должны присутствовать свидетели без ознакомления с содержанием завещания. Закон также не определяет количество свидетелей, которое должно присутствовать при составлении закрытого завещания. Поскольку в статье 1126 слово «свидетель» используется во множественном числе, то мы полагаем, что должны присутствовать не менее двух свидетелей.

При удостоверении закрытого завещания свидетели должны указать, что завещание составлено в их присутствии и что они не ознакомлены с завещанием и его содержание им неизвестно.

Мы полагаем, что к закрытому завещанию могут быть применимы правила статьи 1124 ГКТ о передаче на хранение нотариуса завещания в запечатанном конверте, составленного собственноручно и подписанного завещания.

Статья 1127. Дата составления завещания

В завещании должна быть указана дата его составления. Отсутствие даты влечет недействительность завещания только тогда, когда не будут рассеяны сомнения по поводу дееспособности завещателя во время составления, изменения или отмены завещания, а также при наличии нескольких завещаний.

Статья 1127 ГКТ предусматривает необходимость указания на завещании даты его составления. Эта информация может быть важной и решающей в случаях, если еще при жизни завещатель, например, был признан недееспособным. В этом случае от даты

составления завещания зависит решение вопроса о недействительности завещания. Кроме того, могут иметь место и случаи составления нескольких завещаний.

Несмотря на сказанное выше, отсутствие на завещании указания на дату его составления может повлечь его недействительность только в случаях, если имеются сомнения относительно дееспособности завещателя во время составления завещания или его изменения, или отмены. Завещание также может быть признано недействительным при наличии нескольких завещаний. Это обусловлено тем, что в соответствии с положением ст. 1157 ГК РФ, завещатель отменяет составленное завещание, в том числе путем составления нового завещания. Таким образом при наличии нескольких завещаний, которые будут противоречить друг другу, то завещание, на котором отсутствует дата будет признано недействительным. Представляется, что завещание, в котором не была указана дата, сохранит свою действительность, если оно не противоречит другим завещаниям. Например, в одном завещании наследодатель указал наследников, а во втором распорядился относительно порядка раздела наследства.

Статья 1128. Ознакомление заинтересованных лиц с содержанием завещания

После смерти завещателя нотариус назначает день и ознакомливает с содержанием завещания заинтересованных лиц, о чем должен быть составлен соответствующий протокол. Если конверт, в котором находится завещание, был запечатан, должна быть отмечена целостность печати.

После наступления смерти завещателя нотариус должен назначить день и ознакомить заинтересованные лица с содержанием завещания. Закон не определяет конкретные сроки для выполнения этих действий нотариусом. Полагаем, что такое ознакомление должно быть осуществлено в разумно быстрые сроки. Закон также не определяет круг лиц, которые могут быть признаны заинтересованными и которых необходимо ознакомить с завещанием. Полагаем, что это как минимум лица, признаваемые наследниками по закону. Ознакомление может происходить в служебном помещении нотариата.

Закон также не определяет необходимость присутствия каких-либо иных лиц, например, свидетелей или лиц, подписавших завещание вместо завещателя.

Об ознакомлении заинтересованных лиц с содержанием завещания составляется соответствующий протокол. Статья 1128 ГК РФ также не определяет, должны ли подписывать этот протокол присутствующие заинтересованные лица.

РАЗДЕЛ 5 ПОДНАЗНАЧЕНИЕ НАСЛЕДНИКА **Статья 1129. Запасной наследник**

1. Завещатель вправе назвать в завещании другого наследника (запасного наследника) на случай, если назначенный им наследник умрет до открытия наследства или не примет наследства, либо будет лишен права наследования.

2. Отказ наследника по завещанию от наследства в пользу подназначенного вместо наследника лица не допускается.

3. Запасным наследником может быть любое лицо, которое согласно статьям 1071-1073 настоящего Кодекса может быть наследником.

1. В соответствии со статьей 1103 ГК РФ завещатель может завещать свое имущество любому количеству лиц и любому лицу персонально. Статья 1129 ГК РФ предусматривает правило применительно к несколько иной ситуации. В ней фактически речь идет о

назначении запасного наследника под условием, а именно - на случай наступления смерти назначенного «основного» наследника (или одного из назначенных «основных» наследников) до открытия наследства или не принятия назначенным наследником наследства, либо на случай лишения наследника права наследования. Таким образом, при наступлении обстоятельств, перечисленных в части 1 статьи 1129 ГКТ, в права наследования вступает запасной наследник.

Завещатель может указать в своем завещании одно или несколько обстоятельств, при наступлении которых в права наследования может вступить запасной наследник. Если же завещатель не указал в своем завещании конкретное обстоятельство, то запасной наследник может вступить в права наследования по любому из оснований, перечисленных в части 1 статьи 1129 ГКТ.

2. Назначить запасного наследника может только сам завещатель. При этом «основной» наследник не вправе отказаться от наследства по завещанию ни в пользу наследников по закону, ни в пользу назначенного запасного наследника, ни в пользу какого-либо другого третьего лица. Иными словами, «основной» наследник не вправе отказаться от наследства ни в чью пользу. Иначе утрачивает смысл самого права завещания: право назначения наследника по завещанию и право назначения запасного наследника принадлежит исключительно самому завещателю.

Как «основной» наследник, так и запасной наследник должны быть указаны в завещании конкретно и персонально. Иначе (если наследник и запасной наследник указаны не конкретно), само завещание может быть признано недействительным в силу невозможности его исполнения в чью-либо пользу.

3. Наследник вправе указать в своем завещании любое лицо в качестве наследника или запасного наследника. Это могут быть любые лица, которые в соответствии со статьями 1071-1073 ГКТ могут являться наследниками: наследники по закону, наследники по завещанию, в том числе и юридические лица. Кроме того, наследниками по завещанию и запасными наследниками могут быть еще и не родившиеся дети. Так, в соответствии с частью 3 статьи 20 ГКТ право быть наследником возникает с момента зачатия, но его осуществление зависит от рождения.

РАЗДЕЛ 6. ОБЯЗАТЕЛЬНАЯ ДОЛЯ Статья 1130. Понятие

Детям наследодателя, его родителям и супругу (супруге), независимо от содержания завещания, принадлежит обязательная доля, которая должна составлять половину доли, причитавшейся им при наследовании по закону (обязательная доля).

Общие замечания

Данная статья определяет круг лиц, имеющих права на обязательную долю в наследстве, независимо от содержания завещания. Хотя завещание и является односторонней сделкой, в которой отражается последнее волеизъявление завещателя, однако закрепление в законе права на обязательную долю в наследстве является ограничением принципа свободы завещания. Это ограничение направлено на защиту интересов членов семьи наследодателя и легитимируется особыми отношениями, которые существуют в семье. В частности, члены семьи обязаны друг друга поддерживать, в том числе и материально, что, например, отражено в Семейном кодексе Туркменистана в ст. 142-162. В принципе, обязательственная доля является ничем иным как пост моральным продолжением этой обязанности, хотя необходимо подчеркнуть, что в отличие от

обязанности платить алименты, право на обязательную долю возникает независимо от трудоспособности наследника.

В данном случае под членами семьи подразумеваются дети наследодателя, его родители и супруг (супруга). Данный круг лиц очерчен уже, чем понятие семьи в других законах. Согласно ч.1ст. 34 ЖК Туркменистана членами семьи признаются лица, которые имеют права и обязанности, основанные на семейных отношениях, то есть помимо детей и родителей, супруг (супруга), их дети и родители супругов. В семейном законодательстве к членам семьи, помимо мужа, жены, их детей и родителей, законодатель относит и других лиц, совместно проживающих с ними, которые имеют права и обязанности, основанные на семейных отношениях.

Важно подчеркнуть, что законодатель защищает обязательную долю от возможного умаления путем обходных конструкций. (ст. 1137-1138, 1151 ГК), но также предотвращает фактическое увеличение обязательной доли за счет полученного при жизни (ст. 1134). Так же доля наследника, лишенного права получения обязательной доли или отказавшегося от нее переходит к наследникам по завещанию, а не увеличивает обязательную долю других наследников.

Предмет требования относительно обязательной доли

Когда идет речь об обязательной доле, возникает вопрос в чем же заключается эта обязательная доля – лицо которое имеет право на обязательную долю в наследстве, должен получить эту долю как долю в наследстве, в результате чего он станет сонаследником, или же он должен получить только денежный эквивалент - компенсацию за обязательную долю в наследстве? Законодатель не дает однозначного ответа на этот вопрос.

Стоит учитывать, что право на обязательную долю может возникнуть в очень разных ситуациях.

Например: «Н» имел недвижимость в виде собственности на дом, где он проживал с одним из своих детей «Д1», которому и завещал это дом. У «Д» были еще двое детей («Д2» и «Д3»), которые проживали отдельно от «Д», имели свое жилье. Других наследников нет.

В данном примере разумно и справедливо было бы отдать предпочтение денежной компенсации для двух детей «Д», имеющих обязательную долю в наследстве, исходя из того, что они обеспечены жильем, жили отдельно от наследодателя. Стоит, однако учитывать, что данный результат по сути не зависит от ответа на поставленный вопрос. Даже если мы признаем, что право требования обязательной доли ведет к тому, что соответствующее лицо становится сонаследником, то в результате раздела наследства жилой дом будет присужден «Д1» согласно положению статьи 1238 ГК. Согласно этой статье при разделе имущества наследник, который не менее одного года до открытия наследства проживал вместе с наследодателем, имеет преимущественное право на получение из наследства жилого дома, квартиры или иного жилого помещения, а также предметов домашнего обихода.

Несколько иначе представляется ситуация, когда все трое детей жили вместе с наследодателем, но «Д» оставил завещание только одному из детей, хотя у двух остальных не имеется другого жилья. В данном случае присуждение денежной компенсации было бы проблематичным, что говорит в пользу признания наследника, имеющим право на обязательную долю полноправным сонаследником в размере этой обязательной доли.

Статья 1131. Момент возникновения права требования обязательной доли

Право требования обязательной доли возникает с момента открытия наследства. Право такого требования переходит по наследству.

Согласно ст. 1081 ГКТ наследство открывается вследствие смерти гражданина или объявления его судом умершим. С момента открытия наследства и возникает право требования обязательной доли.

Согласно ст. 1189 ГКТ, если наследник умер после открытия наследства, но до принятия наследства право получения доли из наследства переходит к его наследникам (наследственная трансмиссия). Исходя из общего положения принятия наследства, право требования обязательной доли в наследстве тоже переходит по наследству.

Например, 1 августа 2015 года умер «Д», у которого остались трое наследников. Одному из них «Д» оставил завещание, остальные двое имели обязательную долю в наследстве. Но вскоре после открытия наследства, 20 августа 2015 года умирает один из наследников, имеющий право на обязательную долю, не успев принять наследство. Его доля в наследстве переходит его наследникам, независимо от того, что тот не успел принять наследство.

Статья 1132. Определение объема обязательной доли

Полный объем обязательной доли определяется из всего наследства, включая имущество, которое предусмотрено для выполнения завещательного отказа или какого-либо действия в общепользовательных целях.

Объем обязательной доли состоит из половины доли, которая может принадлежать детям наследодателя, его родителям и супругу (супруге), независимо от содержания завещания, которая причитается им при наследовании по закону.

Право вышеуказанных лиц, не указанных в завещании в качестве наследников, требовать обязательной доли в наследованного имущества возникает после смерти наследодателя или в случае его объявления судом умершим, то есть с момента возникновения наследства.

Статья 1133. Определение обязательной доли каждого из наследников

При определении обязательной доли каждого из наследников должны учитываться все наследники по закону, которые были бы призваны для получения наследства, если бы не было завещания. Наследники по завещанию во внимание не принимаются.

Когда определяется обязательная доля каждого из наследников, учитываются все наследники по закону, которые были бы призваны для получения наследства, если бы не было завещания. При определении обязательной доли наследники по завещанию не учитываются.

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

Статья 1134. Зачет полученного имущества в обязательную долю

Лицо, имеющее право на получение обязательной доли, обязано засчитать в обязательную долю все то, что получило от наследодателя при его жизни, - с указанием на то, что принятое подлежит зачету в обязательную долю.

Право на обязательную долю, как указано выше, по существу является ограничением свободы завещания, предусмотренного статьей 1103 ГКТ. Данное ограничение в принципе направлено на защиту интересов наследников по закону первой очереди, перечисленных в статье 1096 ГКТ.

В то же время, комментируемая норма закона, наряду с предоставлением прав, возлагает на лицо, имеющее право на получение обязательной доли и определяет метод распределения наследственной массы.

Статья 1135. Последствия отказа от завещательного отказа

Лицо, имеющее право получения обязательной доли и в то же время, являющееся получателем завещательного отказа (легата), может потребовать обязательную долю, если откажется от завещательного отказа. Если оно не откажется от завещательного отказа, то теряет право на обязательную долю в пределах стоимости завещательного отказа.

Практически немало случаев, когда лицо, имеющее право получения обязательной доли, в то же время являлся и получателем завещательного отказа (легата). В подобных случаях законодатель предоставляет лицу, имеющему право получения обязательной доли, право выбора – отказаться от завещательного отказа и получить предусмотренную законом обязательную долю от наследства.

Причины, которые могут повлиять на решение лица, имеющего право получения обязательной доли, отказаться от получения обязательной доли или нет, могут быть разными, например, желание сохранить добрые отношения с другими наследниками.

В том случае, если лицо, имеющее право получения обязательной доли, не откажется от завещательного отказа, то оно утрачивает право на обязательную долю, но в пределах стоимости завещательного отказа.

Следовательно, например, если получатель завещательного отказа, потребовав исполнения завещательного отказа, получает имущество стоимостью в 50.000,00 манат, а стоимость имущества, составляющего его обязательную долю в наследственной массе, составляет 65.000,00 манат, то он вправе будет претендовать на обязательную долю лишь в пределах разницы, составляющей 15.000,00 манат.

Статья 1136. Выделение обязательной доли из имущества, не предусмотренного завещанием Если завещанием предусмотрено не все наследственное имущество, обязательная доля выделяется в первую очередь из непредусмотренного завещанием имущества, а если этого недостаточно, - восполняется за счет предусмотренного завещанием имущества.

В комментариях к статье 1103 ГКТ указывалось на то, что предметом завещания может быть все имущество или его определенная часть.

В случае завещания наследодателем части своего имущества, обязательная доля выделяется, в первую очередь, из непредусмотренного завещанием имущества, а если этого недостаточно, то недостающая часть восполняется за счет имущества, предусмотренного завещанием.

Из этого следует, что законодатель отдает предпочтение интересам наследника по завещанию перед наследником по закону, поскольку в отношении наследования по завещанию воля наследодателя очевидна, чего нельзя сказать о наследниках по закону. В

связи с чем, когда возникает необходимость в выделе обязательной доли, сначала используется имущество, которым завещатель не распорядился.

При применении данной нормы следует исходить из общей стоимости наследственной массы и определить долю наследника, имеющего право на обязательную долю, в соответствии с требованиями статьи 1130 ГКТ.

Например: после смерти гр-на «Д» остались двое детей наследников. Общая стоимость наследственной массы после смерти гр-на «Д» составила 220.000,00 манат. Оказалось, что часть своего имущества, на сумму 180.000,00 манат, наследодатель завещал своей сестре «Н».

При наследовании по закону из всего имущества каждому из детей умершего в равных долях досталось бы имущество по 110.000,00 манат, а при наличии завещания каждому из них принадлежит обязательная доля в равных частях по 55.000,00 манат. Однако, в связи с наличием завещания, и наследованием по закону каждому из них досталось имущество по 20.000,00 манат ($220.000,00 - 180.000,00 = 40.000,00$ манат: $2 = 20.000,00$ манат).

Следовательно, поскольку каждый из наследников, в связи с наличием завещания, недополучил в счет обязательной доли по 35.000,00 манат, то эта сумма каждому из них восполняется за счет завещанного имущества.

Тем самым, из содержания комментируемой статьи следует вывод о том, что право на обязательную долю, во-первых, не допускает исключения наследника (детей наследодателя, его родителей и супруга (супругу) из числа наследников в связи с наличием завещания, во-вторых, не допускает снижения размера доли данных наследников ниже установленного статьей 1130 ГКТ.

Статья 1137. Увеличение обязательной доли за счет подаренной вещи

Если наследодатель подарил вещь третьему лицу, то лицо, имеющее право на обязательную долю, может потребовать восполнения обязательной доли на сумму, на которую возрастет его обязательная доля, если подаренная вещь войдет в наследство. Подарок не принимается в счет, если ко времени открытия наследства после передачи подарка прошло десять лет.

Известно, что по договору дарения имущество передается в собственность одаряемого безвозмездно.

В то же время, в соответствии с нормой статьи 1137 ГКТ лицо, имеющее право на обязательную долю, вправе требовать восполнения обязательной доли на сумму, на которую возрастет его обязательная доля, если подаренная наследодателем третьему лицу вещь, войдет в наследство.

Например: 10 апреля 2010 года гр-н «В» подарил свой автомобиль, стоимостью 20.000,00 манат своему брату «А», а все остальное свое имущество на общую сумму 130.000,00 манат он завещал другому своему брату «К». 23.08.2010 года гр-н «В» умер.

Единственный сын наследодателя «В», как лицо, имеющее право на обязательную долю, обратился за выделом обязательной доли из наследственной массы, и в том числе требовал восполнения обязательной доли на сумму стоимости подаренного отцом гр-ну «А» автомобиля.

В данном случае, требования сына наследодателя подлежат удовлетворению, и ему в виде обязательной доли должно быть выделено имущество на сумму 75.000,00 манат, исходя из того, что общая стоимость наследственной массы с учетом стоимости

подаренной автомашины составит 150.000,00 манат, из которой обязательная доля сына наследодателя составит 75.000,00 манат, т.е. половину доли, причитавшейся ему при наследовании по закону. «А» должен выплатить наследнику своего брата, т.е. племяннику 10.000,00 манат.

Необходимо особое внимание обратить на то, что законодатель осуществление права требования исполнения обязательной доли лица, имеющего право на обязательную долю, ставит в зависимость от наличия подаренной вещи указав о том, что «если подаренная вещь войдет в наследство».

Разумеется, что подаренная вещь может войти в наследство в том случае, если она на момент открытия наследства реально существует. Представляется, что законодатель при этом исходил из тех же самых соображений, которыми он руководствовался относительно статей 554 и 1089 ГКТ.

Следует иметь в виду, что в силу требований статьи 147 ГКТ каждое требование ограничивается сроком давности, а общий срок исковой давности составляет десять лет. Таким образом законодатель обеспечивает правовую определенность для участников гражданско-правовых отношений. Срок, определенный в комментируемой норме закона так же призван создать правовую определенность для одаряемого.

Статья 1138. Право требовать исполнения доли

Если лицу, имеющему право на получение обязательной доли, завещано имущество, которое меньше половины доли, которую он получил бы при наследовании по закону, он может потребовать ту долю, на которую полученная им по завещанию доля меньше половины доли, которую он получил бы при наследовании по закону.

При применении данной нормы закона следует иметь в виду, что составление завещания является сделкой.

Право на получение обязательной доли есть право детей наследодателя, его родителей и супруга (супруги), гарантированное законом.

Представляется, что именно исходя из этих требований, законодатель распорядился, что если лицу, имеющему право на получение обязательной доли, завещано имущество, которое окажется меньше половины доли, которую он получил бы при наследовании по закону, то он может потребовать исполнения доли.

Например: гр-ну «А», как лицу, имеющему право на обязательную долю, завещано имущество на сумму 120.000,00 манат. В то же время, он имел право на получение обязательной доли, что составляло 165.000,00 манат.

Таким образом, в силу статьи 1138 ГКТ гр-н «А» вправе требовать исполнения доли в сумме 45.000,00 (165.000,00 – 120.000,00 = 45.000,00) манат.

Вместе с тем, следует иметь в виду, что если стоимость части завещанного имущества равна или больше размера обязательной доли, то наследник не может предъявить какихлибо дополнительных требований.

Статья 1139. Отказ от принятия обязательной доли

1. Наследник, имеющий право на получение обязательной доли, может отказаться от ее принятия, но это не влечет увеличения обязательной доли других сонаследников. Его доля переходит к наследникам по завещанию.

2. Принятие обязательной доли или отказ от нее должны быть произведены в течение времени, установленного для принятия наследства или отказа от него.

8.*

Так как принятие наследства является правом, а не обязанностью, у наследника, имеющего право на получение обязательной доли, есть право и отказаться от принятия наследства. Однако эта доля не переходит к другим наследникам, имеющим право на обязательную долю. В данном случае, как и доля наследника, лишенного права получения обязательной доли, его доля переходит к наследникам по завещанию.

Согласно статьи 1183 ГКТ наследство должно быть принято в течение шести месяцев со дня открытия наследства. На основании статьи 1193 ГКТ наследник может отказаться от принятия наследства в течение трех месяцев со дня, когда он узнал или должен был узнать о том, что он призван к наследованию. При наличии уважительной причины этот срок может быть продлен судом, но не более чем на два месяца. Отказ от принятия наследства должен быть оформлен в нотариальном органе. Так как законом определено, что принятие обязательной доли или отказ от нее должны быть произведены в течение времени, установленного для принятия наследства или отказа от него, то наследник имеющий право на обязательную долю должен принять наследство в течение шести месяцев, со дня открытия наследства, т.е. или должно быть подано заявление в течение шести месяцев после открытия наследства в соответствующий нотариальный орган, или же должно быть фактическое принятие наследства.

Статья 1140. Лишение права получения обязательной доли

1. Лишение права обязательной доли возможно при наличии обстоятельств, которые влекут лишение права на наследование вообще.

2. Лишение права получения обязательной доли может быть произведено наследодателем еще при его жизни путем обращения в суд.

3. Решение, вынесенное судом о лишении права получения обязательной доли, действует с момента открытия наследства. Такой же результат наступает, когда наследодатель еще при своей жизни обратился в суд, но решение было принято после его смерти.

На практике применение данной нормы закона не вызывает затруднений, поскольку она является отсылочной, и в основном аналогична нормам статей 1074-1080, 1100-1101 и 1113 ГКТ.

Различие состоит не в применении самой нормы права, а заключается в правильном определении субъекта, которое может быть лишено права получения обязательной доли, в связи с чем необходимо иметь в виду, что правом получения обязательной доли обладают, а следовательно, являются и субъектами статьи 1140 ГКТ, лишь наследники по закону первой очереди, указанные в статье 1130 ГКТ.

Например, если, кто-либо из лиц, указанных в статье 1130 ГКТ, будет в судебном порядке признано недостойным наследником, то оно не будет иметь права и на обязательную долю.

Следует иметь в виду, что законодатель предоставляет самому наследнику еще при жизни обратиться в суд с требованием о лишении того или иного наследника права получения обязательной доли. При этом, бремя доказывания обстоятельств,

представляющих собой основание для лишения недостойного наследника права получения обязательной доли, возлагается на наследодателя.

В том случае, если судом будет принято решение о лишении того или иного наследника права получения обязательной доли, то оно несмотря на то что, вступило в законную силу, действует только с момента открытия наследства. Такой же результат наступает, когда наследодатель еще при своей жизни обратился в суд, но решение было принято после его смерти, то есть вступившее в законную силу решение суда действует с момента открытия наследства, несмотря на то, что оно будет принято после открытия наследства.

Статья 1141. Переход обязательной доли к наследникам по завещанию

Доля наследника, лишенного права получения обязательной доли, переходит к наследникам по завещанию.

Комментируемая статья является продолжением предыдущей статьи и дает ответ на вопрос кому переходит доля наследника, лишенного права получения обязательной доли. Потому что, на первый взгляд логично было бы переход доли наследника лишенного права получения обязательной доли к другим наследникам, имеющих право на обязательную долю. Однако законодатель, закрепляя переход доли наследника, лишенного права получения обязательной доли, к наследникам по завещанию исходит из воли наследодателя. Завещание считается последней волей наследодателя и поэтому разумным является переход доли наследодателя, лишенного права получения обязательной доли, к наследникам по завещанию.

РАЗДЕЛ 7. ЗАВЕЩАТЕЛЬНЫЙ ОТКАЗ

Статья 1142. Понятие

Завещатель может возложить на наследника исполнение за счет наследства в пользу одного или нескольких лиц какого-либо обязательства (завещательный отказ-легат).

Понятие завещательного отказа.

Возникает справедливый вопрос, когда по смыслу данной статьи завещателем на наследника возлагается исполнение определенного обязательства, то почему такое возложение именуется завещательным отказом, а не завещательным распоряжением.

И так, завещательный отказ – легат. В основе данного термина лежит латинское слово «Legatum». В римском праве легат означает установленный завещателем в определенной форме дар, предназначенный конкретному лицу (легатарии) в качестве вычета из общей наследственной массы. Легатариум может получить легат после уплаты из наследства всех лежащих на нем долгов, в связи с чем, по римскому праву легат не был безусловным завещательным распоряжением и, именно поэтому, в законодательной практике используется синоним – завещательный отказ.^[39]

Лицо, в пользу которого сделано распоряжение, законодатель именует получателем завещательного отказа (легатарием), а на практике такое лицо принято именовать – отказ получателем.

Таким образом, в соответствии с нормой комментируемой статьи завещательный отказ – это возложение на наследника по завещанию исполнения каких-либо обязательств в пользу одного или нескольких лиц.

Необходимо обратить внимание на то, что легат - один из видов завещательных распоряжений и поэтому вне завещания силы не имеет. Таким образом, пороки завещания, которые ведут к недействительности завещания в целом, как например отсутствие дееспособности завещателя, нарушения формы завещания и т.п., ведут так же к недействительности завещательного отказа.

В самой норме настоящей статьи прямо не указано, что легат возлагается на наследника по завещанию, соответственно наследодатель может возложить исполнение завещательного отказа так же на наследников по закону, например, в том случае, если в завещании содержится только легат, возложенный на наследников, без дальнейших уточнений.

Отношения между отказ получателем и наследником

Сущность завещательного отказа заключается в том, что на основании завещательного отказа возникают не наследственные, а обязательственные отношения, в которых наследник, обремененный исполнением завещательного отказа, выступает в качестве должника, а отказ получатель (легатарий) – в качестве кредитора.^[40] При этом из всей совокупности прав и обязанностей, составляющих наследство, предметом завещательного отказа становится какое-либо отдельное право, применение которого может требовать отказ получатель. Таким образом к отношениям между отказ получателем и обремененным наследником могут применяться нормы обязательного права, в той мере, в которой, эти отношения не урегулированы более специальными нормами наследственного права. В наследственном праве предусмотрено, что в случае смерти наследника, на которого возлагается исполнение завещательного отказа, обязательство исполнения отказа прекращается, если без его участия исполнение невозможно (ст. 1148 ГКТ).

Невозможность прекращения обязательства вследствие смерти должника предусмотрена ст. 463 ГКТ. В иных случаях завещательный отказ должен быть исполнен его наследниками, принявшими наследство.

Отказ получатель приобретает право требовать исполнения завещательного отказа лишь в связи с открытием наследства.

Разграничение завещательного отказа и наследства

Поскольку правовое положение наследника и отказ получателя существенно отличаются (см. напр. ст. 1152), необходимо установить критерии разграничения этих институтов. Так, например, если завещатель указал в завещании, что сыну должен достаться дом, дочери машина, а жене все остальное имущество, то дети наследодателя могут рассматриваться и как наследники, и как отказ получатели. Представляется, что при разграничении данных институтов можно учитывать ценность предмета завещательного отказа относительно всего наследства. Чем меньшую удельную долю составляет стоимость предмета относительно всего наследства, тем скорее речь идет о завещательном отказе.

Отказ получателями могут быть лица, как входящие, так и не входящие в число наследников по закону. Следует иметь в виду, что отказ получателями, не входящими в число наследников по закону, являются любые лица, в том числе и юридические, в силу завещания.

Статья 1143. Предмет завещательного отказа

Предметом завещательного отказа может быть передача получателю завещательного отказа (легаторию) входящих в наследственное имущество вещей в собственность, пользование или с иным вещным правом, приобретение и передача

ему имущества, которое не входит в наследство, исполнение определенной работы, оказание услуг и прочее.

Норма, содержащаяся в данной статье ГКТ сводится к тому, что предметом завещательного отказа может быть только имущественное право. Это следует из текста статьи, который упоминает в качестве примеров возможных объектов завещательного отказа передачу получателю завещательного отказа в собственность, пользование или с иным вещным правом того или иного имущества, входящего в состав наследственной массы и оказание услуг, то есть предметы имущественных прав. Соответственно можно предположить, что формулировка «и прочее» имеет ввиду похожие объекты, на которые могут существовать имущественные права.

Например, завещатель А. распорядился, что все свое имущество, какое ко дню его смерти окажется ему принадлежащим, в чем бы таковое не заключалось и где бы оно не находилось, завещает своему сыну Б., но при этом, завещатель обязал наследника – сына Б., передать все книги из его личной библиотеки в собственность внука С.

В соответствии с вышеуказанной нормой закона законодатель также не исключает, что завещатель вправе распорядиться и о том, чтобы наследник по завещанию приобрел и передал отказ получателю то или иное имущество, которое не входит в наследство, или же поручить ему выполнение в пользу отказ получателя определенной работы, оказание услуг и прочее.

Например, завещатель А. распорядился, что все свое имущество, какое ко дню его смерти окажется ему принадлежащим, в чем бы таковое не заключалось и где бы оно не находилось, завещает своему сыну Б., мастеру по ремонту автомобилей, но при этом, завещатель обязал наследника – сына Б., за свой счет отремонтировать автомобиль, принадлежащий внуку С.

В том или ином случае отказ получатель получает имущественную выгоду, являющуюся предметом завещательного отказа, а именно: в первом – в виде книг из библиотеки наследодателя, а во втором – в виде услуг по бесплатному ремонту своего автомобиля.

Статья 1144. Пользование жилым помещением на основании завещательного отказа

Завещатель вправе возложить на наследника, к которому переходят жилой дом, квартира или иное жилое помещение, обязанность передать лицу, проживавшему совместно с наследодателем не менее одного года до открытия наследства, права пожизненного пользования помещением или его определенной частью. При последующем переходе права собственности на жилое помещение пожизненное пользование сохраняет силу.

В соответствии с данной нормой закона на наследника, к которому по воле завещателя переходит жилой дом, квартира или иное жилое помещение, завещатель вправе возложить обязательство предоставить другому лицу пожизненное пользование этим домом, квартирой или иным жилым помещением либо определенной их частью.

При применении данной нормы, особое внимание следует обратить на то, что лицом, которому предоставляется право пожизненного пользования жилым помещением, не может быть любое лицо, а только тот, кто проживал совместно с наследодателем не менее одного года до открытия наследства, и на которого указал завещатель в своем завещании.

Также следует иметь в виду, что в данной норме закона речь идет не о любых помещениях, в которых практически могут оказаться проживающими граждане, а именно о жилом помещении или определенной его части, предназначенном для проживания граждан. Для определения статуса, является ли то или иное помещение жилым, следует исходить из норм, содержащихся в статьях 12-13 Жилищного кодекса Туркменистана.

Законодатель распорядился, что при последующем переходе в любой форме отчуждения (продажа, мена, дарение, а также в порядке наследования и т.д.) права собственности на жилое помещение или его часть, право пожизненного пользования этим жилым помещением отказ получателя сохраняет силу. Таким образом законодатель не ограничивает наследника в праве распоряжаться обремененным имуществом, но при этом закрепляет, что сделки, совершенные наследником с недвижимым имуществом, не влияют на право отказ получателя пользоваться этим жилым домом, квартирой или иным жилым помещением, другими словами, что обременение сохраняется так же при переходе права собственности на обремененное жилье.

При купле-продаже подобного объекта недвижимости необходимо учитывать, что в соответствии со статьей 513 ГКТ одной из обязанности продавца является предоставление покупателю проданной вещи без обременений правами третьих лиц. В связи с этим, представляется, что при отчуждении наследственного жилого помещения наследник обязан предупредить приобретателя о наличии отказа получателя права пожизненного пользования отчуждаемым им помещением. В противном случае покупатель может предъявить продавцу права, предусмотренные обязательственным правом. Например, в соответствии с требованиями ст. 515 ГКТ покупатель может в связи с недостатком вещи потребовать расторжения договора, а продавец в этом случае обязан возместить покупателю понесенные им расходы.

Статья 1145. Неотчуждаемость права пожизненного пользования жилым помещением

1. Право пожизненного пользования жилым помещением неотчуждаемо и не переходит к наследникам получателя завещательного отказа.

2. Право пожизненного пользования жилым помещением не представляет собой основания для проживания в этом помещении членов семьи получателя завещательного отказа, если завещанием не предусмотрено иное.

Первый пункт комментируемой статьи является императивной нормой и в ней прямо содержится указание на то, что право пожизненного пользования жилым помещением не может быть отчуждено, и оно не передается по наследству.

Это означает, что отказ получатель не обладает правом отчуждения, включая составлением завещания, не имеет право передавать кому-либо свое право на пожизненное пользование жилым помещением, приобретенное по завещательному отказу. Такое право не переходит и к наследникам отказ получателя по праву наследования.

Например: в силу завещательного отказа гр-н Н. пользовался жилым помещением. После смерти гр-на Н., его наследники не обладают правом пользования жилым помещением, которым пользовался получатель завещательного отказа.

В отличие от норм, содержащихся в первом пункте статьи 1145 ГКТ, второй пункт этой статьи является диспозитивной нормой, и хотя в ней указывается на то, что право пожизненного пользования жилым помещением является исключительным правом отказ

получателя, в то же время, допускается возможность проживания в этом жилом помещении и членов семьи отказ получателя, если это предусмотрено завещанием.

Например: в силу завещательного отказа гр-н А. пользовался жилым помещением, позволяя при этом проживать вместе с ним в этом помещении и членам своей семьи. Наследник был против того, чтобы вместе с отказ получателем проживали и члены его семьи, и обратился в суд с иском об их выселении, но требование наследника признано судом необоснованным, поскольку выяснилось, что в завещании наследодателя гр-ну А. было разрешено, пользоваться этим жилым помещением вместе с членами своей семьи.

Некоторые трудности вызывает термин «члены семьи». На наш взгляд, при определении понятия «члены семьи» целесообразнее исходить из определения, данного в статье 34 Жилищного кодекса Туркменистана. Согласно этой правовой норме 1. Членами семьи собственника частного жилого помещения признаются лица, которые имеют права и обязанности, основанные на семейных отношениях, то есть супруг (супруга), их дети и родители супругов. Членами семьи собственника частного жилого помещения так же могут быть признаны судом и другие лица, если они постоянно проживают с собственником этого жилого помещения и ведут с ним общее хозяйство в течение не менее пяти лет. Нетрудоспособные иждивенцы являются членами семьи собственника частного жилого помещения, если они постоянно проживают с собственником жилого помещения.^[41]

Однако, следует иметь в виду, что отказ получатель наделен правом пожизненного пользования жилым помещением, и это право прекращается в связи с его смертью, поэтому прекращение его прав, влечет за собой прекращение и права пользования его членов семьи этим жилым помещением, т.к. законодатель исключил переход права пожизненного пользования жилым помещением, в том числе и по праву наследования.

Жилищное законодательство Туркменистана не предусматривает конкретизирующих норм, которые позволили бы проживающим в помещении членам семьи умершего отказ получателя пользоваться этим помещением еще какое-то время. Применяя аналогию права, права отказ получателей на пользование жилым помещением можно сравнить с правами поднаймателей и временных жильцов, которые, как это предусмотрено ст. 42 Жилищного кодекса Туркменистана, при прекращении договора найма подлежат выселению без предоставления другого жилого помещения.

Статья 1146. Пределы исполнения завещательного отказа

Наследник, на которого возложено исполнение завещательного отказа, должен исполнить его в пределах действительной стоимости завещанного наследства за вычетом той части долгов наследодателя, погашение которых ему выпало.

При толковании данной нормы следует исходить из того, что при завещательном отказе не учитывается ни воля наследника, т.е. лица, на которого возложена обязанность исполнить завещательный отказ, ни его нуждаемость в пользовании наследственным имуществом (например, личная нуждаемость в жилом помещении). Это означает, что объем этих прав устанавливается наследодателем при составлении завещания, и в любом случае завещательный отказ нужно исполнить.

Однако, главная задача при этом состоит в определении объема такого исполнения. В связи с этим, статья 1146 ГКТ определяет, что наследник, на которого возложено исполнение завещательного отказа, должен исполнить завещательный отказ в пределах действительной стоимости завещанного наследства за вычетом той части долгов наследодателя, погашение которых ему выпало.

Из этой нормы закона также вытекает вывод о том, что объем прав отказ получается, следовательно, и объем обязательств наследника, устанавливается именно завещателем, и этот объем не может быть изменен его наследниками. Однако, при этом необходимо иметь в виду, что из действительной стоимости завещанного наследства вычитываются долги наследодателя, погашение которых выпало на долю в наследстве лица, исполняющего завещательный отказ.

Например: гр-н Н. при жизни оставил завещание, согласно которому его автомобиль стоимостью в 30.000,00 он завещает гр-ну А., но при этом, в завещательном отказе гр-на Н. было указано о том, что приняв наследство гр-н А. обязан будет $\frac{1}{4}$ часть стоимости автомобиля передать его сестре гр-ке Э. в счет оплаты стоимости лечения за рубежом (независимо от стоимости лечения). В денежном выражении эта сумма составила бы 7.500,00, но в завещательном отказе не была указана конкретная сумма, а было указано лишь, передать гр-ке Э, $\frac{1}{4}$ часть от действительной стоимости автомобиля.

После смерти гр-на Н. и вступления в право наследования по завещанию гр-на А., выясняется, что завещатель гр-н Н. имел долг в сумме 10.000,00 перед гражданином Д.

Таким образом, гр-н А., вступая в право наследования по завещанию, обязан будет исполнить завещательный отказ следующим образом: из наследственной массы, действительной стоимостью 30.000,00, он погашает долг завещателя перед гр-ном Д. в сумме 10.000,00, а из оставшейся стоимости наследственного имущества, составляющую уже 20.000,00 $\frac{1}{4}$ часть, т.е. 5.000,00 он передает гр-ке Э., в счет оплаты стоимости лечения за рубежом, тем самым исполняет завещательный отказ.

Если же, в завещательном отказе была бы указана конкретная сумма 7.500,00, то наследник обязан был бы передать отказ получателю именно 7.500,00, т.к. обязательства по исполнению завещательного отказа, даже за вычетом долга завещателя, не превышают пределов действительной стоимости завещанного наследства.

Статья 1147. Исполнение завещательного отказа другими наследниками

Если наследник, которому поручено исполнение завещательного отказа, умер до открытия наследства или он отказался от наследства, обязанность исполнения завещательного отказа переходит к другим наследникам, получившим его долю, если из завещания не вытекает иное.

Данная норма закона допускает переход обязанности по исполнению завещательного отказа другим наследникам, но при определенных условиях:

во – первых, такой переход обязательств возможен в случае смерти наследника, которому поручено исполнение завещательного отказа, до открытия наследства; во – вторых, обязанность переходит и том в случае, если до открытия наследства наследник отказался от наследства.

При этом, следует иметь в виду, что в обоих случаях обязанность исполнения завещательного отказа возлагается не на всех наследников, а именно такая обязанность переходит лишь наследникам, получившим долю наследника, которому было поручено исполнение завещательного отказа.

К тому же, исходя из того, что данная норма закона является диспозитивной, следует иметь в виду, что завещанием может быть установлен запрет перехода обязанности исполнить завещательный отказ к другим наследникам. Следовательно, вышеуказанные правовые последствия (переход обязанности исполнить завещательный отказ) наступают

лишь тогда, когда из завещания наследодателя не вытекает иное, в противном случае следует действовать согласно завещанию.

Необходимо также учесть, что если возникли обстоятельства, указанные в статье 1148 ГКТ, то есть если без личного участия умершего наследника исполнение завещательного отказа стало невозможным, то не может иметь место и переход обязанности исполнения завещательного отказа к другим наследникам, ибо подобные обстоятельства влекут за собой прекращения обязательств вообще.

Статья 1148. Прекращение исполнения завещательного отказа

В случае смерти наследника, на которого возлагается исполнение завещательного отказа, обязательство исполнения завещательного отказа прекращается, если без его участия исполнение невозможно.

В гражданских правоотношениях смерть должника влечет за собой прекращение обязательства, если без его личного участия исполнение невозможно.

Об этом более подробно изложено и в комментариях к статье 463 ГКТ.

Комментируемая статья ГКТ содержит аналогичную норму, поскольку исполнение завещательного отказа следует отнести к обязательственным правоотношениям.

По смыслу статьи 1148 ГКТ обязательство исполнения завещательного отказа прекращается, если исполнитель – наследник умер и без его личного участия исполнение завещательного отказа не представляется возможным.

Например: одинокий гр-н Ф. завещая все свое имущество своему другу, художнику - Р., в завещании распорядился так, что после его смерти Р. сам лично должен будет создать картину, изображая в ней завещателя и его дом, а затем передать эту картину в городской музей.

Разумеется, завещатель хотел, чтобы Р. лично написал картину, но в случае смерти Р., без его личного участия, никто другой не может исполнить завещательный отказ таким образом, как того захотел завещатель, в связи с чем, в данном случае исполнение завещательного отказа прекращается.

Возможно, другой художник написал бы картину даже лучше чем Р., но в данном случае, воля завещателя заключается не только в том, чтобы лишь бы создалась определенная картина, а в том, что эту картину должен был создать именно наследник, его друг – художник Р.

Статья 1149. Исполнение завещательного отказа пропорционально доле в наследстве

Когда исполнение завещательного отказа возложено на нескольких наследников, каждый из них исполняет его пропорционально своей доле в наследстве, если завещанием не предусмотрено иное.

Необходимо обратить внимание на то, что исполнение завещательного отказа может быть возложено на несколько наследников по завещанию, и при этом каждый из них исполняет завещательный отказ пропорционально причитающейся ему доле в наследственной массе, разумеется, если иное не предусмотрено завещанием.

Данная норма закона является диспозитивной, исходя из чего следует, что доля наследников в наследственной массе может быть равной, но завещанием может быть предусмотрена иная пропорция в исполнении завещательного отказа, но в пределах действительной стоимости завещанного каждому из них наследства.

Статья 1150. Срок исполнения завещательного отказа

Получатель завещательного отказа вправе потребовать исполнения завещательного отказа в пределах трехлетнего срока исковой давности, исчисляемого со дня открытия наследства.

В виду того, что отношения, возникающие в связи с исполнением завещательного отказа, являются обязательственными правоотношениями, то в силу комментируемой нормы закона и общих норм, регулирующих исполнение обязательств, право требования исполнения завещательного отказа также ограничивается сроком исковой давности.

Законодатель определил, что получатель завещательного отказа вправе требовать его исполнения в течение трех лет, который исчисляется с момента возникновения требования, т.е. в данном случае со дня открытия наследства.

Для определения дня открытия наследства следует руководствоваться требованиями статьи 1140 ГКТ.

Необходимо иметь в виду, что истечение срока исковой давности не лишает получателя завещательного отказа по суду требовать принудительного исполнения, т.к. гражданское процессуальное законодательство Туркменистана не предусматривает отказ в принятии иска в связи пропуском срока исковой давности. Однако, такое исковое требование получателя завещательного отказа вряд ли будет иметь успех, поскольку, в силу пункта 1 статьи 163 ГКТ по истечении срока исковой давности обязанное лицо имеет право отказаться от исполнения.

Статья 1151. Завещательный отказ при получении обязательной доли

Когда наследник по завещанию, на которого возложено исполнение завещательного отказа, имеет и право получения обязательной доли, он исполняет завещательный отказ только в пределах той части завещанного имущества, которую он получил сверх обязательной доли.

При применении данной нормы закона следует исходить из того, что обязательная доля – есть часть имущества, которая переходит к определенным наследникам независимо от завещательного распоряжения.

Именно поэтому и законодатель определил, что завещательный отказ не может включить в себя какой-либо части от обязательной доли.

Согласно комментируемой норме, в том случае, когда наследник по завещанию, на которого возложено исполнение завещательного отказа, имеет право на получение и обязательной доли, то наследник исполняет завещательный отказ только в пределах той части завещанного имущества, которую он получил сверх обязательной доли.

Например: гр-н Ф. имел единственного сына А. гр-н Ф. не женат, его родители умерли. Незадолго до своей смерти гр-н Ф. составил завещание, согласно которому он все свое имущество, при действительной его стоимости в 100.000,00 манат, оставляет своему сыну А. и своей сестре Д. в равных долях, т.е. каждому из них по 50.000,00 манат.

При этом, в завещании наследодатель Ф. распорядился, чтобы $\frac{1}{4}$ часть стоимости завещанного имущества его сын А. передал двоюродной сестре В. Имеет ли В. право на получение завещательного отказа?

Гр-ка В. является отказ получателем и может требовать от А. причитающееся ей имущество, однако только в той мере, в которой А. получил наследство сверх причитающейся ему обязательной доли. Чтобы определить размер обязательной доли А. необходимо определить, какую часть наследства он получил бы как наследник по закону

(ст. 1130 ГК). Поскольку А. является единственным наследником Ф. первой очереди, то как наследник по закону он получил бы все состояние Ф. (ст. 1096). Соответственно его обязательная доля составит 50% от наследственной массы.

Именно эту долю он получил по завещанию. Сверх этой доли

9.*

он не получил ничего. Соответственно он не обязан выполнять завещательный отказ.

Статья 1152. Ответственность получателя завещательного отказа

Получатель завещательного отказа не несет ответственность за долги наследодателя.

В комментариях к статье 1142 ГКТ указывалось о том, что завещательный отказ не наследственное, а обязательственное правоотношение, которое возникает лишь между отказом получателем и наследником, а отношения, возникающие в связи с исполнением завещательного отказа, не являются наследованием.

Отличие завещательного отказа от наследования состоит в том, что отказ получатель не выступает в качестве непосредственного правопреемника умершего гражданина, а находится в положении кредитора лица, на которого возложено исполнение завещательного отказа.

Исходя из этого, следует признать, что отказ получатель не отвечает по долгам наследодателя, и к нему не переходит обязательство по удовлетворению интересов кредиторов наследодателя, как это предусмотрено статьей 1241 ГКТ в отношении наследников, как по закону, так и по завещанию или по обоим основаниям.

Статья 1153. Отказ от завещательного отказа

Получатель завещательного отказа вправе отказаться от принятия завещательного отказа. В этом случае соответствующая доля наследства остается наследнику, на которого будет возложен завещательный отказ.

Следует иметь в виду, что право получателя завещательного отказа отказаться от принятия завещательного отказа определяется личным характером права на получение завещательного отказа, а следовательно, и отказа от его принятия.

При отказе от принятия завещательного отказа получателя завещательного отказа, соответствующая доля наследства остается тому наследнику, на которого возложено исполнение завещательного отказа.

Например, завещатель при составлении завещания указал, что наследник обязан будет отказ получателю передать один из его ковров. После открытия наследства наследник известил отказ получателя о воле завещателя, и заявил о своей готовности в любое время исполнить завещательный отказ.

Однако, отказ получатель отказался получить ковер, заявив, что у него уже есть один ковер, подаренный ему наследодателем при жизни.

В данном случае, ковер, о котором было указано в завещательном отказе, в числе другого завещанного имущества остается наследнику, на которого было возложено исполнение завещательного отказа.

Статья 1154. Освобождение от исполнения завещательного отказа

Если получатель завещательного отказа откажется от его принятия, наследник, на которого возложено исполнение завещательного отказа, освобождается от обязанности его исполнения.

В комментариях предыдущим нормам указывалось на то, что завещательный отказ следует отнести к обязательственным правоотношениям, возникающим между отказ получателем, приобретающим право требования исполнения завещательного отказа, и наследником, на которого возложено исполнение завещательного отказа.

Следовательно, для того, чтобы требовать исполнения отказ получатель вначале должен принять завещательный отказ, т.е. согласиться с волей наследодателя, а затем требовать его исполнения.

Отказ же от принятия завещательного отказа, само по себе, исключает и исполнение завещательного отказа, тем самым законодатель распорядился, что в связи с отказом от принятия завещательного отказа его получателем, прекращается и обязанность наследника по исполнению завещательного отказа.

Например, в завещании на имя Д. наследодатель распорядился, что последний обязан будет предоставить право по жизненному проживанию его дяде А. в одной из комнат наследуемой квартиры. Однако, после смерти наследодателя гр-н А. отказавшись от принятия такого завещательного отказа, ушел из квартиры наследодателя и стал проживать со своим внуком. В этом случае, в силу норм, содержащихся в статье 1153 ГКТ, гр-н Д. освобождается от обязанности исполнения завещательного отказа.

Статья 1155. Переход завещательного отказа к наследникам

Если получатель завещательного отказа умер после открытия наследства, но не успел дать согласие на принятие завещательного отказа, право получения этого отказа переходит к его наследникам, которые вместо него примут завещательный отказ.

Необходимо иметь в виду, что право отказ получателя требовать исполнения завещательного отказа вступает в силу после открытия наследства и принятия им же завещательного отказа.

В статье 1155 ГКТ предусматривается случай, когда наследство открылось, но отказ получатель умер, не успев дать согласие на принятие завещательного отказа. Как предусмотрел законодатель, в подобном случае, право получения этого отказа переходит к его наследникам, которые вместо него примут завещательный отказ.

Стоит обратить внимание, что ст. 1145 ГКТ устанавливает важное исключение из этого правила. В ней говорится о невозможности отчуждения и передачи по наследству права на пожизненное пользование жилым помещением. На первый взгляд в этих нормах речь идет о разных правах. В первом случае – о праве на пожизненное пользование жилым помещением, уже приобретенным отказ получателем по завещательному отказу, а во втором – о праве, которое отказ получатель не успел получить в связи со своей смертью.

Но особое внимание следует уделить на то, что в отличие от других норм, в том числе от норм комментируемой статьи, законодатель придал норме, содержащейся в статье 1145 ГКТ императивный характер, распорядившись, что право на пожизненное пользование жилым помещением не отчуждаемо и не переходит по наследству. Представляется, что это указание действует независимо от момента смерти отказ получателя.

Следовательно, если даже получатель завещательного отказа умер после открытия наследства, но не успел дать согласие на принятие завещательного отказа, предусматривающего его пожизненное право пользования наследуемым жилым помещением, право получения этого отказа не переходит к его наследникам, комментируемая статья не применяется в связи с приоритетом более специальной статьи 1145 ГК.

Статья 1156. Завещательный отказ в общепользовных целях

1. Завещатель может поручить наследнику исполнить какое-либо действие в общепользовных целях, что может иметь как имущественный, так и неимущественный характер.

2. Если порученное действие касается имущества, применяются нормы, регулирующие завещательный отказ.

3. В случае смерти наследника, которому завещанием поручалось совершение какого-либо действия в общепользовных целях, исполнение этого обязательства переходит к другим наследникам, принявшим наследство.

4. Требовать у наследника исполнения порученного ему действия может по суду исполнитель завещания, а если нет такового, то любой наследник, а также заинтересованная общественная и религиозная организация, фонд, государственные органы или органы местного самоуправления.

1. Особенность завещательного отказа в общепользовных целях

Завещательный отказ в общепользовных целях, как и завещательный отказ в целом, подлежит отражению в завещании.

Особенностью завещательного отказа в общепользовных целях заключается в том, что, во-первых, по нему возложение на отказ получателя исполнения какого-либо действия может носить как имущественный, так и неимущественный характер, во-вторых, он является специальным завещательным распоряжением, предусматривающим обязанность наследника совершить какое-либо действие, не в пользу конкретного отказ получателя, а совершить определенное действие, направленное на осуществление общепользовной цели.

В данной норме законодатель не дает определения понятия «общепользовной цели», в связи с чем представляется, что распоряжение об исполнении того или иного действия имеет цель принести определенную пользу обществу.

2. Регулирующие нормы

Как уже отмечалось, поручаемые наследнику действия могут носить как имущественный, так и неимущественный характер.

Если действие, порученное завещателем, носит имущественный характер, то к таким правоотношениям применяются нормы, регулирующие завещательный отказ.

3. Переход обязательства по наследству

Обязательство по исполнению поручения завещателя возлагается на наследника.

В том случае, если наследник, которому завещанием поручалось совершение какого-либо действия в общепользовных целях, умер до совершения таковых действий, то исполнение этого обязательства законодатель возлагает на других наследников, принявших наследство.

При применении данной нормы следует учесть, что эти обязательства переходят не ко всем без исключения наследникам, в том числе не ко всем отказ получателям, а переходит именно к тем, которые приняли наследство после смерти наследника, которым именно поручалось совершение определенного действия, и именно, в общепользовных целях.

4. Право требования исполнения

В пункте 4 статьи 1156 ГКТ законодатель определил круг лиц, обладающих правом требования по суду у наследника исполнения порученного ему действия в общепользовных целях.

Поскольку данный вид завещательного отказа – действие, совершаемое для общепользовной цели, то представляется, что требовать его выполнения имеет право весьма широкий круг лиц, и приведенный их перечень в данной статье ГКТ не является исчерпывающим.

Например, им может быть и прокурор, предъявляющий в судебном порядке требование к наследнику по поводу исполнения порученного ему действия, направленного на осуществление общепользовной цели. Если же завещательное распоряжение заключается в опубликовании после смерти завещателя (писателя) сборника, а его произведений, требовать такого опубликования могут Союз писателей или Министерство культуры Туркменистана.

РАЗДЕЛ 8. ИЗМЕНЕНИЕ ИЛИ ОТМЕНА ЗАВЕЩАНИЯ

Введение

К форме завещания предъявляются более строгие требования, чем к другим гражданско-правовым сделкам. К моменту оглашения завещания завещателя уже нет в живых, поэтому подлинность завещания, а также соответствие его содержания воле наследодателя не должны вызывать сомнения.

В соответствии со ст. 1116 ГКТ для завещания обязательна письменная форма, при этом допускается письменное завещание в нотариальной форме или без таковой. В случаях, указанных в ст. 1118 завещание может быть удостоверено и другими лицами, приравненными к нотариусу, круг которых строго ограничен, а также завещание может быть составлено в письменной форме самим завещателем в домашних условиях.

Устное волеизъявление завещателя, сделанное им на случай смерти, не имеет юридической силы.

При нотариальном удостоверении завещания, нотариус обязан строго соблюдать требования Закона Туркменистана «О нотариате и нотариальной деятельности» от 29.08.2015 и других нормативно-правовых актов, регулирующих деятельность нотариальных органов.^[42]

В соответствии со ст. 62-63 вышеуказанного Закона Государственным нотариусом удостоверяются завещания дееспособных лиц, составленные в соответствии с требованиями ГКТ и представленные ими лично. Удостоверение завещаний через представителей не допускается. В случае получения Государственным нотариусом заявления об отмене сделанного завещания, а равно получения нового завещания, изменяющего или отменяющего ранее сделанное завещание, об этом делается отметка на экземпляре, хранящемся у них и в Реестре для регистрации нотариальных действий. Ст. 77 того же Закона устанавливает порядок выдачи свидетельства о праве на наследство по

завещанию, когда путем истребования соответствующих доказательств исследуется факт смерти наследодателя, наличие завещания, время и место открытия наследства, состав и место нахождения наследственного имущества на которое выдается свидетельство о праве на наследство, а также устанавливается круг наследников, которые имеют право на обязательную долю в наследстве. Нотариально удостоверенное завещание должно быть написано завещателем или записано с его слов нотариусом, при этом могут использоваться технические средства- компьютеры, пишущие машинки и т.д.

Завещание, написанное нотариусом со слов завещателя, до его подписания должно быть полностью прочитано завещателем в присутствии нотариуса, либо оглашено нотариусом, после чего завещание подписывается собственноручно завещателем.

В определенной степени строгость формы завещания находит свое продолжение в статьях комментируемого раздела об изменении и отмене завещания.

Статья 1157. Возможности изменения завещания

Завещатель всегда может изменить или отменить завещание:

- а) составлением нового завещания, прямо отменяющего предыдущее завещание или его часть, которая противоречит новому завещанию;**
- б) внесением заявления в нотариальный орган;**
- в) уничтожением всех экземпляров завещания завещателем или по его распоряжению – нотариусом.**

Основной принцип изменения завещательных распоряжений - свободное волеизъявление завещателя, который вправе в любое время без указания причин и согласия третьих лиц отменить или изменить уже совершенное завещание.

В комментируемой статье предусмотрены 3 способа изменения или отмены завещания. Завещатель может изменить или отменить завещание путем составления нового завещания, прямо отменяющего предыдущее завещание или его часть, которая противоречит новому завещанию. В этом случае последнее завещание отменяет предыдущее завещание полностью или частично. Завещатель также может воспользоваться и специальными средствами, т.е. обратиться с заявлением в нотариальный орган или уничтожить все экземпляры завещания лично с целью его отмены, или дать об этом распоряжение нотариусу. Сравнивая последствия совершения завещателем указанных действий следует отметить, что в первом случае прежнее завещание полностью или частично теряет свою юридическую силу в связи с действием нового завещания, а в двух последних случаях, при аннулировании завещания, считается, что завещание не совершалось.

Распоряжение об отмене вносится путем заявления в нотариальный орган, а изменение – путем составления нового завещания. Для нового завещания действуют те же нормы, как и для первого завещания.

Ст. 1116 ГКТ предусматривает составление завещания в письменной форме, при этом указывая, что оно может быть составлено в нотариальной форме либо без таковой, т.е. составлением письменного завещания собственноручно завещателем в домашних условиях (ст. 1123). Однако следует учесть, что завещание, составленное в нотариальной форме, имеет приоритет согласно ст. 1160 ГКТ. Поэтому нотариальное завещание не может быть отменено завещанием иной формы. Для всех остальных форм завещаний никаких предписаний нет, следовательно, действовать будет более позднее завещание, независимо от его формы.

Статья 1158. Недопустимость восстановления отмененного завещания

Завещание, отмененное составленным впоследствии завещанием, не может быть восстановлено и в том случае, если завещание, составленное позднее, будет отменено путем внесения заявления.

Изменение завещания происходит посредством совершения нового завещания, прямо изменяющего или отменяющего предыдущее завещание или его часть, которая противоречит новому завещанию.

В случаях, когда завещание изменялось или отменялось неоднократно, юридическую силу будет иметь последующее завещание. Однако указанное правило не применяется, если последующее завещание будет отменено путем внесения завещателем заявления об отмене предыдущего завещания. При этом также не восстанавливается и первичное завещание, отмененное последующим завещанием. В таком случае действует наследование по закону, как если бы завещания никогда не было. Таким образом, однажды произведенная отмена завещания любым из перечисленных в ст. 1157 ГКТ способов является окончательной.

Статья 1159. Несколько завещаний

Если завещатель составил несколько завещаний, но они дополняют и полностью не заменяют друг друга, все завещания сохраняют силу. Предыдущее завещание сохраняет силу постольку, поскольку его предписания не изменены последующим завещанием.

В соответствии с принципом свободы завещания завещательное распоряжение может быть совершено в отношении любого имущества наследодателя, входящего в состав наследства.

Завещание может быть составлено не только в отношении имущества, принадлежащего завещателю на момент составления завещания, но и в отношении имущества, которое он может приобрести в будущем, что предусмотрено ст. 1090 ГКТ. При этом в завещании не обязательно перечислять конкретные виды имущества. Будет достаточно распоряжения типа: «Все мое имущество, в чем бы оно не заключалось и где бы оно не находилось, я завещаю».

Завещатель может распорядиться как всем принадлежащим ему имуществом, так и его частью. Если завещание составлено только на часть имущества, то оставшаяся часть считается незавещанной и наследуется по закону.

Завещатель не ограничен в количестве завещаний при распоряжении своим имуществом. Он может составить одно завещание, в котором будут содержаться все распоряжения в отношении его имущества. Возможно так же составление нескольких завещаний, в каждом из которых может быть определена судьба конкретного имущества. При этом если эти завещания дополняют друг друга, но не в коем случае не заменяют друг друга, то все они будут сохранять свою юридическую силу, независимо от даты составления. Следует еще раз подчеркнуть, что при наличии нескольких завещаний, завещание, составленное ранее сохраняют свою силу только в том случае, если последующие завещания не отменяют предписания предыдущих завещаний.

Статья 1160. Приоритет нотариального завещания

1. Если одно лицо составило несколько завещаний, из которых только одно составлено в нотариальной форме, преимущество отдается завещанию, составленному в нотариальной форме.

2. Нотариальное завещание не может быть отменено завещанием иной формы.

Учитывая особенности нотариального заверения завещаний, часть первая комментируемой статьи устанавливает преимущество этой формы завещания относительно других форм составления завещаний.

Ч.2 комментируемой статьи запрещает отмену нотариального завещания завещанием иной формы.

Таким образом если завещание, составлено хотя и позднее нотариального завещания в письменной форме, но нотариально не удостоверено, то в этом случае предпочтение отдается нотариально оформленному завещанию, что следует из ч. 1 комментируемой статьи.

Статья 1161. Основания признания завещания утратившим силу
Завещание теряет силу, если:

а) лицо, в пользу которого составлено завещание, умерло раньше завещателя;

б) завещанное имущество утрачено при жизни завещателя или отчуждено им;

в) единственный наследник откажется от принятия наследства.

Комментируемая статья устанавливает три основания для признания завещания утратившим силу.

Согласно п. 6 ст. 1071 ГК РФ наследниками по завещанию являются лица, которые находились в живых к моменту смерти наследодателя, а также те, которые были зачаты при его жизни и родились живыми после его смерти, несмотря на то, являются они его детьми или нет, а также юридические лица. Из указанного следует, что лица, умершие при жизни завещателя не могут быть наследниками по завещанию, следовательно, составленное в отношении них завещание теряет юридическую силу. Комментируемая статья подтверждает этот вывод.

Ст. 1103 ГК РФ предусматривает, что физическое лицо может на случай смерти оставить свое имущество или его часть одному или нескольким лицам как из круга наследников, так и посторонним. По смыслу этой статьи наследство по завещанию открывается после смерти завещателя, следовательно, право собственности на завещанное имущество сохраняется за завещателем до его смерти, и завещатель может распорядиться этим имуществом при жизни по своему усмотрению, независимо составлено им завещание или нет. В случае утраты или отчуждения завещателем завещанного имущества при его жизни, составленное им завещание утрачивает силу в той части, в которой оно касается данного имущества. Если отчужденная вещь находилась во владении наследодателя на момент его смерти, то собственник этой вещи может истребовать ее у наследников согласно ст. 1095 п. 1 в общем порядке (см. комментарий к этой статье).

Завещание является односторонней сделкой, и для его действительности согласия наследника не требуется. Однако после открытия наследства по завещанию наследник, в том числе и единственный, может отказаться от принятия наследства. В случае если все наследники по завещанию, в особенности единственный наследник отказались от принятия наследства, завещание утрачивает силу и наследство отходит наследникам по закону.

Статья 1162. Недействительность завещания

1. Завещание признается недействительным при наличии обстоятельств, которые влекут недействительность сделок вообще.

2. Завещательные распоряжения, противоречащие закону или общественным интересам, а также условия, которые неясны или противоречат друг другу, - недействительны.

3. Завещание может быть признано судом недействительным, если оно составлено с нарушением установленных законом правил, а также в таком состоянии, когда лицо не могло осознавать значения своего действия и направлять его.

Составление завещания по общей концепции ГКТ следует рассматривать как одностороннюю правовую сделку завещателя, которая обосновывает права и обязанности будущих наследников. Поэтому в принципе общие положения ГКТ действуют и для завещания.

Согласно ст. 1162 ГКТ завещание признается недействительным при наличии обстоятельств, которые влекут недействительность сделок вообще. В данном контексте стоит обратить внимание на положение ст. 79 ГКТ - недействительность сделки, противоречащей основам правопорядка и нравственности, ст. 81 - недействительность мнимой и притворной сделки, ст. 82 ГКТ - отсутствие серьезного намерения, ст. 84 ГКТ - недействительность сделки, совершенной с нарушением установленной формы, ст. 117 ГКТ - сделка совершенная под условием, зависящим от воли сторон в сделке и т.д. Таким образом, так как при составлении завещания речь идет об имеющем характер правовой сделки заявлении, действуют в принципе общие положения о действительности волеизъявления, а следовательно ст. 78 и последующих ГКТ о недействительности сделок и положения ст. 97 и последующих ГКТ об оспаривании сделок. Правовая определенность достигается в данном случае путем оспаривания завещания согласно ст. 1167 ГКТ. Если завещание будет оспорено, то согласно ст. 1166 ГКТ наследство отойдет к наследникам по закону.

Положение пункта 2 комментируемой статьи содержит самостоятельные условия недействительности завещания, которые частично дублирует приведенные выше условия, а именно недействительность завещания, противоречащего закону. Недействительны также распоряжения, противоречащие общественным интересам, можно предположить, что данное условие недействительности завещания должно пониматься достаточно узко, т.к. оно дополняет недействительность завещания, противоречащего закону в исключительных случаях недостатков правового регулирования.

Недействительность условий завещания, которые неясны или противоречат друг другу обеспечивают правовую определенность.

Указанные обстоятельства являются основанием для признания судом завещания недействительным в соответствии с ч. 3 комментируемой статьи.

Статья 1163. Недействительность отдельных завещательных распоряжений

1. Распоряжение завещания, на основании которого происходит призвание к наследованию вещи, которой нет в наследстве, - недействительно.

2. Если кому-либо завещана денежная сумма, которой нет в наследственном имуществе, такое распоряжение завещания недействительно.

3. Недействительно распоряжение завещания о том, что наследник получит наследство на определенный период или не со дня смерти наследодателя, а позднее, и также об указании на лицо, к которому должно перейти наследство после смерти наследника.

Статьи 1070, 1089, 1090 ГКТ регламентируют, что переход имущества умершего лица (наследодателя) к другим лицам (наследникам) осуществляется по закону или завещанию, или по обоим основаниям. Наследство (наследственное имущество) включает в себя совокупность как имущественных прав (наследственный актив) наследодателя, так и его обязанностей (наследственный пассив), которые наследодатель имел к моменту смерти. Наследодатель может предусмотреть в завещании имущество, которого у него во время составления завещания еще не было, если к моменту открытия наследства такое имущество будет его собственностью.

По смыслу этих статей следует, что наследственной массой является конкретное имущество, которое должно быть в наличии на момент открытия наследства по завещанию и перечень этого имущества, как правило, содержится в завещании.

В соответствии с ч. 2 ст. 62 Закона Туркменистана «О нотариате и нотариальных действиях» при удостоверении завещания от завещателя не требуется представления доказательств, подтверждающих его права на завещаемое имущество.^[43] Согласно же статьи 1081 ГКТ наследство по завещанию открывается вследствие смерти гражданина или объявления его судом умершим, после чего принимаются меры по установлению наследственного имущества. Следовательно, отсутствие в наследственной массе указанных в завещании отдельных вещей или денежной суммы влечет признание этих завещательных распоряжений недействительными. Необходимо, однако, учитывать, что в остальной части завещание сохраняет свою юридическую силу, согласно предписанию, ст. 1165 ГК.

Часть 3 комментируемой статьи запрещает наследодателю завещать свое имущество наследнику на определенный период или не со дня смерти, а, например, через какое-то время после смерти, а также указывать лицо, к которому отойдет наследство после смерти наследника. По смыслу понятия наследования, наследственная масса является собственностью наследника после принятия им наследства, и он вправе распоряжаться им по своему усмотрению. Вместе с тем завещатель вправе в соответствии со ст. 1142 ГКТ возложить на наследника исполнение за счет наследства в пользу одного или нескольких лиц какого-либо обязательства (см. комментарий к ст. 1142).

Статья 1164. Недействительность завещательного распоряжения вследствие невозможности его исполнения

Распоряжение завещания, которое не может быть выполнено наследником по состоянию здоровья или по другим объективным причинам, может быть признано недействительным по иску наследника.

По смыслу комментируемой статьи, если завещание содержит распоряжение, невыполнимое по указанным основаниям, то в случае неисполнения распоряжения завещание остается в силе, а данное распоряжение, и только оно, признается недействительным в судебном порядке по иску наследника. Однако судебная практика Туркменистана не имеет прецедента по аналогичным искам в связи с чем комментирование ст. 1164, 1165 ГКТ связано с последующей судебной практикой.

Статья 1165. Последствия недействительности одного из завещательных распоряжений

Если из нескольких завещательных распоряжений недействительно или утратило силу одно и наследодатель не оставлял других распоряжений, остальные распоряжения завещания остаются в силе.

В статье 1165 ГКТ подтверждается общий принцип, что недействительность отдельных распоряжений завещания не делают недействительным все завещание в целом. То есть в той мере в которой отдельные завещательные распоряжения сами по себе не являются недействительными, они сохраняют юридическую силу, несмотря на недействительность других отдельных распоряжений.

10.*

Исключение составляет, однако тот случай, когда наследодатель распорядился, что в случае недействительности отдельных распоряжений, так же утрачивают силу и другие распоряжения.

Статья 1166. Получение наследства в случае недействительности завещания

В случае признания завещания недействительным наследник, который лишен этим завещанием права наследования, вправе получить наследство на общих основаниях.

Из данной статьи следует, что если завещание признано недействительным и к наследству призываются наследники по закону в соответствии со ст. 1096 ГКТ, если наследник по данному недействительному завещанию входит в круг наследников по закону, он может наследовать как наследник по закону.

Статья 1167. Оспаривание действительности завещания

Действительность завещания может быть оспорена наследниками по закону и иными заинтересованными лицами по обстоятельствам, влекущим недействительность сделки.

Как и любые другие сделки, завещание должно отвечать ряду обязательных требований, предусмотренных законом, т.е. по своему содержанию и форме соответствовать закону, выражать подлинную волю завещателя, обладающего полной дееспособностью и др. К числу недействительных сделок ввиду ничтожности волеизъявления завещателя в соответствии со ст. 83 ГКТ относятся сделки, совершенные недееспособным лицом, совершенные в бессознательном состоянии или в состоянии временного расстройства психической деятельности, а также совершенные душевно больным лицом даже в том случае, если оно не признано недееспособным.

Согласно ст. 1162 завещание является недействительным по обстоятельствам, влекущим недействительность сделки. Данная статья конкретизирует это положение и предоставляет заинтересованным лицам и наследникам по закону соответствующий процессуальный инструмент.

Завещание может быть признано недействительным по иску лица, права и законные интересы которого нарушены этим завещанием. К числу таких лиц относятся, прежде всего, наследники по закону, отказ получатели и иные заинтересованные лица. При этом

следует отметить, что если завещание отменено в соответствии со ст. 1158 ГКТ, то оно не может быть восстановлено.

Дела данной категории рассматриваются судами в соответствии с положениями ГПК Туркменистана. Возбуждение дел данной категории имеют свои особенности. Дело в том, что завещание не порождает для завещателя никаких обязанностей. Он вправе и без обращения в суд в любое время изменить или отменить ранее составленное завещание. У других лиц, в частности наследников, субъективное право возникает только после открытия наследства. Следовательно, требование признать завещание при жизни наследодателя было бы, с одной стороны - беспредметно, с другой стороны нарушало бы гарантированную законом свободу и тайну завещания (ст. 1122, 1126 ГКТ).

Статья 1168. Срок предъявления иска

1. Иск о признании завещания утратившим силу может быть предъявлен в течение двух лет со дня открытия наследства.

2. Этот срок исковой давности не распространяется на иск собственника, когда завещатель неправильно завещал наследнику чужое имущество как свое.

Комментируемая статья дополняет положения предыдущей статьи, путем установления двухгодичного срока исковой давности для оспаривания недействительности завещания.

В соответствии со ст. 1082 ГКТ временем открытия наследства считается день смерти наследодателя или день вступления в силу решения суда об объявлении лица умершим.

Ст. 151-155 ГКТ предусматривают общие нормы при установлении сроков давности по правовым основаниям, по фактическим и семейным обстоятельствам, в отношении лиц, признанных ограниченно дееспособными, а ст. 156-159 ГКТ предусматривают нормы, при которых наступает, перерыв в течение срока исковой давности для предъявления в суд иска. Эти положения следует учитывать при исчислении сроков исковой давности указанной в комментируемой статье.

Ч. 2 комментируемой статьи не распространяет данный срок исковой давности на ситуацию, если умерший в завещании распорядился общим имуществом, либо имуществом, прилежащим другому лицу. Для иска собственника в данном случае действует срок исковой давности, применимый к индикаторным искам, то есть общий срок давности в 10 лет согласно ст. 147 ч. 3 ГКТ.

РАЗДЕЛ 9. ИСПОЛНЕНИЕ ЗАВЕЩАНИЯ

Статья 1169. Субъекты исполнения завещания

В случае отсутствия указания в завещании его исполнение возлагается на наследников по завещанию. Наследники могут по взаимному соглашению доверить исполнение завещания одному из них или другому лицу.

Всякое завещание подлежит исполнению, т.е. по нему должны быть совершены необходимые действия. На практике, действия необходимые для исполнения завещания обычно заключаются, например: в распределении имущества между наследниками, извещении наличных наследников об открывшемся наследстве, истребовании имущества наследодателя от третьих лиц с целью включения в наследственную массу, принятии претензий кредиторов наследодателя, принятии мер по охране наследственного имущества и т.п. Кроме того к исполнению завещания следует относить выполнение распоряжений

наследодателя, как относительно завещательных отказов, так и относительно распределения наследства, так например, если завещатель указал, что его имущество должно быть распродано, а вырученные деньги после выплаты долгов разделены поровну между наследниками, то к исполнению завещания относятся так же необходимые для этого действия, так например заключение соответствующих договоров купли-продажи, удовлетворение кредиторов, договоренности с кредиторами относительно порядка их удовлетворения и т.п. Данное понимание следует из текста ст. 1174 ГКТ, где законодатель разграничивает охрану и управление с одной стороны и действия, необходимые для исполнения завещания с другой стороны.

В соответствии с комментируемой правовой нормой субъект исполнения завещания, то есть лицо правомочное и обязанное совершать соответствующие действия (см. ст. 1174 ГК относительно исполнителя завещания), определяется самим наследодателем в завещании, а при отсутствии такого указания наследодателя, исполнение завещания возлагается на наследников по завещанию.

Разумеется, что наследниками по завещанию могут оказаться несколько лиц. В этом случае, при отсутствии прямого указания в завещании об исполнителе завещания, сами наследники могут по соглашению между собой доверить исполнение завещания одному из них, либо совершенно другому лицу, не из числа наследников.

Понятно, что исполнитель завещания наделяется правомочиями по совершению различных юридически значимых действий, следовательно, субъектом исполнения завещания может быть только дееспособное лицо.

Какими же полномочиями наделяется исполнитель завещания?

Следует согласиться с тем, что исполнитель, действуя по поручению наследодателя от имени наследников, которые приняли или могут принять наследство, обладает особыми полномочиями, и самое главное, наследники связаны волей завещателя и не вправе лишить исполнителя соответствующих полномочий.

При составлении завещания и назначении исполнителя завещания завещатель может определить круг полномочий исполнителя завещания, и в этом случае исполнитель завещания имеет право совершать только те действия, которые возложены на него завещателем.

В целом исполнение завещания заключается в достижении общей цели, направленной на реализацию распоряжений, содержащихся в завещании, в том числе выполнение завещательного отказа.

Статья 1170. Назначение исполнителя завещания

В целях точного исполнения завещательных распоряжений завещатель может назначить завещанием одного или нескольких исполнителей завещания как из числа наследников по завещанию, так и другое лицо, не являющееся наследником. В последнем случае необходимо согласие исполнителя завещания, которое он должен выразить подписью на самом завещании или в приложенном к завещанию заявлении.

Исполнение завещания может быть возложено на специально назначенное лицо в силу различных обстоятельств, например, желание избежать споров между наследниками, малолетний возраст наследников, но самая главная причина для назначения исполнителя завещания, на наш взгляд, обычно заключается в том, что наследодатель озабочен тем, чтобы его последняя воля исполнилась точно так, как того он хотел.

В этих целях, наследодатель при составлении завещания, в целях обеспечения точного исполнения своих распоряжений может назначить одного или даже нескольких исполнителей. При этом, согласия наследников на назначения исполнителя завещания и согласования с ними кандидатуры исполнителя не требуется.

Следует обратить внимание на то, что в силу диспозитивности данной нормы по воле завещателя, исполнителем завещания может быть назначено лицо, как из числа наследников по завещанию, так и другое лицо, не входящее в число наследников ни по закону, и ни по завещанию. При этом, необходимо учесть, что исполнителем завещания может быть назначено как физическое лицо, обладающее дееспособностью, так и юридическое лицо, обладающее правоспособностью.

При применении данной нормы необходимо учесть, что если исполнителем завещания назначается другое лицо, не являющееся наследником, то это лицо признается исполнителем лишь при наличии на то его согласия, тем более согласие должно быть предварительным и выраженным в особой, предусмотренной комментируемой статьей форме, т.е. выраженной надписью в самом завещании или же в отдельном заявлении, которое в обязательном порядке прилагается к завещанию.

Комментируемая норма закона не ограничивает число возможных исполнителей, в связи с чем, представляется, что завещатель может назначить исполнителями нескольких лиц, по своему усмотрению распределив при этом, между ними обязанности по исполнению завещания. Необходимо также иметь в виду, что завещатель может назначить исполнителя завещания только в отношении части завещательных распоряжений. В этом случае в остальной части, исполнение завещания будут производить наследники по завещанию.

Статья 1171. Отказ от исполнения завещания

Исполнитель завещания вправе в любое время отказаться от возложенной на него завещателем обязанности, о чем предварительно должен предупредить наследников по завещанию.

Как отмечалось, исполнителем завещания, не из числа наследников, может быть назначено лицо, предварительно давшее согласие на это, т.е. лицо, выразившее в письменном виде свою волю быть исполнителем завещательного распоряжения согласно требованиям предыдущей статьи.

Комментируемая норма закона предоставляет назначенному лицу возможность в любое время и без объяснения причин, отказаться от возложенной на него завещателем обязанности по исполнению завещания, но с одним условием, что он – исполнитель о своем отказе от исполнения завещания предварительно должен предупредить наследников по завещанию.

В законе не указано, в какой именно форме и в какие сроки должно быть выражено извещение исполнителя об отказе от исполнения завещания, но учитывая особую важность возникающих правоотношений, в силу которых у наследников возникает право требования исполнения, а у исполнителя соответствующая обязанность по исполнению завещательного распоряжения, представляется, что извещение об отказе от исполнения завещания должно быть выражено в такие сроки, чтобы у наследников было достаточно времени найти другого исполнителя или перенять управление самим и в такой форме, чтобы наследники это извещение получили и приняли к сведению.

Стоит учитывать, что, если в судебном разбирательстве наследники предъявляют требования к исполнителю по ст. 1179, то бремя доказывания об извещении наследников о своем отказе от исполнения завещания возлагается на исполнителя, т.к. в соответствии с требованиями норм гражданского процессуального законодательства каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как в обоснование своих требований и возражений.

Статья 1172. Назначение исполнителя завещания третьим лицом

Завещатель может поручить назначение исполнителя завещания третьему лицу, которое после открытия наследства должно незамедлительно назначить исполнителя завещания и сообщить об этом наследникам. Оно может отказаться от выполнения этого поручения, о чем также незамедлительно должно сообщить наследникам.

Данная норма закона позволяет наследодателю при составлении завещания поручить третьему лицу назначение исполнителя завещания, которое после открытия наследства, по своему усмотрению, назначает исполнителя завещания и о принятом решении сообщает наследникам.

Третье лицо, которому поручено назначение исполнителя завещания, по существу, но в рамках данной нормы закона, обладает правами завещателя, т.е. он также, как и сам завещатель, назначает исполнителя, как из числа наследников по завещанию, так и из числа лиц, не являющихся наследниками, может назначить исполнителями нескольких лиц, по своему усмотрению распределив при этом, между ними обязанности по исполнению завещания и т.п.

Третье лицо, принявшее на себя поручение о назначении исполнителя завещания, вправе отказаться от выполнения такого поручения, о чем обязан незамедлительно сообщить наследникам.

В законе не указано, в какой именно форме должно быть выражено извещение исполнителя об отказе от исполнения завещания, что подразумевает, что указанное лицо свободно в выборе формы. Необходимо, однако учитывать, что извещение должно состояться незамедлительно, что в определенных условиях может накладывать на выбор формы некоторые ограничения.

Необходимо учесть, что в данной норме закона речь идет об отказе третьего лица выполнить поручение завещателя по назначению исполнителя завещания, уже после открытия наследства, в противном случае сам завещатель имел бы право поручить назначение исполнителя по завещанию другому лицу.

Статья 1173. Исполнение завещания полностью или частично

Исполнителю завещания может быть поручено исполнение завещания полностью или отдельных его распоряжений.

Этот вопрос решает сам завещатель и в зависимости от его воли и распоряжений определяется объем обязанностей исполнителя по исполнению завещания.

В связи с этим, при составлении завещания, в его тексте должно быть отражено в каком именно объеме исполнитель исполняет завещание, в полном объеме или же последнему поручается исполнение отдельных завещательных распоряжений.

Если же из завещания следует, что исполнителю поручено исполнение части завещательных распоряжений, то в остальной части завещания исполнение производится самими наследниками по завещанию.

Например: наследодатель оставил завещание на все свое имущество своим детям и внуку в равных долях.

Однако, распределение своих автомобилей среди наследников по завещанию наследодатель поручил гр-ну К.

Следовательно, гр-н К. будет являться исполнителем в распределении только лишь автомобилей среди наследников по завещанию, как об этом распорядился наследодатель, а в остальной части исполнение самостоятельно производят дети и внук завещателя.

Статья 1174. Охрана и управление наследством

Исполнитель завещания обязан с момента открытия наследства приступить к охране и управлению наследством; он правомочен выполнять все действия, необходимые для исполнения завещания. В пределах этих правомочий наследники теряют право управления наследством.

Комментируемая норма закона предусматривает обязанности исполнителя завещания по охране и управлению наследством, к исполнению которых исполнитель обязан приступить с момента открытия наследства и выполнять до фактического исполнения завещания. Кроме того, эта статья устанавливает правомочие исполнителя завещания выполнять все действия, необходимые для исполнения завещания, то есть конкретные распоряжения наследодателя (см. комментарий к ст. 1169). Таким образом, если наследодатель распорядился в завещании о продаже своего имущества, исполнитель завещания правомочен заключить необходимые договоры, произвести распоряжение имуществом и принять в наследственную массу оплату.

При этом необходимо иметь в виду, что наследственное имущество не поступает в правовом значении этого термина во владение исполнителя завещания, а он лишь принимает меры по охране наследственного имущества и управлению им, и в пределах этих правомочий наследники не обладают правом управления наследством.

Если наследодатель не оставил в завещании конкретных распоряжений, то исполнение завещания сводится к охране и управлению имуществом, что определяет полномочия исполнителя завещания.

Охрана наследства по существу может заключаться в выявлении состава наследственного имущества, его описи и принятии исполнителем или передачи им на хранение третьим лицам и осуществлении исполнителем других действий, направленных для обеспечения сохранности имущества. Например, если у дома протекает крыша, то исполнитель вправе, без согласия на то наследников, нанять мастера и починить крышу, т.к. эти действия прямо направлены на обеспечение сохранности дома.

Управление наследством, это как правило совокупность действий, которые исполнитель производит по исполнению завещательного распоряжения, которые могут заключаться в распределении имущества между наследниками, извещении наличных наследников об открывшемся наследстве, принятии претензий кредиторов наследодателя и т.п.

Из статьи 1176 п. 3 ГК следует, что полномочия исполнителя завещания, который не является наследником, определены достаточно узко (см. комментарий). В отличие от, например, немецкого права (ср. § 2205 BGB), исполнитель завещания не имеет права распоряжаться имуществом, входящим в наследственную массу, за исключением удовлетворения преимущественных требований, то есть, расходов по уходу за наследодателем, по лечению во время его болезни и погребению, содержанию

находившихся на иждивении наследодателя лиц, выплате заработной платы, охране и управлению наследством.

Ограничения полномочий исполнителя завещания, который не является наследником, следует распространить и на тот случай, когда исполнителем завещания назначено лицо из числа наследников, но кроме него существуют и другие наследники. Это обусловлено тем, что данные ограничения призваны защищать интересы наследников от недобросовестного исполнения завещания. Необходимость такой защиты присутствует и в упомянутом случае, что следует из ст. 1186 ГКТ. Она отсутствует только тогда, когда к исполнению завещания призваны все наследники согласно ст. 1169 ГКТ.

Следует иметь в виду, что исполнитель осуществляет меры по охране наследства и управлению им в течение срока, необходимого для исполнения завещания и его продолжительность ограничивается соответствующей необходимостью. Представляется, что, как правило, исполнитель завещания обязан провести раздел наследства по истечении срока принятия наследства и удовлетворения преимущественных кредиторов наследодателя согласно ст. 1094 ГК.

Необходимо также иметь в виду, что меры по охране наследственного имущества и управлению им могут приниматься исполнителем как самостоятельно, так и через нотариуса, (см. ст. 34, ст. 67 Закона Туркменистана «О нотариате и нотариальной деятельности»), например, тогда, когда у исполнителя есть основания полагать, что наследники будут препятствовать ему в принятии мер по охране наследственного имущества и т.д.

Статья 1175. Охрана и управление наследством несколькими исполнителями

Если исполнителей завещания несколько, единоличные действия допускаются только в целях охраны наследства, в иных случаях необходимо согласие между ними.

В комментариях к предыдущим статьям отмечалось, что завещатель при составлении завещания может назначить нескольких лиц, исполнителями завещания.

В этом случае, действия всех исполнителей по исполнению завещания, охране и управлению наследством должны быть взаимосогласованными. В то же время, комментируемая норма закона допускает единоличные действия только в том случае, если это вызвано необходимостью охраны наследства.

Например, одним из исполнителей среди наследственной массы обнаружена вещь, требующая специального хранения. Возможности за короткое время известить об этом других исполнителей и согласовать с ними принимаемые меры по обеспечению сохранности данной вещи у исполнителя, обнаружившего эту вещь, не было. В таком случае, в силу комментируемой нормы закона исполнитель, в целях обеспечения сохранности вещи вправе принимать решение единолично.

Однако, представляется, что единолично действовавший исполнитель в последующем обязан о своих действиях поставить в известность других исполнителей завещания.

Статья 1176. Возмещение расходов по исполнению завещания

1. Исполнитель завещания выполняет свои обязанности безвозмездно, хотя может получать вознаграждение, если таковое предусмотрено завещанием.

2. Исполнитель завещания имеет право возмещения из наследства необходимых расходов, произведенных по хранению и управлению имуществом.

3. Исполнитель завещания, не являющийся наследником, не вправе производить другие расходы из наследства, кроме случаев, предусмотренных статьями 1244 настоящего Кодекса.

1. Вознаграждение исполнителя завещания

Законодатель определил, что исполнитель завещания выполняет свои обязанности безвозмездно, и представляется, что за основу такого законодательного закрепления было положено то, что действия по исполнению завещания по существу являются актом нравственного долга, выражения дружеских отношений.

В то же время, в соответствии с пунктом 1 статьи 1176 ГКТ законодатель допускает получение исполнителем завещания сверх расходов и вознаграждения за выполнение своих обязанностей за счет наследства, но только в том случае, если таковое отражено в завещании.

2. Возмещение расходов

В соответствии с пунктом 2 комментируемой статьи исполнитель завещания имеет право возмещения из наследства необходимых расходов, произведенных по хранению и управлению имуществом в связи с исполнением завещания.

Исходя из того, что в законе закреплено право исполнителя завещания на возмещение из наследства затрат, произведенных только по хранению и управлению наследством, то следует иметь в виду, что другие расходы, не соответствующие полномочиям исполнителя завещания, возмещению за счет наследственного имущества не подлежат.

В случае возникновения вопроса о том, являлись ли расходы необходимыми, следует исходить из того, что подобные затраты должны быть разумными и обусловлены действиями по исполнению завещания.

Необходимо также иметь в виду, на исполнителя завещания лежит бремя доказывания стоимости произведенных расходов, что они были произведены во исполнение завещания, обоснованность этих расходов.

Немаловажным является и то, что комментируемой нормой закона не предусматривается возможность начисления процентов на денежные средства, затраченные исполнителем завещания. К такому выводу следует прийти из того, что в соответствии с п. 1 ст. 414 ГКТ на денежное обязательство за время просрочки начисляются проценты в размере, установленном законом, а это не установлено комментируемой нормой ГКТ.

3. Расходы исполнителя завещания, не являющегося наследником

Что касается расходов исполнителя завещания, не являющегося наследником, то законодатель определил, что он не вправе производить другие расходы из наследства, за исключением случаев, предусмотренных статьями 1244 (полагаем, что должно быть «статьей 1186») настоящего Кодекса.

Применительно к требованиям статьи 1186 ГКТ, к расходам, которыми уполномочен распоряжаться исполнитель завещания, не являющийся наследником, относятся расходы: по уходу за наследодателем, по лечению во время его болезни и погребению, содержанию находившихся на иждивении наследодателя лиц, выплате заработной платы, охране и управлению наследством.

Из этого следует, что исполнитель завещания, не являющийся наследником, например: не вправе производить расчеты с кредиторами наследодателя по собственной инициативе и даже в том случае, если кредиторами будут заявлены соответствующие требования.

Расчеты с кредиторами производят наследники в пределах перешедшего к ним наследственного имущества, т.е. фактически после исполнения завещания.

Статья 1177. Отчет исполнителя

После исполнения завещания исполнитель завещания обязан по требованию наследников представить им отчет о своей деятельности. Исполнитель завещания выполняет свои функции до принятия наследства всеми наследниками.

На первый взгляд, представляется, что нормами ГКТ неразрешенным остается вопрос об обеспечении надлежащего исполнения своих обязанностей исполнителем завещания, а средства и порядок контроля вроде бы не установлены.

В то же время, некоторые нормы ГКТ позволяют сделать вывод о том, что законодатель в определенной форме решил эту проблему, предусмотрев право требования наследниками отчета о деятельности исполнителя и обязанности последнего представления такового, а также ввел институты отстранения исполнителя завещания и его ответственности в связи с деятельностью по исполнению завещания.

В соответствии с комментируемой нормой закона исполнитель завещания после исполнения завещания обязан, разумеется, если того требуют наследники, представить им отчет о своей деятельности.

Следовательно, в соответствии с данной нормой закона, наследникам принадлежит право требовать отчета, а на исполнителя завещания возлагается обязанность по представлению им отчета.

Следует иметь в виду, что исполнитель завещания выполняет свои функции до принятия наследства всеми наследниками. После принятия наследства всеми наследниками и раздела наследства, т.е. фактическим исполнением завещания, обязанности исполнителя завещания прекращаются.

Статья 1178. Отстранение исполнителя завещания

При исполнении исполнителем своих обязанностей заинтересованное лицо может обратиться в суд с требованием отстранения исполнителя завещания.

Данная норма закона допускает, что исполнитель завещания, даже приступивший к исполнению своих обязанностей, может быть отстранен от исполнения своих обязанностей судом.

Из смысла данной нормы закона, следует вывод, что соответствующее решение суд может принять, как по требованию самого исполнителя завещания, так и по требованию наследников.

В то же время, законодатель не предусмотрел отстранения исполнителя завещания на основании нарушения им своих обязанностей, что представляется верным, поскольку в противном случае допускалась бы возможность изменения завещания помимо воли завещателя, а наследники в достаточной мере защищены правом требовать возмещения убытков и тем фактом, что полномочия исполнителя завещания ограничены законом.

В связи с этим, следует прийти к выводу о том, что суд принимает решение об отстранении исполнителя завещания в том случае, если имеются обстоятельства, которые препятствуют последнему исполнять свои обязанности, каковыми могут быть, например:

состояние здоровья, утрата исполнителем завещания дееспособности, необходимость постоянного выезда за пределы страны, назначение исполнителя завещания на должность судьи и т.п. следовательно, в каждом конкретном случае суд должен определить препятствуют ли те или иные причины дальнейшему исполнению завещания.

Данная норма закона не содержит положений об отстранении исполнителя завещания до открытия наследства, поскольку в подобных случаях вопрос о замене исполнителя завещания может быть решен самим наследодателем.

Статья 1179. Ответственность исполнителя завещания

Если исполнитель завещания умышленно или по грубой неосторожности отступит от исполнения возложенных на него завещанием обязанностей и этим причинит вред наследникам, он должен нести ответственность за этот вред.

В соответствии с данной нормой закона ответственность исполнителя завещания перед наследниками наступает при наличии некоторых взаимосвязанных обстоятельств:

во-первых, для наступления ответственности исполнителя завещания законодатель определил, что с его стороны должны быть допущены действия, свидетельствующие об умышленном или по грубой неосторожности отступлении от исполнения возложенных на него завещанием обязательств; во-вторых, именно в результате такого отступления наследникам должен быть причинен вред.

Следовательно, отсутствие в действиях исполнителя, либо в результате его действий хотя бы одного из вышеуказанных обстоятельств, исключает ответственность исполнителя завещания перед наследниками.

В каждом конкретном случае, ответственность исполнителя завещания определяется общими нормами ГКТ об ответственности за нарушение обязательств.

В соответствии с п. 2 ст. 375 ГКТ обязательства должны исполняться надлежащим образом, добросовестно, в оговоренные время и месте.

Согласно требований п. 1 ст. 405 ГКТ 1. при нарушении обязательства должником кредитор может потребовать возмещения вызванного этим вреда.

11.*

РАЗДЕЛ 10. ПРИНЯТИЕ НАСЛЕДСТВА И ОТКАЗ ОТ ЕГО ПРИНЯТИЯ

Статья 1180. Принятие наследства

1. Наследство принимает наследник, будь он наследником по закону или по завещанию.

2. Наследство считается принятым наследником, когда он внесет в нотариальную контору по месту открытия наследства заявление о принятии наследства или фактически приступит к владению или управлению имуществом, что бесспорно свидетельствует о принятии им наследства.

3. Если наследник фактически приступил к владению частью наследства, считается, что он принял наследство полностью, в чем бы оно ни выражалось и где бы оно ни находилось.

4. Если один из наследников откажется от принятия доли из наследства в пользу другого наследника, такое действие считается принятием наследства.

Принятие наследства – односторонний акт (сделка), который создает юридические последствия, не зависит от волеизъявлений других наследников. Соглашение наследников

между собою о принятии наследства не имеет никакой юридической силы. Любой наследник может принять наследство по своему усмотрению.

Соблюдение порядка принятия наследства, предусмотренные в ст. 1180 ГКТ в одинаковой мере обязательны для наследников по закону, по завещанию и лиц, имеющих право на обязательную долю в наследстве (п. 14 Постановления ВСТ).

Законодательством установлено, что принятие части наследства означает принятие всего причитающегося наследнику наследства, в чем бы оно ни заключалось и где бы ни находилось.

В ст. 1180 ГКТ предусмотрены два способа принятия наследства:

1) подача нотариусу (или уполномоченному должностному лицу консульского учреждения) по месту открытия наследства заявления наследника либо о принятии наследства, либо о выдаче ему свидетельства о праве на наследство;

2) совершение наследником хотя бы одного действия, свидетельствующего о фактическом принятии им наследства.

Принятие наследства осуществляется определенными в законе способами и в определенные сроки. Формальный способ предполагает принятие наследства подачей заявления наследника о принятии наследства или заявления о выдаче свидетельства о праве на наследство. При фактическом, или неформальном, способе (п. 2 ст. 1180 ГКТ) принятие наследства осуществляется путём совершения наследником действий, свидетельствующих о фактическом принятии наследства.

Как разъяснил Пленум Верховного Суда Туркменистана в постановлении № 15 «О практике применения кызыетами Туркменистана законодательства при рассмотрении дел о наследовании», под фактическим вступлением во владение наследственным имуществом, подтверждающим принятие наследства (ст. 1238 ГКТ) следует понимать любые действия наследника по владению, управлению и пользованию этим имуществом, поддержанию его в надлежащем состоянии или уплате налогов, страховых взносов, других платежей, производства за счет наследственного имущества расходов, предусмотренных ст. 1244 ГК Туркменистана или погашение долгов наследодателя и т.п. При этом следует иметь в виду, что указанные действия могут быть совершены как самим наследником, так и по его поручению другими лицами в течение шести месяцев со дня открытия наследства. Представляется, что этот перечень не является исчерпывающим. О принятии наследства могут свидетельствовать и другие действия. Так, например, дальнейшее проживание в квартире наследодателя, в которой наследник проживал и раньше, или пользование предметами, входящими в наследственную массу, будет считаться принятием наследства.

Получение свидетельства о праве на наследство является правом, а не обязанностью наследника. Отсутствие такого свидетельства у наследника не является основанием для отказа в возбуждении дела по спору о наследстве и не влечет за собой утрату наследственных прав, если наследство было принято в срок, установленный законодательством.

Как было уже указано выше, наследство может быть принято наследником любым из двух указанных способов. Принятие наследником части наследственных прав и имущества означает принятие всего причитающегося ему наследства, вне зависимости от места нахождения. Однако принятие наследства одним или несколькими наследниками не означает принятие наследства остальными наследниками. Для приобретения наследства каждый наследник должен самостоятельно его принять. Соглашение наследников между

собой о принятии наследства не имеет никакой юридической силы. Любой наследник может принять наследство по своему усмотрению.

Если один из наследников откажется от принятия доли из наследства в пользу другого наследника, такое действие считается принятием наследства.

П. 4 комментируемой статьи подтверждает, что принятие наследства в любом случае необходимо, чтобы наследник получил право им распоряжаться, в том числе мог отказаться от своей доли. В то же время законодатель рассматривает распоряжение долей как конклюдентное принятие наследства.

Статья 1181. Принятие наследства недееспособным лицом

Принять наследство может дееспособное лицо. Недееспособные и ограниченно дееспособные лица принимают наследство через своих законных представителей.

В статье 26 ГК РФ дается понятие недееспособности физического лица, а в ст. 27 ГК РФ определены случаи ограничения дееспособности физического лица.

Хотя физическое лицо ограничено в дееспособности, это не значит, что он не может быть наследником.

Поскольку, как было указано выше, принятие наследства является односторонней сделкой, то оно может быть осуществлено дееспособным лицом. Понятие дееспособного лица дано в ст. 23 ГК РФ. В отличие от общего правила ст. 91 ГК РФ комментируемая статья не допускает совершение принятия наследства ограниченно дееспособным лицом независимо от наличия разрешения на то законного представителя. Согласно комментируемой статье ограниченно дееспособные лица принимают наследство через своих законных представителей.

Законные представители (родители, опекуны, попечители) для принятия наследства недееспособного или ограниченного дееспособного лица предъявляют нотариусу свидетельство о рождении ребёнка или решение органа опеки и попечительства о назначении опекуна, им доверенность для принятия наследства не требуется.

Законодатель не отвечает прямо на вопрос, может ли в случае недееспособного наследника произойти фактическое принятие наследства. Представляется, что на этот вопрос надо ответить положительно. Возможность фактического принятия наследства защищает юридически неграмотных лиц, предоставляя им возможность принять наследство вне формальной процедуры, которая может оказаться им неизвестной. Недееспособный (ограниченно дееспособный) наследник так же нуждается в данной защите. Представляется, что фактическое принятие наследства необходимо признать состоявшимся, если недееспособный (ограниченно дееспособный) наследник с согласия (молчаливого согласия) опекуна (законных представителей) совершает действие, которое расценивается как принятие наследства.

Статья 1182. Принятие наследства через представителя

Наследник может принять наследство лично или через представителя.

Полномочия представителя для принятия наследства должно быть подтверждено в выданной наследником доверенности.

Доверенность на принятие представителем наследства от имени наследника может быть удостоверена нотариусом или иным должностным лицом, уполномоченным совершать нотариальные действия.

Статья 1183. Срок принятия наследства

Наследство должно быть принято в течение шести месяцев со дня открытия наследства.

1. Срок принятия наследства является плескательным, его истечение прекращает существование самого права на вступление в наследство, однако в отличие от иных плескательных сроков, в силу прямого указания закона (ст. 1185 ГКТ), может быть восстановлен. Начало течения срока принятия наследства определяется, как правило, моментом смерти наследодателя, однако в определенных случаях закон устанавливает и другие моменты открытия наследства (см. подробнее ст. 1082 – 1084 и комментарии к ним).

Срок принятия наследства определен периодом времени и по общему правилу равен 6 месяцам, за исключением ст. 1184 ГКТ.

Действия, направленные на принятие наследства, должны быть совершены в течение шести месяцев со дня открытия наследства. Срок принятия наследства исчисляется со дня открытия наследства. В соответствии с положениями ст. 141 п. 1 и 142 п. 2 ГКТ если начало течения срока определяется каким-либо событием, которое наступит в течение дня, то срок, исчисляемый месяцами истекает с окончанием того дня последнего месяца, который по своему числу соответствует дню, на который приходится событие. Например, в случае, когда наследство открылось 4 апреля 2015г., срок для принятия его заканчивается с окончанием 4 октября 2015г. Лицо считается наследником, принявшим наследство, если оно в течение шести месяцев со дня открытия наследства подаст нотариусу заявление о принятии наследства или о выдаче свидетельства о праве на наследство.

Если же лицо, имеющее право наследования, в течение шести месяцев после смерти наследодателя совершит, хотя бы одно из действий, направленных на приобретение наследства, однако для оформления своего права наследования обратится к нотариусу уже после истечения шестимесячного срока, такое лицо считается наследником, фактически принявшим наследство.

Из правила, предусматривающего исчисление шестимесячного срока для принятия наследства со дня открытия наследства, установлены следующие исключения:

1) в случае, когда днем смерти гражданина в свидетельстве о смерти на основании решения суда указан день его предполагаемой гибели, наследство может быть принято в течение шести месяцев со дня вступления в законную силу решения суда об объявлении умершим;

2) если право наследования возникает для других лиц вследствие отказа наследника от наследства, такие лица могут принять наследство в течение шести месяцев со дня подачи наследником заявления нотариусу об отказе от наследства;

3) если право наследования возникает для других лиц вследствие отстранения от наследования недостойных наследников, такие лица могут принять наследство в течение шести месяцев со дня вступления в законную силу приговора суда, в соответствии с которым наследники отстраняются от наследования, или решения суда об отстранении от наследования.

Статья 1184. Специальный срок принятия наследства

Если право получения наследства возникает в том случае, когда остальные наследники не принимают наследства, наследство должно быть принято в течение оставшегося времени из срока, установленного для принятия наследства, а если это время меньше трех месяцев, - оно продлевается до трех месяцев.

Данной статьей определен момент начала течения срока для лиц, у которых право наследования возникает вследствие отказа наследника от наследства, отстранения его от наследования судом либо с момента истечения срока принятия наследства другими наследниками.

Лица, для которых право наследования возникает лишь в случае отказа наследника от наследства, могут принять наследство в течение оставшейся части шестимесячного срока. Если же она менее трех месяцев, то в течение трех месяцев. Течение трехмесячного срока начинается на следующий день за днем поступления к нотариусу по месту открытия наследства заявления наследника об отказе от наследства. Таким образом, лица, для которых право наследования возникает лишь в случае непринятия наследства другим наследником, могут принять наследство до истечения трех месяцев со дня окончания шестимесячного срока для принятия наследства.

Например, собственник загородного дома умер 1 марта 2012 г. Его наследниками являются два взрослых сына, проживавшие отдельно от наследодателя. Никто из сыновей не обратился к нотариусу для оформления права наследования в установленный законом шестимесячный срок. Однако к нотариусу для оформления права наследования на дом обратилась родная сестра наследодателя. В период со 2 сентября по 1 декабря 2012 г. она может принять наследство (т.е. подать нотариусу соответствующее заявление либо совершить действия, свидетельствующие о фактическом принятии наследства).

Статья 1185. Продление срока принятия наследства

1. Срок, установленный для принятия наследства, может быть продлен судом, если он признает уважительной причину просрочки. По истечении срока наследство может быть принято и без обращения к суду, если на это согласны все остальные наследники, принимающие наследство.

2. В случае, предусмотренном пунктом 1 настоящей статьи, наследнику, просрочившему принятие наследства, его доля из имущества, полученного другими наследниками или перешедшего в собственность государства, выдается натурой из того, что осталось; ему передается также сумма стоимости остальной части полагающегося ему имущества.

1. Комментируемая статья регулирует основания и последствия принятия наследства за пределами сроков, установленных ст. 1183 ГК. Принятие наследства по истечении установленных сроков возможно путем: 1) восстановления срока принятия наследства в судебном порядке; 2) принятия наследства с письменного согласия всех наследников, своевременно принявших наследство.

Уважительность причин срока пропуска оценивается судом. Это может быть недееспособность наследника, тяжкий недуг, который препятствовал принятию наследства, длительное пребывание за рубежом и т.п.

Решая вопрос о продлении срока для принятия наследства казыет должен располагать доказательствами, подтверждающими уважительные причины пропуска шестимесячного срока для принятия наследства, поскольку пропуск этого срока без уважительных причин является основанием к отказу в иске. (п. 10 Постановления ВСТ от 25.12.1997г.)

Наследник, пропустивший срок для принятия наследства, может в порядке, установленном п. 2 ст. 1185 ГК, принять наследство без обращения в суд при наличии согласия других наследников, принявших наследство. При отсутствии такого согласия он

вправе обратиться с иском о признании его принявшим наследство; такой иск подлежит удовлетворению при установлении обстоятельств, предусмотренных п.1 ст. 1185 ГК.

Если других наследников, кроме истца, не имеется либо все они не приняли наследство или отстранены от наследования как недостойные наследники, иск о признании принявшим наследство предъявляется к государству, которое становится наследником в соответствии со ст. 1102 ГКТ.

Удовлетворяя такие иски, суд обязан решить вопросы о правах истца и других наследников на наследство, о признании недействительными выданных ранее свидетельств о праве на наследство, а также о передаче истцу имущества с соблюдением правил, установленных ст. 1188 ГКТ.

Признав наследника, пропустившего срок для принятия наследства, принявшим наследство, суд решает вытекающие из этого вопросы прав других наследников на наследственное имущество. Он также признает недействительными выданные ранее свидетельства о праве на наследство. Наследник, которого суд признал принявшим наследство по истечении срока, установленного для принятия наследства, вправе получить причитающееся ему наследство. Ему выдается его доля из имущества, полученного другими наследниками или перешедшего в собственность государства, натурой из того, что осталось; ему передается также сумма стоимости остальной части полагающегося ему имущества.

При согласии в письменной форме принявших наследство наследников наследство может быть принято наследником, пропустившим срок для его принятия, и без обращения в суд. Их подписи под документами, содержащими согласие, подлежат засвидетельствованию нотариусом или должностным лицом, уполномоченным совершать нотариальные действия. Такое соглашение наследников обязывает нотариуса аннулировать ранее выданные свидетельства о праве на наследство и выдать новые. И в этом случае право наследника, принявшего наследство по истечении срока, установленного для его принятия, на получение причитающегося ему наследства реализуется в соответствии с правилами, регулирующими возврат неосновательного обогащения. В соответствии с ст. 1016 ГКТ в таких случаях правила о возврате неосновательного обогащения применяются постольку, поскольку соглашением наследников не предусмотрено предоставление наследнику, пропустившему срок для принятия наследства, также и другого имущества.

Следует отметить, что при принятии наследства возникает множество судебных споров о сроке принятия наследства и его продлении. В качестве примера можно привести следующую ситуацию:

Л. обратился в суд с иском к Р., М., П. и Т. о продлении срока для принятия наследства, признании права собственности на долю в наследственном имуществе, признании частично недействительным свидетельства о праве на наследство. К участию в деле в качестве третьего лица был привлечен И. Истец сослался на то, что после смерти матери открылось наследство, в состав которого входило 3/4 домовладения. Сам Л. фактически проживал в наследственном доме, но свидетельство о праве на наследство не получил. Воспользовавшись этим, другие наследники – ответчики по делу получили свидетельство о праве на все наследственное имущество. Решением суда исковые требования Л. были удовлетворены: продлен срок для принятия наследства, свидетельство о праве на наследство, выданное ответчикам, признано частично недействительным, за Л. и каждым из наследников признано право собственности на 1/8 долю в наследуемой части домовладения.

В кассационном порядке дело не рассматривалось.

Постановлением Президиума суда приведенное решение было отменено. При этом надзорная инстанция в своем постановлении обратила внимание на следующее.

а) в состав наследственного имущества входило не только 3/4 домовладения, но и 1/2 доли квартиры. Обратившиеся к нотариусу пять наследников заключили соглашение о разделе наследственного имущества, в соответствии с которым одному из наследников - И. перешла 1/2 доля квартиры, а 3/4 домовладения разделили между собой остальные четыре наследника (по 3/16 каждому). В соответствии с соглашением о разделе наследниками были получены свидетельства о праве на наследство.

При разрешении спора суд исходил из того, что истец претендует не на все имущество, а только на долю в домовладении, и потому привлек И. (которому в соответствии с соглашением о разделе была выделена квартира) к участию в деле в качестве третьего лица и не признал свидетельство о праве на наследство на имя И. частично недействительным. Вместе с тем таким решением нарушена ст. 1211 ГКТ. Раздел наследства должен производиться в соответствии с причитающимися наследникам долями и изменение долей в связи с этим должно касаться всех наследников. Удовлетворяя требования Л. за счет только домовладения, т.е. части наследственной массы, суд тем самым изменил достигнутое соглашение сторон, что недопустимо, так как заключенный между наследниками договор никем не оспорен и не признан недействительным. Несмотря на то, что истец претендовал только на часть наследства, И., как и другие наследники, должен был быть привлечен к участию в деле в качестве ответчика, а не третьего лица.

Статья 1186. Недопустимость распоряжения наследством

Наследник, не дождавшийся явки других наследников и приступивший к владению или управлению наследством, не вправе распоряжаться наследством до истечения шести месяцев со дня открытия наследства или до получения свидетельства о праве на наследство, кроме расходов по уходу за наследодателем, по лечению во время его болезни и погребению, содержанию находившихся на иждивении наследодателя лиц, выплате заработной платы, охране и управлению наследством.

Хотя у наследника, принявшего наследство, субъективные права и обязанности возникают с момента открытия наследства, он не имеет права до истечения установленного законом срока для принятия наследства (ст. 1183 ГКТ) или до выдачи свидетельства о праве наследования распоряжаться наследственным имуществом и производить за его счет расходы, кроме тех, перечень которых исчерпывающе определен комментируемой статьей.

Нормы комментируемой статьи защищают права других наследников, которые ещё не успели принять наследство или тех, которые ещё не выявлены. Данная статья запрещает распоряжения одного из наследников относительно предметов наследства до окончательного выявления круга наследников, то есть истечения шестимесячного срока принятия наследства. Исклучения составляют привилегированные требования.

Все остальные распоряжения наследника, не дождавшегося явки других наследников и произведенные ранее, чем по истечении шести месяцев с момента открытия наследства, будут недействительными.

Статья 1187. Право на доходы, полученные до возбуждения иска

Если наследник по закону, не знавший о существовании завещания, приступил к владению наследством, а наследник по завещанию не знал о недействительности завещания или если наследники по закону и по завещанию не знали о других более близких наследниках по закону или о существовании другого завещания, им остается доход, полученный от наследства до возбуждения иска; они вправе также потребовать весь капитал, вложенный ими в наследство.

Данная статья защищает мнимого наследника, который добросовестно вступил во владение наследством. Хотя настоящий наследник может истребовать предметы, входящие в наследство, или их денежный эквивалент на общих основаниях, данная статья устанавливает определенные исключения. В частности, она устанавливает исключение из правил статей 185 и 1022 ГКТ, согласно которой лицо, неосновательно владеющее вещью или получившее имущество, обязано возместить потерпевшему все плоды или доходы, которые оно извлекло или должно было извлечь. Это правило не распространяется в соответствии с комментируемой статьей на добросовестного владельца, который имел основания считать себя наследником.

Статья 1188. Последствия отчуждения отдельных вещей из наследства

Если вещи, входящие в наследство, будут проданы до возбуждения спора, купля-продажа будет сочтена действительной и останется в силе, а вырученная от продажи вещей сумма передается действительному наследнику.

Данная статья дополняет правила предыдущей статьи относительно добросовестного владельца, который имел основания считать себя наследником. Согласно ст. 1192 ГКТ истинный наследник считается собственником предметов, входящих в наследство, со дня открытия наследства. Распоряжения мнимого наследника, который добросовестно вступил во владение наследством, соответственно являются распоряжениями неправомочного лица. Тем не менее законодатель устанавливает, что данное распоряжение будет действительным, независимо от добросовестности приобретателя. Таким образом законодатель улучшает защиту делового оборота.

Статья 1189. Наследственная трансмиссия

Если наследник умер после открытия наследства, но до принятия наследства, право получения доли из наследства переходит к его наследникам (наследственная трансмиссия). Наследники умершего наследника должны принять наследство в течение времени, оставшегося до конца срока принятия наследства. Если этот срок меньше трех месяцев, он должен быть продлен до трех месяцев.

Институт наследственной трансмиссии пришел из римского права. До принятия Гражданского кодекса Туркменистана 1998 года в законодательстве Туркменистана официально не было закреплено понятие «трансмиссия». Статья 549 ГКТ 1963 года предусматривала переход права на принятие наследства в аналогичных случаях. Однако само понятие «трансмиссия» было четко отражено только в статье 1189 ГКТ 1998 года, соответственно, официальное закрепление в законодательстве – это понятие получило с 1 марта 1999 года.

Согласно ст. 1189 ГКТ, если наследник, призванный к наследованию по завещанию или по закону, умер после открытия наследства, не успев его принять в установленный срок, право на принятие причитавшегося ему наследства переходит к его наследникам, которые устанавливаются в общем порядке, то есть если умерший наследник не оставил

завещания, то это будут его наследники по закону, если же он оставил после себя завещание, то соответственно наследники будут устанавливаться в соответствии с этим завещанием (наследственная трансмиссия).

Право на принятие наследства в порядке наследственной трансмиссии не входит в состав наследства, открывшегося после смерти такого наследника. Право на принятие наследства, принадлежавшего умершему наследнику, может быть осуществлено его наследниками на общих основаниях.

Существует ряд отличий наследственной трансмиссии от права представления.

Во-первых, трансмиссия предоставляет не только право на принятие наследства, но и регулирует порядок принятия наследства в определенных законом случаях. Право представления является лишь субъективным правом определенных законом физических лиц в установленных случаях.

Во-вторых, наследственная трансмиссия распространяется на оба основания наследования, а право представления действует лишь при наследовании по закону. Если наследник, призванный к наследованию по закону или по завещанию (а право представления возникает у других лиц только в случае смерти наследников по закону первых двух очередей), умирает после открытия наследства, то его право на принятие наследства может перейти по общему правилу к его наследникам (но не к каким-то определенным категориям наследников) по закону.

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

Трансмиссия юридико-технически опосредует представление права выбора наследника – либо принять субъективное право, принадлежавшее наследнику, либо отказаться от такого принятия. Если умерший наследник до момента своей смерти успел совершить определенные действия, которые свидетельствуют о том, что он успел принять наследство после смерти наследодателя, то наследственное имущество наследодателя включается в состав наследства после смерти наследника, и наследственной трансмиссии не происходит.

Переход права на принятие наследства допускается, если призванный к наследованию наследник умирает после открытия наследства, не успев принять его в установленный для этого срок. Право на принятие наследства переходит к наследникам призванного, но умершего до принятия наследства наследника.

Право умершего наследника на принятие наследства в качестве обязательной доли в порядке наследственной трансмиссии не переходит и прекращается со смертью такого наследника.

Статья 1190. Последствия непринятия наследства по наследственной трансмиссии

1. Непринятие наследства по наследственной трансмиссии не лишает наследника возможности получить наследство, которое непосредственно полагалось умершему наследнику.

2. При отказе от получения имущества по наследственной трансмиссии имущество переходит к лицам, призванным к получению наследства вместе с умершими наследниками.

Осуществление права на принятие наследства на общих основаниях означает, что к таким наследникам применяются в полном объеме правила о принятии наследства, отказе от наследства и др.

Статья 1191. Опись наследства

Наследник вправе потребовать описи наследства, для чего устанавливается двухмесячный срок, который входит в общий срок для принятия наследства.

Согласно ст. 69 Закона Туркменистана «О нотариате и нотариальной деятельности» для охраны наследственного имущества государственный нотариус, уполномоченное должностное лицо производит опись этого имущества и передаёт его на хранение наследникам или другим лицам или назначает опекуна.^[44]

Если в составе наследства имеется имущество, требующее управления, а также в случае предъявления иска кредиторами наследодателю до принятия наследства наследниками, государственный нотариус, уполномоченное должностное лицо назначает хранителя имущества. В местности, где отсутствует государственный нотариус, Генгешем назначается опекун над наследственным имуществом и сообщается в соответствующую государственную нотариальную контору об открывшемся наследстве и мерах, принятых по его охране.

Хранитель, опекун и другие лица, которым передано на хранение наследственное имущество, предупреждаются об ответственности за растрату, сокрытие или отчуждение наследственного имущества, а также об ответственности за причинённые убытки.

При невозможности принять меры для охраны наследственного имущества или осуществить опись наследственного имущества государственный нотариус, уполномоченное должностное лицо составляет акт об отказе предъявить наследственное имущество для описи.

Статья 70 указанного Закона предусматривает право хранителя, опекуна и других лиц (эти лица не должны быть наследниками), осуществляющих хранение наследственного имущества, на получение вознаграждения за хранение наследственного имущества.

Кроме того, этим лицам также возмещаются необходимые расходы по хранению и управлению наследственным имуществом, за вычетом фактически полученной выгоды от использования этого имущества.

Охрана наследственного имущества продолжается до принятия наследства всеми наследниками, а если оно не принято – до истечения сроков принятия наследства, установленных Гражданским кодексом Туркменистана.

В случаях прекращения мер по охране наследственного имущества государственный нотариус, уполномоченное должностное лицо обязаны предварительно уведомить об этом наследников, а если они не имеются, – орган, имеющий право распоряжаться государственной собственностью.

В необходимых случаях государственный нотариус, уполномоченное должностное лицо до принятия наследства наследниками, а если оно не принято, то до выдачи государству свидетельства о праве на наследство, делает распоряжение о выдаче из наследственного имущества денежных сумм на:

- 1) покрытие затрат по уходу за наследодателем во время его болезни, а также на его похороны;
- 2) содержание лиц, находившихся на иждивении наследодателя;
- 3) удовлетворение претензий по заработной плате и претензий, приравненных к ним;
- 4) покрытие расходов по охране наследственного имущества и по управлению им, а также на публикацию извещения об открывшемся наследстве.

При отсутствии в составе наследственного имущества денежных сумм делается распоряжение о выдаче вещей, стоимость которых не должна превышать сумм фактически произведённых расходов.

При невозможности принять меры для охраны наследственного имущества или осуществить опись наследственного имущества государственный нотариус, уполномоченное должностное лицо составляет акт об отказе предъявить наследственное имущество для описи.

Статья 1192. Возникновение собственности на наследство

Принятое наследство считается собственностью наследника со дня открытия наследства.

Принятие наследства является юридическим значимым действием, означающим, что наследник изъявляет свое желание вступить в права владения, пользования и распоряжения наследственным имуществом.

Открытие наследства – юридический факт, являющийся начальным моментом возникновения наследственных правоотношений в случае смерти гражданина либо объявления его судом умершим.

Факт смерти гражданина устанавливается медицинским учреждением и регистрируется в органах ЗАГС, которые выдают родственникам умершего свидетельство о смерти.

Днем открытия наследства является день физической смерти гражданина наследодателя, после чего возникают правоотношения наследников между собой (как по завещанию, так и по закону) по поводу имущества наследодателя. С фактом смерти законодатель связывает течение времени вступления в наследство. Время открытия наследства является отправной датой для исчисления срока выдачи свидетельства о праве на наследство. Круг наследников, порядок и сроки принятия наследства, состав наследственного имущества также определяются на день открытия наследства.

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 умершего, и к наследованию призываются наследники каждого из них. Таким образом, после лиц, умерших в один день, нотариус заводит отдельные наследственные дела.

Если одновременно умирают завещатель и единственный указанный в завещании наследник, завещание утрачивает юридическую силу, и наследство открывается по закону после каждого умершего.

Интерес представляет ситуация, когда одновременно умершие наследодатели, были супругами и 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, а за мужем – денежные средства и автомашина. Все имущество приобретено ими в период брака на совместные средства. У мужа имеется сестра, у жены – ее родители, которые претендуют на наследство.

В случае отсутствия спора между наследниками о разделе наследственного имущества нотариус вправе выдать сестре наследодателя свидетельство о праве на наследство на автомашину и денежные средства, а родителям наследодательницы – свидетельство о праве на наследство на квартиру.

При возникновении спора об определении долей каждого из супругов в совместно нажитом ими имуществе наследникам следует обратиться в суд, так как нотариус в подобном случае неправомерен, определять доли супругов в совместной собственности.

Статья 1193. Срок отказа от принятия наследства

Наследник может отказаться от принятия наследства в течение трех месяцев со дня, когда он узнал или должен был узнать о том, что он призван к наследованию. При наличии уважительной причины этот срок может быть продлен судом, но не более чем на два месяца. Отказ от принятия наследства должен быть оформлен в нотариальном органе.

Отказ от наследства является односторонней сделкой, отказом лица от принадлежащего ему в силу завещания или закона права. Отказ допускается в пользу лиц из числа наследников по завещанию или по закону любой очереди либо без указания лиц. Такое ограничение введено прежде всего для того, чтобы хоть в какой-то мере соблюсти волю наследодателя, изложенную в завещании или предполагаемую законом. Кроме того, такое ограничение сужает возможности совершения притворных сделок.

При отказе от наследства в пользу нескольких лиц (наследников по закону или завещанию) наследник вправе распоредить по своему усмотрению их доли в наследственном имуществе. Если наследник не использовал такой отказ, доли наследников, в пользу которых совершен отказ, признаются равными.

Отказ от наследства без указания лиц, в пользу которых наследник отказывается от наследства, влечет те же последствия, что и непринятие наследства.

В отличие от принятия наследства, отказ от наследства является бесповоротным и не может быть впоследствии изменен или отозван, т.к. в отличие от принятия наследства, для которого это право урегулировано в ст. 1193 ГК РФ, подобное право для отказа от наследства не предусмотрено. Однако в связи с тем, что отказ от наследства является односторонней сделкой, допустимо его оспаривание.

Статья 1194. Недопустимость частичного принятия наследства

1. Не допускается принятие наследства или отказ от него частично под каким-либо условием или на какой-либо срок.

2. Если наследник откажется от части наследства или оговорит какое-либо условие, считается, что он отказался от наследства.

В комментируемой статье установлен императивный запрет на принятие наследства под условием или с оговорками. Заявление о принятии наследства либо о выдаче свидетельства о праве на наследство должно быть безусловным и безоговорочным. Наличие в таком заявлении условий или оговорок влечет его недействительность (ничтожность), поэтому подача такого заявления не влечет приобретения наследства, а

выданное на основании этого заявления свидетельство о праве на наследство является недействительным.

Статья 1195. Отказ наследника от принятия земли сельскохозяйственного назначения

Наследник, не занимающийся сельским хозяйством, может отказаться от принятия земли, оборудования, орудий труда сельскохозяйственного назначения и скота, однако это не считается отказом от принятия наследства вообще.

Хотя отказ, как и принятие, осуществляется в отношении всего наследства целиком (ст. 1194 ГКТ), однако комментируемая статья делает важное исключение из этого принципа. Наследник земли или сельскохозяйственного имущества, если он не занимается сельским хозяйством имеет право отказаться от этого наследства. При этом за ним сохраняется право получения остального наследства.

Согласно статье 57 Кодекса Туркменистана «О земле» к землям сельскохозяйственного назначения относятся земли и, предоставленные для нужд сельского хозяйства и предн азначенные для этих целей.^[45]

В составе земель сельскохозяйственного назначения Закон выделяет сельскохозяйственные угодья и земли, находящиеся в стадии мелиоративного строительства, занятые лесами, внутрихозяйственными дорогами, коммуникациями, замкнутыми водоемами, мелиоративной сетью, зданиями (постройками) и сооружениями, необходимыми для функционирования сельского хозяйства, а также прочие земли.

К сельскохозяйственным угодьям относятся:

- пашни – орошаемые и богарные сельскохозяйственные земли, обрабатываемые и используемые под посевы сельс кохозяйственных культур;
- залежи – сельскохозяйственные земли, которые ранее на-хо ди лись в составе пашни и более одного года не использовались для посева сельскохозяйственных культур;
- многолетние насаждения - сельскохозяйственные земли, занятые садами, виноградниками, тутовниками, плодоп итомниками и другими насаждениями;
- пастбища – сельскохозяйственные земли, используемые для выпаса скота;
- сенокосы – сельскохозяйственные земли, используемые под сенокошение.

Статья 1196. Принятие нескольких долей из наследства

Если по разным основаниям наследнику полагается несколько долей из наследства, он может принять одну долю и отказаться от другой либо отказаться от всех долей.

Отказ, как и принятие, осуществляется в отношении всего наследства целиком, однако наследник имеет право отказаться от наследства только по одному из оснований: по закону либо по завещанию.

Статья 1197. Отказ от части наследства

Наследник вправе отказаться от части наследства, которая принадлежит ему по праву приращения, несмотря на остальную часть наследства.

Отказ от наследства, как и его принятие, – односторонний акт (сделка), в связи, с чем он также создает юридические последствия, независимо от волеизъявлений других наследников. Все соглашения о порядке или условиях отказа от наследства ничтожны. Отказу от наследства присущи бесповоротный, безусловный и универсальный характер,

однако свойство универсальности распространяется на каждое основание наследования в отдельности.

Отказ от наследства возможен только после его открытия, поскольку отречься можно только от существующего права, а до открытия наследства наследственное правоотношение не возникает. В связи с этим отказ от еще не открывшегося наследства ничтожен.

Отказ от наследства совершается подачей нотариусу (или уполномоченному в соответствии с законом выдавать свидетельства о праве на наследство должностному лицу) по месту открытия наследства заявления наследника об отказе от наследства.

Статья 1198. Отказ в пользу других лиц

Наследник может отказаться от принятия наследства в пользу других лиц из числа наследников по закону или по завещанию. Недопустим отказ от наследства в пользу лица, признанного недостойным наследником или лишенного права наследования прямым указанием завещания. Такой отказ может быть обжалован в суде остальными наследниками.

Круг лиц, в пользу которых может быть совершен отказ от наследства, ограничен кругом наследников по завещанию (ст. 1103 ГКТ) или наследников по закону (ст. 1096 ГКТ). Не достойные наследники, то есть наследники по закону или по завещанию, не имеющие права наследовать или отстраненные судом от наследования (ст. 1074 ГКТ), а также наследники по закону, лишенные наследодателем наследства, в этот круг лиц не входят.

При выборе лиц, в пользу которых наследник отказывается от наследства, он не связан очередностью призвания их к наследованию.

Статья 1199. Приращение доли при отказе от наследства

Если наследник отказался от принятия наследства, но не заявил, в чью пользу он отказался, его доля добавляется к доле призванных к наследованию по закону наследников, а если все наследство распределено завещанием, - к доле наследников по завещанию и распределяется между ним и пропорционально их долям, если завещанием не предусмотрено иное.

Под приращением наследственных долей следует понимать увеличение части наследственного имущества, приходящегося на долю одних наследников, принявших наследство за счет доли другого, отпавшего по тем или иным причинам наследника.

Порядок приращения наследственных долей определяется законом и действует постольку, поскольку он не противоречит воле наследодателя, изложенной в завещании, либо волеизъявлению наследников (например, отказ от наследства в пользу определенного лица).

По общему правилу часть наследства, причитавшаяся отпавшему наследнику, переходит наследникам по закону. Переход имущества наследникам по завещанию допускается при условии, что совершено распоряжение в отношении всего имущества. При этом необходимо учитывать, что часть имущества, причитавшегося отпавшему наследнику, переходит пропорционально долям наследников, но не делится поровну. Так, если при наследовании по закону к наследованию по праву представления призваны двое детей наследника соответствующей очереди, то при наличии еще двух наследников той же

очереди доли наследников до приращения составят $\frac{2}{6}$, $\frac{2}{6}$, $\frac{1}{6}$ и $\frac{1}{6}$ (доли лиц, призванных к наследованию по праву представления образуются в результате раздела доли наследника по закону, умершего до открытия наследства или одновременно с наследодателем - $\frac{2}{6}$ пополам), соответственно, при отпадении одного из наследников по закону, при пропорциональном приращении доли составят: доля оставшегося наследника по закону должна быть в два раза больше доли наследников по праву представления, соответственно, размер приращения также должен быть в два раза больше. Размер подлежащей распределению доли составит $\frac{2}{6}$. Для обеспечения распределения доли размер долей всех оставшихся наследников следует привести к единому знаменателю 12 – $\frac{4}{12}$, $\frac{2}{12}$ и $\frac{2}{12}$. Соответственно, распределению подлежит $\frac{4}{12}$, при этом наследник по закону должен получить в результате приращения наследственных долей в два раза больше, т.е. размер приращения для наследника по закону составит $\frac{2}{12}$, для наследников по праву представления – по $\frac{1}{12}$. В итоге доли составят $\frac{6}{12}$ – доля наследника по закону, по $\frac{3}{12}$ – доли наследников по праву представления.

Статья 1200. Отказ единственного наследника от наследства

Если наследник, отказавшийся от наследства, является единственным наследником среди наследников данной очереди, наследство переходит к наследникам следующей очереди.

Согласно ст. 1096 ГКТ наследниками по закону являются: в первую очередь - дети (в том числе усыновленные), супруг и родители (усыновители) умершего, а также ребенок умершего, родившейся после его смерти; во вторую очередь - братья и сестры умершего, его дед и

бабка как со стороны отца, так и со стороны матери.

Таким образом, если родители и супруг наследодателя умерли ранее, а единственный ребенок отказался от наследства, то наследство перейдет к братьям и сестрам наследодателя.

Статья 1201. Отказ в пользу нескольких наследников

Если наследник отказывается от принятия наследства в пользу нескольких лиц, он может указать долю каждого из них. При отсутствии такого указания его доля делится поровну между наследниками, в пользу которых был заявлен отказ от принятия наследства.

Поскольку отказ от наследства допускается в пользу одного, так и нескольких наследников, то, соответственно, отказывающийся наследник вправе указать доли, причитающиеся тем, в чью пользу он решил отказаться. Если наследник отказался от наследства, не указав, в чью пользу он отказывается, то его доля поровну переходит к тем наследникам, которые приняли наследство.

Статья 1202. Отказ от наследства в пользу внуков

Отказ от наследства в пользу внука (внучки) допускается, если ко дню открытия наследства не будет в живых его родителя, который должен был бы быть наследником наследодателя, или если внук является наследником по завещанию.

Отказ от наследства в пользу внука возможен в том случае, если они являются наследниками по закону или по завещанию. Отказ от наследства в пользу лица, не

являющегося наследником ни по закону, ни по завещанию, следует считать недействительным.

Статья 1203. Недопустимость отказа казны от принятия наследства

Казна не вправе отказаться от принятия перешедшего к ней наследства.

Государство не может отказаться от принятия наследства, так как наследственная масса не должна остаться бесхозной, но и отвечает по долгам наследодателя только в пределах наследственного имущества.

Статья 1204. Недопустимость отказа после внесения заявления в нотариальный орган

Не допускается отказ от наследства после того, как наследник внес в нотариальный орган по месту открытия наследства заявление о принятии наследства или о получении свидетельства о наследовании.

Данная статья в комментарии не нуждается.

Статья 1205. Необратимость отказа от наследства

1. Заявление наследника об отказе от принятия наследства необратимо.

2. Если наследником является недееспособное или ограничено дееспособное лицо, отказ от наследства допускается с разрешения суда.

Отказ от наследства, как и принятие наследства универсален: наследник, отказавшийся от части наследства, признается отказавшимся от всего наследства, за некоторыми исключениями (см. напр. ст. 1195 – 1197), безусловен: отказ не может быть поставлен в зависимость от каких-либо условий и необратим: наследник, отказавшийся от наследства, не вправе впоследствии претендовать на него.

Отказ от наследства есть ясное выражение воли наследника а не отказ от правопреемства в имуществе наследодателя. В отличие от принятия наследства, которое может выражаться в том числе в совершении конклюдентных действий, отказ от наследства может быть осуществлен только посредством обращения к нотариусу. Строгий формализм предусмотренного законом способа отказа от наследства обусловлен его правом, прекращающими свойствами и прежде всего бесповоротным характером.

Отказ от наследства является односторонней сделкой и, соответственно, может быть совершен только дееспособным гражданином (юридическим лицом). В этой связи следует помнить, что лица ограничено дееспособные, частично дееспособные, могут отказаться от наследства только с согласия своих попечителей. За недееспособных отказаться от наследства вправе только их опекуны.

Отказ от наследства может быть признан в судебном порядке недействительным, если он имел место под влиянием обмана, насилия, угрозы, а также по иным основаниям, предусмотренным ГКТ о недействительности сделок.

Статья 1206. Отказ при фактическом владении наследством

Наследник, фактически приступивший к владению или управлению наследством, в течение времени, установленного для принятия наследства, может отказаться от принятия наследства, о чем должен обратиться с заявлением в нотариальный орган.

Поскольку в указанной статье чётко определён порядок отказа от наследства, данная статья не нуждается в комментарии.

Статья 1207. Переход права на отказ по наследству 1. Право на отказ от наследства переходит по наследству.

2. Если наследник умер до истечения срока, установленного для отказа от принятия наследства, то этот срок не заканчивается до истечения времени, оставшегося после смерти наследника.

3. Каждый из нескольких наследников умершего наследника может отказаться только от своей наследственной доли.

Указанная статья конкретизирует ст. 1089 ГКТ.

Статья 1208. Отказ от принятия наследства через представителя

Отказ от наследства через представителя возможен, если в поручении (доверенности) специально предусмотрено полномочие на отказ.

В доверенности должен содержаться конкретизированный отказ от наследства.

Статья 1209. Срок оспаривания отказа

Принятие или отказ от принятия наследства могут быть оспорены в течение двух месяцев со дня, когда заинтересованное лицо узнало о том, что для этого имеется соответствующее основание.

Акт отказа от наследства является бесповоротным. Однако в связи с тем, что отказ от наследства является односторонней сделкой, допустимо его оспаривание по основаниям ст. ст. 79, 80, 81, 82, 83, 84 гл. 1, ст. ст. 91, 92 гл. 2, § 1, 2, 3 гл. 4 раздела 3 ГКТ. Кроме того, отказ от наследства, как любая односторонняя сделка, может быть признан в судебном порядке недействительным по общим основаниям, установленным для признания сделок недействительными.

Статья 1210. Время наступления правовых последствий принятия наследства

Правовые последствия принятия или отказа от принятия наследства наступают с момента открытия наследства.

Принятие наследства действует в отношении перехода права на наследственную массу с обратной силой, согласно положению статьи 1192 ГКТ, согласно которой принятое наследство признается принадлежащим наследнику со дня открытия наследства независимо от времени его фактического принятия либо момента государственной регистрации права наследника на наследственное имущество. Поскольку правоспособность гражданина прекращается его смертью, а субъективные гражданские права не могут не иметь своего обладателя, происходящее при наследовании универсальное правопреемство, в результате которого наследник занимает место наследодателя в отношении причитающейся ему части наследственной массы, считается совершившимся в момент открытия наследства.

РАЗДЕЛ 11. РАЗДЕЛ НАСЛЕДСТВА Статья 1211. Понятие

Раздел наследства производится по соглашению наследников, принимающих наследство, согласно доле, причитающейся каждому из них по закону или завещанию.

Согласно комментируемой ст. 1211 ГКТ имущество, полученное наследниками по праву наследования, должно быть разделено. Раздел производится по соглашению наследников, принявших наследство, согласно доле, причитающейся каждому из них по закону или завещанию. Таким образом законодатель исходит из того, что в большинстве случаев наследники могут договориться о конкретном разделе имущества сами и предоставляет им такую возможность.

Тем не менее так же в процедуре раздела наследства принимает участие и нотариат. В законе Туркменистана «О нотариате и нотариальной деятельности», принятый 18 авг уста 2015 го да, вступивший в силу с 1-го января 2016 года содержатся нор мы, имеющие отношение к разделу наследства, так как от прин ятых нотариусом мер по охране наследства (ст. 66-72), вы дачи свидетельства о праве на наследство во многом зависит над лежащий раздел наследственного имущества между наследниками.^[46]

Статья 1212. Определение наследодателем порядка раздела наследства

Наследодатель может определить завещанием порядок раздела наследства, в частности, доверить раздел наследства третьему лицу. Решение третьего лица необязательно для наследников, если оно явно несправедливо. В таком случае раздел производится по решению суда.

Комментируемая статья устанавливает право определения наследодателем порядка раздела наследства. Наследодатель может определить завещанием порядок раздела наследства, то есть определить, какие именно вещи должны быть переданы конкретному наследнику. Он так же может доверить раздел наследства третьему лицу, которое, однако, может производить раздел имущества только в рамках установленных долей. Решение третьего лица необязательно для наследников, если оно явно несправедливо. На наш взгляд, понятие явной несп раведливости предполагает, что должны учитываться точки зре ния наследников, т.е. субъективные элементы. В таком случае раздел производится по решению суда. Суд выделяет каждому из нас ледников ту долю, которая причитается ему по закону или по завещанию. При делимости имущества оно делится между нас ледниками в натуре. Если при разделе нельзя достигнуть равенства в стоимости доли вещами, с наследника, получившего более дорогую вещь, в пользу других присуждается денежная компенсация.

Статья 1213. Выделение доли из наследства натурой

Каждый наследник может потребовать выделения своей доли натурой, как из движимого, так и недвижимого имущества, если такое выделение возможно или не запрещено законом.

Имущество, как правило, делится в натуре, когда это возможно без ущерба его хозяйственному назначению. Поэтому в каждом случае необходимо всесторонне выяснить возможность раздела имущества в натуре. Вместе с тем в комментируемой статье закреплено, что раздел в натуре возможен, если он не запрещен законом. Таким образом, получается, что ст. 1213 ГКТ установлены два условия требования наследника выделения своей доли натурой, как движимого, так и недвижимого имущества. Во-первых, это физическая и организационная возможность раздела в натуре.

Согласно ст. 168 ГКТ неделимой признается вещь, в резуль тате разделения которой ее части утрачивают свойства и назначение первоначальной вещи.

Материя обладает таким свойством, как делимость, и практически любые предметы объективной реальности могут быть разделены. Однако в отдельных случаях деление ведет к уничтожению вещи. Так, произведение искусства или ковер ручной работы, разделённые на части, утрачивают как свою культурную, так и материальную ценность. Указанные обстоятельства объясняют существование естественной и юридической неделимости вещей. Естественная неделимость вещей имеет место в случаях, когда природа и цель создания вещи исключают ее раздел. Таким образом, вещь делима тогда, когда ее составные части являются тем же, чем было целое, только в уменьшенном количестве. Различие вещей, делимых и неделимых проводится в зависимости от их естественных свойств, обуславливающих возможность физического раздела вещи на части, каждая из которых сохраняет способность служить той цели, которой служила неразделенная вещь. Так, машина, диван, телевизор – вещи неделимые. Делимая вещь является таковой до определенного предела, после которого дальнейший раздел влечет утрату ею своего назначения. Поэтому при достижении такого предела она становится неделимой.

Юридическая же неделимость вещи устанавливается законом и может не зависеть от ее естественной делимости. Так делимы те, исходя из норм законодательства, признаются вещи, которые не меняют в результате деления своего первоначального хозяйственного или иного назначения и сохраняют свойство целого. Примером тому могут быть продукты питания, топлива, материалы, которые без всякого ущерба можно разделить на части, ибо каждая часть их может быть использована по прежнему назначению. И напротив, неделимыми с правовой точки зрения являются те вещи, которые в результате их раздела утрачивают свое прежнее назначение, либо несоразмерно теряют свои ценности. Мебельный гарнитур, столовый сервиз, специальная библиотека, как совокупность вещей относятся к неделимым. Так же являются неделимыми парные вещи: обувь, перчатки.

Неделимые вещи не подлежат разделу в натуре и потому либо передаются одному из наследников, с предоставлением другим наследникам денежной или иной компенсации, либо продаются, а вырученная от продажи сумма делится между наследниками, либо на них возникает долевая собственность наследников согласно ст. 1218 ГКТ.

Неделимость вещи не означает, что в отношении ее вообще не могут производиться какие-либо разделительные действия, имеющие юридическое значение. Возможен, например, раздел права собственности между несколькими лицами, получившими жилой дом в порядке наследования, если дом по планировке и размерам не может быть разделен на реальные доли с сохранением его хозяйственного назначения.

Кроме того, выделения доли натурой может быть запрещено законом. Подобный запрет существует, в частности для земельных участков сельскохозяйственного назначения (См. подробно комментарий к ст. 1219 ГКТ след).

Статья 1214. Зачет подарка в долю наследника

При разделе наследства в долю каждого наследника засчитывается стоимость имущества, полученного им в качестве дара от наследодателя в течение пяти лет до открытия наследства.

Согласно ст. 1214 ГКТ при разделе наследства в долю каждого наследника засчитывается стоимость имущества, полученного им в качестве дара от наследодателя в течение пяти лет до открытия наследства. Таким образом наследодатель лишается возможности передать часть своего имущества отдельным наследникам в обход

наследственного права. Раздел имущества происходит в соответствии с долями, определенными в завещании или по

13.*

закону. Таким образом переход собственности от умершего к наследникам подчиняется целиком наследственному праву, которое предоставляет максимально справедливое решение для коллизий интересов в данном вопросе.

Статья 1215. Продажа наследства по соглашению сонаследников

По соглашению сонаследников допускаются продажа всего наследства и распределение денег между наследниками соответственно их долям.

Следуя принципу свободы договора, наследники могут заключить соглашение о продаже всего наследства и распределении денег между наследниками соответственно их долям.

Статья 1216. Переход наследства к одному сонаследнику

По соглашению сонаследников возможен переход всего наследства к одному сонаследнику, который, в свою очередь, обязан выплатить другим сонаследникам соответствующую компенсацию.

Законодатель данной статьей (так же, как и предыдущей и последующей) конкретизирует заложенную в ст. 1211 модель, согласно которой наследники сами договариваются о разделе наследства. Комментируемая и предыдущая статьи приводят примеры таких соглашений, указывая на то, что законодатель допускает различные возможные модели для соглашения о разделе наследства. Но следует иметь в виду, что обязанность выплаты другим сонаследникам соответствующей компенсации на практике решается тоже исходя из принципа свободы договора, то есть другие наследники могут отказаться от компенсации, уступая одному сонаследнику свои права на компенсацию.

Статья 1217. Приостановление раздела наследства

Сонаследники могут согласиться о том, чтобы раздел наследства был на определенное время приостановлен.

В нормах ст. 1217 ГКТ о приостановлении раздела наследства не указаны конкретные условия для такого соглашения. Это означает, что для приостановления раздела наследства необходимо единогласное согласие всех наследников. Значит, отказ одного из наследников исключает такую возможность.

Статья 1218. Долевая собственность на неделимое имущество

Если соглашением всех наследников, принимающих наследство, не установлено иное, имущество, деление которого повлечет утрату или ослабление его хозяйственного назначения, не подлежит разделу и становится общей собственностью наследников соответственно их долям.

Комментируемая статья конкретизирует нормы ст. 194 ГКТ об общей собственности. Общая собственность наследников в данном случае возникает в силу соглашения. Таким образом, собственность может принадлежать двум или нескольким лицам. Это и будет общая долевая собственность нескольких лиц. Владение, пользование и распоряжение

имуществом при общей долевой собственности производится по согласию всех участников.

Статья 1219. Раздел между наследниками земли сельскохозяйственного назначения

1. Если собственник земли сельскохозяйственного назначения, на которой находится крестьянское хозяйство, оставил его по завещанию нескольким наследникам или завещание не было оставлено и имеется несколько наследников по закону, земля сельскохозяйственного назначения с размещенным на ней крестьянским хозяйством может быть разделена между наследниками, если отошедший в результате раздела к каждому из наследников земельный участок обеспечивает существование жизнеспособного хозяйства.

2. Раздел допускается только в том случае, если наследники сами собираются вести хозяйство. Если ни один из наследников не пожелает вести хозяйство, по их соглашению земля с размещенным на ней хозяйством может быть продана, и наследники получают свою долю в виде денег.

Нормы комментируемой статьи реализуются в комплексе с ст. 99 Земельного кодекса Туркменистана^[47], а также с ст. 10 Закона Туркменистана «О дайханском хозяйстве»^[48]. Согласно, ст. 99 Земельного кодекса Туркменистана, государственная регистрация права собственности на земельные участки, права землепользования и права на аренду земель (кроме орошаемых земель дайханских объединений и других сельскохозяйственных предприятий) физических лиц, юридических лиц Туркменистана и иностранных государств, а также иностранных государств и международных организаций осуществляется по месту расположения этих земель с внесением соответствующих данных в государственную земельно-кадастровую книгу этрапа (города) в государственном органе по управлению земельными ресурсами в порядке, установленном законодательством Туркменистана».

Основанием государственной регистрации права на земельные участки служат документы, удостоверяющие, изменяющие или прекращающие эти права.

Документами, удостоверяющими право на земельные участки, являются:

- на право частной собственности на земельные участки - Государственный акт на право собственности на земельный участок;

- на право землепользования – Государственный акт на право пользования землей;

- на право аренды на земельные участки – Свидетельство на право аренды земель.

Право частной собственности на земельный участок и право землепользования подлежат внесению в публичный реестр.

В ст. 10 Закона Туркменистана «О дайханском хозяйстве» закреплено что, предоставление земельных участков дайханскому хозяйству осуществляется в соответствии с Кодексом Туркменистана «О земле».

Дайханскому хозяйству для ведения сельскохозяйственного производства могут быть предоставлены земельные участки:

- 1) в пользование – из специального земельного фонда;

- 2) в аренду – из земель дайханских объединений и других сельскохозяйственных предприятий. При этом дайханскому хозяйству земля предоставляется на срок не менее 10 лет.

Закон Туркменистана «О дайханском хозяйстве» в ст. 14 предусматривает что, собственность дайханского хозяйства наследуется в порядке, установленном законодательством Туркменистана. Наследник, продолжающий деятельность дайханского хозяйства, освобождается от уплаты государственной пошлины за выдачу свидетельства о праве на наследство.

Статья 1220. Недопустимость раздела земли сельско-хозяйственного назначения
Если раздел земли сельско-хозяйственного назначения невозможен, земля должна быть предоставлена наследнику, который проживает в крестьянском хозяйстве и вместе с наследодателем вел хозяйство; если такого наследника нет, - тому, который способен и имеет желание вести хозяйство.

Нормы комментируемой статьи направлены на целевое использование земель сельско-хозяйственного назначения, так как кодекс Туркменистана «О земле» предусматривает ряд обязанностей собственников земельных участков по рациональному использованию земли в соответствии с целевым назначением, а также повышать плодородие почвы, осуществлять природоохранные мероприятия, не допускать ухудшения экологической обстановки и истощения природных ресурсов в результате своей хозяйственной деятельности.

Вместе с тем нормы ст. 1220 ГКТ гармонизируются со ст. 14 Закона Туркменистана «О дайханском хозяйстве»^[49], которая предусматривает наследование собственности дайханского хозяйства

Статья 1221. Компенсация доли
Наследник, который не может получить земельный участок, получит соответствующую долю из другого имущества, а если другого имущества недостаточно - соответствующую компенсацию в установленном порядке.

Нормы о наследовании сельско-хозяйственных земель не изменяют распределение наследства в имущественном эквиваленте между наследниками, а только определяют судьбу конкретного объекта, поэтому наследник, который не может получить участок, должен получить компенсацию. Соответственно нормы комментируемой ст. 1221 ГКТ о том, что, наследник, который не может получить земельный участок, получит соответствующую долю из другого имущества, а если другого имущества недостаточно – соответствующую компенсацию в установленном порядке. На практике данная норма реализуется в комплексе с нормами земельного законодательства и законодательства о крестьянском хозяйстве. По общему правилу по наследству могут передаваться принадлежащие наследодателям доли в праве общей собственности на земельный участок. Наследование земельных участков из земель сельско-хозяйственного назначения, а также долей в праве общей собственности на указанные земельные участки производится на общих основаниях, за исключениями, предусмотренными законодательством Туркменистана.

Статья 1222. Доля зачатого наследника при разделе наследства
1. Если наследник зачат, но еще не родился, раздел возможен только после рождения такого наследника.

2. Если зачатый, но еще не родившейся наследник родится живым, остальные наследники вправе разделить наследство только с выделением причитающейся ему доли.

В целях защиты интересов новорожденного для участия в разделе должны быть приглашены его представители.

Нормы комментируемой статьи направлены на защиту интересов зачатого, но еще не родившегося ребенка, т.е. того, кто субъектом гражданских правоотношений еще не является, но может им стать, если родится живым. ГКТ усиливает защиту не родившегося ребенка, устанавливая невозможность осуществления раздела наследственного имущества до рождения ребенка. Если зачатый, но еще не родившейся наследник родится живым, остальные наследники вправе разделить наследство только с выделением причитающейся ему доли. В целях защиты интересов новорожденного для участия в разделе должны быть приглашены его представители.

Выше было отмечено, что субъектом права ребенок станет, если родится живым. В этом случае, даже если он умрет через несколько минут после рождения, он успеет стать собственником определенного имущества, которое может быть передано его наследникам. Если же ребенок родится мертвым, то наследники вправе разделить между собой все наследственное имущество.

Соглашение о разделе наследства, заключенное без учета зачатого ребенка, является ничтожной сделкой, поскольку это прямо противоречит ГКТ. При этом очевидно, не имеет значения факт осведомленности наследников о наличии такого ребенка. Если ребенок родился живым, то осуществление раздела наследства (а также и государственной регистрации прав наследников на недвижимость) не влечет перехода прав на наследство (включая недвижимость), так как соглашение о разделе наследства является ничтожной сделкой.

Сложнее ответить на вопрос о том, следует ли считать недействительным соглашение о разделе наследственного имущества без учета, зачатого ребенка, если он родится мертвым. Представляется, что на этот вопрос нужно дать отрицательный ответ, так как отсутствует предусмотренное законом условие: «если родится живым».

Статья 1223. Возложение долговых обязательств на одного из наследников

По соглашению сонаследников допускается возложение полного возмещения всех долговых обязательств на одного из наследников с предоставлением ему взамен этого соответственно увеличенной доли из наследства.

В ст. 1223 ГКТ регламентированы особенности, связанные с обязательствами наследников по долгам наследодателя, т.е. по соглашению сонаследников допускается возложение полного возмещения всех долговых обязательств на одного из наследников с предоставлением ему взамен этого соответственно увеличенной доли из наследства. К числу таких особенностей исходя из общих правил обязательственного права Туркменистана могут быть отнесены также и следующие:

Все наследники если они приняли наследство, солидарно отвечают по долгам наследодателя, возникшим при жизни последнего;

Каждый из наследников отвечает по долгам наследодателя только в пределах стоимости перешедшего к нему наследственного имущества, что следует из ст. 1241;

Наследник первоначального наследника, не отвечает имуществом, полученным по наследству от первоначального наследодателя в связи со смертью первоначального наследника, по долгам умершего наследника, т.е. лица, место которого он занял;

Кредиторы наследодателя вправе предъявлять свои требования только к принявшим наследство наследникам и только в пределах сроков исковой давности;

До принятия наследства кредиторы вправе предъявить свои требования к исполнителю завещания, либо к наследственному имуществу – в случае отсутствия исполнителя завещания;

Кредитор вправе предъявить требования независимо от того, наступил срок исполнения по этим требованиям или нет, поскольку факт открытия наследства является достаточным основанием для предъявления требований;

На требования о возмещении затрат по уходу за наследодателем во время его болезни, на его похороны, а также расходов по охране наследственного имущества и управлению им распространяется общий срок исковой давности;

По долгам наследодателя, обеспеченным залогом отвечают наследники, к которым перешло в порядке наследования имущество, являющееся залогом;¹⁵⁰¹

Статья 1224. Обязательство обеспечения получения доли

Каждый сонаследник обязан обеспечивать получение другими сонаследниками соответствующих долей. Когда сонаследник в результате раздела приобретает право требования, другие сонаследники должны содействовать платежеспособности должника в момент раздела соответственно своим долям, а если срок исполнения такого обязательства не наступил, – в момент исполнения обязательства.

Комментируемая статья, исходя, из общих принципов обязательственного права устанавливает, что каждый сонаследник обязан обеспечивать получение другими сонаследниками соответствующих долей. Когда сонаследник в результате раздела приобретает право требования, другие сонаследники должны содействовать платежеспособности должника в момент раздела соответственно своим долям, а если срок исполнения такого обязательства не наступил, – в момент исполнения обязательства. Таким образом, данная статья направлена на содействие и взаимную помощь наследников друг другу, чтобы обеспечить получение доли всеми наследниками.

Статья 1225. Пропорциональное уменьшение доли

Если окажется, что совокупность определенных завещанием долей превышает все наследство, доля каждого наследника сокращается пропорционально.

Данная норма ст. 1225 ГК РФ регламентирует случай, когда окажется, что совокупность определенного завещанием имущества (долей) превышает все наследство. В этом случае имущество делится между наследниками пропорционально в соответствии с установленными долями. То есть ошибочно предполагается доля каждого наследника сокращается пропорционально.

Статья 1226. Рассмотрение споров при разделе имущества

При отсутствии соглашения между сонаследниками при разделе наследства спор рассматривается судом, который при разделе имущества должен принять во внимание характер подлежащего разделу имущества, деятельность каждого из сонаследников и иные конкретные обстоятельства.

Рассмотрение споров, при разделе имущества предусмотрено ст. 1226 ГКТ рассматривается в порядке, установленном Гражданским процессуальным кодексом Туркменистана, принятым 18 августа 2015 года и вступившим в действие с 1 июля 2016 года, а также Постановлением №15 Пленума Верховного суда «О практике применения судами Туркменистана законодательства при рассмотрении дел о наследовании» (от 25.12.1997 г. с дополнениями и изменениями от 01.09.2003 г. №4, 28.07.2012 г. №1).

В п. 1 постановления Верховного суда Туркменистана указано что, разрешая споры по делам о наследовании суды должны учитывать, что законодательство о наследовании имеет своей целью охрану права собственности граждан, а также прав и имущественных интересов государства и юридических лиц, к которым в предусмотренных законом случаях имущество умершего переходит по праву наследования. А в п. 2 постановления Верховного суда Туркменистана рекомендуется судам при принятии заявления и подготовки дел к судебному разбирательству обратить внимание на то, что судья должен уточнить требования заявителя, определить какие документы следует исследовать, круг лиц, подлежащих вызову в судебное заседание. При принятии непосредственно решения о разделе имущества между наследниками суд руководствуется принципом справедливости, принимая во внимание всевозможные факторы, в частности характер подлежащего разделу имущества, деятельность каждого из сонаследников и иные конкретные обстоятельства.

Статья 1227. Право распоряжаться долей

1. Каждый сонаследник может распоряжаться своей долей в наследстве. Договор, по которому один из сонаследников распоряжается своей долей, должен быть удостоверен нотариусом.

2. Сонаследник не может распоряжаться отдельными предметами из своей доли.

3. При распоряжении сонаследником своей долей другие сонаследники имеют право преимущественной по купки. Право преимущественной покупки должно быть осуществлено в течение двух месяцев. Это право переходит по наследству.

П. 1 ст. 1227 ГКТ гармонизируется с нормами (ст. 194, ст. 206 и других статей о собственности) ГКТ, а также с законом Туркменистана «О собственности», принятый в новой редакции 21 ноября 2015 года. Согласно данной статье наследник может распоряжаться своей долей как имущественным комплексом. Приобретатель доли вступит в права и обязанности наследника, как если бы он сам этим наследником являлся. Для данного договора законодатель предусматривает нотариальную форму, несоблюдение которой ведет к недействительности как договора, так и перехода доли к приобретателю (ст. 84).

П. 2 ст. 1227 ГКТ имеет ввиду только время до раздела наследства, т.к. после раздела наследник становится собственником унаследованного имущества и может распоряжаться им по своему усмотрению, как целиком, так и отдельными предметами.

П. 3 ст. 1227 ГКТ применяется на практике вместе со ст. 540 – 544 ГКТ, в которых закреплены что лицо, имеющее право преимущественной покупки, может осуществить это право, если обязанное лицо заключит с третьим лицом договор купли-продажи. Право преимущественной покупки не передается другим лицам и не переходит по наследству, если не предусмотрено иное. Обязанное лицо должно незамедлительно сообщить обладателю права преимущественной покупки о содержании договора, который он намеревается заключить с третьим лицом. Право преимущественной покупки

осуществляется путем сообщения обязанному лицу. Посредством сообщения между правомочным лицом и обязанным лицом заключается договор купли-продажи на условиях, которые обязанное лицо предложит третьему лицу. Обладатель преимущественного права покупки может осуществить это право только в течение двухмесячного срока.

Статья 1228. Прекращение права преимущественной покупки

Право преимущественной покупки прекращается после передачи доли сонаследнику

Право преимущественной покупки наследника представляет собой предоставленную законом возможность увеличить свою наследуемую долю в наследственной массе за счет приобретения доли сонаследников, который хочет ею распорядиться (см. комментарий к предыдущей статье). Однако, согласно ст. 1228 ГКТ право преимущественной покупки прекращается после передачи доли сонаследнику.

Статья 1229. Удовлетворение кредитов при отчуждении доли

В случае отчуждения доли к приобретателю переходит обязанность удовлетворения требования кредитора соответственно размеру приобретенной доли.

Согласно ст. 1229 ГКТ в случае отчуждения доли к приобретателю переходит обязанность удовлетворения требования кредитора соответственно размеру приобретенной доли. Эта норма исходит из того, что с принятием наследства к наследникам переходит не только актив, но и пассив наследственного имущества, т.е. обязанность удовлетворить требования кредитора соответственно размеру приобретенной доли. Стремясь наилучшим образом защитить интересы кредиторов, действующее законодательство устанавливает правило, в силу которого наследники принявшие наследство, отвечают по долгам наследодателя солидарно. Вместе с тем, по-прежнему объем обязательств наследников ограничен, ибо каждый из наследников отвечает лишь в пределах стоимости перешедшего к ним наследственного имущества.

Статья 1230. Уравнение доли

Наследники, призванные к наследованию, обязаны для уравнения своих долей до раздела наследства между собой причислить к наследству все то, что они получили от наследодателя при его жизни в виде выдела имущества родителей, если наследодателем не установлено иное.

Таким образом, в комментируемой ст. 1230 ГКТ закреплено максимально широкое понимание наследственного имущества. Законодатель стремится, так же, как и в рамках ст. 1214 ГКТ, обеспечить максимальное применение наследственного права к переходу права собственности от умершего к наследникам. Соответственно, наследники, призванные к наследованию, обязаны для уравнения своих долей до раздела наследства между собой причислить к наследству все то, что они получили от наследодателя при его жизни в виде выдела имущества родителей, если наследодателем не установлено иное. Стоит так же отметить, что установить иное наследодатель может только в том объеме, который не затронет обязательную долю наследников, которые имеют на нее право. Иными словами, наследодатель не может, например, передать незадолго до смерти дом одному из наследников при жизни в виде выдела имущества родителей и установить, что этот выдел не

входит в наследственную массу, если оставшееся имущество не покрывает обязательные доли остальных детей.

Статья 1231. Последствия выбытия потомка

Если до открытия наследства или после его открытия выбыл потомок, который как наследник был бы обязан уравнивать долю, обязанность уравнивания доли возлагается на наследника, который должен получить его долю.

Данная статья конкретизирует положения предыдущей статьи. Если потомок, который как наследник был бы обязан уравнивать долю, обязанность уравнивания доли возлагается на наследника, который должен получить его долю. Данное правило действует независимо от того выбыл ли он до открытия наследства или после его открытия. Таким образом, эта статья конкретизирует так же принцип универсального преемства, согласно которому к наследнику переходят не только активы, но и пассивы наследодателя (см. комментарий к ст. 1089 ГКТ)

Статья 1232. Учет особого вклада при уравнивании

Потомок (родственник по нисходящей линии), который своим трудом в семейном хозяйстве, участием в профессиональной и коммерческой деятельности наследодателя, значительным расходом со своей стороны либо другим образом внес особый вклад в сохранение и приумножение имущества наследодателя, при разделе имущества наследодателя вправе потребовать уравнивания с родственниками, которые вместе с ним считаются наследниками по закону и требуют наследства.

Комментируемая ст. 1232 ГКТ исходя из принципа справедливости, устанавливает, что если наследственное имущество появилось не только в результате вклада наследодателя, но и вклада одного из его потомков, то при разделе имущества между наследниками этот вклад необходимо учитывать.

Статья приводит в качестве критериев учета особого вклада при уравнивании:

Во-первых, трудовое участие в семейном хозяйстве;

Во-вторых, участие в профессиональной и коммерческой деятельности наследодателя;

В-третьих, значительным расходом своих средств, либо другим образом внес особый вклад в сохранение и приумножение имущества наследодателя.

То есть, например, если один из сыновей наследодателя отремонтировал дом, который входит в наследственную массу за свой счет и своими силами, то было бы несправедливо, если бы дом впоследствии был бы разделен между всеми наследниками поровну. Согласно комментируемой статье вклад «ремонт дома» учитывается согласно стоимости материалов и вложенного труда и уравнивается в пользу того наследника, который осуществил этот вклад. Раздел оставшегося наследства производится уже после этого уравнивания согласно долям (см. ст. 1234 ГКТ).

Статья 1233. Недопустимость требовать уравнивания

Требование уравнивания не может иметь места в случае, если родственник за услуги получал вознаграждение или вознаграждение было заранее определено, или родственник на основании оказанных услуг может предъявить какое-либо требование по другим правовым основаниям.

Данная норма конкретизирует предыдущую статью. Она указывает, что предыдущая норма не применяется, если за вклад в наследственное имущество было получено вознаграждение, т.к. в подобном случае отношение между наследодателем и родственником, который осуществляет вклад, теряют характер семейный и приобретают характер товарно-денежных. Стоит, однако учитывать, что вознаграждение должно соответствовать вкладу. Если вознаграждение меньше стоимости вклада, то оно вычитается из стоимости вклада, а относительно оставшейся стоимости родственник может требовать уравниения.

Статья 1234. Требование справедливого распределения

1. Уравниение должно происходить справедливо соответственно оказанным услугам и объему наследства.

2. Сумма уравниения при разделе имущества вычитается из общей суммы наследства и добавляется к доле сонаследника, имеющего право требования уравниения.

Комментируемая статья описывает механизм уравниения. Текст статьи еще раз подчеркивает, что механизм уравниения является конкретизацией принципа справедливости.

При проведении уравниения необходимо определить справедливый денежный эквивалент вклада. Представляется, что при этом должны учитываться все особенности конкретного случая. Полученная сумма вычитается из суммы наследства и добавляется к доле сонаследника, имеющего право требования уравниения. Оставшееся имущество распределяется между всеми наследниками согласно пропорциям установленных долей.

Статья 1235. Обязанность установления местонахождения наследника

Если среди наследников есть лица, местонахождение которых неизвестно, остальные наследники обязаны принять разумные меры к установлению их местонахождения и призвания к наследованию.

Статьей 1235 ГКТ установлены правила о правах отсутствующих наследников. Если среди наследников есть лица, местонахождение которых неизвестно, остальные наследники обязаны принять разумные меры к установлению их местонахождения и призвания к наследованию.

Вместе с тем согласно ст. 68 Закона Туркменистана «О нотариате и нотариальной деятельности» государственный нотариус, уполномоченное должностное лицо, получив сообщение об открывшемся наследстве, обязаны известить об этом наследников, место жительства или работы которых им известно.

При наличии завещания, содержащего завещательный отказ, государственный нотариус, уполномоченное должностное лицо обязаны известить об открытии наследства по завещанию отказ получателей, место жительства или работы которых им известно.

Государственный нотариус, уполномоченное должностное лицо может также произвести вызов наследников путем публичного объявления или сообщения об этом в печати.

Статья 1236. Последствия неявки наследника

1. Если призванный к наследованию наследник, который не находится на месте, но его местонахождение установлено, в течение трех месяцев не откажется от

наследства, остальные наследники обязаны известить его о своем намерении разделить наследство.

2. Если такой наследник в течение трех месяцев после извещения не сообщит остальным наследникам о желании участвовать в соглашении о разделе имущества, остальные наследники вправе по взаимному соглашению разделить имущество и выделить долю не находящегося на месте наследника.

3. Если в течение шести месяцев после открытия наследства местонахождение отсутствующего наследника не будет установлено и от него нет сведений об отказе от принятия наследства, остальные наследники вправе разделить имущество в порядке, установленном пунктом 2 настоящей статьи.

Комментируемая статья определяет раздел наследства, в случаях, когда один из наследников не находится на месте и соответственно не принимает участие в данной процедуре.

Законодатель различает два случая. В первом месте нахождения наследника известно. Тогда остальные наследники обязаны сообщить отсутствующему наследнику о своем намерении разделить наследство и таким образом предоставить отсутствующему наследнику возможность принять участие в процедуре раздела. Если такой наследник не реагирует на данное

14.*

сообщение, то остальные наследники могут исходить из того, что отсутствующий наследник не заинтересован в получении своей доли и провести раздел наследства без него.

Во втором случае местонахождение отсутствующего наследника неизвестно. Необходимо учитывать, что для того, чтобы войти в круг наследников, необходимо принятие наследства, которое должно быть произведено в течение шести месяцев со дня открытия наследства (ст. 1180, 1183; см. комментарий к разделу 10). То есть по истечении шести месяцев отсутствующий потенциальный наследник теряет по сути право на свою долю в наследстве и раздел опять же может быть проведен без него.

Статья 1237. Преимущественное право

Наследники, имеющие совместно с наследодателем право общей собственности на имущество, пользуются преимущественным правом наследования имущества, входящего в общую собственность.

Нормы комментируемой статьи устанавливают специальные правила, касающиеся раздела неделимой вещи, входящей в состав наследства. Наследники могут никогда не обратиться к комментируемой статье, если, получив неделимую вещь в общую долевую собственность, по общему согласию будут владеть, пользоваться и распоряжаться ею.

Например, на жилое помещение, или на автомобиль могут претендовать несколько наследников, которых не удовлетворяет другое имущество либо выплата компенсации. Нормы данной статьи предоставляют определенным наследникам преимущественное право на получение вещи.

Эти правила связаны с личным или имущественным статусом наследников, которым предоставляются преимущества.

Обращает на себя внимание то, что речь идет именно о праве наследника на определенные преимущества.

Предоставление преимущественного права наследнику, который вместе с наследодателем был сособственником общей собственности, как правило, относится к неделимым вещам.

При этом не имеет значения факт наличия пользования спорной вещью ни для наследника-сособственника, ни для остальных наследников. Например, если в наследственной квартире проживал наследодатель, а его брат – сособственник жил в другом месте, брат будет иметь преимущественное право на получение в счет своей наследственной доли этой квартиры.

Статья 1238. Преимущественное право получения жилого дома

При разделе имущества наследник, который не менее одного года до открытия наследства проживал вместе с наследодателем, имеет преимущественное право на получение из наследства жилого дома, квартиры или иного жилого помещения, а также предметов домашнего обихода.

Правила ст.1238 ГКТ конкретизируют преимущественное право получения жилого дома, квартиры или иного жилого помещения, а также предметов домашнего обихода. Это право принадлежит наследнику при соблюдении следующих условий: наследник проживал в данном жилом помещении ко дню открытия наследства, при этом, что особенно важно, срок проживания не менее одного года; имеет преимущественное право на получение из наследства жилого дома, квартиры или иного жилого помещения, а также предметов домашнего обихода.

Наследники, соответствующие обоим названным условиям, имеют преимущественное право только перед теми наследниками, которые не являлись сособственниками наследодателя. Таким образом, возможна ситуация, когда наследник, проживающий с наследодателем и не имеющий другого жилого помещения, не сможет получить данное жилое помещение, если наследник-сособственник заявит свои права на него, так как преимущественное право последнего в соответствии с комментируемой статьей имеет большую силу.

При применении комментируемой статьи следует обратить внимание на возможное наличие у некоторых наследников, проживающих с наследодателем, прав пользования жилым помещением; в частности, эти права возникают у членов семьи собственника жилого помещения. При наличии таких прав проживающий наследник останется проживать в данном жилом помещении независимо от перехода права собственности на это помещение к другому наследнику-сособственнику.

Представляется важным тот факт, что, поскольку не установлено иное, положения комментируемой статьи применяются при наследовании, как по завещанию, так и по закону, хотя наиболее актуальны, конечно, при наследовании по закону.

Статья 1239. Учет имущественных интересов наследников

При осуществлении преимущественного права должны быть предусмотрены имущественные права других наследников, участвующих в разделе наследства. Если имущества будет недостаточно для получения полагающейся им доли, наследники, осуществляющие преимущественное право, должны выдать им соответствующую денежную или имущественную компенсацию.

Ст. 1239 ГКТ регламентирует правила учета имущественных интересов наследников. Реализация кем-либо из наследников преимущественного права на получение

определенного имущества из состава наследства может привести к несоразмерности этого имущества той доле, которая причитается указанному наследнику. Такая несоразмерность в соответствии с комментируемой статьей устраняется передачей этим лицом остальным наследникам другого имущества из состава наследства либо предоставлением иной компенсации, в том числе выплатой соответствующей денежной суммы. Принципиальное положение данной статьи заключается в том, что, если соглашением между всеми наследниками не установлено иное, осуществление кем-либо из них преимущественного права, возможно, только после предоставления соответствующей компенсации другим наследникам.

Статья 1240. Рассрочка компенсации

По требованию наследников, осуществляющих преимущественное право, суд вправе рассрочить компенсацию с учетом ее объема, но не более чем на десять лет.

Комментируемая ст. 1240 ГКТ предусматривает возможность рассрочки компенсации с учетом ее объема, но не более чем на 10 лет. В данном случае существенное влияние на реализацию преимущественного права оказывают обстоятельства финансового характера, т.к. на исполнение обязательств по компенсации влияет характер объекта. Как известно, к условиям, характеризующим надлежащее исполнение обязательства, относятся требования, предъявляемые к субъекту и предмету исполнения, а также к сроку, месту и способу исполнения. Данная норма, отражает возможность учета всех обстоятельств.

РАЗДЕЛ 12. УДОВЛЕТВОРЕНИЕ КРЕДИТОРОВ НАСЛЕДНИКАМИ

Статья 1241. Ответственность наследников перед кредиторами

1. Наследники обязаны полностью удовлетворить интересы кредиторов наследодателя, однако пропорционально доле каждого из них в полученном активе.

2. Если наследодатель по перешедшим к наследникам долгам был солидарным должником, наследники солидарно несут ответственность.

3. Ответственными за долги наследодателя являются и получившие обязательную долю наследники.

1. В указанной статье определены пределы ответственности наследников по долговым обязательствам наследодателя. Анализируя данную норму необходимо исходить из того, что под «интересами кредиторов наследодателя» подразумеваются их права требования к наследодателю, что корреспондирует с понятиями «долги» или «долговые обязательства» наследодателя.

Согласно ст. 1089 ГК Туркменистана «Наследство (наследственное имущество) включает в себя совокупность как имущественных прав (наследственный актив) наследодателя, так и его обязанностей (наследственный пассив), которые наследодатель имел к моменту смерти». Согласно ст. 1091 ГКТ в состав наследства не входят, однако, обязанности, которые носят личный характер и могут принадлежать только наследодателю, а также предусмотренные законом или договором права и обязанности, действующие лишь при жизни кредитора и должника и прекращающиеся их смертью (см. комментарий к соответствующим статьям).

Следовательно, под долгами необходимо понимать обязательства перед третьими лицами имущественного характера, в частности содержащие обязанности уплаты определенной денежной суммы или передачи имущества.

При удовлетворениях требований кредиторов объем обязательств наследников ограничен, так как каждый из наследников отвечает лишь в пределах стоимости перешедшего к ним наследственного имущества. Это следует из положения ст. 1242 ГКТ, которая иначе бы не имела смысла.

Объем ответственности наследников перед кредиторами определяются по методу пропорциональности в соответствии доле полученных активов.

Например, некто «А» - наследодатель имел долг перед кредитором «В» в размере 21 000 манат, при разделе насл едственного имущества наследодателя «А» на общую сумму 30000 манат, указанные имущества разделены между тремя сонаследниками в равных долях. Следовательно, каждый из сонаследников обязан погасить долг кредитора в размере 7 000 манат.

2. Если наследодатель по перешедшим к наследникам долгам был солидарным должником, наследники солидарно несут ответственность. Данное положение отсылает к правилам статей 487 – 500 ГКТ. В применении к вопросам наследования необходимо учитывать положение ст. 495 ГКТ согласно которой «если один из солидарных должников имеет несколько наследников, эти наследники обязаны исполнить обязательство соразмерно их наследственной доле. Это правило не применяется, если требование неделимо».

Таким образом, необходимо различать правоотношение между кредитором и его солидарными должниками, одним из которых являются наследники, и обязанностью наследников удовлетворить кредиторов наследодателя соответственно положению пункта 1 комментируемой статьи.

То есть поскольку кредитор может согласно ст. 489 ГК Туркменистана по своему усмотрению потребовать исполнения от любого должника как полностью, так и частично, он может потребовать от наследников всю сумму солидарного долга. Наследники же должны удовлетворить это требование согласно пункту 1 комментируемой статьи пропорционально доле каждого из них в полученном активе.

3. Правило п. 3 устанавливает, что субъектами по долгам наследодателя также признаны наследники, получившие обязательную долю. Согласно ст. 1130 ГК Туркменистана к этим лицам приравниваются дети наследодателя, его родителям и супруг (супруга). Независимо от содержания завещания, им принадлежит обязательная доля, которая должна составлять половину доли, причитавшейся им при наследовании по закону (обязательная доля). Они так же обязаны полностью удовлетворить интересы кредиторов наследодателя, однако пропорционально доле каждого из них в полученном активе.

Статья 1242. Бремя доказывания

Наследник должен доказать, что долги наследодателя превы шают наследство, кроме случая, когда наследство было описано нотариусом.

1. По общему правилу каждая сторона должна доказывать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основание своих требований и возражений. Данная статья подтверждает это правило для ситуации в которой наследник отказывается удовлетворить требование кредитора наследодателя ссылаясь на то, что долги наследодателя превышают наследство. Как было указано в комментарии к предыдущей статье, существование комментируемой статьи указывает на то, что ответственность наследника перед кредиторами наследодателя ограничена объемом полученного наследства.

2. Правило относительно бремени доказывания не действует в том случае, когда наследство было описано нотариусом. В данном случае объем унаследованного имущества однозначно следует из описи. Представляется, что в случае если одна из сторон считает данную опись не правильной и ссылается на данное обстоятельство, то именно эта сторона и несет бремя доказывания того, что опись была проведена неверно.

Статья 1243. Возложение уплаты долга на наследника

Завещатель может возложить выплату долга целиком или его части на одного или нескольких наследников.

Завещатель может возложить выплату долга целиком или его части на одного или нескольких наследников, в результате чего только эти наследники будут обязаны удовлетворить требования кредиторов наследодателя. При этом необходимо учитывать, что выплаты по долгам наследодателя могут значительно уменьшить, объем унаследованного имущества. Если данный наследник имеет право на обязательную долю, то его ответственность перед кредиторами не может превышать ту сумму, после выплаты, которой ему останется меньшая сумма, чем то, что он получил бы в рамках обязательной доли (его обязательная доля за вычетом пропорциональной ответственности по долгам наследодателя согласно ст. 1241 ГКТ п. 3).

Возложение погашения долга целиком или его части на определенного наследника устанавливается непосредственно в самом завещании и предусматривает исполнение обязанности имущественного характера.

Наследник, на которого завещателем возложено погашение кредиторской задолженности должен произвести погашение долга в пределах общей стоимости, перешедшей к нему наследственной массы.

Схожий правовой механизм по возложению выплаты долга предусматривается также посредством завещательного отказа – легата. Согласно ст. 1142 ГКТ завещатель может возложить на наследника исполнение за счет наследства в пользу одного или нескольких лиц какого-либо обязательства.

Данная статья так же корреспондирует с положением ст. 1223 ГКТ, согласно которой по соглашению сонаследников допускается возложение полного возмещения всех долговых обязательств на одного из наследников с предоставлением ему взамен этого соответственно увеличенной доли из наследства.

Статья 1244. Обязанность сообщения кредиторам об открытии наследства

Наследники обязаны сообщить кредиторам наследодателя об открытии наследства, если им известно о долгах умершего.

Комментируемая статья корреспондирует с п.1 ст. 1245 ГКТ, которая устанавливает сроки предъявления требований кредиторами наследодателя, причем несоблюдение этих правил влечет утрату кредиторами права требования.

Соответственно, для защиты кредиторов ГК Туркменистана возлагает на наследников обязанность по сообщению кредиторам об открытии наследства. Представляется, что поскольку в статье не указано иное, это можно сделать любым способом: посредством надлежащего письменного вида уведомления (заказным письмом, телеграммой, устно и т.д.)

Представляется, что если наследники не уведомили кредитора, хотя им было известно о долгах умершего, то предполагается, что кредитор не знал об открытии наследства, то есть для предъявления этого требования действует годичный срок, если наследники не смогут доказать, что кредитор узнал о смерти должника из других источников. Если же кредитор пропустил и годичный срок по причине не уведомления об открытии наследства, то он возможно сможет предъявить к наследникам иск на основании деликта (ст. 1027 ГКТ).

Статья 1245. Срок предъявления требований кредиторов

1. Кредиторы наследодателя в течение шести месяцев со дня, как им стало известно об открытии наследства, должны предъявить требования к наследникам, принявшим наследство, независимо от наступления срока требования.

2. Если кредиторы наследников не знали об открытии наследства, они должны предъявить требование наследникам в течение одного года с момента наступления срока требования.

3. Несоблюдение этих правил влечет утрату кредиторами права требования.

1. Согласно комментируемой статье кредиторы должны предъявить свои требования, в течение шестимесячного срока со дня, как им стало известно об открытии наследства или в течение одного года с момента наступления срока требования, если они не знали об открытии наследства. Поскольку в результате пропущенного срока, кредитор утрачивает право требования, представляется, что под предъявлением требования законодатель имеет ввиду подачу иска или другие меры, которые прервут течение срока исковой давности.

2. Поскольку пунктом 1 комментируемой статьи срок для предъявления требования кредитором установлен так, что он не превышает срок принятия наследства, представляется, что кредиторы должны предъявить свои требования в течение установленного срока, независимо от принятия наследства наследниками. В том случае, если наследники еще неизвестны, кредитор может заявить свое требование в нотариальный орган по месту открытия наследства или исполнителю завещания, которые применяют меры по охране наследства. Нотариальный орган, а также принявший требования исполнитель завещания должен в таком случае уведомить наследников о наличии кредиторов наследодателя.

Согласно положению, ст. 1246 ГКТ п. 1 шестимесячный срок для предъявления претензий не распространяется на требования третьих лиц о признании права собственности на имущество и истребовании имущества.

2. Также необходимо обратить внимание на то, что претензии кредитора к наследникам предъявляются в течение шестимесячного срока независимо от момента наступления срока требования. Тем не менее, стоит учитывать, что если требование было предъявлено до момента наступления срока исполнения, то согласно ст. 1247 ГКТ, наследник вправе отложить исполнение до наступления срока. С наступлением срока кредитор вправе требовать исполнения в течение общего срока исковой давности.

3. Для защиты прав кредиторов, которые не знали об открытии наследства законодатель устанавливает годичный срок предъявления требований, который начинает течь с момента наступления срока требования.

4. Стоит, однако учитывать, что в отношении банковских кредитов существует специальная норма. Согласно ст. 25 Закона Туркменистана «О кредитных учреждениях и банковской деятельности» срок исковой давности не распространяется на требования кредитного учреждения по предоставленным им кредитам. Хотя в комментируемой статье

и говорится о сроке предъявления требований, а не об исковой давности, представляется, что данная норма банковского права будет применяться так же относительно срока предъявления требований к наследникам должника. Это обусловлено тем, что последствия пропуска срока предъявления требования ничем не отличаются от последствий срока пропуска исковой давности. Так же ничем не отличаются в этих двух случаях и интересы банка, которые законодатель защищает данной нормой. Следовательно, применяя принцип «специальный закон отменяет общий закон» в отношении пропущенного срока по указанным требованиям необходимо исходить из нормы банковского законодательства.

Статья 1246. Применение общих сроков исковой давности

1. Срок предъявления кредиторами требований не распространяется на требования о расходах, связанных с уходом и лечением во время последней болезни наследодателя, выдачей заработной платы, похоронами, охраной и управлением наследством, а также требованиями третьих лиц о признании права собственности на имущество и истребовании принадлежащего им имущества.

2. В отношении требований, указанных в пункте 1 настоящей статьи, применяются общие сроки исковой давности. За счет наследства в пределах его стоимости возмещаются: связанных с уходом и лечением во время последней болезни наследодателя, выдачей заработной платы, похоронами, охраной и управлением наследством, требованиями третьих лиц о признании права собственности на имущество и истребовании принадлежащего им имущества.

Законодатель рассматривает данные требования как привилегированные. В частности, как следует из статьи 1186 ГКТ Наследник, не дождавшийся явки других наследников и приступивший к владению или управлению наследством, не вправе распоряжаться наследством до истечения шести месяцев со дня открытия наследства или до получения свидетельства о праве на наследство, кроме расходов по уходу за наследодателем, по лечению во время его болезни и погребению, содержанию находившихся на иждивении наследодателя лиц, выплате заработной платы, охране и управлению наследством. Указанные требования касательно расходов могут быть соответственно предъявлены к наследникам, принявшим наследство, а до его принятия - к исполнителю завещания или к наследственному имуществу. Все предусмотренные расходы возмещаются до уплаты долгов кредиторам наследодателя и в пределах стоимости перешедшего к каждому из наследников наследственного имущества.

Комментируемая статья усиливает привилегированное положение данных требований, устанавливая, что к ним применяются общие сроки исковой давности ГК Туркменистана, а не сроки, указанные в предыдущей статье.

Статья 1247. Отложение срока исполнения

Если требование было предъявлено кредитором до наступления срока исполнения, наследник вправе отложить исполнение до наступления срока. С наступлением срока кредитор вправе требовать исполнения в течение общего срока исковой давности.

Хотя кредиторы наследодателя в соответствии с пунктом 1 ст. 1245 ГК Туркменистана с момента открытия наследства предъявляют требования к наследникам, принявшим наследство, независимо от наступления срока требования, согласно рассматриваемой статье наследник может отложить исполнение до наступления срока исполнения. Статья

1245 ГКТ устанавливает срок для предъявления требования, но не создает для кредиторов право требовать досрочного исполнения обязательств.

Статья 1248. Преимущество кредиторов наследодателя

При удовлетворении требований кредиторов наследодателя имеют преимущество перед кредиторами наследника.

Согласно ст. 1192 ГКТ принятое наследство считается собственностью наследника со дня открытия наследства. Таким образом, кредиторы наследника могут обратиться за взысканием на предметы, входящие в наследственную массу. Законодатель однако, устанавливает на подобное взыскание некоторые ограничения. Представляется, что взыскание возможно не ранее, чем наследник приобретет право распоряжаться наследством согласно ст. 1186 ГКТ. Это обусловлено тем, что до этого момента еще не окончательно определен круг наследников (см. комментарий к данной статье).

Комментируемая статья устанавливает еще одно ограничение. Удовлетворение кредиторов наследника возможно только после удовлетворения кредиторов наследодателя. Это правило обусловлено соображениями справедливости. Кредиторы наследодателя при заключении договора исходили из того, что наследодатель будет отвечать по своим долгам своим имуществом. Соответственно из этого имущества в первую очередь должны быть удовлетворены их требования.

Статья 1249. Ответственность казны перед кредиторами

При переходе к казне имущества, не имеющего наследника, она ответственна по долгам наследодателя так же, как наследник.

- В определенных случаях наследником становится государство. Так происходит, например, если у наследодателя нет наследников ни по закону, ни по завещанию;
- Если все наследники лишены завещателем права наследования;
- Если имущество завещано государству.

Вышеуказанный перечень может быть дополнен и в других случаях согласно законодательству Туркменистана.

Необходимо учитывать, что на государство не распространяется правило о праве наследников отказаться от наследства согласно ст. 1203 ГК Туркменистана «Казна не вправе отказаться от принятия перешедшего к ней наследства».

Согласно данной статье государство несет ответственность перед кредиторами наследодателя в том же объеме, что и все другие наследники, то есть согласно правилам установленным в данном разделе.

Статья 1250. Последствия получения наследства кредитором

Если наследодатель завещал свое имущество кредитору, то это не может считаться зачетом права требования кредитора.

Согласно ст. 452 ГК Туркменистана существующие между двумя лицами взаимные требования могут быть прекращены путем их зачета. Комментируемая статья устанавливает, что требование кредитора, которому было завещано имущество или его часть не прекращается ввиду данного завещания. Данное правило необходимо рассматривать во взаимосвязи с положением ст. 1241 ГКТ согласно которой наследники несут ответственность по долгам наследодателя пропорционально доле каждого из них в полученном активе. Таким образом кредитор, сохраняя право требования по долгам

наследодателя пропорционально доле других наследников. Например, наследодатель Н имел долг перед кредитором К в размере $\frac{1}{4}$ части своего состояния. Если он завещал К сумму которая полностью соответствует сумме долга, так что К причитается доля в наследстве в размере $\frac{1}{4}$, то К может потребовать от других наследников $\frac{3}{4}$ от долга Н перед ним. Таким образом К, как и другие наследники несет ответственность по долгам наследодателя в соответствии с долей в полученном активе.

Статья 1251. Порядок удовлетворения кредиторов

Наследники должны удовлетворять требования кредиторов путем разовых платежей, если соглашением между ними не установлено иное.

Данная статья устанавливает, что хотя согласно общему правилу должник погашает свою задолженность путем разового платежа, наследники и кредиторы наследодателя могут так же согласовать и другие способы исполнения. В частности соглашением может быть предусмотрена отсрочка платежа, в виде составления графика выплаты денежных средств. Таким образом, статья отражает принцип автономии воли, согласно которому стороны могут сами урегулировать свои отношения, если это не будет противоречить закону.

Представляется, что к соглашению сторон о порядке удовлетворения требований кредиторов по аналогии должны применяться положения о сделках (ст. 75 – 139 ГКТ).

РАЗДЕЛ 13. ОХРАНА НАСЛЕДСТВА Статья 1252. Понятие

Для охраны интересов отсутствующих на месте наследников, получателей завещательного отказа и публичных интересов нотариус по месту открытия наследства по инициативе заинтересованных лиц, исполнителя завещания или по своей инициативе принимает необходимые меры к охране наследства, что продолжается до принятия наследства всеми наследниками или истечения срока, установленного для принятия наследства.

Необходимость охраны наследства

Между открытием наследства и выявлением круга наследников и принятием ими наследства может пройти некоторое время. В первую очередь это обусловлено тем, что срок принятия наследства составляет 6 месяцев (ст. 183 ГКТ) и до истечения этого срока круг наследников может оставаться неопределенным.

В течение этого времени наследственное имущество находится фактически без надзора и управления, как бы в подвешенном состоянии: его прежний собственник умер, новый - еще не определен. («лежачее наследство»). В целях сохранности такого наследственного имущества, защиты прав наследников, отказ получателей и других заинтересованных лиц закон предусматривает возможность применения к этому имуществу охранительных мер, направленных на обеспечение сохранности наследственного имущества и предотвращении его порчи, гибели и расхищения. Для защиты прав наследников, отказ получателей и других заинтересованных лиц нотариус по месту открытия наследства по инициативе заинтересованных лиц, исполнителя завещания или по своей инициативе принимает необходимые меры к охране наследства.

В случае, когда право совершения нотариальных действий предоставлено законом должностным лицам органов местного самоуправления и должностным лицам консульских учреждений Туркменистана, необходимые меры по охране наследства и управлению им могут быть приняты соответствующим должностным лицом.

Следует иметь в виду, что необходимость в охране наследства возникает далеко не во всех случаях. Наследники могут самостоятельно произвести необходимые действия, обеспечивающие сохранность наследства.

Охрана наследства, для которого был назначен исполнитель завещания

Если речь идет об имуществе, в отношении которого имеется завещание и этим завещанием назначен исполнитель, то нотариус принимает меры по охране наследства и управлению наследственным имуществом по согласованию с исполнителем завещания. Согласование может касаться таких вопросов, как, например, нуждается ли наследство в охране и управлении им и какие конкретно меры являются необходимыми и целесообразными в конкретном случае. Кроме того, исполнитель завещания вправе самостоятельно принимать меры по охране наследства и управлению им, осознав соответствующую необходимость. Требование о применении в отношении наследства охранительных мер может быть направлено исполнителю завещания одним или несколькими наследниками.

Исполнитель завещания в свою очередь вправе направить заявление о принятии мер по охране наследства и управлению им нотариусу или иному уполномоченному лицу, если считает, что его самостоятельные действия недостаточны для этого.

Срок применения охранительных мер

Применение нотариусом охранительных мер в отношении наследственного имущества ограничено во времени. Рассматриваемые нормы регулируют отношения по поводу охраны и управления наследственным имуществом на период, в течение которого происходит приобретение наследства правопреемниками. По истечении этого периода наследники

15.*

вступают в права собственности на имущество и должны самостоятельно обеспечивать его сохранность. Поэтому нотариус осуществляет меры по охране наследства и управлению им в течение времени, необходимого наследникам для вступления во владение наследством.

Правовая природа охранительных мер

Охрана наследственного имущества представляет собой комплекс действий, направленных на обеспечение сохранности потребительских свойств вещей, недопущения их порчи или повреждения, предотвращения расхищения имущества. К мерам по охране наследственного имущества в широком их понимании относятся любые меры направленные на сохранение наследства в надлежащем виде устраняющие всякую возможность его утраты порчи или расхищения. К ним можно так же отнести надлежащее обеспечение вызова всех лиц призванных к наследованию, что является едва ли не самой важной мерой устраняющей в конечном итоге необходимость применения остальных.

Принятие отдельных мер по охране наследства нотариусом можно на наш взгляд сравнить с осуществлением мер превентивного характера в рамках самозащиты гражданских прав.

Значительная часть действий нотариуса по принятию указанных мер относится по своей природе к действиям фактического порядка, например, произведение описи, осуществление вызова наследников, уведомление компетентных органов о наличии в составе наследства имущества с особым правовым режимом. В то же время некоторые

действия носят чисто юридический характер в частности передача нотариусом наследственного имущества по договору на хранение определенным лицам.

В словосочетании «принятие мер к охране наследственного имущества» термин «охрана» (по смыслу - сбережение сохранение имущества в неизменном виде) используется в качестве цели совершения таких мер. В то же время сами действия нотариального органа по принятию мер к охране наследства не всегда носят исключительно охранительный (предупредительный) характер. В некоторых случаях их следует относить к действиям по защите гражданских прав.

Поскольку такие действия совершаются до принятия наследства наследниками, они в основном носят превентивный характер. Хотя и в этом случае не исключены посягательства на наследственное имущество со стороны третьих лиц. Так в некоторых случаях принять меры к охране наследственного имущества не представляется возможным: например, лица проживавшие с наследодателем возражают против описи не предъявляют имущество к описи или имущество вывезено. Тогда нотариус составляет об этом акт и уведомляет заинтересованных лиц, а в необходимых случаях – уполномоченный орган государственной власти или местного самоуправления.

В случае совершения охранительных мер нотариусом после принятия наследства кем-либо из наследников его действия обычно имеют цель предотвратить реальную угрозу нарушения имущественных прав «отсутствующих» наследников со стороны «присутствующих». Достаточно часто в конкретных жизненных ситуациях указанные категории наследников имеют противоположные интересы. Совершая нотариальное действие, заключающееся в принятии мер к охране наследства нотариус тем самым препятствует нарушению пределов осуществления наследственных прав наследниками принявшими наследство.

Учитывая изложенное можно прийти к выводу о том, что действия нотариуса при совершении им мер к охране наследства носят не только охранительный, но во многом и правозащитный характер. Сохраняя имущество в неизменном виде, нотариальные органы способствуют реальному беспрепятственному осуществлению прав на него правопреемниками наследодателя.

Статья 1253. Обязанность нотариального органа по охране наследства

Если наследство или его часть не находятся в месте открытия наследства, нотариальный орган поручает нотариальному органу по месту нахождения имущества принять меры по охране этого имущества.

Определенные трудности возникают в случае, если наследственное имущество находится в разных местах. В такой ситуации нотариус по месту открытия наследства не имеет возможности эффективно осуществлять меры по охране наследственного имущества, находящегося за пределами его округа. В этом случае нотариус по месту открытия наследства направляет нотариусу по месту нахождения соответствующей части наследственного имущества обязательное для исполнения поручение об охране этого имущества и управлении им. Если нотариус по месту открытия наследства осведомлен о том, кто обязан принять меры по охране и управлению частью наследства в месте её расположения, то прямое поручение может быть направлено сразу же ему. О принятии вышеуказанных мер сообщают в нотариальную контору по месту открытия наследства. Поскольку необходимые меры по охране наследства и управлению им могут быть приняты должностными лицами органов местного самоуправления и консульских учреждений

Туркменистана в том случае, когда закон предоставляет им право совершения нотариальных действий, то они так же могут быть адресатами подобного поручения.

Статья 1254. Опись имущества

С целью охраны имущества нотариальный орган описывает наследство и передает на сохранение наследнику или другому лицу, принимая при этом меры к розыску наследников, которые не находятся в месте открытия наследства.

Опись наследственного имущества

При этом обязательно присутствие не менее чем двух свидетелей, которые выступают гарантами достоверности произведенной описи, следят за тем, чтобы все имущество, входящее в состав наследства, подверглось описи. Такие свидетели должны отвечать общим требованиям, установленным законом для свидетелей, участвующих в различных процедурах, связанных с наследственными правоотношениями. Напомним, что это могут быть любые лица, обладающие дееспособностью, грамотные, владеющие языком, на котором проводится опись имущества, способные по своему психическому состоянию осознавать смысл и значение совершаемых действий по описи имущества.

При производстве описи имущества вправе присутствовать исполнитель завещания и наследники. Если свидетели должны обязательно присутствовать при описи наследственного имущества, то присутствие наследников зависит только от их желания. Однако присутствие наследников при производстве описи позволяет устранить споры между ними по поводу состава наличного наследства, а также создает условия для оперативного решения вопросов хранения наследственного имущества.

Участие исполнителя завещания при составлении описи является целесообразным, поскольку с ним нотариус согласовывает меры охраны наследства и управления им. В случаях, когда один или несколько наследников являются несовершеннолетними, недееспособными или ограниченно дееспособными, в целях защиты их интересов в проведении описи могут принимать участие представители органа опеки и попечительства.

Чтобы все перечисленные лица присутствовали при описи наследственного имущества, необходимо предварительно известить их об этом.

Для того, чтобы обеспечить возможность точно определить состав наследства, гражданское законодательство возлагает на лиц, не являющихся участниками наследственных правоотношений, определенные обязанности.

Так, банки, другие кредитные организации и иные юридические лица обязаны сообщать об имеющихся у них сведениях об имуществе, принадлежавшем наследодателю. Указанная информация сообщается только нотариусу по его запросу. Нотариус обязан хранить в тайне все сведения, которые стали ему известны в связи с осуществлением его профессиональной деятельности. Полученные сведения он вправе использовать исключительно в связи с производством по делу о наследстве. Нотариус может сообщать их только исполнителю завещания и наследникам.

Оценка наследственного имущества

По заявлению наследников, исполнителя завещания или органа опеки и попечительства производится оценка наследственного имущества. Оценка может быть произведена по соглашению между указанными лицами. При отсутствии соглашения оценка наследственного имущества или той его части, в отношении которой соглашение не достигнуто, производится независимым оценщиком. В этом случае расходы по услугам

оценщика ложатся на лицо, потребовавшее оценки. Однако в последующем такие расходы подлежат распределению между наследниками пропорционально стоимости полученного каждым из них наследства. Если заявление об оценке наследственного имущества не поступило, нотариус может осуществить опись имущества без указания его стоимости.

Хранение наследственного имущества

Имущество, входящее в состав наследства, если оно не требует управления, передается нотариусом по договору на хранение кому-либо из наследников, а при невозможности передать его наследникам - другому лицу по усмотрению нотариуса.

Если наследование осуществляется по завещанию, в котором назначен его исполнитель, хранение указанного имущества обеспечивается исполнителем завещания самостоятельно либо путем заключения договора хранения с кем-либо из наследников или другим лицом по усмотрению исполнителя завещания.

Если в состав наследства входят наличные деньги, они подлежат передаче на хранение в депозит нотариуса. Валютные ценности, драгоценные металлы и камни, изделия из них, не требующие управления, ценные бумаги передаются банковскому учреждению на основании договора хранения.

Статья 1255. Назначение управляющего имуществом

Если имущество нуждается в управлении, а также, когда кредиторами наследника предъявлен иск, нотариальный орган назначает управляющего имуществом. Управляющий не назначается, если хотя бы один из наследников принял имущество или назначен исполнитель завещания.

Если в состав наследства входит имущество, которое нуждается в управлении, а также, когда кредиторами наследника предъявлен иск, нотариальный орган назначает управляющего имуществом (ст. 1255 ГКТ). Управляющий не назначается, если хотя бы один из наследников принял имущество или назначен исполнитель завещания, так как в данном случае право и обязанность по управлению имуществом принадлежит им.

Управление может охватывать любой вид имущества, входящего в состав наследства: вещи, ценные бумаги, доля в складочном (уставном) капитале, исключительные права и др.

Передача имущества в доверительное управление позволяет сохранять функциональные свойства имущественного объекта, использовать его наиболее эффективно, извлекая материальную и иную выгоду. Наследственное имущество передается в доверительное управление только при условии реальной необходимости в этом. Доверительным управляющим может быть любое юридическое лицо, за исключением учреждения, или полностью дееспособный гражданин, обладающий необходимыми навыками. Переход права собственности на имущество не осуществляется по доверительному управлению. Собственник сохраняет за собой титул собственности. Доверительный управляющий наделяется полномочиями по осуществлению прав владения, пользования и распоряжения имуществом, реализует эти полномочия и передает полученные от управления имуществом выгоды собственнику.

РАЗДЕЛ 14.

СВИДЕТЕЛЬСТВО О НАСЛЕДОВАНИИ

Выдача свидетельства о наследовании является заключительным действием, которое совершается государственными нотариусами в рамках открытого наследственного дела.

Юридическая природа свидетельства о наследовании характеризуется тем, что оно не имеет правообразующего значения, а направлено на подтверждение имеющегося права. Выдавая свидетельство о наследовании, нотариус подтверждает наличие права на наследство у определенных лиц. Оно может служить основанием для получения в случаях необходимости специальных документов, подтверждающих право на имущество, для истребования наследственного имущества от третьих лиц, для реализации перешедших по наследству имущественных прав и т. п. Так, например, на основании свидетельства о наследовании производится государственная регистрация недвижимости и наследнику выдается свидетельство о праве собственности. Так же на основании свидетельства на наследника, как на нового собственника регистрируются транспортные средства. На основании свидетельства о наследовании наследник может получить деньги с вклада в банке, потребовать выплаты компенсации доли умершего участника ООО и т. п. Исходя из этого, свидетельство о наследовании – это официальный документ, подтверждающий наследственные права лица на имущество умершего.

Статья 1256. Понятие

1. Лица, признанные наследниками, могут по месту открытия наследства потребовать у нотариального органа свидетельство о наследовании.

2. В предусмотренных законом случаях получение свидетельства о наследовании обязательно.

Согласно ст. 1256 ГК Туркменистана наследники умершего могут по месту открытия наследства потребовать у нотариального органа свидетельство о наследовании. Свидетельство выдается наследнику, имеющему право наследования в соответствии с завещанием или законом. В случае, если отсутствуют наследники по закону и по завещанию, либо никто из наследников не имеет права наследовать или все наследники отстранены от наследования, либо никто из наследников не принял наследства, либо все наследники отказались от наследства и при этом никто из них не указал, что отказывается в пользу другого наследника, имущество умершего считается выморочным и переходит в порядке наследования по закону в собственность государства (ч.1 ст.1102 ГКТ).

В соответствии с ч. 5 ст. 75 Закона Туркменистана «О нотариате и нотариальной деятельности» от 18.08.2015 г., при переходе имущества по праву наследования к государству, свидетельство о праве на наследство выдаётся уполномоченному государственному органу.

Местом открытия наследства в соответствии со ст. 1085 ГК Туркменистана, считается место последнего жительства наследодателя, а если оно неизвестно, - место нахождения наследства или его основной части (см. комментарий к соответствующей статье, а также к ст. 1086 и ст.1088).

Основанием выдачи свидетельства о наследовании служит заявление наследника.

Согласно ст. 73 Закона Туркменистана «О нотариате и нотариальной деятельности» от 18.08.2015 г., государственный нотариус, должностное лицо дипломатического представительства и консульского учреждения Туркменистана за рубежом по месту открытия наследства принимает заявления о выдаче свидетельства о праве на наследство и другие виды заявлений.

Заявление о выдаче свидетельства о наследовании должно быть подано в письменной форме. Если просьба наследника о выдаче свидетельства о наследовании была изложена в заявлении о принятии наследства, то дополнительного заявления о выдаче свидетельства о

наследовании не требуется. В заявлении о принятии наследства необходимо указать фамилию, имя, отчество наследника и наследодателя, дату смерти наследодателя и его последнее место жительства, волеизъявление наследника о принятии наследства, основание наследования - завещание, родственные отношения, а также дату подачи заявления. В заявлении могут быть указаны и иные сведения: информация о других наследниках, о составе и месте нахождения наследственного имущества. Заявление о выдаче свидетельства о наследовании наследником может быть подано как в период установленного срока для принятия наследства, так и в любое время по истечении указанного срока.

Свидетельство о наследовании может быть выдано только наследникам, принявшим в установленном законом порядке наследство. Однако согласно ст. 1258 в свидетельство о наследстве могут быть так же включены и наследники, не принявшие наследство в установленный законом срок по согласию всех наследников, которые приняли наследство вовремя.

Для выдачи свидетельства о наследовании нотариальная контора обязана истребовать соответствующие доказательства для установления факта открытия наследства, времени и места открытия наследства, оснований призвания наследника к наследству, принятия наследником наследства либо согласия всех других наследников на включение опоздавшего наследника в свидетельство о праве на наследство, выяснения состава и места нахождения наследственного имущества и его принадлежности наследодателю.

Так, например, в соответствии с ч.1 ст.78 Закона Туркменистана «О нотариате и нотариальной деятельности» от 18.08.2015 г., если в состав наследственного имущества входят жилой дом или иное недвижимое имущество, требуется правоустанавливающий документ о принадлежности жилого дома или иного недвижимого имущества наследодателю, справка соответствующего органа о составе имущества и его оценке и в порядке, установленном законодательством Туркменистана, уточняется государственная регистрация указанного имущества.

Свидетельство о наследовании выдается при отсутствии между заинтересованными лицами спора о праве, что следует из текста статьи («лица, признанные наследниками»). Если в суде рассматривается спор о праве на наследство, об удостоверении которого было подано заявление, действия по выдаче свидетельства должны быть отложены до рассмотрения спора судом. В этом случае свидетельство о наследовании может быть выдано на основании вступившего в законную силу решения суда.

Законодательство не устанавливает особый порядок регистрации свидетельства о наследовании. Наследник только расписывается в реестре нотариальных действий, который каждый нотариус ведет в соответствии с правилами нотариального делопроизводства и совершения нотариальных действий.

Нормы ч.2 ст. 1256 ГК Туркменистана содержат императивный характер, предусматривающий обязательное получение свидетельства о наследовании в предусмотренных законом случаях. Особенно важно получение такого документа в случаях, когда законом предусматривается особый режим регистрации прав на отдельные виды имущества. Например, свидетельство о наследовании необходимо для регистрации прав наследника на недвижимое имущество, транспортные средства. Кроме того, без предъявления данного юридического документа при наследовании акций не будут внесены соответствующие изменения в реестр акционеров. Свидетельство необходимо и для

получения денежных средств в банке, в отношении которых существует завещательное распоряжение.

Стоит особенно отметить, что свидетельство о наследовании только подтверждает наличие у лица права на владение, пользование и распоряжение движимым и недвижимым наследственным имуществом. Переход права собственности на наследуемое имущество от наследодателя к наследникам от выдачи свидетельства о наследстве не зависит. Стоит так же обратить внимание, что при условии своевременного принятия наследства право собственности на наследуемое имущество происходит в момент смерти наследодателя в соответствии со ст. 1210 ГКТ.

Свидетельство о наследовании излагается в соответствии с определенной формой нотариального свидетельства, утвержденной Приказом Министерства Адалат Туркменистана и оформляется в двух экземплярах, один из которых выдается наследнику. Получение наследником свидетельства о наследовании подтверждается его распиской в реестре нотариальных действий, второй экземпляр свидетельства о наследовании подшивается в наследственное дело.

Статья 1257. Срок выдачи свидетельства о наследовании

Свидетельство о наследовании выдается наследникам по истечении шести месяцев со дня открытия наследства в любое время. Свидетельство о наследовании выдается ранее шести месяцев в случаях, если нотариальный орган располагает сведениями о том, что кроме лиц, испрашивающих свидетельство, других наследников не имеется.

Согласно ст. 1257 ГК Туркменистана свидетельство о наследовании выдается не ранее истечения 6 месяцев со дня открытия наследства. Шестимесячный срок, исчисляемый со дня открытия наследства, по истечении которого свидетельство о наследовании выдается в любое время, обусловлен тем, что общий срок, установленный для принятия наследства, имеет такую же продолжительность и тот же начальный момент. К окончанию этого срока наследники, призванные к наследованию, должны решить, намерены ли они принять наследство, и совершить действия, свидетельствующие об их намерениях. Таким образом, круг наследников, которые могут требовать выдачи свидетельства о наследовании, определяется только по истечении срока на принятие наследства.

Свидетельство о наследовании может быть выдано при определенных обстоятельствах ранее истечения 6-месячного срока с момента открытия наследства, если нотариальный орган располагает сведениями о том, что кроме лиц, заявляющих о получении свидетельства, не имеется других наследников, которым принадлежит право на наследство или на соответствующую его часть и без учета наследственной доли которых заявителям не может быть выдано законное свидетельство о праве на наследство.

Законодательством не определены критерии отнесения данных к достоверным, поэтому оценку достоверности данных дает сам нотариус с учетом конкретных обстоятельств. Следует иметь в виду, что досрочная выдача свидетельства о наследовании является правом, а не обязанностью нотариуса.

Совершение нотариального действия по выдаче свидетельства о наследовании может быть отложено:

- по заявлению заинтересованного лица, оспаривающего в суде право на наследство, на срок не более 10 дней. Если в течение этого срока от суда не будет получено сообщение

о поступлении заявления в суд от лица, оспаривающего право на наследство, свидетельство о наследовании должно быть выдано;

- при необходимости истребования нотариусом от физических и юридических лиц дополнительных сведений для выдачи свидетельства о наследовании;
- при направлении нотариусом документа, необходимого для выдачи свидетельства о наследовании, на экспертизу.

В случае, когда наследник фактически принял наследство и представил в нотариальную контору документы, перечисленные в п. 95 Инструкции о выдачи свидетельства о наследовании нотариальными конторами Туркменистана, однако ему был отказано в выдаче свидетельства о праве на наследство, его жалоба на отказ в совершении нотариального действия рассматривается по правилам, предусмотренным главой 32 ГПК Туркменистана.^[51]

Статья 1258. Согласие на внесение в свидетельство

Наследники, не принявшие наследство в установленный законом срок, могут быть внесены в свидетельство о наследовании с согласия всех тех наследников, которые приняли наследство. Согласие должно быть выражено письменно до выдачи свидетельства о наследовании.

Согласно ст. 1183 ГК Туркменистана наследство должно быть принято в течение шести месяцев со дня открытия наследства. Свидетельство о наследовании выдаются наследникам, принявшим наследство в соответствии со статьей 1256 ГК Туркменистана.

Наследники, не принявшие наследство в установленный законом срок, могут быть включены в свидетельство о праве на наследство с согласия всех других наследников, принявших наследство. Свидетельство о праве на наследство выдается всем наследникам вместе или каждому в отдельности в зависимости от их желания.

Согласие всех наследников должно быть выражено письменно до выдачи свидетельства о наследовании.

Статья 1259. Выдача свидетельства о наследовании наследникам наследника

Если наследник, призванный для принятия наследства, умрет после открытия наследства, не успев принять его в установленный срок, его наследники могут получить свидетельство о наследовании на имущество, оставшееся после смерти первоначального наследодателя.

Если наследник умер после открытия наследства, но до принятия наследства, право получения доли из наследства переходит к его наследникам (наследственная трансмиссия). Как следует из ст. 1189 ГК наследники умершего наследника должны принять наследство в течение времени, оставшегося до конца срока принятия наследства. Если этот срок меньше трех месяцев, он должен быть продлен до трех месяцев.

Выдача свидетельства о наследовании наследникам наследника производится в порядке ст. 1256 ГК Туркменистана.

Статья 1260. Выдача сонаследникам свидетельства о наследовании

Свидетельство о наследовании может быть выдано как на все наследство, так и на его часть. Свидетельство выдается как всем наследникам вместе, так и каждому в отдельности по их желанию. Выдача свидетельства о наследовании одному из наследников на одну часть наследства не лишает других наследников права получить свидетельство на остальную часть наследства.

Основным положением настоящей статьи является то, что по желанию наследников свидетельство о наследовании может быть выдано всем наследникам вместе или каждому наследнику в отдельности на все наследственное имущество в целом или на его отдельные части, в том числе в разное время, что нотариус разъясняет наследникам.

Институт государства, права и демократии Туркменистана

Региональная программа Германского общества по международному сотрудничеству
(GIZ)

«Содействие правовой государственности в странах
Центральной Азии» по поручению Федерального министерства экономического сотрудничества и
развития (BMZ)

**НАУЧНО-ПРАКТИЧЕСКИЙ
КОММЕНТАРИЙ К ГРАЖДАНСКОМУ
КОДЕКСУ ТУРКМЕНИСТАНА**
ТОМ V
(статьи 1070-1260)

Редактор	<i>О. Пирнепесова</i>
Худ. редактор	<i>О. Черкезова</i>
Тех. редактор	<i>О. Нуриягдыева</i>

Подписано в печать 14.10.2020. Формат 60 x 90 ¹/₁₆.
Гарнитура Times New Roman. Печ. л. 15,0. Усл. печ. л. 15,0.
Уч.-изд. л. 12,43. Усл. кр.-отт. 18,25. Тираж 1000. Заказ. № 6.

Туркменская государственная издательская служба. 744000, Ашхабад, Гарашсызлык шаёлы, 100.

Индивидуальное предприятие «Алтын нусга».
744017. Ашхабад. Парахат 2/1, дом 21.

¹¹ Нуриев Я. и др. Гражданское право. Общая часть. А.-ТГИС .2013. М. Ходжамбердыева «Общие основания права наследования в гражданско-правовых отношениях» журнал Демократия и право 2014 г., №4 с.178. Русско-туркменский юридический толковый словарь А.-ТГИС, 2015.

¹² Ведомости Верховного Совета Туркменистана 1991 г., № 15, ст. 152. 2.*

^[13] См. подробнее относительно права Англии и Уэльса: *Odersky, Großbritannien: England und Wales in: Süß (Hrsg) Erbrecht in Europa, Angelbachtal, 2. Aufl. 2008, S. 719 ff (S. 724 ff)*; относительно процедуры администрирования в целом: *Schmidt, Der Erwerb der Erbschaft in grenzüberschreitenden Sachverhalten unter der Berücksichtigung der EuErbVO, ZEV 2014, 455 (456).*

^[14] См. подробнее: *Schmidt, Der Erwerb der Erbschaft in grenzüberschreitenden Sachverhalten unter der Berücksichtigung der EuErbVO, ZEV 2014, 455 (456).*

^[15] Собрание актов Президента Туркменистана и решений Правительства Туркменистана, 2011 г., №11, ст. 1575, с изменениями, внесенными в соответствии с Постановлением Президента Туркменистана от 04.06.2013 г., за №13034.

^[16] Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2012 г., № 1, ст. 9.

^[17] Ярошенко (ред.), Наследственное право, Москва М. Волтерс Клувер, 2005, стр. 66.

^[18] Перевод приводится по изданию: Бергман (ред.) Гражданское Уложение Германии 3-е издание, Москва 2008.

^[19] Ведомости Меджлиса Туркменистана, 1996 г., № 1-2, ст. 6.

^[100] Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2017 г., № 4, ст. 140. ¹¹ Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2017 г., № 4, ст. 141.

^[111] Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2012 г., № 1, ст. 8, с дополнениями, внесенными Законом Туркменистана от 25.11.2017 г. № 668-V.

^[121] Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2017 г., № 4, ст. 140.

^[131] Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2017 г., № 4, ст. 141.

^[141] Ведомости Меджлиса Туркменистана 2019 г., № 2-3-4, ст. 24, 25, с изменениям и, внесенными Законом Туркменистана от 22.06.2013 г. № 414-IV.

^[151] Там же.

^[161] Ведомости Меджлиса Туркменистана 2015 г., № 4, ст. 140, с изменениями, внесенными Законом Туркменистана от 15.10.2016 г. № 461-V.

^[171] Книпер, Владение в гражданском праве Туркменистана, стр. 99.

^[181] Науменко О.В. Наследование в мусульманском праве, интернет материалы

^[191] Ломакин А., Обычное право туркмен (адат), Ашхабад: паровая русская типография Федорова К.М., 1897 г..

^[201] Ломакин А., Обычное право туркмен (адат), Ашхабад: паровая русская типография Федорова К.М., 1897 г..

^[211] Семейный кодекс Туркменистана, п. 17 ст. 1, Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2012 г., №1, ст. 9.

^[221] Семейный кодекс Туркменистана, ст. 52, Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2012 г., №1, ст. 9.

^[231] Семейный кодекс Туркменистана, ст. 106, Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2012 г., №1, ст. 9.

^[241] Семейный кодекс Туркменистана, п. 3 ст. 7, Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2012 г., №1, ст. 9.

^[251] Семейный кодекс Туркменистана, статьи 95, 97, Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2012 г., № 1, ст. 9.

^[261] Семейный кодекс Туркменистана, ст. 119, Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2012 г., № 1, ст. 9.

^[271] Трудовой кодекс Туркменистана, Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2009 г., №2, ст. 30.

^[281] Кодекс Туркменистана о социальной защите населения, Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2012 г., № 3-4, ст. 91.

^[291] Закон Туркменистана «Об охране здоровья граждан», Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2015 г, № 2, ст. 57, с изменениями и дополнениями, внесенными Законами Туркменистана от 03.06.2017 г. № 576-V, 25.11.2017 г. № 659-V и от 01.12.2018 г. № 103-VI.

^[301] Кодекс Туркменистана о социальной защите населения, Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2012 г., № 3-4, ст. 91.

^[311] *.

^[321] Сборник Постановлений Пленума Верховного Казыета Туркменистана, Ашхабад, 2007 г..

^[331] Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2015 г., № 3, ст. 96, с дополнением, внесенным Законом Туркменистана от 24.10.2015 г. № 292-V, 20.03.2017 г. № 525-V, 04.11.2017 г. № 636-V и от 09.06.2018 г. № 41-VI.

^[341] См. напр. Brox/Walker, Erbrecht, München 2014, стр. 105 и след.. 6.*

^[351] Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2015 г, № 3, ст. 96, с дополнением, внесенным Законом Туркменистана от 24.10.2015 г. № 292-V и от 20.03.2017 г. № 525-V. ³⁶ Там же.

^[361] Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2015 г, № 3, ст. 96, с дополнением, внесенным Законом Туркменистана от 24.10.2015 г. № 292-V, 20.03.2017 г. № 525-V, 04.11.2017 г. № 636-V и от 09.06.2018 г. № 41-VI.

^[371] Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2015 г, № 3, ст. 96, с дополнением, внесенным Законом Туркменистана от 24.10.2015 г. № 292-V и от 20.03.2017 г. № 525-V.

^[381] Конституция Туркменистана. Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2016 г. ,№4.

^[391] Большой юридический словарь, Москва, изд. «Инфрам», 1999 г..

^[401] Ярошенко (ред.), Наследственное право, М. Волтерс Клувер, 2005, стр. 101.

^[411] Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2013 г., № 1, ст. 3.

^[421] Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2015 г, № 3, ст. 96, с дополнением, внесенным Законом Туркменистана от 24.10.2015 г. № 292-V и от 20.03.2017 г. № 525-V.

^[431] Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2015 г., № 3, ст. 96, с дополнением, внесенным Законом Туркменистана от 24.10.2015 г. № 292-V и от 20.03.2017 г. № 525-V.

^[44] Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2015 г., № 3, ст. 96, с дополнением, внесенным Законом Туркменистана от 24.10.2015 г. № 292-V и от 20.03.2017 г. № 525-V. 12.*

^[45] Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2004 г., № 4, ст. 33.

^[46] Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2015 г., № 3, ст. 96, с дополнением, внесенным Законом Туркменистана от 24.10.2015 г. № 292-V и от 20.03.2017 г. № 525-V.

^[47] Кодекс Туркменистана «О земле» А: ТГИС 2008.

^[48] Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2013 г., № 4, ст. 75.

^[49] Ведомости Меджлиса Туркменистана, 2013 г., № 4, ст. 75.

^[50] Закон Туркменистана «О залоге». Ведомости Меджлиса Туркменистана 1993 г., № 9-10, ст. 57, с изменениями и дополнениями, внесенными Законами Туркменистана от 30.03.2007 г. № 115-Ш и 18.04.2009 г. № 32-IV, см. также ст. 267-324 ГКТ.

^[51] Постановление №15 Пленума Верховного казыета Туркменистана от 25.12.1997 г. «О практике применения казыетами Туркменистана законодательства при рассмотрении дел о наследовании».