

Гришаев С.П. Постатейный комментарий к части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации. - Специально для системы ГАРАНТ, 2018 г.

С.П. Гришаев,
кандидат юридических наук, доцент

Вступление

Необходимость написания указанного комментария обусловлена изменениями, которые произошли в правовом регулировании [раздела V ч. 3 ГК](#) с момента ее принятия в 2002 г. и [раздела VI ч. 3 ГК](#) в 2013 г.

Все эти изменения были учтены в данном комментарии.

Комментарий представляет интерес не только для студентов юридических вузов и юристов, но и для нотариусов, а также для всех граждан, поскольку вопросы наследования рано или поздно затронут любого из нас.

Материал подготовлен с использованием правовых актов по состоянию на 1 марта 2018 года.

Раздел V. Наследственное право

Глава 61. Общие положения о наследовании

Статья 1110. Наследование.

1. Комментируемая [статья](#) не дает определения самого термина "наследование", однако из ее смысла вытекает, что наследование - это переход после смерти гражданина принадлежащего ему на праве частной собственности имущества в порядке универсального правопреемства, т.е. в неизменном виде как единого целого и в один и тот же момент, если ГК РФ не предусмотрено иное, к одному или нескольким лицам.

В комментируемой [статье](#) закреплён один из основных принципов наследственного права - принцип универсальности наследственного правопреемства. Он заключается в том, что наследник замещает наследодателя во всех правоотношениях, в которых участвовал наследодатель, за исключением тех которые носят строго личный характер. Кроме того, акт принятия наследства распространяется на всю наследственную массу, в том числе на ту часть наследства, о которой наследник не знает.

Этот принцип также означает, что все, входящее в состав наследства, переходит при наследовании в том же состоянии, виде и положении, в котором оно находилось, когда принадлежало умершему.

Вместе с тем, с целью защиты интересов участников различных коллективных субъектов рыночных отношений законодательство устанавливает ряд исключений из общего положения о неизменности универсального наследственного правопреемства. Так, наследник умершего члена крестьянского (фермерского) хозяйства, не входящий в его состав, имеет право на получение компенсации, соразмерной наследуемой им доле в имуществе, находящемся в общей совместной собственности членов хозяйства (см. [комментарий](#) к п. 2 ст. 1179 ГК). Такая конструкция рассматривается как правопреемство, сопряжённое с модификацией переходящего права.

И, наконец, третья черта универсального правопреемства состоит в том, что оно совершается в один и тот же момент. Это значит, что весь комплекс прав и обязанностей умершего переходит к наследникам одновременно. Нельзя принять одни права раньше, а другие - позже. Именно поэтому наследник, который принял какое-то отдельное право, считается автоматически принявшим и все остальные, известные и неизвестные ему права умершего.

Преемство только в отдельных правах умершего, как это имеет место при завещательном отказе (см. [комментарий](#) к ст. 1137 ГК), не является наследственным.

При характеристике универсальности наследственного правопреемства важно подчеркнуть, что наследник приобретает наследство на основании норм наследственного

права непосредственно от наследодателя, без посредничества каких-либо третьих лиц. Нормы наследственного правопреемства носят императивный характер. Как было отмечено в [п. 10](#) постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 N 9 "О судебной практике по делам о наследовании" "суд отказывает в утверждении мирового соглашения сторон, в частности, по вопросам: об универсальности правопреемства при наследовании ([пункт 1 статьи 1110 ГК РФ](#))".

Наконец, принцип неизменности при универсальном правопреемстве определяет и переход гражданско-правовой ответственности. Права и обязанности переходят по наследству со всеми способами их обеспечения и лежащими на них обременениями и обязательствами. Следовательно, нельзя принять только право собственности на недвижимое имущество наследодателя и отказаться от оплаты его долгов по договору займа. Это значит, что если на наследодателе лежали обязанности по возмещению убытков или уплате неустойки, то в случае его смерти они переходят наследникам (исключение составляют обязательства личного характера).

2. Наследование - необходимый и важный институт гражданского права. Поэтому гарантия права наследования имущества, составляющего частную собственность физического лица, установлена [ч. 4 статьи 35](#) Конституции Российской Федерации. Так, в ней сказано, что право наследования гарантируется. В данном случае законодатель ограничился только самой общей формулировкой. Более подробная регламентация содержится в нормах гражданского законодательства. При этом регулирование наследственных отношений как части однородных гражданско-правовых отношений относится к исключительному ведению Российской Федерации.

Наследственное право является компонентом особенной части гражданского права и в связи с этим регулируется в первую очередь комментируемым разделом ГК. Однако, правовое регулирование отношений, связанных с переходом наследственного имущества после смерти умершего, осуществляется и другими разделами ГК, а также и другими федеральными законами, а в случаях, предусмотренных законом, иными правовыми актами. Из этого, прежде всего, следует, что указы Президента РФ и постановления Правительства РФ (именуемые на основании [п. 6 ст. 3](#) ГК РФ иными правовыми актами) могут регулировать наследственные отношения только на основании прямого указания закона, причем таковым может быть любой закон, а не только ГК.

Таким образом, наследственное право как совокупность правовых норм регулируется не только частью третьей ГК РФ ([раздел V](#)), вступившей в силу с 1 марта 2002 г. и внесшей кардинальные изменения в систему наследственных отношений. Речь идет также и о других положениях ГК, регулирующих отдельные положения наследственного права (например, нормы, регулирующие порядок перехода по наследству долей и паев в уставном капитале хозяйственных обществ и товариществ). При этом правовые нормы раздела V части III ГК РФ, посвященные наследственному праву, составляют неотъемлемую часть гражданского законодательства, регулирующего имущественные и неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников. Они регулируют отношения, возникающие в связи со смертью наследодателя и открытием наследства.

Кроме того, соответствующие нормы есть в [Федеральном законе](#) от 26 декабря 1995 г. N 208-ФЗ "Об акционерных обществах", [Федеральном законе](#) от 8 февраля 1998 г. N 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью", [Законе](#) РФ от 19 июня 1992 г. N 3085-1 "О потребительской кооперации" (потребительских союзах) в Российской Федерации, [Федеральном законе](#) от 8 мая 1996 г. N 41-ФЗ "О производственных кооперативах" и др.

Следует учитывать нормативные правовые акты, регламентирующие особый правовой режим отдельных вещей, переходящих по наследству. Речь в частности идет о федеральных законах [от 13 декабря 1996 г. N 150-ФЗ "Об оружии"](#), [от 26 марта 1998 г. N 41-ФЗ "О драгоценных металлах и драгоценных камнях"](#), [от 10 декабря 2003 г. N 173-ФЗ "О валютном регулировании и валютном контроле"](#).

Наконец, к наследственным правоотношениям применимы отдельные положения [Семейного кодекса](#) РФ, [Земельного кодекса](#) РФ, [Основ законодательства](#) о нотариате, норм гражданского процессуального законодательства. К источникам регулирования наследственных отношений также относятся подзаконные акты.

[Статья 1111. Основания наследования.](#)

В комментируемой [статье](#) говорится об основаниях наследования. Понятие "основания

наследования" российское наследственное право разделяет на два вида: наследование по завещанию и наследование по закону. И в том и в другом случае наследнику необходимо подтвердить свое право на получение наследства.

В соответствии с комментируемой [статьей](#) наследование по закону имеет место в случаях, когда и поскольку оно не изменено завещанием, а также в иных случаях, установленных ГК.

Очевидно, что наследование по закону носит подчиненный характер относительно наследования по завещанию, хотя на практике наследование по закону встречается чаще. В тех случаях, когда наследодатель ясно выразил свою волю, распорядившись своим имуществом на случай своей смерти, наследование должно происходить в соответствии с его волей, а не по правилам, установленным государством. Этот принцип, характерный и для ранее действовавшего законодательства в области наследственного права, получил дальнейшее развитие в [части 3](#) ГК.

Наследование по закону имеет место тогда, где и когда:

а) наследодатель не составил завещания (либо завещание признано по суду полностью недействительным);

б) наследодатель завещал только часть наследства, или завещание в определенной части признано недействительным. Тогда не охваченная завещанием часть наследства, а также та часть имущества, в отношении которой завещательное распоряжение оказалось недействительным, переходят по закону;

в) наследник по завещанию умер ранее завещателя, либо если наследник по завещанию - юридическое лицо - ликвидирован;

г) наследник по завещанию отказался от наследства или не принял его;

д) наследник по завещанию был признан недостойным.

Для наследования как по закону, так и по завещанию необходим предусмотренный законом набор определенных юридических фактов (юридический состав). Так, для наследования по закону необходимо, чтобы лицо, призванное к наследованию, входило в круг наследников по закону, наследство открылось, и чтобы наследники согласились принять наследство. Для наследования по завещанию необходимо наличие надлежащим образом оформленного завещания, открытие наследства, согласие наследников на принятие наследства. Следует отметить, что в завещании наследодатель может лишить права наследования всех наследников по закону и при этом не завещать свое имущество каким-либо другим лицам.

В законодательстве ([ст. 1151](#) ГК см. [комментарий](#) к ней) в качестве отдельного вида выделяется такой вид наследования как наследование выморочного имущества. Речь идет о наследовании имущества государством, субъектом Федерации, государственными и муниципальными образованиями в тех случаях, когда нет наследников ни по закону, ни по завещанию.

[Статья 1112](#). Наследство

В комментируемой [статье](#) наиболее полным образом раскрывается понятие наследства (наследственной массы), включающего вещи, иное имущество, имущественные права и обязанности. Все вместе это именуется обобщающим термином "наследство" или "наследственное имущество". Одновременно выделяются права и обязанности, которые не входят в состав наследства.

В соответствии с [пунктом 14](#) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 г. N 9 "О судебной практике по делам о наследовании" в состав наследства входит принадлежавшее наследодателю на день открытия наследства имущество, в частности:

вещи, включая деньги и ценные бумаги ([статья 128](#) ГК РФ);

имущественные права (в том числе права, вытекающие из договоров, заключенных наследодателем, если иное не предусмотрено законом или договором; исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности или на средства индивидуализации; права на получение присужденных наследодателю, но не полученных им денежных сумм);

имущественные обязанности, в том числе долги в пределах стоимости перешедшего к наследникам наследственного имущества ([пункт 1 статьи 1175](#) ГК РФ).

Вещами в гражданском праве признаются материальные, физические осязаемые объекты, имеющие экономическую форму товара. Ими являются как предметы материальной и духовной культуры, то есть продукты человеческого труда, так и предметы, созданные самой природой и используемые людьми в своей жизнедеятельности - земля, полезные ископаемые,

растения и т.д. Важнейший признак вещей, благодаря которому они и становятся объектами гражданских прав, заключаются в их возможности удовлетворять те или иные потребности людей. Предметы, не обладающие полезными качествами либо полезные свойства которых еще не открыты людьми, а также предметы, недоступные людям на данном этапе развития человеческой цивилизации (например, космические тела), объектами гражданско-правовых, в том числе наследственных отношений не выступают. Иными словами, статус вещей приобретают лишь материальные блага, полезные свойства которых осознаны и освоены людьми.

Отдельно в ГК говорится о безналичных денежных средствах и бездокументарных ценных бумагах как объектах гражданских прав. Они более не рассматриваются в качестве вещей. Как следует из определения [ст. 128](#) ГК, они относятся к иному имуществу и соответственно могут также наследоваться.

Таким образом, в наследственном праве, согласно комментируемой статье имущество понимается максимально широко - как комплекс, состоящий из актива (вещи, имущественные права) и пассива (имущественные обязанности), принадлежавшие наследодателю на день открытия наследства. Другими словами, наследство представляет собой единство прав (актива) и долгов (пассива) принадлежащих наследодателю на день открытия наследства. В частности, в состав наследства может входить предприятие как имущественный комплекс, в состав которого входят вещи, имущественные права и обязанности.

В комментируемой статье особо подчеркивается, что не входят в состав наследства права и обязанности, неразрывно связанные с личностью наследодателя, в частности право на алименты, право на возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина, а также права и обязанности, переход которых в порядке наследования не допускается [ГК](#) или другими законами.

Примерами других законов, запрещающих наследование определенных видов имущества (как прав, так и обязанностей), являются следующие.

Например, согласно [п. 3 ст. 44](#) Налогового кодекса Российской Федерации обязанность по уплате налога и (или) сбора прекращается со смертью физического лица - налогоплательщика или с объявлением его умершим в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством Российской Федерации.

[Ст. 141](#) Трудового кодекса Российской Федерации установила, что заработная плата, не полученная ко дню смерти работника, выдается членам его семьи или лицу, находившемуся на иждивении умершего на день его смерти. Выдача заработной платы производится не позднее недельного срока со дня подачи работодателю соответствующих документов.

В [п. 5 ст. 83](#) Жилищного кодекса Российской Федерации сказано, что договор социального найма жилого помещения прекращается в связи с утратой (разрушением) жилого помещения, со смертью одиноко проживавшего нанимателя.

Согласно [ст. 1.2](#) Закона Российской Федерации от 21 февраля 1992 г. N 2395-1 "О недрах" участки недр не могут быть предметом наследования.

В соответствии с положениями [п. 2 ст. 596](#) ГК РФ в случае смерти одного из получателей ренты его доля в праве на получение ренты переходит к пережившим его получателям ренты, если договором пожизненной ренты не предусмотрено иное, а в случае смерти последнего получателя ренты обязательство выплаты ренты прекращается.

В [ст. 701](#) ГК РФ отмечается, что договор безвозмездного пользования прекращается в случае смерти гражданина-ссудополучателя, если иное не предусмотрено договором.

Также не переходят по наследству денежные суммы, служащие средством к существованию наследодателя, не полученные им при жизни (см. [комментарий](#) к [ст. 1183](#) ГК РФ); соответственно права на эти средства не включаются в состав наследства.

Особым образом регулируется вопрос о наследовании страховых сумм при заключении договора личного страхования. По общему правилу страховое обеспечение по личному страхованию, причитающееся выгодоприобретателю в случае смерти страхователя, в состав наследственного имущества не входит. Однако в соответствии с [п. 2 ст. 934](#) ГК РФ в случае смерти лица, застрахованного по договору, в котором не назван иной выгодоприобретатель, выгодоприобретателями признаются наследники застрахованного лица.

В наследственную массу не входит супружеская доля пережившего супруга на имущество, совместно нажитое с наследодателем. Что касается доли умершего супруга, то она наследуется по следующим правилам. В соответствии со [ст. 1150](#) ГК принадлежащее пережившему супругу наследодателя в силу завещания или закона право наследования не умаляет его права на часть имущества, совместно нажитого в браке с наследодателем и

являющегося их совместной собственностью. Доля умершего супруга в этом имуществе, определяемая в соответствии со [ст. 256](#) ГК, входит в состав наследства и переходит к наследникам по общим правилам.

ГК РФ предусматривает, что обязательство прекращается смертью должника, если исполнение не может быть произведено без его личного участия либо обязательство иным образом связано с личностью должника ([п. 1 ст. 418](#)). Другое положение такого рода предусматривает, что обязательство прекращается смертью кредитора, если исполнение предназначено лично для кредитора либо обязательство иным образом связано с его личностью ([п. 2 ст. 418](#)).

Пленум Верховного Суда РФ в [Постановлении](#) от 26 января 2010 г. N 1 "О применении судами гражданского законодательства, регулирующего отношения по обязательствам вследствие причинения вреда жизни или здоровью гражданина" отмечает, что поскольку в силу [ч. 2 ст. 1112](#) ГК РФ право на возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью потерпевшего не входит в состав наследства, его наследники вправе обращаться с самостоятельными исками в суд либо вступать в процесс в порядке процессуального правопреемства ([ст. 44](#) ГПК РФ) лишь по требованиям о взыскании фактически начисленных потерпевшему в счет возмещения вреда, но не выплаченных ему при жизни сумм.

По наследству переходят не только уже существующие права и обязанности, но в случаях, предусмотренных законом, также права, которые наследодатель при жизни не успел юридически оформить, но предпринял необходимые меры для их получения. Так, в соответствии с [п. 8](#) постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24 августа 1993 г. N 8 "О некоторых вопросах применения судами Закона РФ "О приватизации жилищного фонда" если гражданин, подавший заявление о приватизации и необходимые для этого документы, умер до оформления договора на передачу жилого помещения в собственность или до государственной регистрации права собственности, то в случае возникновения спора по поводу включения этого жилого помещения или его части в наследственную массу необходимо иметь в виду, что указанное обстоятельство само по себе не может служить основанием к отказу в удовлетворении требования наследника, если наследодатель, выразив при жизни волю на приватизацию занимаемого жилого помещения, не отозвал свое заявление, поскольку по не зависящим от него причинам был лишен возможности соблюсти все правила оформления документов на приватизацию, в которой ему не могло быть отказано.

В комментируемой [статье](#) отождествляются личные неимущественные права и нематериальные блага, которые, как в ней указано, не входят в состав наследства. В течение длительного времени в законодательстве смешивались понятия нематериальных благ и личных неимущественных прав.

Между тем согласно последним изменениям в ГК ([ст.ст. 128](#) и [150](#)) в действующей редакции Гражданского кодекса РФ в качестве объектов гражданских прав указаны только нематериальные блага, а не неимущественные права. При этом в них не содержится легального определения нематериальных благ, также и не раскрыта их сущность. Статья 128 действующей редакции Гражданского кодекса РФ относит нематериальные блага к одному из объектов гражданских прав, а статьи 150 и [152.1](#) приводят их приблизительный перечень.

Таким образом, личные неимущественные права более не упоминаются в указанной [статье](#). Однако это не значит, что между личными неимущественными правами и нематериальными благами утеряна всякая связь. Права на нематериальные блага и являются личными неимущественными правами.

Нельзя не обратить внимания на то обстоятельство, что положение, содержащееся в последней части комментируемой статьи, вступает, в противоречие с некоторыми другими правовыми актами. Например, в виде исключения по наследству переходят такие личные неимущественные права, которые необходимы для реализации связанных с ними имущественных прав. Так, при наследовании голосующих акций переходит по наследству не только имущественное право на получение дивидендов, но и право на участие в управлении акционерным обществом, которое рассматривается как неимущественное право.

[Статья 1113](#). Открытие наследства.

Наследственные правоотношения возникают с открытием наследства, то есть с момента смерти наследодателя. К смерти по своим юридическим последствиям приравнивается объявление судом гражданина умершим ([ст. 45](#) ГК РФ).

Таким образом, открытием наследства называется возникновение наследственного правоотношения при наступлении определенных юридических фактов:

а) смерти гражданина;

б) объявления судом безвестно отсутствующего гражданина умершим.

Следовательно, юридическое значение открытия наследства состоит в том, что до наступления указанных событий можно говорить только о возможных наследниках, которые никаких требований на наследство предъявлять не могут.

Согласно [п. 1 ст. 66](#) Федерального закона от 21 ноября 2011 N 323-ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации" моментом смерти человека является момент смерти его мозга или его биологической смерти (необратимой гибели человека).

Статья 1114. Время открытия наследства.

1. Вопрос о времени открытия наследства, о котором говорится в комментируемой [статье](#), является важным, поскольку с ним связано определение:

а) состава наследства;

б) сроков на принятие или отказа от наследства;

в) сроков на предъявление претензий к кредиторам;

г) момента возникновения у наследников права собственности на наследственное имущество;

д) срока для выдачи [свидетельства](#) о праве на наследство;

е) законодательства, которым следует руководствоваться.

В комментируемую статью [Федеральным законом](#) от 30 марта 2016 N 79-ФЗ были внесены изменения, в соответствии с которыми временем открытия наследства является в настоящее время момент смерти, а не день смерти, как это было в предыдущей редакции комментируемой статьи.

Открытие наследства по разному определяется в зависимости от того, идет ли речь о смерти гражданина или объявлении его умершим.

Так, при объявлении гражданина умершим наследство будет открываться либо по дню вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим либо с учетом момента его предполагаемой гибели, когда гражданин пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая - день и момент смерти, указанные в решении суда.

По ранее действовавшему законодательству временем открытия наследства являлся день смерти гражданина, который фиксировался в свидетельстве о его смерти. Важно подчеркнуть, что временем открытия наследства являлся именно день, а не час или минута смерти. Соответственно, граждане, умершие в один и тот же день, считались в целях наследственного правопреемства умершими одновременно и не наследовали друг после друга. При этом к наследованию призывались наследники каждого из них.

Таким образом, между лицами, связанными между собой родственными или брачными связями, либо когда один из них являлся наследником по завещанию другого и умершими в пределах одних календарных суток, пусть даже и с разрывом во времени 15-20 часов, правопреемство не возникало, т.е. наследство открывалось после каждого из них. В то же время, если одно лицо умерло, допустим, в 23 часа 55 минут (указанное обстоятельство подтверждено соответствующей медицинской справкой), а второе - в 0 часов 05 минут следующего дня, что также подтверждалось соответствующим документом, возникало наследственное правопреемство и в соответствии с правилами о наследственной трансмиссии имущество первого гражданина наследовалось наследниками второго.

Вместе с тем возможны ситуации, когда значение имеет не только день, но и час открытия наследства. Так, допустим, в тот же самый день, но до или после момента наступления смерти прекращается родственная или семейная связь, являющаяся основанием для призвания к наследованию (усыновление, развод и т.д.) Возникает вопрос о том, нужно ли включать соответствующее лицо в число наследников (например, в случае смерти наследодателя в тот же день было вынесено решение об усыновлении его ребенка или им ребенка). Решение этого вопроса зависит от того, произошло ли это событие до или после момента смерти. Все это вызвало необходимость в установлении открытия наследства с момента, а не дня смерти наследодателя.

Момент смерти устанавливается на основании определенной совокупности биологических показателей, свидетельствующих о наличии необратимых изменений в организме человека. Таким образом, так называемая клиническая смерть или ситуации, когда жизнь человека поддерживается с помощью специальных аппаратов (искусственного дыхания, кровообращения и т.д.) не охватываются понятием смерти организма как целого.

Смерть мозга наступает при полном и необратимом прекращении всех его функций, регистрируемом при работающем сердце и искусственной вентиляции легких. В этом случае мы говорим о биологической смерти, которую следует отличать от клинической смерти. Последняя определяется как остановка жизненно важных функций организма человека (кровообращения и дыхания) потенциально обратимого характера на фоне отсутствия признаков смерти мозга.

Обычно факт смерти устанавливается на основании медико-биологических данных и удостоверяется в свидетельстве о смерти, выдаваемом органом ЗАГСа, однако он может быть установлен и в судебном порядке. В последнем случае в судебном решении должны быть указаны причины, по которым органы ЗАГСа отказывали в регистрации события смерти и те доказательства, которые подтвердили смерть лица в определенное время и при определенных обстоятельствах. В этом случае не требуется соблюдение сроков, предусмотренных для объявления лица умершим, и заинтересованные лица могут в любое время обратиться с соответствующим заявлением в суд. В соответствии со [ст. 64](#) Федерального закона от 15 ноября 1997 г. N 143-ФЗ "Об актах гражданского состояния" решение суда об установлении факта смерти, вступившее в законную силу, является основанием для государственной регистрации смерти.

Время открытия наследства должно быть подтверждено свидетельством о смерти, которое выдается органами записи актов гражданского состояния (органом ЗАГС), либо извещением или иным документом о гибели, выданным органом Министерства обороны РФ или другим компетентным органом.

2. В [п. 2](#) комментируемой статьи говорится о тех случаях, когда момент смерти граждан, умерших в один и тот же день, установить невозможно. В таких случаях будет действовать вышеупомянутая система, предусмотренная предыдущей редакцией комментируемой [статьи](#).

В целях наследственного правопреемства одновременной считается смерть граждан в один и тот же день, соответствующий одной и той же календарной дате. Календарная дата определяется порядковым номером календарного дня, порядковым номером или наименованием календарного месяца и порядковым номером календарного года; календарным днем считается период времени продолжительностью 24 часа, за начало и окончание которого принимаются моменты времени, соответствующие 00 часам 00 минутам 00 секундам и 24 часам 00 минутам 00 секундам, исчисляемые по местному времени ([статьи 2 и 4](#) Федерального закона от 3 июня 2011 года N 107-ФЗ "Об исчислении времени").

Согласно [п. 4 ст. 4](#) Федерального закона от 30 марта 2016 N 79-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" "применительно к наследству, открывшемуся до дня вступления в силу настоящего Федерального закона, круг наследников определяется в соответствии с правилами Гражданского кодекса Российской Федерации (в редакции настоящего Федерального закона), если срок принятия наследства не истек на день вступления в силу настоящего Федерального закона либо если указанный срок истек, но на день вступления в силу настоящего Федерального закона наследство не было принято никем из наследников или не было унаследовано как выморочное. В этих случаях лица, которые не могли быть наследниками по закону в соответствии с правилами Гражданского кодекса Российской Федерации (в редакции, действовавшей до дня вступления в силу настоящего Федерального закона), но являются таковыми в соответствии с правилами Гражданского кодекса Российской Федерации (в редакции настоящего Федерального закона), могут принять наследство в течение шести месяцев со дня вступления в силу настоящего Федерального закона".

[Статья 1115. Место открытия наследства.](#)

Как следует из комментируемой [статьи](#), по общему правилу местом открытия наследства является последнее место жительства наследодателя. При этом сделана ссылка на [ст. 20](#) ГК, согласно которой местом жительства признается место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает. Гражданин, сообщивший кредиторам, а также другим лицам сведения об ином месте своего жительства, несет риск вызванных этим последствий.

Местом жительства несовершеннолетних, не достигших четырнадцати лет, или граждан, находящихся под опекой, признается место жительства их законных представителей - родителей, усыновителей или опекунов.

Для отдельных категорий граждан место открытия наследства определяется в особом порядке.

Так, [ст. 2](#) Закона РФ от 25 июня 1993 г. N 5242-1 "О праве граждан РФ на свободу

передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации" помимо общего правила содержит специальную норму, регулирующую вопрос определения места жительства гражданина, относящегося к коренному малочисленному народу РФ, ведущему кочевой и (или) полукочевой образ жизни и не имеющего места, где он постоянно или преимущественно проживает. В частности, местом жительства (и соответственно - местом открытия наследства после смерти) такого лица может быть признано одно из поселений, находящихся в муниципальном районе, в границах которого проходят маршруты кочевий данного гражданина (см. также п. 26 (1) Правил регистрации и снятия граждан Российской Федерации с регистрационного учета по месту пребывания и по месту жительства в пределах Российской Федерации и перечня должностных лиц, ответственных за регистрацию, утвержденных [Постановлением](#) Правительства РФ от 17 июля 1995 г. N 713).

В случае смерти военнослужащего (солдата, матроса, сержанта или старшины), проходившего срочную службу по призыву, местом открытия наследства является место постоянного проживания до призыва на службу (см. п. 23 указанных Правил регистрации граждан РФ). При этом необходимо учитывать, что в соответствии с п.п. "б" п. 31 указанных Правил призыв на военную службу является основанием для снятия гражданина с регистрационного учета по месту жительства.

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

Местом открытия наследства после смерти лиц, находящихся в местах лишения свободы, признается последнее постоянное место жительства до взятия указанных лиц под стражу. Однако следует учитывать, что граждане, осужденные к лишению свободы, снимаются с регистрационного учета по месту жительства на основании вступившего в законную силу приговора суда (см. п.п. "в" п. 31 Правил регистрации граждан РФ по месту жительства).

Местом открытия наследства после смерти лиц, обучающихся в высших учебных заведениях, учебных заведениях системы профессионально-технического образования и т.п., находившихся вне их постоянного места жительства, является место их жительства до поступления в соответствующее учебное заведение.

"Наиболее ценная часть" и "ценность наследственного имущества" являются оценочными понятиями, и в случае возникновения спора вопрос может быть решен в судебном порядке при помощи проведения экспертизы.

При этом местом открытия наследства является не определенная местность, а пределы данного города или населенного пункта. При определении места жительства учитывается регистрация по месту жительства. С местом жительства связано предположение, что гражданин всегда присутствует в определенном месте, хотя бы в данный момент этого фактически и не было.

Место смерти наследодателя и место открытия наследства могут не совпадать в случае смерти наследодателя вне места его постоянного жительства (командировка, служба в армии т.д.), а также при отсутствии постоянного места жительства.

Точное определение места жительства имеет большое значение в обеспечении устойчивости наследственных правоотношений, т.к. именно по месту открытия наследства решается вопрос о применении права той или иной страны к конкретным наследственным отношениям. В отношении недвижимого имущества действует правило, по которому местом открытия имущества будет место, где это имущество зарегистрировано. Если основная часть наследства выражена в акциях или в доле, пае в капитале иного общества или товарищества, то наследство открывается по месту регистрации соответствующего юридического лица. Если в двух или более местах находятся равноценные части имущества, местом открытия наследства признается местонахождение части имущества, имеющей большее хозяйственное значение. Такого же правила придерживается нотариальная и судебная практика.

Кроме того, определение места открытия наследства необходимо для того, чтобы решить, какая нотариальная контора (нотариус) выдает [свидетельство](#) о праве на наследство и принимает меры к охране наследственного имущества в интересах наследников, отказополучателей, кредиторов или государства (ст. 64 Основ законодательства РФ о нотариате). При его неправильном определении возможна ситуация, когда на имущество одного наследодателя будет заведено несколько наследственных дел у разных нотариусов, что может привести к нарушению прав и законных интересов отдельных наследников.

В случаях, когда место жительства наследодателя неизвестно, включая случаи

регистрации наследодателя только по месту пребывания, местом открытия наследства признается место нахождения наследственного имущества, определяемое по правилам части второй комментируемой статьи.

Согласно [п. 18](#) "Методических рекомендаций по оформлению наследственных прав" (утвержденным Решением Правления Федеральной нотариальной палаты от 27-28 февраля 2007, Протокол N 02/07) в случае, если последнее место жительства наследодателя, обладавшего имуществом на территории Российской Федерации, неизвестно или известно, но находится за ее пределами, местом открытия наследства в Российской Федерации в соответствии с правилами [части второй статьи 1115](#) ГК РФ признается место нахождения на территории Российской Федерации: недвижимого имущества, входящего в состав наследственного имущества, находящегося в разных местах, или его наиболее ценной части, а при отсутствии недвижимого имущества - движимого имущества или его наиболее ценной части. Ценность имущества при установлении места открытия наследства определяется исходя из его рыночной стоимости на момент открытия наследства, которая может подтверждаться любыми доказательствами, предусмотренными [статьей 55](#) ГПК РФ.

Как отмечено в [п. 17](#) постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 N 9 "О судебной практике по делам о наследовании" в исключительных случаях факт места открытия наследства может быть установлен судом ([пункт 9 части 2 статьи 264](#) ГПК РФ). При рассмотрении такого заявления суд учитывает длительность проживания наследодателя в конкретном месте на момент открытия наследства, нахождение в этом месте наследственного имущества и другие обстоятельства, свидетельствующие о преимущественном проживании наследодателя в этом месте.

[Статья 1116](#). Лица, которые могут призываться к наследованию.

В комментируемой [статье](#) говорится о лицах, которые могут призываться к наследованию, то есть о наследниках. Наследник - это лицо, к которому переходят права и обязанности наследодателя в результате наследственного правопреемства. Субъектами наследственного правопреемства могут быть все участники гражданского оборота, однако не всегда и не по всем основаниям. Так, юридические лица не могут быть наследниками по закону.

В [п. 1](#) комментируемой статьи были внесены изменения. В частности, вместо "день смерти наследодателя" в нем в настоящее время указан "момент смерти наследодателя". О причинах подобных изменений см. [комментарий](#) к ст. 1114.

Термин "граждане" включает не только граждан Российской Федерации, но и иностранных граждан, а также лиц без гражданства (апатридов). Иностранцы и лица без гражданства могут беспрепятственно получить лично или через своих представителей всю сумму наследства и вывезти ее в страну проживания.

Граждане, зачатые при жизни наследодателя, но родившиеся после его смерти, могут быть наследниками, как по закону, так и по завещанию. Это не означает, что не родившийся ребенок всегда признается субъектом права. Его права будут учитываться лишь при условии, что он родится живым. Причем он должен быть живым в момент открытия наследства.

Если же он родится мертвым, то факт его зачатия утрачивает какое бы то ни было юридическое значение, поскольку его правоспособность так и не возникла^{*(1)}. Недостаток этой нормы в том, что в ней не сказано, сколько нужно прожить ребенку, чтобы это условие было удовлетворено. Имеется в виду, достаточно ли нескольких часов жизни после родов, чтобы быть признанным наследником умершего? Ответа на этот вопрос нет.

Из [п. 1](#) комментируемой статьи следует, что наследником по завещанию может быть любое юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы и формы собственности. Вместе с тем возникает вопрос о возможности наследования субъектами права хозяйственного ведения и оперативного управления, которые не являются собственниками принадлежащего им имущества. Представляется, что наследником все-таки может быть юридическое лицо, не являющееся собственником закрепленного за ним имущества (государственные и муниципальные унитарные предприятия, финансируемые собственником учреждения и т.д.). При этом данное юридическое лицо не станет собственником завещанного ему имущества. Оно поступает, согласно [п. 2 ст. 299](#) ГК, соответственно в хозяйственное ведение или оперативное управление предприятия или учреждения. А собственником будет учредитель этого юридического лица. Таким образом, фактически речь может идти о наследовании имущества государством, субъектом Федерации или муниципальным образованием.

Особо подчеркивается, что юридические лица могут быть наследниками только в том случае, если они существовали на момент открытия наследства, т.е. они не были вычеркнуты из государственного реестра юридических лиц.

2. Следует обратить внимание на последние изменения в гражданском законодательстве, согласно которым в соответствии с [п. 2](#) комментируемой статьи помимо пяти традиционных видов наследников к наследованию по завещанию могут призываться также иностранные государства и международные организации. Таким образом, законодательно была оформлена уже существующая практика.

В [п. 2](#) комментируемой статьи сделана ссылка на [ст. 1151](#) ГК (см. [комментарий](#) к ней), в которой говорится об особенностях наследования выморочного имущества. Речь идет о тех случаях, когда Российская Федерация, субъекты федерации и муниципальные образования могут быть наследниками по закону.

[Статья 1117](#). Недостойные наследники.

1. В ГК лица, не имеющие права наследовать, определены термином "недостойные наследники". Круг этих лиц в комментируемой [статье](#) определен несколько иначе, чем в ранее действовавшей [статье 531](#) ГК РСФСР: в частности, как отмечено в комментируемой статье, отстраняются от наследования, как по завещанию, так и по закону, лица, которые своими умышленными противоправными действиями, направленными против наследодателя, кого-либо из наследников или против осуществления последней воли наследодателя, выраженной в завещании, способствовали или пытались способствовать увеличению причитающихся им или другим лицам доли наследства, если эти обстоятельства подтверждены в судебном порядке. Таким образом, в отличие от ранее действовавшего законодательства для того, чтобы признать кого-либо недостойным наследником, достаточно одной попытки указанных выше действий.

Следует сразу отметить, что не признаются недостойными наследниками лица, совершившие общественно опасные деяния в состоянии невменяемости, поскольку при этом они были лишены возможности отдавать себе отчет в своих действиях или руководить ими. В данном случае судом выносится не приговор, а определение суда об освобождении лица от уголовной ответственности. Нельзя признать недостойными наследниками также лиц, не достигших 14-летнего возраста, и граждан, признанных в судебном порядке недееспособными.

Примером противоправных действий, направленных против наследодателя, является умышленное лишение жизни наследодателя или совершение покушения на его жизнь. Исключение составляют лица, в отношении которых завещатель совершил завещание уже после утраты ими права наследования. Такие лица имеют право наследовать это имущество. Безусловно, что вина этих лиц в совершении указанных преступлений должна быть установлена судом. Противоправные действия должны быть подтверждены приговором суда, вступившим в законную силу.

Так, в [п. 19](#) постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 N 9 "О судебной практике по делам о наследовании" было указано, что при разрешении вопросов о признании гражданина недостойным наследником и об отстранении его от наследования надлежит иметь в виду следующее:

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

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

Наследник является недостойным согласно [абзацу первому пункта 1 статьи 1117](#) ГК РФ при условии, что перечисленные в нем обстоятельства, являющиеся основанием для отстранения от наследования, подтверждены в судебном порядке - приговором суда по уголовному делу или решением суда по гражданскому делу (например, о признании недействительным завещания, совершенного под влиянием насилия или угрозы);

б) вынесение решения суда о признании наследника недостойным в соответствии с абзацами первым и вторым пункта 1 статьи 1117 ГК РФ не требуется. В указанных в данном пункте случаях гражданин исключается из состава наследников нотариусом, в производстве которого находится наследственное дело, при предоставлении ему соответствующего приговора или решения суда".

При этом нельзя не обратить внимания на позицию, высказанную в литературе, которая сводится к следующему. "В уголовном законодательстве содержатся два уголовно наказуемых деяния, которые действительно нуждаются в дополнительном обсуждении в аспекте признания наследника, совершившего их, недостойным:

1) убийство в состоянии аффекта, т.е. в состоянии внезапно возникшего сильного душевного волнения, вызванного насилием, издевательством или тяжким оскорблением со стороны потерпевшего либо иными противоправными или аморальными действиями потерпевшего, а равно длительной психотравмирующей ситуацией, возникшей в связи с систематическим противоправным или аморальным поведением потерпевшего (ст. 107 Уголовного кодекса Российской Федерации);

2) убийство, совершенное при превышении пределов необходимой обороны (ст. 108 УК).

Оба названных преступления отнесены уголовным законодательством к категории умышленных убийств. Однако в обоих случаях действия виновного лица, хотя и являются безусловно противозаконными, были вызваны противоправными действиями самого потерпевшего. Более того, в ряде случаев противоправные действия потерпевшего-наследодателя, возможно, представляли непосредственную угрозу жизни самого наследника. В целях правильного формирования судебной практики вопрос о признании наследника, совершившего подобные действия, недостойным, по всей вероятности, должен решаться особо"*(2).

В отношении лиц, осужденных за совершение преступления по неосторожности, данное правило неприменимо. Мотивация и причины совершения указанного правонарушения значения не имеют.

Противоправные действия, направленные против осуществления воли наследодателя, выраженной в завещании, могут заключаться в составлении фиктивного завещания, сокрытии подлинного завещания, понуждении завещателя к составлению завещания в пользу конкретного лица либо завещания с завещательным отказом, понуждении какого-либо из наследников по завещанию отказаться от наследства, а отказополучателей - от завещательного отказа и т.п.

В нотариальной практике возникает вопрос: необходимо ли при наличии соответствующего обвинительного приговора вынесение судом дополнительного решения о признании гражданина недостойным наследником? Представляется, что какого-либо специального решения суда о признании наследника недостойным не требуется. При наличии приговора суда о признании наследника виновным в совершении умышленного лишения жизни наследодателя этот вопрос решает нотариус.

К числу недостойных наследников по закону также относятся родители, которые были лишены родительских прав и не восстановлены в этих правах ко дню открытия наследства, а также граждане, злостно уклонявшиеся от выполнения лежавших на них в силу закона обязанностей по содержанию наследодателя.

Лишение родительских прав осуществляется в соответствии с нормами семейного права и представляет собой крайнюю меру воздействия на лиц, уклоняющихся от своих обязанностей по воспитанию и содержанию детей. Следует отметить, что в данном случае речь идет только о наследовании по закону и указанные лица могут быть наследниками по завещанию.

Согласно ст. 72 Семейного кодекса РФ родители (один из них) могут быть восстановлены в родительских правах в случаях, если они изменили поведение, образ жизни и (или) отношение к воспитанию ребенка. Восстановление в родительских правах осуществляется в судебном порядке по заявлению родителя, лишенного родительских прав. Однако, если этого не произошло, то такие родители лишаются права наследования.

Как следует из п. 1 комментируемой статьи, наследодатель, несмотря на признание наследника недостойным, может завещать ему свое имущество и такое завещание будет действительным.

2. Что касается злостного уклонения от выполнения обязанностей по содержанию наследодателя, то это обстоятельство может быть подтверждено материалами гражданского

дела о взыскании алиментов или другими доказательствами, подтверждающими злостный характер уклонения от исполнения указанных обязанностей.

Круг лиц, относящихся к алиментобязанным, которых суд отстраняет от наследования по закону на основании комментируемой статьи, исчерпывающе определен нормами Семейного кодекса Российской Федерации. В частности, алиментные обязанности возлагаются на следующих лиц:

- на родителей возлагается обязанность содержать не только своих несовершеннолетних детей, но также и своих нетрудоспособных совершеннолетних детей, нуждающихся в помощи (ст. 85 СК);

- трудоспособные совершеннолетние дети обязаны содержать своих нетрудоспособных нуждающихся в помощи родителей (ст. 87 СК);

- супруги обязаны материально поддерживать друг друга (ст. 89 СК). Право требовать предоставления алиментов от другого супруга, обладающего необходимыми для этого средствами, имеют:

- нетрудоспособный нуждающийся супруг;

- жена в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка независимо от нуждаемости и трудоспособности;

- нуждающийся (при этом не обязательно нетрудоспособный) супруг, осуществляющий уход за общим ребенком-инвалидом до достижения ребенком возраста 18 лет или за общим ребенком - инвалидом с детства I группы (ст. 90 СК);

- несовершеннолетние нуждающиеся в помощи братья и сестры в случае невозможности получения содержания от своих родителей имеют право на получение алиментов от своих трудоспособных совершеннолетних братьев и сестер; такое же право имеют нетрудоспособные нуждающиеся в помощи братья и сестры, если они не могут получать содержание от своих трудоспособных совершеннолетних детей, супругов (бывших супругов) или от родителей (ст. 93 СК);

- несовершеннолетние нуждающиеся в помощи внуки в случае невозможности получения содержания от своих родителей имеют право на получение алиментов от своих бабушки и дедушки. Такое же право предоставляется совершеннолетним нетрудоспособным нуждающимся в помощи внукам, если они не могут получить содержание от своих супругов (бывших супругов) или от родителей (ст. 94 СК);

- нетрудоспособные нуждающиеся в помощи дедушка и бабушка в случае невозможности получения содержания от своих совершеннолетних трудоспособных детей или от супруга (бывшего супруга) имеют право требовать получения алиментов от своих совершеннолетних трудоспособных внуков, обладающих необходимыми для этого средствами (ст. 95 СК);

- нетрудоспособные нуждающиеся в помощи отчим и мачеха, воспитывавшие и содержавшие своих пасынков или падчериц, имеют право требовать предоставления содержания от трудоспособных совершеннолетних пасынков или падчериц, обладающих необходимыми для этого средствами, если они не могут получить содержание от своих совершеннолетних трудоспособных детей или от супругов (бывших супругов) (ст. 97 СК).

В п. 20. постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 N 9 "О судебной практике по делам о наследовании" было отмечено, что "при рассмотрении требований об отстранении от наследования по закону в соответствии с пунктом 2 статьи 1117 ГК РФ судам следует учитывать, что указанные в нем обязанности по содержанию наследодателя, злостное уклонение от выполнения которых является основанием для удовлетворения таких требований, определяются алиментными обязательствами членов семьи, установленными СК РФ между родителями и детьми, супругами, братьями и сестрами, дедушками и бабушками и внуками, пасынками и падчерицами и отчимом и мачехой (статьи 80, 85, 87, 89, 93-95 и 97). Граждане могут быть отстранены от наследования по указанному основанию, если обязанность по содержанию наследодателя установлена решением суда о взыскании алиментов. Такое решение суда не требуется только в случаях, касающихся предоставления содержания родителями своим несовершеннолетним детям.

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

Суд отстраняет наследника от наследования по указанному основанию при доказанности факта его злостного уклонения от исполнения обязанностей по содержанию наследодателя, который может быть подтвержден приговором суда об осуждении за злостное уклонение от уплаты средств на содержание детей или нетрудоспособных родителей,

решением суда об ответственности за несвоевременную уплату алиментов, справкой судебных приставов-исполнителей о задолженности по алиментам, другими доказательствами. В качестве злостного уклонения от выполнения указанных обязанностей могут признаваться не только непредоставление содержания без уважительных причин, но и открытие алиментобязанным лицом действительного размера своего заработка и/или дохода, смена им места работы или места жительства, совершение иных действий в этих же целях".

Согласно позиции Конституционного Суда РФ, выраженной в [Определении](#) от 23 апреля 2015 N 808-О, "[пункт 2 статьи 1117](#) ГК Российской Федерации о недостойных наследниках направлен на защиту прав граждан при наследовании по закону и в качестве такового служит реализации предписаний [части 3 статьи 17](#), [ст.ст. 35, 46](#) и [части 3 ст. 55](#) Конституции Российской Федерации, а потому сам по себе не может рассматриваться как нарушающий конституционные права заявительницы, перечисленные в жалобе".

3. Недостойные наследники могут быть отстранены судом по требованию любого заинтересованного лица (это оценочное понятие). При этом не имеет значения, идет ли речь об отстранении от наследования по закону или по завещанию. Лица, для которых такое отстранение порождает связанные с наследованием имущественные последствия, вправе требовать в судебном порядке всего неосновательно полученного недостойными наследниками (в данном случае будут применяться нормы [главы 60](#) ГК РФ "Обязательства вследствие неосновательного обогащения"). Если предметом завещательного отказа было выполнение для недостойного отказополучателя определенной работы или оказание определенной услуги, последний обязан возместить стоимость работы (услуги).

4. Положение о недостойных наследниках распространяется и на тех из них, кто имеет право на обязательную долю в наследстве. Следует отметить, что ранее действовавший [ГК РСФСР](#) не допускал возможности отстранить от наследования обязательных наследников. Об обязательной доле см. [комментарий](#) к ст. 1149.

5. Правила комментируемой [статьи](#) применяются и к завещательному отказу. О завещательном отказе см. [комментарий](#) к [ст.ст. 1137, 1138](#).

Глава 62. Наследование по завещанию

[Статья 1118](#). Общие положения.

1. В [п. 1](#) комментируемой статьи отмечено, что правовой формой распоряжения имуществом на случай смерти является завещание. Завещанием именуется не только сама сделка по распоряжению имуществом на случай смерти, но и письменный документ, оформляющий эту сделку. Завещание - документ строго формальный. Несоблюдение правил о форме завещания влечет его недействительность.

Право завещать имущество является элементом гражданской правоспособности, которое может быть реализовано только при достижении полной дееспособности.

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

Специфика такой сделки, как завещание, заключается в том, что сама по себе она правового результата не порождает. Наследственное правоотношение возникает лишь из совокупности юридических фактов, важнейшим из которых является смерть гражданина либо объявление его умершим.

Действующее законодательство, как следует из [п. 1](#) комментируемой статьи, не предусматривает других способов распорядиться имуществом на случай смерти кроме наследования по завещанию. На практике нередки случаи, когда граждане дарят имущество друг другу на случай смерти. В [п. 3 ст. 572](#) ГК особо подчеркивается, что такого рода договоры ничтожны, т.е. абсолютно недействительны. К ним применяются правила наследования. Это значит, что при отсутствии надлежащим образом удостоверенного завещания подаренное таким образом имущество поступает в общую наследственную массу и распределяется между наследниками по закону.

В [п. 22](#) постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 N 9 "О судебной практике по делам о наследовании" отмечено следующее: "Распорядиться имуществом на случай смерти можно только путем совершения завещания по правилам [статей 1124-1127](#) или [1129](#) ГК РФ, а в части, касающейся денежных средств, внесенных гражданином во вклад или

находящихся на любом другом счете гражданина в банке, также путем совершения завещательного распоряжения правами на эти средства в соответствии со [статьей 1128 ГК РФ](#) и [Правилами](#) совершения завещательных распоряжений правами на денежные средства в банках (утверждены [Постановлением](#) Правительства Российской Федерации от 27 мая 2002 N 351).

2. Если наследодатель сделал в установленной законом форме распоряжение о судьбе принадлежащего ему имущества на случай смерти, то такое лицо называется завещателем. На момент совершения завещания гражданин - завещатель должен обладать дееспособностью в полном объеме, т.е. способностью своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их. Таким образом, не допускается составление завещания недееспособными, ограниченно дееспособными и частично дееспособными гражданами. В противном случае завещание может быть признано недействительным.

Полная дееспособность наступает в 18 лет. Из этого правила существуют два исключения: во-первых, гражданин, не достигший восемнадцатилетнего возраста, приобретает дееспособность в полном объеме со времени вступления в брак; во-вторых, несовершеннолетний шестнадцатилетний может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору, контракту или с согласия родителей, попечителей или усыновителей занимается предпринимательской деятельностью.

3. Являясь односторонней сделкой, носящей строго личный характер, завещание, согласно [п. 3](#) комментируемой статьи и [ст. 65](#) Основ законодательства РФ о нотариате, не может быть совершено через представителя, даже действующего по доверенности или на основании закона (родителей, опекунов и т.д.).

Как сугубо личное, право сделать завещательное распоряжение не может быть ограничено по соглашению с третьими лицами. Ничтожны, как отказ от права сделать завещание, так и отказ от права отменить или изменить завещание. Это рассматривается как ограничение дееспособности, которое в соответствии с [п. 3 ст. 22](#) ГК РФ признается ничтожным. Кроме того, завещатель должен лично встретиться с нотариусом и подписать завещание в его присутствии. Даже если по состоянию здоровья завещатель не может явиться к нотариусу, последний должен сам явиться к завещателю для удостоверения завещания.

4. Закон особо подчеркивает, что в завещании могут содержаться распоряжения только одного лица. Совершение завещания двумя лицами или более не допускается. В отличие от законодательства других стран российское законодательство не знает встречных или совместных завещаний (о встречных и совместных завещаниях). Вместе с тем ранее в практике был отмечен случай, когда суд признал действительным завещание, составленное от имени двух лиц^{*(3)}. В Российской империи также это было возможно.

Следует отметить, что в настоящее время ставится вопрос о возможности законодательно допустить совместные завещания супругов, но пока этот вопрос не решен.

5. В [п. 5](#) комментируемой статьи отмечено, что по своей правовой природе завещание является односторонней сделкой (соответственно на него распространяются правила [главы 9](#) ГК). Это значит, что достаточно одностороннего волеизъявления завещателя и согласовывать его содержание с кем-либо не нужно.

Завещание является срочной сделкой, влекущей возникновение прав и обязанностей у третьих лиц лишь после наступления такого юридического факта как смерть завещателя либо объявление его умершим. В [ч. 2 ст. 190](#) ГК РФ указывается на то, что срок сделки может определяться также указанием на событие, которое должно неизбежно наступить. В данном случае срок возникновения прав и обязанностей у наследников поставлен в зависимость от момента смерти завещателя, которая неизбежно наступит.

Особо стоит вопрос о так называемых условных завещаниях, суть которых состоит в том, что возможность получения наследства обусловлена выполнением какого-либо условия. В законодательстве нет четких указаний на этот счет. Следует сразу отметить, что недопустимы такие условия завещания, которые влекут ограничение гарантированных [Конституцией](#) Российской Федерации прав и свобод граждан (например, условие о выборе той или иной профессии, проживании в определенном населенном пункте, исполнении или наоборот неисполнении определенных религиозных обрядов, вступлении в брак с определенным лицом или наоборот отказе от вступления в брак). Что касается условных завещаний вообще, то, как отмечалось в литературе, сами по себе они не противоречат закону^{*(4)}.

При этом может возникнуть ситуация, когда завещание содержит правомерное условие, но его выполнение невозможно по причинам, не зависящим от наследника. Например,

завещание содержит условие об устройстве на работу, но к моменту открытия наследства наследник полностью утратил трудоспособность. В данном случае наследник имеет право обратиться в суд с иском об установлении юридического факта невозможности выполнения условия.

Статья 1119. Свобода завещания.

1. ГК в [п. 1](#) комментируемой статьи установил принцип свободы завещания, в соответствии с которым наследодатель:

- 1) вправе по своему усмотрению завещать имущество любым лицам;
- 2) вправе самостоятельно определить доли наследников в наследстве;
- 3) вправе по своему усмотрению лишить наследства одного, нескольких или всех наследников по закону;
- 4) лишая наследников наследства, вправе не указывать причины такого лишения;
- 5) вправе по своему усмотрению включить в завещание иные распоряжения, предусмотренные правилами III части ГК РФ о наследовании;
- 6) вправе отменить уже совершенное завещание;
- 7) вправе изменить уже совершенное завещание.

Принцип свободы завещания включает в себя и возможность завещать имущество наследственному фонду (см. [комментарий](#) к ст. 1124).

Ограничивает свободу завещания только правило об обязательной доле в наследстве (см. [комментарий](#) к ст. 1149 ГК).

Завещание нельзя признать недействительным только по тому, что оно не изложено на бумажном носителе (например, на куске материи), поскольку нигде не сказано, что допустима только бумажная форма.

Согласно мнению Конституционного Суда РФ, выраженного в [Определении](#) от 25 ноября 2010 N 1446-О-О, "положения [статьи 1120](#) ГК Российской Федерации о праве завещать любое имущество, направленные на реализацию принципа свободы завещания, сами по себе не могут рассматриваться как ограничивающие какие-либо конституционные права заявительницы, в том числе право наследования, гарантированное [частью 4 статьи 35](#) Конституции Российской Федерации.

Проверка же законности и обоснованности судебных решений, в том числе установление и исследование фактических обстоятельств, послуживших основанием к отказу в удовлетворении ее требований, в компетенцию Конституционного Суда Российской Федерации, как она определена в [статье 125](#) Конституции Российской Федерации и [статье 3](#) Федерального конституционного закона "О Конституционном Суде Российской Федерации", не входит".

Возникает вопрос, может ли завещатель указать в завещании способ и место захоронения своего тела? Согласно [п. 1 ст. 5](#) Закона о погребении и похоронном деле волеизъявление лица о достойном отношении к его телу после смерти (далее - волеизъявление умершего) - пожелание, выраженное в устной форме в присутствии свидетелей или в письменной форме:

- о согласии или несогласии быть подвергнутым патолого-анатомическому вскрытию;
- о согласии или несогласии на изъятие органов и (или) тканей из его тела;
- быть погребенным на том или ином месте, по тем или иным обычаям или традициям, рядом с теми или иными ранее умершими;
- быть подвергнутым кремации;
- о доверии исполнить свое волеизъявление тому или иному лицу.

Следует учитывать, что завещание - это распоряжение на случай смерти, которое носит имущественный характер. Тогда как распоряжение о способе и месте захоронения имеет неимущественный характер. Поэтому подобные распоряжения необходимо оформлять иным документом.

При составлении завещания лишить наследников по закону наследства можно двумя способами. Во-первых, в тексте завещания можно прямо указать, что такой-то наследник лишается права на наследство. Во-вторых, при составлении завещания можно просто умолчать о том или ином наследнике. В связи с этим, Барцевский М.Ю. отмечает, что между этими двумя способами есть существенная разница. В первом случае гражданин, лишенный права на наследство, не может претендовать ни на имущество, указанное в завещании ни на любое иное имущество, которое осталось незавещанным и по этому распределяемое по правилам наследования по закону. Во втором случае, не указанный в завещании наследник не

может претендовать на имущество, указанное в завещании, однако относительно остального имущества оставшегося после смерти наследодателя такой гражданин является полноправным наследником^{*(5)}.

При составлении завещания наследодатель не связан кругом законных наследников. Гражданин может завещать все свое имущество или часть его одному или нескольким гражданам как входящим, так и не входящим в круг наследников по закону, а также юридическим лицам, государству, государственным и муниципальным образованиям, иностранным государствам и международным организациям. Важно отметить, что, завещая имущество кому-либо из перечисленных выше категорий наследников, завещатель не связан ни очередностью их призвания, ни правом представления. Он имеет право завещать любому из перечисленных наследников все имущество или его часть в любом распределении долей. В этом также проявляется принцип свободы завещания, который характерен для законодательства и других стран.

При составлении завещания воля наследодателя должна формироваться свободно, без влияния посторонних факторов, что обеспечивает соответствие внутренней воли наследодателя и его волеизъявления, выраженного в завещании. Однако завещание, являясь односторонней сделкой, наравне с другими сделками может быть подвержено "порокам воли". В таких случаях завещание может быть признано недействительным.

2. Не имеет значения для действительности завещания то, известно ли наследникам вообще его содержание или нет. Более того, даже сам факт существования завещания должен сохраняться в тайне должностными лицами, оформляющими завещание (ст. 16 Основ законодательства о нотариате).

Кроме того, в соответствии со ст. 1123 ГК (см. комментарий к ней) нотариус, другое лицо, удостоверяющее завещание, свидетели, а также гражданин, подписывающий завещание вместо завещателя, не вправе до открытия наследства разглашать сведения, касающиеся содержания завещания, его совершения, изменения или отмены. В случае нарушения тайны завещания завещатель вправе потребовать компенсации морального вреда, а также воспользоваться другими способами защиты гражданских прав, предусмотренными ГК.

В том случае, если завещатель изменил или отменил завещание, он также не обязан сообщать об этом факте кому бы то ни было.

Статья 1120. Право завещать любое имущество.

Выражение "любое имущество", использованное в комментируемой статье достаточно условно. Например, завещатель не может распорядиться некоторыми имущественными правами, неразрывно связанными с его личностью (например, правом на получение алиментов). Также он не может распорядиться государственными наградами, на которые распространяется законодательство о государственных наградах Российской Федерации и которые не входят в состав наследства.

Завещатель может распорядиться на случай смерти любым имуществом, в том числе имуществом, оборотоспособность которого ограничена. При этом текст завещания должен быть составлен таким образом, чтобы объекты наследования можно было бы идентифицировать, отличить друг от друга (особенно это касается вещей с родовыми признаками, такими, как мебель, посуда, книги и т.д.).

Завещать можно и имущество, на которое на момент составления завещания у завещателя нет права собственности. Например, завещатель собирается только в будущем приватизировать квартиру, в которой он проживает. Соответственно, на момент составления завещания права собственности на квартиру у него нет. Такую квартиру он может указать в завещании и нотариус не должен проверять, есть ли действительно у завещателя в собственности такая квартира.

Относительно завещаемой наследственной массы можно отметить, что наследодатель вправе распорядиться только своим имуществом. Действительность завещания относительно оговоренной в нем наследственной массы определяется только на момент открытия наследства, и, сделав завещательные распоряжения относительно своего имущества, гражданин не лишен права распоряжаться своим имуществом: например, продавать и дарить его по своему усмотрению.

Действующим законодательством не предусмотрена возможность составления так называемых литературных завещаний, в которых содержится отдельное распоряжение судьбой объектов авторского права на случай смерти создателя этих объектов. Однако согласно п. 3 ст. 1268 ГК произведение, не обнародованное при жизни автора, может быть

обнародовано после его смерти лицом, обладающим исключительным правом на произведение, если обнародование не противоречит воле автора произведения, определенно выраженной им в письменной форме (в завещании, письмах, дневниках и тому подобном).

Завещатель, как следует из комментируемой статьи, может распорядиться своим имуществом или какой-либо его частью, составив одно или несколько завещаний. Следует учитывать, что несколько завещаний могут быть составлены как одновременно, так и в разное время. При этом последующее завещание, не содержащее прямых указаний об отмене прежнего завещания или отдельных содержащихся в нем завещательных распоряжений, отменяет это прежнее завещание полностью или в части, в которой оно противоречит последующему завещанию. Завещание, отмененное полностью или частично последующим завещанием, не восстанавливается, если последующее завещание отменено завещателем полностью или в соответствующей части.

Статья 1121. Назначение и подназначение наследника в завещании

1. Комментируемая **статья** в определенной степени воспроизводит ранее анализировавшиеся положения о свободе завещания (см. **комментарий** к ст. 1119).

Количество лиц, в пользу которых составляется завещание, законодательно не ограничивается. Необязательно и чтобы они входили в число наследников по закону. Главное, чтобы они отвечали критериям, указанным в **ст. 1116** (см. **комментарий** к ней).

2. Суть подназначения наследника (именуемого также субституцией) состоит в том, что кроме основного или основных наследников назначается также запасной или запасные наследники. В качестве подназначаемого наследника могут выступать любые субъекты гражданского права.

По сравнению с ранее действовавшим законодательством сфера действия подназначения наследников стала шире. Так, в соответствии с **п. 2** комментируемой статьи наследодатель имеет право подназначить наследника не только наследнику по завещанию, но и наследнику по закону. Причем не только на тот случай, если наследник умрет до открытия наследства или не примет его, но и на случай, если наследник умрет одновременно с завещателем, если наследник не будет иметь права наследовать или будет отстранен от наследования как недостойный.

Количество подназначений законом не ограничивается, поэтому завещатель может указать неограниченное количество лиц, выступающих в качестве подназначенных наследников к запасном (подназначенному) наследнику. Вместе с тем в завещании могут быть ограничены условия подназначения и указано лишь одно из условий, например, "на случай его смерти до открытия наследства" либо "одновременно со мной".

Следует отметить, что законодательство Российской Федерации не устанавливает возможности так называемой фидеикомиссарной субституции, предусмотренной законодательством некоторых стран. Суть ее состоит в том, что на основного наследника возлагается обязанность сохранить полученное по наследству имущество с тем, чтобы оно после его смерти перешло к другому лицу, указанному в том же завещании.

Завещатель может ограничить круг обстоятельств, при которых наследство перейдет к подназначенному наследнику (например, только в случае отказа основного наследника от наследства). Если специального указания в завещании нет, подназначенный наследник будет призван к наследованию при наличии любого из обстоятельств, указанных в **п. 2** комментируемой статьи.

Установление определенных случаев, в которых к наследованию будет призываться подназначенный наследник, может иметь цель сохранения возможности наследования в порядке наследственной трансмиссии, поскольку указание в завещании запасного наследника исключает применение норм о наследственной трансмиссии.

Статья 1122. Доли наследников в завещанном имуществе.

1. Особое внимание законодатель уделяет ситуациям, когда на неделимую вещь возникло право общей долевой собственности, в том числе в результате наследования. В таких случаях применяются как правила **главы 16** ГК, посвященной общей долевой собственности, так и положения **статьи 1168** ГК (см. **комментарий** к ней).

Завещатель, как было отмечено выше, может написать завещание в пользу не одного лица, а нескольких наследников. Причем он может либо указать доли каждого из наследников либо не делать этого (доли указываются в арифметических дробях). Если доли в завещании не определены, то они предполагаются равными. Кроме того, он может либо указать конкретные

вещи, которые перейдут тому или иному наследнику либо нет. В результате наследственного правопреемства может возникнуть право общей долевой собственности нескольких наследников, которые становятся сособственниками, сокредиторами и содолжниками соответственно тем правам и обязанностям, которые перешли к ним в порядке наследственного правопреемства.

2. Все вещи условно делятся на делимые и неделимые. Причем речь идет только о юридической делимости, поскольку физически все вещи являются делимыми. В [п. 2](#) комментируемой статьи сделана ссылка на ст. 133 ГК, которая называется "Неделимые вещи" и дает определение неделимой вещи, которое подверглось существенным изменениям. Неделимые вещи в настоящее время определяются как вещи, раздел которых в натуре невозможен без разрушения, повреждения вещи или изменения их назначения и которые выступают в обороте как единый объект вещных прав. При этом они являются неделимыми вещами и в том случае, если они имеют составные части ([п. 1 ст. 133](#) ГК). В ранее действовавшей редакции ГК неделимой признавалась вещь, раздел которой в натуре невозможен без изменения ее назначения.

Согласно [п. 36](#) постановления Пленума Верховного Суда РФ N 6, Пленума ВАС РФ N 8 от 01 июля 1996 (ред. [от 24 марта 2016](#)) "О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации" "при невозможности раздела имущества между всеми участниками общей собственности либо выделе доли в натуре одному или нескольким из них суд по требованию выделяющегося собственника вправе обязать остальных участников долевой собственности выплатить ему денежную компенсацию, с получением которой сособственник утрачивает право на долю в общем имуществе.

В исключительных случаях, когда доля сособственника незначительна, не может быть реально выделена и он не имеет существенного интереса в использовании общего имущества, суд может и при отсутствии согласия этого сособственника обязать остальных участников долевой собственности выплатить ему компенсацию ([пункт 4 статьи 252](#) Кодекса).

Вопрос о том, имеет ли участник долевой собственности существенный интерес в использовании общего имущества, решается судом в каждом конкретном случае на основании исследования и оценки в совокупности представленных сторонами доказательств, подтверждающих, в частности, нуждаемость в использовании этого имущества в силу возраста, состояния здоровья, профессиональной деятельности, наличия детей, других членов семьи, в том числе нетрудоспособных, и т.д.

Указанные правила в соответствии со [статьей 133](#) ГК применяются судами и при разрешении спора о выделе доли в праве собственности на неделимую вещь (например, автомашину, музыкальный инструмент и т.п.), за исключением раздела имущества крестьянского (фермерского) хозяйства.

В отдельных случаях с учетом конкретных обстоятельств дела суд может передать неделимую вещь в собственность одному из участников долевой собственности, имеющему существенный интерес в ее использовании, независимо от размера долей остальных участников общей собственности с компенсацией последним стоимости их доли".

По сравнению с ранее действовавшей редакцией новое определение делимой вещи является более подробным и более юридически точным, поскольку учитывает самые разнообразные ситуации. Особенно важно указание на то, что вещь рассматривается в качестве неделимой и в том случае, если она имеет составные части. Таким образом, речь идет о неделимости вещи в силу прямого указания закона, поскольку указание на составные части прямо говорит о физической делимости таких вещей. При этом замена одних составных частей неделимой вещи другими составными частями не влечет возникновения иной вещи, если при этом существенные свойства вещи сохраняются. Так, замена двигателя у автомобиля не делает его новой вещью, хотя сам по себе автомобиль является неделимой вещью.

Иногда в завещании указываются не доли, а части неделимой вещи, причитающиеся наследнику в натуре. Судебная практика в отношении таких завещаний ранее была неоднозначной. В большинстве случаев они признавались недействительными. Однако иногда суды присуждали наследникам вместо части имущества ее стоимость. В настоящее время в соответствии с [п. 2](#) комментируемой статьи указание в завещании на части неделимой вещи, предназначенные каждому из наследников в натуре, не влечет за собой недействительности завещания. Такая вещь считается завещанной в долях, соответствующих стоимости этих частей. Порядок пользования наследниками этой неделимой вещь устанавливается в соответствии с предназначенными им в завещании частями этой вещи.

В [Методических рекомендациях](#) по оформлению наследственных прав (утверждены

Решением Правления ФНП от 27-28 февраля 2007 г., протокол N 02/07) отмечается, что указанное выше согласие наследников отражается ими в заявлении о выдаче [свидетельства](#) о праве на наследство и включается в свидетельство, если воля наследников совпадает. Требования обязательного составления мирового соглашения наследниками в таком случае закон не предусматривает.

Нотариус, выдавая свидетельство о праве на наследство в отношении неделимой вещи, указывает доли наследников и порядок пользования такой вещью в соответствии с правилами комментируемой [статьи](#). При возникновении спора между наследниками относительно размера долей и порядка пользования такой спор разрешается судом в соответствии с требованиями процессуального законодательства.

[Статья 1123](#). Тайна завещания.

Нотариальная тайна, о которой говорится в комментируемой [статье](#), является разновидностью профессиональной тайны, однако в отличие от банковской и врачебной тайн она не способствует установлению доверительных отношений, а является гарантом неприкосновенности частной жизни, поскольку лицо, обратившееся к нотариусу, должно предоставить те или иные факты, касающиеся его личной жизни, в противном случае нотариальное действие не будет произведено.

Комментируемая [статья](#) установила исчерпывающий перечень лиц, имеющих доступ к тайне завещания в силу своих профессиональных обязанностей. На таких лиц возложена обязанность до открытия наследства не разглашать сведения, касающиеся содержания завещания, его совершения, изменения или отмены.

Несоблюдение нотариусом нотариальной тайны может повлечь административную ([ст. 13.14](#) КоАП РФ "Разглашение информации с ограниченным доступом") или уголовную ([ст. 202](#) УК РФ "Злоупотребление полномочиями частными нотариусами и аудиторами") ответственность, а также меры дисциплинарного воздействия, вплоть до лишения статуса нотариуса.

Тайна завещания, о которой говорится в комментируемой [статье](#), регулируется также [ст. 5](#) Основ законодательства о нотариате. Согласно указанной статье нотариусу при исполнении служебных обязанностей, лицу, замещающему временно отсутствующего нотариуса, а также лицам, работающим в нотариальной конторе, запрещается разглашать сведения, оглашать документы, которые стали им известны в связи с совершением нотариальных действий, в том числе и после сложения полномочий или увольнения, за исключением случаев, предусмотренных настоящими Основами.

Таким образом, обязанность сохранения тайны касается исключительно и только нотариуса или его работников в силу их должностного положения, но не самого завещателя. Кроме того, эта обязанность возлагается также на рукоприкладчиков.

Согласно [Методическим рекомендациям](#) по удостоверению завещаний, принятию нотариусом закрытого завещания, вскрытию и оглашению закрытого завещания" (утв. Решением Правления ФНП от 01-02 июля 2004, Протокол N 04/04) "лицам, присутствующим при удостоверении завещания, нотариус разъясняет их обязанность до открытия наследства хранить тайну завещания, не разглашать сведения, касающиеся содержания завещания, его совершения, изменения или отмены, и право завещателя потребовать компенсацию морального вреда или воспользоваться другими способами защиты гражданских прав в случае нарушения тайны завещания ([ст. 1123](#), [п. 5 ст. 1125](#) ГК РФ)".

По общему правилу сведения (документы) о совершенных нотариальных действиях могут выдаваться только лицам, от имени или по поручению которых совершены эти действия, если иное не установлено настоящей статьей.

Кроме того, сведения о совершенных нотариальных действиях выдаются по требованию суда, прокуратуры, органов следствия в связи с находящимися в их производстве уголовными, гражданскими или административными делами, а также по требованию судебных приставов-исполнителей в связи с находящимися в их производстве материалами по исполнению исполнительных документов, по запросам органа, осуществляющего государственную регистрацию юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, в связи с государственной регистрацией и нотариусов в связи с совершаемыми нотариальными действиями. Справки о выдаче [свидетельств](#) о праве на наследство и о нотариальном удостоверении договоров дарения направляются в налоговый орган в случаях и в порядке, которые предусмотрены [законодательством](#) Российской Федерации о налогах и сборах. Справки о завещании выдаются только после смерти завещателя.

В комментируемой [статье](#) перечень лиц, на которых возложена обязанность не разглашать сведения, касающиеся содержания завещания, его совершения, изменения или отмены был расширен. В частности, в него были включены: нотариус, другое удостоверяющее завещание лицо, переводчик, исполнитель завещания, свидетели, нотариусы, имеющие доступ к сведениям, содержащимся в единой информационной системе нотариата, и лица, осуществляющие обработку данных единой информационной системы нотариата, а также гражданин, подписывающий завещание вместо завещателя.

Представляется, что этот список можно было бы расширить и включить в него юристов, оказывающих содействие завещателям при составлении завещания.

Вышеуказанная в комментируемой [статье](#) единая информационная система нотариата предусмотрена главой VII Основ законодательства о нотариате. В [ст. 34.1](#) Основ Единой информационной системой нотариата признается автоматизированная информационная система, принадлежащая на праве собственности Федеральной нотариальной палате и предназначенная для комплексной автоматизации процессов сбора, обработки сведений о нотариальной деятельности и обеспечения всех видов информационного взаимодействия (обмена). Оператором единой информационной системы нотариата является Федеральная нотариальная палата. В единую информационную систему нотариата подлежат включению сведения, в том числе в форме электронных документов, о совершении нотариальных действий, а также иные предусмотренные настоящими Основами сведения. Состав таких сведений определяется в соответствии с настоящими Основами.

В случае нарушения тайны завещания завещатель вправе потребовать компенсации морального вреда, а также воспользоваться другими способами защиты гражданских прав, предусмотренными [ст. 12](#) ГК. Согласно указанной статье защита гражданских прав осуществляется путем:

- признания права;
- восстановления положения, существовавшего до нарушения права, и пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;
- признания оспоримой сделки недействительной и применения последствий ее недействительности, применения последствий недействительности ничтожной сделки;
- признания недействительным решения собрания;
- признания недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления;
- самозащиты права;
- присуждения к исполнению обязанности в натуре;
- возмещения убытков;
- взыскания неустойки;
- компенсации морального вреда;
- прекращения или изменения правоотношения;
- неприменения судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону;
- иными способами, предусмотренными законом.

Только некоторые из этих способов защиты могут применяться и в данном случае, и в первую очередь речь идет о таком способе защиты, как компенсация морального вреда.

Под моральным вредом гражданское законодательство понимает физические или нравственные страдания, т.е. негативные психические реакции человека. Физические страдания могут выражаться в форме любых болезненных или неприятных ощущений (боль, зуд, жжение, тошнота, головокружение, удушье и т.п.). Нравственные страдания могут выражаться в форме различных переживаний (страх, обида, возмущение, стыд, горе, чувство утраты, беспомощности, одиночества, неполноценности и т.п.). Очевидно, что в данном случае, то есть в случае нарушения тайны завещания речь может идти только о нравственных страданиях.

Правила компенсации морального вреда установлены в [ст. 151](#), [152](#), [1099-1101](#) ГК. Моральный вред подлежит компенсации, если он причинен гражданину действиями, нарушающими личные неимущественные права гражданина или посягающими на принадлежащие ему иные нематериальные блага. В других случаях (т.е. при причинении вреда действиями, нарушающими другие права гражданина) моральный вред подлежит компенсации только в случаях, специально предусмотренных законом.

Компенсация морального вреда возможна только в отношении гражданина. Закон ([п. 1 ст. 1101](#) ГК) устанавливает единственную форму компенсации морального вреда - денежную,

т.е. это единственная форма, в которой суд может взыскать компенсацию с причинителя вреда.

С 1 сентября 2018 года [Федеральным законом](#) от 29 июля 2017 года N 259-ФЗ комментируемая статья дополняется новой [частью четвертой](#), которая установила, что завещание каждого из супругов нотариус вправе удостоверить в присутствии обоих супругов. Такое нововведение представляется правильным, поскольку супруги имеют право на ознакомление с содержанием завещания, составленного другим супругом.

[Статья 1124](#). Общие правила, касающиеся формы и порядка совершения завещания.

1. По способу закрепления информации завещание - документ квалифицированной письменной формы. Так, по общему правилу, завещание должно быть составлено в письменной форме, собственноручно подписано завещателем и нотариально удостоверено. При этом удостоверение завещания не ограничивается простым заверением подписи завещателя. Оно состоит, прежде всего, в выяснении должностным лицом подлинной воли завещателя, в разъяснении ему действующего законодательства о порядке наследования, о необходимости охраны прав нетрудоспособных и несовершеннолетних наследников.

Завещание должно быть составлено в письменной форме и удостоверено нотариусом или иными должностными лицами, прямо указанными в законе (см. комментарий к [ст.ст. 1125, 1127, 1128](#)). Несоблюдение требования об удостоверении завещания влечет его недействительность, однако в случаях, предусмотренных [ст. 1129](#) ГК (завещание в чрезвычайных обстоятельствах, см. комментарий к ней) допускается составление завещания в простой письменной форме.

Процедура составления и нотариального удостоверения завещания регламентируется [ГК](#) и [Основами законодательства](#) о нотариате достаточно подробно. Так, нотариально удостоверенное завещание должно быть написано завещателем либо записано с его слов нотариусом. При написании или записи завещания могут быть использованы технические средства (ЭВМ, пишущая машинка и т.д.). При этом завещание, записанное нотариусом со слов завещателя, должно быть до его подписания полностью прочитано завещателем в присутствии нотариуса. Если завещатель не в состоянии лично прочитать завещание, его текст оглашается для него нотариусом, о чем на завещании делается соответствующая надпись с указанием причин, по которым завещатель не смог лично прочитать завещание.

Следует отметить, что ни в одном нормативном правовом акте не оговаривается материал, на котором должно быть совершено завещание.

Завещание составляется в свободной форме, и нотариус не имеет формального права требовать, чтобы завещатель следовал одной из имеющихся у него примерных форм. В юридической литературе высказывается иное мнение относительно свободной формы завещания. Так, например, Н.Б. Демина предлагает утвердить примерные формы завещаний и разместить их в свободном доступе через нотариальные конторы, в которых завещания удостоверяются. Это по ее мнению уменьшит количество ситуаций, ведущих к уяснению содержания завещания путем специального толкования, создаст дополнительные условия и упростит осуществление гражданами своих прав по распоряжению принадлежащим им имуществом на случай смерти^{*(6)}.

Следует отметить, что подобные примерные формы легко можно найти в сети Интернет.

Завещатель, совершая завещание, должен исходить из того, что лицо или лица, в пользу которых совершено завещание, к моменту открытия наследства будут находиться в живых. Что касается юридических лиц, то они призываются к наследству, если они существуют юридически на день открытия наследства.

При составлении завещателя нотариус обязан разъяснить завещателю право на обязательную долю в наследстве несовершеннолетних и нетрудоспособных детей наследодателя, его нетрудоспособных супруга и родителей, а также нетрудоспособных иждивенцев наследодателя, указанных в [пп. 1, 2 ст. 1148](#) ГК (см. [комментарий](#) к ним).

В [определении](#) Конституционного Суда РФ от 22 апреля 2014 N 805-О, было отмечено, что ["статья 1124](#) ГК Российской Федерации устанавливает общие правила, касающиеся формы и порядка совершения завещания, и сама по себе не может рассматриваться как нарушающая какие-либо права заявителя, указанные в жалобе.

Заявитель, формально оспаривая [статью 1124](#) ГК Российской Федерации и не приводя при этом каких-либо доводов в обоснование своей позиции, фактически выражает несогласие с вынесенным по его делу решением суда. Между тем проверка законности и обоснованности

судебных постановлений не входит в компетенцию Конституционного Суда Российской Федерации, установленную [статьей 125](#) Конституции Российской Федерации и [статьей 3](#) Федерального конституционного закона "О Конституционном Суде Российской Федерации"

2. По желанию завещателя при составлении и нотариальном удостоверении завещания может присутствовать свидетель (см. [комментарий](#) к п. 4 ст. 1125 ГК). Причем, если завещатель в силу физических недостатков, болезни или неграмотности не в состоянии лично прочесть завещание, то присутствие свидетеля обязательно.

Определенные требования предъявляются как к свидетелям, так и к рукоприкладчикам, то есть лицам, подписывающим завещание вместо завещателя). В частности ими согласно [п. 2](#) комментируемой статьи не могут быть указанные в нем категории граждан.

Под гражданами, не обладающими дееспособностью в полном объеме, понимаются лица, не достигшие возраста 18 лет (исключение составляют случаи, когда лицо приобрело дееспособность в полном объеме до достижения совершеннолетия), а также лица, признанные судом недееспособными или ограниченно дееспособными.

Термин "неграмотный" юридически не определен. Представляется, что под неграмотными следует понимать лиц, не умеющих ни читать, ни писать.

К физическим недостаткам, которые не позволяют гражданам в полной мере осознавать существо происходящего, следует относить полную глухоту и слепоту.

Кто относится к лицам, не владеющим в достаточной степени языком, на котором составлено завещание, за исключением случая, когда составляется закрытое завещание, определяет нотариус.

3. В некоторых случаях присутствие свидетеля при составлении завещания обязательно. Так, согласно [п. 3 ст. 1126](#) ГК РФ (см. [комментарий](#) к нему) присутствие двух свидетелей обязательно при удостоверении закрытого завещания. [П. 2 ст. 1127](#) ГК РФ (см. [комментарий](#) к нему) предусматривает, что завещание, приравненное к нотариально удостоверенному завещанию, должно быть подписано завещателем в присутствии лица, удостоверяющего завещание, и свидетеля, также подписывающего завещание. В [абз. 2 п. 1 ст. 1129](#) ГК РФ (см. [комментарий](#) к нему) сказано, что изложение гражданином последней воли при составлении завещания при чрезвычайных обстоятельствах в простой письменной форме признается его завещанием, если завещатель в присутствии двух свидетелей собственноручно написал и подписал документ, из содержания которого следует, что он представляет собой завещание.

Отсутствие свидетеля в указанных случаях влечет за собой недействительность завещания, а несоответствие свидетеля требованиям, установленным [пунктом 2](#) комментируемой статьи, может являться основанием признания завещания недействительным.

4. Обязательным формальным требованием составления завещания является указание места и даты его удостоверения. Исключение составляет удостоверение закрытых завещаний (см. [комментарий](#) к ст. 1126).

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

5. Комментируемая статья была дополнена [пунктом 5](#) (вступает в силу с 1 сентября 2018 г.), предусматривающим особенности составления и оформления завещаний, в которых в качестве наследников выступают наследственные фонды.

Их введение расширяет возможности граждан по распоряжению своим имуществом на случай смерти, поскольку наследственный фонд будет создаваться и функционировать после смерти гражданина-наследодателя в соответствии с теми условиями, которые он сам и определит. В частности, ст. 50.1 ГК, которая называется "Решение об учреждении юридического лица", была дополнена [п. 4](#). Согласно указанному пункту в случае создания наследственного фонда ([статья 123.20-1](#) ГК) решение об учреждении наследственного фонда принимается гражданином при составлении им завещания и должно содержать сведения об учреждении наследственного фонда после смерти этого гражданина, об утверждении этим гражданином устава наследственного фонда и условий управления наследственным фондом, о порядке, размере, способах и сроках образования имущества наследственного фонда, лицах, назначаемых в состав органов данного фонда, или о порядке определения таких лиц.

Важнейшей предпосылкой создания наследственного фонда является решение

завещателя о его учреждении, которое включает в себя учредительный документ (устав) и условия управления наследственным фондом.

Наследственный фонд в отличие от обычных фондов - это, прежде всего, способ управления имуществом наследодателя, которое остается после его смерти, хотя социальные, общественно полезные цели также могут иметь место. При этом управление фондом должно осуществляться бессрочно или в течение определенного срока, в соответствии с условиями, указанными учредителем. Наибольшее значение создание наследственных фондов имеет для крупного бизнеса, поскольку позволит сразу после смерти наследодателя передавать бизнес (например, предприятие как имущественный комплекс) в управление фонду. И таким образом позволит избежать потерь, нередко возникающих в течение шестимесячного срока на принятие наследства, когда существует неопределенность относительно того, кто является собственником наследуемого имущества. Кроме того, конструкция наследственного фонда позволит сохранить благосостояние наследников, чтобы они не растратили имущество, которым они, по мысли наследодателя, не смогут достойно управлять.

Таким образом, наследственные фонды учреждаются после открытия наследства во исполнение последней воли наследодателя, а наделение фонда имуществом происходит в результате наследования по завещанию.

Признаки наследственного фонда в определенной степени совпадают с признаками траста, содержащимися в Гаагской конвенции 1985 года "О праве, применимом к трастам и их признании". Статья 2 указанной Конвенции характеризует траст следующим образом: "Для целей настоящей Конвенции термин "траст" касается правоотношений, созданных - как посредством заключения сделки, порождающей последствия при жизни сторон, так и в силу завещания - лицом, именуемым "учредитель траста" (settlor, constituent), когда имущество передается под контроль трасти в интересах бенефициара или для достижения определенной цели.

Процедура создания наследственного фонда сводится к следующему. Нотариус, ведущий наследственное дело, обязан направить в уполномоченный государственный орган заявление о государственной регистрации наследственного фонда не позднее трех рабочих дней со дня открытия наследственного дела после смерти гражданина, который предусмотрел в своем завещании создание наследственного фонда ([п. 2 ст. 123.20-1 ГК](#)) с указанием имени или наименования лица (лиц), осуществляющего полномочия единоличного исполнительного органа фонда. К заявлению он прикладывает решение наследодателя об учреждении фонда. Решение об учреждении фонда оформляется гражданином при составлении завещания. В этом документе указываются условия функционирования фонда: его размер, сроки образования имущества, условия распоряжения средствами, лица, входящие в состав органов фонда и т.д. В этом документе также нужно указать имя гражданина или компании, которые будут управлять фондом. Все это определяется наследодателем при жизни и не может быть изменено после его смерти. После смерти завещателя один экземпляр решения об учреждении наследственного фонда вместе с уставом наследственного фонда передается нотариусом в уполномоченный государственный орган, а другой экземпляр решения вместе с уставом и условиями управления наследственным фондом передается нотариусом лицу, выполняющему функции единоличного исполнительного органа фонда. В случаях, предусмотренных завещанием, нотариус обязан передать копию решения об учреждении наследственного фонда вместе с уставом и условиями управления наследственным фондом выгодоприобретателю.

Проект федерального закона N 372781-7 "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" (внесен депутатами ГД П.В. Крашенинниковым, И.В. Белых, М.В. Емельяновым, Ю.П. Синельниковым; принят в первом чтении 27.03.2018 года) предусматривает внесение изменений в [Основы законодательства](#) о нотариате. В частности, Основы должны быть дополнены [ст. 63.2](#), в которой говорится о конкретных действиях нотариуса при наличии завещания, условия которого предусматривают создание наследственного фонда.

[Статья 1125](#). Нотариально удостоверенное завещание

1. Использование технических средств (компьютер, пишущая машинка и др.) при составлении завещания возможно, но не является обязательным. Завещание может быть написано и от руки. Завещание может быть также записано со слов завещателя нотариусом.

Согласно [ст.ст. 35-38](#) Основ законодательства РФ о нотариате с учетом особенностей, предусмотренных [п. 7 ст. 1125](#) ГК РФ, завещание может быть удостоверено:

- нотариусом, занимающимся частной практикой;
- нотариусом, работающим в государственной нотариальной конторе;
- должностным лицом консульского учреждения (в случае если такое право предоставлено ему законом);
- уполномоченным должностным лицом органа местного самоуправления при отсутствии в населенном пункте нотариуса (а также, если такое право предоставлено ему законом).

2. Как следует из [п. 2](#) комментируемой статьи, завещание, записанное нотариусом со слов завещателя, до его подписания должно быть полностью прочитано завещателем в присутствии нотариуса. Если завещатель не в состоянии лично прочитать завещание, его текст оглашается для него нотариусом, о чем на завещании делается соответствующая надпись с указанием причин, по которым завещатель не смог лично прочитать завещание. Указанное положение отражается в тексте удостоверительной надписи на завещании, записанном нотариусом со слов завещателя ([Форма N 23](#) Приложения к [Приказу](#) Минюста РФ от 10 апреля 2002 г. N 99).

В тех случаях, когда завещатель не может в силу неграмотности или плохого зрения прочитать текст, то завещание оглашается для него нотариусом, о чем делается соответствующая отметка в тексте завещания и в удостоверительной надписи. При этом за удостоверением завещания может обратиться также гражданин, не знающий русского языка либо глухой и (или) немой и одновременно неграмотный. В этом случае при удостоверении завещания необходимо сделать перевод, который может быть выполнен как самим нотариусом, если он владеет соответствующим языком, так и переводчиком (сурдопереводчиком). При этом в соответствии с [п. 47](#) Методических рекомендаций по удостоверению завещаний осуществление перевода завещания может производиться устно или письменно. В последнем случае перевод помещается на одном листе с подлинником, оба текста рядом, на одной странице, разделенной вертикальной чертой; подлинный текст помещается на левой стороне страницы, а перевод - на правой. Под переводом помещается подпись переводчика. Под текстом документа во всю ширину листа (одновременно на правой и левой сторонах страницы) помещается одна подпись завещателя и одна удостоверительная надпись нотариуса (на русском языке).

Завещание, составляемое и удостоверяемое в присутствии свидетеля, должно быть подписано этим свидетелем и на завещании должны быть указаны фамилия, имя, отчество и место жительства свидетеля, ставится подпись свидетеля на завещании. При этом нотариус обязан предупредить свидетеля и лицо, подписывающее завещание вместо завещателя о необходимости соблюдать тайну завещания, а завещателю должен разъяснить содержание статьи об обязательной доле и сделать об этом на завещании соответствующую надпись.

3. По общему правилу завещание в письменной форме должно быть собственноручно подписано завещателем, однако в силу различных причин это не всегда возможно и поэтому закон допускает подписание завещания другим лицом (рукоприкладчиком). Среди таких причин в [п. 3](#) комментируемой статьи указаны физические недостатки, тяжелая болезнь или неграмотность.

Более четкое разъяснение относительно совершения завещания лицом, имеющим физические недостатки, дает [п. 14 Главы 2](#) Инструкции о порядке совершения нотариальных действий главами местных администраций поселений и специально уполномоченными должностными лицами местного самоуправления поселений, утвержденной [Приказом](#) Минюста РФ от 27 декабря 2007 года N 256 "Об утверждении инструкции о порядке совершения нотариальных действий главами местных администраций поселений и специально уполномоченными должностными лицами местного самоуправления поселений": "Если за совершением нотариального действия обратился глухой, немой или глухонемой неграмотный гражданин, то при совершении нотариального действия должен присутствовать грамотный совершеннолетний гражданин (как правило, сурдопереводчик), который может объясниться с ним и удостоверить своей подписью, что содержание завещания, на котором нотариально свидетельствуется подлинность подписи, соответствует воле обратившегося лица".

Перечень вышеуказанных причин, по которым завещание подписывается рукоприкладчиком, является исчерпывающим. В завещании должны быть прямо указаны причины, в силу которых завещатель не мог подписать завещание собственноручно, а также фамилия, имя, отчество и место жительства гражданина, подписавшего завещание по просьбе завещателя в соответствии с документом, удостоверяющим личность этого гражданина.

Как отмечается в [Методических рекомендациях](#) по удостоверению завещаний,

принятию нотариусом закрытого завещания, вскрытию и оглашению закрытого завещания, утвержденных Решением Правления ФНП от 01-02 июля 2004, Протокол N 04/04, участие рукоприкладчика в процессе составления и удостоверения завещания не должно носить формальный характер и ограничиваться только подписанием завещания. Рукоприкладчик обязан ознакомиться с текстом завещания, к подписанию которого он привлечен. Если завещатель не может лично ознакомиться с текстом завещания в силу своей неграмотности или физических недостатков, рукоприкладчик должен убедиться, что текст завещания верно записан нотариусом со слов завещателя и соответствует его воле.

При удостоверении завещаний нотариусы требуют ставить именно полную подпись, а не параф (росчерк, аббревиатура полной подписи). Это требование сложившейся нотариальной практики полностью соответствует смыслу гражданского законодательства.

4. Как уже отмечалось, при составлении и нотариальном удостоверении завещания по желанию завещателя может присутствовать свидетель. Для нотариального удостоверения завещания обычно привлекают свидетелей в том случае, если у наследодателя есть предположение, что его воля впоследствии будет оспариваться наследниками по закону (например, в том случае, когда наследства будет лишен один или несколько наследников по закону).

Если при составлении и удостоверении завещания присутствует свидетель, завещание должно быть подписано двумя лицами: самим завещателем (или рукоприкладчиком) и свидетелем ([п. 44](#) Методических рекомендаций по удостоверению завещаний).

5. В [п. 5](#) комментируемой статьи говорится об обязанности предупредить свидетеля, а также гражданина, подписывающего завещание вместо завещателя (рукоприкладчика), о необходимости соблюдать тайну завещания (см. комментарий к ст. 1123).

6. В [п. 6](#) комментируемой статьи говорится об обязанности нотариуса разъяснить завещателю содержание [статьи 1149](#) ГК, в которой говорится об обязательной доле (см. [комментарий](#) к ней) и сделать об этом на завещании соответствующую надпись.

7. В [п. 7](#) комментируемой статьи подчеркивается, что в тех случаях, когда завещание удостоверяется не нотариусами, а должностными лицами органов местного самоуправления и должностным лицам консульских учреждений Российской Федерации, все правила ГК РФ, касающиеся формы завещания, порядка его нотариального удостоверения и тайны завещания, должны соблюдаться.

В [п. 3 ч. 1 ст. 14.1](#) Федерального закона от 06 октября 2003 г. N 131-ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации" содержится общая норма, наделяющая органы местного самоуправления поселения правом совершения нотариальных действий, предусмотренных законодательством, в случае отсутствия в поселении нотариуса.

В [ст. 37](#) Основ законодательства о нотариате указанное положение детализируется применительно к отдельным видам нотариальных действий. Кроме того, следует учитывать [приказ](#) Минюста РФ от 6 июня 2017 г. N 97, утвердившего Инструкцию о порядке совершения нотариальных действий главами местных администраций поселений и специально уполномоченными должностными лицами местного самоуправления поселений, главами местных администраций муниципальных районов и специально уполномоченными должностными лицами местного самоуправления муниципальных районов.

Так, в случае, если в поселении или расположенном на межселенной территории населенном пункте нет нотариуса, завещание может быть удостоверено главой местной администрации поселения и специально уполномоченным должностным лицом местного самоуправления поселения или главой местной администрации муниципального района и специально уполномоченным должностным лицом местного самоуправления муниципального района.

Консульское должностное лицо в соответствии с [п. 1 ч. 1 ст. 38](#) Основ законодательства о нотариате и [п. 1 ч. 1 ст. 26](#) Федерального закона от 05 июля 2010 г. N 154-ФЗ "Консульский устав Российской Федерации" также наделено правом удостоверять завещание. Так, согласно [п. 1 ст. 26](#) Консульского устава Российской Федерации консульское должностное лицо имеет право удостоверять сделки (в том числе договоры, завещания, доверенности).

[Статья 1126. Закрытое завещание.](#)

1. Новым в наследственном праве является законодательное закрепление возможности совершения так называемых закрытых завещаний, о которых говорится в комментируемой [статье](#). С содержанием такого завещания не знакомы ни нотариус, ни другие лица.

Практика подобных завещаний восходит к временам дореволюционной России. Несомненным достоинством закрытых завещаний является то, что они обеспечивают абсолютную тайну завещания. Вместе с тем очевидно, что отсутствие квалифицированной помощи нотариуса при составлении завещания может привести к негативным последствиям. Будучи составленным самим завещателем, без помощи компетентного должностного лица, такое завещание вполне может содержать как противозаконные распоряжения, так и формулировки, допускающие двойное толкование либо иные нарушения процедуры составления завещания. Например, завещание не будет написано собственноручно, что приведет к его недействительности или не будут учтены права обязательных наследников.

2. Закон предъявляет определенные требования к форме закрытого завещания. Оно должно быть собственноручно написано и подписано завещателем. Несоблюдение этих правил влечет недействительность завещания, о чем нотариус обязан предупредить завещателя. Таким образом, исключается возможность написать завещание путем использования ЭВМ, пишущей машинки или записи на аудио- или видеопленку. Представляется, что это в определенной степени ограничивает свободу завещателя, который по каким-то причинам (например, в силу неграмотности или физического недостатка) не в состоянии составить завещание собственноручно. Возможно, было бы правильным наделить таких лиц правом совершать закрытые завещания в устной форме, при которой их волеизъявление фиксируется на аудио- или видеозапись.

3. В п. 3 комментируемой статьи изложена процедура оформления закрытого завещания. Оно в клеенном конверте передается завещателем нотариусу в присутствии двух свидетелей, которые ставят на конверте свои подписи. Никакому иному должностному лицу, даже имеющему право удостоверять обычные завещания, оно не может быть передано. Затем конверт, подписанный свидетелями, запечатывается в их присутствии нотариусом в другой конверт, на котором нотариус делает надпись, содержащую сведения о завещателе, от которого нотариусом принято закрытое завещание, о месте и дате его принятия, о фамилии, об имени, отчестве и месте жительства каждого свидетеля в соответствии с документом, удостоверяющим личность.

На завещателя, совершающего закрытое завещание, в полной мере распространяются требования о дееспособности и личном характере совершения завещания (см. п. 55 Методических рекомендаций по удостоверению завещаний). Нотариус должен отказать в принятии закрытого завещания, если к нему обратится недееспособное лицо или закрытое завещание будет передаваться нотариусу не самим завещателем, а его представителем (ст. 48 Основ законодательства о нотариате).

Кроме того, принимая от завещателя конверт с завещанием, нотариус обязан разъяснить завещателю содержание п. 2 ст. 1126 ГК (см. комментарий к ней) о том, что закрытое завещание должно быть собственноручно написано и подписано завещателем, о необходимости соблюдать тайну завещания (ст. 1123 ГК см. комментарий к ней), а также статьи 1149 ГК (см. комментарий к ней) об обязательной доле и сделать об этом соответствующую надпись на втором конверте (на практике уже появился специальный термин - "конверт хранения"), а также выдать завещателю документ, подтверждающий принятие закрытого завещания. Таким документом является свидетельство о принятии закрытого завещания (Форма N 68 Приложения к Приказу Министерства юстиции РФ от 10 апреля 2002 г. N 99).

4. Согласно п. 4 комментируемой статьи на нотариуса возложена обязанность не позднее чем через 15 дней со дня представления свидетельства о смерти лица, совершившего закрытое завещание, вскрыть конверт с завещанием. Законом не предусмотрена возможность продления указанного срока. Обязательным условием для вскрытия конверта с завещанием является присутствие не менее чем двух свидетелей. Таким образом, максимальное количество свидетелей не ограничено.

По желанию при вскрытии закрытого завещания могут присутствовать заинтересованные лица из числа наследников по закону, однако их отсутствие не является препятствием для вскрытия завещания. Как отмечено в п. 68 Методических рекомендаций по удостоверению завещаний, принятию нотариусом закрытого завещания, вскрытию и оглашению закрытого завещания невозможность или нежелание наследников присутствовать при вскрытии конверта и оглашении закрытого завещания либо отсутствие у нотариуса сведений о наследниках или их месте нахождения не являются основанием для продления (приостановления) 15-дневного срока, установленного для вскрытия конверта с закрытым завещанием.

Что касается других лиц, не входящих в число наследников по закону (даже если у них есть веские основания полагать, что в закрытом завещании они названы в качестве наследников), то, исходя из буквального толкования текста комментируемой нормы, участвовать в процедуре оглашения закрытого завещания они не могут.

В [Методических рекомендациях](#) по удостоверению завещаний отмечается, что целесообразно назначать вскрытие завещания и его оглашение на последний день 15-дневного срока, имея в виду временной фактор, необходимый для извещения наследников по закону и их прибытия к нотариусу.

После вскрытия конверта текст содержащегося в нем завещания сразу же оглашается нотариусом, после чего нотариус составляет и вместе со свидетелями подписывает протокол вскрытия и оглашения закрытого завещания ([Форма N 69](#) Приложения к [Приказу](#) Министерства юстиции РФ от 10 апреля 2002 г. N 99), удостоверяющий вскрытие конверта с завещанием и содержащий полный текст завещания. Наследники указанный протокол не подписывают.

Нотариусу рекомендуется перед вскрытием конверта предварительно продемонстрировать присутствующим его целостность и зачитать удостоверительную надпись на конверте для устранения любых сомнений в принадлежности конверта с закрытым завещанием конкретному завещателю. Нотариус также демонстрирует присутствующим извлеченный из конверта хранения конверт с завещанием, чтобы свидетели и наследники могли убедиться в том, что конверт цел, заклеен и на нем имеются подписи двух свидетелей. Затем нотариус вскрывает конверт с завещанием и извлекает его содержимое ([п. 72](#) Методических рекомендаций по удостоверению завещаний).

Протокол вскрытия и оглашения закрытого завещания и подлинник этого завещания хранятся в архиве нотариуса, а наследникам выдается нотариально удостоверенная копия протокола.

Из смысла комментируемого пункта вытекает, что правом на получение указанной копии обладают как наследники по закону, так и наследники, указанные в закрытом завещании.

Комментируемая статья была дополнена [пунктом 5](#) (вступает в силу с 1 сентября 2018 г.), предусматривающим, что закрытое завещание, условия которого предусматривают создание наследственного фонда, ничтожно. Очевидно, такой запрет обусловлен сложностью составления подобных завещаний, а также определяющей ролью нотариуса в учреждении наследственного фонда.

[Статья 1127](#). Завещания, приравняемые к нотариально удостоверенным завещаниям

1. Возможны ситуации, когда в силу объективных причин завещателю обратиться к нотариусу для удостоверения завещания возможности нет. Поэтому возникает необходимость решить эту проблему, с тем, чтобы завещатель мог реализовать свое законное право на распоряжение принадлежащим ему имуществом. Для решения этой проблемы законом установлен перечень должностных лиц, которым предоставили права, аналогичные правам нотариуса, в части удостоверения завещаний.. Такие лица перечислены в [п. 1](#) комментируемой статьи. Таким образом, правило о нотариальной форме завещания содержит определенные исключения. При особых обстоятельствах к нотариально удостоверенным приравниваются завещания, удостоверенные указанными в законе должностными лицами.

Следует учитывать, что на практике возникают проблемы, связанные с применением комментируемой [статьи](#). Например, член российского экипажа, находящийся на судне, которое принадлежит российскому физическому или юридическому лицу, но зарегистрировано в другом государстве, т.е. не под флагом Российской Федерации, лишен возможности совершить завещание. Правила комментируемой статьи здесь не применимы, т.к. правом удостоверять завещание закон наделяет только капитанов судов, плавающих под государственным флагом.

Возникает также вопрос о возможности удостоверения завещаний перечисленными в [п.п. 1 п. 1](#) комментируемой статьи работниками медицинских учреждений в тех случаях, когда им в силу профессии достоверно известно о наличии у завещателя психического заболевания, однако последний не был признан в установленном порядке недееспособным. Следует учитывать, что отказ в удостоверении завещания по причине душевной болезни или слабоумия лица, желающего удостоверить завещание, возможен лишь после вступления в законную силу решения суда о признании этого лица недееспособным.

Таким образом, формальных оснований для отказа в удостоверении завещания указанными лицами нет. Однако следует учитывать, что завещание, совершенное лицом, страдающим психическим заболеванием и не признанным судом недееспособным на момент совершения завещания при оспаривании данного завещания, может быть признано судом

недействительным на основании [ст. 177](#) ГК РФ, в соответствии с которой сделка, совершенная гражданином дееспособным (в данном случае при отсутствии решения суда о признании гражданина недееспособным), но находящимся в момент ее совершения в таком состоянии, когда он не был способен понимать значение своих действий или руководить ими, может быть признана судом недействительной.

Согласно [ст. 77](#) УИК РФ в исключительных случаях лица, впервые осужденные к лишению свободы на срок не свыше пяти лет, которым отбывание наказания назначено в исправительной колонии общего режима, могут быть с их согласия оставлены в следственном изоляторе или тюрьме для выполнения работ по хозяйственному обслуживанию.

Таким образом, при удостоверении завещания начальником следственного изолятора необходимо дополнительное подтверждение того обстоятельства, что завещатель находился в СИЗО именно в соответствии с приговором суда. В изоляторе временного содержания (ИВС) завещание, приравненное к нотариально удостоверенному завещанию, удостоверить нельзя.

На вопрос о том, можно ли обратиться к указанным лицам при наличии нотариуса в местности, где необходимо совершить нотариальное действие по удостоверению завещания, следует ответить положительно. Ситуация для завещателя может складываться чрезвычайной, и искать нотариуса в такой ситуации было бы затруднительно. Таким образом, возможность удостоверения завещания главными врачами, начальниками экспедиций, начальниками мест лишения свободы и другими лицами не ставится в зависимость от факта отсутствия нотариуса.

2. К завещанию, приравненному к нотариально удостоверенному, применяются все общие правила о форме и порядке совершения его (см. комментарий к [ст.ст. 1124](#) и [1125](#)). При этом существует ряд условий, невыполнение которых влечет недействительность такого завещания. Во-первых, такое завещание должно быть собственноручно подписано завещателем в присутствии лица, удостоверяющего завещание, и свидетеля, который также подписывает завещание; во-вторых, завещание должно быть направлено через Управление Министерства юстиции РФ по субъекту Федерации нотариусу по месту жительства завещателя.

Можно отметить наиболее типичные ошибки, которые допускаются в подобных случаях.

В частности, нередко на хранение нотариусу поступают завещания, удостоверенные ненадлежащими лицами:

лечащим врачом или каким-либо иным врачом (за исключением ситуаций, когда лечащий врач одновременно является дежурным врачом) больницы, где гражданин находится на излечении;

начальником следственного изолятора и изолятора временного содержания;

командиром воинской части - для граждан, не являющихся военнослужащими, если в пункте дислокации воинской части имеются органы, совершающие нотариальные действия, и т.п.

Иногда удостоверяется не само волеизъявление наследодателя, а только его подпись.

Хотя перечень должностных лиц, имеющих право удостоверить завещания, не изменился по сравнению с ранее действовавшим законодательством, однако сама процедура их удостоверения претерпела некоторые изменения. Так, завещания, удостоверенные выше указанными должностными лицами, должны быть подписаны завещателем в присутствии лица, удостоверяющего завещание, и свидетеля, также подписывающего завещание.

3. Завещание, удостоверенное в соответствии с комментируемой статьей указанными в ней лицами, должно быть, как только для этого представится возможность, направлено лицом, удостоверившим завещание, через органы юстиции нотариусу по месту жительства завещателя. Если лицу, удостоверившему завещание, известно место жительства завещателя, завещание направляется непосредственно соответствующему нотариусу.

4. Возможны ситуации, когда завещатель, намеревающийся совершить завещание, не может обратиться непосредственно к нотариусу (например, в силу плохого состояния здоровья). Вместе с тем существует возможность пригласить для этого нотариуса по желанию завещателя.

При наличии разумной возможности выполнить это желание на указанных в [п. 4](#) комментируемой статьи лиц, которым предоставлено право удостоверить завещание, возлагается обязанность принять все меры для приглашения к завещателю нотариуса, которому предоставлено право удостоверить такое завещание.

Статья 1128. Завещательные распоряжения правами на денежные средства в банках.

1. По вопросу о наследовании вклада, распоряжение о котором сделано на случай смерти и оформлено до введения в действие части третьей Гражданского кодекса РФ, см. Федеральный закон от 26 ноября 2001 N 147-ФЗ. Согласно [ст. 8.1](#) указанного закона, "если до введения в действие части третьей Кодекса вкладчиком в соответствии со [статьей 561](#) Гражданского кодекса РСФСР было сделано распоряжение о выдаче вклада в случае своей смерти, находящиеся на данном вкладе денежные средства не входят в состав наследственного имущества и на порядок и условия их выдачи не распространяются нормы [раздела V](#) "Наследственное право" части третьей Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью третьей настоящей статьи.

В случае смерти вкладчика выдача таких денежных средств лицу, указанному в распоряжении, осуществляется банком на основании документов, удостоверяющих факт смерти вкладчика.

Если лицо, указанное в распоряжении вкладчика, умерло до дня смерти владельца вклада или в один день с ним, распоряжение на случай смерти утрачивает свою силу, находящиеся на вкладе денежные средства включаются в состав наследственного имущества владельца вклада и на порядок и условия их выдачи распространяются нормы [раздела V](#) "Наследственное право" части третьей Кодекса. Если в распоряжении на случай смерти вкладчика в качестве получателя вклада указано более одного лица, данная норма применяется при условии, что все указанные лица умерли до дня, следующего за днем смерти владельца вклада".

Следует учитывать, что до принятия [части III](#) ГК существовал различный правовой режим для завещания вкладов, находившихся в Сберегательном банке РФ, вкладов в Центральном банке РФ и вкладов, находившихся в других коммерческих банках.

В отношении вкладов, находившихся в Сберегательном и Центральном банках РФ, действовал особый порядок их завещания, который состоял в том, что лица, имеющие вклады, были вправе сделать распоряжение такому учреждению о выдаче вклада в случае своей смерти любому лицу или государству. В этих случаях вклад не входил в состав наследственного имущества и на него не распространялись правила, содержащиеся в разделе "Наследственное право" [ГК РСФСР](#), а именно:

- а) для получения такого вклада не требовалось свидетельства о праве на наследство;
- б) для его получения не нужно было ждать истечения какого-либо определенного срока с момента смерти вкладчика и в то же время не предусматривался какой-либо максимальный срок на получение вклада;
- в) из вклада, в отношении которого имелось завещательное распоряжение, не выделялась обязательная доля, и он не принимался во внимание при расчете обязательной доли;
- г) из такого вклада не могли быть удовлетворены претензии кредиторов умершего вкладчика;
- д) лица, получавшие вклад в соответствии с завещательным распоряжением вкладчика, освобождались от обязанностей, вытекающих из содержания [ст. 459](#) ГК РСФСР, по возмещению расходов по уходу за наследодателем во время его болезни, на его похороны, на содержание лиц, находившихся на иждивении наследодателя, по охране наследственного имущества и по управлению им и т.д.

Что касается вкладов граждан, находящихся в других банках и кредитных учреждениях, то они наследовались в общем порядке, независимо от наличия завещательного распоряжения. Такая позиция была обоснована тем, что государство было заинтересовано в привлечении сбережений граждан в Сбербанк, который сначала был единственным, а потом основным кредитным учреждением в нашей стране.

В настоящее время в связи с созданием широкой сети коммерческих банков и акционированием самого Сбербанка такая система себя изжила. Законодатель пошел по тому пути, что вклады граждан в банках и иных кредитных учреждениях наследуются на общих основаниях, независимо от того, сделано ли завещательное распоряжение в банке или у нотариуса (у другого должностного лица, имеющего право удостоверить завещания).

Таким образом, есть два способа завещания банковских вкладов (либо обычный, когда вклад завещан у нотариуса либо в самом банке посредством совершения завещательного распоряжения в письменной форме в том филиале банка, в котором находится вклад). Причем последний имеет силу нотариально удостоверенного завещания. Если вклад завещан у нотариуса, то для того, чтобы получить вклад, наследник должен представить в банк [свидетельство](#) о праве на наследство.

2. Правила совершения завещательных распоряжений правами на денежные средства в банках установлены [постановлением](#) Правительства РФ от 27 мая 2002 N 351 "Об утверждении Правил совершения завещательных распоряжений правами на денежные средства в банках".

Согласно указанному постановлению "совершение завещательного распоряжения производится гражданином в письменной форме в том банке, в котором находится этот счет, по правилам [статьи 1128](#) Гражданского кодекса Российской Федерации. Завещательные распоряжения совершаются бесплатно.

Составление, подписание и удостоверение завещательного распоряжения осуществляется при соблюдении следующих условий:

личность завещателя удостоверяется паспортом или другими документами, исключающими любые сомнения относительно личности гражданина;

информирование завещателя о содержании [статей 1128, 1130, 1149, 1150 и 1162](#) Гражданского кодекса Российской Федерации, после чего об этом делается отметка в завещательном распоряжении;

лица, участвующие в совершении завещательного распоряжения, обязаны соблюдать положения [статьи 1123](#) Гражданского кодекса Российской Федерации".

3. Совершение завещательного распоряжения в отношении денежных средств, находящихся в банках, в самом банке, в целом вызывает те же последствия, что и совершение и удостоверение обычного завещания, которое удостоверяется нотариально.

Права на денежные средства, в отношении которых в банке совершено завещательное распоряжение, входят в состав наследства и наследуются на общих основаниях в соответствии с правилами [ГК](#). Эти средства выдаются наследникам на основании [свидетельства](#) о праве на наследство и в соответствии с ним.

Завещательное распоряжение, совершенное гражданином в банке в отношении денежных средств, внесенных им во вклад или находящихся на любом другом его счете, может быть отменено или изменено только завещательным распоряжением правами на денежные средства в соответствующем банке.

Права на денежные средства, в отношении которых в банке совершено завещательное распоряжение, входят в состав наследства и наследуются на общих основаниях в соответствии с правилами ГК РФ. Вместе с тем из общего правила есть исключение. Так, до получения свидетельства о праве на наследство наследник, указанный в завещательном распоряжении, вправе в любое время, но до истечения шести месяцев со дня открытия наследства, получить из вклада или со счета наследодателя средства, необходимые для его похорон. Эти средства выдаются наследникам на основании свидетельства о праве на наследство и в соответствии с ним, за исключением случаев, предусмотренных [п. 3 ст. 1174](#) ГК РФ (использование денежных средств для осуществления расходов на достойные похороны наследодателя). Размер указанных средств не может превышать, установленных законом на день обращения за получением этих средств ([п. 3 ст. 1174](#) ГК см. [комментарий](#) к ней).

4. Как следует из [п. 4](#) комментируемой статьи, вышеуказанные правила, касающиеся завещания вкладов, применяются и к тем кредитным организациям, которые формально не являются банками, однако получили лицензию от Центрального банка на прием вкладов от населения.

[Статья 1129](#). Завещание в чрезвычайных обстоятельствах.

1. В комментируемой [статье](#) установлено, что допускается изложение гражданином последней воли в простой письменной форме без нотариального удостоверения и соблюдения иных формальных правил в исключительных случаях, а именно, когда гражданин, находящийся в явно угрожающем его жизни положении и в силу сложившихся чрезвычайных обстоятельств, лишен возможности сделать нотариально удостоверенное либо удостоверенное имеющим такое право другим должностным лицом письменное завещание. При этом само понятие чрезвычайных обстоятельств в комментируемой статье не раскрыто.

Представляется, что чрезвычайные обстоятельства - действительно сложившееся положение, в котором оказался гражданин, в силу чего существует реальная угроза его жизни. У гражданина в данной связи должна отсутствовать реальная возможность обратиться к нотариусу или иным лицам, имеющим право удостоверить завещание.

Хотя подобные завещания составляются в чрезвычайной обстановке, процедура их составления подвергается определенной регламентации. Завещание, изложенное в простой письменной форме, должно быть соответственно собственноручно написано и подписано

гражданином в присутствии двух свидетелей. При этом из содержания документа должно быть ясно, что оно представляет собой завещание. Таким образом, даже если отсутствует само слово "завещание", но из смысла документа вытекает, что речь идет о распоряжении имуществом на случай смерти, то такой документ должен признаваться завещанием.

Кроме того, в силу сложившихся чрезвычайных обстоятельств завещатель должен быть лишен возможности совершить завещание в соответствии с правилами [статей 1124-1128](#) ГК РФ (см. комментарий к ним).

Следует отметить, что на стадии законопроекта обсуждалась возможность составления в чрезвычайных обстоятельствах и устных завещаний, однако в конечном итоге законодатель не поддержал эту идею, опасаясь возможных злоупотреблений. Такое решение представляется правильным, поскольку суду, если воля завещателя выражена в устной форме, будет чрезвычайно сложно, а зачастую и невозможно установить, какова же была последняя воля завещателя и была ли она вообще.

2. Если обстоятельства, угрожавшие жизни, прекратили существовать и при этом завещатель хочет сохранить ранее сделанное волеизъявление в силе, то в течение месяца после прекращения этих обстоятельств он должен совершить завещание в какой-либо иной форме, предусмотренной [статьями 1124-1128](#) ГК (см. комментарий к ним). В противном случае ранее сделанное завещание в простой письменной форме утрачивает силу.

Вышеуказанный месячный срок следует рассматривать как пресекательный, поскольку законодатель не предусматривает возможности его восстановления даже при наличии уважительных причин.

3. Подобное завещание приобретает юридическую силу не автоматически, а при условии его подтверждения судом по требованию заинтересованных лиц либо свидетелей, присутствовавших при изложении завещателем последней воли факта составления завещания в чрезвычайных обстоятельствах.

Требование об утверждении такого завещания должно быть заявлено до истечения срока, установленного для принятия наследства. Под заинтересованными лицами понимаются другие наследники, отказополучатели, исполнители завещания.

При отсутствии спора требование подтверждения факта совершения завещания в чрезвычайных обстоятельствах рассматривается судом в порядке особого производства, а в случае оспаривания указанного факта - в порядке искового производства.

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

Если гражданин, совершивший завещание в чрезвычайных обстоятельствах, получит впоследствии возможность сделать без серьезных затруднений завещание в письменной форме с его надлежащим удостоверением и в течение месяца после отпадения этих обстоятельств не воспользуется этой возможностью, то завещание, сделанное им в чрезвычайных обстоятельствах, утрачивает силу.

Таким образом, законодатель не устанавливает срока действия чрезвычайных обстоятельств, оговаривая лишь порядок, при котором завещание может быть признано совершенным при чрезвычайных обстоятельствах. В частности, указывается, что оно может быть признано законным в течение месяца после прекращения чрезвычайных обстоятельств. Так, если завещатель, составивший завещание при чрезвычайных обстоятельствах, по каким-либо причинам умер, например, через две недели после прекращения чрезвычайных обстоятельств, наследник вступает в наследство по данному завещанию.

Еще на стадии разработки и принятия [ч. 3](#) ГК эта норма вызвала бурные дискуссии. Противники ее принятия говорили о возможности злоупотреблений, а также о том, что свидетели могут не понять смысл написанного. Тогда как сторонники указанной нормы ссылались на многочисленные случаи захвата заложников и других чрезвычайных обстоятельствах, определенно угрожавших жизни граждан. В таких случаях нет реальной возможности составить завещание в обычном порядке. Вопрос же о том, действительно ли речь идет о чрезвычайной ситуации, будет решаться судом с учетом конкретной ситуации.

[Статья 1130](#). Отмена и изменение завещания.

1. Завещатель в соответствии с принципом свободы завещания вправе отменить или изменить (в том числе дополнить) составленное им ранее завещание в любое время после его

совершения и при этом не обязан указывать причины его отмены или изменения (таким образом, мотивы отмены или изменения завещания юридического значения не имеют). Это обусловлено тем, что завещание является волеизъявлением наследодателя и не зависит от воли и желания других лиц.

Отмена завещания предполагает полное прекращение действия ранее составленного завещания. Тогда как изменение завещания характеризуется прекращением или изменением лишь отдельных распоряжений предыдущего завещания.

При этом завещатель не обязан получать чье-либо уведомление или согласие на отмену или изменение завещания, в том числе и согласие лиц, назначенных им наследниками в отменяемом или изменяемом завещании.

Исходя из [ст. 58](#) Основ законодательства РФ о нотариате, нотариус в случае получения уведомления об отмене завещания, а равно и получения нового завещания, отменяющего или изменяющего составленное ранее завещание, делает об этом отметку на экземпляре завещания, хранящемся у нотариуса, и в реестре регистрации нотариальных действий.

Таким же образом завещатель может отменить и закрытое завещание. Отметка об отмене совершается на конверте хранения.

Что касается дальнейшей судьбы этого конверта, то представляется, что нотариус должен вернуть его завещателю, поскольку его юридическое значение утрачивается и он становится обычной вещью. Однако следует учитывать, что такой документ является частью дел нотариального делопроизводства и может быть после открытия наследства использован судом для установления того или иного факта. Кроме этого, в случае недействительности последующего завещания или распоряжения наследование будет осуществляться на основании данного завещания. К сожалению, законодатель не дает ответа на этот вопрос.

2. Завещание можно отменить двумя способами: во-первых, удостоверением нового завещания (таким образом, более позднее завещание всегда отменяет или изменяет ранее составленное), в котором содержащиеся в первом завещании отдельные распоряжения отменены или изменены; во-вторых, подачей нотариусу либо должностному лицу, совершающему нотариальные действия, заявления об отмене завещания.

Что касается изменения завещания, то это возможно путем:

составления нового завещания посредством отмены или изменения отдельных содержащихся в нем завещательных распоряжений;

составления последующего завещания, прямо не указывающего на отмену отдельных содержащихся в нем завещательных распоряжений, но отменяющего прежнее завещание в части, противоречащей последующему завещанию.

В [п. 2](#) комментируемой статьи установлено, что завещание, отмененное полностью или частично последующим завещанием, не восстанавливается, если последующее завещание, в свою очередь, отменено завещателем полностью или в соответствующей части. Из этого следует, что если завещание отменено последующим завещанием, которое, в свою очередь, отменено соответствующим уведомлением, направленным нотариусу в надлежащей форме, то должно происходить наследование по закону, поскольку ни одного завещания нет.

3. В случае недействительности последующего распоряжения будет действовать прежнее распоряжение завещателя. Например, гражданин завещал все свое имущество сестре, следующее завещание составил в пользу племянницы, которое было признано судом недействительным. Следовательно, наследником будет сестра.

О недействительности завещаний см. [комментарий](#) к ст. 1131 ГК.

4. Вторым случаем отмены завещания является подача нотариусу либо должностному лицу, совершающему нотариальные действия, заявления об отмене завещания. Такое заявление делается в форме распоряжения об его отмене.

В случае недействительности распоряжения об отмене будет действовать первое завещание.

Распоряжение об отмене завещания и любое последующее завещание могут быть удостоверены у любого нотариуса независимо от места жительства (места пребывания) завещателя, места нахождения завещанного имущества или места нахождения нотариуса, удостоверившего отменяемое завещание.

Распоряжение об отмене завещания само по себе не является завещанием, так как направлено лишь на отмену ранее составленного завещания и не содержит волеизъявления лица о судьбе его имущества на случай смерти. По своей правовой природе оно является односторонней сделкой, которая должна быть совершена в форме, установленной для совершения завещания.

Согласно [п. 28](#) Методических рекомендаций по удостоверению завещаний распоряжение об отмене завещания составляется и нотариально удостоверяется в двух экземплярах, один из которых после нотариального удостоверения вручается лицу, отменившему завещание, второй экземпляр распоряжения хранится у нотариуса. Если отменяемое завещание удостоверено другим нотариусом, лицу, совершившему распоряжение об отмене завещания, разъясняется необходимость направления самим завещателем информации об отмене завещания нотариусу, удостоверившему отмененное завещание. Также лицу, совершившему распоряжение об отмене завещания, разъясняется, что представление указанной информации может быть им осуществлено путем направления нотариусу, удостоверившему завещание, извещения об отмене завещания (с указанием данных о нотариусе, удостоверившем распоряжение об отмене завещания) либо путем направления экземпляра распоряжения об отмене завещания.

5.6. В отношении завещаний, совершенных в чрезвычайных обстоятельствах, и завещательных распоряжений в банке действует правило, согласно которому ими может быть отменено или изменено только такое же завещание.

[Статья 1131](#). Недействительность завещания.

1. Как и любая другая сделка, завещание может быть признано недействительным. Согласно [пункту 27](#) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 г. N 9 "О судебной практике по делам о наследовании" завещание может быть оспорено только после открытия наследства. В случае, если требование о недействительности завещания предъявлено до открытия наследства, суд отказывает в принятии заявления, а если заявление принято, - прекращает производство по делу ([часть 1 статьи 3](#), [часть 1 статьи 4](#), [часть 2 статьи 134](#), [статья 221](#) ГПК РФ).

В этом же пункте отмечено: "Завещания относятся к числу недействительных вследствие ничтожности при несоблюдении установленных ГК РФ требований: обладания гражданином, совершающим завещание, в этот момент дееспособностью в полном объеме ([пункт 2 статьи 1118](#) ГК РФ), недопустимости совершения завещания через представителя либо двумя или более гражданами ([пункты 3 и 4 статьи 1118](#) ГК РФ), письменной формы завещания и его удостоверения ([пункт 1 статьи 1124](#) ГК РФ), обязательного присутствия свидетеля при составлении, подписании, удостоверении или передаче завещания нотариусу в случаях, предусмотренных [пунктом 3 статьи 1126](#), [пунктом 2 статьи 1127](#) и [абзацем вторым пункта 1 статьи 1129](#) ГК РФ ([пункт 3 статьи 1124](#) ГК РФ), в других случаях, установленных законом".

В соответствии со [ст. 7](#) Федерального закона от 26 ноября 2001 N 147-ФЗ к завещаниям, совершенным до введения в действие [части третьей](#) Гражданского кодекса РФ, применяются правила об основаниях недействительности завещания, действовавшие на день совершения завещания.

Недействительность завещания не лишает лиц, указанных в нем в качестве наследников или отказополучателей, права наследовать по закону или на основании другого, действительного, завещания.

Действующее законодательство о наследовании не содержит даже примерного перечня оснований, по которым завещание может быть признано недействительным. В юридической литературе приводится классификация оснований недействительности завещаний. Завещания могут быть недействительными вследствие пороков содержания, формы, в субъектном составе и воли*(7).

Поскольку завещание является односторонней сделкой, к нему применяются правила о недействительности сделок, предусмотренные в [Главе 9](#) Гражданского кодекса РФ. Возможны два варианта недействительности завещания в зависимости от его основания:

в силу признания его таковым судом (оспоримое завещание);

независимо от признания его судом (ничтожное завещание).

Завещания, которые могут быть признаны судом недействительными (оспоримые завещания), регулируются [ст. 175](#), [176](#), [177](#), [178](#), [179](#) ГК. Отдельные виды завещаний рассматриваются в качестве абсолютно недействительных (ничтожных) сделок, для которых признания судом в качестве таковых не требуется; достаточно установления самого факта их совершения. Примерами таких сделок являются завещания, составленные с нарушением формы, совершенные полностью недееспособными и др.

Ничтожное завещание, т.е. не отвечающее обязательным требованиям гражданского законодательства, является недействительным с момента его составления, независимо от признания или непризнания его таковым судом. Что касается оспоримого завещания, то оно

само по себе действительно, однако оно может быть оспорено в суде и признано недействительным.

К оспоримым завещаниям законодатель относит завещания с пороками воли и пороками в субъектном составе. Примерами оспоримых завещаний являются завещания, составленные под влиянием насилия, угрозы и т.д.

Причем завещания с пороками в субъектном составе могут относиться либо к оспоримым, либо к ничтожным. Так, например, в случае если завещание было совершено гражданином, признанным недееспособным, то такое завещание будет ничтожным. Если завещание было совершено дееспособным гражданином, но который в момент совершения завещания находился в состоянии, когда он не был способен понимать значение своих действий или руководить ими, то такое завещание будет оспоримым.

На требования о признании завещания недействительным распространяются специальные сроки исковой давности по недействительным сделкам.

Недействительность завещания полностью или частично не лишает наследников основного права - получения наследства по закону или другому завещанию, по иным основаниям. Правовым последствием недействительности завещания является его неисполнение.

2. Все споры по вопросу действительности завещания в целом или в части рассматриваются в судебном порядке. Требования о признании завещания недействительным рассматриваются судом в порядке искового производства.

Завещание может быть признано судом недействительным по иску лица, права или интересы которого нарушены завещателем. При этом комментируемая статья не определяет, кто именно имеется в виду. Таким образом, иск о признании завещания недействительным может быть предъявлен любым наследником по закону или по завещанию, отказополучателями, исполнителями, а также их представителями. Также с соответствующим иском могут обратиться прокурор, органы государственной власти, органы местного самоуправления в случаях и в порядке, предусмотренном [ГПК РФ](#).

Кроме того, иски о признании завещания недействительным или иски о применении последствий недействительности ничтожных завещаний в интересах несовершеннолетних, недееспособных или ограничено дееспособных граждан подают в суд их законные представители - родители, усыновители, опекуны, попечители или иные лица, которым это право предоставлено федеральным законом.

3. Как следует из [п. 3](#) комментируемой статьи, не могут служить основанием признания завещания недействительным опiski и другие незначительные нарушения порядка его составления, подписания или удостоверения, если доказано, что они никак не влияют на понимание волеизъявления завещателя. Последнее положение очень важно, поскольку до последнего времени судебная практика признавала недействительными даже те завещания, в которых были допущены мелкие нарушения (в основном речь идет о завещаниях, удостоверенных не нотариусами, а другими лицами, например, врачами). В действующем законодательстве понятие "незначительное нарушение порядка составления завещания", указанное в [п. 3](#) комментируемой статьи, не раскрывается. Можно ли считать, что если отсутствует какая-либо формальная составляющая завещания, например указание места жительства, требуемое при подписании завещания не завещателем, а приглашенным лицом, то это является незначительным нарушением порядка составления завещания? Формально нарушены положения ГК РФ, регламентирующие порядок нотариального удостоверения завещания. Но в законе не говорится о том, что такое завещание может быть оспорено или признано ничтожным.

Таким образом, закон оставляет суду вопросы толкования волеизъявления завещателя, равно как и вопросы о том, является ли допущенное в завещании отступление от нормы опиской либо незначительным нарушением порядка составления завещания.

4. Недействительным может быть как завещание в целом, так и в части. В частности, недействительными могут быть отдельные завещательные распоряжения (например, завещательный отказ). Недействительность отдельных завещательных распоряжений не затрагивает остальной части завещания, если можно предположить, что она была бы включена в завещание и при отсутствии распоряжений, признаваемых недействительными. При разрешении вопроса о возможности признания завещания недействительным в части необходимо анализировать волю завещателя, и только при установлении того, что завещательные распоряжения, исходя из воли завещателя, независимы, завещание может быть признано недействительным в части. В противном случае завещание должно быть

признано недействительным полностью^{*(8)}.

5. Недействительность какого либо завещания не лишает лиц, указанных в нем в качестве наследников наследовать по закону или по завещанию, но в качестве отказополучателей (о завещательном отказе см. [комментарий](#) к ст. 1137), или на основании другого, действительного, завещания.

[Статья 1132.](#) Толкование завещания.

Возможны ситуации, когда воля завещателя выражена недостаточно четко и ясно (очевидно это касается в первую очередь так называемых закрытых завещаний, которые будут составляться без участия нотариуса). В этом случае ГК в комментируемой [статье](#) допускает возможность толкования завещания.

Под толкованием обычно понимается уяснение действительной воли завещателя. В соответствии с комментируемой [статьей](#) при толковании завещания нотариусом, исполнителем завещания или судом принимается во внимание буквальное значение содержащихся в нем слов и выражений. Другими словами, не могут применяться ни расширительное толкование, когда подлинный смысл завещания шире, чем его словесная формулировка, ни ограничительное толкование, когда предполагается, что подлинное содержание уже его словесной формы.

В случае неясности буквального смысла какого-либо положения завещания он устанавливается путем сопоставления этого положения с другими положениями и смыслом завещания в целом. При этом должно быть обеспечено наиболее полное осуществление предполагаемой воли завещателя. Подобное толкование называется систематическим. Однако приведенное положение закона не запрещает использование других видов толкования (например, грамматического, то есть основанного на использовании грамматических правил).

Согласно [п. 32](#) Методических рекомендаций по оформлению наследственных прав при уяснении буквального значения (смысла) содержащихся в завещании слов и выражений устанавливается их общепринятое значение. При толковании правовых терминов применяется их значение, данное законодателем в соответствующих правовых актах. Закон не предоставляет нотариусу права использовать для выяснения истинной воли завещателя другие, кроме завещания, документы, например письма завещателя, его дневники и т.п.

Если последующее завещание не содержит прямых указаний об отмене прежнего завещания или отдельных содержащихся в нем распоряжений, нотариус путем сопоставления положений предыдущего и последующего завещаний определяет, в какой части предыдущее завещание противоречит последующему

Завещание можно толковать только после смерти самого завещателя. Толкование его при жизни наследодателя лишено практического смысла, так как не влечет каких-либо правовых последствий. Более того, законом прямо запрещено до открытия наследства разглашать как факт составления завещания, так и его содержание.

При этом в комментируемой [статье](#) строго определен круг лиц, которые могут быть субъектами толкования. К ним относятся нотариус, исполнитель завещания или суд. Ни наследники, ни другие заинтересованные лица не могут быть субъектами толкования завещания.

[Статья 1133.](#) Исполнение завещания.

Действующее законодательство предусматривает определенный порядок исполнения завещания, под которым понимается осуществление последней воли наследодателя, выраженной в завещании. Другими словами исполнить завещание - значит совершить определенные действия, предусмотренные завещателем в завещании. По общему правилу исполнение завещания осуществляется самими наследниками. Однако эти действия могут осуществляться и другими определенными в законе лицами, которые получили название "исполнители" (душеприказчики). Понятие исполнителя завещания дано в [ст. 1134](#) ГК (см. [комментарий](#) к ней).

Таким образом, исполнение завещания осуществляется или самими наследниками по завещанию, или исполнителем завещания, если завещатель возложил на него такие обязанности. Причем последние могут как входить в число наследников, так и нет. Если в завещании не указано иное, именно наследники обязаны за счет наследственного имущества исполнить распоряжения наследодателя в завещании. Если завещатель поручил исполнение завещания исполнителю завещания только в какой-либо части, то именно в этой части и должно быть исполнено завещание исполнителем.

Правовая природа отношений по исполнению душеприказчиком завещания вызывает споры. Следует согласиться с теми авторами, которые рассматривают деятельность исполнителя завещания как носящую характер обязательственных правоотношений, в рамках которых исполнитель несет перед наследниками, иными заинтересованными лицами обязанность совершать действия, необходимые для реализации воли завещателя^{*(9)}.

Статья 1134. Исполнитель завещания.

1. В наследственных правоотношениях в качестве исполнителя завещания могут выступать как наследники, так и лица, не входящие в круг наследников. При этом исполнитель совершает все действия, необходимые для исполнения завещания. Из смысла п. 1 комментируемой статьи вытекает, что в качестве исполнителя завещания может выступать только физическое лицо (гражданин), являющееся полностью дееспособным. Представляется, что это не совсем правильно, поскольку, когда речь идет о наследственной массе, включающей такие объемные и сложные в управлении виды имущества, как предприятия, ценные бумаги и т.д., физическое лицо может и не справиться с исполнением своих обязанностей. Поэтому было бы правильно включить в число исполнителей также и юридические лица. В связи с этим ст. 3 Федерального закона от 29.июля 2017 N 259-ФЗ "О внесении изменений в части первую, вторую и третью Гражданского кодекса Российской Федерации" в п. 1 комментируемой статьи были внесены изменения, предусматривающие с 1 сентября 2018 г. возможность выступать в качестве исполнителей также и юридическим лицам.

Исполнитель завещания выполняет свои обязанности только добровольно. Если лицо назначено исполнителем завещания без его согласия, оно вправе в любое время отказаться от исполнения этих обязанностей без объяснения причин отказа. Причем согласие лица быть исполнителем завещания должно быть выражено этим лицом различными способами либо в его собственноручной надписи на самом завещании, либо в заявлении, приложенном к завещанию, или поданном нотариусу в течение месяца со дня открытия наследства.

По мнению М.Ю. Барщевского требовать согласие на исполнение завещания от лица, когда ему не известно содержание последней воли завещателя, неоправданно, поскольку завещательные распоряжения наследодателя возможно покажутся исполнителю (даже при соответствии их закону) аморальными^{*(10)}.

Согласно действующей редакции комментируемой статьи согласие исполнителя не обязательно должно быть дано в письменной форме: гражданин признается также давшим согласие быть исполнителем завещания, если он в течение месяца со дня открытия наследства фактически приступил к исполнению завещания. В последнем случае он выражает свое согласие путем совершения конклюдентных действий. Однако в соответствии со вступающими в силу с 1 сентября 2018 года изменениями согласие лица быть исполнителем завещания будет выражаться в его собственноручной надписи на самом завещании, а в случае, если исполнителем завещания назначается юридическое лицо, - в собственноручной надписи лица, которое в силу закона вправе действовать от имени такого юридического лица без доверенности, либо в заявлении, приложенном к завещанию, либо в заявлении, поданном нотариусу в течение месяца со дня открытия наследства. Таким образом, речь идет о чисто формальных действиях и никакие конклюдентные действия приниматься во внимание не будут.

Кроме того, будет упрощена процедура отзыва согласия лица быть исполнителем завещания. Оно может быть отозвано в любой момент до открытия наследства путем направления исполнителем завещания уведомления завещателю и нотариусу, удостоверившему завещание, а после открытия наследства - путем направления уведомления нотариусу.

Наконец, завещатель вправе в любое время произвести замену исполнителя завещания или отменить назначение исполнителя завещания. Это, несомненно, правильное нововведение, поскольку раз завещатель назначает исполнителя завещания, то у него должно быть и право изменить ранее принятое решение.

2. В соответствии с действующей редакцией комментируемой статьи предусмотрена только судебная процедура освобождения исполнителя от выполнения своих обязанностей. Возможны ситуации, когда после открытия наследства возникнут обстоятельства, препятствующие исполнителю в их выполнении (например, тяжелая болезнь). В таких случаях он может быть освобожден от своих обязанностей только в судебном порядке либо по просьбе самого исполнителя, либо по просьбе наследников.

В заявлении, которое подается в суд, должны быть обоснованы причины, в связи с

которыми исполнитель завещания (душеприказчик) не может выполнить возложенные на него завещателем обязанности. Просто же отказаться от исполнения завещания нельзя, так как исполнитель завещания связан волей завещателя, и последний, совершая завещание, уверен, что именно этот гражданин выполнит его волю, тем более, что согласие исполнителя завещания при этом было получено.

Однако следует учитывать, что в п. 2 комментируемой статьи были внесены изменения, вступающие в силу с 1 сентября 2018 года. В частности, в нем указано, что после открытия наследства суд может освободить исполнителя завещания от его обязанностей по требованию наследников, в том числе наследственного фонда, при наличии обстоятельств, свидетельствующих о ненадлежащем исполнении своих обязанностей исполнителем завещания или об угрозе нарушения охраняемых законом интересов наследников в результате действий (бездействия) исполнителя завещания.

Таким образом, наследникам предоставлено право требовать отстранения исполнителя завещания (душеприказчика) по виновным основаниям (в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения своих обязанностей). Вряд ли это верное решение, поскольку в таком случае допускается возможность изменения завещания помимо воли его составителя. Представляется, что единственным средством защиты прав наследников в данном случае должно стать взыскание с недобросовестного исполнителя завещания причиненных убытков. При этом в законе недостаточно четко разрешен вопрос об ответственности душеприказчика за ненадлежащее исполнение своих обязанностей. В частности, законом не разрешен вопрос о праве наследников потребовать от исполнителя завещания соответствующего отчета, о праве требовать отстранения недобросовестного душеприказчика, отсутствуют средства и порядок контроля и т.д.

Следует отметить, что в дореволюционном российском наследственном праве была норма, согласно которой наследодатель мог подназначить исполнителя завещания. Представляется, что было бы целесообразно ввести аналогичную норму и в действующее законодательство России.

Статья 1135. Полномочия исполнителя завещания.

1. Поскольку исполнитель по ходу выполнения своих обязанностей должен совершать определенные действия, в том числе правового характера, он должен быть наделен определенными полномочиями. Конкретные полномочия исполнителя указаны в самом тексте завещания. Нотариус обязан выдать свидетельство исполнителю завещания, подтверждающее его полномочия.

В свидетельстве должны быть указаны данные о завещании, его удостоверении и исполнителе, изложены полномочия исполнителя завещания, в том числе по принятию мер: а) обеспечивающих сохранность и управление наследственным имуществом; б) по возврату имущества из обладания третьих лиц; в) по исполнению завещательного возложения; г) по ведению наследственных дел от своего имени.

2. В п. 2 комментируемой статьи содержится диспозитивная норма, в которой перечислены полномочия и которые, по мнению законодателя, должны быть в указаны в завещании. Данный перечень является примерным и в самом завещании могут быть указаны конкретные меры, которые должен принять исполнитель.

В литературе приводится примерный перечень конкретных действий, которые может совершать исполнитель:

- производить розыск наследников, в пользу которых сделано завещание;
- извещать наследников об открывшемся наследстве;
- обращаться к нотариусу по месту открытия наследства с заявлением о принятии мер к охране наследственного имущества;
- распределять наследственное имущество между наследниками в случаях, когда это возможно (например, распределить предметы обычной домашней обстановки и обихода между наследниками при отсутствии у них спора);
- выдать наследникам причитающееся им имущество в соответствии с волей наследодателя и законодательными актами.
- произвести очистку наследства от долгов и т.п.*⁽¹¹⁾

Вместе с тем, поскольку в завещании не установлено иное, исполнитель завещания в соответствии с п. 2 комментируемой статьи должен принять указанные в нем меры, необходимые для исполнения завещания.

С 1 сентября 2018 года [Федеральным законом](#) от 29 июля 2017 года N 259-ФЗ "О

внесении изменений в части первую, вторую и третью Гражданского кодекса Российской Федерации" комментируемая статья дополняется новым [пунктом 2.1](#), согласно которому завещатель может предусмотреть в завещании действия, которые исполнитель завещания обязан совершать, а также действия, от совершения которых он обязан воздержаться, в том числе вправе предусмотреть обязанность исполнителя завещания голосовать в высших органах корпораций таким образом, который указан в завещании. В завещании, условия которого предусматривают создание наследственного фонда, завещатель может указать также полномочия исполнителя завещания по совершению фактических и юридических действий, связанных с созданием наследственного фонда.

3. Исполнитель завещания наделяется конкретными правомочиями и вправе от своего имени вести дела, связанные с исполнением завещания, в том числе в суде, других государственных органах и учреждениях.

4. Вышеуказанным [законом](#) комментируемая статья была дополнена [пунктом 4](#), в соответствии с которым при совершении действий по охране наследственного имущества и управлению им исполнитель завещания выступает в качестве доверительного управляющего ([статья 1173](#)). Исполнитель завещания может передавать осуществление доверительного управления третьему лицу, если это не запрещено завещанием.

[Статья 1136](#). Возмещение расходов, связанных с исполнением завещания.

В комментируемой [статье](#) предусмотрено, что, в отличие от ранее действовавшего законодательства, исполнитель завещания имеет право на возмещение за счет наследства не только необходимых расходов, связанных с исполнением завещания, но и на получение сверх расходов вознаграждения за счет наследства, если это предусмотрено завещанием.

Под необходимыми расходами понимаются, в частности, расходы по охране и управлению наследственным имуществом, которые он понес при исполнении завещания. К расходам, связанным с исполнением завещания, можно также отнести: расходы по обеспечению надлежащего хранения имущества, его страхования, оплате, в случае необходимости - его перевозке и др., а также оплату государственных пошлин в случае предъявления исковых требований, оплату содержания жилья (коммунальные платежи, квартирная плата, Интернет и др.).

В литературе к ним относят:

- затраты, произведенные душеприказчиком на розыск наследников (на публикацию в прессе соответствующих объявлений, сообщения по радио и телевидению, запросы в адресные бюро и т.п.);
- суммы государственной пошлины, уплаченные при обращении в суд по делам, связанным с исполнением завещания;
- оплату получения в различных организациях справок и документов в отношении наследственного имущества;
- оплату хранения наследственного имущества и т.д. [*\(12\)](#)

Причем суммы эти подлежат возмещению в числе других первоочередных расходов. Это значит, что они возмещаются до уплаты долгов кредиторам наследодателя ([п. 2 ст. 1174 ГК](#), см. комментарий к ней).

Очевидно, что при определении размера необходимых расходов следует руководствоваться принципами разумности и справедливости.

[Статья 1137](#). Завещательный отказ

1. Завещатель в завещании вправе установить завещательный отказ (легат), который является одним из видов дополнительных завещательных распоряжений. Сам термин "завещательный отказ" происходит от слова "отказать" в его первоначальном значении, то есть в данном случае означающим предоставить что-либо кому-либо.

Завещательный отказ, как особое завещательное распоряжение, является традиционным институтом наследственного права. Он заключается в возложении наследодателем на одного или нескольких наследников по завещанию или закону исполнения за счет наследства какой-либо обязанности имущественного характера в пользу одного или нескольких лиц, которых называют отказополучателями (легатариями) и которые приобретают право требовать исполнения этой обязанности. Причем содержание всего завещания может быть сведено к завещательному отказу.

Наследник, на которого возложено исполнение завещательного отказа, должен исполнить его в пределах действительной стоимости перешедшего к нему наследственного

имущества.

В основе легата лежит обязательственное отношение между наследником (наследниками), на которых возложено исполнение отказа, и третьим лицом (лицами) (отказополучателем или отказополучателями), имеющим право требовать исполнения отказа. В этом случае отказополучатель выступает в качестве кредитора, а наследник является должником. При этом право требования отказополучатель имеет не в отношении всего наследственного имущества и не ко всем наследникам, а только к тому наследнику по завещанию, доля которого обременена завещательным отказом. Таким образом, между отказополучателем и лицом, на которое возложен завещательный отказ, складываются такие же взаимоотношения, как между кредитором и должником, в связи с чем на них в полном объеме распространяются положения [ГК РФ](#) об обязательствах.

Вещь, передаваемая по завещательному отказу, должна быть обозначена так, чтобы ее можно было идентифицировать. Если у завещателя на момент открытия наследства остался автомобиль, то достаточно наличия в завещании указания на автомобиль без подробного описания марки, номера и т.п. Если же автомобилей было несколько, то необходимо точное описание машины.

Вещь может находиться у завещателя, наследника, третьего лица. Если вещь принадлежит третьему лицу, то наследник должен ее приобрести и передать отказополучателю. Если по каким-либо причинам он этого не сделает (например, индивидуально-определенная вещь принадлежит лицу, которое отказалось ее отчуждать), то можно обязать наследника выплатить стоимость этой вещи отказополучателю.

Право пользования, возникающее из завещательного отказа, обладает всеми признаками ограниченных вещных прав: его объектом является индивидуально-определенная вещь, оно предполагает возможность непосредственного извлечения из вещи его полезных свойств.

Завещательный отказ обременяет наследственное имущество и поэтому при последующем переходе права собственности на имущество, входящее в состав наследства, к другому лицу право пользования этим имуществом, предоставленное по завещательному отказу, сохраняется.

Следует подчеркнуть, что комментируемая статья допускает возложение завещательного отказа как на наследников по завещанию, так и на наследников по закону. При этом завещательный отказ может быть возложен на нескольких наследников, он обременяет право каждого из них на наследство соразмерно его доле в наследстве, поскольку завещанием не предусмотрено иное.

Завещательный отказ должен быть установлен в завещании, безотносительно от того, совершено ли закрытое завещание или нотариально удостоверенное.

2. Суть завещательного отказа состоит в том, что из всей совокупности прав и обязанностей, входящих в наследство, определенному лицу или лицам передается лишь какое-то определенное имущественное право.

Перечень прав, которые могут быть переданы отказополучателю, установлен в [п. 2](#) комментируемой статьи. Причем в нем содержится открытый перечень того, что может входить в предмет завещательного отказа. Предметом отказа является передача в собственность, во владение на ином вещном праве или в пользование какой-либо вещи, выполнение (оказание) определенной работы (услуги), осуществление периодических платежей и т.п. То есть под предметом отказа следует понимать действия наследников, направленные на конкретные материальные блага, совершаемые в целях достижения выгод отказополучателями.

Одним из наиболее распространенных видов завещательного отказа является отказ, в силу которого на наследника, которому переходит право на жилой дом, квартиру или иное жилое помещение, возлагается обязанность предоставить другому лицу на период жизни этого лица или на иной срок права пользования этим помещением или его определенной частью. Так, например, завещая квартиру одному сыну, завещатель одновременно возлагает на него обязанность предоставить в пользование комнату в указанной квартире другому сыну.

Завещательный отказ, в силу которого отказополучателю предоставляется право пользования жилым помещением или его частью, является наиболее распространенной разновидностью легата. При этом вряд ли можно согласиться с высказанной М.Ю. Барщевским точкой зрения, согласно которой - это особый вид завещательного отказа*[\(13\)](#), поскольку отсутствуют какие-либо дополнительные требования закона по данному вопросу.

Гражданин, проживающий в жилом помещении, предоставленном по завещательному отказу, вправе потребовать государственной регистрации права пользования жилым

помещением, возникающего из завещательного отказа.

Срок действия завещательного отказа, предметом которого является право пользования жилым помещением, не обязательно совпадает со сроком жизни отказополучателя. Особенностью данной разновидности завещательного отказа является то, что предмет завещательного отказа передается отказополучателю не непосредственно из наследственного имущества, а через наследника. Таким образом, хотя формально право отказополучателя возникает с момента смерти наследодателя, но субъектом этого права легатарий становится только с момента принятия наследства наследником.

Порядок пользования жилым помещением, предоставленным по завещательному отказу, регулируется [ст. 33](#) Жилищного кодекса РФ. В указанной норме отмечается, что отказополучатель, обладающий правом пользования жилым помещением на указанный в завещании срок, пользуется жилым помещением наравне с его собственником. Поскольку указанный в завещании срок пользования является пресекательным, по его истечении у отказополучателя прекращаются соответствующие права на жилое помещение.

Исключение составляют случаи, когда право пользования таким помещением у указанного гражданина возникло на ином законном основании. Таким образом, важнейшим основанием прекращения права пользования жилым помещением по завещательному отказу является истечение срока, указанного в завещании (если речь идет о пожизненном пользовании, то этот срок ограничен продолжительностью жизни отказополучателя).

В [п. 2](#) указанной статьи в самом общем виде говорится об ответственности отказополучателя. Так, согласно указанному [пункту ст. 33](#) ЖК дееспособный гражданин, проживающий в жилом помещении, предоставленном по завещательному отказу, несет солидарную с собственником такого жилого помещения ответственность по обязательствам, вытекающим из пользования данным жилым помещением, если иное не предусмотрено соглашением между указанным собственником и гражданином. Следовательно, если предусмотренные [ст. 293](#) ГК основания прекращения права собственности на жилое помещение рассматривать как основания возникновения ответственности по обязательствам, вытекающим из пользования жилым помещением, то право пользования жилым помещением по завещательному отказу прекращается также по указанным в ней основаниям.

Завещательный отказ обременяет наследственное имущество и поэтому при последующем переходе права собственности на имущество, входящее в состав наследства, к другому лицу, право пользования этим имуществом, предоставленное по завещательному отказу, сохраняется. Согласно [п. 2](#) комментируемой статьи, при последующем переходе права собственности на имущество, входящее в состав наследства, к другому лицу, право пользования этим имуществом, предоставленное по завещательному отказу, сохраняет силу.

Таким образом, завещательный отказ обладает свойством следования судьбе вещи. Например, наследнику было завещано транспортное средство, обремененное правом пользования отказополучателем один день в неделю; в случае отчуждения указанной вещи на нового собственника возлагается продолжение осуществления данной имущественной обязанности. При этом при любом последующем переходе права собственности на это имущество право пользования этим имуществом, предоставленным по завещательному отказу, сохраняет силу. Другими словами, для завещательного отказа законодателем предусмотрено характерное для вещных прав право следования.

3. В основе легата лежит обязательственное отношение между наследником (наследниками), на которых возложено исполнение отказа, и третьим лицом (лицами) (отказополучателем или отказополучателями), имеющим право требовать исполнения отказа. В этом случае отказополучатель выступает в качестве кредитора, а наследник является должником. При этом право требования отказополучатель имеет не в отношении всего наследственного имущества и не ко всем наследникам, а только к тому наследнику по завещанию, доля которого обременена завещательным отказом. Таким образом, между отказополучателем и лицом, на которое возложен завещательный отказ, складываются такие же взаимоотношения, как между кредитором и должником, в связи с чем на них в полном объеме распространяются положения ГК РФ об обязательствах. Соответственно к отношениям между отказополучателем (кредитором) и наследником, на которого возложен завещательный отказ (должником), применяются общие положения об обязательствах ([главы 21-26](#)), поскольку из правил ГК и существа завещательного отказа не вытекает иное.

4. В отличие от других вещных прав данное право не может быть передано отказополучателем другим лицам. Бремя исполнения завещательного отказа несет только тот наследник, на которого он возложен в завещании, тогда как согласно [ст. 1175](#) ГК (см.

комментарий к ней) перед кредиторами наследодателя наследники по общему правилу отвечают солидарно.

Право отказополучателя является срочным и действует в течение трех лет со дня открытия наследства. Этот срок является пресекательным, и его истечение влечет утрату отказополучателем права требовать исполнения завещательного отказа.

Как разъяснено в п. 25 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 N 9 "О судебной практике по делам о наследовании", "установленный пунктом 4 статьи 1137 ГК РФ трехлетний срок со дня открытия наследства для предъявления требования о предоставлении завещательного отказа является пресекательным и не может быть восстановлен. Истечение этого срока является основанием к отказу в удовлетворении указанных требований. Право на получение завещательного отказа не входит в состав наследства, открывшегося после смерти отказополучателя".

В течение длительного времени дискуссионным являлся вопрос о возможности подназначения отказополучателя. Так, по мнению В.И. Серебровского не может быть указано в завещании лицо, к которому должно перейти право требовать исполнения обязательства в случае отказа легатария или его смерти до открытия наследства*(14).

Однако, исходя из принципа свободы завещания и с учетом отсутствия прямого запрещения закона, предоставление права на подназначение отказополучателя не противоречило бы действующему законодательству. По такому же пути пошло и законодательство. Таким образом в отношении завещательного отказа возможно подназначение отказополучателя в определенных в комментируемом пункте случаях (см. комментарий к п. 5 статьи 1117).

Статья 1138. Исполнение завещательного отказа.

1. Согласно п. 1 комментируемой статьи наследник, на которого завещателем возложен завещательный отказ, в случае принятия им наследства должен исполнить его в пределах стоимости перешедшего к нему наследства за вычетом приходящихся на него долгов завещателя. Если наследник, на которого возложен завещательный отказ, имеет право на обязательную долю в наследстве, его обязанность исполнить отказ ограничивается стоимостью перешедшего к нему наследства, которая превышает размер его обязательной доли. Таким образом, ни при каких обстоятельствах он не должен отвечать своим собственным имуществом по возникшему из завещательного отказа обязательству.

Кроме того, если сумма долгов окажется равной сумме имущества, которую необходимо передать в силу завещательного отказа, исполнение завещательного отказа также станет невозможным. При этом, наследник, на которого возложено завещателем исполнение завещательного отказа, должен исполнить его лишь в пределах действительной стоимости перешедшего к нему наследственного имущества, которая превышает размеры его обязательной доли.

Таким образом, закон устанавливает ограниченный объем исполнения завещательного отказа.

Возможны ситуации, когда отказополучатель и наследник совпадают в одном лице. В этом случае право на принятие завещательного отказа не зависит от права на принятие наследства и возможно принятие наследства без принятия обязательства, вытекающего из завещательного отказа.

2. Возможны ситуации, когда завещательный отказ возложен на нескольких наследников. В этом случае возникает долевая ответственность каждого из наследников, на которых возложена такая обязанность.

3. В п. 3 комментируемой статьи перечислены случаи, когда право на завещательный отказ, хотя и было предусмотрено в завещании, не возникает и, соответственно, наследник освобождается от обязанности его исполнения.

Это могут быть как объективные причины (смерть отказополучателя до открытия наследства или одновременно с завещателем), так и субъективные: лишение права на получение завещательного отказа по основаниям признания его недостойным либо если отказополучатель не подтвердит желание приобрести это право в течение трех лет со дня открытия наследства.

Устанавливая в завещании легат наследодатель, как правило, желает предоставить некоторое материальное обеспечение строго определенному лицу. Следует также отметить, что предоставление отказополучателю права передавать возникшее у него право третьему лицу нарушало бы требования ст. 383 ГК РФ, установившей невозможность перехода к

другому лицу прав, неразрывно связанных с личностью кредитора, как это имеет место в данном случае.

Исключение составляют случаи, когда отказополучателю подназначен другой отказополучатель.

Как правильно отмечено, применительно к подназначенному отказополучателю действуют те же нормы, которые установлены для основного отказополучателя (ст. 1137 и 1138), за исключением начала действия трехгодичного срока для осуществления права на завещательный отказ. Этот срок должен исчисляться не с момента открытия наследства, а со дня возникновения у подназначенного наследника права на завещательный отказ (см. п. 2 ст. 1154, которая должна применяться по аналогии)*(15).

Статья 1139. Завещательное возложение.

1. Завещательное возложение, как и завещательный отказ, является одним из видов дополнительных завещательных распоряжений. Они близки по своему содержанию. Основное отличие завещательного возложения от завещательного отказа заключается в том, что даже при имущественном характере первого завещанием не устанавливается конкретный выгодоприобретатель, а круг лиц, имеющих право требования исполнения возложения, значительно шире, нежели в случаях неисполнения завещательного отказа. Отличие их также состоит в том, что завещательное возложение предполагает осуществление действий как имущественного, так и неимущественного характера, а завещательный отказ - только имущественного характера.

Завещательное возложение может иметь несколько видов в зависимости от того, идет ли речь о:

- имущественном характере исполнения;
- неимущественном характере исполнения;
- совокупности имущественного и неимущественного характера исполнения.

Законодатель не разъясняет, что имеется в виду под общепользой целью. Представляется, что речь идет о благотворительных, культурных, образовательных, научных и т.п. целях. При этом под такими целями следует понимать цели, полезные как для общества в целом, так и для отдельных социальных групп (например, пенсионеров; лиц определенной профессии; лиц, проживающих в определенной местности, и т.д.). Общепользовными являются, например, действия по озеленению определенного района города, по передаче коллекции в музей и др.

Примером возложения, предусматривающего совершение действий имущественного характера в благотворительных целях, является также возложение на наследника или душеприказчика обязанности по передаче определенной денежной суммы в пользу больных СПИДОм.

В соответствии с изменениями, внесенными Федеральным законом от 29 июля 2017 года N 259-ФЗ и вступающими в силу с 1 сентября 2018 г., помимо общепользой цели в возложении может быть указана иная не противоречащая закону цель, в том числе действия по погребению наследодателя в соответствии с его волей.

Разновидностью завещательного возложения является положение комментируемой статьи, согласно которому завещатель вправе также возложить на одного или нескольких наследников обязанность содержать принадлежащих завещателю домашних животных, а также осуществлять необходимый надзор и уход за ними. Очевидно, законодатель исходит из того, что обязанности по содержанию домашних животных являются одновременно имущественными и неимущественными и направлены на достижение общепользой цели. Требовать их исполнения могут, в частности организации по охране животных.

По своей правовой природе домашние животные относятся к вещам, хотя и со своей спецификой (ст. 137 ГК). Соответственно, они должны переходить в собственность наследника вместе со всеми остальными вещами наследодателя.

Следует отметить, что применительно к животным можно выделить два правовых режима: один распространяется на домашних животных и регулируется ст. 137 ГК. Второй касается диких животных и регулируется Законом о животном мире. Указанный закон в ст. 1 определяет животный мир как совокупность живых организмов всех видов диких животных, постоянно или временно населяющих территорию Российской Федерации и находящихся в состоянии естественной свободы, а также относящихся к природным ресурсам континентального шельфа и исключительной экономической зоны Российской Федерации.

Таким образом, не может возникнуть у наследников обязанность содержать

принадлежавших завещателю и находившихся у него в специальных помещениях волков, медведей и т.д.

Возложение может распространяться не только на наследников по завещанию, но и на наследников по закону, а также исполнителей завещания при условии выделения в завещании части наследственного имущества для исполнения завещательного возложения.

2. К возложению, предметом которого являются действия, имеющие имущественный характер соответственно применяются правила, применяемые к завещательному отказу. Следует учитывать, что если наследник, на которого возложены указанные действия, имеет право на обязательную долю в наследстве, его обязанность исполнить возложение ограничивается стоимостью перешедшего к нему наследства, которая превышает размер его обязательной доли.

3. Если возложение не исполняется наследником добровольно, то заинтересованные лица имеют право требовать исполнения возложения в судебном порядке. Такими же правами обладают исполнитель завещания и любой из наследников, поскольку в завещании не предусмотрено иное.

Законодатель не уточняет, кто является заинтересованными лицами в данном случае. Очевидно, к ним можно отнести любых лиц, в пользу которых совершаются указанные действия. Заинтересованными лицами в завещательном возложении могут быть также иные лица, которые могут иметь отношение к данному завещательному возложению. В частности, к числу заинтересованных лиц, у которых есть право требовать исполнения возложения, относятся некоммерческие организации, уполномоченные действовать в защиту общественных организаций, а также государственные органы.

Статья 1140. Переход к другим наследникам обязанности исполнить завещательный отказ или завещательное возложение.

Возможны ситуации, когда один из наследников, на которого была возложена обязанность исполнить завещательный отказ или завещательное возложение отказывается от своей доли. В таком случае его доля переходит к другим наследникам. Соответственно к ним переходит и обязанность по их исполнению. В данном случае речь идет об обременении наследственной доли, а не субъекта наследственного правопреемства.

Таким образом, при переходе доли наследства, причитавшегося наследнику, на которого была возложена обязанность исполнить завещательный отказ или возложение, к другим наследникам, последние, поскольку из завещания или закона не следует иное, обязаны исполнить такое возложение. Так, в завещании может быть указано, что только один из наследников обязан исполнить указанные завещательные распоряжения.

Глава 63. Наследование по закону

Статья 1141. Общие положения.

1. Наследование по закону - это наследование на условиях и в порядке, указанных в законе и не измененных наследодателем в завещании. Наследование по закону является вторым основанием наследования в случаях, когда завещания нет, или оно является ничтожным и т.д. В таких случаях вступает в действие закон (в реальной жизни наследование по закону встречается гораздо чаще, чем наследование по завещанию).

Таким образом, наследование по закону имеет место когда:

завещание не было составлено, либо было составлено, но впоследствии отменено завещателем;

завещано не все, а часть имущества (незавещанное имущество наследуется по закону).

наследник по завещанию отказался от наследства либо был признан недостойным наследником.

все наследники предыдущей очереди лишены наследства или не приняли его.

Круг наследников по закону и порядок их призвания к наследованию определен законодательно в порядке очередности, предусмотренной [статьями 1142-1145](#) и [1148](#) (см. комментарий к ним). В основе определения круга наследников и очередности их призвания к наследованию - наличие супружеских либо родственных отношений и степень родства, а также другие обстоятельства, указанные в законе. В первую очередь к наследованию призываются наиболее близкие наследодателю люди - супруг, дети и родители наследодателя. Круг лиц, которые могут выступать наследниками по закону, определен в ГК исчерпывающим образом.

Учитываются также отношения свойства и нахождения на иждивении у наследодателя. Поскольку усыновленный и его потомство, с одной стороны, и усыновитель и его родственники - с другой, приравниваются к родственникам по происхождению, они имеют право наследования аналогично кровным родственникам.

Всего действующим законодательством предусмотрено шесть очередей родства. Наследники каждой последующей очереди наследуют при отсутствии наследников предшествующих очередей. Это значит, что наследников предшествующих очередей вообще нет, либо никто из них не имеет права наследовать или они отстранены от наследования либо все они лишены наследства либо никто из них не принял наследства либо все эти наследники отказались от наследства.

Исключением из правила о приоритетности предшествующих очередей является наследование нетрудоспособных иждивенцев. Они наследуют наряду и наравне с наследниками той очереди, которая призывается к наследованию.

В настоящее время установлено восемь очередей наследников, которые охватывают супругов, родственников до шестой степени родства. Кроме того, предоставляется право наследования пасынкам, падчерицам, отчиму и мачехе наследодателя, а также лицам, не входящим в круг наследников по закону в силу [ст. 1142-1145](#) ГК (см. комментарий к ним), но находящимся на иждивении наследодателя.

2. Наследование по закону осуществляется в арифметических долях (дроби). Наследственное имущество наследуется по общему правилу в равных долях между наследниками одной очереди. При этом законодатель говорит об исключении, когда наследники наследуют по праву представления и в этом случае правило о равных долях не соблюдается (см. [комментарий](#) к ст. 1146).

[Статья 1142](#). Наследники первой очереди

1. В качестве наследников по закону выступают исключительно физические лица, которые разделены на несколько очередей.

В комментируемой [статье](#) говорится о наследниках первой очереди, к числу которых относятся наиболее близкие наследодателю люди: дети, супруг и родители.

Дети призываются к наследованию независимо от возраста и трудоспособности. Наследником признается также ребенок наследодателя, родившийся после его смерти, но зачатый при его жизни (см. [комментарий](#) к п. 1 ст. 1116 ГК). Основанием возникновения наследственных прав детей является родство с наследодателем, удостоверенное в установленном законом порядке. Для того, чтобы наследование по закону детей после родителей или родителей после детей стало возможным, необходимо документально подтвердить происхождение детей от родителей в установленном законом порядке.

Законодатель в комментируемой [статье](#) имел в виду в первую очередь сыновей и дочерей наследодателя, родившихся в зарегистрированном или приравненном к нему браке. Материнство (то есть происхождение ребенка от матери) устанавливается органом ЗАГСа на основании документов, подтверждающих рождение ребенка от данной матери (они выдаются медицинскими учреждениями). При рождении ребенка вне медицинского учреждения запись может производиться на основании других документов, а также свидетельских показаний или иных доказательств.

Если ребенок родился от лиц, состоявших в браке, а также в течение 300 дней с момента расторжения брака (признания брака недействительным, смерти супруга матери ребенка), отцом ребенка признается супруг (бывший супруг) матери, если не доказано иное.

Признание брака между родителями ребенка недействительным не влияет на права ребенка (в том числе и на наследственные), если ребенок рожден в таком браке либо в течение трехсот дней со дня признания брака недействительным ([п. 3 ст. 30](#) СК). Таким образом, Дети, рожденные от брака, признанного впоследствии недействительным, не утрачивают права наследовать после смерти родителей.

Что касается детей, рожденных вне брака, то после матери они наследуют всегда, а после отца - лишь в тех случаях, когда отцовство подтверждено в установленном законом порядке. В частности, отцовство может быть установлено в добровольном порядке и судебном.

Добровольное установление отцовства производится органами загса в следующих случаях:

1) если заявление о регистрации рождения ребенка подается совместно отцом и матерью ребенка;

2) если получить согласие матери невозможно (в случае ее смерти, признания

недееспособной, лишения родительских прав, невозможности установления ее места нахождения и т.д.) - по заявлению отца ребенка (с согласия органа опеки и попечительства либо по решению суда);

3) если отцовство признано в добровольном порядке до рождения ребенка (при наличии обстоятельств, дающих основания полагать, что подача совместного заявления об установлении отцовства может оказаться невозможной или затруднительной).

Установление отцовства производится по заявлению отца ребенка с согласия органа опеки и попечительства, а при отсутствии такого согласия - по решению суда ([п. 3 ст. 48 СК РФ](#)).

Не призываются к наследованию родители, лишённые родительских прав и не восстановленные в них к моменту открытия наследства. С точки зрения наследственного права они считаются недостойными наследниками ([ст. 1117 ГК РФ](#) см. [комментарий](#) к ней).

Наследниками по закону являются также усыновленные и усыновители. Это прямо следует из [п. 1 ст. 1147 ГК](#) (см. [комментарий](#) к нему), в соответствии с которой при наследовании по закону усыновленный и его потомство, с одной стороны, и усыновитель и его родственники, с другой, приравниваются к родственникам по происхождению (кровным родственникам). Таким образом, при усыновлении усыновитель принимает на себя по отношению к ребенку, который не является его сыном или дочерью, все те обязанности, которые законом возложены на его родителей, и приобретает все права, которыми пользуется родитель.

Таким образом, у родных детей и усыновленных имеются одинаковые права на наследственное имущество, оставшееся после смерти наследодателя. При этом одновременно прекращается правовая связь усыновленного с его кровными родителями и другими родственниками. В связи с этим в соответствии с [п. 2 ст. 1147 ГК](#) (см. [комментарий](#) к нему) усыновленный и его потомство по общему правилу не наследуют по закону после смерти родителей усыновленного и других его родственников по происхождению, а родители усыновленного и другие его родственники по происхождению не наследуют по закону после смерти усыновленного и его потомства.

Однако из этого правила есть исключения. Так, в соответствии с [п. 3 ст. 1147 ГК](#) (см. [комментарий](#) к нему) в случаях, когда в соответствии с [Семейным кодексом](#) Российской Федерации усыновленный по решению суда сохраняет отношения с одним из родителей или другими родственниками по происхождению, усыновленный и его потомство наследуют по закону после смерти усыновленного и его потомства, а последние наследуют по закону после смерти усыновленного и его потомства.

Семейным кодексом РФ предусмотрено два таких случая. Так, в соответствии с [п. 3 ст. 137 СК](#) при усыновлении ребенка одним лицом личные и имущественные права и обязанности могут быть сохранены по желанию матери, если усыновитель - мужчина, или по желанию отца, если усыновитель - женщина. Кроме того, если один из родителей усыновленного ребенка умер, то по просьбе родителей умершего родителя (дедушки или бабушки ребенка) могут быть сохранены личные неимущественные и имущественные права и обязанности по отношению к родственникам умершего родителя, если этого требуют интересы ребенка ([п. 4 ст. 137 СК](#)).

Бывают случаи, когда на наследство претендует лицо, утверждающее, что оно было фактически принято в семью и проживало на положении усыновленного. При отсутствии юридически оформленного усыновления на наследство такие лица претендовать не могут.

Пережившим супругом как наследником по закону может считаться лицо, которое состояло с умершим в зарегистрированном браке (в органах загса). Документом, подтверждающим нахождение супругов в браке, является свидетельство о заключении брака ([гл. III ФЗ](#) от 15 ноября 1997 г. N 143-ФЗ "Об актах гражданского состояния"). Исключение из этого правила - случаи, когда переживший супруг находился в фактических, но признанных в судебном порядке, брачных отношениях, возникших до 8 июля 1944 г. и продолжавшихся после 8 июля 1944 г. до смерти одного из супругов. Это обстоятельство должно быть подтверждено в судебном порядке.

К зарегистрированным бракам приравниваются браки, заключенные по религиозным обрядам на оккупированных территориях, входивших в состав СССР в период Великой Отечественной войны до восстановления на этих территориях органов записи актов гражданского состояния ([п. 6 ст. 169 СК](#)). Состояние в фактических брачных отношениях (так называемый гражданский брак) не дает права на получение наследства.

Признание брака недействительным влечет исключение лица, состоявшего в браке с

наследодателем (в том числе добросовестного супруга), из числа наследников первой очереди по закону и в случае вступления в законную силу соответствующего решения суда после открытия наследства ([п. 28](#) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 г. N 9 "О судебной практике по делам о наследовании").

В указанном постановлении также было отмечено, что при разрешении вопросов об определении круга наследников первой очереди по закону судам надлежит учитывать, что в случае расторжения брака в судебном порядке бывший супруг наследодателя лишается права наследовать в указанном качестве, если соответствующее решение суда вступило в законную силу до дня открытия наследства.

Право на наследство супруга не связывается ни с совместным проживанием, ни с ведением общего хозяйства. В частности, они могут проживать в разных квартирах, городах, а иногда и в разных странах. При этом судебная практика исходит из того, что пока брак не расторгнут, переживший супруг является наследником. В случае расторжения брака в судебном порядке бывший супруг наследодателя лишается права наследовать в указанном качестве, при условии, что соответствующее решение суда вступило в законную силу до дня открытия наследства.

2. В [п. 2](#) комментируемой статьи говорится об особенностях наследования по праву представления. В качестве наследников в данном случае выступают внуки и их потомки.

При наследовании по праву представления потомки наследодателя наследуют в том случае, если ко времени открытия наследства нет в живых того из восходящих по прямой линии родственников, который был бы наследником. В данном случае потомки представляют своего предка, который мог бы наследовать, если был бы в живых.

Наследование по праву представления применяется только при наследовании по закону. Право представления распространяется и на потомство усыновленных, умерших ранее усыновителя. В тех случаях, когда потомков, призываемых к наследованию по праву представления, окажется несколько, они делят между собой поровну ту часть наследственного имущества, которая причиталась бы тому лицу, которое они представляют, если бы оно не умерло до открытия наследства.

Когда внуки и правнуки призываются к наследованию по закону, они выступают как непосредственные и самостоятельные наследники в имуществе наследодателя, а не как наследники тех лиц, которых они представляют. Поэтому они отвечают по долгам самого наследодателя. По долгам же своих родителей, умерших до открытия наследства, они отвечают только в том случае, если самостоятельно приняли оставшееся после родителей наследство.

Не наследуют по праву представления потомки наследника по закону, лишенного наследодателем наследства. Не наследуют по праву представления потомки наследника, который умер до открытия наследства или одновременно с наследодателем и который не имел бы права наследовать в соответствии с [пунктом 1 статьи 1117 ГК](#) (см. [комментарий](#) к нему).

[Статья 1143](#). Наследники второй очереди.

1. Согласно комментируемой [статье](#) братья и сестры являются наследниками при отсутствии наследников первой очереди, если между ними существует кровное родство. К наследству призываются как полнородные, так и неполнородные братья и сестры. Неполнородными братьями и сестрами являются единокровные (имеющие общего отца, но разных матерей) и единоутробные (имеющие общую мать, но разных отцов) братья и сестры. Не наследуют друг после друга сводные братья и сестры (имеющие разных родителей, вступивших в брак), поскольку между ними отсутствует родственная связь.

Дедушка и бабушка со стороны матери наследуют всегда, а со стороны отца в тех случаях, когда юридическая связь ребенка с отцом установлена предусмотренным законом способом. Другими словами, бабушка и дедушка со стороны отца наследуют только в случае, если отец состоял с матерью в момент рождения ребенка в зарегистрированном браке, либо отцовство было установлено в порядке, предусмотренном семейным законодательством. Если ребенок был усыновлен, бабушки и дедушки могут наследовать в случае, когда отношения между ними и ребенком были сохранены.

2. В соответствии с [пунктом 2](#) комментируемой статьи к числу наследников по праву представления второй очереди относятся племянники и племянницы наследодателя, т.е.:

- 1) дети полнородных братьев и сестер;
- 2) дети неполнородных братьев и сестер. Причем никаких преимуществ племянники от

полнородных братьев и сестер перед племянниками от неполнородных не имеют;

3) усыновленные дети полнородных и неполнородных братьев и сестер. Потомки усыновленного приравниваются к родственникам наследодателя (в данном случае - к племянникам) по происхождению.

Они наследуют в связи с тем, что их родители (братья и сестры наследодателя) умерли к моменту открытия наследства (ст. 1113, 1114 ГК РФ см. комментарий к ним) либо одновременно с наследодателем. При этом следует учитывать, что племянники наследуют часть в наследстве, приходящуюся на долю их умершего родителя, в равных долях.

Статья 1144. Наследники третьей очереди.

1. К наследникам третьей очереди комментируемой [статьей](#) отнесены полнородные и неполнородные братья и сестры родителей наследодателя (дяди и тети наследодателя).

2. Двоюродные братья и сестры наследодателя наследуют по праву представления, то есть только в том случае, если к моменту открытия наследства нет в живых их родителей (дядей и тетей наследодателя).

До внесения изменений 17 мая 2001 года в [ГК РСФСР 1964 г.](#) указанные лица не являлись наследниками по закону.

Статья 1145. Наследники последующих очередей.

1. В комментируемой [статье](#) перечисляются виды наследников третьей, четвертой и пятой степени родства, а также дается юридическое определение степени родства.

2. Во всех случаях, перечисленных в [п. 2](#) комментируемой статьи, необходимо наличие подтвержденного кровного родства между наследодателем и указанными в нем категориями наследников.

3. Как следует из [п. 3](#) комментируемой статьи, наследников всех указанных в законе предшествующих очередей, к наследованию в качестве наследников седьмой очереди по закону призываются пасынки, падчерицы, отчим и мачеха наследодателя. Таким образом, закон допускает возможность наследования по закону для лиц, которые вообще не являются ни родственниками, ни супругами наследодателя.

В [п. 29](#) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 г. N 9 "О судебной практике по делам о наследовании" определяется круг лиц, которые считаются пасынками, падчерицами, отчимом и мачехой наследодателя. Так, пасынки и падчерицы наследодателя - это неусыновленные наследодателем дети его супруга независимо от их возраста. Отчим и мачеха наследодателя - не усыновивший наследодателя супруг его родителя.

Указанные лица призываются к наследованию и в случае, если брак родителя пасынка, падчерицы с наследодателем, а равно брак отчима, мачехи с родителем наследодателя был прекращен до дня открытия наследства вследствие смерти или объявления умершим того супруга, который являлся соответственно родителем пасынка, падчерицы либо родителем наследодателя. В случаях, если брак прекращен путем его расторжения, а также признан недействительным, указанные в [п. 3 ст. 1145](#) ГК РФ лица к наследованию не призываются ([п. 29](#) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 г. N 9 "О судебной практике по делам о наследовании").

Статья 1146. Наследование по праву представления.

1. О применении положений [ГК РФ](#) в редакции Федерального закона от 30 марта 2016 N 79-ФЗ см. [пункты 2-4 статьи 4](#) указанного закона.

Согласно [п. 4](#) указанного закона "применительно к наследству, открывшемуся до дня вступления в силу настоящего Федерального закона, круг наследников определяется в соответствии с правилами [Гражданского кодекса Российской Федерации](#) (в редакции настоящего Федерального закона), если срок принятия наследства не истек на день вступления в силу настоящего Федерального закона либо если указанный срок истек, но на день вступления в силу настоящего Федерального закона наследство не было принято никем из наследников или не было унаследовано как выморочное. В этих случаях лица, которые не могли быть наследниками по закону в соответствии с правилами [Гражданского кодекса Российской Федерации](#) (в редакции, действовавшей до дня вступления в силу настоящего Федерального закона), но являются таковыми в соответствии с правилами [Гражданского кодекса Российской Федерации](#) (в редакции настоящего Федерального закона), могут принять наследство в течение шести месяцев со дня вступления в силу настоящего Федерального закона".

Комментируемая [статья](#) посвящена наследованию по праву представления, суть которого состоит в том, что потомки наследодателя наследуют в том случае, если ко времени открытия наследства нет в живых того из восходящих по прямой линии родственников, который был бы наследником. В данном случае потомки представляют своего предка, который мог бы наследовать, если был бы в живых.

Например, если у наследодателя имелся только один наследник первой очереди - сын, умерший до открытия наследства, к наследованию будут призываться его дети (внуки наследодателя). Если у наследодателя было двое сыновей, один из которых умер до открытия наследства, к наследованию будут призваны находящийся в живых другой сын наследодателя и его внуки (дети умершего до открытия наследства сына наследодателя). Однако доли наследников в данном случае будут разными: между внуками наследодателя независимо от их числа будет разделена доля в наследстве, которую мог бы получить их умерший отец. Так, если внуков было двое, то каждый из них получит половину от той доли, которая причиталась бы их отцу. То есть каждый из внуков получит по одной четвертой наследства.

В [п. 1](#) комментируемой статьи были внесены изменения. В частности, появилась отсылка к [п. 2 ст. 1114](#) ГК (время открытия наследства), в которую, в свою очередь, также были внесены изменения (см. комментарий к нему).

2. В [п. 2](#) комментируемой статьи особо подчеркивается, что если наследник по закону был лишен наследодателем наследства (см. [комментарий](#) к пункту 1 статьи 1119), потомки наследника по закону не наследуют по праву представления.

Как отмечено в [Методических рекомендациях](#) по удостоверению завещаний, принятию нотариусом закрытого завещания, вскрытию и оглашению закрытого завещания (утв. Решением Правления ФНП от 01-02 июля 2004, Протокол N 04/04), лишенный наследства наследник ни при каких условиях не может быть призван к наследованию (кроме случаев, когда он имеет право на обязательную долю в наследстве), а его наследники не будут призываться к наследованию по праву представления.

3. В [п. 3](#) комментируемой статьи установлены запреты на наследование потомками наследника, признанного недостойным по правилам [п. 1 ст. 1117](#) (см. [комментарий](#) к ней) в том случае, если он умер до открытия наследства или одновременно с наследодателем (см. [комментарий](#) к пункту 2 статьи 1114).

[Статья 1147](#). Наследование усыновленными и усыновителями

1. Наследниками по закону являются также усыновленные и усыновители. Это прямо следует из [п. 1](#) комментируемой статьи, в соответствии с которой при наследовании по закону усыновленный и его потомство, с одной стороны, и усыновитель и его родственники, с другой, приравниваются к родственникам по происхождению (кровным родственникам). В соответствии с нормами наследственного права при наследовании по закону усыновленные по отношению к усыновителям, а усыновители по отношению к усыновленным являются наследниками первой очереди.

2. Усыновление осуществляется в соответствии с нормами семейного права, и в этом случае усыновитель принимает на себя по отношению к ребенку, который не является его сыном или дочерью, все те же обязанности, которые законом возложены на его родителей, и приобретает все права, которыми пользуются родители. Таким образом, у родных детей и усыновленных имеются одинаковые права на наследственное имущество, оставшееся после смерти наследодателя. При этом одновременно по общему правилу прекращается правовая связь усыновленного с его кровными родителями и другими родственниками. Так, в соответствии со [ст. 137](#) Семейного кодекса РФ усыновленные дети утрачивают личные неимущественные и имущественные права и освобождаются от обязанностей по отношению к своим родителям (своим родственникам).

3. Усыновление по своим последствиям приравнено законом к последствиям, порождаемым фактом кровного родства. В результате у усыновленного возникают семейные правоотношения с родителями усыновителя и его детьми (т.е. с дедом, бабушкой, братьями и сестрами и др.).

Таким образом, усыновление предусматривает установление правовых отношений не только с усыновителем, но также со всеми его родственниками. В данном случае, речь идет о такой степени родства, наличие которой влечет за собой в предусмотренных законом случаях возникновение каких-либо прав или обязанностей.

В результате усыновления одновременно прекращается правовая связь усыновленного с его кровными родителями и его другими родственниками. Поэтому в результате усыновления

наступают и такие последствия, как прекращение правоотношений усыновленного со своими кровными родителями и их родственниками. Такое положение наступает во всех случаях, когда ребенка усыновляют супруги, которые становятся его родителями.

По общему правилу все отношения между родителями (другими родственниками) и детьми прекращаются с момента вступления в законную силу судебного решения об усыновлении, за исключением тех случаев, когда родители утратили свои права по отношению к детям ранее (в связи с лишением их родительских прав или в связи с передачей ребенка под опеку или попечительство, в приемную семью или в учреждение для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей).

Однако следует учитывать, что при усыновлении ребенка одним лицом личные неимущественные и имущественные права и обязанности могут быть сохранены по желанию матери, если усыновитель - мужчина, или по желанию отца, если усыновитель - женщина. Такое положение, как правило, имеет место, когда ребенка усыновляет отчим или мачеха.

Если один из родителей усыновленного ребенка умер, то по просьбе родителей умершего родителя (дедушки или бабушки ребенка) могут быть сохранены личные неимущественные и имущественные права и обязанности по отношению к родственникам умершего родителя, если этого требуют интересы ребенка.

О сохранении отношений усыновленного ребенка с одним из родителей или с родственниками умершего родителя указывается в решении суда об усыновлении ребенка.

Таким образом, если усыновленный сохраняет по решению суда отношения с одним из родителей или другими родственниками по происхождению, усыновленный и его потомство наследуют по закону после смерти этих родственников, а последние наследуют по закону после смерти усыновленного и его потомства.

Статья 1148. Наследование нетрудоспособными иждивенцами наследодателя.

1. ГК РФ не содержит специального перечня нетрудоспособных лиц и не указывает критерии их определения. В связи с этим, если законом не установлено иное, следует исходить из общепринятого на практике положения, согласно которому к нетрудоспособным лицам относятся женщины, достигшие 55, и мужчины 60 лет (независимо от назначения им пенсии в соответствующих случаях в более раннем возрасте), инвалиды I, II и III групп, в том числе инвалиды с детства, лица, не достигшие возраста 16 лет (ст. 63 Трудового кодекса РФ), учащиеся до 18 лет, а обучающиеся по очной форме обучения - до окончания обучения, но не дольше чем до достижения ими 23 лет.

Для признания лица нетрудоспособным по возрасту или по инвалидности не имеет значения факт продолжения трудовой деятельности данным лицом, но может возникнуть вопрос о состоянии на иждивении умершего. Наличие нетрудоспособности должно быть подтверждено соответствующим медицинским освидетельствованием.

Если претендующий на наследство относится к такой категории рабочих или служащих, которые получают право на пенсию в более раннем по сравнению с общим сроком возраста (например, шахтеры), то для получения права на наследование в качестве нетрудоспособного иждивенца ему надо достичь общего пенсионного возраста.

Состоявшими на иждивении наследодателя являются нетрудоспособные лица, находившиеся на полном содержании наследодателя или получавшие от него такую помощь, которая была для них основным и постоянным источником средств к существованию. Следовательно, нерегулярная, эпизодическая, незначительная материальная помощь не может служить основанием к признанию лица иждивенцем.

Таким образом, члены семьи умершего кормильца признаются состоявшими на его иждивении, если они находились на его полном содержании или получали от него помощь, которая была для них постоянным и основным источником средств к существованию.

При этом иждивение детей умерших родителей предполагается и не требует доказательств, за исключением указанных детей, объявленных в соответствии с законодательством Российской Федерации полностью дееспособными или достигших возраста 18 лет.

На этой же позиции стоит и судебная практика. В частности, Верховный Суд РСФСР в свое время указал при рассмотрении конкретного дела, что получение зарплаты, пособия, пенсии, стипендии не может являться основанием для отказа в установлении факта нахождения на иждивении, если предоставляемые умершим средства являлись для лица основным и постоянным источником существования^{*(16)}.

Законодатель не связывает факт иждивенчества с обязательным совместным

проживанием лица, получившего содержание, с наследодателем. Таким образом, иждивенцем может быть признан гражданин, проживающий отдельно, но получающий от наследодателя средства к существованию. При этом правовое значение имеет не только добровольная, но и "принудительная", то есть по решению суда, помощь.

Гражданин признается иждивенцем наследодателя и приобретает право на наследство при одновременном наличии 3-х обстоятельств:

1. Он должен быть нетрудоспособен на день открытия наследства.

2. Получаемое им содержание от наследодателя должно быть либо единственным либо основным и постоянным источником средств существования.

3. Иждивение должно продолжаться не менее одного года до открытия наследства.

В п. 31 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 N 9 "О судебной практике по делам о наследовании" указано следующее: "При определении наследственных прав в соответствии со [статьями 1148 и 1149](#) ГК РФ необходимо иметь в виду следующее:

а) к нетрудоспособным в указанных случаях относятся:

- несовершеннолетние лица ([пункт 1 статьи 21](#) ГК РФ);

- граждане, достигшие возраста, дающего право на установление трудовой пенсии по старости ([пункт 1 статьи 7](#) Федерального закона от 17.12.2001 N 173-ФЗ "О трудовых пенсиях в Российской Федерации"), вне зависимости от назначения им пенсии по старости.

Лица, за которыми сохранено право на досрочное назначение трудовой пенсии по старости ([статьи 27 и 28](#) названного Федерального закона), к нетрудоспособным не относятся;

- граждане, признанные в установленном порядке инвалидами I, II или III группы (вне зависимости от назначения им пенсии по инвалидности);

б) обстоятельства, с которыми связывается нетрудоспособность гражданина, определяются на день открытия наследства. Гражданин считается нетрудоспособным в случаях, если:

- день наступления его совершеннолетия совпадает с днем открытия наследства или определяется более поздней календарной датой;

- день его рождения, с которым связывается достижение возраста, дающего право на установление трудовой пенсии по старости, определяется датой, более ранней, чем день открытия наследства;

- инвалидность ему установлена с даты, совпадающей с днем открытия наследства или предшествующей этому дню, бессрочно либо на срок до даты, совпадающей с днем открытия наследства, или до более поздней даты ([пункты 12 и 13](#) Правил признания лица инвалидом, утвержденных [Постановлением](#) Правительства Российской Федерации от 20 февраля 2006 N 95 "О порядке и условиях признания лица инвалидом");

в) находившимся на иждивении наследодателя может быть признано лицо, получавшее от умершего в период не менее года до его смерти - вне зависимости от родственных отношений - полное содержание или такую систематическую помощь, которая была для него постоянным и основным источником средств к существованию, независимо от получения им собственного заработка, пенсии, стипендии и других выплат. При оценке доказательств, представленных в подтверждение нахождения на иждивении, следует оценивать соотношение оказываемой наследодателем помощи и других доходов нетрудоспособного.

Нетрудоспособный гражданин - получатель ренты по договору пожизненного содержания с иждивением, заключенному с наследодателем - плательщиком ренты ([статья 601](#) ГК РФ), не наследует по закону в качестве иждивенца наследодателя;

г) нетрудоспособные иждивенцы наследодателя из числа лиц, указанных в [пункте 2 статьи 1142](#) ГК РФ, наследующих по праву представления, которые не призываются к наследованию в составе соответствующей очереди (внуки наследодателя и их потомки при жизни своих родителей - наследников по закону первой очереди), наследуют на основании [пункта 1 статьи 6](#) и [пункта 1 статьи 1148](#) ГК РФ, то есть независимо от совместного проживания с наследодателем.

Совместное проживание с наследодателем не менее года до его смерти является условием призвания к наследованию лишь нетрудоспособных иждивенцев наследодателя, названных в [пункте 2 статьи 1148](#) ГК РФ (из числа граждан, которые не входят в круг наследников, указанных в [статьях 1142-1145](#) ГК РФ);

д) самостоятельное наследование нетрудоспособными иждивенцами наследодателя в качестве наследников восьмой очереди осуществляется, помимо случаев отсутствия других наследников по закону, также в случаях, если никто из наследников предшествующих очередей не имеет права наследовать, либо все они отстранены от наследования ([статья 1117](#)

ГК РФ), либо лишены наследства ([пункт 1 статьи 1119](#) ГК РФ), либо никто из них не принял наследства, либо все они отказались от наследства".

Всех нетрудоспособных иждивенцев ГК делит на тех, кто входит в круг наследников по закону, указанных в [статьях 1143-1145](#) ГК (см. комментарий к ним), но не входит в круг наследников той очереди, которая призывается к наследованию), и тех, кто не входит в круг наследников по закону вообще.

В первом случае нетрудоспособные иждивенцы призываются к наследованию вместе с наследниками той очереди, которая призывается к наследованию, если они не менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении, независимо от того, проживали ли они совместно с наследодателем. Они наследуют в равных долях с наследниками этой очереди.

2. Как следует из [п. 2](#) комментируемой статьи, к наследникам в данном случае относятся граждане, которые вообще не входят в круг наследников по закону, но к моменту открытия наследства являлись нетрудоспособными и не менее одного года находились на иждивении наследодателя и проживали вместе с ним. При наличии других наследников по закону они наследуют вместе с наследниками той очереди, которая призывается к наследованию. При отсутствии у умершего других наследников по закону указанные нетрудоспособные иждивенцы наследодателя наследуют самостоятельно в качестве наследников восьмой очереди.

3. Нетрудоспособные иждивенцы, не входящие в число наследников, образуют последнюю восьмую очередь наследников.

[Статья 1149](#). Право на обязательную долю в наследстве

1. Правила об обязательной доле в наследстве, установленные [частью третьей](#) Гражданского кодекса РФ, применяются к завещаниям, совершенным после 1 марта 2002 года ([Федеральный закон](#) от 26 ноября 2001 N 147-ФЗ).

Предоставляя завещателю право свободно распорядиться своим имуществом, закон одновременно устанавливает правило, согласно которому нельзя лишить наследства наиболее близких наследодателю нетрудоспособных наследников по закону. Последних принято называть необходимыми наследниками, а получаемую ими долю - наследственной долей.

Круг необходимых наследников, которые имеют право на обязательную долю в наследстве, установлен в [пункте 1](#) комментируемой статьи, в соответствии с которым несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя, его нетрудоспособные супруг и родители, а также нетрудоспособные иждивенцы наследодателя, подлежащие призванию к наследованию на основании [пунктов 1 и 2 статьи 1148](#) ГК (см. [комментарий](#) к ним), наследуют независимо от содержания завещания не менее половины доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону (обязательная доля).

Таким образом, по сравнению с ранее действовавшим законодательством размер обязательной доли несколько снизился. По ранее действовавшему законодательству обязательная доля составляла не менее двух третей от той доли, которая причиталась бы по закону.

Для определения ее размера сначала необходимо установить законную долю наследника в "идеальном" выражении. Нужно учитывать всех наследников по закону, находящихся в живых на день открытия наследства, которые были бы призваны к наследованию имущества (включая наследников по праву представления), а также наследников по закону, которые были зачаты при жизни наследодателя и родились живыми после открытия наследства.

Таким образом, необходимо знать полный круг наследников по закону, которые при отсутствии завещания призывались бы к наследованию.

2. Как следует из [п. 2](#) комментируемой статьи, право на обязательную долю в наследстве удовлетворяется из оставшейся незавещанной части имущества наследодателя, даже если это приведет к уменьшению прав других наследников по закону на эту часть имущества, а при недостаточности незавещанной части имущества для осуществления права на обязательную долю - из той части имущества, которая завещана.

Обязательные наследники имеют право на обязательную долю в наследстве, если не наследуют по завещанию, а также если часть завещанного и незавещанного имущества, причитающаяся им, составляет менее половины доли, которую они получили бы при наследовании по закону ([п. 32](#) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 N 9).

3. [Пункт 3](#) комментируемой статьи в определенной степени ограничивает свободу завещания. Речь идет о том, что если наследодатель попытается лишить какого либо наследника наследства, то закон устанавливает, что обязательная доля перекрывает все прочие завещательные распоряжения в пользу обязательного наследника. Так, например, если наследодатель установил в пользу обязательного наследника завещательный отказ, то стоимость последнего будет засчитываться в обязательную долю такого наследника, по существу, уменьшая ее размер.

4. Суд имеет право с учетом конкретных обстоятельств (в частности имущественного положения наследников, имеющих право на обязательную долю) уменьшить и эту долю либо вообще отказать в ее присуждении. Конституционный Суд РФ в [Определении](#) от 2 декабря 2013 г. N 1906-О отметил, что "предоставление наследнику обязательной наследственной доли в полном объеме во всех без исключения случаях, а также неправильное определение субъекта, имеющего право на обязательную долю в наследстве, могут приводить к нарушению принципа социальной справедливости и к отказу гражданам в их праве на судебную защиту".

Подобное происходит в тех случаях, когда осуществление права на обязательную долю в наследстве повлечет за собой невозможность передать наследнику по завещанию имущество, которым наследник, имеющий право на обязательную долю, при жизни наследодателя не пользовался, а наследник по завещанию пользовался для проживания (жилой дом, квартира, иное жилое помещение, дача и тому подобное) или которое использовал в качестве основного источника получения средств к существованию (орудия труда, творческая мастерская и тому подобное). Это обусловлено тем, что не всегда претендуют на получение обязательной доли люди малоимущие и нуждающиеся в защите.

Применяя указанные положения, суды, отказывая в присуждении обязательной доли в наследстве, обычно ссылаются на наличие у претендента на обязательную долю имущества, которое позволяет ему удовлетворять все свои потребности, в то время как у лица (наследника по завещанию), за счет имущества которого выделение обязательной доли будет осуществляться, соответствующее имущество (достаточное для удовлетворения его минимальных потребностей) отсутствует.

Согласно [п. 4](#) комментируемой статьи, если осуществление права на обязательную долю в наследстве повлечет за собой невозможность передать наследнику по завещанию имущество, которым наследник, имеющий право на обязательную долю, при жизни наследодателя не пользовался, а наследник по завещанию пользовался для проживания (жилой дом, квартира, иное жилое помещение, дача и тому подобное) или использовал в качестве основного источника получения средств к существованию (орудия труда, творческая мастерская и тому подобное), суд может с учетом имущественного положения наследников, имеющих право на обязательную долю, уменьшить размер обязательной доли или отказать в ее присуждении. Как следует из указанной статьи, речь не обязательно идет о помещениях, признанных жилыми в установленном законом порядке (дача и тому подобное). При этом данное положение было воспринято из практики Конституционного Суда РФ (см. [Определение](#) Конституционного Суда РФ от 09 декабря 1999 N 209-О "Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданки Куркиной Елены Анатольевны на нарушение ее конституционных прав статьей 535 ГК РСФСР". В этом определении было отмечено, что ограничение права наследника по завещанию не противоречит статье 55 ([часть 3](#)) Конституции Российской Федерации, предусматривающей возможность ограничения федеральным законом прав и свобод человека и гражданина лишь постольку и лишь в той мере, в какой это не только презюмируется, но действительно является необходимым в целях защиты прав и законных интересов других лиц.

Обязательные наследники получают отдельное [свидетельство](#) о праве на наследство. При этом обязательный наследник должен подтвердить нотариусу брачные, родственные отношения, усыновления или иждивения.

Согласно [п. 31](#) Методических рекомендаций по оформлению наследственных прав при возражении наследников по завещанию против выдачи свидетельства о праве на обязательную долю в наследстве нотариус разъясняет, что возникший спор разрешается в судебном порядке и решение вопроса о выдаче свидетельства о праве на наследство может быть отложено в порядке, предусмотренном [ст. 41](#) Основ законодательства Российской Федерации о нотариате.

Как следует из [п. 32](#) постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 N 9 "О судебной практике по делам о наследовании", "при разрешении вопросов об осуществлении права на обязательную долю в наследстве необходимо учитывать следующее:

а) право на обязательную долю в наследстве является правом наследника по закону из числа названных в [пункте 1 статьи 1149](#) ГК РФ лиц на получение наследственного имущества в размере не менее половины доли, которая причиталась бы ему при наследовании по закону, в случаях, если в силу завещания такой наследник не наследует или причитающаяся ему часть завещанного и незавещанного имущества не составляет указанной величины;

б) к завещаниям, совершенным до 1 марта 2002 г., применяются правила об обязательной доле, установленные [статьей 535](#) Гражданского кодекса РСФСР;

в) при определении размера обязательной доли в наследстве следует исходить из стоимости всего наследственного имущества (как в завещанной, так и в незавещанной части), включая предметы обычной домашней обстановки и обихода, и принимать во внимание всех наследников по закону, которые были бы призваны к наследованию данного имущества (в том числе наследников по праву представления), а также наследников по закону, зачатых при жизни наследодателя и родившихся живыми после открытия наследства ([пункт 1 статьи 1116](#) ГК РФ);

г) право на обязательную долю в наследстве удовлетворяется из той части наследственного имущества, которая завещана, лишь в случаях, если все наследственное имущество завещано или его незавещанная часть недостаточна для осуществления названного права.

Требования о первоочередном удовлетворении права на обязательную долю в наследстве за счет завещанного имущества при достаточности незавещанного имущества, в том числе с согласия наследников по завещанию, удовлетворению не подлежат (даже в случае, если при удовлетворении права на обязательную долю за счет незавещанного имущества к остальным наследникам по закону наследственное имущество не переходит);

д) если в состав наследства включается исключительное право, право на обязательную долю в наследстве удовлетворяется с его учетом;

е) наследник, не потребовавший выделения обязательной доли в наследстве, не лишается права наследовать по закону в качестве наследника соответствующей очереди".

5. Комментируемая статья была дополнена [п. 5](#). Как известно, по ранее действовавшему законодательству право на обязательную долю должно было быть осуществлено во всех случаях независимо от вида завещания. Что касается наследственных фондов, то ситуация не так однозначна. Согласно [ст. 3](#) Федерального закона от 29 июля 2017 N 259-ФЗ "О внесении изменений в части первую, вторую и третью Гражданского кодекса Российской Федерации" наследник, имеющий право на обязательную долю и являющийся выгодоприобретателем наследственного фонда, утрачивает право на обязательную долю. Если такой наследник в течение срока, установленного для принятия наследства, заявит ведущему наследственное дело нотариусу об отказе от всех прав выгодоприобретателя наследственного фонда, он имеет право на обязательную долю в соответствии с настоящей статьей.

Таким образом, у наследника есть право выбора: либо стать выгодоприобретателем и отказаться от обязательной доли или же отказаться от прав выгодоприобретателя наследственного фонда и получить обязательную долю. В случае отказа наследника от прав выгодоприобретателя наследственного фонда суд может уменьшить размер обязательной доли этого наследника, если стоимость имущества, причитающегося ему в результате наследования, существенно превышает размер средств, необходимых на содержание гражданина с учетом его разумных потребностей и имеющихся у него на дату открытия наследства обязательств перед третьими лицами, а также средней величины расходов и уровня его жизни до смерти наследодателя.

[Статья 1150. Права супруга при наследовании.](#)

В комментируемой [статье](#) закреплено право пережившего супруга на так называемую супружескую долю, которая не входит в состав наследственного имущества. Речь идет о доле в совместно нажитом во время брака имуществе.

Если переживший супруг призывается к наследованию вместе с другими наследниками первой очереди, то сначала определяется размер его доли в совместно нажитом во время брака имуществе, а затем оставшаяся часть имущества делится среди наследников по закону, в число которых входит и переживший супруг. Принадлежащее пережившему супругу наследодателя в силу завещания или закона право наследования не умаляет его права на часть имущества, нажитого во время брака с наследодателем и являющегося их совместной собственностью. При этом отказ от получения свидетельства на наследство не означает отказ

от права на супружескую долю.

Доля умершего супруга в этом имуществе, определяемая в соответствии со [статьей 256](#) ГК (указанная статья называется "Общая собственность супругов" и в самом общем виде регулирует порядок ее формирования), входит в состав наследства и переходит к наследникам в соответствии с установленными им правилами. Причем переживший супруг также имеет право ее унаследовать в соответствии с причитающейся ему частью.

Более подробно эти вопросы регулируются [ст.ст. 34 и 36](#) Семейного кодекса РФ.

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

Причем право на общее имущество супругов принадлежит также супругу, который в период брака осуществлял ведение домашнего хозяйства, уход за детьми или по другим уважительным причинам не имел самостоятельного дохода ([п. 3 ст. 34](#) СК РФ).

Отдельные виды имущества, нажитые супругами во время брака, остаются в собственности каждого из супругов. Раздельным имуществом будут признаваться вещи, обслуживающие индивидуальные нужды супругов (одежда, обувь, предметы гигиены, даже если они приобретены на общие нужды супругов). Исключение составляют драгоценности и другие предметы роскоши (изделия из драгоценных металлов, редкие меха и т.д.). В законодательстве не определено, что является предметом роскоши. Этот вопрос решается судом с учетом конкретных обстоятельств и материального положения данной семьи.

Бывший супруг права на наследство не имеет, он утрачивает его с момента расторжения брака. Возможны ситуации, когда один из супругов вступает во второй брак, не расторгнув первого, и после его смерти обе супруги обращаются за получением свидетельства о праве наследство. В таких случаях нотариус не должен решать, какой из двух браков является действительным, а должен предложить решить этот вопрос в суде.

Отмечены случаи, когда после смерти бывшего мужа бывшая жена обращается с жалобой в надзорные органы с просьбой отменить судебное решение о расторжении брака на основании того, что в ходе процесса были допущены грубые процессуальные нарушения. В таких случаях судебное решение о расторжении брака может быть отменено, а последующий брак признан недействительным. При этом, если брак был признан недействительным, то независимо от основания признания его недействительным супруги не наследуют друг от друга.

[Статья 1151](#). Наследование выморочного имущества.

1. В [п. 1](#) комментируемой статьи исчерпывающе перечислены случаи, когда наследуемое имущество становится выморочным.

Институт выморочного имущества является традиционным как для российского, так и для зарубежного наследственного права.

В российском гражданском законодательстве переход выморочного имущества к государству определяется как особый вид наследования по закону. Об этом, в частности, свидетельствует то обстоятельство, что комментируемая статья, посвященная выморочному имуществу, содержится в [главе 63](#), которая называется "Наследование по закону".

В отличие от ранее действовавшего законодательства, устанавливавшего право наследования по закону лишь для самых близких наследодателю лиц, действующий [Гражданский кодекс](#) РФ существенно расширил круг возможных наследников, что, в свою очередь, должно максимально сократить случаи перехода наследственного имущества в качестве выморочного к государству.

Как правило, выморочным становится все имущество наследодателя, не имеющего наследников. Однако возможны ситуации, когда выморочной становится только часть имущества наследодателя. Например, если определенное имущество было завещано и принято наследниками по завещанию, а в отношении оставшегося имущества не сделано

завещательных распоряжений, а наследник по закону отсутствует. Часть имущества также будет считаться выморочной, если имущество распределено между наследниками по завещанию и кто-либо из них отказался принять наследство или оказался недостойным наследником, а наследники по закону отсутствуют.

Выморочное имущество переходит в порядке наследования по закону в собственность Российской Федерации. Однако может перейти и в собственность субъектов Российской Федерации или в собственность муниципальных образований в порядке, определяемом специальным законом, однако до настоящего времени такого закона не было принято.

2. Дальнейшая судьба выморочного имущества и, в частности, какому именно публичному образованию перейдет выморочное имущество, зависит от того, о каком конкретно виде имущества идет речь. Наследником выморочного имущества, как было сказано, по общему правилу выступает Российская Федерация. Однако выморочное имущество в виде расположенного на территории Российской Федерации жилого помещения переходит в порядке наследования по закону в собственность муниципального образования, в котором данное жилое помещение расположено, а если оно расположено в субъекте Российской Федерации - городе федерального значения Москве, Санкт-Петербурге или Севастополе - в собственность такого субъекта Российской Федерации. Данное жилое помещение включается в соответствующий жилищный фонд социального использования.

Наличие подобного правила обусловлено тем, что в федеральных государственных органах отсутствуют структурные подразделения, которые занимались бы учетом и распределением жилых помещений, и в конечном итоге эти жилые помещения все равно передавались на баланс субъектов федерации и муниципальных образований. Однако все это занимало довольно продолжительное время.

Аналогичный правовой режим установлен в отношении земельных участков, а также расположенных на нем зданий, сооружений, иных объектов недвижимого имущества и доли в праве общей долевой собственности на указанные в [абзацах втором и третьем](#) настоящего пункта объекты недвижимого имущества.

3. Согласно [пункту 3](#) комментируемой статьи должен быть принят федеральный закон, который определил бы порядок оформления Россией наследственных прав на выморочное имущество, а также основания и процедуру его возможной передачи субъектам Российской Федерации и муниципальным образованиям.

Что касается конкретного порядка наследования выморочного имущества, то Верховный Суд Российской Федерации в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 N 9 "О судебной практике по делам о наследовании" разъяснил, что "впредь до принятия соответствующего закона, определяющего порядок наследования и учета выморочного имущества, переходящего в порядке наследования по закону в собственность Российской Федерации, а также порядок передачи его в собственность субъектов Российской Федерации или в собственность муниципальных образований, при рассмотрении судами дел о наследовании от имени Российской Федерации выступает Федеральное агентство по управлению государственным имуществом (Росимущество) в лице его территориальных органов, осуществляющее в порядке и пределах, определенных федеральными законами, актами Президента Российской Федерации и Правительства Российской Федерации, полномочия собственника федерального имущества, а также функцию по принятию и управлению выморочным имуществом ([пункт 5.35](#) Положения о Федеральном агентстве по управлению государственным имуществом, утвержденного [Постановлением](#) Правительства Российской Федерации от 5 июня 2008 года N 432); от имени городов федерального значения Москвы и Санкт-Петербурга и муниципальных образований - их соответствующие органы в рамках компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов" ([п. 5](#))

"Выморочное имущество, при наследовании которого отказ от наследства не допускается, со дня открытия наследства переходит в порядке наследования по закону в собственность соответственно Российской Федерации (любое выморочное имущество, в том числе невостребованная земельная доля, за исключением расположенных на территории Российской Федерации жилых помещений), муниципального образования, города федерального значения Москвы или Санкт-Петербурга (выморочное имущество в виде расположенного на соответствующей территории жилого помещения) в силу фактов, указанных в [пункте 1 статьи 1151](#) ГК РФ, без акта принятия наследства, а также вне зависимости от оформления наследственных прав и их государственной регистрации ([п. 50](#))".

В ГК не регулируется вопрос о выморочном имуществе, находящемся за пределами Российской Федерации. Можно предположить, что в таких случаях выморочное имущество

также переходит в собственность Российской Федерации. Правила наследования определяются в соответствии с установленными [ст. 1224](#) ГК РФ коллизионными нормами, а также заключенными Россией международными договорами. В частности, ряд соглашений, заключенных РФ с иностранными государствами, в том числе, со странами ближнего зарубежья, устанавливает, что если по законодательству договаривающихся сторон наследственное имущество как выморочное переходит в собственность государства, то движимое имущество передается государству, гражданином которого к моменту смерти являлся наследодатель, а недвижимое - в собственность государства, на территории которого оно находится.

Государство при наследовании выморочного имущества не должно принимать каких-либо особых мер, направленных на принятие наследства. [Основы законодательства](#) Российской Федерации о нотариате не предписывают обязанности государства получить свидетельство о праве на выморочное наследство. При переходе имущества по праву наследования к государству [свидетельство](#) о праве на наследство выдается соответствующему государственному органу.

Следует учитывать положения, действующих в части, не противоречащей современному законодательству следующих нормативных актов:

1. [Постановление](#) Совета Министров СССР от 29 июня 1984 г. N 683 (в ред. от 25 июля 1991 г.), утверждающее [Положение](#) о порядке учета, оценки и реализации конфискованного, бесхозяйного имущества, имущества, перешедшего по праву наследования к государству, и кладов.

2. [Инструкция](#) Министерства финансов СССР от 19 декабря 1984 г. N 185 (в ред. [от 13 августа 1991 г.](#), с изм. [от 15 января 2007 г.](#)), устанавливающая порядок учета, оценки и реализации конфискованного, бесхозяйного имущества, имущества, перешедшего по праву наследования к государству, и кладов, которое конкретизирует полномочия территориальных налоговых органов по учету выморочного имущества.

Глава 64. Приобретение наследства

[Статья 1152.](#) Принятие наследства.

1. В результате наследования у наследника возникают определенные права. Для того, чтобы реализовать эти права, необходим юридический факт принятия наследства. Если наследник желает приобрести наследство и тем самым стать правопреемником наследодателя, он должен выразить свою волю путем принятия наследства.

Таким образом, для приобретения наследства наследник должен его принять (исключение составляет выморочное имущество, поскольку в этом случае наследование происходит непосредственно, независимо от волеизъявления органа, действовавшего от имени государства или государственного образования). При этом принять наследство могут только наследники. Что касается отказополучателей, то они не относятся к субъектам принятия наследства, так как завещательный отказ не создает для них отношений непосредственного преемства в правах наследодателя.

По своей правовой природе принятие наследства является односторонней сделкой. Принятие наследства не действует с обратной силой во времени. Это значит, что наследник, принявший наследство, приобретает право только на то имущество, которое оказалось в наличии в момент открытия наследства. В то же время принятое наследство признается принадлежащим наследнику со дня открытия наследства независимо от времени его фактического принятия либо момента государственной регистрации права наследника на наследственное имущество.

Принятие наследства всегда безоговорочно и безусловно. Соответственно, не допускается принятие наследства под условием или с оговорками. Не может, например, наследник принять в наследство дом лишь при условии, что сестра, проживающая в этом доме, освободит его. Принимая наследство, наследник может не знать о конкретном составе наследственного имущества, размере долговых обязанностей наследодателя, других имеющихся наследниках, принятии ими наследства, месте его нахождения и других обстоятельствах, которые потребуют от наследника определенных усилий и затрат для управления имуществом, осуществления права собственности, исполнения обязательств. Однако и в этом случае наследник не вправе выдвигать каких-либо условий и делать какие-то оговорки относительно принятия наследства.

2. Акт принятия наследства распространяется на все наследство, в чем бы оно ни выражалось и у кого бы ни находилось. Наследник может даже не знать, что именно входит в состав наследства. Поэтому принятие наследником части наследства означает принятие всего причитающегося ему наследства, в чем бы оно ни заключалось и где бы ни находилось. Пленум Верховного Суда РФ в своем [постановлении](#) от 29 мая 2012 г. N 9 "О судебной практике по делам о наследовании" обращает внимание на ряд спорных вопросов, возникающих при принятии наследства.

Так, в [п. 36](#) указанного постановления отмечается, что "принятие наследником по закону какого-либо незавещанного имущества из состава наследства или его части (квартиры, автомобиля, акций, предметов домашнего обихода и т.д.), а наследником по завещанию - какого-либо завещанного ему имущества (или его части) означает принятие всего причитающегося наследнику по соответствующему основанию наследства, в чем бы оно ни заключалось и где бы оно ни находилось, включая и то, которое будет обнаружено после принятия наследства. Совершение действий, направленных на принятие наследства, в отношении наследственного имущества, данному наследнику не предназначенного (например, наследником по завещанию, не призываемому к наследованию по закону, в отношении незавещанной части наследственного имущества), не означает принятия причитающегося ему наследства и не ведет к возникновению у такого лица права на наследование указанного имущества.

В то же время в нем отмечено, что получение лицом компенсации на оплату ритуальных услуг и социального пособия на погребение не свидетельствует о фактическом принятии наследства".

3. В [п. 2](#) комментируемой статьи особо подчеркивается, что принятие наследства одним или несколькими наследниками не означает принятия наследства остальными наследниками. В [п. 13](#) постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 N 9 "О судебной практике по делам о наследовании" отмечено, что "при разрешении споров по делам, возникающим из наследственных правоотношений, судам надлежит выяснять, кем из наследников в установленном [статьями 1152-1154](#) ГК РФ порядке принято наследство, и привлекать их к участию в деле в качестве ответчиков ([абзац второй части 3 статьи 40, часть 2 статьи 56](#) ГПК РФ)".

4. Принятию наследства закон придал обратную силу. Независимо от фактического времени принятия наследства, оно считается принадлежащим наследнику со дня открытия наследства. Это правило действует и в тех случаях, когда право наследника на имущество подлежит государственной регистрации.

Вместе с тем нельзя не обратить внимания на то обстоятельство, что в соответствии с [п. 5 ст. 1](#) Федерального закона от 13 июля 2015 N 218-ФЗ "О государственной регистрации недвижимости" государственная регистрация права в Едином государственном реестре недвижимости является единственным доказательством существования зарегистрированного права. Зарегистрированное в Едином государственном реестре недвижимости право на недвижимое имущество может быть оспорено только в судебном порядке.

Таким образом, государственная регистрация по общему правилу только подтверждает уже существующее право собственности (для этого собственнику выдается соответствующий документ установленной формы). При этом наследник, получив [свидетельство](#) о праве на наследство, не ограничен какими-либо сроками на государственную регистрацию возникшего права собственности на недвижимое имущество. Более того, он может вообще не регистрировать это право.

Возможны ситуации, когда отсутствует государственная регистрация прав наследодателя на недвижимое имущество. Подтвердить право собственности наследодателя на него может суд, который имеет право рассматривать дела данной категории, если невозможно получить в ином порядке надлежащие документы, удостоверяющие этот факт или невозможно восстановить утраченные документы. Вместе с тем даже при наличии судебного решения осуществить государственную регистрацию права собственности на наследуемое недвижимое имущество достаточно сложно.

[Статья 1153](#). Способы принятия наследства.

1. Принять наследство в соответствии с [п. 1](#) комментируемой статьи можно двумя указанными в нем способами, которые иногда называют формальными. И в том и другом случае пишется заявление нотариусу или иному уполномоченному должностному лицу, однако и сами заявления, и последствия будут различаться.

Так, в первом случае пишется заявление о принятии наследства и таким образом удостоверяется сам факт его принятия без конкретизации, какое именно имущество наследуется. В этом случае нотариус не должен требовать доказательств наличия у наследодателя того или иного имущества.

В соответствии с п.п. 18, 19 Методических рекомендаций по оформлению наследственных прав допускается подача заявления о принятии наследства либо о выдаче свидетельства о праве на наследство, при этом подача нотариусу заявления о выдаче свидетельства о праве на наследство также считается принятием наследства, даже если заявление непосредственно о принятии наследства не подавалось. Принять наследство можно путем подачи нотариусу как заявления о принятии наследства, так и заявления о выдаче свидетельства о праве на наследство.

В заявлении о принятии наследства указываются следующие сведения (см. п. 20 Методических рекомендаций по оформлению наследственных прав):

- фамилия, имя, отчество (если оно есть) наследника и наследодателя;
- дата смерти наследодателя и последнее место жительства наследодателя;
- волеизъявление наследника о принятии наследства;
- основание(я) наследования (завещание, родственные и другие отношения);
- дата подачи заявления.

В заявлении указываются также иные сведения в зависимости от известной наследнику информации (о других наследниках, о составе и месте нахождения наследственного имущества и пр.).

Возможны ситуации, когда сначала пишут заявление о принятии наследства, а потом - о выдаче свидетельства о праве на наследство.

Для подачи заявления нотариусу необязательно лично являться к нотариусу. Если заявление наследника о принятии наследства передается нотариусу другим лицом или при пересылке заявления по почте, подпись на заявлении должна быть засвидетельствована. Право засвидетельствовать подлинность подписи имеет любой нотариус, либо должностное лицо местной администрации в случае отсутствия нотариуса вместе проживания нотариуса, либо должностное лицо консульского учреждения при проживании наследника за рубежом, а также лица, уполномоченные удостоверить доверенности в соответствии с п. 3 ст. 185 ГК (начальники военно-лечебных учреждений, командиры воинских частей, соединений, учреждений или заведений, начальники мест лишения свободы и др.).

2. В п. 2 комментируемой статьи конкретизируются действия, свидетельствующие о фактическом принятии наследства.

Кроме вышеупомянутых в этом пункте действий, судебная практика также относит к ним: поддержание имущества в надлежащем состоянии, производство за счет наследственного имущества расходов на покрытие расходов по уходу за наследодателем во время его болезни, а также на похороны, на содержание граждан, находившихся на иждивении наследодателя, на удовлетворение претензий по заработной плате и претензий, приравненных к ним, по охране имущества; оплата за свой счет долгов наследодателя или получение от третьих лиц причитавшихся наследодателю сумм. В соответствии с не утратившим своей силы постановлением Пленума Верховного Суда СССР от 26 марта 1974 г. "О применении судами РСФСР норм Гражданского кодекса о наследовании и выполнении Пленума Верховного Суда СССР от 1 июля 1966 г. "О судебной практике по делам о наследовании" под фактическим вступлением во владение наследственным имуществом, подтверждающим принятие наследства, следует иметь в виду любые действия наследника по управлению, распоряжению и пользованию этим имуществом, поддержанию его в надлежащем состоянии или уплату налогов и других платежей и т.п. Так, наследник, зная, что он в порядке наследования получит имущество, и денежные вклады наследодателя, в течение срока на принятие наследства расплачивается по его долгам.

В постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 г. N 9 "О судебной практике по делам о наследовании" отмечается, что под совершением наследником действий, свидетельствующих о фактическом принятии наследства, следует понимать совершение предусмотренных п. 2 ст. 1153 ГК РФ действий, а также иных действий по управлению, распоряжению и пользованию наследственным имуществом, поддержанию его в надлежащем состоянии, в которых проявляется отношение наследника к наследству как к собственному имуществу.

В качестве примера таких действий в указанном Постановлении выделяются следующие:

- вселение наследника в принадлежавшее наследодателю жилое помещение или проживание в нем на день открытия наследства (в том числе без регистрации наследника по месту жительства или по месту пребывания);
- обработка наследником земельного участка;
- подача в суд заявления о защите своих наследственных прав;
- обращение с требованием о проведении описи имущества наследодателя;
- осуществление оплаты коммунальных услуг, страховых платежей;
- возмещение за счет наследственного имущества расходов, предусмотренных [ст. 1174](#)

ГК РФ;

- иные действия по владению, пользованию и распоряжению наследственным имуществом.

Следует прийти к выводу, что наличие совместного с наследодателем права общей собственности на имущество, доля в праве на которое входит в состав наследства, само по себе не свидетельствует о фактическом принятии наследства.

В целях подтверждения фактического принятия наследства наследником могут быть представлены, в частности, справка о проживании совместно с наследодателем, квитанция об уплате налога, о внесении платы за жилое помещение и коммунальные услуги, сберегательная книжка на имя наследодателя, паспорт транспортного средства, принадлежавшего наследодателю, договор подряда на проведение ремонтных работ и т.п. документы.

Таким образом, перечень действий, приведенный в [п. 2](#) комментируемой статьи, является открытым и может быть дополнен любыми иными правомерными фактическими действиями, способными создать презумпцию наличия у наследника намерения принять наследство путем совершения таких действий. Сказанное означает, что если наследник, например, оплатил за свой счет долги наследодателя, то предполагается, что он сделал это не из альтруистических побуждений, а имея целью выразить таким образом свою волю к принятию наследства. Однако эта презумпция может быть опровергнута, при этом бремя ее опровержения возлагается на заинтересованное в этом лицо.

В некоторых случаях наследник мог совершать отдельные действия, свидетельствующие о фактическом принятии наследства, не имея при этом намерения его принимать. Пленум Верховного Суда РФ в [п. 37](#) Постановления от 29 мая 2012 г. N 9 "О судебной практике по делам о наследовании" разъясняет, что наследник, совершивший действия, которые могут свидетельствовать о принятии наследства (например, проживание совместно с наследодателем, уплата долгов наследодателя), не для приобретения наследства, а в иных целях, вправе доказывать отсутствие у него намерения принять наследство, в том числе и по истечении срока принятия наследства ([ст. 1154](#) ГК РФ), представив нотариусу соответствующие доказательства либо обратившись в суд с заявлением об установлении факта непринятия наследства. Кроме того, факт непринятия наследником наследства может быть установлен после его смерти по заявлению заинтересованных лиц (иных наследников, принявших наследство).

3. Особыми субъектами наследственного правопреемства являются наследственные фонды. [Федеральный закон](#) от 26 июля 2017 г. N 201-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О введении в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации" ввел новую разновидность таких юридических лиц, как фонды, которые получили название "наследственные фонды" (изменения вступают в силу с 1 сентября 2018 года за исключением отдельных положений, для которых предусмотрены иные сроки). Их введение расширяет возможности граждан по распоряжению своим имуществом на случай смерти, поскольку наследственный фонд будет создаваться и функционировать после смерти гражданина-наследодателя в соответствии с теми условиями, которые он сам и определит.

В частности, [ст. 50.1](#) ГК, которая называется "Решение об учреждении юридического лица", была дополнена [п. 4](#). Согласно указанному пункту в случае создания наследственного фонда ([статья 123.20-1](#) ГК) решение об учреждении наследственного фонда принимается гражданином при составлении им завещания и должно содержать сведения об учреждении наследственного фонда после смерти этого гражданина, об утверждении этим гражданином устава наследственного фонда и условий управления наследственным фондом, о порядке, размере, способах и сроках образования имущества наследственного фонда, лицах, назначаемых в состав органов данного фонда, или о порядке определения таких лиц.

С 1 сентября 2018 года [Федеральным законом](#) от 29 июля 2017 N 259-ФЗ комментируемая [статья](#) дополняется новым [пунктом 3](#), установившим порядок принятия наследства наследственного фонда. Этот порядок предусмотрен [абзацем вторым пункта 3](#)

[ст. 123.20-1](#) ГК РФ. В нем сказано, что при создании наследственного фонда и принятии им наследства нотариус обязан выдать фонду [свидетельство](#) о праве на наследство в срок, указанный в решении об учреждении наследственного фонда, но не позднее срока, предусмотренного [статьей 1154](#) настоящего Кодекса. В случае неисполнения нотариусом указанных обязанностей наследственный фонд вправе обжаловать бездействие нотариуса.

Характеризуя особенности наследственных фондов как юридических лиц, нужно указать на то, что [подпараграф 1 параграфа 7 главы 4](#) ГК в соответствии с [Федеральным законом](#) от 26 июля 2017 г. N 201-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О введении в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации" был дополнен статьями 123.20-1-123.20-3. Согласно [п. 1 ст. 123.20-1](#) ГК наследственным фондом признается создаваемый в порядке, предусмотренном настоящим Кодексом, во исполнение завещания гражданина и на основе его имущества фонд, осуществляющий деятельность по управлению полученным в порядке наследования имуществом этого гражданина бессрочно или в течение определенного срока в соответствии с условиями управления наследственным фондом. А в [п. 2](#) указанной статьи сказано, что наследственный фонд подлежит созданию после смерти гражданина, который предусмотрел в своем завещании создание наследственного фонда, по заявлению, направляемому в уполномоченный государственный орган нотариусом, ведущим наследственное дело, с приложением к заявлению составленного при жизни указанного гражданина его решения об учреждении наследственного фонда и утвержденного этим гражданином устава фонда и после его создания призывается к наследованию по завещанию в порядке, предусмотренном [разделом V](#) настоящего Кодекса". Таким образом, положения законодательства о наследственном фонде направлены на создание особого правового режима для заранее определенного и не включаемого в наследственную массу имущества наследодателя в обход императивных норм наследственного права. Причем у завещателя есть выбор: либо ограничить деятельность наследственного фонда определенным периодом времени, либо сделать его бессрочным.

[Статья 1154](#). Срок принятия наследства.

1. Комментируемая [статья](#) устанавливает специальный срок, в течение которого лицо, имеющее право наследования, может выразить свое согласие на принятие наследства. Срок этот равен шести месяцам. Он начинается течь со дня открытия наследства. В случае открытия наследства в день предполагаемой гибели гражданина и последующего объявления его умершим (см. [комментарий](#) к [ст. 1114](#)) наследство может быть принято в течение шести месяцев со дня вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим.

Законодательное ограничение сроков на принятие наследства обусловлено тем, что наследник принимает на себя все обременения, связанные с наследством, в том числе долги наследодателя.

К срокам принятия наследства применяются общие положения о сроках в гражданском праве. В соответствии со [ст. 190](#) ГК срок может определяться календарной датой, истечением периода времени, указанием на событие, которое неизбежно должно наступить.

В постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 20 мая 2012 г. N 9 "О судебной практике по делам о наследовании" разъясняются вопросы, связанные с течением срока принятия наследства. Так, согласно [п. 38](#) указанного постановления течение сроков принятия наследства, установленных [ст. 1154](#) ГК РФ, согласно [ст. 191](#) ГК РФ начинается на следующий день после календарной даты, которой определяется возникновение у наследников права на принятие наследства, т.е. на следующий день после даты:

- открытия наследства либо после даты вступления в законную силу решения суда об объявлении гражданина умершим ([п. 1 ст. 1154](#) ГК РФ);
- смерти - дня, указанного в решении суда об установлении факта смерти в определенное время ([п. 8 ч. 2 ст. 264](#) ГПК РФ), а если день не определен, - на следующий день после даты вступления решения суда в законную силу;
- отказа наследника от наследства или отстранения наследника по основаниям, установленным [ст. 1117](#) ГК РФ ([п. 2 ст. 1154](#) ГК РФ);
- окончания срока принятия наследства, установленного [п. 1 ст. 1154](#) ГК РФ ([п. 3 ст. 1154](#) ГК РФ).

Течение сроков принятия наследства, установленных [статьей 1154](#) ГК РФ, согласно [статье 191](#) ГК РФ начинается на следующий день после календарной даты, которой определяется возникновение у наследников права на принятие наследства: на следующий день после даты открытия наследства либо после даты вступления в законную силу решения

суда об объявлении гражданина умершим ([пункт 1 статьи 1154 ГК РФ](#)); на следующий день после даты смерти - дня, указанного в решении суда об установлении факта смерти в определенное время ([пункт 8 части 2 статьи 264 ГПК РФ](#)), а если день не определен, - на следующий день после даты вступления решения суда в законную силу; на следующий день после даты отказа наследника от наследства или отстранения наследника по основаниям, установленным [статьей 1117 ГК РФ](#) ([пункт 2 статьи 1154 ГК РФ](#)); на следующий день после даты окончания срока принятия наследства, установленного [пунктом 1 статьи 1154 ГК РФ](#) ([пункт 3 статьи 1154 ГК РФ](#)).

Согласно [пункту 3 статьи 192 ГК РФ](#) срок принятия наследства истекает в последний месяц установленного [статьей 1154 ГК РФ](#) шести- или трехмесячного срока в такой же по числу день, которым определяется его начало, - день открытия наследства, день вступления в законную силу решения суда об объявлении гражданина умершим, день, указанный в решении суда об установлении факта смерти в определенное время ([пункт 8 части 2 статьи 264 ГПК РФ](#)), а если день не определен, - день вступления решения суда в законную силу, день отказа наследника от наследства или отстранения наследника по основаниям, установленным [статьей 1117 ГК РФ](#), день окончания срока принятия наследства, установленного [пунктом 1 статьи 1154 ГК РФ](#).

Например, наследство, открывшееся 31 января 2012 года, может быть принято:

наследниками, призываемыми к наследованию непосредственно в связи с открытием наследства (по завещанию и по закону первой очереди), - в течение шести месяцев - с 1 февраля 2012 года по 31 июля 2012 года;

наследниками по закону первой очереди, призываемыми к наследованию вследствие отказа от наследства наследника по завещанию, наследниками по закону второй очереди, призываемыми к наследованию вследствие отказа от наследства наследника по закону первой очереди, например в случае подачи соответствующего заявления 19 марта 2012 года - в течение шести месяцев - с 20 марта 2012 года по 19 сентября 2012 года;

наследниками по закону первой очереди, призываемыми к наследованию вследствие отстранения от наследования недостойного наследника по завещанию, злостно уклонявшегося от выполнения лежащих на нем в силу закона обязанностей по содержанию наследодателя, наследниками по закону второй очереди, призываемыми к наследованию вследствие отстранения по указанному основанию от наследования недостойного наследника по закону первой очереди, например в случае вступления в законную силу соответствующего решения суда 6 декабря 2012 года - в течение шести месяцев - с 7 декабря 2012 года по 6 июня 2013 года;

наследниками по закону первой очереди, призываемыми к наследованию вследствие непринятия наследства наследником по завещанию, наследниками по закону второй очереди, призываемыми к наследованию вследствие непринятия наследства наследником по закону первой очереди, - в течение трех месяцев - с 1 августа 2012 года по 31 октября 2012 года.

По смыслу [пунктов 2 и 3 статьи 1154 ГК РФ](#), лица, для которых право наследования возникает только вследствие непринятия наследства другим наследником, призванным к наследованию не в связи с открытием наследства, а лишь вследствие отпадения ранее призванных наследников (по завещанию, по закону предшествующих очередей), могут принять наследство в течение трех месяцев со дня, следующего за днем окончания исчисленного в соответствии с [пунктами 2 и 3](#) данной статьи срока для принятия наследства наследником, ранее призванным к наследованию.

Например, наследство, открывшееся 31 января 2012 года, может быть принято наследником по закону третьей очереди, если он призван к наследованию:

в случае подачи наследником по закону первой очереди заявления об отказе от наследства, например 19 марта 2012 года, и непринятия наследства наследником по закону второй очереди - в течение трех месяцев - с 20 сентября 2012 года по 19 декабря 2012 года;

в случае непринятия наследства наследником по закону первой очереди и наследником по закону второй очереди - в течение трех месяцев - с 1 ноября 2012 года по 31 января 2013 года".

2. В [пункте 2](#) комментируемой статьи установлены специальные сроки принятия наследства для тех случаев, когда право наследования возникает не только в результате открытия наследства, но и в связи с наступлением еще одного обстоятельства: отпадения (по разным причинам) тех наследников, которые уже были или должны были быть призваны к наследованию. Речь, в частности, идет об отказе от наследства (см. [комментарий](#) к ст. 1157) и признании наследника недостойным (см. [комментарий](#) к ст. 1117). В обоих случаях срок на

принятие наследства увеличивается до шести месяцев со дня возникновения у них права наследования.

3. Законодатель проводит разграничение между отказом от наследства и его неприятием. В последнем случае наследник не предпринимает никаких мер, направленных на принятие наследства и в то же время не пишет официальных заявлений об отказе от наследства.

В случаях неприятия наследства установлен сокращенный срок на принятие наследства теми наследниками, которые наследуют вместо первоначального наследника: они могут принять наследство в течение трех месяцев со дня окончания шестимесячного срока на принятие наследства.

Наследник может принять наследство в любое время в течение шести месяцев со дня появления у него права наследования, в том числе в последний день этого срока. Значит, можно констатировать, что наследник не принял наследство, только по истечении этого срока. Право наследования возникает у других наследников: у подназначенного наследника по завещанию, если не принял наследство наследник по завещанию; у наследников по закону, если не приняли наследство наследники по завещанию; у наследников по закону последующей очереди, если не приняли наследство наследники предыдущей очереди.

Все эти лица также могут принять наследство в течение трех месяцев со дня окончания шестимесячного срока со дня открытия наследства.

Статья 1155. Принятие наследства по истечении установленного срока

1. Срок на принятие наследства по общему правилу рассматривается в качестве пресекающего (т.к. истечение срока прекращает определенное право), однако имеет определенную специфику. В частности, пропущенный на принятие наследства срок в случаях, предусмотренных в законе, может быть восстановлен судом. При этом срок на принятие наследства может быть восстановлен, если суд признает причины пропуска уважительными и наследник, пропустивший срок, установленный для принятия наследства, обратился в суд в течение шести месяцев после того, как причины пропуска этого срока отпали.

В законе отсутствует примерный перечень причин пропуска срока для принятия наследства, которые могут быть признаны уважительными. Закон лишь говорит о том, что, прежде всего, речь идет о тех случаях, когда наследник не знал и не должен был знать об открытии наследства. В каждом конкретном случае оценку соответствующим обстоятельствам должен дать суд и обосновать эти обстоятельства в вынесенном решении. Таким образом, если сын или дочь не знали об открытии наследства в результате смерти их отца или матери на протяжении шести месяцев, такую причину вряд ли можно считать уважительной.

Закон не содержит перечня причин, по которым суд может продлить срок на принятие наследства, однако судебная практика исходит из тех же критериев, что и пропуск исковой давности (тяжелая болезнь, беспомощное состояние, неграмотность и т.п.). Суды также признают в качестве уважительных обстоятельств для пропуска срока на принятие наследства длительную командировку.

Закон, предусматривая возможность продления срока на принятие наследства, имеет в виду лишь тех лиц, для которых эти сроки установлены, т.е. для наследников, которые правомерно осуществляют принадлежащие им права на принятие наследства. Имеются в виду как наследники, призванные к наследованию после смерти наследодателя, так и те наследники, у которых право на принятие наследства возникает в результате смерти наследника, не успевшего принять наследство (наследственная трансмиссия) или в результате неприятия наследства другими наследниками. Для двух последних категорий предусмотрено удлинение срока для принятия наследства во всех случаях до трех месяцев, если после возникновения у них права на принятие наследства этот срок будет короче. Таким образом, для указанных категорий наследников речь идет о продлении срока на принятие наследства до трехмесячного срока.

Последствия восстановления пропущенного срока на принятие наследства заключаются в следующем. В **ч. 2 п. 1** комментируемой статьи содержится исчерпывающий перечень вопросов, которые должны быть разрешены судом в случае восстановления срока для принятия наследства. Признав срок для принятия наследства, принятого другими наследниками или перешедшего к государству, пропущенным по уважительным причинам, суд одновременно решает вопрос о признании за истцом права на причитающуюся ему часть имущества, сохранившегося в натуре или на денежные средства, если имущество было реализовано. При необходимости суд определяет меры по защите прав нового наследника на

получение причитающейся ему доли наследства. При этом ранее выданные [свидетельства](#) о праве на наследство признаются судом недействительными.

2. Как следует из [п. 2](#) комментируемой статьи, наследство может быть принято наследником по истечении срока, установленного для его принятия и без обращения в суд при условии письменного согласия на это всех остальных наследников, принявших наследство.

По общему правилу нотариус должен присутствовать при процедуре подписания документа о согласии других наследников на продление срока на принятие наследства, однако если этого не было сделано, то подписи наследников на документах о согласии должны быть засвидетельствованы нотариусом, должностным лицом, уполномоченным совершать нотариальные действия ([пункт 7 статьи 1125](#) см. [комментарий](#) к ней), или лицом, уполномоченным удостоверить доверенности в соответствии с [пунктом 3 статьи 185.1](#) ГК. В последнем случае речь идет об организациях, в которой наследник, давший согласие на продление срока, работает или учится, и администрацией стационарного лечебного учреждения, в котором он находится на излечении.

Согласие наследников является основанием аннулирования нотариусом ранее выданного свидетельства о праве на наследство и основанием выдачи нового свидетельства.

Заклячая соглашение о продлении срока на принятие наследства, наследники обязаны соблюдать правила [ст. 1167](#) ГК РФ (см. [комментарий](#) к ней) об охране наследственных прав несовершеннолетних, недееспособных и ограниченных в дееспособности граждан ([п. 44](#) Методических рекомендаций по оформлению наследственных прав).

Если на основании ранее выданного свидетельства была осуществлена государственная регистрация прав на недвижимое имущество, постановление нотариуса об аннулировании ранее выданного свидетельства и новое свидетельство являются основанием для внесения соответствующих изменений в запись о государственной регистрации прав.

Продление в нотариальном порядке срока для принятия наследства путем подачи заявления нотариусу по месту открытия наследства осуществляется от имени:

1) наследника, пропустившего срок, с просьбой о выдаче ему свидетельства о праве на наследство:

2) всех наследников, принявших наследство, об их согласии на выдачу указанного свидетельства.

3. Наследник, принявший наследство после истечения установленного для этого срока с соблюдением правил, имеет право на получение причитающегося ему наследства в соответствии с правилами [статей 1104, 1105, 1107 и 1108](#) ГК (в указанных статьях говорится об обязательствах, возникающих из неосновательного обогащения). В случае, если наследство принято без обращения в суд, эти правила применяются постольку, поскольку письменным соглашением между наследниками не предусмотрено иное.

В [п. 42](#) постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 N 9 "О судебной практике по делам о наследовании" было отмечено: "если при принятии наследства после истечения установленного срока с соблюдением правил [статьи 1155](#) ГК РФ возврат наследственного имущества в натуре невозможен из-за отсутствия у наследника, своевременно принявшего наследство, соответствующего имущества независимо от причин, по которым наступила невозможность его возврата в натуре, наследник, принявший наследство после истечения установленного срока, имеет право лишь на денежную компенсацию своей доли в наследстве (при принятии наследства по истечении установленного срока с согласия других наследников - при условии, что иное не предусмотрено заключенным в письменной форме соглашением между наследниками). В этом случае действительная стоимость наследственного имущества оценивается на момент его приобретения, то есть на день открытия наследства" ([статья 1105](#) ГК РФ).

[Статья 1156](#). Переход права на принятие наследства (наследственная трансмиссия)

1. Возможны случаи, когда наследник, призванный к наследованию, умирает вслед за наследодателем, не успев принять наследство в установленный срок или отказаться от него. Тогда право на принятие наследства умершего наследника переходит к его наследникам по закону, а если все наследственное имущество было завещано - к его наследникам по завещанию. Такой переход называется наследственной трансмиссией.

Он возможен при наличии двух условий: если наследство открыто (наследодатель умер или был объявлен умершим) и если вслед за наследодателем умирает наследник, не успев в установленный законом срок принять наследство или отказаться от него. Закон особо подчеркивает, что право на принятие наследства в порядке наследственной трансмиссии не

входит в состав наследства, открывшегося после смерти такого наследника, не успевшего принять наследство в установленный срок.

Это означает, что речь идет о принадлежащих наследнику самостоятельных правах: о праве на принятие наследства в порядке наследственной трансмиссии и о правах на принятие основного наследства. Поэтому наследник имеет возможность принять оба наследства, либо принять наследство в порядке наследственной трансмиссии и отказаться от основного наследства, либо принять основное наследство и отказаться (не принимать) наследство в порядке наследственной трансмиссии, либо отказаться от обоих.

Если наследник, не принявший наследство, умер после истечения срока, установленного для принятия наследства, и при жизни не подал заявление в суд о восстановлении пропущенного срока для принятия наследства, то наследование в порядке наследственной трансмиссии не возникает. Право на принятие наследства в порядке наследственной трансмиссии не возникает также, если имеется завещание наследодателя, в котором он подназначил другого наследника на случай, если наследник умрет до открытия наследства, не успев его принять (см. [комментарий](#) к ст. 1121 ГК).

2. П. 2 комментируемой статьи устанавливает срок для принятия наследства, который должен быть не менее трех месяцев со дня смерти умершего наследника, не успевшего принять наследство (трансмитента). В случае, когда этот срок поглощается общим сроком принятия наследства, он может составлять и более трех месяцев (например, наследодатель умер 20 марта, а трансмитент 15 апреля - в этой ситуации срок для нового наследника будет подчиняться общим правилам о шести месяцах и продлится до 20 сентября).

В случае, когда трансмитент умирает менее чем за три месяца до окончания общего шестимесячного срока, новый срок продляется за пределы общего (например, наследодатель умер 20 марта, трансмитент - 15 сентября, в этой ситуации срок для нового наследника продлится до 15 декабря).

3. Наследственная трансмиссия не применяется при необходимом (обязательном) наследовании, т.е. когда в качестве умершего наследника (трансмитента) выступает лицо, лишенное или ограниченное наследодателем в наследственных правах, но тем не менее получающее согласно закону часть наследственной массы в обязательном порядке (см. [комментарий](#) к ст. 1149).

[Статья 1157](#). Право отказа от наследства.

1. Принятие наследства является правом, а не обязанностью наследника. В связи с этим наследник по закону или по завещанию в течение шестимесячного срока на принятие наследства имеет право отказаться от наследства в пользу других лиц из числа наследников по закону или завещанию либо может отказаться от наследства без указания лиц, в пользу которых он отказывается от наследства.

Установлено общее правило, согласно которому при наследовании выморочного имущества отказ от наследства не допускается. Однако следует иметь в виду, что государство может отказаться от наследства по завещанию, если оно в завещании названо наследником.

Следует различать отказ от иска при рассмотрении спорного наследственного дела и отказ от наследства. Так, после смерти А. в качестве наследственного имущества осталось домовладение, находящееся в Московской области, авторское право и банковские вклады. Между наследниками возник спор о разделе домовладения. Причем несколько наследников постоянно жили в спорном домовладении и считали его своей собственностью, а другие жили в Москве. Наследники, проживавшие в Москве, предъявили иск о праве собственности на домовладение, однако впоследствии от иска отказались, заявив, что на наследство не претендуют, и домовладение было разделено между оставшимися наследниками. Вскоре все наследники обратились в нотариальную контору с просьбой выдать им [свидетельство](#) о праве на наследство в виде банковских вкладов и авторского права. Нотариусом такое свидетельство им было выдано, поскольку формального отказа от наследства не было.

Будучи односторонней сделкой, отказ от наследства может быть признан недействительным по общим основаниям признания сделки недействительной. Наиболее распространенными являются иски о признании отказа от наследства недействительным в связи с тем, что он был совершен:

1. Лицом, не способным в момент отказа от наследства осознавать значения своих действий или руководить ими;
2. Под влиянием заблуждения;
3. Под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителей

сторон или стечения тяжелых обстоятельств.

4. В связи с тем, что отказ носил притворный характер (отказом прикрывалась сделка по купле-продаже наследуемого имущества).

Так, например, отказ от наследства может быть совершен в пользу лица, которого отказывающийся считал наследником. Однако в результате выяснилось, что он таковым не являлся. Такой отказ может быть признан недействительным как совершенный под влиянием заблуждения (ошибка в факте). Если же была совершена ошибка в составе наследства, размере долгов, обременяющих наследство, то такая ошибка не может служить основанием для признания отказа недействительным.

В практике был случай, когда один из наследников вынудил другого отказаться от своей части наследства, угрожая в противном случае разгласить семейную тайну последнего.

2. В п. 2 комментируемой статьи установлено общее правило, согласно которому наследник вправе отказаться от наследства в течение срока, установленного для принятия наследства, в том числе и в случае, когда он уже принял наследство всеми допускаемыми законом способами. Более того, даже если наследник уже принял наследство, фактически вступив во владение или управление наследственным имуществом, суд может по заявлению этого наследника признать его отказавшимся от наследства и по истечении установленного срока, если найдет причины его пропуска уважительными.

В данном случае необходимо учитывать, что наследник, распорядившись частью наследственного имущества в связи с фактическим вступлением во владение им, а затем отказавшись от наследства, ставит тем самым в невыгодное положение кредиторов наследодателя и ограничивает возможность удовлетворения их требований. Сам же он, отказавшись от наследства, выбывает из числа наследников, несущих ответственность по долгам наследодателя. Кроме того, отказ от наследства после его принятия путем совершения фактических действий может вызвать всякого рода злоупотребления, (например, присвоение наиболее ценных вещей), которые принесут ущерб другим наследникам, позже вступивших в фактическое владение наследственным имуществом или же подавших заявление в нотариальную контору (нотариусу) о принятии наследства.

Решение этой проблемы имеет особое значение в тех случаях, когда наследник проживает совместно с наследодателем и в силу этого факта автоматически вступает в наследство. Таким образом, такой наследник не имел бы возможности вообще отказаться от наследства.

Согласно п. 43 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 N 9 "О судебной практике по делам о наследовании" по истечении указанного в абзаце первом пункта 2 статьи 1157 ГК РФ срока может быть признан отказавшимся от наследства лишь наследник, совершивший действия, свидетельствующие о фактическом принятии наследства, при условии признания судом уважительными причин пропуска срока для отказа от наследства.

3. Отказ от наследства носит безусловный характер, и в соответствии с п. 3 комментируемой статьи отказ от наследства не может быть впоследствии изменен или взят обратно. Таким образом, подав заявление нотариусу об отказе от принятия наследства, наследник впоследствии не вправе претендовать на наследство. И, наоборот, не допускается отказ от наследства, если наследник подал нотариусу заявление о принятии наследства или о выдаче свидетельства о праве на наследство.

Также не допускается замена одного заявления об отказе от наследства другим. Считается, что наследник свое субъективное право на отказ может реализовать только один раз. Признать такой отказ недействительным может только суд по основаниям, предусмотренным законодательством.

Иногда возникает вопрос о том, возможно ли изменение наследником сделанного им отказа в пределах шестимесячного срока с тем, чтобы безоговорочный отказ от наследства дополнить указанием, в пользу кого он совершен, или заменить ранее назначенного наследника другим. Однако п. 3 комментируемой статьи недвусмысленно говорит о том, что ранее сделанный отказ впоследствии не может быть изменен.

Следует учитывать разъяснение Пленума ВС РФ от 29 мая 2012 N 9 "О судебной практике по делам о наследовании", в соответствии с п. 46 которого:

а) наследник, имеющий право на обязательную долю в наследстве, при его осуществлении не может отказаться от наследования по закону незавещанной части имущества (п. 2 ст. 1149 ГК);

б) наследник, призванный к наследованию по любому основанию, приняв его, вправе отказаться от наследства (или не принять наследство), причитающегося ему в результате

отказа от наследства в его пользу другого наследника;

в) наследник, принимающий наследство по закону, не вправе отказаться от наследства, переходящего к нему при безусловном отказе от наследства другого наследника;

г) при отказе наследника по закону от направленного отказа в его пользу другого наследника эта доля переходит ко всем наследникам по закону, призванным к наследованию (в том числе и к наследнику, отказавшемуся от направленного отказа), пропорционально их наследственным долям.

4. Отказ от наследства является односторонней сделкой и, соответственно, может быть совершен только дееспособным лицом. Лица ограниченно дееспособные и частично дееспособные могут отказаться от наследства только с согласия своих попечителей. Что касается полностью недееспособных граждан, то за них отказаться от наследства могут только их опекуны с согласия органов опеки и попечительства.

В соответствии со [ст. 21](#) Федерального закона от 24 апреля 2008 N 48-ФЗ "Об опеке и попечительстве" опекун без предварительного разрешения органа опеки и попечительства не вправе совершать, а попечитель не вправе давать согласие на совершение сделок по сдаче имущества подопечного внаем, в аренду, в безвозмездное пользование или в залог, по отчуждению имущества подопечного (в том числе по обмену или дарению), совершению сделок, влекущих за собой отказ от принадлежащих подопечному прав, раздел его имущества или выдел из него долей и на совершение любых других сделок, влекущих за собой уменьшение стоимости имущества подопечного. Поскольку отказ от наследства подопечного является односторонней сделкой, влекущей прекращение права наследования, он требует согласования с органами опеки и попечительства.

[Статья 1158](#). Отказ от наследства в пользу других лиц и отказ от части наследства.

1. Различают безоговорочный отказ, который не содержит указания, в пользу кого он осуществляется и направленный, то есть отказ, в котором есть указание одного или нескольких наследников, в пользу которых наследник отказывается от наследства. Безоговорочный отказ влечет те же последствия, что и непринятие наследства, т.е. доля наследника, отказавшегося от наследства, переходит к наследникам, принявшим наследство, в равных долях к каждому. Что касается отказа в пользу других лиц, то такой отказ не связан с очередностью наследования.

В настоящее время в [п. 1](#) комментируемой статьи были внесены изменения. Теперь можно отказаться не только в пользу непосредственных наследников, но также в пользу тех, которые призваны к наследованию по праву представления ([статья 1146](#) см. [комментарий](#) к ней) или в порядке наследственной трансмиссии ([статья 1156](#) см.). В пользу всех других лиц отказаться нельзя.

В [п.п. 44-46](#) постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 N 9 "О судебной практике по делам о наследовании" указано следующее: "Отказ от наследства в пользу других лиц (направленный отказ) может быть совершен лишь в пользу лиц из числа наследников по завещанию, а также наследников по закону любой очереди, которые призваны к наследованию.

В случае если все имущество наследодателя завещано назначенным им наследникам, допускается лишь отказ от наследства без указания лиц, в пользу которых наследник отказывается от наследственного имущества (безусловный отказ); при этом доля отпавшего наследника переходит к остальным наследникам по завещанию пропорционально их наследственным долям, если завещанием не предусмотрено иное распределение этой части наследства или отказавшемуся наследнику не подназначен наследник ([абзац третий пункта 1 статьи 1158](#), [абзац второй пункта 1 статьи 1161](#) ГК РФ), а при отказе единственного наследника по завещанию, которому завещано все имущество наследодателя, - наследникам по закону.

Наследник, совершающий направленный отказ в пользу нескольких наследников, может распределить между ними свою долю по своему усмотрению, а если ему завещано конкретное имущество - определить имущество, предназначаемое каждому из них. Если доли наследников, в пользу которых совершен отказ от наследства, не распределены между ними отпавшим наследником, их доли признаются равными.

Наследник по праву представления вправе отказаться от наследства в пользу любого другого лица из числа наследников, призванных к наследованию, или без указания лиц, в пользу которых он отказывается от наследственного имущества ([пункт 1 статьи 1146](#), [пункт 1 статьи 1158](#) ГК РФ).

При применении [пункта 3 статьи 1158](#) ГК РФ надлежит учитывать следующее:

а) наследник, имеющий право на обязательную долю в наследстве, при его осуществлении не может отказаться от наследования по закону незавещанной части имущества ([пункт 2 статьи 1149 ГК РФ](#));

б) наследник, призванный к наследованию по любому основанию, приняв его, вправе отказаться от наследства (или не принять наследство), причитающегося ему в результате отказа от наследства в его пользу другого наследника;

в) наследник, принимающий наследство по закону, не вправе отказаться от наследства, переходящего к нему при безусловном отказе от наследства другого наследника;

г) при отказе наследника по закону от направленного отказа в его пользу другого наследника эта доля переходит ко всем наследникам по закону, призванным к наследованию (в том числе и к наследнику, отказавшемуся от направленного отказа), пропорционально их наследственным долям".

2. Отказываясь от наследства, наследник не должен сопровождать свой отказ какими-либо оговорками или условиями, что соответствует принципу универсальности правопреемства в наследственном праве.

3. Достаточно долго в юридической литературе дискутировался вопрос о возможности частичного отказа от наследства. Некоторые авторы*[\(17\)](#) указывали, что частичный отказ от наследства невозможен, что наследник, отказавшийся от части, признается отказавшимся от всего наследства. С другой стороны, А.К. Граве*[\(18\)](#) и П.С. Никитюк*[\(19\)](#) считали частичный отказ от наследства возможным, проводя аналогию с возможностью получения [свидетельства](#) о праве на наследство не только на все, но и на часть его.

Гражданский кодекс в [п. 3](#) комментируемой статьи однозначно решил этот вопрос, указав, что отказ от части причитающегося наследнику наследства не допускается. Но если наследник призывается к наследованию одновременно по нескольким основаниям (по завещанию и по закону или в порядке наследственной трансмиссии и в результате открытия наследства и т.п.), он вправе отказаться от наследства, причитающегося ему по одному из этих оснований, по нескольким из них или по всем основаниям.

[Статья 1159](#). Способы отказа от наследства.

1. Процедура отказа от наследства носит формальный характер и для того, чтобы отказаться от наследства, необходимо подать нотариусу или уполномоченному в соответствии с законом выдавать свидетельства о праве на наследство должностному лицу заявление наследника об отказе от наследства.

2. Заявление об отказе от наследства может быть также подано не самим наследником, а другим лицом или пересылаться по почте. В этом случае подпись наследника на заявлении должна быть засвидетельствована нотариусом, должностным лицом, уполномоченным совершать нотариальные действия, лицом, уполномоченным удостоверить доверенности в соответствии с [пунктом 3 статьи 185.1 ГК](#) (на эту статью сделана ссылка в ст. 1153, которая, в свою очередь, упомянута в [п. 2](#) комментируемой статьи).

Согласно указанной [статье](#) упоминаются следующие лица, имеющие право удостоверить доверенности:

1) доверенности военнослужащих и других лиц, находящихся на излечении в госпиталях, санаториях и других военно-лечебных учреждениях, которые удостоверены начальником такого учреждения, его заместителем по медицинской части, а при их отсутствии старшим или дежурным врачом;

2) доверенности военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, соединений, учреждений и военно-учебных заведений, где нет нотариальных контор и других органов, совершающих нотариальные действия, также доверенности работников, членов их семей и членов семей военнослужащих, которые удостоверены командиром (начальником) этих части, соединения, учреждения или заведения;

3) доверенности лиц, находящихся в местах лишения свободы, которые удостоверены начальником соответствующего места лишения свободы;

4) доверенности совершеннолетних дееспособных граждан, находящихся в учреждениях социальной защиты населения, которые удостоверены администрацией этого учреждения или руководителем (его заместителем) соответствующего органа социальной защиты населения.

3. Закон особо подчеркивает, что отказ от наследства через представителя возможен, если в доверенности специально предусмотрено полномочие на такой отказ. Для отказа законного представителя от наследства доверенность не требуется. При этом следует иметь в

виду, что необходимо предварительное разрешение органов опеки и попечительства. В противном случае такой отказ будет недействительным.

Под законными представителями понимаются родители, усыновители, опекуны.

Статья 1160. Право отказа от получения завещательного отказа.

1. Термин "отказать" в комментируемой [статье](#) понимается одновременно в двух значениях, что может вызвать терминологическую путаницу. (О завещательном отказе в значении "дать", "предоставить" см. [комментарий](#) к ст. 1137). В [п. 1](#) комментируемой статьи установлено, что право на отказ с оговорками или под условием не допускается.

2. Возможны ситуации, когда отказополучатель является одновременно наследником. В таком случае его право отказаться от получения завещательного отказа не зависит от его права принять наследство или отказаться от него. Это значит, что наследник может принять причитающуюся ему по завещанию часть наследственного имущества, но отказаться от завещательного отказа, который должен предоставить ему другой наследник по завещанию.

Статья 1161. Приращение наследственных долей.

1. Суть приращения наследственных долей состоит в том, что часть наследства, которая причиталась бы наследнику, отпавшему по основаниям, перечисленным в [п. 1](#) комментируемой статьи, переходит к наследникам по закону, призванным к наследованию, пропорционально их наследственным долям.

Положение [п. 1](#) комментируемой статьи было рассмотрено Конституционным Судом РФ ([Определение](#) Конституционного Суда РФ от 19 июня 2007 г. N 463-О-О "Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Петрова Виктора Евгеньевича на нарушение его конституционных прав положениями статей 1130, 1146 и 1161 Гражданского кодекса Российской Федерации") на предмет соответствия Конституции РФ. В своей жалобе в Конституционный Суд РФ заявитель просил признать противоречащими [ст. 2, ч. 3 ст. 15, ч.ч. 2 и 3 ст. 17, ст. 18, ч. 1 ст. 19, ч. 4 ст. 35, ч. 2 ст. 50, ч. 2 ст. 55 и ст. 120](#) Конституции РФ, [п. 2 ст. 1130](#) ГК РФ об отмене и изменении завещания, [п. 1 ст. 1146](#) ГК РФ о наследовании по праву представления и [п. 1](#) комментируемой статьи о приращении наследственных долей, указывая также на их противоречие другим статьям данного Кодекса.

Конституционный Суд РФ, отказывая в принятии жалобы, отметил, что само по себе конституционное право наследования не порождает обязанность наследодателя завещать свое имущество тем или иным лицам. Соответствующие правоотношения регламентируются [ГК РФ](#), исходящим из принципа свободы завещания, являющегося выражением личной воли завещателя, который вправе определить судьбу наследственного имущества с учетом отношений между ним и иными лицами. Содержащаяся в [ч. 4 ст. 35](#) Конституции РФ норма не может рассматриваться как гарантирующая какому-либо конкретному лицу право получить по завещанию имущество умершего.

Вопреки утверждению заявителя оспариваемые им нормы направлены на защиту интересов как завещателя, так и его наследников, и не могут рассматриваться как нарушающие конституционные права и свободы заявителя, перечисленные в жалобе.

Приращение наследственных долей при наследовании по завещанию, в отличие от наследования по закону, применяется только в том случае, если завещано все имущество. Так, если гражданин распределил в равных долях все свое имущество в завещании между женой, сыном и дочерью, то после отпадения дочери как наследника ее доля 1/3 делится между женой и сыном по 1/6. При этом в самом завещании может быть предусмотрен иной порядок распределения этой части наследства.

В [п.п. 47, 48](#) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 N 9 "О судебной практике по делам о наследовании" разъяснено, что "правило приращения наследственных долей, согласно которому доля отпавшего наследника по закону или наследника по завещанию переходит к наследникам по закону и распределяется между ними пропорционально их наследственным долям, применяется лишь при соблюдении следующих условий:

наследник отпал по основаниям, которые исчерпывающим образом перечислены в [пункте 1 статьи 1161](#) ГК РФ. Смерть наследника до открытия наследства к их числу не относится;

имеется незавещанное наследственное имущество (завещание отсутствует, или в нем содержатся распоряжения только в отношении части имущества, или завещание является недействительным, в том числе частично, и при этом завещателем не был подназначен

наследник в соответствии с [пунктом 2 статьи 1121 ГК РФ](#)).

В случае если все имущество наследодателя завещано, часть наследства, причитавшаяся наследнику, отпавшему по указанным в [абзаце первом пункта 1 статьи 1161 ГК РФ](#) основаниям, согласно [абзацу второму](#) данного пункта переходит к остальным наследникам по завещанию пропорционально их наследственным долям (если завещателем не предусмотрено иное распределение этой части наследства).

В случае смерти наследника по завещанию, в соответствии с которым все наследственное имущество завещано нескольким наследникам с распределением между ними долей либо конкретного имущества, до открытия наследства или одновременно с завещателем, по смыслу [пункта 2 статьи 1114](#) и [пункта 1 статьи 1116 ГК РФ](#) предназначавшаяся ему часть наследства наследуется по закону наследниками завещателя (если такому наследнику не был подназначен наследник)".

2. В соответствии с [п. 2](#) комментируемой статьи приращение наследственных долей не происходит, если наследодатель воспользовался предоставленной ему свободой завещания и подназначил отпавшему наследнику другого наследника, тем самым предусмотрев иное распределение этой части наследства. (О подназначении наследника см. [комментарий](#) к п. 2 ст. 1121).

[Статья 1162. Свидетельство о праве на наследство.](#)

1. Под [свидетельством](#) о праве на наследство понимается документ, подтверждающий возникшее в результате осуществления права наследования право на наследство (отсюда и название). Согласно [Методическим рекомендациям](#) по оформлению наследственных прав, свидетельство о праве на наследство является публичным документом, подтверждающим право на указанное в нем наследство.

Выдается оно по месту открытия наследства по заявлению наследника нотариусом или должностным лицом, которому в соответствии с законом предоставлено право совершения такого нотариального действия. Порядок выдачи свидетельств о праве на наследство регулируется помимо [ГК РФ](#) также [Основами законодательства](#) о нотариате и некоторыми подзаконными актами.

Согласно [ст. 70 Основ законодательства о нотариате](#) по письменному заявлению наследников нотариус по месту открытия наследства выдает свидетельство о праве на наследство. Выдача свидетельства о праве на наследство производится в сроки, установленные законодательными актами Российской Федерации.

Согласно [ст. 72 Основ законодательства о нотариате](#) нотариус при выдаче свидетельства о праве на наследство по закону путем истребования соответствующих доказательств проверяет факт смерти наследодателя, время и место открытия наследства, наличие отношений, являющихся основанием для призвания к наследованию по закону лиц, подавших заявление о выдаче [свидетельства](#) о праве на наследство, состав и место нахождения наследственного имущества. Если один или несколько наследников по закону лишены возможности представить подобные доказательства отношений, являющихся основанием для призвания к наследованию, они могут быть включены в свидетельство о праве на наследство с письменного согласия всех остальных наследников по закону принявших наследство и представивших такие доказательства.

При наследовании жилых помещений или иной недвижимости, при котором необходимо получение свидетельства о праве на наследство, нотариус должен информировать наследников о том, что право на данное имущество должно быть зарегистрировано в органах, осуществляющих государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним (таким органом в настоящее время является Федеральная служба государственной регистрации, кадастра и картографии (Росреестр)).

При наследовании банковских вкладов нотариус направляет запрос в соответствующий банк с просьбой подтвердить наличие вклада у наследодателя и только после этого вписывает номер банковского вклада в свидетельство о праве на наследство.

Свидетельство о праве на наследство может получить как наследник, уже принявший наследство, так и тот, который еще не принял его, но подал заявление об его принятии. Свидетельство о праве на наследство не может быть аннулировано тем же нотариусом, который выдал свидетельство. Это может сделать только суд.

Выдача свидетельства о праве на наследство может быть приостановлена по постановлению суда в случае спора о праве собственности на наследственное имущество. В случае выявления после выдачи свидетельства о праве на наследство наследственного

имущества, на которое свидетельство не было выдано, выдается дополнительное свидетельство о праве на наследство. Если у нотариуса есть данные о том, что наследственное имущество является выморочным, свидетельство о праве на выморочное имущество выдается независимо от получения заявления о его выдаче и направляется соответствующим федеральным или органам местного самоуправления.

Определенной спецификой обладает процедура выдачи свидетельства о праве на наследство по завещанию. В соответствии со [ст. 73](#) Основ законодательства о нотариате нотариус при выдаче свидетельства о праве на наследство по завещанию путем истребования соответствующих доказательств проверяет факт смерти наследодателя, наличие завещания, время и место открытия наследства, состав и место нахождения наследственного имущества.

Как правило, свидетельство о праве на наследство выдается лично наследнику. Однако личная явка наследника для получения свидетельства не обязательна. Оно может быть получено его представителем по доверенности либо по просьбе наследника выслано по почте.

Выдаваться оно может всем наследникам вместе или каждому наследнику в отдельности, на все наследственное имущество в целом или на его отдельные части в зависимости от желания.

В таком же порядке выдается свидетельство и при переходе выморочного имущества в соответствии со [статьей 1151](#) ГК (см. [комментарий](#) к ней) к Российской Федерации, субъекту Российской Федерации или муниципальному образованию. При переходе имущества по праву наследования к государству или муниципальному образованию свидетельство о праве на наследство выдается соответствующему государственному органу или органу местного самоуправления.

В [свидетельстве](#) о праве на наследство указывается дата выдачи, фамилия и инициалы нотариуса, выдававшего свидетельство, фамилия, имя и отчество наследодателя, фамилия, имя и отчество наследников, их отношения с наследодателем (родственные и др.), место жительства наследников, наследственное имущество, его характеристика и оценка, доля причитающаяся каждому из наследников, государственная пошлина. [Приказом](#) Минюста РФ от 10 апреля 2002 г. N 99 утверждена типовая форма нотариальных свидетельств о праве на наследство.

Свидетельство о праве на наследство вступает в законную силу с момента его выдачи нотариусом. Для выдачи свидетельства о праве на наследство нотариус обязан проверить все необходимые юридические факты (смерть, принятие наследства, родственные отношения и др.) после установления объема наследственной массы.

2. Обычно свидетельство о праве на наследство выдается на все наследственное имущество в целом. Однако возможны ситуации, когда наследники узнают о наличии дополнительного наследственного имущества уже после получения свидетельства о праве на наследство. В таких случаях [п. 2](#) комментируемой статьи разрешает получение дополнительного свидетельства о праве на наследство.

[Статья 1163](#). Сроки выдачи свидетельства о праве на наследство

1. По общему правилу свидетельство о праве на наследство выдается по истечении шести месяцев со дня открытия наследства (срока на принятие наследства). Однако эта норма носит диспозитивный характер и в случаях, предусмотренных [ГК](#), может быть предусмотрено иное.

2. [Свидетельство](#) о праве на наследство может быть выдано и ранее указанного срока, если имеются достоверные данные о том, что, кроме лиц, обратившихся за выдачей свидетельства иных наследников, имеющих право на наследство или его соответствующую часть, не имеется. Следует отметить, что выдача свидетельства о праве на наследство производится в тех случаях, когда право на наследство у лица является бесспорным. Поэтому на практике нотариусы свидетельство о праве на наследство до истечения срока на принятие наследства не выдают, поскольку всегда есть вероятность появления неожиданного наследника.

3. Выдача [свидетельства](#) о праве на наследство может быть приостановлена по постановлению суда. В [п. 11](#) постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 N 9 "О судебной практике по делам о наследовании" указано, что "при рассмотрении споров о наследовании суд в соответствии с [пунктом 3 статьи 1163](#) ГК РФ вправе разрешить вопрос о приостановлении выдачи свидетельства о праве на наследство в порядке, предусмотренном для принятия мер по обеспечению иска ([статьи 139, 140](#) ГПК РФ)".

Кроме того, выдача может приостанавливаться при наличии зачатого, но еще не

родившегося наследника (см. [комментарий](#) к п. 3 ст. 1163 ГК).

[Статья 1164](#). Общая собственность наследников

Наследование как по закону, так и по завещанию является одним из оснований возникновения общей долевой собственности. Следует также иметь в виду, что в соответствии с Основами законодательства о нотариате ([ст. 72](#)) при оформлении наследственных прав нотариус обязан определить состав наследственного имущества. Без выяснения этого вопроса выдавать свидетельство о праве на наследство он не имеет права. Таким образом, возникает необходимость определить долю умершего сособственника в общей совместной собственности (например, супругов, участников крестьянского фермерского хозяйства или на приватизированную в совместную собственность квартиру).

В соответствии со [ст. 244](#) ГК РФ доля на имущество, находящееся в совместной собственности, определяется либо по соглашению участников совместной собственности либо при недостижении соглашения - по решению суда. Таким образом, наследники, не будучи ее участниками, формально не могут заключать такие соглашения. Однако на практике нотариусы удостоверяют соглашения об определении долей между наследниками (как собственниками с момента вступления в наследство) и сособственниками, остававшимися в живых. Впоследствии органы государственной регистрации прав на недвижимое имущество регистрируют такие соглашения об определении долей.

В [части 2](#) комментируемой статьи сделана отсылка к [главе 16](#) ГК, регулирующей общую долевую собственность и ряд статей [части 3](#) ГК, регулирующих конкретные вопросы, возникающие в связи с разделом общей долевой собственности наследников. Причем правила, касающиеся преимущественного права на неделимую вещь при разделе наследства, преимущественного права на предметы обычной домашней обстановки и обихода при разделе наследства, компенсации несоразмерности получаемого наследственного имущества с наследственной долей могут применяться только в течение трех лет со дня открытия наследства. По существу можно говорить об особой разновидности срока исковой давности.

[Статья 1165](#). Раздел наследства по соглашению между наследниками

1. Наследственное имущество может быть разделено по соглашению между принявшими наследство наследниками в соответствии с причитающимися им долями.

Соглашение о разделе наследственного имущества является разновидностью гражданско-правового договора и, соответственно, к нему применяются правила ГК, касающиеся формы сделок и формы договоров. В зависимости от вида наследственного имущества, его стоимости и желания сторон такая сделка может быть совершена в устной, простой письменной или нотариальной форме ([ст. 158-163](#) ГК).

Раздел осуществляется в соответствии со [ст. 252](#) ГК РФ. Это значит, что при недостижении участниками долевой собственности соглашения о способе и условиях раздела общего имущества или выдела доли одного из них участник долевой собственности вправе в судебном порядке требовать выдела в натуре своей доли из общего имущества. Если выдел доли в натуре не допускается законом или невозможен без несоразмерного ущерба имуществу, находящемуся в общей собственности, выделяющийся собственник имеет право на выплату ему стоимости его доли другими участниками долевой собственности.

Несоразмерность имущества, выделяемого в натуре участнику долевой собственности его доле в праве собственности, устраняется выплатой соответствующей денежной суммы или иной компенсации. При этом выплата участнику долевой собственности компенсации вместо выдела его доли в натуре допускается только с его согласия. В случаях, когда доля собственника незначительна, не может быть реально выделена, и он не имеет существенного интереса в использовании общего имущества, суд может и при отсутствии согласия этого собственника обязать остальных участников долевой собственности выплатить ему компенсацию. С получением компенсации собственник утрачивает право на долю в общем имуществе.

Соглашение о разделе наследства, в том числе о выделе из него доли одного из наследников, если оно заключено до выдачи [свидетельства](#) о праве на наследство и нотариально удостоверено, является основанием для выдачи наследникам свидетельства о праве на наследство ([ст. 1289](#) ГК) с указанием в свидетельстве конкретного имущества, наследуемого каждым из наследников в соответствии с соглашением между ними. Несоответствие произведенного в соглашении раздела наследства причитающимся наследникам долям в наследстве не может влечь отказ в выдаче им свидетельства о праве на

наследство.

В соответствии со [ст. 244](#) ГК РФ доля на имущество, находящееся в совместной собственности, определяется либо по соглашению участников совместной собственности либо при недостижении соглашения - по решению суда. Таким образом, наследники, не будучи ее участниками, формально не могут заключать такие соглашения. Однако на практике нотариусы удостоверяют соглашения об определении долей между наследниками (как собственниками с момента вступления наследство) и сосособственниками, остававшимися в живых. Впоследствии органы государственной регистрации прав на недвижимое имущество регистрируют такие соглашения об определении долей.

Однако следует иметь в виду, что в соответствии со [ст. 24](#) Федерального закона "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним" при государственной регистрации прав на долю в общей долевой собственности к заявлению о регистрации должны прилагаться письменные согласия других сосособственников, надлежащим образом оформленные каждым из них в органе, осуществляющем государственную регистрацию прав или нотариально заверенные.

В случае обращения одного из сосособственников с заявлением о государственной регистрации перераспределения долей в праве общей собственности необходимым условием такой регистрации является наличие письменного согласия сосособственников, чьи доли перераспределяются, если иное не предусмотрено законом или договором между этими сосособственниками. Однако получить такое согласие от умершего сосособственника невозможно.

Таким образом, единственным правовым способом решения этой ситуации было бы вынесение судебного решения о разделе переходящего по наследству имущества и на основании этого решения регистрация права в органах государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним и только потом нотариус мог бы выдать свидетельство о праве на наследство.

На практике были отмечены случаи, когда в случае смерти лица, являвшегося сосособственником квартиры, принадлежавшей на праве совместной собственности только супругам, нотариусы не выдавали свидетельство о праве на наследство и не открывали наследственного дела. Второму же супругу они заявляли, что квартира становится автоматически собственностью пережившего супруга.

На самом деле они должны были на основании заявления второго супруга выделить право собственности на 1/2 доли и на оставшуюся 1/2 доли открыть наследство. Ссылки некоторых нотариусов на то, что в данном случае появится слишком много сосособственников, которым будет принадлежать только незначительная доля, в результате чего у сосособственников возникнут проблемы при определении порядка владения, пользования и распоряжения этой квартирой неосновательны. Каковы бы ни были технические трудности, конституционное право граждан на наследование должно быть соблюдено.

Возможна также ситуация, когда приватизированная квартира принадлежит на праве общей совместной собственности не только супругам, но и членам семьи. В случае смерти одного из членов семьи по заявлению наследников умершего нотариус должен по заявлению наследника или наследников предложить всем сосособственникам составить соглашение об определении долей или другими словами трансформировать общую совместную собственность в общую долевую.

Еще более сложная ситуация возникает, когда умерший сосособственник на приватизированную квартиру не имел наследников (например, разведенный супруг при отсутствии детей и завещания). Его доля является выморочной и переходит в собственность государства, субъекта федерации или муниципального образования ([п. 2 ст. 1151](#) ГК). Наследники могут либо выкупить эту долю у субъекта федерации или муниципального образования, либо отказаться от ее выкупа.

2. Наследники вправе заключить соглашение о разделе недвижимости как до государственной регистрации их прав на нее, так и после ее проведения. В первом случае для государственной регистрации соглашения о разделе наследства необходимо представить свидетельство о праве наследования и соглашение (договор) о разделе наследства, а во втором - только соглашение о разделе недвижимости.

Как следует из [п. 51](#) постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 N 9 "О судебной практике по делам о наследовании", раздел движимого наследственного имущества возможен до получения [свидетельства](#) о праве на наследство.

3. Наследники, руководствуясь общими положениями о свободе договора ([ст. 421](#) ГК), вправе и не придерживаться тех долей, которые указаны в свидетельстве о праве

наследования. Этому предписанию закона обязаны следовать и регистрирующие органы при государственной регистрации соглашения (договора) о разделе недвижимости.

В п. 55 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 N 9 "О судебной практике по делам о наследовании" отмечено, что "при заключении наследниками соглашений, мировых соглашений о разделе наследственного имущества следует иметь в виду, что наследники осуществляют принадлежащие им гражданские права по своему усмотрению, поэтому раздел наследства может быть произведен ими и не в соответствии с причитающимися им размерами долей. Соглашение о разделе наследства, совершенное с целью прикрыть другую сделку с наследственным имуществом (например, о выплате наследнику денежной суммы или передаче имущества, не входящего в состав наследства, взамен отказа от прав на наследственное имущество), ничтожно. Передача всего наследственного имущества одному из наследников с условием предоставления им остальным наследникам компенсации может считаться разделом наследства только в случаях осуществления преимущественного права, предусмотренного [статьями 1168 и 1169 ГК РФ](#)".

[Статья 1166](#). Охрана интересов ребенка при разделе наследства

При разделе наследства следует оградить интересы зачатого, но еще не родившегося наследника. В частности, раздел наследственного имущества согласно комментируемой [статье](#) производится только после рождения такого наследника.

Субъектами, осуществляющими охрану наследственных прав в таких случаях, являются: исполнительные органы власти, органы опеки и попечительства, прокуроры, нотариусы, исполнители завещания или другие лица, которые прямо или косвенно осуществляют меры по охране наследственных прав.

Соглашение о разделе наследства, заключенное до рождения наследника, является ничтожным в соответствии со [ст. 168](#) ГК. Однако если ребенок родился мертвым, то такое соглашение следует признать действительным.

[Статья 1167](#). Охрана законных интересов несовершеннолетних, недееспособных и ограниченно дееспособных граждан при разделе наследства

Особое внимание закон уделяет охране права законных интересов при разделе наследственного имущества гражданами, не обладающими в полной мере дееспособностью. Речь идет о гражданах, признанных недееспособными, ограниченно дееспособными, а также о несовершеннолетних.

Раздел наследства в таких случаях осуществляется с соблюдением правил [ст. 37](#) ГК, установившей порядок распоряжения имущества подопечного опекунами и попечителями. Кроме того, при заключении соглашений о разделе наследства (см. [комментарий](#) к ст. 1165) и рассмотрении в суде дел о разделе наследства с участием указанных граждан необходимо уведомить орган опеки и попечительства.

Наконец, при совершении указанных в комментируемой статье действий необходимо участие законных представителей таких граждан (родителей, усыновителей, опекунов), а также органов опеки и попечительства.

[Статья 1168](#). Преимущественное право на неделимую вещь при разделе наследства.

1. Как отмечено в литературе, под преимущественным правом следует понимать право участника гражданских правоотношений, направленное на защиту таких его имущественных интересов, которым законодатель придал существенное значение*(20).

2. Для наследственного права России преимущественные права являются нововведением. До введения в действие [части третьей](#) Гражданского кодекса РФ законодательство преимущественных прав наследника не предусматривало.

Введение в число прав наследника, при наследовании отдельных видов имущества, преимущественных прав обусловлено, прежде всего, особенностями этого имущества, а также отношением наследника к этому имуществу.

В комментируемой статье указаны три категории наследников, которые имеют преимущественное право при разделе наследства. Как отмечено в п. 52 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 N 9 "О судебной практике по делам о наследовании", преимущественное право на получение в счет своей наследственной доли входящих в состав наследства неделимой вещи, жилого помещения, раздел которого в натуре невозможен, имеют:

1) наследники, обладавшие совместно с наследодателем правом общей собственности

на неделимую вещь, в том числе на жилое помещение, не подлежащее разделу в натуре, которые могут воспользоваться этим правом преимущественно перед всеми другими наследниками, не являвшимися при жизни наследодателя участниками общей собственности на неделимую вещь, включая наследников, постоянно пользовавшихся ею, и наследников, проживавших в жилом помещении, не подлежащем разделу в натуре;

2) наследники, не являвшиеся при жизни наследодателя участниками общей собственности на неделимую вещь, однако постоянно пользовавшиеся ею ко дню открытия наследства (помимо случаев неправомерного пользования чужой вещью, осуществлявшегося без ведома собственника или вопреки его воле), которые могут воспользоваться этим правом преимущественно перед другими наследниками лишь при отсутствии наследников, обладавших совместно с наследодателем правом общей собственности на неделимую вещь, а при наследовании жилого помещения, не подлежащего разделу в натуре, также при отсутствии наследников, проживавших в нем ко дню открытия наследства и не имеющих иного жилого помещения;

3) наследники, проживавшие ко дню открытия наследства в переходящем по наследству жилом помещении, не подлежащем разделу в натуре, и не имеющие иного жилого помещения, принадлежащего на праве собственности или предоставленного по договору социального найма, которые могут воспользоваться этим правом преимущественно перед другими наследниками лишь при отсутствии наследников, обладавших совместно с наследодателем правом общей собственности на наследуемое жилое помещение.

Указанные лица вправе отказаться от осуществления преимущественного права при разделе наследства на получение в счет своей наследственной доли входящих в состав наследства неделимой вещи, жилого помещения, раздел которого в натуре невозможен. В этом случае раздел наследства производится по общим правилам".

Прежде всего, отдельные наследники имеют преимущественное право при разделе общего наследственного имущества на неделимую вещь. Из общего правила о выделе доли применительно к отдельным жизненным ситуациям сделаны исключения.

Неделимость подразумевает невозможность раздела имущества в соответствии с существующими долями без ущерба назначению имущества (ст. 133 ГК РФ). Таким образом, особым образом регулируется раздел наследственной неделимой вещи, которое было общей собственностью наследника и наследодателя, доля в праве которой входит в состав наследства.

Как следует из п. 1 комментируемой статьи, преимущественным правом обладает наследник, обладавший совместно с наследодателем правом общей собственности на неделимую вещь на момент раздела, доля в праве на которую входит в состав наследства. При этом не имеет юридического значения, каким было соотношение размеров долей наследодателя и наследника в праве общей собственности на неделимую вещь, а также пользовался ли наследник сособственник наследодателя этой вещью.

2. При отсутствии права общей собственности наследника и наследодателя преимущественным правом перед наследниками, не пользовавшимися этой вещью и не являвшимися ранее участниками общей собственности на нее, обладает наследник, постоянно пользовавшийся неделимой вещью, входящей в состав наследства. При этом возможность признания за таким лицом преимущественного права на получение неделимой вещи по закону не обусловлена каким-либо сроком постоянного пользования ею. Также не имеет значения, находилась ли спорная вещь в исключительном владении наследника, или он постоянно пользовался ею совместно с наследодателем.

3. Наследники, проживавшие в жилом помещении ко дню открытия наследства, раздел которого в натуре невозможен, и не имеющие другого жилья, имеют преимущественное право на получение в счет их наследственных долей этого жилого помещения.

Таким образом, само проживание в жилом помещении, принадлежавшем ко дню открытия наследства наследодателю, говорит о том, что данный наследник пользовался этой вещью, и, следовательно, у него есть преимущество перед теми наследниками, которые ею не пользовались. Поэтому решающим фактором для возникновения преимущества является отсутствие иного жилого помещения, что очевидно объясняется наличием жилищной проблемы в нашей стране.

Статья 1169. Преимущественное право на предметы обычной домашней обстановки и обихода при разделе наследства.

Предметы обычной домашней обстановки и обихода, на которые может возникнуть

преимущественное право, выделены из всего наследственного имущества в особую категорию.

Преимущественное право в соответствии с комментируемой статьей принадлежит тому наследнику, который проживал на день открытия наследства совместно с наследодателем. Реализует он свое право в счет своей наследственной доли.

Следует отметить, что ранее действовавшей [ст. 533](#) Гражданского кодекса РСФСР 1964 г. было предусмотрено, что предметы обычной домашней обстановки и обихода переходят к наследникам по закону, проживавшим совместно с наследодателем до его смерти не менее одного года, независимо от их очереди и наследственной доли. При этом такие предметы переходили к наследнику по закону независимо от причитающейся ему наследственной доли.

Вместе с тем следует иметь в виду, что предметы обычной домашней обстановки могут быть включены в завещание. В таком случае преимущественное право у проживающего совместно с наследодателем наследника на эти предметы не возникает, поскольку они перейдут наследнику по завещанию.

Законодатель не раскрывает понятия предметов обычной домашней обстановки и обихода, что создает определенные проблемы на практике. В данном случае следует руководствоваться [п. 53](#) постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 N 9 "О судебной практике по делам о наследовании", в котором указано, что спор между наследниками о том, какое имущество следует включить в состав предметов обычной домашней обстановки и обихода, разрешается судом с учетом конкретных обстоятельств дела, а также местных обычаев. При этом необходимо иметь в виду, что антикварные предметы, а также представляющие художественную, историческую или иную ценность, не могут рассматриваться в качестве предметов обычной домашней обстановки и обихода, независимо от их целевого назначения. Для выяснения вопроса о художественной, исторической либо иной ценности предмета, по поводу которого возник спор, суд может назначить экспертизу.

В этом же пункте было отмечено, что "предметы обычной домашней обстановки и обихода входят в состав наследства и наследуются на общих основаниях."

Преимущественное право на предметы обычной домашней обстановки и обихода принадлежит наследнику, проживавшему совместно с наследодателем на день открытия наследства, вне зависимости от продолжительности совместного проживания. При наличии двух и более наследников, имеющих преимущественное право, предметы обычной домашней обстановки и обихода должны распределяться пропорционально их наследственным долям.

Спор между наследниками по вопросу о включении имущества в состав таких предметов разрешается судом с учетом конкретных обстоятельств дела (в частности, их использования для обычных повседневных бытовых нужд исходя из уровня жизни наследодателя), а также местных обычаев. При этом антикварные предметы, предметы, представляющие художественную, историческую или иную культурную ценность, независимо от их целевого назначения к указанным предметам относиться не могут. Для разрешения вопроса об отнесении предметов, по поводу которых возник спор, к культурным ценностям суд назначает экспертизу ([статья 79](#) ГПК РФ).

Статья 1170. Компенсация несоразмерности получаемого наследственного имущества с наследственной долей

1. Несоразмерность имущества, выделяемого в натуре участнику долевой собственности его доле в праве собственности, устраняется выплатой соответствующей денежной суммы или иной компенсации. При этом выплата участнику долевой собственности компенсации вместо выдела его доли в натуре допускается только с его согласия. В случаях, когда доля собственника незначительна, не может быть реально выделена, и он не имеет существенного интереса в использовании общего имущества, суд может и при отсутствии согласия этого собственника обязать остальных участников долевой собственности выплатить ему компенсацию. С получением компенсации собственник утрачивает право на долю в общем имуществе.

При осуществлении преимущественного права на неделимую вещь, включая жилое помещение, указанная компенсация предоставляется путем передачи другого имущества или выплаты соответствующей денежной суммы с согласия наследника, имеющего право на ее получение, тогда как при осуществлении преимущественного права на предметы обычной домашней обстановки и обихода выплата денежной компенсации не требует согласия такого наследника ([ст. 133](#), [п. 4 ст. 252](#) ГК РФ; [п. 54](#) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от

29 мая 2012 N 9 "О судебной практике по делам о наследовании")

Согласно позиции Конституционного Суда РФ, выраженной в [Определении](#) от 20 ноября 2014 N 2653-О, "[статья 1170](#) ГК Российской Федерации призвана обеспечить соблюдение необходимого баланса интересов наследников при разделе наследства и сама по себе не может рассматриваться как ограничивающая конституционные права заявительницы, перечисленные в жалобе".

2. По общему правилу, указанному в [п. 2](#) комментируемой статьи, осуществление кем-либо из них преимущественного права возможно после предоставления соответствующей компенсации другим наследникам. Однако эта норма носит диспозитивный характер и в соглашении между всеми наследниками может быть установлен иной порядок осуществления преимущественного права.

[Статья 1171](#). Охрана наследства и управление им.

1. Между днем смерти наследодателя и днем выявления круга наследников может пройти значительный период времени, и в связи с этим возникает необходимость принять меры по сохранности наследственного имущества, которое может быть расхищено, утеряно и т.д. Обычно сохранность наследственного имущества надо обеспечить в тех случаях, когда наследники проживают в других населенных пунктах. Такие меры осуществляют в первую очередь нотариусы по месту открытия наследства, а в тех местах, где нотариусов нет - должностные лица органов исполнительной власти или другие должностные лица, имеющие соответствующие полномочия.

При этом каждый нотариус, к которому обращаются для совершения данного нотариального действия, сам решает, есть ли необходимость в принятии мер по сохранности наследства, исходя из реальных угроз целостности и сохранности имущества на срок принятия наследниками наследства.

Согласно [п. 25](#) приказа Минюста РФ от 15 марта 2000 N 91 "Об утверждении Методических рекомендаций по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации" нотариус в случаях, предусмотренных [статьями 64, 65](#) Основ законодательства о нотариате, приступает к принятию мер по охране наследственного имущества в сроки, обеспечивающие его сохранность, как правило, не позднее трех рабочих дней с даты поступления сообщения о наследственном имуществе или поручения о принятии мер к его охране.

К нотариальным действиям по охране наследственного имущества и управлению им следует относить те меры, которые прямо названы в законе. В [разделе V ч. III](#) ГК РФ и [Основах законодательства о нотариате](#) к таким мерам отнесены:

- запрос банков, других кредитных организаций и иных юридических лиц об имеющихся у этих лиц сведениях об имуществе, принадлежавшем наследодателю ([п. 3 ст. 1171](#) ГК РФ);
- опись наследственного имущества ([п.п. 1-3 ст. 1172](#) ГК РФ; [ч. 1 ст. 66](#) Основ законодательства о нотариате);
- принятие наличных денег, входящих в состав наследства, в депозит нотариуса ([п. 2 ст. 1172](#) ГК РФ);
- уведомление органов внутренних дел о наличии в составе наследства оружия ([п. 3 ст. 1172](#) ГК РФ);
- передача наследственного имущества на хранение ([п. 4 ст. 1172](#) ГК РФ; [ч.ч. 2 и 3 ст. 66](#) , [ст. 67](#), [пп. 2 ч. 1 ст. 69](#) Основ законодательства о нотариате);
- передача наследственного имущества в доверительное управление ([ст. 1173](#) ГК РФ);
- направление нотариусом обязательного для исполнения поручения о принятии мер к охране наследства ([п. 5 ст. 1171](#) ГК РФ; [ч.ч. 1 и 2 ст. 65](#) Основ законодательства о нотариате) ^{*(21)}.

В [п. 1](#) комментируемой статьи перечислены лица, которые непосредственно осуществляют меры по охране наследственного имущества и управлению им, а также сделана отсылка к [ст.ст. 1172 и 1173](#), в которых эти меры конкретизируются (см. комментарий ним).

К "другим лицам" следует относить не только лиц, заинтересованных в открывшемся наследстве материально, но и любых иных, имеющих тот или иной интерес (в частности, соседей, знакомых и т.п.).

2. В [п. 2](#) комментируемой статьи определен порядок принятия конкретных мер по охране наследства и управлению им.

В отличие от ранее действовавшего законодательства нотариус не наделен правом по собственной инициативе принимать меры по охране наследства и управлению им.

Вместе с тем в соответствии со [ст. 64](#) Основ законодательства о нотариате нотариус по месту открытия наследства по сообщению граждан, юридических лиц либо по своей инициативе принимает меры к охране наследственного имущества, когда это необходимо в интересах наследников, отказополучателей, кредиторов или государства. Комментируемая [статья](#) подобной инициативы не предусматривает.

Согласно [ст. 4](#) ФЗ "О введении в действие части третьей ГК РФ" впредь до приведения законов и иных правовых актов, действующих на территории Российской Федерации, в соответствие с [частью третьей](#) Кодекса законы и иные правовые акты применяются постольку, поскольку они не противоречат части третьей Кодекса. Таким образом, приведенное положение [Основ законодательства](#) РФ о нотариате не должно применяться, как противоречащее нормам ГК РФ.

Следовательно, нотариус не обязан заботиться о сохранности имущества умершего и обязанность по охране интересов наследников не возникает у нотариуса "автоматически" во всех случаях. В действительности на практике охрана наследственного имущества и управление им осуществляются исключительно по инициативе самих потенциальных наследников.

Следует также учитывать, что нотариус об открытии наследства может и не знать (даже в случае смерти лица, оставившего в его нотариальной конторе завещание). В соответствии с [п. 2 ст. 12](#) Федерального закона "Об актах гражданского состояния" сведения о государственной регистрации смерти сообщаются руководителем органа записи актов гражданского состояния девяти адресатам, в том числе налоговому органу, но не нотариусу.

Представляется, что позиция законодателя, ограничивающая возможность нотариальных органов по самостоятельному применению мер по охране наследственного имущества, является не соответствующей как задачам нотариальной деятельности в целом, так и целям защиты прав наследников в частности. Меры по охране наследства принимаются, прежде всего, в интересах наследников, отсутствующих в месте нахождения наследства, нередко не располагающих информацией об открытии наследства, о составе наследственного имущества и лишенных возможности ходатайствовать об обеспечении его сохранности.

Комментируемая статья не предусматривает конкретных требований к форме обращения к нотариусу или исполнителю завещания о принятии мер по охране наследственного имущества и управлению им. При этом нотариальная практика исходит из допустимости принятия нотариусом соответствующих мер как при наличии письменного заявления об этом, так и по устно выраженной просьбе.

3. Наследники могут точно не знать размер и состав наследуемого имущества. В связи с этим в [п. 3](#) комментируемой статьи установлена обязанность банков, других кредитных организаций и любых других юридических лиц по запросу нотариуса сообщать ему об имеющихся у этих лиц сведениях об имуществе, принадлежавшем наследодателю. Полученные сведения нотариус может сообщать только исполнителю завещания и наследникам.

На практике нотариусы нередко выдают соответствующие запросы потенциальным наследникам, которые и передают их указанным юридическим лицам напрямую.

4. [Пункт 4](#) комментируемой статьи устанавливает максимально допустимые пределы, в течение которых нотариус осуществляет меры по охране наследства и управлению им. Принимаемые нотариусом меры по охране наследства и управлению им не могут превышать шести месяцев, а в случаях, предусмотренных [п. 2 и 3 ст. 1154](#) и [п. 2 ст. 1156](#) (см. комментарий к ним), девяти месяцев со дня открытия наследства.

Конкретный срок осуществления мер по охране наследства и управлению им определяется нотариусом самостоятельно и зависит от характера и ценности наследства.

В отличие от нотариуса для исполнителя завещания (душеприказчика) закон не устанавливает конкретных временных ограничений по осуществлению им мер по охране наследственного имущества. Исполнение душеприказчиком указанных полномочий будет продолжаться в течение срока, необходимого для исполнения завещания, за исключением случаев освобождения судом исполнителя завещания от этих обязанностей.

Подача лицом заявления о принятии наследства исключает необходимость принятия нотариусом мер по охране наследства, так как принятое наследство признается принадлежащим наследнику со дня открытия наследства независимо от времени его фактического принятия ([п. 4 ст. 1152](#) ГК РФ, см. [комментарий](#) к нему).

Принятие мер к охране наследственного имущества возможно только в том случае, если от лиц, заинтересованных в охране наследственного имущества, поступит заявление, в

котором будет указано, где и по какому адресу открылось наследство, где находится имущество (оно может находиться в различных городах, районах) с указанием адресов, счетов в банках и т.д., и просьба принять меры нотариусом к охране данного имущества.

Охрана должна продолжаться до принятия наследства, а в случае, когда оно не было принято, то до истечения срока на принятие наследства или до перехода наследства государству как выморочного.

5. [Пункт 5](#) комментируемой статьи посвящен ситуации, когда наследство находится в разных нотариальных округах. В таких случаях эффективное осуществление одним нотариусом мер по охране наследства и управлению им невозможно. Для таких ситуаций закон предоставил нотариусу право направить для исполнения обязательное поручение об охране этого имущества и управлении им.

Органом федерального органа исполнительной власти, осуществляющего правоприменительные функции и функции по контролю и надзору в сфере нотариата, является Министерство юстиции РФ.

6. В [п. 6](#) комментируемой статьи сделана ссылка на законодательство о нотариате. Речь в первую очередь идет об Основах законодательства о нотариате и в частности о главе XI указанного правового акта, которая называется "Принятие мер к охране наследственного имущества. Выдача свидетельств о праве на наследство". Согласно [ст. 68](#) Основ охрана наследственного имущества продолжается в течение сроков, установленных гражданским законодательством Российской Федерации. Нотариус по месту открытия наследства обязан предварительно уведомить наследников о прекращении мер к охране наследственного имущества, а если имущество по праву наследования переходит к государству - соответствующий государственный орган.

Что касается предельных размеров вознаграждения по договору хранения наследственного имущества и договору доверительного управления наследственным имуществом, то они устанавливаются Правительством Российской Федерации. Согласно [постановлению](#) Правительства РФ от 27 мая 2002 г. N 350 "Об утверждении предельного размера вознаграждения по договору хранения наследственного имущества и договору доверительного управления наследственным имуществом" предельный размер вознаграждения по соответствующим договорам не может превышать 3 процента оценочной стоимости наследственного имущества.

7. Нотариальные действия, связанные с наследованием, могут совершать не только нотариусы, но и другие должностные лица, в полномочия которых входит совершение нотариальных действий. Как было отмечено в литературе, "наделяя должностных лиц органов местного самоуправления и консульских учреждений РФ в определенных случаях правом принимать меры по охране наследства и управлению им, законодатель тем самым расширяет круг учредителей доверительного управления в силу закона, предусматривая в качестве таковых названных должностных лиц" [*\(22\)](#).

[Статья 1172. Меры по охране наследства.](#)

1. Важнейшим элементом мер, направленных на охрану наследства, является описание наследственного имущества.

Описание наследственного имущества производится с обязательным присутствием не менее двух свидетелей, к которым предъявляются те же требования, что и к лицам, выступающим в качестве свидетелей при составлении завещаний (см. [комментарий](#) к п. 2 ст. 1124 ГК). В частности, не могут быть свидетелями:

нотариус или другое удостоверяющее завещание лицо;

лицо, в пользу которого составлено завещание или сделан завещательный отказ, супруг такого лица, его дети и родители;

граждане, не обладающие дееспособностью в полном объеме;
неграмотные;

граждане с такими физическими недостатками, которые явно не позволяют им в полной мере осознавать существо происходящего;

лица, не владеющие в достаточной степени языком, на котором составлено завещание, за исключением случая, когда составляется закрытое завещание.

Их кандидатуры могут быть предложены наследниками, исполнителем завещания (если таковой назначен) и в соответствующих случаях органом опеки и попечительства. При отсутствии предложений от названных лиц по кандидатурам свидетелей решать вопрос о выборе свидетелей будет нотариус.

При описи могут также присутствовать исполнитель завещания, наследники и в соответствующих случаях представители органа опеки и попечительства.

При этом только для наследников данное право может быть реализовано в зависимости от собственного желания. Для исполнителя завещания и представителей органа опеки и попечительства присутствие при производстве описи имущества одновременно является и их обязанностью. У первого - в силу его полномочий по принятию мер по охране наследства самостоятельно либо по согласованию с нотариусом ([пп. 2 п. 2 ст. 1135](#) и [п. 2 ст. 1171](#)). У вторых - в силу возложенных законом на орган опеки и попечительства обязанностей по защите прав несовершеннолетних и иных лиц, над которыми установлены опека или попечительство ([ст. 37 ГК](#)).

Закон не ограничивает количество представителей органа опеки и попечительства, которые могут присутствовать при производстве описи имущества. Их число может варьироваться по усмотрению самого органа опеки и попечительства в зависимости от конкретных обстоятельств дела.

Оценка наследственного имущества не является обязательной составной частью акта описи. Однако по заявлению исполнителя завещания, наследников и в соответствующих случаях представителей органа опеки и попечительства, она должна быть произведена по соглашению между наследниками.

В [п. 26](#) приказа Минюста РФ от 15 марта 2000 N 91 "Об утверждении Методических рекомендаций по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации" отмечено, что при принятии мер к охране наследственного имущества производится опись наследственного имущества при участии заинтересованных лиц, пожелавших принять участие в описи.

В акте описи указываются:

1) фамилия, имя, отчество нотариуса, производящего опись, дата и номер приказа органа юстиции о назначении на должность нотариуса, его нотариальный округ или наименование государственной нотариальной конторы;

2) дата поступления сообщения о наследственном имуществе или поручения о принятии мер к охране наследственного имущества;

3) дата производства описи, сведения о лицах, участвующих в описи, в соответствии с [пунктом 2](#) настоящих Методических рекомендаций;

4) фамилия, имя, отчество и последнее постоянное место жительства наследодателя, время его смерти и место нахождения описываемого имущества;

5) было ли опечатано помещение до явки нотариуса и кем, не нарушены ли пломба или печать;

6) подробная характеристика каждого из предметов описываемого наследственного имущества.

На каждой странице акта описи подводится итог количества описанных вещей (предметов), по окончании описи - общий итог количества вещей (предметов).

В акт описи включается все имущество, находящееся в квартире умершего, в том числе личные вещи наследодателя. Заявления соседей и других лиц о принадлежности им отдельных вещей также заносятся в акт описи, а заинтересованным лицам разъясняется порядок обращения в суд с иском об исключении этого имущества из описи.

Нотариус сам не должен проявлять инициативу в проведении оценки наследуемого имущества. Однако этого могут потребовать исполнитель завещания, наследники или представители органа опеки и попечительства.

Оценка наследуемого имущества при проведении описи производится за счет инициатора ее проведения с последующим отнесением расходов на наследников пропорционально доле в наследственной массе.

В соответствии с [п. 26](#) Методических рекомендаций по совершению нотариальных действий нотариусами Российской Федерации в конце акта описи указываются сведения о лице, которому передано на хранение описанное имущество, и делается отметка о предупреждении его об ответственности согласно законодательству, в том числе по [статье 312](#) Уголовного кодекса Российской Федерации. О предупреждении об ответственности лицо расписывается в акте.

2. В [п. 2](#) комментируемой статьи говорится об особых мерах охраны в отношении таких видов имущества, как наличные деньги, валютные ценности, драгоценные металлы и камни, изделия из них и не требующие управления ценные бумаги.

Порядок описи отдельных видов наследственного имущества установлен [ст. 66](#) Основ

законодательства о нотариате. Согласно указанной статье входящее в состав наследства и не требующее управления имущество (деньги, валютные ценности, драгоценные металлы и камни, изделия из них и не требующие управления ценные бумаги, иное такое имущество) в предусмотренных федеральным законом случаях вносится в депозит нотариуса или передается банку на хранение по договору либо передается нотариусом по договору на хранение кому-либо из наследников, а при невозможности передать его наследникам - другому лицу по усмотрению нотариуса. В поселении или расположенном на межселенной территории населенном пункте, в котором нет нотариуса, опись наследственного имущества и передачу его на хранение осуществляет соответственно глава местной администрации поселения и специально уполномоченное должностное лицо местного самоуправления поселения или глава местной администрации муниципального района и специально уполномоченное должностное лицо местного самоуправления муниципального района, наделенные правом совершать нотариальные действия.

Законодатель использует выражение "депозит нотариуса", куда должны вноситься наличные деньги. Хотя обычно используется выражение "депозитный счет нотариуса". В связи с этим не ясно, идет ли речь о хранении наличных денег в сейфе нотариуса, либо последний должен внести их на специально открытый депозитный счет нотариуса.

Под валютными ценностями понимаются иностранная валюта и внешние ценные бумаги (п.п. 6 ст. 1 Закона о валютном регулировании и валютном контроле).

К драгоценностям согласно ст. 1 Федерального Закона от 26 марта 1998 г. N 41-ФЗ "О драгоценных металлах и камнях" относятся драгоценные металлы и камни. В свою очередь, к драгоценным металлам относятся золото, серебро, платина и металлы платиновой группы (палладий, иридий, родий, рутений и осмий). Тогда как драгоценные камни - природные алмазы, изумруды, рубины, сапфиры и александриты, а также природный жемчуг в сыром (естественном) и обработанном виде. К драгоценным камням приравниваются уникальные янтарные образования в порядке, устанавливаемом Правительством Российской Федерации. При этом не являются драгоценными камнями материалы искусственного происхождения, обладающие характеристиками (свойствами) драгоценных камней.

В п. 2 комментируемой статьи сделана ссылка на ст. 921 ГК, согласно которой банк может принимать на хранение ценные бумаги, драгоценные металлы и камни, иные драгоценные вещи и другие ценности, в том числе документы. Таким образом, должен быть заключен договор хранения ценностей в банке, в котором нотариус должен выступить в качестве поклажедателя, а банк - хранителем.

Заключение договора хранения ценностей в банке удостоверяется выдачей банком поклажедателю именного сохранного документа, предъявление которого является основанием для выдачи хранимых ценностей поклажедателю

Правила хранения драгоценных металлов и драгоценных камней в кредитных организациях в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 28 сентября 2000 г. N 731 "Об утверждении Правил учета и хранения драгоценных металлов, драгоценных камней и продукции из них, а также ведения соответствующей отчетности" устанавливаются Центральным банком Российской Федерации.

3. В соответствии с п. 3 комментируемой статьи законодатель возлагает на нотариуса обязанность уведомить федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный в сфере оборота оружия, или его территориальный орган о входящем в состав наследства оружии. Таким образом, нотариус должен информировать об этом факте органы внутренних дел в лице территориальных ОВД, поскольку федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным в сфере оборота оружия, является Министерство внутренних дел.

Закон об оружии (ст. 1) относит к оружию устройства и предметы, конструктивно предназначенные для поражения живой или иной цели, подачи сигналов.

Меры по охране входящего в состав наследства оружия впрямь до получения наследником лицензии на приобретение гражданского оружия осуществляют органы внутренних дел, которые после получения уведомления нотариуса незамедлительно изымают указанное имущество для ответственного хранения (п. 2 ст. 1180 и ст. 20 Закона об оружии).

4. Все остальные виды имущества, не упомянутые в п. 2 и п. 3 комментируемой статьи, передаются на хранение кому-либо из наследников, а при невозможности передать его наследникам - другому лицу по усмотрению нотариуса.

Согласно постановлению Правительства РФ от 27 мая 2002 г. N 350 "Об утверждении предельного размера вознаграждения по договору хранения наследственного имущества и договору доверительного управления наследственным имуществом" предельный размер

вознаграждения по соответствующим договорам не может превышать 3 процента оценочной стоимости наследственного имущества, определяемой в соответствии с [п. 1 статьи 1172 ГК РФ](#)

Статья 1173. Доверительное управление наследственным имуществом

Возможны ситуации, когда наследуется имущество, управление которым требует специальных познаний, которые отсутствуют у наследников. Примерный перечень такого имущества приведен в комментируемой статье. В таких случаях заключается договор, который называется "договор доверительного управления".

По договору доверительного управления имуществом одна сторона (учредитель управления) передает другой стороне (доверительному управляющему) на определенный срок имущество в доверительное управление, а другая сторона - доверительный управляющий обязуется осуществлять управление этим имуществом в интересах учредителя управления или указанного им лица - выгодоприобретателя ([п. 1 ст. 1012 ГК РФ](#)).

По этому договору собственник передает имущество доверительному управляющему не в собственность, а лишь для осуществления в течение определенного срока управления этим имуществом в интересах учредителя или указанного им лица. Этим данный договор отличается от договоров, направленных на переход к приобретателю права собственности на передаваемое имущество (купля-продажа, дарение и др.). Доверительный управляющий получает имущество не только для осуществления правомочия пользования, как при аренде, но реализует от своего имени все правомочия собственника, включая распоряжение этим имуществом ([п. 1 ст. 1020 ГК РФ](#)). Однако у доверительного управляющего не возникает вещного права на полученное имущество, как это имеет место при хозяйственном ведении или оперативном управлении.

Договор доверительного управления наследственным имуществом, в том числе в случаях, если в состав наследства входит доля наследодателя в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью либо доверительное управление учреждается до вступления наследника, принявшего наследство, во владение наследством, заключается на срок, определяемый с учетом правил [п. 4 ст. 1171 ГК](#) (см. [комментарий](#) к ней) РФ о сроках осуществления мер по управлению наследством. По истечении указанных сроков наследник, принявший наследство, вправе учредить доверительное управление в соответствии с правилами [гл. 53 ГК РФ](#) (см. [п. 56 Постановления Пленума ВС РФ от 29 мая 2012 N 9](#)).

Нотариус в данном случае выступает по общему правилу в качестве учредителя управления. В некоторых случаях, когда наследование осуществляется по завещанию, в котором назначен исполнитель завещания (душеприказчик), права учредителя доверительного управления принадлежат исполнителю завещания.

Спорным является вопрос о том, по чьей инициативе учреждается управление. В [п. 2 ст. 1171 ГК РФ](#) (см. [комментарий](#) к ней) указано, что нотариус принимает меры по охране наследства и управлению им по заявлению одного или нескольких наследников, исполнителя завещания, органа местного самоуправления, органа опеки и попечительства или других лиц, действующих в интересах сохранения наследственного имущества. В случае, когда назначен исполнитель завещания ([статья 1134](#)), нотариус принимает меры по охране наследства и управлению им по согласованию с исполнителем завещания.

Таким образом, можно прийти к выводу о том, что нотариус выступает учредителем договора доверительного управления имуществом не по собственной инициативе, а по запросу вышеуказанных заинтересованных лиц.

Если договор доверительного управления заключается с доверительным управляющим исполнителем завещания, то наличие в нем выгодоприобретателя зависит от содержания завещания. Имя выгодоприобретателя может появиться в таком договоре доверительного управления только в том случае, если завещатель обязал соответствующих лиц предоставлять какие-либо выгоды своим наследникам до момента принятия ими наследства. В противном случае по договору доверительного управления выгодоприобретателя как такового нет, а само управление будет осуществляться в целях сохранения имущества или иных целях.

Во время действия договора доверительного управления наследники не смогут владеть, пользоваться или распоряжаться наследственным имуществом без согласия доверительного управляющего, поскольку имущество, переданное в доверительное управление, считается обремененным в пользу доверительного управляющего.

В [п. 56 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 г. N 9 "О судебной практике по делам о наследовании"](#) особо подчеркивается, что учредителями доверительного управления наследственным имуществом, в том числе в случаях, когда к наследованию

призываются несовершеннолетние и недееспособные граждане, могут выступать только нотариус либо исполнитель завещания.

Что касается доверительного управляющего, то в изъятие из общего правила, согласно которому доверительными управляющими могут быть только коммерческие юридические лица или индивидуальные предприниматели, в данном случае ими могут быть и некоммерческие организации, за исключением учреждения, или дееспособный гражданин, не являющийся предпринимателем (**п. 1 ст. 1015 ГК**). Это обусловлено тем, что в данном случае доверительное управление осуществляется по основанию, указанному в законе.

Существует еще один случай, когда нотариус может выступать учредителем доверительного управления. Согласно **абз. 2 п. 2 ст. 1038 ГК** осуществление прав и исполнение обязанностей умершего правообладателя до принятия наследником этих прав и обязанностей или до регистрации наследника в качестве индивидуального предпринимателя осуществляется управляющим, назначаемым нотариусом. В данном случае речь идет об исключительных правах, принадлежащих правообладателю по договору коммерческой концессии. В соответствии с **п. 3 ст. 1027 ГК РФ** договор коммерческой концессии применяется в сфере предпринимательской деятельности, поэтому сторонами данного договора могут быть только коммерческие организации и граждане, зарегистрированные в качестве индивидуальных предпринимателей.

Таким образом, правообладателем по договору коммерческой концессии является предприниматель, которому принадлежат исключительные права. Использовать эти права он разрешает другой стороне договора - пользователю. В случае смерти правообладателя нотариус должен заключить договор доверительного управления по осуществлению прав и обязанностей правообладателя с доверительным управляющим, который также должен быть предпринимателем.

Нельзя не обратить внимания на то, что в этом случае используется термин "назначаемый". Это не совсем удачная формулировка, поскольку в данном случае все равно необходимо согласие потенциального правообладателя.

Постановлением Правительства РФ от 27 мая 2002 г. N 350 "Об утверждении предельного размера вознаграждения по договору хранения наследственного имущества и договору доверительного управления наследственным имуществом" установлено, что размер причитающегося доверительному управляющему вознаграждения не может превышать 3% оценочной стоимости наследственного имущества.

Ст. 3 Федерального закона от 29 июля 2017 N 259-ФЗ "О внесении изменений в части первую, вторую и третью Гражданского кодекса Российской Федерации" в комментируемую **статью** были внесены изменения, которые вступают в силу с 1 сентября 2018 г.

Как и ранее, в **п. 1** комментируемой статьи в новой редакции установлено, что "если в составе наследства имеется имущество, требующее не только охраны, но и управления (предприятие, доля в уставном (складочном) капитале корпоративного юридического лица, пай, ценные бумаги, исключительные права и тому подобное), нотариус в соответствии со **статьей 1026** настоящего Кодекса в качестве учредителя доверительного управления заключает договор доверительного управления этим имуществом". Однако в этот пункт было внесено дополнение, согласно которому "до заключения договора доверительного управления наследственным имуществом независимым оценщиком должна быть проведена оценка той части имущества, которая передается в доверительное управление. Расходы на проведение оценки относятся к расходам на охрану наследства и управление им (**статья 1174**)". Внесение указанного дополнения вполне правомерно, поскольку прежняя редакция указанной статьи допускала возможность злоупотреблений.

Сохранено ранее действовавшее положение о том, что в случае, если наследование осуществляется по завещанию, в котором назначен исполнитель завещания, исполнитель завещания считается доверительным управляющим наследственным имуществом с момента выражения им согласия быть исполнителем завещания.

Момент, с которого исполнитель завещания считается давшим такое согласие, установлен в **п. 1** комментируемой статьи, который также дан в новой редакции. В соответствии с указанным пунктом согласие лица быть исполнителем завещания выражается в его собственноручной надписи на самом завещании, а в случае, если исполнителем завещания назначается юридическое лицо, - в собственноручной надписи лица, которое в силу закона вправе действовать от имени такого юридического лица без доверенности, либо в заявлении, приложенном к завещанию, либо в заявлении, поданном нотариусу в течение месяца со дня открытия наследства.

Изменения вызваны тем обстоятельством, что в будущем исполнителем завещания может быть не только физическое, но и юридическое лицо.

Впервые законодательно установлена цель заключения договора доверительного управления наследственным имуществом. В частности, согласно [п. 3](#) комментируемой статьи в новой редакции доверительное управление наследственным имуществом осуществляется в целях сохранения этого имущества и увеличения его стоимости. Само по себе указание подобной цели не означает, что она обязательно будет реализована. То есть эта норма является достаточно декларативной. Например, переданное в доверительное управление наследственное имущество в виде предприятия как имущественного комплекса не обязательно будет прибыльным.

В изъятие из общего правила о возможности указания в договоре доверительного управления помимо учредителя управления и доверительного управляющего также выгодоприобретателя выгодоприобретатель по договору доверительного управления наследственным имуществом не назначается ([п. 3](#) комментируемой статьи). Очевидно, законодатель согласился с ранее неоднократно высказанной точкой зрения о том, что выгодоприобретателями по общему правилу при заключении договора доверительного управления наследственным имуществом всегда являются сами наследники. Вместе с тем представляется, что это обстоятельство нужно было отразить в законодательстве более четко.

Исключение составляют случаи, если совершен завещательный отказ, предполагающий его исполнение в пользу определенного лица на период совершения действий по охране наследственного имущества и управлению им. В таком случае выгодоприобретателем назначается отказополучатель.

Еще одним важным нововведением является то, что доверительный управляющий наследственным имуществом не вправе исполнять обязательства наследодателя за счет переданного ему в доверительное управление имущества до выдачи одному из наследников [свидетельства](#) о праве на наследство, за исключением случаев, если договором доверительного управления или завещанием предусмотрена обязанность доверительного управляющего возместить за счет переданного в доверительное управление имущества расходы, указанные в [статье 1174 ГК](#) ([п. 3](#) комментируемой статьи в новой редакции).

Речь идет о необходимых расходах, вызванных предсмертной болезнью наследодателя, расходах на его достойные похороны, включая необходимые расходы на оплату места погребения наследодателя, расходы на охрану наследства и управление им, а также расходы, связанные с исполнением завещания. Такие расходы возмещаются за счет наследства в пределах его стоимости. Таким образом, возможности доверительного управляющего по уплате долговых обязательств ограниваются указанными случаями. Указанные расходы возмещаются до уплаты долгов кредиторам наследодателя и в пределах стоимости перешедшего к каждому из наследников наследственного имущества. При этом в первую очередь возмещаются расходы, вызванные болезнью и похоронами наследодателя, во вторую - расходы на охрану наследства и управление им и в третью - расходы, связанные с исполнением завещания.

Указанная выше возможность не исполнять обязательства наследодателя за счет переданного ему в доверительное управление имущества до выдачи одному из наследников свидетельства о праве на наследство может серьезно нарушить права кредиторов наследодателя.

С доверительным управляющим заключается договор, в котором указываются все его права и обязанности. При этом следует учитывать, что при совершении действий по охране наследственного имущества и управлению им в случаях, если в завещании наследодателя содержатся его распоряжения по вопросам управления наследством, доверительный управляющий и душеприказчик обязаны действовать в соответствии с такими распоряжениями наследодателя, в том числе обязаны голосовать в высших органах корпораций таким образом, который указан в завещании ([п. 4](#) комментируемой статьи в новой редакции).

Учредитель доверительного управления наследственным имуществом как сторона договора имеет определенные права и обязанности. Причем некоторые обязанности установлены законодательно. Так, согласно [п. 5](#) комментируемой статьи в новой редакции нотариус, осуществляющий полномочия учредителя доверительного управления по договору доверительного управления, обязан контролировать исполнение доверительным управляющим своих обязанностей не реже, чем один раз в два месяца.

В случае обнаружения нарушения доверительным управляющим своих обязанностей нотариус вправе в одностороннем порядке расторгнуть договор доверительного управления,

потребовать от доверительного управляющего предоставления отчета и назначить нового доверительного управляющего. Таким образом, данный договор относится к числу договоров, которые могут быть расторгнуты в одностороннем порядке без обращения в суд.

Некоторые уточнения сделаны в отношении требований, предъявляемых к личности доверительных управляющих наследственным имуществом. Согласно [п. 6 ст. 1173 ГК](#) в новой редакции доверительным управляющим по договору может быть назначено лицо, отвечающее общим требованиям, указанным в [статье 1015 ГК](#). То есть доверительным управляющим может быть индивидуальный предприниматель или коммерческая организация, за исключением унитарного предприятия. Однако в этой же статье говорится об исключении, сделанном в отношении доверительного управления имуществом, осуществляемом по основаниям, предусмотренным законом, когда доверительным управляющим может быть гражданин, не являющийся предпринимателем, или некоммерческая организация, за исключением учреждения. Указанное правило применяется и в случае доверительного управления наследственным имуществом. Это обусловлено тем, что в данном случае доверительное управление осуществляется по основанию, указанному в законе.

Статья 1174. Возмещение расходов, вызванных смертью наследодателя, и расходов на охрану наследства и управление им.

1. Перечень указанных в комментируемой [статье](#) необходимых расходов, вызванных смертью наследодателя, а также расходов на охрану наследства и управление им является исчерпывающим. К ним относятся:

- расходы, вызванные предсмертной болезнью наследодателя;
- расходы на достойные похороны наследодателя, включая необходимые расходы на оплату места погребения наследодателя;
- расходы на охрану наследства и управление им;
- расходы, связанные с исполнением завещания.

Все вышеуказанные расходы возмещаются за счет наследства в пределах его стоимости.

При этом критериев, по которым устанавливается, были расходы необходимыми или чрезмерными, комментируемая статья не содержит. По-видимому, оценивая расходы с этой точки зрения, нужно учитывать конкретные обстоятельства: уровень цен на соответствующие товары и услуги в данной местности, их доступность и возможность выбора, местные и национальные обычаи, волеизъявление по соответствующим вопросам наследодателя и т.п. [*\(23\)](#).

Кроме того, согласно [п. 2 ч. 1 ст. 69 Основ законодательства о нотариате](#) нотариус по месту открытия наследства до принятия наследства наследниками, а если оно не принято, то до выдачи государству [свидетельства](#) о праве на наследство дает распоряжение об оплате за счет наследственного имущества следующих расходов:

- 1) на уход за наследодателем во время его болезни, а также на его похороны и на обустройство места захоронения;
- 2) на охрану наследственного имущества и на управление им, а также на публикацию сообщения о вызове наследников.

Законодательными актами Российской Федерации могут устанавливаться и иные случаи оплаты расходов за счет наследственного имущества.

Требования о возмещении необходимых расходов могут быть предъявлены к наследникам, принявшим наследство, а до принятия наследства - к исполнителю завещания или к наследственному имуществу. В случае недостижения соглашения такие споры решаются судом.

2. Расходы, указанные в [п. 1](#) комментируемой статьи, могут возмещаться как после принятия наследниками наследства, так и до этого. Требования предъявляются, соответственно, либо к наследникам, принявшим наследство, или к исполнителю завещания, или к наследственному имуществу как таковому.

Установлено императивное правило, по которому вышеуказанные расходы возмещаются до уплаты долгов кредиторам наследодателя (что можно объяснить чрезвычайным характером расходов) и в пределах стоимости перешедшего к каждому из наследников наследственного имущества.

Существует установленная в [п. 2](#) комментируемой статьи очередность возмещения этих расходов. При этом наибольшую сложность представляет собой документальное подтверждение расходов, вызванных предсмертной болезнью наследодателя. Это

обусловлено тем, что предсмертная болезнь могла иметь затяжной характер и чеки, подтверждающие оплату дорогостоящих лекарств, могли просто не сохраниться. Кроме того, наем сиделок, нанятых для постороннего ухода, зачастую не оформляется документально.

3. Законодатель не расшифровывает, что имеется в виду под достойными похоронами (это оценочное понятие), однако процедура возмещения расходов на них изложена в [ГК](#) достаточно подробно.

Для осуществления расходов на достойные похороны наследодателя могут быть использованы любые принадлежавшие ему денежные средства, в том числе во вкладах или на счетах в банках.

В [п. 3](#) установлено императивное правило, согласно которому банки, во вкладах или на счетах которых находятся денежные средства наследодателя, обязаны по постановлению нотариуса предоставить их лицу, указанному в постановлении нотариуса, для оплаты указанных расходов. Указанное правило распространяется не только на банки, но и на иные кредитные организации, которым Банком России предоставлено право привлекать во вклады или на другие счета денежные средства граждан.

В [пункт 3](#) комментируемой статьи были внесены изменения и в настоящее время размер средств, выдаваемых на основании настоящего пункта банком на достойные похороны наследнику или указанному в постановлении нотариуса лицу, не может превышать сто тысяч рублей, тогда как ранее эта сумма составляла сорок тысяч рублей.

[Статья 1175. Ответственность наследников по долгам наследодателя](#)

1. Ответственность наследника по долгам наследодателя вытекает из сущности универсального правопреемства при наследовании (т.е. наследуются не только права, но и обязанности наследодателя). В соответствии со [ст. 63](#) "Основ законодательства Российской Федерации о нотариате" и [п. 24](#) Приказа Минюста РФ от 15 марта 2000 N 91 "Об утверждении Методических рекомендаций по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации" нотариус по месту открытия наследства принимает претензии от кредиторов наследодателя, которые должны быть предъявлены в письменной форме.

Наследники отвечают по долгам наследодателя как солидарные должники. Согласно [ст. 323](#) ГК при солидарной обязанности должников кредитор вправе требовать исполнения как от всех должников совместно, так и от любого из них в отдельности, притом как полностью, так и в части долга. Кредитор, не получивший полного удовлетворения от одного из солидарных должников, имеет право требовать недополученное от остальных солидарных должников.

Таким образом, это значит, что к каждому из наследников могут быть предъявлены требования кредиторов наследодателя в полном объеме. Однако каждый из них отвечает в пределах своей доли наследства. Те же правила действуют, если в качестве наследника выступает государство. Лица, отказавшиеся от наследства в установленном порядке и отказополучатели, не являющиеся наследниками, не отвечают по долгам наследодателя.

Наследники не отвечают по долгам наследодателя своим личным имуществом. В [п. 60](#) постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 г. N 9 "О судебной практике по делам о наследовании" подчеркивается, что при отсутствии или недостаточности наследственного имущества требования кредиторов по обязательствам наследодателя не подлежат удовлетворению за счет имущества наследников и обязательства по долгам наследодателя прекращаются невозможностью исполнения полностью или в недостающей части наследственного имущества ([п. 1 ст. 416](#) ГК РФ).

[Гражданский кодекс](#) РФ в [части третьей](#) сохранил ранее действовавшее положение о том, что каждый из наследников, принявших наследство, отвечает по долгам наследодателя в пределах стоимости перешедшего к нему наследственного имущества. Вместе с тем на стадии обсуждения нового ГК ставился вопрос о возможности введения неограниченной ответственности наследника по долгам наследодателя. Обосновывалось это тем, что неограниченная ответственность наследника была известна еще в римском праве, применялась в дореволюционной России и в настоящее время используется в законодательстве континентальной Европы.

Однако вполне можно согласиться с мнением, высказанным В.И. Серебровским о том, что возложение на наследника неограниченной ответственности было бы явно несправедливым; ведь может получиться, что наследник в результате принятия наследства не только не приобретет какого-либо имущества, но потеряет лично ему принадлежащее. Неоправданным является и улучшение положение кредиторов наследодателя, которые в

результате смерти своего должника (наследодателя) получают как бы дополнительное обеспечение*(24).

В соответствии с действующим законодательством и теоретическими воззрениями под долгом понимается любая имущественная обязанность в широком смысле этого слова (хотя легальное определение долга отсутствует). Так, долг включает в себя не только обязанность передать имущество, уплатить деньги, но и обязанность незаконного владельца вернуть вещь *(25). В понятие "долга" может входить и такой долг, который является санкцией за неисполнение обязательства, причем первоначальное содержание этого обязательства необязательно состояло в уплате какой-либо денежной суммы, а могло состоять в совершении каких-либо иных действий или воздержания от действий.

Как было отмечено в литературе, одни долги возникают в связи со смертью наследодателя, другие являются долгами самого наследодателя*(26). К долгам, возникшим в связи со смертью наследодателя, можно отнести расходы, вызванные предсмертной болезнью наследодателя, расходы по охране и управлению оставшимся после него имуществом, расходы, связанные с затратами на его похороны, расходы на содержание граждан, находившихся на иждивении наследодателя. Судебная практика не относит к долгам наследодателя затраты по уходу за наследодателем во время его болезни, на его похороны, расходы по охране наследственного имущества и управлению им. Не считаются вытекающими из обязательств наследодателя и случаи предъявления третьими лицами исков о признании права собственности на имущество и истребовании принадлежащего им имущества (подп. "а", "г" п. 16 Постановления Пленума ВС РФ от 23 апреля 1991 г. N 2).

К долгам самого наследодателя относятся, прежде всего, долги, вытекающие из различных гражданско-правовых договоров (кредитного договора, договора займа, купли-продажи и т.д.). В то же время не переходят по наследству обязанности, имеющие строго личный характер (например, из договора поручения).

Таким образом, для решения вопроса о наличии ответственности по конкретному долгу наследодателя необходимо использование следующих установленных законом критериев:

- обязательство не должно носить личного характера;
- в законе не должен быть установлен запрет перехода обязанностей к наследникам;
- долги денежного характера подлежат возврату в любых случаях.

Согласно п. 61 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 г. N 9 "О судебной практике по делам о наследовании" стоимость перешедшего к наследникам имущества, пределами которой ограничена их ответственность по долгам наследодателя, определяется его рыночной стоимостью на время открытия наследства вне зависимости от ее последующего изменения ко времени рассмотрения дела судом.

В практике возник вопрос: правомерно ли возложение на наследника обязанности возврата двойной суммы задатка по предварительному договору купли-продажи? В [Обзоре](#) судебной практики Верховного Суда РФ от 1 марта 2006 г. указано, что при принятии наследства к наследнику переходит обязанность исполнения договора купли-продажи, в обеспечение которого наследодателем было заключено соглашение о задатке. В случае неисполнения этих обязательств наследник должен возвратить стороне, давшей задаток, двойную сумму задатка в соответствии с п. 2 ст. 381 ГК.

Следует отметить, что действующее законодательство не предусматривает какой-либо очередности кредиторов при удовлетворении долгов наследодателя. Между тем, очевидно, что такую очередность необходимо ввести, поскольку вполне возможны ситуации, когда средств на оплату всех долгов наследодателя будет недостаточно.

Следует отметить, что правило об ограниченной ответственности по долгам наследодателя охраняет интересы не только наследников, но и кредиторов. При неограниченной ответственности по долгам наследодателя имущество наследодателя может слиться с имуществом наследника и может возникнуть ситуация, когда имущество самого наследника обременено долгами. В этом случае речь может идти о конкуренции требований различных кредиторов, что осложняет положение кредиторов наследодателя.

2. В п. 2 комментируемой статьи отдельно говорится об ответственности наследника, принявшего наследство в порядке наследственной трансмиссии (см. [комментарий](#) к ст. 1156). Правопреемник наследника в порядке наследственной трансмиссии может быть привлечен к солидарной ответственности с другими наследниками по долгам первоначального наследодателя. Однако он не отвечает имуществом, полученным в порядке наследственной трансмиссии по долгам умершего наследника, от которого к нему перешло право на принятие наследства.

3. Кредиторы наследодателя вправе предъявить свои требования в пределах общего трехлетнего срока исковой давности, установленного [ст. 196](#) ГК (по ранее действовавшему законодательству этот срок был равен одному году). Из этого следует, что, если срок исковой давности начал течь до открытия наследства, требования к наследникам могут быть предъявлены в течение оставшейся части срока давности. Но по обязательствам наследодателя, срок исполнения которых до открытия наследства еще не наступил, сроки исковой давности по требованиям к наследникам могут начать течь время после открытия наследства.

Таким образом, по требованиям кредиторов об исполнении обязательств наследодателя, срок исполнения которых наступил после открытия наследства, сроки исковой давности исчисляются в общем порядке ([п. 59](#) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 г. N 9 "О судебной практике по делам о наследовании").

Следует иметь в виду, что сроки исковой давности в данном случае не подлежат перерыву, приостановлению и восстановлению и тем самым, фактически являются пресекательными.

До принятия наследства требования кредиторов могут быть предъявлены к исполнителю завещания или к наследственному имуществу. В этом случае рассмотрение иска приостанавливается до принятия наследства наследниками или перехода выморочного имущества в порядке наследования к Российской Федерации, субъекту Российской Федерации или муниципальному образованию.

Претензии к наследникам должны предъявляться независимо от срока наступления соответствующих требований. В противном случае они могут утратить принадлежащие им права требования.

Долги наследодателя могут включать: долги, основанные на гражданско-правовых договорах, заключенных наследодателем при жизни (кредитный договор, договор займа и др.), включая долги наследодателя, обеспеченные залогом. По таким долгам отвечают наследники, к которым перешло в порядке наследования имущество, являющееся залогом. В случае, если стоимость перешедшего к наследникам заложенного имущества недостаточна для покрытия претензий залогодержателя, к возмещению этих претензий, превышающих стоимость заложенного имущества, могут быть привлечены и другие наследники пропорционально доле перешедшего к ним наследственного имущества при условии, что такие требования были предъявлены залогодержателем в течение со дня открытия наследства.

К долгам наследодателя также относятся также долги, возникшие вследствие причинения им вреда. В случае смерти гражданина, ответственного за причинение вреда, обязанность по его возмещению переходит на его наследников в пределах стоимости наследственного имущества.

Согласно [ст. 63](#) Основ законодательства о нотариате все претензии от кредиторов должны быть предъявлены нотариусу по месту открытия наследства в письменной форме.

Наследственное правопреемство по общему правилу влечет перемену лиц в обязательстве. В [ст. 201](#) ГК РФ содержится общая норма, согласно которой перемена лиц в обязательстве не влечет изменения срока исковой давности и порядка его исчисления. Правило, содержащееся в [абз. 2 п. 3 ст. 1175](#) ГК РФ, является специальной нормой, конкретизирующей общую норму [ст. 201](#) ГК РФ.

Глава 65. Наследование отдельных видов имущества

Статья 1176. Наследование прав, связанных с участием в хозяйственных товариществах и обществах, производственных кооперативах.

1. Общий принцип наследования долей, паев в хозяйственных товариществах и обществах, а также в производственных кооперативах установлен в комментируемой статье.

Хозяйственные товарищества могут создаваться в форме полного товарищества и товарищества на вере (коммандитного товарищества). Хозяйственные общества могут создаваться в форме акционерного общества и общества с ограниченной ответственностью.

Товарищества и общества имеют много общих черт. И те, и другие являются коммерческими организациями, обладающими общей правоспособностью. Их уставный (в обществах) или складочный (в товариществах) капитал разделен на доли участников, которые могут наследоваться в случае смерти участника. Как общества, так и товарищества являются собственниками своего имущества. Различия же в их правовом статусе определяются тем, что

товарищество - это объединение лиц, тогда как общество - это объединение капиталов.

Согласно [п. 1 ст. 69](#) ГК полным признается товарищество, участники которого (полные товарищи) в соответствии с заключенным между ними договором занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и несут ответственность по его обязательствам принадлежащим им имуществом.

Для участников полного товарищества характерны доверительные отношения между его участниками, поэтому каждый из них имеет право оказывать влияние на дела организации. Управление деятельностью полного товарищества основывается на единогласии всех его участников, если только в учредительном договоре не предусмотрено, что решения принимаются большинством голосов. Специального органа управления для полных товариществ законодательством не предусмотрено.

Смерть участника полного товарищества или реорганизация входившего в него юридического лица приводит к вступлению в товарищество его наследников или правопреемников только при наличии согласия других участников. Наследники (правопреемники) участника, не вступившие в товарищество, приобретают право получить денежный эквивалент доли (имущество в натуре).

Особенностью товарищества на вере как хозяйственного товарищества является то, что в него могут вступить лица, не намеревающиеся лично участвовать в его деятельности, а только вносящие имущественный вклад. Соответственно, в товариществе на вере выделяются две категории участников - полные товарищи и вкладчики (коммандитисты). Полные товарищи должны обладать статусом предпринимателя. Они непосредственно участвуют в деятельности организации и управлении ею, и несут в полном объеме риск возможных убытков. Вкладчики не принимают личного участия в деятельности товарищества и управлении им.

Согласно [статье 107](#) ГК РФ под производственным кооперативом (артелью) понимается добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности (производство, переработка, сбыт промышленной, сельскохозяйственной и иной продукции, выполнение работ, торговля, бытовое обслуживание, оказание других услуг), основанной на их личном трудовом и ином участии и объединении его членами (участниками) имущественных паевых взносов.

Наследование будет различаться в зависимости от того, идет ли речь об акционерных обществах, обществах с ограниченной ответственностью, товариществах на вере и полных товариществ, и производственных кооперативах. Прежде всего, следует учитывать, что наследование доли (пая) в обществе с ограниченной ответственностью, полном товариществе, производственном кооперативе не влечет автоматического членства в них.

Например, в соответствии с [п. 6 ст. 93](#) ГК РФ доля в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью переходит к наследнику гражданина, являвшегося участником общества, если иное не предусмотрено уставом общества.

А согласно [п. 8 ст. 21](#) Федерального закона от 8 февраля 1998 г. N 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью" доли в уставном капитале общества переходят к наследникам граждан и к правопреемникам юридических лиц, являвшихся участниками общества, если иное не предусмотрено уставом общества с ограниченной ответственностью. Уставом общества может быть предусмотрено, что переход доли в уставном капитале общества к наследникам и правопреемникам юридических лиц, являвшихся участниками общества, передача доли, принадлежавшей ликвидированному юридическому лицу, его учредителям (участникам), имеющим вещные права на его имущество или обязательственные права в отношении этого юридического лица, допускаются только с согласия остальных участников общества. Уставом общества может быть предусмотрен различный порядок получения согласия участников общества на переход доли или части доли в уставном капитале общества к третьим лицам в зависимости от оснований такого перехода.

До принятия наследником умершего участника общества наследства управление его долей в уставном капитале общества осуществляется в порядке, предусмотренном [Гражданским кодексом](#) Российской Федерации. Таким образом, возможны ситуации, когда их учредительные документы предусматривают согласие остальных участников товарищества или общества либо членов кооператива и в таком согласии наследнику было отказано. Соответственно, наследник получает право только получить от хозяйственного товарищества или общества либо производственного кооператива действительную стоимость унаследованной доли (пая) либо соответствующую ей часть имущества. Аналогичные ситуации могут быть предусмотрены специальным законодательством, в том числе другими нормами ГК.

Пленум Верховного Суда РФ разъяснил, что для получения **свидетельства** о праве на наследство, в состав которого входит доля (пай) этого участника (члена) в складочном (уставном) капитале (имуществе) товарищества, общества или кооператива, согласие участников соответствующего товарищества, общества или кооператива не требуется. Свидетельство о праве на наследство, в состав которого входит доля (пай) или часть доли (пая) в складочном (уставном) капитале (имуществе) товарищества, общества или кооператива, является основанием для постановки вопроса об участии наследника в соответствующем товариществе, обществе или кооперативе или о получении наследником от соответствующего товарищества, общества или кооператива действительной стоимости унаследованной доли (пая) либо соответствующей ей части имущества, который разрешается в соответствии с **ГК** РФ, другими законами или учредительными документами хозяйственного товарищества или общества либо производственного кооператива (**п. 66** Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 г. N 9 "О судебной практике по делам о наследовании").

В **п. 1** комментируемой статьи сказано, что в случае отказа в согласии наследнику на прием в члены хозяйственного товарищества или общества либо производственного кооператива, он вправе получить от них действительную стоимость унаследованной доли (пая) либо соответствующую ей часть имущества в порядке, предусмотренном применительно к указанному случаю правилами ГК, других законов или учредительными документами соответствующего юридического лица.

2. В отношении товарищества на вере ситуация будет различаться в зависимости от того, идет ли речь о вкладчиках или полных товарищах. Различие между ними заключается в том, что в случае смерти вкладчика в товариществе на вере его доля в складочном капитале также наследуется на общих основаниях. Наследник может автоматически занять место вкладчика в товариществе на вере. При этом он несет риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах своей доли в складочном капитале.

На наследование доли полного товарища в товариществе на вере распространяются правила наследования доли полного товарища в полном товариществе. Это значит, что если в соответствии с **ГК**, другими законами или учредительными документами полного товарищества для вступления наследника в хозяйственное товарищество требуется согласие остальных участников товарищества или общества либо членов кооператива в таком согласии наследнику может быть отказано. В этом случае он вправе получить от товарищества или общества действительную стоимость унаследованной доли в складочном капитале либо соответствующую ей часть имущества в порядке, предусмотренном применительно к указанному случаю правилами настоящего Кодекса, других законов или учредительными документами

3. Что касается акционерного общества, то наследник, унаследовавший акции, автоматически становится участником (членом) данного акционерного общества и согласия других участников не требуется.

Статья 1177. Наследование прав, связанных с участием в потребительском кооперативе.

Потребительский кооператив - добровольное объединение граждан и юридических лиц на основе членства с целью удовлетворения материальных и иных потребностей участников, осуществляемое путем объединения его членами имущественных паевых взносов. Существует несколько видов потребительских кооперативов: потребительские общества, потребительские союзы, гаражные, жилищно-строительные, жилищные, кредитные кооперативы граждан, садоводческие, садово-огороднические и другие кооперативы.

Наследник члена потребительского кооператива (физического лица) наследует в первую очередь пай (паенакопление) члена кооператива. Признание наследника собственником соответствующего имущества одновременно означает, что он имеет право на вступление в данный кооператив. Такому наследнику не может быть отказано в приеме в члены кооператива.

Членами потребительских кооперативов могут быть только граждане, достигшие возраста 16 лет. В связи с этим лица моложе указанного возраста не могут вступить в потребительский кооператив в качестве наследника.

Если пай члена жилищного, дачного или иного потребительского кооператива был выплачен полностью, то по наследству переходит не пай, а соответственно квартира, гараж, дача и т.д. В **п. 67** постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 N 9 "О

судебной практике по делам о наследовании" указано, что "в состав наследства члена жилищного, жилищно-строительного, дачного, гаражного или иного потребительского кооператива, полностью внесшего свой паевой взнос за квартиру, дачу, гараж, иное помещение, предоставленное ему кооперативом, указанное имущество включается на общих основаниях независимо от государственной регистрации права наследодателя.

К наследникам члена жилищного, дачного или иного потребительского кооператива, не внесшего полностью паевой взнос за квартиру, дачу, гараж и иное имущество, переданное ему кооперативом в пользование, переходит пай в сумме, выплаченной к моменту открытия наследства".

Если пай наследодателя перешел к нескольким наследникам, то вопрос о том, кто может быть членом кооператива, определяется на основании законодательства о потребительских кооперативах и учредительных документов кооператива.

2. Среди законодательства о потребительских кооперативах, о котором говорится в п. 2 комментируемой статьи, следует указать, прежде всего, на [Закон](#) РФ от 19 июня 1992 г. N 3085-1 "О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Российской Федерации". В некоторой степени применяется также [ФЗ](#) РФ от 15 апреля 1998 г. N 66-ФЗ "О садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан", поскольку указанные объединения могут создаваться в форме потребительского кооператива. Следует также указать на "[Жилищный кодекс](#) Российской Федерации", [Федеральный закон](#) от 08 декабря 1995 N 193-ФЗ "О сельскохозяйственной кооперации", [Федеральный закон](#) от 30 декабря 2004 N 215-ФЗ "О жилищных накопительных кооперативах".

Особо следует остановиться на наследовании пая в жилищном и жилищно-строительном кооперативе. Само наследование пая осуществляется по общим правилам и не вызывает каких-либо трудностей. Однако для наследников гораздо важнее право стать членом кооператива, чем получение пая. На практике немало конфликтов именно по этому вопросу. В [ст. 131](#) ЖК РФ этот вопрос решается следующим образом.

В случае смерти члена жилищного кооператива преимущественное право на вступление в члены жилищного кооператива имеет его супруг при условии, что этот супруг имеет право на часть пая.

Наследник члена жилищного кооператива, имеющий право на часть пая и проживавший совместно с наследодателем, имеет преимущественное право на вступление в члены жилищного кооператива в случае, если у супруга наследодателя такое право отсутствует или супруг отказался от вступления в члены жилищного кооператива.

Наследник члена жилищного кооператива, не проживавший совместно с наследодателем, имеет преимущественное право на вступление в члены жилищного кооператива в случае, если граждане, указанные выше, отсутствуют или отказались от своего преимущественного права на вступление в члены жилищного кооператива.

В состав наследственного имущества также входит имущество, право собственности на которое возникло в связи с выплатой пая полностью в жилищно-строительном, жилищном, гаражно-строительном и тому подобных потребительских кооперативах. Так, на основании [п. 4 ст. 218](#) ГК член жилищного, жилищно-строительного, дачного, гаражного или иного потребительского кооператива, полностью внесший свой паевой взнос за квартиру, дачу, гараж, иное помещение, предоставленное ему кооперативом, приобретает право собственности на это имущество. В указанном случае к наследникам перейдет принадлежавшее члену кооператива недвижимое имущество, а не паевой взнос (пай), поэтому на наследование этого имущества будут распространяться общие правила, а не правила [ст. 1177](#) ГК.

Более того, в [п. 12](#) постановления Пленума Верховного Суда СССР от 11 октября 1991 г. N 11 "О практике применения судами законодательства при рассмотрении дел по спорам между гражданами и жилищно-строительными кооперативами" предусмотрено, что, "если паевой взнос полностью выплачен, то наследник, для того чтобы стать собственником соответствующего помещения, не обязан вступать в члены кооператива. Это его право, а не обязанность".

Однако при его наследовании возникают определенные сложности. Право собственности на такое имущество возникает в связи с самим фактом выплаты пая полностью и Гражданский кодекс РФ ([ст. 218 п. 4](#)) не требует его дальнейшей регистрации, достаточно представить документ, свидетельствующий о выплате пая. Однако после принятия [Закона](#) о государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним, который не требует регистрации права собственности на недвижимое имущество только в том случае,

если такая регистрация уже была произведена до принятия указанного закона, нотариусы отказываются выдавать свидетельство о праве собственности на такое имущество при отсутствии государственной регистрации на него.

Следует отметить, что в большинстве случаев такая регистрация отсутствует. Поэтому, наследники не могут зарегистрировать свое право собственности на такое имущество в связи с отсутствием [свидетельства](#) о праве на наследство, а нотариусы не выдают свидетельство о праве на наследство в связи с отсутствием государственной регистрации права собственности на него. Единственным выходом из создавшейся ситуации является обращение в суд.

[Статья 1178](#). Наследование предприятия.

Комментируемая статья посвящена особенностям наследования предприятия. Термин "предприятие" используется в гражданском праве применительно как к субъектам, так и объектам права. Так, ГК признает одним из видов юридических лиц государственные, муниципальные унитарные, а также казенные предприятия ([ст. 113-115](#)). Одновременно тот же термин применяется для обозначения определенного объекта права. Именно в этом значении речь идет о предприятии в [ст. 132](#) ГК, и в таком значении предприятие является объектом наследования.

В данном случае под предприятием согласно [ст. 132](#) ГК понимается имущественный комплекс, включающий земельные участки, здания, сооружения, инвентарь, сырье, продукцию, права требования, долги, а также права на обозначения, индивидуализирующие предприятие, его продукцию, работы и услуги (коммерческие обозначения, товарные знаки, знаки обслуживания), и другие исключительные права (в частности, речь идет об исключительных правах на результаты интеллектуальной деятельности).

В целом предприятие рассматривается как разновидность недвижимости. Поскольку возможно право собственности гражданина (физического лица) на предприятие как имущественный комплекс, то возможно и его наследование. Вместе с тем действующее законодательство о наследовании не учитывает особенностей наследования предприятия.

В определенных случаях выдел соответствующего имущества, входящего в предприятие, наследникам может повлечь тяжелые финансовые затруднения, нарушить нормальное функционирование и даже привести к расстройству дел предприятия как имущественного комплекса. Это обусловлено и отсутствием необходимого опыта у наследников и противоречием их интересов.

Наследник, не заинтересованный в работе и развитии предприятия, может преследовать обратную цель - немедленное получение стоимости доли наследодателя (или имущества в натуре). При наследовании предприятия оно может быть поделено таким образом, что отдельные составные части имущества, отошедшего к наследникам, не желающим вести дела совместно, потребуют соответствующей реорганизации юридического лица (разделение, выделение и т.д.).

Поскольку предприятие - объект гражданского права, используемый для предпринимательской деятельности ([ст. 132](#) ГК), законодатель предоставил преимущественное право на получение наследственной доли в виде предприятия гражданину-предпринимателю либо коммерческой организации. В последнем случае речь идет о наследовании по завещанию.

Если же такого права нет, то предприятие как имущественный комплекс разделу на части не подлежит и поступает в общую долевую собственность наследников в соответствии с причитающимися им наследственными долями. Однако эта норма носит диспозитивный характер и в соглашении наследников, принявших наследство, может быть предусмотрено иное.

При наследовании предприятия учитываются правила [ст. 1170](#) ГК, установившей правило о компенсации несоразмерности получаемого наследственного имущества с наследственной долей (см. комментарий к ней).

В общую долевую собственность предприятие переходит в двух случаях:

а) если никто из наследников не имеет преимущественного права в отношении наследуемого предприятия;

б) если наследник, имеющий такое право, не воспользовался им. Поскольку правило [ч. 2 ст. 1178](#) является диспозитивным, наследники, принявшие наследство, могут заключить особое соглашение, которое будет иначе определять судьбу унаследованного ими предприятия.

Статья 1179. Наследование имущества члена крестьянского (фермерского) хозяйства.

1. Общий порядок наследования имущества члена крестьянского (фермерского) хозяйства установлен комментируемой статьей. При этом сделаны ссылки на [ст.ст. 253-255](#) и [257-259](#) ГК, регулирующие правовой режим общей совместной собственности в целом и крестьянского (фермерского) хозяйства в частности. Кроме того, необходимо учитывать соответствующие положения [Федерального закона](#) от 11 июня 2003 г. N 74-ФЗ "О крестьянском (фермерском) хозяйстве".

К такому наследованию применяются все правила [ГК](#) о наследовании, а это, в частности, означает, что члены крестьянского (фермерского) хозяйства свободны в составлении завещания в отношении любого принадлежащего им имущества и могут назначить наследниками как других членов крестьянского (фермерского) хозяйства, так и любых иных лиц.

Однако следует учитывать, что в состав наследства члена крестьянского (фермерского) хозяйства входит не только имущество, использовавшееся им в личных (потребительских) целях, но и его доля в имуществе, которое использовалось для ведения предпринимательской деятельности крестьянского (фермерского) хозяйства. К последнему в соответствии со [ст. 257](#) ГК относятся предоставленный в собственность этому хозяйству или приобретенный земельный участок, насаждения, хозяйственные и иные постройки, мелиоративные и другие сооружения, продуктивный и рабочий скот, птица, сельскохозяйственная и иная техника и оборудование, транспортные средства, инвентарь и другое имущество, приобретенное для хозяйства на общие средства его членов. Плоды, продукция и доходы, полученные в результате деятельности крестьянского хозяйства (как от сельскохозяйственной, так и от несельскохозяйственной деятельности, а также доходы, полученные от участия в ассоциациях, кооперативах и других организациях), также являются общим имуществом членов крестьянского (фермерского) хозяйства и соответственно могут наследоваться.

Указанные предметы могут рассматриваться как средства производства, принадлежащие крестьянскому хозяйству. Как следует из [п. 2 ст. 258](#) ГК РФ, земельный участок и средства производства, принадлежащие крестьянскому хозяйству (в состав которого жилой дом не входит), при выходе из хозяйства одного из его членов разделу не подлежат. Вышедший из крестьянского (фермерского) хозяйства имеет право на получение денежной компенсации, соразмерной его доле в общей собственности на это имущество.

Поскольку имущество крестьянского (фермерского) хозяйства принадлежит его членам на праве общей совместной собственности, если соглашением между ними не предусмотрено иное, то для наследования доли умершего члена хозяйства эта доля должна быть определена. При отсутствии соглашения между членами хозяйства и указанным наследником об ином доля наследодателя в имуществе крестьянского (фермерского) хозяйства будет считаться равной доле других членов хозяйства.

Следует подчеркнуть, что в данном случае речь идет о наследственных отношениях по поводу лишь того имущества, которое принадлежит умершему как члену крестьянского хозяйства. Иное имущество (жилой дом, предметы домашней обстановки и обихода и т.д.) может составлять объект общей собственности супругов - участников хозяйства или быть собственностью отдельного участника. Если наследник уже является членом хозяйства или намерен вступить в него, принадлежащая ему как наследнику доля остается в хозяйстве, а его общая доля соответственно увеличивается.

Таким образом, поскольку крестьянское (фермерское) хозяйство является объектом общей совместной собственности, то наследоваться может не само хозяйство, а доля в нем, которая должна быть выделена. При отсутствии соглашения между членами хозяйства и указанным наследником об ином доля наследодателя в имуществе крестьянского (фермерского) хозяйства будет считаться равной доле других членов хозяйства.

2. Возможны ситуации, когда наследник умершего члена крестьянского (фермерского) хозяйства сам членом этого хозяйства не является. Наследник, не являющийся членом хозяйства, но желающий вступить в него, может быть принят в хозяйство, однако оставшиеся члены не обязаны принимать его в хозяйство. В случае принятия его в члены хозяйства ему не выплачивается компенсация доли наследодателя, но определение доли последнего и, следовательно, принятого в хозяйство наследника влечет необходимость преобразования совместной собственности на имущество крестьянского (фермерского) хозяйства в общую долевую собственность, если соглашением между членами хозяйства, включая принятого наследника, не будет предусмотрено иное (т.е. сохранение совместной собственности на имущество хозяйства). Однако согласно [ст. 254](#) ГК после того, как доля участника общей

совместной собственности определена, порядок выдела этой доли осуществляется по правилам, установленным для долевой собственности.

Срок выплаты такой компенсации определяется соглашением наследника с членами хозяйства, а при отсутствии соглашения судом, однако в любом случае он не может превышать один год со дня открытия наследства.

3. [Пунктом 1 ст. 258](#) Гражданского кодекса РФ установлено, что при прекращении крестьянского (фермерского) хозяйства общее имущество подлежит разделу с учетом особенностей раздела имущества, находящегося в долевой или совместной собственности.

Что касается раздела земельного участка прекратившегося крестьянского (фермерского) хозяйства, то такой раздел должен осуществляться с учетом правил [ст. 1182](#) ГК (см. [комментарий](#) к ней).

[Статья 1180](#). Наследование вещей, ограниченно оборотоспособных.

1. Особый правовой режим установлен в отношении ограниченно оборотоспособных вещей ([п. 2 ст. 129](#) ГК), т.е. вещей, которые могут принадлежать лишь определенным участникам оборота либо совершение сделок, с которыми допускается по специальному разрешению.

В [п. 1](#) комментируемой статьи дан примерный, неисчерпывающий перечень таких вещей. Закон особо подчеркивает, что такие вещи входят в состав наследства и наследуются на общих основаниях. Соответственно на принятие наследства, в состав которого входят такие вещи, специального разрешения не требуется. Однако впоследствии наследник должен в установленном законом порядке получить соответствующее разрешение на хранение таких вещей.

Если гражданин обратился к нотариусу с заявлением о принятии наследства, в составе которого указаны вышеназванные вещи, нотариус уведомляет об этом органы внутренних дел. При описи наследственного имущества, в числе которого есть оружие, боеприпасы, сильнодействующие и ядовитые вещества, наркотические и психотропные средства, эти предметы включаются в отдельную опись и передаются на ответственное хранение органам внутренних дел.

Однако, принимая заявление о выдаче [свидетельства](#) о праве на наследство, нотариус не должен требовать от наследника разрешения на имущество, ограниченное в обороте. При выдаче свидетельства он должен разъяснить наследнику, что, если в его собственности окажется вещь, на приобретение которой необходимо особое разрешение, а в его выдаче наследнику отказано, эта вещь подлежит отчуждению в порядке, установленном для имущества, которое не может ему принадлежать. Имущество должно быть отчуждено в течение года с момента возникновения права собственности на него согласно свидетельству о праве на наследство.

Если в течение указанного срока имущество не отчуждено, то согласно решению суда, вынесенному по заявлению государственного органа или органа местного самоуправления, оно подлежит принудительной продаже с передачей бывшему собственнику вырученной суммы либо передаче в государственную или муниципальную собственность с возмещением бывшему собственнику стоимости имущества, определенной судом. При этом вычитаются затраты на отчуждение имущества ([п. 2 ст. 238](#) ГК).

2. Меры по охране входящих в состав наследства вещей, нахождение которых в обороте допускается по специальному разрешению, до получения наследником такого разрешения осуществляются с соблюдением порядка, установленного законом для соответствующего имущества. Так, например, в соответствии со [ст. 20](#) ФЗ РФ от 8 января 1998 г. N 3-ФЗ "О наркотических средствах и психотропных веществах" хранение наркотических средств, психотропных веществ и внесенных в [Список I](#) прекурсоров осуществляется юридическими лицами в [порядке](#), установленном Правительством Российской Федерации, в специально оборудованных помещениях при наличии лицензии, предусмотренной законодательством Российской Федерации о лицензировании отдельных видов деятельности.

Такой порядок установлен [постановлением](#) Правительства РФ от 31 декабря 2009 N 1148 (ред. от [06.08.2015](#)) "О порядке хранения наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров" (вместе с "Правилами хранения наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров"). Согласно [п. 2](#) указанного постановления хранение наркотических средств, психотропных веществ и прекурсоров осуществляется юридическими лицами, имеющими лицензию на осуществление деятельности по обороту наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, культивированию наркосодержащих

растений с указанием работ и услуг по хранению наркотических средств, психотропных веществ и прекурсоров.

А в [ст. 20](#) Федерального закона РФ от 13 декабря 1996 N 150-ФЗ "Об оружии" сказано, что дарение и наследование гражданского оружия, зарегистрированного в федеральном органе исполнительной власти, уполномоченном в сфере оборота оружия, или его территориальном органе, осуществляются в порядке, определяемом законодательством Российской Федерации, при наличии у наследника или лица, в пользу которого осуществляется дарение, лицензии на приобретение гражданского оружия.

В случае смерти собственника гражданского оружия до решения вопроса о наследовании имущества и получения лицензии на приобретение гражданского оружия указанное оружие изымается для ответственного хранения федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным в сфере оборота оружия, или его территориальным органом, выдавшими им разрешение на хранение оружия, на хранение и ношение оружия или хранение и использование оружия, а в местностях, в которых отсутствуют подразделения территориального органа федерального органа исполнительной власти, уполномоченного в сфере оборота оружия, - органами внутренних дел с последующей передачей в территориальный орган федерального органа исполнительной власти, уполномоченного в сфере оборота оружия.

Дарение и наследование оружия, имеющего культурную ценность, осуществляются в порядке, установленном гражданским законодательством, с учетом положений [Закона](#) Российской Федерации от 15 апреля 1993 года N 4804-1 "О вывозе и ввозе культурных ценностей", [Федерального закона](#) от 26 мая 1996 года N 54-ФЗ "О Музейном фонде Российской Федерации и музеях в Российской Федерации".

При отказе наследнику в выдаче разрешения на вещи, ограниченные в обороте, его право собственности на такое имущество, в соответствии со [ст. 238](#) ГК, прекращается, а суммы, вырученные от реализации этого имущества, передаются наследнику за вычетом расходов на реализацию.

[Статья 1181](#). Наследование земельных участков.

Комментируемая [статья](#) посвящена особенностям наследования земельных участков как разновидности недвижимых вещей, которые наследуются на общих основаниях.

Земельный участок в соответствии с [п. 3 ст. 6](#) ЗК РФ определяется как недвижимая вещь, которая представляет собой часть земной поверхности и имеет характеристики, позволяющие определить ее в качестве индивидуально определенной вещи. В случаях и в порядке, которые установлены федеральным законом, могут создаваться искусственные земельные участки.

Кроме собственно земельного участка указанные в комментируемой статье права переходят по наследству на находящиеся в границах этого земельного участка поверхностный (почвенный) слой, водные объекты, находящиеся на нем растения. Однако эта норма носит диспозитивный характер и в специальном законе может быть предусмотрено иное.

Следует обратить внимание на то, что наследоваться могут не только земельные участки, принадлежащие их владельцам на праве собственности, но и на праве пожизненного наследуемого владения.

Право пожизненного наследуемого владения представляет собой особое вещное право граждан владеть и пользоваться земельным участком установленного размера в предусмотренном законом порядке и с определенной хозяйственной или потребительской целью. Земельные участки на основании права пожизненного наследуемого владения предоставляются гражданам в виде приусадебного участка для ведения личного подсобного хозяйства, гражданам, решившим создать крестьянское (фермерское) хозяйство; лицам, вышедшим из состава сельскохозяйственной организации в целях создания крестьянского (фермерского) хозяйства.

Верховный суд РФ в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 г. N 9 "О судебной практике по делам о наследовании" разъяснил, что [статьей 1181](#) ГК РФ не установлено каких-либо изъятий для случаев наследования права пожизненного наследуемого владения несколькими лицами, вследствие чего каждый наследник приобретает долю в указанном праве независимо от делимости земельного участка ([п. 78](#)).

[Федеральным законом](#) от 25 октября 2001 г. N 137-ФЗ "О введении в действие Земельного кодекса Российской Федерации" установлено, если земельный участок предоставлен до [введения в действие](#) ЗК РФ для ведения личного подсобного, дачного

хозяйства, огородничества, садоводства, индивидуального гаражного или индивидуального жилищного строительства на праве пожизненного наследуемого владения, гражданин, обладающий таким земельным участком на таком праве, вправе зарегистрировать право собственности на такой земельный участок, за исключением случаев, если в соответствии с федеральным законом такой земельный участок не может предоставляться в частную собственность. При этом введенный в действие с 30 октября 2001 г. [Земельный кодекс](#) Российской Федерации не предусматривает такого правового режима земельных участков, как право пожизненного наследуемого владения.

Следует отметить, что оформление в собственность граждан земельных участков, ранее предоставленных им в пожизненное наследуемое владение, в установленных земельным законодательством случаях сроком не ограничивается. Признаются действительными и имеют равную юридическую силу с записями в Едином государственном реестре прав на недвижимое имущество и сделок с ним государственные акты о праве пожизненного наследуемого владения земельными участками по формам, утвержденным [Постановлением](#) Совета Министров РСФСР от 17 сентября 1991 г. N 493 "Об утверждении форм государственного акта на право собственности на землю, пожизненного наследуемого владения, бессрочного (постоянного) пользования землей".

Для права пожизненного наследуемого владения характерен особый субъектный состав. Субъектами этого права могут быть только граждане. Необходимо учитывать, что юридическое лицо не может выступать в качестве наследника права пожизненного наследуемого владения земельным участком. В связи с этим Верховный Суд РФ уточнил, что включение в завещание распоряжения относительно земельного участка, принадлежащего наследодателю на праве пожизненного наследуемого владения, в пользу юридического лица влечет в этой части недействительность завещания ([п. 78](#) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 г. N 9 "О судебной практике по делам о наследовании").

Государственная регистрация перехода права пожизненного наследуемого владения земельным участком по наследству проводится на основании [свидетельства](#) о праве на наследство. Государственная регистрация удостоверяет право наследника на владение и пользование земельным участком. Таким образом, такое свидетельство является обязательным документом для государственной регистрации права пожизненного наследуемого владения земельным участком.

Комментируемая [статья](#) подчеркивает, что на переход права пожизненного наследуемого владения земельным участком по наследству специальное разрешение не требуется. Однако следует учитывать, что, как и любое другое вещное право на земельный участок право пожизненного наследуемого владения подлежит обязательной государственной регистрации и признается существующим с момента внесения в Единый государственный реестр прав на недвижимое имущество.

[Статья 1182](#). Особенности раздела земельного участка.

1. Комментируемая [статья](#) предусматривает особенности раздела земельного участка, в тех случаях, когда в результате наследования возникло право общей собственности на него у нескольких наследников. В таких случаях необходимо учитывать минимальные размеры земельного участка, установленные для участков соответствующего целевого назначения нормами земельного законодательства.

Согласно этим нормам земельный участок может быть юридически делимым и неделимым. Делимым является земельный участок, который может быть разделен на части, каждая из которых после раздела образует самостоятельный земельный участок, который может быть зарегистрирован соответствующими государственными органами без перевода его в состав земель иной категории, за исключением случаев, установленных федеральными законами. Соответственно, такие земельные участки могут наследоваться отдельно.

Представляется, что при разделе земельного участка между наследниками необходимо учитывать и максимальные размеры земельных участков, которые могут быть в собственности физических лиц в результате наследования.

Так, согласно [ст. 4](#) ФЗ от 7 июля 2003 г. N 112-ФЗ "О личном подсобном хозяйстве" максимальные и минимальные размеры земельных участков, предоставляемых гражданам в собственность из находящихся в государственной или муниципальной собственности земель для ведения личного подсобного хозяйства, устанавливаются нормативными правовыми актами органов местного самоуправления.

А согласно [пунктам 1, 2 статьи 11.9](#) Земельного кодекса Российской Федерации:

предельные (максимальные и минимальные) размеры земельных участков, в отношении которых в соответствии с [законодательством](#) о градостроительной деятельности устанавливаются градостроительные регламенты, определяются такими градостроительными регламентами;

предельные (максимальные и минимальные) размеры земельных участков, на которые действие градостроительных регламентов не распространяется или в отношении которых градостроительные регламенты не устанавливаются, определяются в соответствии с [Земельным кодексом](#), другими федеральными законами.

Максимальный размер общей площади земельных участков, которые могут находиться одновременно на праве собственности и (или) ином праве у граждан, ведущих личное подсобное хозяйство, устанавливается в размере 0,5 га. Максимальный размер общей площади земельных участков может быть увеличен законом субъекта Российской Федерации, но не более чем в пять раз.

В соответствии с [п. 1 ст. 4](#) ФЗ от 24 июля 2002 г. N 101-ФЗ "Об обороте земель сельскохозяйственного назначения" минимальные размеры образуемых новых земельных участков из земель сельскохозяйственного назначения могут быть установлены законами субъектов Российской Федерации в соответствии с требованиями земельного законодательства.

Данные нормы направлены не только на защиту публичного интереса, выражающегося в нежелательности излишнего дробления (или наоборот чрезмерного укрупнения) земельных участков, препятствующего их рациональному использованию и охране, но также и на защиту частного интереса граждан от необоснованного занижения размеров предоставляемых им земельных участков

Следует учитывать, что в различных регионах установлен свой минимальный размер земельного участка, установленный для участков соответствующего целевого назначения. Очевидно, это следует объяснить тем, что количество пригодной к использованию земли существенно различается в различных регионах Российской Федерации. Уже в настоящее время различные регионы имеют "свои" нижние и верхние пределы размеров земельных участков.

Например, в [Законе](#) Московской области от 17 июня 2003 г. N 63/2003-ОЗ "О предельных размерах земельных участков, предоставляемых гражданам в собственность на территории Московской области" установлены следующие минимальные и максимальные размеры земельных участков, предоставляемых гражданам в собственность из земель, находящихся в государственной или муниципальной собственности:

крестьянского (фермерского) хозяйства от 2,0 га до 40,0 га;

садоводства от 0,06 га до 0,15 га;

огородничества от 0,04 га до 0,10 га;

дачного строительства от 0,06 га до 0,25 га.

2. При невозможности раздела земельного участка с учетом минимального размера, установленного для участков соответствующего целевого назначения, он переходит к тому из наследников, который имеет преимущественное право на получение в счет своей наследственной доли этого земельного участка. Остальным же наследникам предоставляется компенсация в виде другого имущества или денежной суммы.

Верховный суд РФ в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 г. N 9 "О судебной практике по делам о наследовании" разъяснил, что [статьей 1181](#) ГК РФ не установлено каких-либо изъятий для случаев наследования права пожизненного наследуемого пользования несколькими лицами, вследствие чего каждый наследник приобретает долю в указанном праве независимо от делимости земельного участка ([п. 78](#)).

[Статья 1183](#). Наследование невыплаченных сумм, предоставленных гражданину в качестве средств к существованию

1. Среди отдельных видов имущества законодатель выделил невыплаченные при жизни наследодателя суммы зарплаты и приравненных к ним платежей: пенсий, стипендий, пособий по социальному страхованию, возмещения вреда, причиненного жизни или здоровью, алиментов и иных денежных сумм, предоставленных гражданину в качестве средств к существованию. Под иными суммами можно, в частности, понимать рентные платежи либо другие суммы, причитавшиеся по гражданским договорам наследодателю.

Право на выплату указанных сумм принадлежит проживающим совместно с умершим членам его семьи, а также его нетрудоспособным иждивенцам независимо от того, проживали

ли они совместно с умершим, или нет.

Такие лица не обязательно являются наследниками либо могут быть наследниками более отдаленной очереди по сравнению с той, которая призывается к наследованию.

Аналогичная норма есть и в трудовом законодательстве. Согласно [ст. 141](#) Трудового кодекса РФ заработная плата, не полученная ко дню смерти работника, выдается членам его семьи или лицу, находившемуся на иждивении умершего на день его смерти. Выдача заработной платы производится не позднее недельного срока со дня подачи работодателю соответствующих документов.

Понятие члена семьи дано [п. 1 ст. 69](#) ЖК РФ, согласно которому к членам семьи нанимателя жилого помещения по договору социального найма относятся проживающие совместно с ним его супруг, а также дети и родители данного нанимателя. Другие родственники, нетрудоспособные иждивенцы признаются членами семьи нанимателя жилого помещения по договору социального найма, если они вселены нанимателем в качестве членов его семьи и ведут с ним общее хозяйство. В исключительных случаях иные лица могут быть признаны членами семьи нанимателя жилого помещения по договору социального найма в судебном порядке.

Под нетрудоспособными иждивенцами следует понимать инвалидов, лиц, достигших пенсионного возраста, а также несовершеннолетних, не достигших возраста трудового совершеннолетия.

Указанная норма носит императивный характер и не может быть изменена завещанием. Также не имеет значения причина, по которой наследодатель не успел вовремя получить эти суммы. Если лиц, имеющих право на получение денежных средств в силу указанной статьи, нет (нетрудоспособные иждивенцы отсутствуют, никто из членов семьи не проживал совместно с наследодателем), а также, если требование о выплате указанных сумм к обязанным лицам в течение установленного срока не предъявлено, соответствующие суммы включаются в наследственную массу и переходят к призванным к наследованию лицам в общем порядке.

Законом не определено, каким образом решается вопрос о получении денежных средств, если есть несколько лиц, которым предоставлено такое право. Следует прийти к выводу о том, что предъявить требования к обязанным лицам имеет право как один из указанных в [п. 1](#) комментируемой статьи граждан, так и несколько. Можно сделать вывод о возникновении у этих лиц права общей собственности на полученные средства умершего. Поэтому представляется, что после выплаты указанных средств обязанность должника прекращается, а лицо, получившее всю сумму, обязано выплатить причитающиеся доли иным лицам, имеющим право на получение денежных средств.

2. Для предъявления требования обязанным лицам о выплате этих сумм установлен срок, равный четырем месяцам со дня открытия наследства. Законодатель ничего не говорит о возможности продления указанного срока. Следовательно, его можно рассматривать в качестве пресекающего. Об этом же сказано и в разъяснении высшего судебного органа РФ. Так, в [п. 68](#) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 г. N 9 "О судебной практике по делам о наследовании" сказано, что срок, в течение которого должны быть предъявлены требования о выплате этих сумм, является пресекающим и восстановлению в случае пропуска не подлежит.

Также Верховный Суд РФ разъяснил, что требования лиц, наделенных правом на получение указанных в [п. 1 ст. 1183](#) ГК РФ невыплаченных наследодателю денежных сумм, а также требования наследников о признании за наследодателем права на их получение либо права на их получение в размере, превышающем установленный наследодателю при жизни, и о возложении на соответствующее лицо обязанности произвести начисление и выплату таких денежных сумм удовлетворению не подлежат.

Процессуальное правопреемство по требованиям об установлении и выплате в надлежащем размере денежных сумм, предоставленных гражданину в качестве средств к существованию, не допускается.

3. При отсутствии указанных лиц, имеющих право на получение сумм, не выплаченных наследодателю, либо если они сами не заявят о своих требованиях в установленный срок, эти суммы включаются в состав наследства и наследуются на общих основаниях.

Вопрос о выплате указанных сумм был предметом рассмотрения Конституционного суда РФ. В [определении](#) от 23 апреля 2015 N 988-О, было отмечено следующее: "как неоднократно указывал Конституционный Суд Российской Федерации в своих решениях, из [статьи 1183](#) ГК Российской Федерации следует, что право на получение соответствующих сумм пенсии наследники имеют только тогда, когда эти суммы подлежали выплате самому

наследодателю, но при жизни не были им получены. Получение (выплата) причитающихся пенсионеру сумм пенсии является результатом совершения ряда последовательных действий, в том числе связанных с установлением права пенсионера на получение сумм пенсии конкретного вида и в определенном размере, что и определяет содержание обязанностей органа, осуществляющего пенсионное обеспечение. Выплате денежных средств, предоставляемых гражданину в рамках правоотношений по пенсионному обеспечению, предшествует принятие решения (акта) о выплате (начислении) ему пенсии (задолженности по пенсии) конкретного вида, исчисленной в порядке и размерах, которые установлены законодательством, либо органом, непосредственно осуществляющим пенсионное обеспечение, либо юрисдикционным органом, рассматривающим спор в рамках процессуальных правоотношений, возникающих в связи с социальным обеспечением граждан (вышестоящим органом или судом общей юрисдикции), куда пенсионер может обратиться в случае спора о праве на получение соответствующих сумм пенсий. При отсутствии оснований, влекущих обязанность органа, осуществляющего пенсионное обеспечение, выплатить конкретному лицу пенсию в определенном размере (образовавшуюся по каким-либо причинам задолженность по пенсии), отношения по начислению, перечислению (переводу) и выплате сумм пенсий не возникают. Наследники, поскольку они не являются субъектами конкретного вида правоотношения по пенсионному обеспечению, не вправе требовать предоставления им материального обеспечения, предусмотренного в рамках данного правоотношения, - природа и содержание их прав носят иной характер, их права производны от прав наследодателя только в части получения сумм пенсии, полагающихся ему к выплате, но не полученных им при жизни. Соответственно, они не вправе совершать и действия, направленные на признание за наследодателем права на получение пенсии в размере, превышающем установленный ему при жизни, и возложение в связи с этим на орган, осуществляющий пенсионное обеспечение, обязанности произвести начисление и выплату соответствующих сумм пенсии, что является личным субъективным правом гражданина как субъекта правоотношений по пенсионному обеспечению конкретного вида.

Статья 1184. Наследование имущества, предоставленного наследодателю государством или муниципальным образованием на льготных условиях.

Имущество, предоставленное государственным или муниципальным образованием на льготной основе гражданам, нуждающимся в особой социальной защите (инвалиды войны многодетные матери и т.д.) в первую очередь включает автомобили с ручным управлением, коляски и т.д. Это имущество может предоставляться безвозмездно как в собственность, так и в пользование (в последнем случае имущество не входило в состав наследства, и по ранее действовавшему законодательству должно было возвращаться организации, предоставившей его). Как было отмечено в [Обзоре](#) законодательства и судебной практики Верховного Суда РФ за первый квартал 2007 года, по правовому смыслу льгота означает полное или частичное освобождение от соблюдения установленных законом общих правил, выполнения каких-либо обязанностей.

К числу другого имущества, которым бесплатно обеспечиваются инвалиды и некоторые категории ветеранов, относятся протезно-ортопедические изделия, бытовые приборы, тифло-, сурдо- и другие средства, необходимые им для социальной адаптации.

Если указанное имущество передано в собственность, то оно входит в состав наследства и наследуется на общих основаниях. До недавнего времени велись споры относительно того, распространяется ли действие нормы комментируемой статьи также на имущество, переданное наследодателю в пользование. Возможность предоставить транспортное средство инвалиду войны в пользование предусматривалась вплоть до 2005 года [Федеральным законом](#) от 12.01.1995 г. N 5-ФЗ "О ветеранах". В частности, инвалиды при наличии медицинских показаний (а инвалиды войны I группы по зрению или без обеих рук - без медицинских показаний) имели право на бесплатное получение в пользование в качестве средства реабилитации транспортных средств. При этом оговаривалось, что выданное бесплатно инвалиду войны транспортное средство в случае его смерти могло быть передано другому инвалиду, имеющему право на обеспечение транспортным средством, на условиях и в порядке, которые определяются субъектом Российской Федерации.

В настоящее время Верховным Судом РФ вопрос о судьбе имущества, переданного наследодателю в пользование, решен однозначно - средства транспорта и другое имущество, предоставленные государством или муниципальным образованием на льготных условиях в пользование наследодателю (бесплатно или за плату) в связи с его инвалидностью или

другими подобными обстоятельствами, включаются в состав наследственного имущества и наследуются на общих основаниях, установленных [ГК РФ \(п. 71 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 г. N 9 "О судебной практике по делам о наследовании"\)](#). Таким образом, в настоящее время для подобного имущества установлен режим, аналогичный режиму имущества, переданного в собственность.

Важное значение имеет [постановление](#) Правительства РФ от 12 сентября 2008 N 670 "О порядке предоставления легковых автомобилей и выплаты единовременной денежной компенсации за счет средств федерального бюджета инвалидам, которые на 1 января 2005 г. состояли на учете в органах социальной защиты населения субъектов Российской Федерации для обеспечения транспортными средствами бесплатно или на льготных условиях в соответствии с медицинскими показаниями" (вместе с "[Правилами](#) предоставления легковых автомобилей за счет средств федерального бюджета отдельным категориям инвалидов, которые на 1 января 2005 г. состояли на учете в органах социальной защиты населения субъектов Российской Федерации для обеспечения транспортными средствами бесплатно или на льготных условиях в соответствии с медицинскими показаниями", "[Правилами](#) выплаты единовременной денежной компенсации за счет средств федерального бюджета отдельным категориям инвалидов, которые на 1 января 2005 г. состояли на учете в органах социальной защиты населения субъектов Российской Федерации для обеспечения транспортными средствами бесплатно или на льготных условиях в соответствии с медицинскими показаниями").

[Пунктом 2](#) указанного постановления установлено, что финансовое обеспечение расходов, связанных с предоставлением легковых автомобилей инвалидам, а также выплатой инвалидам единовременной денежной компенсации взамен предоставления легкового автомобиля, в том числе с оплатой банковских услуг (услуг почтовой связи) по перечислению (пересылке) компенсационных выплат, осуществляется за счет средств федерального бюджета в пределах бюджетных ассигнований и лимитов бюджетных обязательств, предусмотренных Министерству здравоохранения и социального развития Российской Федерации в соответствии со сводной бюджетной росписью расходов федерального бюджета на текущий финансовый год и плановый период.

[Статья 1185](#). Наследование государственных наград, почетных и памятных знаков.

1. Особое внимание законодатель в комментируемой статье уделил наследованию государственных наград, почетных и памятных знаков. Порядок их наследования зависит от того, распространяется ли на них законодательство о государственных наградах Российской Федерации, или нет.

В первом случае они в состав наследства не входят, и передача этих наград после смерти награжденного другим лицам осуществляется в порядке, установленном законодательством о государственных наградах Российской Федерации. В первую очередь в этой связи следует указать на [Положение](#) о государственных наградах Российской Федерации, утвержденное [указом](#) Президента РФ от 07 сентября 2010 N 1099 "О мерах по совершенствованию государственной наградной системы Российской Федерации" (вместе с "Положением о государственных наградах Российской Федерации", "[Статутами](#) орденов Российской Федерации, положениями о знаках отличия Российской Федерации, медалях Российской Федерации, почетных званиях Российской Федерации, описаниями названных государственных наград Российской Федерации и нагрудных знаков к почетным званиям Российской Федерации").

В соответствии с [п. 2](#) Положения государственными наградами Российской Федерации являются:

- а) высшие звания Российской Федерации;
- б) ордена Российской Федерации;
- в) знаки отличия Российской Федерации;
- г) медали Российской Федерации;
- д) почетные звания Российской Федерации.

В [Указе](#) от 07 сентября 2010 N 1099 особо подчеркнуто, что юбилейные медали Российской Федерации, награды, учреждаемые федеральными органами государственной власти и иными федеральными государственными органами, органами государственной власти субъектов РФ, общественными и религиозными объединениями, не являются государственными наградами Российской Федерации.

Что касается государственных наград РФ, предоставленных до вступления в силу Указа

и государственных наград СССР, то в п. 4 указа от 07.09.2010 N 1099 сказано, что лицам, удостоенным государственных наград Российской Федерации, входивших в государственную наградную систему Российской Федерации до вступления в силу настоящего Указа, а также гражданам Российской Федерации, удостоенным государственных наград СССР, предоставляются меры социальной поддержки в порядке и случаях, установленных законодательством Российской Федерации (примером государственных наград СССР являются орден Ленина, Боевого Красного Знамени, Октябрьской Революции и т.д.).

Согласно п. 50 указанного Положения в случае смерти награжденного лица государственные награды и документы к ним хранятся у наследников. При отсутствии наследников государственные награды и документы к ним подлежат возврату в Администрацию Президента Российской Федерации.

По решению Комиссии государственные награды и документы к ним умершего награжденного лица или лица, награжденного посмертно, могут быть переданы государственным или муниципальным музеям на постоянное хранение и для экспонирования с согласия наследников и при наличии ходатайства музея, поддержанного органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации, в ведении которого находятся вопросы сохранения культурного наследия, или по ходатайству федерального органа исполнительной власти, в ведении которого находится музей.

Таким образом, указанные государственные награды не входят в состав наследственного имущества. С практической точки зрения это означает, что такие ордена, медали, нагрудные знаки к почетным званиям, знаки отличия не могут быть завещаны, передаваться наследникам других очередей, а также включаться в наследственную массу. Соответственно, не может быть присуждена денежная либо иная компенсация другим наследникам с лица, которому награды переданы по решению суда, несмотря на то, что те или иные из них могут иметь значительную материальную ценность, а в дальнейшем и переходить по наследству без каких-либо изъятий.

Наличие подобного правила обусловлено тем, что государственные награды являются формой личного поощрения. Соответственно, статус, а также льготы, предоставляемые лицу, награжденному государственной наградой, имеют личный характер и не могут переходить другим лицам.

Когда наследников несколько, то между ними не исключены споры о праве каждого на получение части или всех наград умершего лица. Однако нормы наследственного права в таких случаях не должны применяться.

Также предусматривается, что наследникам лиц, награжденных государственными наградами СССР, но не получивших их своевременно в связи со смертью (гибелью) или в соответствии с действовавшим на момент награждения законодательством СССР, передаются (вручаются) удостоверения к соответствующим государственным наградам СССР для хранения как память.

Государственные награды РФ и документы к ним лиц, награжденных посмертно, передаются (вручаются) для хранения супруге (супругу), отцу, матери, сыну или дочери награжденного лица.

2. Что касается принадлежащих наследодателю государственных наград, на которые не распространяется законодательство о государственных наградах Российской Федерации, почетные, памятные и иные знаки, в том числе награды и знаки в составе коллекций, то они входят в состав наследства и наследуются на общих основаниях.

Согласно Указу Президента РФ от 07 сентября 2010 N 1099 "О мерах по совершенствованию государственной наградной системы Российской Федерации" юбилейные медали Российской Федерации, награды, учреждаемые федеральными органами государственной власти и иными федеральными государственными органами, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, общественными и религиозными объединениями, не являются государственными наградами Российской Федерации.

В п. 72 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 N 9 "О судебной практике по делам о наследовании" отмечено, что "в состав наследства входят и наследуются на общих основаниях все принадлежавшие наследодателю государственные награды, почетные, памятные и иные знаки, которые не входят в государственную наградную систему Российской Федерации в соответствии с Указом Президента Российской Федерации от 07 ноября 2010 N 1099 "О мерах по совершенствованию государственной наградной системы Российской Федерации".

Государственные награды Российской Федерации, установленные Положением о

государственных наградах Российской Федерации, утвержденным названным [Указом](#) Президента Российской Федерации, которых был удостоен наследодатель, не входят в состав наследства".

Раздел VI. Международное частное право

Глава 66. Общие положения

Статья 1186. Определение права, подлежащего применению к гражданско-правовым отношениям с участием иностранных лиц или гражданско-правовым отношениям, осложненным иным иностранным элементом

1. Комментируемая [статья](#) посвящена сфере применения международного частного права как отрасли права, регулирующей гражданские отношения с участием иностранных граждан или иностранных юридических лиц либо гражданско-правовые отношения, осложненные иным иностранным элементом, в том числе в тех случаях, когда объект гражданских прав находится за границей.

Гражданские отношения составляют отношения, регулируемые гражданским законодательством ([ст. 2](#) ГК РФ). В круг таких отношений законодатель прямо включил имущественные отношения, личные неимущественные отношения, и впервые законодатель установил, что предметом гражданского права являются также отношения, связанные с участием в корпоративных организациях или с управлением ими (корпоративные отношения). Эти отношения основаны на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности участников.

Легального определения иностранный элемент гражданских правоотношений не существует. Он может выражаться:

в иностранном гражданстве либо иностранной регистрации в случае юридических лиц его участников;

нахождении объекта гражданских прав за границей;

иных характеристиках.

Иностранцами гражданами согласно [ст. 3](#) Федерального закона от 31 мая 2002 г. N 62-ФЗ "О гражданстве Российской Федерации" являются лица, не являющиеся гражданами Российской Федерации и имеющие гражданство (подданство) иностранного государства.

Иностранцами юридическими лицами являются юридические лица, зарегистрированные за границей.

Особым случаем, когда применяется международное частное право, является нахождение объекта гражданских прав за границей РФ. В таких случаях отношения, урегулированные международным частным правом, могут возникнуть и между российскими гражданами (например, при наследовании этого объекта). Эти отношения в данном случае понимаются в широком смысле, то есть как отношения, выходящие за пределы одного государства.

При наличии в гражданских отношениях вышеуказанного иностранного элемента возникает вопрос о том, право какой страны подлежит применению при их регулировании и органы какой страны компетентны принимать решения в процессе такого регулирования. Все данные проблемы относятся к области международного частного права. Решаются эти вопросы на основании специальных коллизионных норм ((латинское слово *collisio*, - коллизия, столкновение), которые решают вопросы столкновений между нормами, по разному регулирующими соответствующие отношения в разных странах.

Помимо предмета правового регулирования в [п. 1](#) комментируемой сказано об источниках правового регулирования, которые включают международные договоры Российской Федерации, ГК РФ, другие законы ([пункт 2 статьи 3](#) ГК) и обычаи, признаваемые в Российской Федерации.

Согласно [ст. 2](#) Федерального закона от 15 июля 1995 N 101-ФЗ "О международных договорах Российской Федерации" международный договор Российской Федерации означает международное соглашение, заключенное Российской Федерацией с иностранным государством (или государствами), с международной организацией либо с иным образованием, обладающим правом заключать международные договоры (далее - иное образование), в письменной форме и регулируемое международным правом, независимо от

того, содержится такое соглашение в одном документе или в нескольких связанных между собой документах, а также независимо от его конкретного наименования.

Речь идет, прежде всего, о многосторонних международных соглашениях (международных конвенциях). В качестве примера можно привести [Конвенцию](#) о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, заключенную в Минске 22 января 1993 г.

Кроме международных конвенций, отношения с участием иностранного элемента регулируют двусторонние договоры о правовой помощи, заключенные Россией с рядом государств. Двух и многосторонние договоры о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, а также иные договоры заключаются в целях единообразного подхода к регламентации международных частноправовых отношений. В них, как правило, указывается национальное право (право конкретного государства), подлежащее применению к данному правоотношению. Так, например, согласно [ст. 27](#) Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, заключенной в Минске 22 января 1993 г., личные и имущественные правоотношения супругов определяются по законодательству того государства, на территории которого они имеют совместное местожительство.

Что касается обычая как источника международного частного права, то им признается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской или иной деятельности, не предусмотренное законодательством правило поведения, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе. Обычаи, противоречащие обязательным для участников соответствующего отношения положениям законодательства или договору, не применяются ([п. 2 ст. 5](#) ГК).

При этом не имеет значения, зафиксирован ли обычай в каком-либо документе, хотя такие документы в ряде случаев существуют. Наиболее известным в международном частном праве является сборник торговых обычаев "[Инкотермс](#)", подготовленный Международной торговой палатой (Париж).

В комментируемой [статье](#), предусмотрено, что особенности определения права, подлежащего применению международным коммерческим арбитражем, устанавливаются Законом о международном коммерческом арбитраже. Речь идет о Законе РФ от 7 июля 1993 г. N 5338-1 "О международном коммерческом арбитраже", в [ст. 28](#) которого регулируется порядок определения норм, применимых к существу спора. Согласно указанной статье третейский суд разрешает спор в соответствии с такими нормами права, которые стороны избрали в качестве применимых к существу спора. Любое указание на право или систему права какого-либо государства должно толковаться как непосредственно отсылающее к материальному праву этого государства, а не к его коллизионным нормам. При отсутствии какого-либо указания сторон третейский суд применяет право, определенное в соответствии с коллизионными нормами, которые он считает применимыми. Во всех случаях третейский суд принимает решение в соответствии с условиями договора и с учетом торговых обычаев, применимых к данной сделке.

2. В [п. 2](#) комментируемой статьи установлен дополнительный коллизионный критерий, на основании которого в определенных случаях подлежит определению применимое к договору, осложненному иностранным элементом, право. Им является так называемый критерий наиболее тесной связи гражданского отношения, осложненного иностранным элементом с правом той или иной страны.

Сложность и особенность применения указанного критерия состоит в том, что применимое право определяется без установления законодателем правил определения такой связи. Другими словами речь идет об оценочном понятии. Данный критерий несомненно обеспечивает гибкость коллизионно-правового регулирования, в то же время создавая условия для правовой неопределенности и широкого судебного усмотрения при определении применимого права.

Ранее действовавшее законодательство такие критерии содержало. В соответствии с прежней редакцией [п. 2 ст. 1211](#) ГК РФ правом страны, с которой договор наиболее тесно связан, считалось, если иное не вытекало из закона, условий или существа договора либо совокупности обстоятельств дела, право страны, где находится место жительства или основное место деятельности стороны, которая осуществляет исполнение, имеющее решающее значение для содержания договора.

В настоящее время [ст. 1211](#) ГК РФ изложена по-новому: в ней не раскрывается общее понятие "наиболее тесной связи". Однако следует учитывать, что [Федеральным законом](#) от 30

сентября 2013 г. N 260-ФЗ "О внесении изменений в часть третью Гражданского кодекса Российской Федерации" (далее - Закон N 260-ФЗ) были внесены новые статьи, расширяющие круг отношений, регулируемых специальными коллизионными нормами, что во многих случаях исключает необходимость использования общего критерия наиболее тесной связи при определении применимого права.

Речь идет о следующих статьях: о праве, подлежащем применению к переходу прав кредитора к другому лицу на основании закона (ст. 1216.1), к отношениям представительства (ст. 1217.1), к прекращению обязательства зачетом (ст. 1217.2), к определению допустимости требования потерпевшего о возмещении вреда страховщиком (ст. 1220.1) и др. (см. комментарий к ним).

3. В п. 3 комментируемой статьи содержится правило, исключающее применение коллизионных норм, если международный договор "непосредственно" регулирует соответствующие отношения. В качестве примера можно привести Женевские вексельные конвенции 1930 года и Женевские чековые конвенции 1931 года, [Международную конвенцию](#) о гражданской ответственности за ущерб от загрязнения нефтью от 29 ноября 1969 г. с изменениями 1992 г. и др.

Подобные международные соглашения содержат унифицированные материально-правовые нормы, в связи с чем необходимости прибегать к коллизионному регулированию нет.

Таким образом, подлежащая применению унифицированная материальная норма международного договора императивна, что исключает возможность устранить ее действие соглашением о выборе применимого права. Но правило п. 3 комментируемой статьи устраняет коллизию унифицированной нормы лишь с правом, которое в свою очередь было определено на основе коллизионных норм права.

Статья 1187. Квалификация юридических понятий при определении права, подлежащего применению

1. Комментируемая [статья](#) посвящена толкованию, то есть уяснению действительного смысла, юридических понятий, при определении применимого права к гражданско-правовым отношениям, осложненным иностранным элементом. Использованный в названии статьи термин "квалификация" - установление содержания правовых понятий и терминов, хотя и уже по своему содержанию, чем термин "толкование", рассматривается в данном случае как его синоним.

Следует учитывать, что в праве различных государств одноименные понятия могут отличаться по своему содержанию либо понятия, требующие квалификации, могут быть вообще неизвестны российскому праву или известны в ином словесном обозначении либо с другим содержанием и не могут быть определены посредством толкования в соответствии с российским правом. В таких случаях при их квалификации может применяться иностранное право. Так, например, по своему содержанию в российском и зарубежном праве различаются такие понятия, как "движимое и недвижимое имущество", "собственность", "недостойные наследники" и др. Для установления их содержания и требуется квалификация.

В п. 1 комментируемой статьи установлено общее правило, согласно которому толкование по общему правилу осуществляется в соответствии с российским правом (*lex fori* - закон суда). Коллизионная привязка "закон суда" отсылает к праву государства, в котором проходит судебный процесс по конкретному юридическому делу. Однако эта норма носит диспозитивный характер и законом может быть предусмотрено иное. Это значит, что в случаях, прямо предусмотренных законом, может применяться иностранное право.

2. В п. 2 комментируемой статьи содержатся основания для применения иностранного права при квалификации юридических понятий, требующих такой квалификации. В частности иностранное право может применяться, если одновременно существуют следующие два условия: 1) юридические понятия вообще не известны российскому праву или известны в ином словесном обозначении либо с другим содержанием; 2) юридические понятия не могут быть определены посредством толкования в соответствии с российским правом.

Процесс квалификации может осложниться проблемой скрытых коллизий, возникающей в связи с тем, что в некоторых странах существуют правовые институты, неизвестные российскому праву. Так, например, в странах общего права (*common law*), к которым относятся такие страны, как Великобритания, США и т.д., существует такой не известный российскому праву институт, как траст (доверительная собственность), который основан на возможности "расщепления" права собственности. Российская правовая доктрина исходит из того, что на

одну и ту же вещь может быть только один собственник, и поэтому попытки ввести этот институт в российское законодательство в начале девяностых успеха не имели. Соответственно, такой правовой институт, как траст в российском праве отсутствует.

Еще одной проблемой квалификации юридических понятий иностранного права, возникающей на практике, является проблема применения права так называемых непризнанных государств (Абхазия, Северный Кипр и др.). Возникает вопрос о том, должна ли осуществляться квалификация юридических понятий вновь созданного, хотя и не признанного государства или государства, из состава которого оно вышло. Общепринятой является точка зрения, согласно которой необходимо применять именно право непризнанного, вышедшего из состава другого государства, а не права государства, из состава которого оно вышло.

Статья 1188. Применение права страны с множественностью правовых систем

В комментируемой **статье** речь идет о ситуациях, когда в одной стране действует не одна, а две или более правовых систем.

Множественность правовых систем существует либо в федеративных государствах, в которых каждая из составных частей, входящих в федерацию, имеет этнические, религиозные отличия, отраженные в законодательстве либо в государствах, хотя и не имеющих федеративного устройства, но населенных обособленными, имеющими определенные особенности с точки зрения правового регулирования, общностями (Канада, Индонезия и пр.).

По общему правилу, установленному в самой комментируемой **статье**, в таких случаях необходимо обращение к коллизионным нормам данного государства, устанавливающим, право какой общности подлежит применению в том или ином случае.

Если же это невозможно, то подлежит применению право страны, с которой гражданско-правовое отношение, осложненное иностранным элементом, наиболее тесно связано (см. **комментарий** к ст. 1186). Однако четкие критерии, из которых следует исходить при оценке связанности правовых систем, отсутствуют. Таким образом, речь идет об оценочном понятии.

Следует учитывать положения Европейской конвенции об информации относительно иностранного законодательства, заключенной в Лондоне 7 июня 1968 г., вступившей в силу для России 13 мая 1991 г. Она предусматривает процедуру получения информации о действующем праве судом одного государства от специального органа другого государства, причем информация предоставляется безвозмездно. Согласно **ст. 4** этой Конвенции в запросе об информации указывается судебный орган, от которого запрос исходит, а также характер дела. В нем формулируются, по возможности с максимальной точностью, вопросы, по которым желательно получить информацию относительно законодательства запрашиваемого государства, и если в запрашиваемом государстве существует более одной правовой системы, то указывается правовая система, по которой запрашивается информация.

Статья 1189. Взаимность

1. Взаимность, о которой идет речь в комментируемой **статье**, понимается как взаимное предоставление определенного правового режима (национального, наибольшего благоприятствования) или каких-либо прав иностранным гражданам и иностранным юридическим лицам.

Оговорка о взаимности предусмотрена в законодательстве ряда государств и, в частности, в Гражданских кодексах Армении 1998 г. (ст. 1257), Белоруссии 1998 г. (ст. 1098), Казахстана 1999 г. (ст. 1089), Киргизии 1998 г. (ст. 1172), Узбекистана 1996 г. (ст. 1163) и др.

Принцип взаимности в настоящее время получил законодательное закрепление в материально-правовых нормах российского права. В **ст. 2** Федерального закона от 08 декабря 2003 N 164-ФЗ (ред. от 13.07.2015) "Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности" указано, что взаимность - это предоставление одним государством (группой государств) другому государству (группе государств) определенного режима международной торговли взамен предоставления вторым государством (группой государств) первому государству (группе государств) такого же режима.

Сложнее дело обстоит с действием взаимности в сфере процессуального права. Взаимность в признании и исполнении иностранных судебных актов зафиксирована лишь в некоторых международно-правовых договорах с участием Российской Федерации. В российских процессуальных кодексах (**ГПК** РФ и **АПК** РФ) взаимность не получила прямого закрепления, что, возможно, связано с теоретической неразработанностью вопроса.

Несмотря на то, что взаимность является одним из основополагающих начал

международного права, в коллизионном праве Российской Федерации она применяется не всегда. В частности, в [п. 1](#) комментируемой статьи установлено общее правило, согласно которому иностранное право подлежит применению в Российской Федерации независимо от того, применяется ли в соответствующем иностранном государстве к отношениям такого рода российское право.

Исключение составляют случаи, когда применение иностранного права на началах взаимности предусмотрено законом. Так, в качестве примера последнего можно привести положения [п. 2 ст. 157](#) Семейного кодекса РФ, согласно которым браки между иностранными гражданами, заключенные на территории Российской Федерации в дипломатических представительствах и консульских учреждениях иностранных государств, признаются на условиях взаимности действительными в Российской Федерации, если эти лица в момент заключения брака являлись гражданами иностранного государства, назначившего посла или консула в Российской Федерации.

2. В [п. 2](#) комментируемой статьи говорится о презумпции существования взаимности в тех случаях, когда применение иностранного права зависит от ее наличия или отсутствия. В данном случае можно говорить о наличии определенного противоречия с положениями [п. 1 ст. 1191](#) ГК (см. [комментарий](#) к нему), возлагающего на суд обязанность установить содержание норм иностранного права.

Таким образом, сторона, ссылающаяся в обоснование своих требований или возражений на отсутствие взаимности как на основание не применять иностранное право (если его применение обусловлено взаимностью), должна представить соответствующие доказательства. Однако в данном случае не уточняется, каким образом эта сторона должна устанавливать наличие обстоятельств, указывающих на отсутствие взаимности.

Представляется, что только суд может в конечном итоге вынести решение о наличии или отсутствии взаимности. При этом суд не лишен права, оценивая доказательства, представленные одной из сторон, обратиться за содействием и разъяснением в Министерство юстиции или к экспертам.

[Статья 1190](#). Обратная отсылка

1. В [п. 1](#) комментируемой статьи речь идет об обратной отсылке, то есть отсылке к закону третьей страны, который применяется в том случае, когда избранная коллизионная норма иностранного права не содержит материального регулирования данного отношения, а предписывает применить право третьего государства. При этом особо подчеркивается, что не допускается отсылка к нормам коллизионного права - только к нормам материального права другого государства. Исключение составляет [п. 2](#) комментируемой статьи.

Из этого следует, что при обратной отсылке существующие в той или иной стране нормы международного частного права не будут приниматься во внимание вообще.

2. Обратная отсылка к нормам российского права возможна при одновременном соблюдении двух условий, установленных в [п. 2](#) комментируемой статьи.

- право другого государства отсылает к нормам российского права, а не к нормам права третьего государства;

- нормы российского права, к которым отсылает право другого государства, определяют правовое положение физического лица.

Согласно ранее действовавшей редакции [п. 2](#) комментируемой статьи обратная отсылка принималась только в отношении норм, закрепленных в [ст.ст. 1195-1200](#) ГК РФ (см. [комментарий](#) к ним). Помимо вышеназванных статей, обратная отсылка в соответствии с изменениями, внесенными [Федеральным законом](#) от 30 сентября 2013 г. N 260-ФЗ, должна также применяться в отношении [ст. 1201](#), определяющей правовое положение индивидуальных предпринимателей (см. [комментарий](#) к ней).

При широком толковании термина "правовое положение физического лица" обратная отсылка также возможна по отношению к соответствующим нормам семейного права (например, для вопросов определения способности лица к вступлению в брак).

При этом важно подчеркнуть, что в данном случае отечественная коллизионная норма должна отсылать к иностранному праву в целом, а не к только к нормам иностранного материального права.

[Статья 1191](#). Установление содержания норм иностранного права

1. Применение иностранного права можно рассматривать как самоограничение государством своего суверенитета в сфере правового регулирования, которое возможно в силу

одного из трех оснований - международного договора Российской Федерации, российского федерального закона либо признаваемого в России обычая.

В виде общего правила комментируемая [статья](#) возлагает на суд установление содержания норм иностранного права, исходя из общепринятого принципа, согласно которому иностранное право должно применяться таким же образом, как оно применяется в соответствующем государстве его происхождения. В [п. 44](#) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 июня 2017 N 23 "О рассмотрении арбитражными судами дел по экономическим спорам, возникающим из отношений, осложненных иностранным элементом" было отмечено, что "к сведениям о содержании норм иностранного права могут относиться: тексты иностранных правовых актов, ссылки на источники опубликования иностранных правовых актов, заключения о содержании норм иностранного права, подготовленные экспертами (лицами, обладающими специальными познаниями в данной области). Сторона, не исполнявшая возложенную на нее судом обязанность по представлению сведений о содержании норм иностранного права, не вправе впоследствии ссылаться на неустановление арбитражным судом содержания норм иностранного права, если арбитражный суд предпринял достаточные меры для его установления".

Согласно [п. 22](#) Информационного письма Президиума ВАС РФ от 09 июля 2013 N 158 Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел с участием иностранных лиц (вместе с "Обзором судебной практики по некоторым вопросам, связанным с рассмотрением арбитражными судами дел с участием иностранных лиц") "неисполнение или ненадлежащее исполнение судом обязанности по установлению содержания норм иностранного права в нарушение [статьи 14](#) АПК РФ и [статьи 1191](#) ГК РФ является основанием для изменения или отмены судебного акта. Информация об иностранном праве может включать в себя ссылки на нормы права, практику их официального толкования и применения, включая разъяснения судебных инстанций, примеры разрешения сходных конфликтных ситуаций, выдержки из правовой доктрины".

В [п. 1](#) комментируемой статьи говорится о том, каким образом российский суд должен уяснить содержание иностранного права в том случае, когда он его применяет. В частности, учитываются три критерия: официальное толкование, судебную практику применения, а также доктрину в соответствующем иностранном государстве.

При этом следует учитывать, что в странах англо-саксонской системы, в которых действует система прецедентного права, значение судебной практики применения может иметь определяющее значение.

Под официальным толкованием ("аутентичное толкование") законов и других правовых актов понимается толкование издавшими их или специально на то уполномоченными органами.

Под практикой применения следует понимать конкретные судебные дела, основанные на конкретных правовых актах, подлежащих использованию в том.

Анализируя нормы иностранного права, суд оценивает не только их буквальный смысл, но также смысл, извлекаемый из системного толкования данной нормы, т.е. в ее взаимосвязи с иными законоположениями. Однако иногда даже системное толкование правовых норм не позволяет восполнить имеющийся пробел в правовом регулировании. В этом случае суды прибегают к правовой доктрине, существующей в той или иной стране. Легальное определение правовой доктрины, о которой идет речь в комментируемой [статье](#), отсутствует. Общепринятой является следующая формулировка: правовая доктрина - система идей о праве, признаваемых официально государством или юридической практикой.

В [п. 44](#) постановления Пленума ВАС РФ от 27 июня 2017 N 23 "О рассмотрении арбитражными судами дел по экономическим спорам, возникающим из отношений, осложненных иностранным элементом" отмечено, что "исходя из смысла [части 2 статьи 14](#) АПК РФ и [пункта 2 статьи 1191](#) ГК РФ, арбитражный суд вправе возложить на стороны обязанность представить сведения о содержании норм иностранного права, о чем выносит соответствующее определение.

При этом заключение о содержании норм иностранного права, подготовленное лицом, обладающим специальными познаниями в данной области, не является экспертным заключением по смыслу [статей 55, 82, 83, 86](#) АПК РФ, и правила о назначении экспертизы не распространяются на подобного рода заключения о содержании норм иностранного права.

Вместе с тем в целях установления содержания норм иностранного права суд может обратиться в установленном порядке за содействием и разъяснением в компетентные органы или организации, привлечь специалиста либо эксперта ([часть 2 статьи 14](#) АПК РФ, [пункт 2](#)

статьи 1191 Гражданского кодекса Российской Федерации). При привлечении лица, обладающего специальными знаниями в области иностранного права, в качестве эксперта суд руководствуется законодательством Российской Федерации о судебно-экспертной деятельности, а также нормами АПК РФ, регулирующими вопросы назначения и проведения экспертизы".

2. Как следует из п. 2 комментируемой статьи, в целях установления содержания норм иностранного права суд может обратиться за содействием и разъяснением в Минюст РФ и иные компетентные органы или организации в РФ и за границей либо привлечь экспертов.

Таким образом, важная роль в установлении содержания норм иностранного права принадлежит Министерству юстиции РФ. Указом Президента РФ от 13 октября 2004 N 1313 установлены полномочия Министерства юстиции РФ по взаимодействию с органами государственной власти иностранных государств и международными организациями по вопросам, относящимся к его компетенции, и осуществлению обмена правовой информацией с иностранными государствами. Так, согласно подп. 27 п. 7 упомянутого Указа Минюст России взаимодействует в установленном законодательством Российской Федерации порядке с органами государственной власти иностранных государств и международными организациями по вопросам, относящимся к компетенции Минюста России, осуществляет обмен правовой информацией с иностранными государствами.

Следует иметь в виду, что возложение обязанности представления сведений о содержании норм иностранного права на стороны не означает освобождения суда от обязанности по установлению содержания норм иностранного права самостоятельно. Это обусловлено тем, что стороны в своих интересах могут давать искаженную или неполную информацию.

Таким образом, обязанность устанавливать содержание иностранного права не может быть возложена на стороны. Это может сделать только суд.

Что касается участия сторон в этом процессе, то по общему правилу они могут, но не обязаны представлять документы, подтверждающие содержание норм иностранного права, на которые они ссылаются в обоснование своих требований или возражений, и иным образом содействовать суду в установлении содержания этих норм.

Применительно к осуществляемой сторонами предпринимательской деятельности обязанность по предоставлению сведений о содержании норм иностранного права может быть возложена судом на стороны. Причем указанная обязанность не может считаться возложенной на стороны автоматически. В абз. 3 п. 2 комментируемой статьи в последней редакции слова "бремя доказывания содержания " заменены юридически более нейтральными словами "обязанность по предоставлению сведений о содержании" норм иностранного права может быть возложена судом на стороны.

При этом суд вправе считать содержание норм иностранного права установленным, если представленное одной из сторон заключение по вопросам содержания норм иностранного права содержит необходимые и достаточные сведения и не опровергнуто при этом другой стороной путем представления сведений, свидетельствующих об ином содержании норм иностранного права.

В п. 18 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 09 июля 2013 N 158 "Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел с участием иностранных лиц" (вместе с "Обзором судебной практики по некоторым вопросам, связанным с рассмотрением арбитражными судами дел с участием иностранных лиц") было отмечено, что сторона, не исполнявшая возложенную на нее судом обязанность по представлению сведений о содержании норм иностранного права, не вправе впоследствии ссылаться на неустановление арбитражным судом содержания иностранного права, если арбитражный суд предпринял достаточные меры для его установления.

В качестве иллюстрации приводится следующее дело. Иностранный индивидуальный предприниматель обратился с исковым заявлением в арбитражный суд в Российской Федерации к российскому предприятию о взыскании задолженности за поставленный, но не оплаченный по договору международной купли-продажи товара.

Суд первой инстанции исковые требования удовлетворил в полном объеме ввиду следующего.

Поскольку стороны согласовали в качестве применимого к договору международной купли-продажи товаров иностранное право, определением арбитражного суда бремя представления сведений о содержании норм иностранного права было возложено на стороны. Между тем ни одна из сторон свою обязанность не выполнила.

В такой ситуации на основании [части 2 статьи 14](#) АПК РФ и [части 2 статьи 1191](#) ГК РФ арбитражный суд направил запрос в Министерство юстиции Российской Федерации, а также в консульство иностранного государства, гражданином которого являлся названный предприниматель, о представлении сведений о содержании норм иностранного права. Однако ответы в разумный срок представлены не были.

Руководствуясь [частью 3 статьи 14](#) АПК РФ и [пунктом 3 статьи 1191](#) ГК РФ, арбитражный суд применил к спорным правоотношениям российское право и удовлетворил исковые требования.

Ответчик обжаловал решение суда первой инстанции, ссылаясь на неустановление содержания иностранного права.

Суд апелляционной инстанции оставил в силе решение суда первой инстанции, указав, что в силу [части 2 статьи 9](#) АПК РФ лица, участвующие в деле, несут риск наступления последствий совершения или не совершения ими процессуальных действий.

Суд апелляционной инстанции обратил внимание на тот факт, что ответчик не представил в суд первой инстанции каких-либо сведений о содержании иностранного права: текстов иностранных правовых актов, ссылок на источники опубликования иностранных правовых актов, заключений о содержании иностранного права, подготовленных лицами, обладающими специальными познаниями в данной области.

В рассматриваемом случае суд первой инстанции, по мнению суда апелляционной инстанции, предпринял разумные и достаточные меры, предусмотренные [статьей 14](#) АПК РФ и [статьей 1191](#) ГК РФ, для установления содержания иностранного права.

3. [П. 3](#) комментируемой статьи установлено, что при невозможности установить содержание иностранного права суд не может отказать в вынесении решения и должен руководствоваться российским правом. В данном случае применяется так называемый Закон суда, суть которого том, что суд при определенных обстоятельствах, в частности как в данном случае, при невозможности установить содержание иностранного права, может применить материальное право своего государства, т.е. государства, на территории которого осуществляется судебное разбирательство. При этом невозможность применения иностранного права может быть результатом отсутствия соответствующей коллизионной привязки.

Однако такая невозможность должна быть достаточным образом обоснована и может быть констатирована судом только после того, как он предпринял все разумные меры для установления содержания иностранного права. Только после этого он может заменить иностранный закон российскими материальными нормами, регулирующими сходные отношения в России.

[Статья 1192](#). Нормы непосредственного применения

1. Комментируемая [статья](#) посвящена так называемым нормам непосредственного участия. Речь идет о таких императивных нормах права, которые вследствие указания в них самих или ввиду их особого значения, в том числе для обеспечения прав и охраняемых законом интересов участников гражданского оборота, регулируют соответствующие отношения независимо от подлежащего применению права. В теории они получили название "сверхимперативные нормы", которые действуют независимо от коллизионных норм.

Согласно [п. 16](#) Информационного письма Президиума ВАС РФ от 09 июля 2013 N 158 Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел с участием иностранных лиц (вместе с "Обзором судебной практики по некоторым вопросам, связанным с рассмотрением арбитражными судами дел с участием иностранных лиц") "арбитражный суд применяет к спорным правоотношениям сверхимперативные нормы ([статья 1192](#) ГК РФ) независимо от права, избранного сторонами в качестве применимого".

2. В [п. 2](#) комментируемой статьи подчеркивается, что нормы непосредственного участия содержащихся в праве другой, страны, могут также применяться при условии их тесной связи с возникшим отношением (оценочное понятие). Однако суд должен учитывать назначение и характер таких норм, а также последствия их применения или неприменения.

В ранее действовавшей редакции комментируемого [пункта](#) в качестве условия применения нормы указывалось на то, что согласно праву соответствующей страны такие нормы должны регулировать соответствующие отношения независимо от подлежащего применению права. Терминологическое изменение внесено [Федеральным законом](#) от 30 сентября 2013 г. N 260-ФЗ.

Статья 1193. Оговорка о публичном порядке

1. Комментируемая [статья](#) посвящена так называемой оговорке о публичном порядке.

В международном частном праве зарубежных государств, как и в российском, закреплен принцип ограничения применения иностранного права. Причем эти ограничения распространяются на нормы не только материального, но и процессуального права. Его общепринятое название - оговорка о публичном порядке (*ordre public*).

Суть этой оговорки состоит в том, что действие коллизионной нормы, иными словами, применение иностранного права, может быть ограничено путем использования данной оговорки. В частности, иностранный закон, к которому отсылает коллизионная норма, не может быть применен, если такое применение противоречило бы публичному порядку данного государства. Под противоречием публичному порядку, очевидно, следует понимать противоречие основным принципам, на которых базируется та или иная правовая система. В качестве примера можно привести [п. 2 ст. 165](#) СК, согласно которому, если в результате усыновления могут быть нарушены права ребенка, предусмотренные законодательством РФ и ее международными договорами, усыновление невозможно, даже если оно производится по нормам иностранного права.

Следует отметить, что отсутствует единообразное толкование содержания определения "публичный порядок". Так, в [Определении](#) Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 26 мая 2000 г. N 5-Г00-59 указывается, что под публичным порядком понимаются, в частности, основы правопорядка, которые закреплены в первую очередь в [Конституции](#) и законах РФ. В [Постановлении](#) Президиума Верховного Суда РФ от 19 июня 2001 г. N 60пв-02 указывается, что нарушение публичного порядка подразумевает нарушение фундаментальных основ установленного в государстве правопорядка.

В [п. 1](#) Информационного письма Президиума ВАС РФ от 26 февраля 2013 N 156 "Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел о применении оговорки о публичном порядке как основания отказа в признании и приведении в исполнение иностранных судебных и арбитражных решений" было отмечено, что "под публичным порядком в целях применения названных норм понимаются фундаментальные правовые начала (принципы), которые обладают высшей императивностью, универсальностью, особой общественной и публичной значимостью, составляют основу построения экономической, политической, правовой системы государства. К таким началам, в частности, относится запрет на совершение действий, прямо запрещенных сверхимперативными нормами законодательства Российской Федерации ([статья 1192](#) Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ)), если этими действиями наносится ущерб суверенитету или безопасности государства, затрагиваются интересы больших социальных групп, нарушаются конституционные права и свободы частных лиц".

Если суд придет к выводу о невозможности применения нормы иностранного права в связи с ее противоречием публичному порядку РФ, то при необходимости применяется соответствующая норма российского права, поскольку в противном случае право лица, обратившегося в компетентный российский орган, осталось бы без защиты.

Следует отметить, что согласно [п. 2 ст. V](#) Конвенции ООН о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений (нарушение публичного порядка и неарбитрабельность спора) могут быть применены компетентным судом по собственному усмотрению.

Вместе с тем в рассматриваемом случае необходимо также учитывать разъяснения, содержащиеся в [п. 4](#) Информационного письма Президиума ВАС РФ от 26 февраля 2013 года N 156, согласно которым Арбитражный суд применяет оговорку о публичном порядке как основание для отказа в признании и приведении в исполнение иностранных судебных и арбитражных решений в исключительных случаях, не подменяя специальных оснований для отказа в таком признании и приведении в исполнение, предусмотренных международными договорами Российской Федерации и нормами [Арбитражного процессуального кодекса](#) Российской Федерации.

2. В [ч. 2](#) комментируемой статьи сделан вывод о том, что само по себе отличие иностранной правовой системы от российской правовой, политической или экономической системы соответствующего иностранного государства (полностью идентичные правовые системы не существуют) не дает оснований для применения оговорки о публичном порядке. Например, нельзя отказать в применении законодательства какой-либо мусульманской страны лишь потому, что оно допускает многоженство, а в Российской Федерации это запрещено.

Статья 1194. Реторсии

В комментируемой [статье](#) говорится о реторсии, которую можно определить как ответные ограничения имущественных и личных неимущественных прав граждан и юридических лиц тех государств, в которых имеются специальные ограничения имущественных и личных неимущественных прав российских граждан и юридических лиц. Таким образом, правительство РФ вправе принимать акты, ограничивающие права иностранных физических и юридических лиц, если такого рода ограничения носят ответный характер.

Цель реторсии заключается в том, чтобы достичь такого уровня защиты государством - сувереном интересов своих субъектов, который не был бы ниже степени защищенности интересов субъектов другого государства.

Из комментируемой [статьи](#) следует, что реторсии в области гражданско-правовых отношений:

1) устанавливаются высшим исполнительным органом государственной власти - Правительством РФ, а не судебными или иными правоприменительными органами;

2) являются ответными действиями на ограничения имущественных и личных неимущественных прав, дискриминирующие российских субъектов права и, следовательно, не могут носить упреждающий, превентивный характер.

О реторсии также говорится в некоторых российских федеральных законах. Так, российское законодательство допускает возможность принятия ответных мер в области внешнеторговой деятельности согласно Федеральному закону от 8 декабря 2003 г. N 164-ФЗ "Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности" (в ред. [от 28 июля 2012 г. N 137-ФЗ](#)). В [ст. 40](#) "Ответные меры" этого Закона предусмотрено, что Правительство РФ может вводить меры ограничения внешней торговли товарами, услугами и интеллектуальной собственностью (ответные меры) в случае, если иностранное государство, во-первых, не выполняет принятые им по международным договорам обязательства в отношении Российской Федерации; во-вторых, принимает меры, которые нарушают экономические интересы Российской Федерации, субъектов Федерации, муниципальных образований или российских лиц либо политические интересы Российской Федерации, в том числе меры, которые необоснованно закрывают российским лицам доступ на рынок иностранного государства или иным образом необоснованно дискриминируют российских лиц; в-третьих, не предоставляет российским лицам адекватную и эффективную защиту их законных интересов в этом государстве, например защиту от антиконкурентной деятельности других лиц; в-четвертых, не предпринимает разумных действий для борьбы с противоправной деятельностью физических или юридических лиц этого государства на территории Российской Федерации. До введения ответных мер Правительство РФ может принять решение о проведении переговоров с соответствующим иностранным государством.

Глава 67. Право, подлежащее применению при определении правового положения лиц

Статья 1195. Личный закон физического лица

1. Комментируемая [статья](#) посвящена личному закону физического лица (*lex personalis*), под которым понимается право того государства, с которым физическое лицо имеет наиболее тесную связь. Указанное понятие находит широкое применение в международном частном праве, однако законодательно в Российской Федерации оно впервые было закреплено в связи с принятием части 3 ГК.

Понятие личного закона физического лица встречается также в [п. 1 ст. 399](#) ГПК РФ, согласно которому гражданская процессуальная правоспособность и дееспособность иностранных граждан, лиц без гражданства определяются их личным законом. Однако в этом случае речь идет исключительно о процессуальных правоотношениях.

Понимание личного закона в отдельных странах различается: им считают либо закон гражданства (*lex patriae*), либо закон места жительства (*lex domicilii*). Личный закон в форме закона места жительства распространен в странах англо-американского общего права (Великобритании, США, Канаде), в некоторых странах Латинской Америки, а в форме закона гражданства - в большинстве европейских стран, ряде стран Латинской Америки, странах СНГ, и др. Иногда применяется смешанная система, когда для регулирования отношений, осложненных иностранным элементом, используются обе коллизионные привязки.

Правила определения подлежащего применению права по законодательству РФ носят императивный характер, однако следует учитывать, что в договорных отношениях стороны

могут согласно ст. 1210 ГК (см. [комментарий](#) к ней) сами выбрать подлежащее применению право. Согласно [п. 1 ст. 1210](#) ГК РФ стороны договора могут при заключении договора или в последующем выбрать по соглашению между собой право, которое подлежит применению к их правам и обязанностям. Более того, стороны договора могут подчинить конкретному правопорядку не только весь договор в целом, но и его отдельные части ([п. 4 ст. 1210](#) ГК РФ). При этом формально юридический подход к соглашению сторон о применимом праве в настоящее время сведен к минимуму: достаточно указать, что подлежат применению "правовые акты", "законодательство" конкретного государства ([Постановление](#) Президиума ВАС РФ от 04 октября 2011 N 6417/11).

Для его определения учитывают, прежде всего, закон гражданства физического лица, однако законодатель в некоторых случаях учитывает также закон места жительства. При определении личного закона следует учитывать двух- и многосторонние договоры о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, а также иные договоры, которые заключаются в целях единообразного подхода к регламентации международных частноправовых отношений, в том числе с участием физических лиц. В них, как правило, указывается национальное право (право конкретного государства), подлежащее применению к данному правоотношению. Так, например, согласно [ст. 27](#) Минской Конвенции стран - членов СНГ о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г. личные и имущественные правоотношения супругов определяются по законодательству того государства, на территории которого они имеют совместное местожительство.

2. Следует также учитывать, что [ч. 1 ст. 62](#) Конституции Российской Федерации допускает возможность приобретения гражданами Российской Федерации одновременно и гражданства иностранного государства (двойное гражданство) в соответствии с федеральным законом или международным договором Российской Федерации. Таким образом, российскому гражданину может быть разрешено по его ходатайству иметь одновременно гражданство другого государства, но только такого, с которым имеется соответствующий международный договор. В случае двойного гражданства у физического лица его личным законом будет российское право.

3. В тех случаях, когда у иностранного гражданина нет российского гражданства, но он постоянно проживает на территории РФ, его личным законом также будет российское право.

4. Возможны ситуации, когда у иностранного гражданина несколько гражданств, но среди них нет российского. Личным законом такого лица считается право страны, в которой оно имеет место жительства.

5. Лицо без гражданства (апатрид) - это лицо, не являющееся гражданином Российской Федерации и не имеющее доказательства наличия гражданства иностранного государства. Личным законом лица без гражданства считается право страны, в которой это лицо имеет место жительства.

6. В комментируемой [статье](#) говорится также о личном законе беженцев, под которыми согласно определению, данному в [подп. 1 п. 1 ст. 1](#) Закона РФ от 19 февраля 1993 г. N 4528-1 "О беженцах", выступает лицо, которое не является гражданином РФ и которое в силу вполне обоснованных опасений стать жертвой преследований по признаку расы, вероисповедания, гражданства, национальности, принадлежности к определенной социальной группе или политических убеждений находится вне страны своей гражданской принадлежности и не может пользоваться защитой этой страны или не желает пользоваться такой защитой вследствие таких опасений; или, не имея определенного гражданства и находясь вне страны своего прежнего обычного местожительства в результате подобных событий, не может или не желает вернуться в нее вследствие таких опасений.

Согласно [п. 6](#) комментируемой статьи личным законом беженца считается право страны, предоставившей ему убежище.

[Статья 1196](#). Право, подлежащее применению при определении гражданской правоспособности физического лица

Гражданская правоспособность по российскому законодательству - это признаваемая государством за гражданином возможность иметь гражданские права и нести гражданские обязанности ([ст. 17](#) ГК РФ).

Содержание гражданской правоспособности составляет совокупность гражданских прав и обязанностей, которые гражданин может иметь в соответствии с действующим законодательством. Основные права гражданина перечислены в [ст. 18](#) ГК РФ, в которой

сказано, что гражданин может:

иметь имущество на праве собственности;

наследовать и завещать имущество;

заниматься предпринимательской и любой иной не запрещенной законом деятельностью;

создавать юридические лица самостоятельно или совместно с другими гражданами и юридическими лицами;

совершать любые не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах;

избирать место жительства;

иметь права авторов произведений науки, литературы и искусства, изобретений и иных охраняемых законом результатов интеллектуальной деятельности;

иметь иные имущественные и личные неимущественные права.

Комментируемая [статья](#) содержит императивное правило о том, что правоспособность физического лица по общему правилу определяется его личным законом (см. [комментарий](#) к ст. 1195). Указанная статья устанавливает в качестве критерия личного закона в первую очередь гражданство физического лица, однако в отношении иностранных граждан, имеющих место жительства в РФ, лиц с двойным гражданством, апатридов применяется право страны, в которой это лицо имеет место жительства. Личным законом беженца считается право страны, предоставившей ему убежище.

При этом применение к иностранному гражданину в качестве личного закона государства, гражданином которого он является, допускается лишь при наличии соответствующих положений международного договора, участницей которого является Россия.

Как следует из комментируемой [статьи](#), в Российской Федерации иностранные граждане и лица без гражданства пользуются гражданской правоспособностью наравне с российскими гражданами, кроме случаев, установленных законом. Это вытекает из [части 3 ст. 62](#) Конституции Российской Федерации, согласно которой иностранные граждане и лица без гражданства пользуются в Российской Федерации правами и несут обязанности наравне с гражданами Российской Федерации, кроме случаев, установленных федеральным законом или международным договором Российской Федерации. Таким образом, к иностранным гражданам и лицам без гражданства за отдельными изъятиями применяется национальный режим.

Можно привести примеры отдельных прав, входящих в содержание правоспособности российских граждан, которые отсутствуют у иностранных граждан и лиц без гражданства. Так, [ст. 3](#) Федерального закона от 24 июля 2002 г. N 101-ФЗ "Об обороте земель сельскохозяйственного назначения" закрепляет, что иностранные граждане могут обладать земельными участками из числа земель сельскохозяйственного назначения только на праве аренды, т.е. их собственниками они быть не вправе.

Кроме того, Земельный кодекс РФ в [п. 3 ст. 15](#) устанавливает, что иностранные граждане, лица без гражданства не могут обладать на праве собственности земельными участками, находящимися на приграничных территориях, перечень которых устанавливается Президентом РФ в соответствии с законодательством о Государственной границе РФ.

Наконец, согласно [п. 5 ст. 49](#) Жилищного кодекса РФ жилые помещения по договорам социального найма не предоставляются иностранным гражданам, лицам без гражданства, если международным договором Российской Федерации не предусмотрено иное.

[Статья 1197](#). Право, подлежащее применению при определении гражданской дееспособности физического лица

1. Под дееспособностью граждан по законодательству РФ понимается способность физического лица (гражданина) своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их. Полная дееспособность гражданина наступает по достижении им возраста 18 лет. Из этого правила имеются два исключения: 1) граждане, вступившие в брак до достижения возраста 18 лет, становятся полностью дееспособными со времени вступления в брак; 2) если несовершеннолетний, достигший возраста 16 лет, работает по трудовому договору, в том числе по контракту, или с согласия родителей (усыновителей) или попечителя занимается предпринимательской деятельностью, то он может быть объявлен полностью дееспособным (эмансипация).

В [п. 1](#) комментируемой статьи установлено, что в отношении дееспособности физических лиц действует личный закон физического лица. Однако личный закон будет различаться в зависимости от того, является ли физическое лицо иностранцем, лицом без гражданства, лицом с двойным гражданством, гражданином Российской Федерации или

беженцем (см. [комментарий](#) к ст. 1195 ГК).

2. В соответствии с [п. 2](#) комментируемой статьи ограничено право физических лиц ссылаться на отсутствие дееспособности по их личному закону. В частности, физическое лицо, не обладающее гражданской дееспособностью по своему личному закону, не вправе ссылаться на отсутствие у него дееспособности, если оно является дееспособным по праву места совершения сделки, за исключением случаев, когда будет доказано, что другая сторона знала или заведомо должна была знать об отсутствии дееспособности, то есть действовала недобросовестно.

Таким образом, независимо от предмета сделки, от того, совершена ли сделка на территории России или за ее пределами, независимо от того, участвует ли в сделке гражданин Российской Федерации или только иностранные граждане или лица без гражданства, в случае добросовестности контрагента дееспособность физического лица на совершение гражданско-правовых сделок определяется по закону места совершения сделки, а не по личному закону физического лица.

Наличие подобного правила вызвано необходимостью обеспечить стабильность коммерческого оборота.

3. ГК РФ предусматривает три случая ограничения дееспособности.

1. При наличии достаточных оснований суд по ходатайству родителей, усыновителей или попечителя либо органа опеки и попечительства может ограничить дееспособность несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет в части права самостоятельно распоряжаться своим заработком, стипендией или иными доходами, за исключением случаев, когда такой несовершеннолетний ранее приобрел дееспособность в полном объеме в связи с вступлением в брак или эмансипацией ([п. 4 ст. 26](#) ГК РФ). Основаниями ограничения являются, например, неразумное расходование заработка, употребление спиртных напитков или наркотических средств.

2. В судебном порядке может быть ограничена дееспособность совершеннолетнего гражданина, если он ставит свою семью в тяжелое материальное положение вследствие пристрастия к азартным играм, злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами ([ст. 30](#) ГК РФ). Ограничение касается права получать и распоряжаться заработком, пенсией и иными доходами и совершать сделки (кроме мелких бытовых). На совершение этих действий требуется согласие попечителя. Однако способность нести имущественную ответственность по совершенным сделкам и деликтоспособность такого лица не ограничиваются.

3. Гражданин, который вследствие психического расстройства может понимать значение своих действий или руководить ими лишь при помощи других лиц, может быть ограничен судом в дееспособности в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством. Над ним устанавливается попечительство.

При наличии психического расстройства, выражающегося в том, что лицо либо не понимает значения своих действий, либо понимает, но не может руководить ими, оно может быть в судебном порядке признано недееспособным, даже если достигло 18-летия ([ст. 29](#) ГК РФ). Для определения психического состояния лица суд назначает судебно-психиатрическую экспертизу. Гражданину, признанному недееспособным, назначается опекун, который полностью заменяет его в гражданских правоотношениях.

В [п. 3](#) комментируемой статьи установлено императивное правило о том, что признание в Российской Федерации физического лица недееспособным или ограниченно дееспособным подчиняется российскому праву. Таким образом, он содержит одностороннюю коллизионную норму (то есть норму, когда может применяться только российское право). Следовательно, основания для подобного признания и его юридические последствия, основания и последствия отмены такого признания определяются российским судом по российскому праву.

Однако данное правило не действует, если международный договор РФ содержит специальное правовое регулирование, которым может быть предусмотрено иное.

Статья 1198. Право, подлежащее применению при определении прав физического лица на имя

Имя является средством идентификации физического лица. Оно связывается с определенной общественной оценкой личности его носителя (как положительной, так и отрицательной). Юридическое понятие имени в данном случае не совпадает с общепринятым (обыденным) пониманием имени, поскольку имя гражданина по российскому законодательству включает в себя фамилию, имя и отчество. В случаях и в порядке, которые предусмотрены

законом, гражданин может использовать псевдоним (вымышленное имя). Так, в соответствии с [п. 2 ст. 1265](#) ГК РФ псевдоним может использоваться авторами произведений науки, литературы, искусства. В предусмотренных законом случаях имя может быть изменено.

Право на имя - одно из личных неимущественных прав, принадлежащих физическому лицу. Однако имя гражданина не является чем-то уникальным, то есть принадлежащим только одному лицу. Существует достаточно большое количество случаев полного совпадения имени у разных лиц.

В комментируемой [статье](#) установлено общее правило о том, что права физического лица на имя, его использование и защиту в коллизионных нормах определяются его личным законом (см. [комментарий](#) к ст. 1195). Однако эта норма носит диспозитивный характер и иное может быть предусмотрено [ГК](#) или другими законами.

В частности, можно указать на ст. 19 ГК в связке со [ст. 1219](#) ГК (см. [комментарий](#) к ней). Согласно [п. 5 ст. 19](#) ГК вред, причиненный гражданину в результате нарушения его права на имя или псевдоним, подлежит возмещению в соответствии с ГК. В этом же [пункте](#) сказано, что при искажении имени гражданина либо при использовании имени способами или в форме, которые затрагивают его честь, умаляют достоинство или деловую репутацию, гражданин вправе требовать опровержения, возмещения причиненного ему вреда, а также компенсации морального вреда. Законодатель в данном случае уточняет, что речь идет как о моральном, так и имущественном вреде. Неправомерное использование имени гражданина может состоять в умышленном или небрежном искажении имени, использовании чужого имени без согласия его носителя, неупоминании одного из элементов имени и в других формах.

Таким образом, причинение вреда в результате нарушения права физического лица на имя или псевдоним является частным случаем причинения вреда. Следовательно, будут применяться правила определения применимого права при причинении вреда, предусмотренные [ст. 1219](#) ГК (см. [комментарий](#) к ней). Согласно [п. 1](#) указанной статьи к обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда, применяется право страны, где имело место действие или иное обстоятельство, послужившие основанием для требования о возмещении вреда. В случае, когда в результате такого действия или иного обстоятельства вред наступил в другой стране, может быть применено право этой страны, если причинитель вреда предвидел или должен был предвидеть наступление вреда в этой стране. А в [п. 2](#) упомянутой статьи сказано, что если стороны обязательства, возникающего вследствие причинения вреда, имеют место жительства или основное место деятельности в одной и той же стране, применяется право этой страны. Если стороны данного обязательства имеют место жительства или основное место деятельности в разных странах, но являются гражданами или юридическими лицами одной и той же страны, применяется право этой страны.

Указанные правила должны применяться и в случае нарушения права на имя физического лица.

[Статья 1199](#). Право, подлежащее применению к опеке и попечительству

1. Опека и попечительство по российскому законодательству устанавливаются для защиты прав и интересов несовершеннолетних и иных недееспособных или частично дееспособных лиц. Над несовершеннолетними опека и попечительство устанавливаются также в целях их воспитания при отсутствии у них родителей (усыновителей), лишения родителей родительских прав и в иных случаях отсутствия родительского попечения. Опекун или попечитель назначается органом опеки и попечительства по месту жительства лица, нуждающегося в опеке или попечительстве, в течение месяца с момента, когда указанным органам стало известно о необходимости установления опеки или попечительства над гражданином. При наличии заслуживающих внимания обстоятельств опекун или попечитель может быть назначен органом опеки и попечительства по месту жительства опекуна (попечителя). Если лицу, нуждающемуся в опеке или попечительстве, в течение месяца не назначен опекун или попечитель, исполнение обязанностей опекуна или попечителя временно возлагается на орган опеки и попечительства.

Опека устанавливается над лишенными родительского попечения малолетними (до 14 лет), а также над недееспособными гражданами. Опекун является законным представителем своих подопечных и совершает от их имени и в их интересах все необходимые сделки. Попечительство устанавливается над несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет, а также над гражданами, ограниченными в дееспособности.

В соответствии с [п. 1](#) комментируемой статьи коллизионной привязкой в отношении опеки или попечительства над несовершеннолетними, недееспособными или ограниченными в

дееспособности совершеннолетними лицами является личный закон лица, в отношении которого устанавливается либо отменяется опека или попечительство (см. [комментарий](#) к ст. 1195).

Следует иметь в виду, что заключенные Россией международные договоры - [Минская конвенция](#) 1993 г. и двусторонние договоры о правовой помощи могут содержать отсылки не к личному закону, а к закону страны гражданства лица, над которым устанавливается опека или попечительство.

Так, согласно [п. 1 ст. 33](#) Минской конвенции 1993 г. установление или отмена опеки и попечительства производится по законодательству Договаривающейся Стороны, гражданином которой является лицо, в отношении которого устанавливается или отменяется опека или попечительство. Аналогичные положения содержатся в международных договорах с такими странами как Венгрия, Вьетнам, Куба и др.

Соответственно, предусмотренная в [п. 3 ст. 1195](#) (см. [комментарий](#) к ней) отсылка к российскому праву как личному закону иностранца, имеющего место жительства в России в силу приоритета норм международного права не должна применяться в отношениях со странами - участниками [Минской конвенции](#) 1993 г. и с партнерами России по двусторонним договорам о правовой помощи.

2. В связи с тем, что исполнение обязанностей опекуна (попечителя) при опеке или попечительстве, осложненных иностранным элементом, осуществляется добровольно, необходимо определить, право какой страны подлежит применению в случаях установления опеки или попечительства и получения согласия опекуна или попечителя на исполнение своих обязанностей.

[Пункт 2](#) комментируемой статьи устанавливает, что обязанность опекуна (попечителя) принять опеку (попечительство) определяется по личному закону лица, назначаемого опекуном (попечителем). Таким образом, если опека будет устанавливаться на территории Российской Федерации, обязанность применить иностранное право при назначении опекуном (попечителем) иностранца по общему правилу возлагается на орган опеки и попечительства РФ. Однако международными договорами может быть предусмотрено иное.

В частности, [Минская конвенция](#) 1993 г., а также ряд двусторонних договоров о правовой помощи, например [Договор](#) между Российской Федерацией и Польшей о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским и уголовным делам 1996 г., предусматривают применение к обязанности лица принять опеку (попечительство) законодательства страны, гражданином которой является назначаемый опекун (попечитель).

Так, согласно [п. 3 ст. 33](#) Минской конвенции 1993 г. обязанность принять опекунство или попечительство устанавливается законодательством Договаривающейся Стороны, гражданином которой является лицо, назначаемое опекуном или попечителем.

3. [Пункт 3](#) комментируемой статьи устанавливает, праву какой страны подчиняются отношения между опекуном (попечителем) и подопечным. По существу, речь идет о том, каким образом осуществляются опека или попечительство после их установления. Права и обязанности опекунов и попечителей во всех странах могут существенно различаться, однако строго регламентируются.

В качестве основного правила предусматривается привязка к праву страны, учреждение которой установило опеку или попечительство. Эта норма полностью совпадает по содержанию с аналогичным положением, содержащимся в международных договорах. Так, согласно [п. 2 ст. 33](#) Минской Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам правоотношения между опекуном или попечителем и лицом, находящимся под опекой или попечительством, регулируются законодательством Договаривающейся Стороны, учреждение которой назначило опекуна или попечителя.

Таким образом, данная коллизионная привязка не связывает непосредственно выбор права, регулирующего отношения между опекуном (попечителем) и подопечным, с личным законом или гражданством одного из участников отношений либо с их местожительством.

Тем не менее фактически во многих случаях такая связь проявляется при определении условий, при которых суды или иные компетентные учреждения той или иной страны правомочны устанавливать или отменять опеку или попечительство, осложненные иностранным элементом. Обычно такие факторы, как наличие гражданства соответствующей страны или места жительства в ней иностранного лица, играют решающую роль в подобных случаях. Этим косвенно обуславливается связь между гражданством или местожительством лица, находящегося под опекой (попечительством), и правом, регулирующим отношения

между ним и опекуном (попечителем).

Статья 1200. Право, подлежащее применению при признании физического лица безвестно отсутствующим и при объявлении физического лица умершим

Признание в Российской Федерации физического лица безвестно отсутствующим установлено **статьей 42** ГК РФ. Согласно указанной статье гражданин может быть признан судом безвестно отсутствующим, если в течение года в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания. Исчисление этого срока начинается со дня получения последних сведений об отсутствующем. При невозможности установить этот день срок исчисляется с первого числа месяца, следующего за тем, в котором были получены последние сведения, а при невозможности установить этот месяц - с 1 января следующего года.

Если же в месте жительства гражданина нет сведений о его пребывании в течение пяти лет, то он может быть объявлен умершим. При этом признание его безвестно отсутствующим до объявления умершим не обязательно. В случае пропажи гражданина без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель, объявление умершим может быть произведено спустя шесть месяцев со дня несчастного случая или иных обстоятельств, угрожавших смертью. Если пропажа без вести военнослужащего или иного гражданина связана с военными действиями, то он может быть объявлен умершим по истечении двух лет со дня окончания военных действий.

В соответствии с комментируемой **статьей** признание в Российской Федерации физического лица безвестно отсутствующим и объявление физического лица умершим подчиняются российскому праву, т.е. принимаются во внимание условия и сроки, установленные российским законодательством. Аналогичные правила установлены международными соглашениями в этой области. Так, в **пункте 2 ст. 25** Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, заключенной в г. Минске 22 января 1993 г. установлено, что учреждения юстиции каждой из Договаривающихся Сторон могут признать гражданина другой Договаривающейся Стороны и иное лицо, проживавшее на ее территории, безвестно отсутствующим или умершим, а также установить факт его смерти по ходатайству проживающих на ее территории заинтересованных лиц, права и интересы которых основаны на законодательстве этой Договаривающейся Стороны.

Прямых указаний в российском законодательстве на ограничение применения этого правила в отношении иностранных граждан в ней нет. Однако следует учитывать, что с заявлением о признании физического лица безвестно отсутствующим или об объявлении физического лица умершим иностранные граждане могут обращаться в российский суд не во всех случаях. В соответствии со **ст. 403** ГПК РФ суды в Российской Федерации рассматривают дела особого производства в случае, если лицо, в отношении которого подается заявление о признании безвестно отсутствующим или об объявлении умершим, является российским гражданином либо имело последнее известное место жительства в Российской Федерации, и при этом от разрешения данного вопроса зависит установление прав и обязанностей граждан, имеющих место жительства в Российской Федерации. В иных случаях (например, когда пропавший без вести иностранный гражданин имел последнее место жительства за пределами Российской Федерации) заинтересованные лица должны обращаться в компетентный суд иного государства. При этом необходимо отметить, что институты безвестного отсутствия и объявления лица умершим могут существенно различаться в разных странах, а в некоторых вообще отсутствовать (например, в странах англо саксонской системы нет правового института безвестного отсутствия).

В связи с этим неурегулированным является вопрос, как будет действовать приведенная норма, если уже имеется решение иностранного суда по поводу признания иностранного лица умершим или безвестно отсутствующим. Представляется, что оно должно признаваться только в тех случаях, когда решение принимается судом государства, которое соответствует личному закону иностранного физического лица.

Статья 1201. Право, подлежащее применению при определении возможности физического лица заниматься предпринимательской деятельностью

Согласно **абз. 2 п. 1 ст. 2** ГК РФ предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг. Такой деятельностью могут заниматься как юридические лица, так и физические лица

без образования юридического лица (индивидуальные предприниматели).

В комментируемой [статье](#) речь идет о выборе коллизионной привязки в отношении предпринимательской деятельности индивидуальных предпринимателей, осложненной иностранным элементом.

Несмотря на то, что гражданская право- и дееспособность физического лица, включающие его право на занятие предпринимательской деятельностью, определяются его личным законом (см. комментарий к [ст. 1196](#) и [ст. 1197](#)) в соответствии с общим правилом комментируемой [статьи](#) право физического лица заниматься предпринимательской деятельностью в качестве индивидуального предпринимателя определяется по праву страны, где такое физическое лицо зарегистрировано в качестве индивидуального предпринимателя. Гражданство физического лица, которое занимается предпринимательской деятельностью, не имеет в данном случае решающего значения.

Лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность в Российской Федерации, должны быть зарегистрированы в этом качестве в установленном законом порядке, если иное не предусмотрено [ГК](#). Это правило распространяется и на иностранных граждан. В соответствии с [Федеральным законом](#) от 25 июля 2000 г. N 115-ФЗ "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации" иностранным гражданином, зарегистрированным в качестве индивидуального предпринимателя, признается иностранный гражданин, зарегистрированный в Российской Федерации в качестве индивидуального предпринимателя, осуществляющего деятельность без образования юридического лица.

В соответствии с [п. 19](#) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 июня 2017 N 23 юридический статус иностранного гражданина, занимающегося предпринимательской деятельностью без образования юридического лица, определяется по праву той страны, где он зарегистрирован как индивидуальный предприниматель, либо страны основного места осуществления предпринимательской деятельности.

Необходимость регистрации индивидуальной предпринимательской деятельности предусмотрена в законодательстве и других стран. Поэтому и в Российской Федерации, и во многих зарубежных странах индивидуальные предприниматели (коммерсанты) обязаны пройти процедуру регистрации в соответствующем реестре.

Вместе с тем в отношении отдельных видов предпринимательской деятельности законом могут быть предусмотрены условия осуществления гражданами такой деятельности без государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя. В таких случаях в качестве коллизионной привязки надлежит применять право страны основного места осуществления предпринимательской деятельности.

[Статья 1202](#). Личный закон юридического лица

1. В комментируемой [статье](#) законодатель ввел не только сам термин "личный закон юридического лица", но также раскрыл его содержание.

В соответствии с [п. 1](#) комментируемой [статьей](#) по общему правилу в основе определения правового положения юридического лица лежит критерий места его учреждения (в международном частном праве используется также термин "критерий инкорпорации"). Речь идет также и об иностранных юридических лицах, к которым следует относить юридические лица, учрежденные по закону иностранного государства. Этот критерий распространяется и на их филиалы, которые осуществляют деятельность на территории РФ и являются частью (структурным подразделением) головной организации - иностранного юридического лица.

В силу комментируемой [статьи](#) личным законом юридического лица является право страны, где учреждено юридическое лицо. Таким образом, в подтверждение своего статуса юридическое лицо должно представить надлежащим образом удостоверенные официальные документы государства места инкорпорации компании, свидетельствующие о регистрации компании и ее статусе.

Доказательства, подтверждающие постоянное местонахождение организации для целей налогообложения, не являются достаточными доказательствами для установления ее личного закона и процессуальной дееспособности. Соответственно, документы о регистрации компании и справка, подтверждающая налоговое резидентство компании, не являются тождественными.

В соответствии с [п. 25](#) Информационного письма Президиума ВАС РФ от 09 июля 2013 N 158 "Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел с участием иностранных лиц (вместе с "Обзором судебной практики по некоторым вопросам, связанным с рассмотрением арбитражными судами дел с участием иностранных лиц") официальные документы,

подтверждающие статус иностранного юридического лица, должны исходить от компетентного органа иностранного государства, содержать актуальную информацию на момент рассмотрения спора, должны быть надлежащим образом легализованы или апостилированы, а также должны сопровождаться надлежащим образом заверенным переводом на русский язык.

В [пункте 1](#) комментируемой статьи сделана отсылка к [Федеральному закону](#) от 5 мая 2014 г. N 124-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О введении в действие части первой Гражданского кодекса Российской Федерации" и статью 1202 части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации", которым были введены особые правила в отношении юридических лиц учрежденных на территории Республики Крым или территории города федерального значения Севастополя на день принятия в Российскую Федерацию Республики Крым. Юридически, до принятия указанного закона они считались иностранными юридическими лицами, поэтому им была предоставлена возможность привести свои учредительные документы в соответствие с законодательством Российской Федерации и обратиться с заявлением о внесении сведений о них в единый государственный реестр юридических лиц в срок до 1 марта 2015 года, если иной срок не установлен [Федеральным конституционным законом](#) от 21 марта 2014 года N 6-ФКЗ "О принятии в Российскую Федерацию Республики Крым и образовании в составе Российской Федерации новых субъектов - Республики Крым и города федерального значения Севастополя", Федеральным законом "Об урегулировании особенностей несостоятельности (банкротства) на территориях Республики Крым и города федерального значения Севастополя и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации".

Коллизионная норма об определении личного закона юридического лица по праву страны места учреждения является императивной: учредителям юридического лица не предоставляется возможность избрать иное применимое право для вопросов, примерный перечень которых содержится в [п. 2](#) комментируемой статьи.

В [Определении](#) Конституционного Суда РФ от 15 мая 2012 N 873-О "Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы Филиала Государственной коммерческой корпорации "Эмирейтс" на нарушение конституционных прав и свобод положением абзаца первого подпункта 4.1 пункта 1 статьи 148 Налогового кодекса Российской Федерации" было отмечено, что "в соответствии со [статьей 1202](#) ГК Российской Федерации гражданская правоспособность иностранных юридических лиц определяется по праву страны, где учреждено юридическое лицо, однако создание отделений иностранного юридического лица и их деятельность на территории, где необходимо его постоянное присутствие, регулируются нормами внутреннего права государства, в котором они расположены".

При этом следует учитывать, что объем правоспособности иностранного юридического лица на территории Российской Федерации зависит не только от личного закона юридического лица. В частности, федеральными законами установлен целый ряд правил для иностранных юридических лиц, существенно ограничивающих их возможности по сравнению с правоспособностью юридических лиц, учрежденных в Российской Федерации. Так, например, в соответствии со [ст. 19.1](#) Закона РФ от 27 декабря 1991 г. N 2124-1 "О средствах массовой информации" иностранное юридическое лицо не вправе выступать учредителем теле-, видеопрограмм или учреждать организации (юридические лица), осуществляющие телевидение, зона уверенного приема передач которых охватывает половину и более половины субъектов Российской Федерации либо территорию, на которой проживает половина и более половины численности населения Российской Федерации.

В соответствии со [ст. 15](#) Земельного кодекса РФ иностранные юридические лица не могут обладать на праве собственности земельными участками, находящимися на приграничных территориях, перечень которых устанавливается Президентом Российской Федерации в соответствии с федеральным законодательством о Государственной границе Российской Федерации, и на иных установленных особо территориях Российской Федерации в соответствии с федеральными законами.

2. В [п. 2](#) комментируемой статьи установлен примерный перечень вопросов, решаемых на основе личного закона юридического лица. В соответствии с ним на основе личного закона юридического лица определяются, в частности, статус организации в качестве юридического лица, организационно-правовая форма юридического лица, требования к наименованию юридического лица, вопросы создания, реорганизации и ликвидации юридического лица, в том числе вопросы правопреемства, содержание правоспособности юридического лица, порядок приобретения юридическим лицом гражданских прав и принятия на себя гражданских обязанностей, внутренние отношения, в том числе отношения юридического лица с его

участниками, способность юридического лица отвечать по своим обязательствам, вопросы ответственности учредителей (участников) юридического лица по его обязательствам.

Как было отмечено в [Постановлении](#) Суда по интеллектуальным правам от 26 октября 2017 N C01-879/2017 по делу N A40-61592/2017 на основании личного закона суд устанавливает информацию о существовании конкретного юридического лица в соответствующей юрисдикции, его организационно-правовой форме, его правоспособности, в том числе вопрос о том, кто от имени юридического лица обладает полномочиями на приобретение гражданских прав и принятия на себя гражданских обязанностей.

В соответствии с [п. 19](#) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 июня 2017 N 23 "О рассмотрении арбитражными судами дел по экономическим спорам, возникающим из отношений, осложненных иностранным элементом" юридический статус иностранного юридического лица подтверждается, как правило, выпиской из официального торгового реестра страны происхождения. Юридический статус иностранных лиц может подтверждаться иными эквивалентными доказательствами юридического статуса, признаваемыми в качестве таковых законодательством страны учреждения, регистрации, основного места осуществления предпринимательской деятельности, гражданства или места жительства иностранного лица.

А [п. 20](#) указанного постановления отмечено, что при проверке полномочий представителей иностранных лиц в арбитражном процессе судам надлежит учитывать, что лица, имеющие полномочия действовать от имени юридического лица без доверенности, а также полномочия на подписание доверенности от имени юридического лица, определяются по личному закону иностранного юридического лица.

При установлении юридического статуса иностранного лица суд может также принимать во внимание открытую информацию в сети "Интернет", размещенную на официальных сайтах уполномоченных иностранных органов по регистрации юридических лиц и содержащую сведения о регистрации юридических лиц.

В [п. 25](#) Информационного письма Президиума ВАС РФ от 09 июля 2013 N 158 "Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел с участием иностранных лиц" (вместе с "Обзором судебной практики по некоторым вопросам, связанным с рассмотрением арбитражными судами дел с участием иностранных лиц") сказано, что официальные документы, подтверждающие статус иностранного юридического лица, должны исходить от компетентного органа иностранного государства, содержать актуальную информацию на момент рассмотрения спора, должны быть надлежащим образом легализованы или апостилированы, а также должны сопровождаться надлежащим образом заверенным переводом на русский язык.

Под внутренними отношениями, упомянутыми в [п.п. 7 п. 2](#) комментируемой статьи, следует понимать не только отношения юридического лица с его участниками, но в корпоративных юридических лицах также отношения между самими участниками, в том числе отношения, урегулированные корпоративным договором.

Следует обратить особое внимание на [подпункт 9](#) этого перечня, касающийся ответственности учредителей (участников) юридического лица по его обязательствам, который был введен [Федеральным законом](#) от 30 сентября 2013 N 260-ФЗ.

По российскому законодательству по общему правилу, установленному в [п. 2 ст. 56](#) ГК, учредители (участники) юридического лица не несут ответственности по обязательствам юридического лица. Однако существует целый ряд исключений, когда гражданско-правовая ответственность учредителей по обязательствам юридического лица существует. Она может быть предусмотрена как нормами ГК РФ, так и отдельными законами. В качестве примера можно привести ответственность участников полного товарищества по его обязательствам ([ст. 75](#) ГК РФ), собственника имущества унитарного предприятия ([ст. 113](#) ГК РФ) и др.

Кроме того, следует учитывать [ст. 53.1](#) ГК, которой впервые была установлена ответственность лиц, определяющих действия юридического лица (к числу которых и относятся учредители).

Хотя указанная ответственность определяется на основе личного закона юридического лица, однако следует учитывать положения [п. 4](#) комментируемой статьи, согласно которому если учрежденное за границей юридическое лицо осуществляет свою предпринимательскую деятельность преимущественно на территории Российской Федерации, к требованиям об ответственности по обязательствам юридического лица его учредителей (участников), других лиц, которые имеют право давать обязательные для него указания или иным образом имеют возможность определять его действия, применяется российское право либо по выбору кредитора личный закон такого юридического лица.

Таким образом, если юридическое лицо формально учреждено за границей (то есть к нему по общему правилу должен применяться иностранный личный закон), но фактически преимущественно осуществляет свою предпринимательскую деятельность на территории России, то при определении права, применимого к вопросу возложения ответственности по его долгам на других лиц, кредитору дается возможность выбора между применением личного закона юридического лица (права страны формальной регистрации) и применением российского права (права страны, где такое юридическое лицо преимущественно осуществляет свою деятельность).

3. Возможны ситуации, когда органы или представители иностранных юридических лиц совершают на территории Российской Федерации сделки, которые противоречат законодательству места их учреждения в связи с тем, что это законодательство ограничивает полномочия его органа или представителя на совершение такой сделки. Например, речь идет о полном запрете представительством юридического лица за рубежом совершать определенные виды сделок. В то же время подобное ограничение неизвестно праву страны, в которой орган или представитель юридического лица совершил сделку. Например, по законодательству России представительство юридического лица при наличии надлежаще оформленной доверенности правомочно совершать сделки от имени юридического лица.

В п. 3 комментируемой статьи установлена коллизийная норма о том, что юридическое лицо не может ссылаться на ограничение полномочий его органа или представителя на совершение сделки, неизвестное праву страны, в которой орган или представитель юридического лица совершил сделку, за исключением случаев, когда будет доказано, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать об указанном ограничении (то есть речь идет о недобросовестности контрагента).

Статья 1203. Личный закон иностранной организации, не являющейся юридическим лицом по иностранному праву

Комментируемая **статья** определяет личный закон иностранной организации, не являющейся юридическим лицом по иностранному праву. Такие организации формально не являются юридическими лицами и не регистрируются в качестве таковых, однако могут выступать в гражданском обороте, в том числе совершать сделки от собственного имени. В качестве примера можно привести торговые товарищества (товарищества торгового права), предусмотренные законодательством Австрии, Великобритании, Германии, США.

К ним также относятся картели, синдикаты и тому подобные объединения формально самостоятельных юридических лиц, созданных в соответствии с законодательством различных стран со своим личным статусом.

В соответствии с **частью первой** комментируемой статьи личным законом иностранной организации, не являющейся юридическим лицом по иностранному праву, считается право страны, где эта организация учреждена. Факт учреждения должен быть подтвержден соответствующей записью в особом реестре таких организаций.

Вместе с тем возможны ситуации, когда к таким организациям будет применяться российское право. Например, российское юридическое лицо заключит внешнеторговый контракт с торговым товариществом ФРГ, которое не является юридическим лицом и в контракте будет указано, что к нему будет применяться российское право. Нельзя не обратить внимания на то, что п. 2 комментируемой статьи представляет собой изъятие из общей нормы **ст. 153** ГК РФ, согласно которой сделки совершают физические и юридические лица.

В таких случаях деятельность подобных организаций будет регулироваться соответствующими положениями **ГК**, которые регулируют деятельность юридических лиц, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов или существа отношения. Например, к вышеупомянутым товариществам могли бы быть применены нормы ГК, регулирующие деятельность полных товариществ и товариществ на вере.

Статья 1204. Участие государства в гражданско-правовых отношениях, осложненных иностранным элементом

Комментируемая **статья** установила общее правило, согласно которому на государство, участвующее в гражданско-правовых отношениях, осложненных иностранным элементом, распространяются общие положения международного частного права, если иное не установлено законом. Это обусловлено тем, что в гражданских правоотношениях государство согласно **ст. 124** ГК РФ не пользуется властными полномочиями: оно выступает на равных началах со своими контрагентами.

В соответствии с общепринятой трактовкой под термином "государство" в законодательстве РФ понимается не только Российская Федерация, но и субъекты Федерации. Сюда же относятся иностранные государства и их публичные образования. Соответственно, в гражданских правоотношениях, осложненных иностранным элементом, будут также выступать иностранные государства и публичные образования, аналогичные субъектам Федерации. Участие Российской Федерации, субъектов РФ в гражданских правоотношениях осуществляется через действия органов государственной власти.

Российская Федерация, как и другие иностранные государства, является участником различных гражданских правоотношений, как вещных, так и обязательственных. Примером последних является заключение договоров займа, поручительства и др.

Особенности ответственности Российской Федерации и субъектов Российской Федерации в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, с участием иностранных юридических лиц, граждан и государств согласно [ст. 127](#) ГК определяются законом об иммунитете государства и его собственности. До настоящего времени такой закон не принят, однако до определенного момента это компенсировалось соответствующими положениями процессуального законодательства. Так, ранее действовавшая редакция [ст. 401](#) ГПК РФ устанавливала, что предъявление в суде в Российской Федерации иска к иностранному государству, привлечение иностранного государства к участию в деле в качестве ответчика или третьего лица, наложение ареста на имущество, принадлежащее иностранному государству и находящееся на территории Российской Федерации, и принятие по отношению к этому имуществу иных мер по обеспечению иска, обращение взыскания на это имущество в порядке исполнения решений суда допускаются только с согласия компетентных органов соответствующего государства, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации или федеральным законом. Однако в настоящее время эта статья утратила силу.

В определенной степени о суверенитете иностранного государства на территории Российского государства говорится в [Федеральном законе](#) от 3 ноября 2015 г. N 297-ФЗ "О юрисдикционных иммунитетах иностранного государства и имущества иностранного государства в Российской Федерации", вступившем в силу с 1 января 2016 г. В указанном Законе была реализована доктрина ограниченного государственного иммунитета в определенных законом случаях, которые не касаются осуществления суверенных властных полномочий, т.е. полномочий, которыми государство обладает в силу суверенитета и которые осуществляет в целях реализации его суверенной власти.

Следует отметить, что абсолютный иммунитет государства в гражданских правоотношениях вряд ли возможен, поскольку его наличие могло бы отпугнуть потенциальных инвесторов.

Глава 68. Право, подлежащее применению к имущественным и личным неимущественным отношениям

Статья 1205. Право, подлежащее применению к вещным правам

Вещные права - это одна из правовых форм реализации отношений собственности. Следует отметить, что легального определения вещных прав в российском законодательстве не существует. Обычно они определяются как права, которые предоставляют их обладателю возможность непосредственного (независимо от какого-либо другого лица) воздействия на вещь. Тем самым вещные права отличаются от обязательственных, когда правовой результат в гражданских отношениях достигается через требование к третьему лицу совершить определенное действие (передать вещь, выполнить работу и т. д.). В соответствии с действующим законодательством РФ устанавливается принцип замкнутости перечня ограниченных вещных прав, означающий, что признавать соответствующее право в качестве ограниченного вещного права может только закон.

Помимо права собственности к числу вещных прав по российскому законодательству относятся право хозяйственного ведения, сервитута, пожизненного наследуемого владения и др. В правовых порядках других стран перечень вещных прав может быть другим. Так, законодательство ФРГ выделяет такое вещное право, как право застройки, английское коллизионное право рассматривает в качестве вещных право залога и право аренды недвижимого имущества на длительный срок и др.

Комментируемая [статья](#) закрепила коллизионное правило о выборе применимого права

к праву собственности и иным вещным правам на недвижимое и движимое имущество: такое право определяется по праву страны, где находится соответствующее имущество. Другими словами, она содержит коллизионную норму "закон места нахождения вещи" (*lex rei sitae*).

На основании данной коллизионной привязки определяется вещный статут, т.е. право, подлежащее применению для регулирования отношений собственности и иных вещных прав. В частности, определяются виды объектов вещных прав, в том числе принадлежность имущества к недвижимым или движимым вещам, оборотоспособность объектов вещных прав, виды вещных прав и их содержание, возникновение и прекращение вещных прав, в том числе переход права собственности; осуществление и защита вещных прав.

В комментируемой [статье](#) в редакции [Федерального закона](#) от 30 сентября 2013 г. N 260-ФЗ изменился объем коллизионной нормы, привязка же осталась без изменений.

Ранее в объем коллизионной нормы были включены слова "содержание права собственности и иных вещных прав на недвижимое и движимое имущество, их осуществление и защита"; в действующей же редакции коллизионная норма сформулирована в самом общем виде - "право собственности и иные вещные права на недвижимое и движимое имущество".

Это изменение обусловлено, во-первых, усложнением отношений собственности и, во-вторых, расширением вариантов распоряжения этим правом, допускаемых законом и используемых в практике.

Таким образом, законодатель сохранил исторически сложившийся общий подход к коллизионной привязке о праве, применимом к праву собственности на вещь, добавив в комментируемую [статью](#) "иные вещные права", что означает ликвидацию серьезного пробела, и установил единый коллизионный критерий для движимого и недвижимого имущества.

Следует отметить, что данная [статья](#) устанавливает общее правило, вытекающее из закона места нахождения вещи, из которого возможны исключения. В частности одно из исключений касается так называемой недвижимости в силу закона. Согласно [п. 1 ст. 130](#) ГК РФ к недвижимым вещам относятся и подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты, для которых действуют свои правила. Так, к праву собственности и иным вещным правам на воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты, подлежащие государственной регистрации, применяется право страны, где эти суда и объекты зарегистрированы (см. [комментарий](#) к [ст. 1207](#)).

Кроме того, следует учитывать [ст. 1206](#) ГК (см. [комментарий](#) к ней), которая содержит свои правила, касающиеся отношений, осложненных иностранным элементом, регулирующих возникновение и прекращение вещных прав и, к которой комментируемая [статья](#) неприменима.

Следует иметь в виду, что коллизионные нормы некоторых международных договоров, в которых участвует Россия, не отличаются от нормы, содержащейся в комментируемой [статье](#). Так, по Минской конвенции 1993 г. ([п. 1 ст. 38](#)) право собственности на недвижимое имущество определяется по законодательству Договаривающейся Стороны, на территории которой находится это недвижимое имущество. Аналогичная норма содержится и во многих двусторонних договорах о правовой помощи, заключенных Россией с другими странами.

[Статья 1205.1](#). Сфера действия права, подлежащего применению к вещным правам

Комментируемая [статья](#) является относительно новой. Она была введена [Федеральным законом](#) от 30 сентября 2013 N 260-ФЗ, вступившим в силу с 1 ноября 2013 г.

В ней определяется существо отношений, возникающих на основании коллизионной привязки закону места нахождения соответствующего имущества применительно к вещным правам. Разное правовое регулирование вопросов, связанных с осуществлением вещных прав, становится причиной многочисленных коллизий в тех случаях, когда вещно-правовые отношения осложнены иностранным элементом.

Следует иметь в виду, что законодательство многих стран проводит разграничение между правом, применимым к определению содержания вещных прав, и правом, подлежащим применению при разрешении вопроса о возникновении и прекращении вещных прав. В данном случае такое разграничение проводится между положениями [ст.ст. 1205, 1205.1](#) (см. [комментарий](#) к ним) и комментируемой [статьей](#).

Положениями комментируемой [статьи](#) определяется существо возникающих отношений, включающее виды объектов вещных прав, в том числе принадлежность имущества к недвижимым или движимым вещам, оборотоспособность объектов вещных прав, виды вещных прав и их содержание, возникновение и прекращение вещных прав, в том числе переход права собственности; осуществление и защита вещных прав. Приведенный в ней

перечень вопросов, определяемых правом, подлежащим применению к вещным правам, не является исчерпывающим, что следует из использования в данной статье слов "в частности".

С 1 ноября 2013 г. в связи с вступлением в силу [Федерального закона](#) от 30 сентября 2013 N 260-ФЗ перечень этих вопросов был расширен по сравнению с положениями ранее действовавшей редакции комментируемой статьи, в частности в него были включены вопросы, связанные с переходом права собственности, осуществления и защиты вещных прав.

Приведенные изменения полностью соответствуют положениям Концепции развития гражданского законодательства РФ. Так, [п. 2.4 раздела VIII](#) Концепции предлагалось дополнить нормы о праве, подлежащем применению к вещным правам, перечнем конкретных вопросов, которые входят в сферу действия вещного статута, по аналогии с личным законом, договорным и деликтным статутом.

Правило, сформулированное в комментируемой [статье](#), является диспозитивным, и иное может быть предусмотрено [ГК РФ](#).

[Статья 1206](#). Право, подлежащее применению к возникновению и прекращению вещных прав

1. Основания возникновения и прекращения вещных прав (и, прежде всего, права собственности) различны в разных странах. В связи с этим в комментируемой [статье](#) установлена коллизионная норма, в соответствии с которой возникновение и прекращение права собственности и иных вещных прав на имущество по общему правилу должны определяться по праву страны, где это имущество находилось в момент, когда имело место действие или иное обстоятельство, послужившие основанием для возникновения либо прекращения права собственности и иных вещных прав.

Однако эта норма носит диспозитивный характер и законом может быть предусмотрено иное. Так, согласно [ст. 1213](#) ГК (см. [комментарий](#) к ней) при отсутствии соглашения сторон о праве, подлежащем применению к договору (который также может быть основанием для возникновения и прекращения вещных прав) в отношении недвижимого имущества, применяется право страны, с которой договор наиболее тесно связан. Причем правом страны, с которой такой договор наиболее тесно связан, считается, если иное явно не вытекает из закона, условий или существа договора либо совокупности обстоятельств дела, право страны, где находится недвижимое имущество. А в [п. 2](#) указанной статьи сказано, что к договорам в отношении находящихся на территории Российской Федерации земельных участков, участков недр и иного недвижимого имущества применяется российское право.

2. Особые коллизионные правила установлены в отношении возникновения и прекращения права собственности и иных вещных прав по сделке, заключаемой в отношении находящегося в пути движимого имущества. Чаще всего речь идет о товарах, отправленных из одной страны в другую и еще не дошедших до получателя (в некоторых случаях товар может находиться на территории третьих стран).

По общему правилу в таких случаях применяется право страны, из которой это имущество отправлено. Однако иное может быть предусмотрено законом.

3. В [п. 3](#) комментируемой статьи законодатель в вопросе о возникновении и прекращении вещных прав сохранил ограниченное применение принципа автономии воли сторон, предоставив сторонам сделки возможность (без ущерба для прав третьих лиц) выбора в качестве права, применимого к возникновению и прекращению вещных прав, того же права, которое применяется к этой сделке.

4. В [п. 4](#) комментируемой статьи содержится отдельная коллизионная норма, посвященной такому основанию возникновения права собственности, как приобретательная давность. Такое основание известно как законодательству РФ, так других стран.

Понятие приобретательной давности по российскому законодательству дано в [статье 234](#) ГК. В соответствии с [п. 1 ст. 234](#) Гражданского кодекса РФ лицо - гражданин или юридическое лицо, не являющееся собственником имущества, но добросовестно, открыто и непрерывно владеющее как своим собственным недвижимым имуществом в течение пятнадцати лет либо иным имуществом в течение пяти лет, приобретает право собственности на это имущество (приобретательная давность). Право собственности на недвижимое и иное имущество, подлежащее государственной регистрации, возникает у лица, приобретшего это имущество в силу приобретательной давности, с момента такой регистрации.

Коллизионная норма, содержащаяся в [п. 4](#) комментируемой статьи устанавливает возникновение вещных прав в силу приобретательной давности по праву государства, где имущество находилось в момент окончания срока приобретательной давности. Речь идет как о

движимом имуществе, так и о недвижимом имуществе в силу закона (морские, воздушные суда и т.д.).

Возникает вопрос, можно ли суммировать сроки владения имуществом, перемещавшимся с территории одного государства на территорию другого государства для применения приобретательной давности. Очевидно, решение этого вопроса должно быть отдано на усмотрение суда.

Нельзя не обратить внимания на то, что в [ст. 234](#) ГК РФ говорится о возникновении права собственности, тогда как в комментируемой [статье](#) - о вещных правах в целом.

[Статья 1207](#). Право, подлежащее применению к вещным правам на суда и космические объекты

ГК РФ ([ст. 130](#)) относит к недвижимости объекты, которые по своей физической природе являются движимыми, например подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты. Для каждого из указанных объектов предусмотрена государственная регистрация в отдельных реестрах в соответствии со специальным законодательством. Так, государственная регистрация морских судов предусмотрена [ст. 33](#) КТМ, воздушных судов [ст. 33](#) ВК, космических объектов [ст. 17](#) Закона РФ от 20 августа 1993 г. N 5663-1 "О космической деятельности".

Комментируемая [статья](#) установила коллизионную норму, согласно которой к вещным правам на воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты, подлежащие государственной регистрации, их осуществлению и защите, применяется право места регистрации объектов и судов. Следовательно, традиционная для недвижимости коллизионная привязка *lex rei sitae* (закон места нахождения вещи) в данном случае не действует. Об определении понятия вещных прав см. [комментарий](#) к ст. 1205.

Таким образом, хотя в правовой системе РФ коллизионные вопросы возникновения и прекращения права собственности также традиционно определяются на основе закона места нахождения вещи (см. [комментарий](#) к [ст.ст. 1205, 1206](#)), для некоторых вещей, указанных в комментируемой статье, определяющее значение имеет место регистрации прав на них. При этом, как отмечено в [Постановлении](#) Пленума Верховного Суда РФ от 27 июня 2017 N 23 "О рассмотрении арбитражными судами дел по экономическим спорам, возникающим из отношений, осложненных иностранным элементом", воздушные и морские суда, а также суда внутреннего плавания для целей применения нормы [пункта 2 части 1 статьи 248](#) АПК РФ считаются находящимися на территории Российской Федерации, если право собственности или иные права на них зарегистрированы в государственном реестре Российской Федерации ([статья 1207](#) Гражданского кодекса Российской Федерации; [часть 5 статьи 3](#) АПК РФ).

Следует учитывать, что в отдельных правовых системах морские суда могут быть отнесены к движимому имуществу, поэтому не исключена ситуация, когда вещь, являющаяся недвижимой в РФ, при пересечении границы переходит в категорию движимых вещей со всеми вытекающими отсюда негативными последствиями.

[Статья 1208](#). Право, подлежащее применению к исковой давности

Исковой давностью по российскому законодательству признается срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено ([ст. 195](#) ГК РФ). Различают общий срок исковой давности, который равен трем годам, и специальные сроки, которые устанавливаются для отдельных требований субъектов и которые могут быть как более длительными, так и более короткими по сравнению с общим сроком. При этом срок исковой давности не может превышать десять лет со дня нарушения права, для защиты которого этот срок установлен ([п. 2 ст. 196](#) ГК).

Нормы об исковой давности есть в законодательстве всех стран, причем сроки, установленные в законодательстве других стран, обычно превышают сроки, предусмотренные законодательством РФ. Различия могут быть также в порядке ее исчисления; допустимости приостановления, перерыва и восстановления и др. Все это требует особых коллизионных норм при применении исковой давности в отношениях, осложненных иностранным элементом.

В комментируемой [статье](#) установлено общее правило, что исковая давность по гражданско-правовым отношениям, с участием иностранных лиц или гражданско-правовым отношениям, осложненным иным иностранным элементом, определяется по праву страны, подлежащему применению к соответствующему отношению. Таким образом, допустим выбор права сторонами договора (см. [комментарий](#) к ст. 1210 ГК РФ).

При отсутствии соглашения сторон о подлежащем применению праве к договору будут

применяться правила ст. 1211 (см. [комментарий](#) к ней). Согласно [п. 1](#) указанной статьи, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом или другим законом, при отсутствии соглашения сторон о подлежащем применению праве к договору применяется право страны, где на момент заключения договора находится место жительства или основное место деятельности стороны, которая осуществляет исполнение, имеющее решающее значение для содержания договора. Стороной же, которая осуществляет исполнение, имеющее решающее значение для содержания договора, признается, если иное не вытекает из закона, условий или существа договора либо совокупности обстоятельств дела, сторона, являющаяся продавцом, арендодателем, подрядчиком, перевозчиком, банком, хранителем, комиссионером, агентом и т.п. ([п. 2 ст. 1211](#) ГК РФ).

Международные соглашения также уделили внимание вопросам исковой давности.

В числе международных договоров, посвященных вопросам исковой давности, можно выделить [Конвенцию](#) об исковой давности в международной купле-продаже товаров (Нью-Йорк, 14 июня 1974 г.), которую СССР подписал 4 июня 1974 г., но до настоящего времени она не ратифицирована.

Нормы об исковой давности содержатся и в других международных договорах, в частности в [ст. 43](#) Минской Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 22 января 1993 г., в [п. "з" ст. 11](#) Соглашения стран СНГ от 20 марта 1992 г. "О порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности".

Согласно [ст. 43](#) Минской конвенции вопросы исковой давности разрешаются по законодательству, которое применяется для регулирования соответствующего правоотношения.

[Статья 1209](#). Право, подлежащее применению к форме сделки

1. Способ выражения воли сторон называется формой сделки. Воля может быть выражена устно либо письменно, а также проявлена путем совершения конклюдентных действий, а форма сделки, соответственно, подразделяется на письменную (простую и нотариальную) и устную.

В комментируемой [статье](#) речь идет о форме сделки, осложненной иностранным элементом. Ранее действовавшая редакция комментируемой [статьи](#) содержала название "внешнеэкономическая сделка", однако в настоящее время этот термин в гражданском праве более не применяется.

Согласно [п. 1](#) комментируемой статьи форма сделки подчиняется праву страны, подлежащему применению к самой сделке. Аналогичные правила применяются и к форме доверенности.

Ранее действовавшая редакция комментируемой [статьи](#) предусматривала, что форма сделки, осложненной иностранным элементом, подчиняется праву места совершения сделки. Однако эта коллизионная привязка оказалась недостаточно надежной, поскольку место совершения сделки может быть достаточно случайным (например, договор может быть заключен на борту воздушного или морского судна).

Таким образом, по общему правилу, форма сделки определяется тем же правом, какое избрано сторонами для регулирования содержания их отношений. Однако императивный характер этого правила смягчается изъятиями из него. Так, совершенная за границей сделка, хотя бы одной из сторон которой выступает лицо, чьим личным законом является российское право, не может быть признана недействительной вследствие несоблюдения формы, если соблюдены требования российского права к форме сделки.

Особые правила применяются и к форме договоров с участием потребителей, осложненным иностранным элементом (см. [комментарий](#) к ст. 1212). В таких случаях потребитель товаров работ или услуг как сторона более слабая по сравнению со своими контрагентами получает преимущество, заключающееся в том, что по его выбору к форме сделки применяется право страны места жительства потребителя.

2. Ранее действовавшая редакция [п. 2](#) комментируемой статьи содержала специальную коллизионную норму о форме внешнеэкономической сделки, отсылающей к российскому праву. В соответствии с [Федеральным законом](#) от 7 мая 2013 г. N 100-ФЗ с 1 сентября 2013 г. признан утратившим силу [п. 3 ст. 162](#) ГК РФ, а согласно [Федеральному закону](#) от 30 сентября 2013 г. N 260-ФЗ с 1 ноября 2013 г. действует новая редакция комментируемой [статьи](#). Само понятие внешнеэкономической сделки было исключено из ГК. Соответственно, никаких специальных коллизионных норм о форме внешнеэкономической сделки более нет.

Новая редакция [пункта 2](#) комментируемой статьи устанавливает особое регулирование в отношении формы договора о создании юридического лица и формы сделки по осуществлению прав участника. Если правом страны места учреждения юридического лица установлены особые требования к форме такого договора (сделки), то форма договора (сделки) подчиняется соответствующему праву этой страны.

Следует отметить, что в ГК РФ не поясняется, что следует понимать под "особыми требованиями". В свою очередь, новая редакция [статьи 1214](#) ГК РФ (см. [комментарий](#) к ней), допуская автономию воли при определении применимого к договору права, специально оговаривает, что соглашение сторон о выборе права не распространяется на императивные нормы права страны места учреждения юридического лица по вопросам, входящим в сферу регулирования личного закона юридического лица. Очевидно необходимы дополнительные разъяснения со стороны высших судебных органов относительно таких особых требований.

3. В [п. 3](#) комментируемой статьи речь идет как о регистрации самих сделок, так и о регистрации возникновения, перехода, ограничения или прекращения прав по ней.

В настоящее время отменена государственная регистрация большинства сделок с недвижимостью за исключением договора аренды недвижимого имущества ([ст. 609](#) ГК), договора водопользования ([ч. 3 ст. 12](#) Водного кодекса РФ), договора участия в долевом строительстве ([ч. 3 ст. 4](#) Федерального закона от 30 декабря 2004 N 214-ФЗ "Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации"), договора ипотеки ([п. 2 ст. 10](#) Федерального закона от 16 июля 1998 N 102-ФЗ "Об ипотеке (залоге недвижимости)").

В данном случае не уточняется, о регистрации в каких государственных органах идет речь. Если применить широкое толкование этого термина, то сюда помимо регистрации в Росреестре можно также включить сделки в отношении некоторых объектов интеллектуальной собственности (товарных знаков, изобретений и т.п.), которые подлежат регистрации в Роспатенте.

Что касается возникновения, перехода, ограничения или прекращения прав по сделке, то они подлежат государственной регистрации в Росреестре, когда речь идет о любом недвижимом имуществе.

В [п. 3](#) комментируемой статьи установлена коллизионная норма о том, что форма вышеуказанных сделок подчиняется российскому праву.

4. В [п. 4](#) комментируемой статьи проводится разграничение между недвижимостью вообще и недвижимостью, внесенной в государственный реестр в Российской Федерации. Однако в государственный реестр в Российской Федерации может быть внесено только то недвижимое имущество, которое находится на территории РФ.

Поэтому содержащееся в нем коллизионное правило о том, что форма сделки в отношении недвижимого имущества подчиняется праву страны, где находится это имущество, а в отношении недвижимого имущества, которое внесено в государственный реестр в Российской Федерации, российскому праву представляется избыточным. И в том и другом случае форма сделки будет подчиняться праву той страны, где находится это недвижимое имущество.

[Статья 1210. Выбор права сторонами договора](#)

1. В [п. 1](#) комментируемой статьи установлено, что стороны договора, реализуя такой принцип международного частного права, как принцип автономии воли (*lex voluntatis*), могут при заключении договора или в последующем выбрать по соглашению между собой право, которое подлежит применению к их правам и обязанностям. Указанный принцип подтверждается и судебной практикой. Так, в [пункте 6](#) информационного письма Президиума ВАС РФ от 16 февраля 1998 г. N 29 "Обзор судебно-арбитражной практики разрешения споров по делам иностранных лиц" было отмечено, что при разрешении спора, вытекающего из внешнеэкономической сделки, в отношении которой стороны определили применимое право, арбитражный суд исходит из того, что стороны свободны в выборе права, применимого к существу спора (принцип автономии воли сторон). При этом включение в контракт условия о применимом праве означает, что стороны принимают на себя обязательство руководствоваться в своих отношениях нормами данного права.

В соответствии с [пунктом 13](#) информационного письма Президиума ВАС РФ от 09 июля 2013 N 158 "Обзор практики рассмотрения судами дел с участием иностранных лиц" соглашение о применимом праве считается заключенным, если стороны спорного правоотношения при обосновании своих требований и возражений (например, в исковом

заявлении и в отзыве на него) ссылаются на одно и то же применимое право. В качестве примера приводится следующее судебное дело. "Иностранная компания, продавец по договору международной купли-продажи товаров, обратилась в арбитражный суд в Российской Федерации к российскому обществу с ограниченной ответственностью, покупателю по данному договору, с исковым заявлением о взыскании задолженности, возникшей в связи с неполной оплатой поставленного товара.

Суд первой инстанции исковое требование удовлетворил, основываясь на нормах российского права. Российское общество обжаловало решение суда первой инстанции со ссылкой на то, что в нарушение положений [статьи 1211](#) ГК РФ суд применил российское материальное право, а не право страны продавца.

Суд апелляционной инстанции отклонил данный довод российского общества исходя из следующего. В силу [пункта 1 статьи 1210](#) ГК РФ стороны договора могут выбрать применимое право как при заключении договора, так и в последующем. [Пункт 2 статьи 1210](#) того же Кодекса устанавливает, что соглашение сторон о выборе подлежащего применению права должно быть прямо выражено или должно определенно вытекать из условий договора либо совокупности обстоятельств дела. Истец в исковом заявлении мотивировал свое требование ссылками на нормы российского права. При этом ответчик в отзыве на исковое заявление в обоснование своих требований также ссылался на положения ГК РФ. При рассмотрении дела в суде первой инстанции довод о том, что к правоотношению должно применяться иное право, нежели российское, российское общество не заявляло. В этой связи суд апелляционной инстанции пришел к выводу, что стороны спора достигли соглашения о праве, которое подлежит применению к их правам и обязанностям".

Однако, указанный принцип автономии воли при выборе права имеет определенные пределы. Прежде всего, следует учитывать, что вне зависимости от выбранного сторонами права в качестве применимого к договору будут действовать так называемые свехимперативные нормы (см. [комментарий](#) к ст. 1192).

Кроме того, выбранное право может противоречить так называемой оговорке о публичном порядке (см. [комментарий](#) к ст. 1193).

Как отмечено в [п. 15](#) Информационного письма Президиума ВАС РФ от 09 июля 2013 N 158 Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел с участием иностранных лиц (вместе с "Обзором судебной практики по некоторым вопросам, связанным с рассмотрением арбитражными судами дел с участием иностранных лиц"), в качестве применимого стороны вправе избрать право государства той стороны, которая в будущем при возникновении спора выступит ответчиком (или истцом). А в [п. 12](#) указанного информационного письма отмечено, что выбор сторонами суда того или иного государства в качестве компетентного рассматривать их спор сам по себе не означает выбора в качестве применимого к спорным правоотношениям материального права государства, в суде которого рассматривается спор.

В качестве примера, иллюстрирующего данный вывод, приводится следующий случай. Между иностранной компанией (продавцом) и российским обществом (покупателем) заключен договор международной купли-продажи товаров. Поскольку поставленный товар был оплачен не в полном объеме, иностранная компания обратилась в арбитражный суд в Российской Федерации с соответствующим исковым требованием. Иностранная компания, обосновывая свое требование, сослалась на нормы российского права, не мотивируя, в связи с чем именно российское право должно быть применимым к спорным правоотношениям.

Суд первой инстанции, отказывая в удовлетворении заявленного требования, исходил из норм российского права, которое счел применимым к спорным правоотношениям.

Определение судом российского права в качестве применимого было обусловлено тем, что стороны в договоре указали арбитражный суд в Российской Федерации в качестве компетентного рассматривать спор. Кроме того, договор был составлен и подписан сторонами на русском языке в городе Москве. При отсутствии соглашения сторон о применимом праве суд первой инстанции оценил названные обстоятельства как свидетельствующие о том, что к договору должно применяться российское право.

Суд апелляционной инстанции не согласился с судом первой инстанции, указав следующее. Выбор сторонами договора в качестве места рассмотрения споров арбитражного суда в Российской Федерации не означает автоматического подчинения договорных отношений сторон российскому материальному праву. Отсутствие волеизъявления сторон в отношении применимого права означает, что его определяет суд, компетентный рассматривать данный спор, руководствуясь при этом применимыми коллизионными нормами международного или национального права. Согласно российским коллизионным нормам при

отсутствии соглашения сторон о подлежащем применению праве к договору применяется право страны, с которой договор наиболее тесно связан ([статья 1211](#) ГК РФ). Для договора купли-продажи товаров таким правом является право страны продавца.

2. Согласно [п. 2](#) комментируемой статьи соглашение сторон о выборе подлежащего применению права должно быть прямо выражено или должно определенно вытекать из условий договора либо совокупности обстоятельств дела.

При этом согласно [п. 14](#) Информационного письма Президиума ВАС РФ от 09 июля 2013 N 158 Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел с участием иностранных лиц (вместе с "Обзором судебной практики по некоторым вопросам, связанным с рассмотрением арбитражными судами дел с участием иностранных лиц") в соглашении о применимом праве стороны правоотношения вправе использовать любые термины и формулировки, указывающие на выбор ими права того или иного государства. Так, в этом же информационном письме приводится пример, когда указание в договоре поручительства на применение действующих правовых актов Латвийской Республики достаточно для того, чтобы суд кассационной инстанции пришел к выводу, что стороны согласовали применение латвийского права к договору поручительства.

3. Избрание права, применимого к договору, возможно как при заключении договора, так и после (причем в части выбора применимого права дополнительное соглашение имеет, в соответствии с [п. 3](#) комментируемой статьи обратную силу). При этом, право, избранное сторонами договора, применяется к возникновению и прекращению вещных прав на движимое имущество без ущерба для прав третьих лиц и действительности сделки с точки зрения требований к ее форме, с момента заключения договора.

Указание на права третьих лиц при выборе применимого права после заключения договора дает возможность указанным лицам предъявлять иски о защите своих прав, если эти права нарушены в результате соглашения сторон о выборе применимого права. Вместе с тем объем правовых отношений, охватываемых правом, применимым к договору (так называемый обязательственный статут), определен в [ст. 1215](#) ГК РФ (см. [комментарий](#) к ней). Если в первом случае речь идет о праве, избранном сторонами, то во втором - как о праве, избранном сторонами, так и о праве, применяемом в соответствии с коллизионными нормами российского законодательства.

4. Согласно [п. 4](#) комментируемой статьи стороны договора могут подчинить конкретному праву не только весь договор в целом, но и его отдельные части. Формальный подход к формулировке сторон о применимом праве сведен к минимуму: достаточно указать, что подлежат применению "правовые акты", "законодательство" конкретного государства. При этом каких-либо специальных требований к терминологии, используемой в оговорке о применимом праве, закон не предусматривает. ([Постановление](#) Президиума ВАС РФ от 04 октября 2011 N 6417/11).

В то же время выбор сторонами компетентного суда для рассмотрения спора, как было уже отмечено, не свидетельствует об автоматическом выборе применимого права по месту нахождения суда. Это означает, что арбитражный суд Российской Федерации, выбранный сторонами в качестве компетентного, при отсутствии соглашения о применимом праве будет применять в первую очередь российские коллизионные нормы (см. [комментарий](#) к [ст. 1211](#) ГК РФ), а не российское материальное право. Однако, если стороны ссылаются на одно и то же применимое право, несмотря на то что в силу [ст. 1211](#) ГК РФ подлежит применению право иного государства, соглашение о применимом праве считается заключенным. Соответствующие разъяснения содержатся в [п. 13](#) информационного письма Президиума ВАС РФ от 09 июля 2013 N 158. Из этого следует, что при отсутствии соглашения о применимом праве в суде сторонам необходимо сразу заявлять о применении норм материального права государства той стороны, к применению права которой отсылают российские коллизионные нормы.

5. В [п. 5](#) комментируемой статьи установлено, что реальный выбор применимого права невозможен, в тех случаях, когда все касающиеся существа отношений сторон обстоятельства связаны только с одной страной. Данная норма ориентирована в основном на договоры, которые не имеют объективно существующего иностранного элемента. Это норма может применяться в отношении договора между двумя российскими организациями, который заключается и исполняется в России, а, тем не менее, стороны ссылаются на иностранное право. Если же заключенный договор, осложнен иностранным элементом (например, одна из сторон является иностранным лицом), то норма [п. 5](#) комментируемой статьи применяться не должна.

Использование термина "существо отношений" говорит о том, что учитываться должны все касающиеся существа отношений сторон обстоятельства, а не только формальные положения договора. Допустим, российский банк собирается выдать кредит зарегистрированной на Кипре компании. Формально здесь присутствует иностранный элемент. Однако впоследствии выясняется, что конечным бенефициаром этой компании является российское физическое или юридическое лицо. Представляется, что в данном случае все касающиеся существа отношений сторон обстоятельства связаны только с одной страной - Россией и применяться должно российское право.

6. [Пункт 6](#) комментируемой статьи был введен [Федеральным законом](#) от 30 сентября 2013 г. N 260-ФЗ. Им предусмотрена возможность применения положений [п.п. 1-3](#) и [5](#) данной статьи к выбору по соглашению сторон права, подлежащего применению к отношениям, не основанным на договоре.

При этом указано, что такая возможность реализуется при соблюдении двух условий: если иное не вытекает из закона или существа регулируемых отношений, а сам выбор права, подлежащего применению к таким отношениям, допускается законом. Исходя из смысла [п. 2 ст. 3](#) части первой ГК РФ, под законом в этом случае понимается данный Кодекс и принятые в соответствии с ним федеральные законы, регулирующие отношения, указанные в [п. 1](#) и [2 ст. 2](#) ГК РФ.

[Статья 1211](#). Право, подлежащее применению к договору при отсутствии соглашения сторон о выборе права

1. В [п. 1](#) комментируемой статьи говорится о том, каким образом определяется право, подлежащее применению к договору, осложненному иностранным элементом, в тех случаях, когда стороны такого договора не достигли соглашения о выборе применимого права либо такое соглашение является незаключенным, недействительным или неисполнимым. В данном случае применяется так называемый закон характерного исполнения, который означает, что к указанным отношениям следует применять право той страны, представитель которой осуществляет исполнение, определяющее суть договора.

Однако, правило комментируемой [статьи](#) может применяться не ко всем видам договоров. В частности следует учитывать [ст.ст. 1212, 1213](#) и [1214](#) ГК РФ (см. комментарий к ним), в которых указаны отдельные виды договоров, не подпадающие под ее действие.

2. В [п. 2](#) комментируемой статьи содержится перечень договоров, в отношении которых установлены коллизионные привязки для того, чтобы определить, кто является стороной, которая осуществляет исполнение, имеющее решающее значение для содержания договора.

Данный перечень не является исчерпывающим, поскольку не может охватить все существующее многообразие договоров. В некоторых случаях он может быть определен путем толкования. Так, при определении стороны, которая осуществляет исполнение, имеющее решающее значение для содержания договора, в отношении договора ренты следует руководствоваться правом получателя ренты.

В отношении договора мены, где каждая из сторон выступает одновременно и в качестве продавца, и покупателя применительно к объектам недвижимого имущества следует руководствоваться [ст. 1213](#) ГК РФ (см. [комментарий](#) к ней), а в отношении движимого имущества - местом исполнения договора.

3. В [п.п. 3-8](#) комментируемой статьи установлены коллизионные привязки в отношении права, применимого к целому ряду договоров, которые законодатель не включил в общий перечень [п. 2](#) комментируемой статьи.

По сравнению с ранее действовавшей редакцией комментируемой [статьи](#) [Федеральным законом](#) от 30 сентября 2013 г. N 260-ФЗ коллизионное регулирование дополнено нормами, касающимися договора возмездного оказания услуг, договора об отчуждении исключительного права. Кроме того, уточнены коллизионные привязки в отношении договора коммерческой концессии и лицензионного договора.

Следует отметить, что законодатель не всегда придерживается традиционной классификации договоров и включил в комментируемую статью непоименованные в [ГК](#) договоры, в которых главным признаком является место и способ заключения договора. Речь идет о договорах, заключенных на аукционе, по конкурсу или на бирже. В отношении таких договоров, в соответствии со специальной коллизионной привязкой [п. 5](#) комментируемой статьи применяется право страны, где проводится аукцион или конкурс либо находится биржа.

4. В [п. 9](#) комментируемой статьи содержится так называемая исключаящая оговорка (escape clause), согласно которой, если из закона, условий или существа договора либо

совокупности обстоятельств дела явно вытекает, что договор более тесно связан с правом иной страны, чем та, которая указана в вышеуказанных пунктах комментируемой статьи, подлежит применению право страны, с которой договор более тесно связан.

5. Согласно [п. 3 ст. 421](#) ГК РФ смешанным является договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами. В [п. 10](#) комментируемой статьи предусматривается правило определения применимого права к договорам, которые содержат элементы различных договоров, т.е. к смешанным договорам.

Установлено общее правило, согласно которому к смешанным договорам применению подлежит право одной страны, с которой договор в целом наиболее тесно связан. На такую взаимосвязь может быть указано в международных договорах, это может вытекать из условий договора, а также из других взаимоотношений сторон (например, может приниматься во внимание предыдущая переписка между сторонами договора и т.п.). Однако эта норма носит диспозитивный характер и, если из закона, условий или существа этого договора либо совокупности обстоятельств дела вытекает, что применимое право подлежит определению для таких элементов этого договора отдельно, то для каждого такого элемента будет применяться свое право.

Кроме того, в самом договоре может быть предусмотрено применение права разных стран к различным элементам договоров. При возникновении противоречия между такими элементами применению подлежат коллизионные нормы (см. [комментарий](#) к ст. 1210 ГК).

6. Согласно [п. 1 ст. 5](#) ГК РФ обычаем признается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской или иной деятельности, не предусмотренное законодательством правило поведения, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе. При этом обычаи, противоречащие обязательным для участников соответствующего отношения положениям законодательства или договору, не применяются.

[Пунктом 11](#) комментируемой статьи установлено, что если в договоре использованы принятые в международном обороте торговые термины, то при отсутствии в договоре иных указаний считается, что сторонами согласовано применение к их отношениям обычаев, обозначаемых соответствующими торговыми терминами. Например, такие термины использованы в сборниках [Международных правил](#) по толкованию торговых терминов (ИНКОТЕРМС), которые применяются сторонами при включении соответствующих обычаев в договор (контракт) в качестве его условий.

[Статья 1212.](#) Право, подлежащее применению к договору с участием потребителя

1. Комментируемая [статья](#) посвящена правовому регулированию осложненных иностранным элементом отношений с участием потребителей. [Федеральным законом](#) от 30 сентября 2013 г. N 260-ФЗ в нее был внесен ряд изменений, направленных на расширение прав потребителей в отношениях, осложненных иностранным элементом.

В качестве потребителей может выступать только физическое лицо, имеющее намерение заказать или приобрести либо заказывающий, приобретающий или использующий товары (работы, услуги). Его контрагентом всегда является организация либо индивидуальный предприниматель, производящие товары для реализации, реализующие товары, выполняющие работы или оказывающие услуги потребителю. Потребитель вступает в отношения, не связанные с извлечением прибыли, руководствуясь исключительно личными и (или) бытовыми нуждами.

В связи с тем, что гражданин как потребитель по сравнению с организациями и иными лицами, занимающихся предпринимательской деятельностью, является экономически более слабой стороной, существует специальное законодательство, которое защищает каждого гражданина-потребителя от недобросовестных действий предпринимателей и некачественных товаров, работ, услуг.

К основным источникам правового регулирования отношений с участием потребителей в России следует отнести [Гражданский кодекс](#) Российской Федерации, [Закон](#) РФ от 7 февраля 1992 г N 2300-1 "О защите прав потребителей", иные федеральные законы, подзаконные акты, содержащие соответствующие положения.

В [п. 1](#) комментируемой статье говорится о правилах определения права, подлежащего применению к договору при отсутствии соглашения сторон о выборе права, и критериях выбора права, подлежащего применению к осложненному иностранным элементом договору с участием потребителя. В нем решается задача нахождения баланса между принципом автономии воли сторон и защитой более слабой стороны (потребителя товаров, работ, услуг). В этой норме фиксируется правило о том, что выбор применимого права в потребительских

договорах возможен, однако он не может повлечь за собой лишение потребителя защиты его прав, предоставляемой императивными нормами права страны места его жительства.

Поскольку большая часть норм российского [Закона](#) "О защите прав потребителей" носит императивный характер, они будут применяться к отношениям с участием потребителей, осложненным иностранным элементом, даже при наличии соглашения о применении иностранного права. В частности, будут применяться нормы об обязанности предоставления информации о товаре (услуге), о недействительности условий договора, ущемляющих права потребителя, о взыскании компенсации морального вреда, об ответственности за нарушение требований к качеству товаров (услуг) и др. Это правило действует, если контрагент осуществляет деятельность в стране места жительства потребителя или любыми способами направляет свою профессиональную деятельность на территорию этой страны (либо нескольких стран, одной из которых является страна места жительства потребителя) и договор связан с указанной деятельностью.

2. В соответствии с [пунктом 2](#) комментируемой статьи при отсутствии соглашения сторон о подлежащем применению к договору с участием потребителя праве применяется право страны места жительства потребителя, если контрагент потребителя (профессиональная сторона) осуществляет свою деятельность в стране места жительства потребителя либо любыми способами направляет свою деятельность на территорию этой страны. Понятие места жительства как коллизионной привязки раскрывается в [п. 5 ст. 1195](#) (см. [комментарий](#) к нему).

3. Упомянутое в [п. 1](#) и [2](#) комментируемой статьи коллизионное регулирование не применяется: 1) к договору перевозки и 2) к договору о выполнении работ или об оказании услуг, если работа должна быть выполнена или услуги должны быть оказаны исключительно в иной стране, чем страна места жительства потребителя. Эти изъятия не распространяются на договоры об оказании за общую цену услуг по перевозке и размещению (независимо от включения в общую цену стоимости других услуг). В частности, речь идет о договорах в сфере туристического обслуживания, в которых помимо собственно туристических услуг (размещение в гостиницах, экскурсионное обслуживание) может быть предусмотрена обязанность по перевозке потребителя туристических услуг (например, трансфер из аэропорта в гостиницу).

4. В [п. 4](#) комментируемой статьи речь идет о дополнительной гарантии защиты прав потребителя, согласно которой он может претендовать на защиту своих прав в соответствии с императивными нормами права той страны, право которой применялось бы к договору в соответствии с общим порядком определения применимого права при отсутствии соглашения сторон по этому вопросу. Это правило, в частности, касается тех договоров с участием потребителя, когда к отношениям сторон нет оснований применять специальную коллизионную норму-ограничение о их подчинении праву страны места жительства потребителя.

5. [Пункт 5](#) комментируемой предусматривает общий порядок определения применимого к договору с участием потребителя права в случае отсутствия специальной коллизионной привязки относительно договора с участием потребителя и отсутствия соглашения сторон о выборе применимого права, например при оказании услуг российским гражданам за пределами Российской Федерации.

[Статья 1213](#). Право, подлежащее применению к договору в отношении недвижимого имущества

1. В отношении недвижимого имущества, расположенного за пределами Российской Федерации (к российской недвижимости применяются другие правила, о которых идет речь в [п. 2](#) комментируемой статьи), могут заключаться различные договоры, осложненные иностранным элементом. В соответствии с комментируемой статьей принципы определения права, подлежащего применению к такому договору в отношении недвижимого имущества, установлены следующим образом.

Во-первых, стороны такого договора без каких-либо ограничений могут самостоятельно выбрать право, подлежащее применению к их договору в отношении недвижимого имущества.

Во-вторых, установлена коллизионная отсылка в пользу права страны, с которой договор наиболее тесно связан.

В-третьих, комментируемой [статьей](#) предусмотрено, что правом страны, с которой такой договор наиболее тесно связан, считается, если иное явно не вытекает из закона, условий или существа договора либо совокупности обстоятельств дела, право страны, где находится недвижимое имущество.

Таким образом, нормы [п. 1](#) комментируемой статьи носят диспозитивный характер и

корреспондируют со [ст. 1210](#) ГК РФ (см. [комментарий](#) к ней), определяющей принцип автономии воли при выборе права.

2. [П. 2](#) комментируемой статьи устанавливает, что к договорам в отношении находящихся на территории РФ земельных участков, участков недр и иного недвижимого имущества применяется исключительно российское право. Следовательно, к сделкам в отношении такого имущества не применяется ни принцип автономии воли сторон, ни закон наиболее тесной связи, а императивно должно применяться право Российской Федерации.

Положения комментируемого [пункта](#) соответствуют [ст. 129](#) ГК, согласно которой земля и другие природные ресурсы могут отчуждаться или переходить от одного лица к другому иными способами в той мере, в какой их оборот допускается законами о земле и других природных ресурсах.

[Статья 1214.](#) Право, подлежащее применению к договору о создании юридического лица и к договору, связанному с осуществлением прав участника юридического лица

1. В комментируемой [статье](#) речь идет об общей коллизионной привязке сразу к двум договорам, осложненным иностранным элементом: к договору о создании юридического лица и к договору, связанному с осуществлением прав (исполнением обязанностей) участника юридического лица (ранее действовавшая редакция комментируемой [статьи](#) распространялась только на договор о создании юридического лица). Таким образом, возможно применение иностранного права, хотя и с ограничениями к так называемым корпоративным договорам, которые и относятся к договорам, связанным с осуществлением прав (исполнением обязанностей) участника юридического лица.

Хотя два вышеуказанных договора идут в комментируемой [статье](#) в связке, выбор подлежащего применению права возможен по отдельности к каждому из договоров или только к одному из них.

Можно говорить о наличии определенного компромисса между императивным и диспозитивным началом в содержании данной нормы. С одной стороны сторонами может быть осуществлен выбор подлежащего применению права. Однако при этом выбор применимого права не может затрагивать действие императивных норм права страны места учреждения юридического лица по вопросам, указанным в [п. 2 ст. 1202](#) (см. [комментарий](#) к нему). Речь идет о следующих вопросах: 1) статус организации в качестве юридического лица; 2) организационно-правовая форма юридического лица; 3) требования к наименованию юридического лица; 4) вопросы создания, реорганизации и ликвидации юридического лица, в т.ч. вопросы правопреемства; 5) содержание правоспособности юридического лица; 6) порядок приобретения юридическим лицом гражданских прав и принятия на себя гражданских обязанностей; 7) внутренние отношения, в том числе отношения юридического лица с его участниками; 8) способность юридического лица отвечать по своим обязательствам; 9) вопросы ответственности учредителей (участников) юридического лица по его обязательствам.

2. В случае если сторонами так и не было заключено соглашение о праве, подлежащем применению к указанным договорам, то в соответствии с [п. 2](#) комментируемой статьи применимым правом является право страны, в которой учреждено или подлежит учреждению юридическое лицо. Таким образом, в нем содержится исключение из общей нормы [п. 1 ст. 1211](#) ГК РФ (см. [комментарий](#) к нему), в соответствии с которой при отсутствии соглашения сторон о выборе права подлежит применению право страны, где находится место жительства или основное место деятельности стороны, осуществляющей исполнение, имеющее решающее значение для содержания договора.

[Статья 1215.](#) Сфера действия права, подлежащего применению к договору

1. Основной целью комментируемой [статьи](#) является устранение конкуренции между договорными (обязательственными), вещными и деликтными статутами. Другими словами, она помогает определить, какие коллизионные нормы подлежат применению в спорных случаях.

В [п. 1](#) комментируемой статьи установлен примерный перечень вопросов, которые должны быть урегулированы в соответствии с применимым к договору, осложненному иностранным элементом, правом (обязательственный статут). Другими словами, в ней определена сфера действия права, подлежащего применению к договору. В частности, это такие вопросы, как:

- 1) толкование договора;
- 2) права и обязанности сторон договора;

- 3) исполнение договора;
- 4) последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения договора;
- 5) прекращение договора;
- 6) последствия недействительности договора.

Данный перечень не является исчерпывающим и на практике может быть расширен, причем в [ГК](#) есть целый ряд отдельных норм, которые регулируют вопросы, относящиеся к договорному (обязательственному) статусу.

Так, обязательственный статус применяется и к нормам об исковой давности права, применимого к договорным обязательствам. Однако определяться он будет в соответствии со [ст. 1208](#) (см. [комментарий](#) к ней).

На основании обязательственного статуса также определяются основания взимания, порядок исчисления и размер процентов по денежным обязательствам (см. [комментарий](#) к [ст. 1218](#)).

Комментируемая [статья](#) не может применяться для решения таких вопросов, как форма сделки, наличие полномочий у представителя и др., которые хотя и имеют непосредственное отношение к самой сделке, подчиняются иным коллизионным правилам.

2. В [п. 2](#) комментируемой статьи говорится о тех вопросах, которые не могут регулироваться договором. Для них установлены специальные коллизионные нормы, которые имеют приоритет перед вышеупомянутым обязательственным статутом при конкуренции отношений.

Так, в [п. 2 ст. 1202](#) (см. [комментарий](#) к нему) говорится о следующих вопросах, которые могут регулироваться только личным законом юридического лица: 1) статус организации в качестве юридического лица; 2) организационно-правовая форма юридического лица; 3) требования к наименованию юридического лица; 4) вопросы создания, реорганизации и ликвидации юридического лица, в т.ч. вопросы правопреемства; 5) содержание правоспособности юридического лица; 6) порядок приобретения юридическим лицом гражданских прав и принятия на себя гражданских обязанностей; 7) внутренние отношения, в том числе, отношения юридического лица с его участниками; 8) способность юридического лица отвечать по своим обязательствам; 9) вопросы ответственности учредителей (участников) юридического лица по его обязательствам;

[Ст. 1205.1](#) (см. [комментарий](#) к ней) определяют вопросы, подлежащие применению к вещным правам. Речь идет о следующих вопросах: 1) виды объектов вещных прав, в т.ч. принадлежность имущества к недвижимым или движимым вещам; 2) оборотоспособность объектов вещных прав; 3) виды вещных прав; 4) содержание вещных прав; 5) возникновение и прекращение вещных прав, в т.ч. переход права собственности; 6) осуществление вещных прав; 7) защита вещных прав.

К вопросам, которые в соответствии с [п. 5 ст. 1217.1](#) определяются правом, подлежащим применению к отношениям между представляемым или представителем и третьим лицом, относятся следующие вопросы: 1) наличие и объем полномочий представителя; 2) последствия осуществления представителем своих полномочий; 3) требования к содержанию доверенности; 4) срок действия доверенности; 5) прекращение доверенности, в том числе, последствия ее прекращения для третьих лиц; 6) допустимость выдачи доверенности в порядке передоверия; 7) последствия совершения сделки при отсутствии полномочий действовать от имени представляемого или при превышении этих полномочий, в том числе, в случае последующего одобрения такой сделки представляемым.

[Статья 1216.](#) Право, подлежащее применению к уступке требования

1. Под уступкой требования по российскому законодательству понимается соглашение между кредитором обязательства и третьим лицом о передаче последнему права требования к должнику. Согласия должника на уступку требования не требуется, однако иное может быть предусмотрено законом или договором. Так, согласно [п. 2 ст. 388](#) ГК не допускается без согласия должника уступка требования по обязательству, в котором личность кредитора имеет существенное значение для должника. Должник должен быть письменно уведомлен о переходе прав кредитора к новому лицу. При этом уведомление должника о переходе права имеет для него силу независимо от того, первоначальным или новым кредитором оно направлено.

Согласно [п. 1](#) комментируемой статьи право, подлежащее применению к соглашению между первоначальным и новым кредиторами об уступке требования, осложненным иностранным элементом, определяется в соответствии с правилами ГК о праве, подлежащем

применению к договору.

Таким образом, стороны могут сами выбрать право, подлежащее применению к их правам и обязанностям по соглашению об уступке требования, руководствуясь положениями [ст. 1210](#) ГК РФ (см. [комментарий](#) к ней). В случае отсутствия договоренности между ними о выборе права подлежащее применению право определяется на основании содержащихся в [п. 2 ст. 1211](#) ГК РФ (см. [комментарий](#) к ней) коллизионных привязок, в основе которых лежит критерий исполнения, имеющий решающее значение для договора.

Наличие подобного правила обусловлено тем, что действие уступки права состоит не в возникновении нового требования, а в переходе к другому лицу (цессионарию) требования, принадлежащего ранее существовавшему кредитору (цеденту). Возникшее требование базируется на ранее существовавшем требовании цедента, производно от него в своем объеме и условиях осуществления. Поэтому замена кредитора не влечет сама по себе перемены права, регулирующего данные отношения.

2. В [п. 2](#) комментируемой статьи содержится коллизионная норма, согласно которой допустимость уступки требования, отношения между новым кредитором и должником, условия, при которых это требование может быть предъявлено к должнику новым кредитором, вопрос о надлежащем исполнении обязательства должником определяются по праву, подлежащему применению к требованию, являющемуся предметом уступки. При этом правом, подлежащим применению к уступаемому требованию, является право, регулирующее первоначальный договор, из которого это требование возникло.

Это обусловлено тем, что новый кредитор (цессионарий), вступая в отношения с должником, попадает в определенных пределах в сферу действия права, применимого к уступленному требованию. Соответственно, взаимоотношения должника и нового кредитора должны определяться правом, которому подчиняется передаваемое требование. Согласно предписаниям этого же права определяется и сама возможность уступки требования.

В отсутствие соглашения о применимом праве этот вопрос решается на основании коллизионной привязки к праву страны, с которой договор наиболее тесно связан. По общему правилу таковым признается право страны, где находится место жительства или основное место деятельности стороны, которая осуществляет исполнение, имеющее решающее значение для содержания договора (см. [комментарий](#) к [п. 2 ст. 1211](#) ГК).

При уступке требований речь идет о возмездной (либо безвозмездной) передаче имущественных прав на основании определенного гражданско-правового договора (купли-продажи, мены, дарения и др.). Решающую роль в исполнении таких договоров в каждом случае играет сторона, уступающая требование (цедент). Соответственно, к соглашению об уступке требования с учетом указанного критерия подлежит применению право страны цедента (являющегося одновременно продавцом, дарителем передаваемого требования и т.д.). Таким образом, определение стороны, осуществляющей исполнение, имеющее решающее значение, для обязательственного договора, лежащего в основании уступки, производится по правилам [п. 1 ст. 1211](#) ГК РФ. Так, при заключении договора аренды такой стороной будет арендодатель, купли-продажи - продавец и т.д.

В [п. 5](#) Информационного письма Президиума ВАС РФ от 09 июля 2013 N 158 было отмечено, что при уступке прав требования из договора, в отношении споров из которого было заключено пророгационное соглашение (соглашение, определяющее подсудность споров, могущих возникнуть между сторонами внешнеторговых сделок), последнее сохраняет свою юридическую силу для должника и нового кредитора.

Статья 1216.1. Право, подлежащее применению к переходу прав кредитора к другому лицу на основании закона

1. В некоторых случаях, указанных в законе, отдельные имущественные права могут перейти к другому лицу не в результате сделки, а на основании закона при наступлении предусмотренных в нем обстоятельств (например, суброгация, т.е. переход согласно [ст. 965](#) ГК РФ к страховщику права требовать возмещения вреда от его причинителя при условии выплаты страховщиком страхового возмещения потерпевшему).

Комментируемая [статья](#) содержит коллизионную норму, направленную на регулирование перехода прав кредитора, осуществляемого на основании закона, которое отличается от коллизионного регулирования передачи права (уступки требования) другому лицу на основании сделки. Общим является то, что при переходе прав кредитора на основании закона, как и при уступке требований, происходит перемена кредитора в обязательстве. Поскольку само обязательство при этом не меняется, многие положения применимого

материального права согласно законодательству стран, предусматривающих регулирование перехода прав, для обоих способов являются общими. Примером могут служить, в частности, положения, содержащиеся в [гл. 24](#) "Перемена лиц в обязательстве" ГК РФ, части 5 Германского гражданского уложения и др.

Вместе с тем специфика возникающих при переходе прав по закону отношений, не зависящих от волеизъявления сторон, а также предусмотренные законом различные основания перехода прав обусловили их регулирование в комментируемой [статье](#), которая содержит иное коллизионное правило, чем предусмотренное [п. 1 ст. 1216](#) ГК РФ (см. [комментарий](#) к нему).

В соответствии с комментируемой [статьей](#) переход имущественных прав по закону подчиняется праву, подлежащему применению к отношениям между первоначальным кредитором и новым кредитором, каковым, исходя из принципа наиболее тесной связи с отношениями, по общему правилу является право страны нового кредитора. Однако эта норма носит диспозитивный характер и иное может вытекать из закона или совокупности обстоятельств дела.

Положение [абз. 2](#) комментируемой статьи направлено на защиту должника в случае перехода прав по закону от первоначального к новому кредитору. В соответствии с ним те положения права, подлежащего применению к обязательству между должником и первоначальным кредитором, которые направлены на защиту должника, сохраняют свое действие в отношениях между должником и новым кредитором. Например, таким положением может быть обязанность информирования должника о переходе права к новому кредитору.

[Статья 1217](#). Право, подлежащее применению к обязательствам, возникающим из односторонних сделок

Обязательства могут возникнуть из односторонних сделок, когда какой-либо субъект гражданского права в одностороннем порядке принимает на себя определенные обязанности (например, объявление публичного конкурса). Согласно комментируемой [статье](#) к таким обязательствам, если иное явно не вытекает из закона, условий или существа сделки либо совокупности обстоятельств дела, применяется право страны, где на момент совершения односторонней сделки находится место жительства или основное место деятельности стороны, принимающей на себя обязательства по односторонней сделке.

Таким образом, коллизионной привязкой согласно комментируемой [статье](#) является место жительства или основное место деятельности. Следует отметить, что существующая в ряде стран (Куба, Монголия и др.) коллизионная привязка к месту совершения сделки является менее предпочтительной, поскольку в связи с использованием электронных носителей при совершении сделки определить это место достаточно трудно.

Ранее действовавшая редакция комментируемой статьи предусматривала в [части 2](#), что срок действия доверенности и основания ее прекращения определяются по праву страны, где была выдана доверенность, что подтверждалось и судебной практикой. Так, в [Определении](#) Верховного Суда РФ от 07 апреля 2017 N 309-ЭС14-923 было отмечено, что срок действия доверенности и основания ее прекращения определяются по праву страны, где была выдана доверенность.

Однако, в соответствии с [Федеральным законом](#) от 30 сентября 2013 N 260-ФЗ [часть вторая](#) комментируемой статьи была признана утратившей силу, а регулирование решаемых в ней вопросов перенесено в специальную новую [статью 1217.1](#) (см. [комментарий](#) к ней). Очевидно, это объясняется желанием законодателя поместить все нормы, касающиеся представительства, в одну статью.

Существует целый ряд случаев, когда вышеупомянутое в комментируемой [статье](#) правило не действует. Так, например, составление завещания является односторонней сделкой. Однако согласно [п. 2 ст. 1224](#) (см. [комментарий](#) к ней) способность лица к составлению и отмене завещания, в том числе в отношении недвижимого имущества, а также форма такого завещания или акта его отмены определяются по праву страны, где завещатель имел место жительства в момент составления такого завещания или акта.

[Статья 1217.1](#). Право, подлежащее применению к отношениям представительства

1. Представительством по российскому законодательству называется совершение одним лицом (представителем) в силу имеющегося у него полномочия от имени и в интересах другого лица (представляемого) сделок и иных юридических действий, в результате чего у представляемого создаются, изменяются и прекращаются гражданские права и обязанности.

Сторонами представительства являются представляемый (в качестве которого могут выступать любые физические лица (в том числе недееспособные и ограниченно дееспособные) и любые другие субъекты гражданского права) и представители, в качестве которых могут выступать граждане (физические лица) и юридические лица.

Выделяют добровольное и обязательное (законное) представительство. Добровольное представительство - это представительство на основании договора с выдачей доверенности. Разновидностью добровольного представительства является коммерческое представительство, когда представителем является лицо, постоянно и самостоятельно представляющее предпринимателей при заключении ими договоров в сфере предпринимательской деятельности.

Законным представительством является такое представительство, которое основано на прямом предписании закона.

В п. 1 комментируемой статьи установлена коллизионная привязка только к договорному представительству. Он содержит коллизионную норму, предусматривающую, что отношения между представляемым и представителем определяются по правилам ГК РФ о праве, подлежащем применению к договору. То есть нужно обратиться к [ст.ст. 1210-1214](#) (см. комментарий к ним), которые регулируют эти вопросы.

2. В соответствии с [абз. 1 п. 2](#) комментируемой статьи представляемый может сам выбрать применимое право, указав его в доверенности. Выбранное представляемым применимое право будет регулировать весь комплекс возникающих вопросов при условии, что третье лицо и представитель были извещены о состоявшемся выборе.

[Часть вторая пункта 2](#) предусматривает ситуацию, когда представляемый не указал в доверенности выбранное право либо выбрал право, не подлежащее по закону применению к упомянутым отношениям. В этом случае отношения определяются по праву страны, где находится место жительства или основное место деятельности представителя. В ней также установлено правило на случай, когда третье лицо не знало и не должно было знать о месте жительства или об основном месте деятельности представителя. В такой ситуации применяется право страны, где преимущественно действовал представитель в данном конкретном случае.

Если третье лицо не знало, и не должно было знать о месте жительства или об основном месте деятельности представителя, применяется право страны, где преимущественно действовал представитель в данном конкретном случае.

3. Для определенных видов отношений представительства законом установлено специальное правовое регулирование. Так, например, в случае, если полномочие предоставлено представителю для совершения сделки в отношении недвижимого имущества и при этом сделка либо возникновение, переход, ограничение или прекращение прав по ней подлежит обязательной государственной регистрации, применяется право страны, где недвижимое имущество внесено в государственный реестр.

4. В [п. 4](#) комментируемой статьи речь идет о так называемом процессуальном представительстве, то есть представительстве в судебных органах для защиты интересов сторон, участвующих в судебном разбирательстве. Причем особо подчеркивается, что речь идет не только о государственных судах, но и третейских, то есть судах, созданных специально для рассмотрения данного дела.

В нем установлено, что правом, подлежащим применению к отношениям представительства в случае, если полномочие предоставлено представителю для ведения дела в государственном или третейском суде, является право страны, где проводится судебное или третейское разбирательство.

В [п. 20](#) постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 июня 2017 N 23 "О рассмотрении арбитражными судами дел по экономическим спорам, возникающим из отношений, осложненных иностранным элементом" было отмечено, что "с учетом того, что к полномочиям представителя иностранного лица для ведения дела в государственном суде в силу [пункта 4 статьи 1217.1](#) ГК РФ применяется право страны, где проводится судебное разбирательство, объем полномочий представителя на ведение дела в арбитражном суде Российской Федерации, исходя из [подпункта 1 пункта 5 статьи 1217.1](#) ГК РФ, определяется на основании [статьи 62](#) АПК РФ. Форма доверенности на участие представителя иностранного лица в арбитражном суде Российской Федерации подчиняется праву страны, применимому к самой доверенности ([пункт 1 статьи 1209](#) ГК РФ), то есть праву Российской Федерации ([пункт 4 статьи 1217.1](#) ГК РФ). Однако доверенность не может быть признана недействительной вследствие несоблюдения формы, если не нарушены требования права страны выдачи

доверенности (пункт 1 статьи 1209 ГК РФ) и требования [статьи 61](#) АПК РФ".

5. В [п. 5](#) комментируемой статьи перечислен круг вопросов, которые разрешаются на основе права, применимого к отношениям представительства (между представляемым и представителем или представителем и третьим лицом), который получил название "статут добровольного представительства".

Указанный в нем перечень является открытым, соответственно, иные аспекты отношений представительства, не упомянутые в этом [пункте](#), также определяются правом, которое на основании комментируемой статьи подлежит применению к отношениям между представляемым или представителем и третьим лицом.

6. В [п. 6](#) комментируемой статьи включена диспозитивная материально-правовая норма, согласно которой в объем полномочий представителя входит 1) определение порядка разрешения споров (заключение соглашений о передаче споров в государственный или третейский суд и т.п.); 2) выбор права, подлежащего применению к сделкам, совершаемым представителем от имени представляемого.

Однако это правило будет действовать, если иное не вытекает из закона или существа отношений, при отсутствии в доверенности иных указаний.

Установленный в нем объем полномочий представителя не подлежит расширительному толкованию.

7. [Пункт 7](#) ограничивает применение комментируемой статьи только к отношениям добровольного представительства, предусматривая регулирование других отношений в области представительства законом, нормативными актами уполномоченного государственного органа или органа местного самоуправления.

[Статья 1217.2.](#) Право, подлежащее применению к прекращению обязательства зачетом.

Под зачетом встречного требования ([ст. 410](#) ГК РФ) понимается способ прекращения обязательства посредством взаимного погашения двух однородных по содержанию прав требования. При этом прекращаются сразу два обязательства - основное и встречное, если они равны по размеру. При их неравенстве прекращается только меньшее обязательство, большее же продолжает существовать в части, превышающей меньшее. В случаях, предусмотренных законом, допускается зачет встречного однородного требования, срок которого не наступил.

В соответствии с комментируемой [статьей](#) прекращение обязательства зачетом определяется по праву страны, подлежащему применению к отношению, из которого возникло требование, против которого заявляется требование о зачете встречного требования.

Из ее смысла вытекает, что зачет встречного требования может происходить как в результате одностороннего волеизъявления (односторонней сделки) любой из сторон, так и по соглашению сторон. Причем такое соглашение регулируется общими правилами о праве, подлежащем применению к договору (см. комментарий к [ст.ст. 1210-1214](#)).

Следует отметить, что практическая реализация положений комментируемой [статьи](#) может встретить определенные трудности. Так, непонятно, каким образом проведение взаимозачета согласуется со [ст. 19](#) Федерального закона от 10 декабря 2003 N 173-ФЗ "О валютном регулировании и валютном контроле", [пункт 1](#) которой предусматривает, что при осуществлении внешнеэкономической деятельности резиденты РФ, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, обязаны в сроки, предусмотренные внешнеэкономическими договорами (контрактами), обеспечить получение от нерезидентов на свои банковские счета в уполномоченных банках иностранной валюты или валюты Российской Федерации, причитающейся в соответствии с условиями указанных договоров (контрактов) за переданные нерезидентам товары, выполненные для них работы, оказанные им услуги, переданные им информацию и результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них.

Таким образом, если был произведен взаимозачет, то денежные средства из-за рубежа в Россию не поступят и положения указанной статьи будут нарушены.

[Статья 1218.](#) Право, подлежащее применению к отношениям по уплате процентов

Взимание процентов по денежным обязательствам известно законодательству многих стран. Есть соответствующие положения и в международных соглашениях. Так, согласно [п. 1 ст. 84](#) Венской конвенции о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г., "если продавец обязан возратить цену, он должен также уплатить проценты с нее, считая с даты уплаты цены". Согласно [ст. 78](#) данной Конвенции, если одна сторона допустила просрочку в

уплате цены или иной суммы, другая сторона имеет право на проценты с просроченной суммы без ущерба для любого требования о возмещении убытков, которые могут быть взысканы на основании [ст. 74](#) этой же Конвенции.

Термин "денежные обязательства" используется в комментируемой [статье](#) в широком смысле как любые обязательства, связанные с использованием денег в качестве средства платежа, а также погашения денежного долга. При этом, под соответствующими обязательствами понимаются как договорные, так и внедоговорные денежные обязательства (из причинения вреда, неосновательного обогащения).

Проценты по денежным обязательствам трактуются в комментируемой [статье](#) широко и включают проценты и как особую форму ответственности, предусмотренную [п. 1 ст. 395](#) ГК, так и как проценты за пользование денежными средствами, предоставленными по договору займа или кредитного договора.

По российскому законодательству особые правила, касающиеся размера ответственности за неисполнение денежного обязательства, установлены в [ст. 395](#) ГК РФ. При этом под неисполнением денежного обязательства понимается неправомерное удержание денежных средств, уклонение от их возврата, иная просрочка в их уплате, неосновательное получение или сбережение за счет другого лица. Все эти действия квалифицируются как неправомерное пользование чужими денежными средствами. За пользование чужими денежными средствами взимаются проценты на сумму этих средств. Размер процентов определяется ключевой ставкой Банка России, действовавшей в соответствующие периоды. Эти правила применяются, если иной размер процентов не установлен законом или договором.

Согласно комментируемой [статье](#) основания взимания, порядок исчисления и размер процентов по денежным обязательствам определяются по праву страны, подлежащему применению к соответствующему обязательству. Это предполагает необходимость в каждом случае обращаться к коллизионной норме, посвященной тому институту, который опосредует возникновение указанного денежного обязательства.

Поскольку в данном случае речь идет о частном случае обязательства из неосновательного обогащения, то нужно обратиться к [ст. 1223](#) ГК РФ (см. [комментарий](#) к ней), согласно [п. 1](#) которой к таким обязательствам применяется право страны, где неосновательное обогащение имело место.

[Статья 1219](#). Право, подлежащее применению к обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда

1. В соответствии с нормами российского гражданского права обязательства, возникающие вследствие причинения вреда, относятся к категории внедоговорных обязательств. Они регламентируются [гл. 59](#) ГК РФ.

Субъектами указанного обязательства являются потерпевший и лицо, ответственное за причинение вреда; как правило, они не состоят в договорных отношениях. Потерпевший, т.е. лицо, которому причинен вред, выступает в этом обязательстве в качестве кредитора, а лицо, ответственное за причинение вреда (чаще всего сам причинитель), - в качестве должника.

Содержание обязательства составляют право кредитора требовать восстановления прежнего состояния либо возмещения вреда и обязанность должника совершить одно из названных действий. Объектом обязательства не может быть воздержание от действия.

В [п. 1](#) комментируемой статьи установлено, что по общему правилу к обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда, применяется право страны, где имело место действие или иное обстоятельство, послужившее основанием для требования о возмещении вреда. Таким образом, под местом причинения вреда по общему правилу понимается территория государства, где произошел юридический факт, на основании которого возникло деликтное отношение. Сама коллизионная привязка получила название в международном частном праве *lex loci delicti commissi* (закон места причинения вреда).

Возможны ситуации, когда причиненный вред проявляется не сразу и под местом причинения вреда можно рассматривать место наступления вредных последствий либо основной их части определенного действия или бездействия. Например, симптомы заболевания, вызванного противоправным деянием, проявились спустя определенное время, когда потерпевший находился на территории другой страны. В таком случае, может быть применено право этой страны, если только причинитель вреда предвидел или должен был предвидеть наступление вреда в этой стране. То есть необходимо доказать либо наличие умысла либо грубой неосторожности со стороны причинителя вреда.

В случае причинения вреда в результате правонарушения с использованием Интернета может применяться как право места совершения деяния, например, в случае расположения информации на сервере, находящемся в пределах России, так и места наступления последствий, если причинитель вреда предвидел или должен был предвидеть наступление последствий в пределах территории России. При этом следует учитывать трансграничный характер сети Интернет, из чего следует, что информация, попавшая в нее будет доступна в любой стране, где пользуются Интернетом.

Указание на то, что право страны места наступления вреда "может быть" применено, означает, что у суда нет прямой обязанности применять это право. Однако представляется, что ставить вопрос о применении права страны места наступления вреда может как потерпевший, так и - в его интересах - суд по своей инициативе.

Вместе с тем нет запрета и для инициативы в этом вопросе ответчика, считающего право места наступления вреда для себя более благоприятным, чем право места совершения повлекшего вред действия или бездействия. Однако окончательное решение выносит суд.

Следует отметить, что в аналогичных нормах иностранных государств (например, ст. 40 Вводного закона к Германскому гражданскому уложению) говорится о "требовании" потерпевшего применить право места наступления вреда и о "применении" судом этого права (а не о возможности его применения).

Следует учитывать, что согласно [п. 1 ст. 42](#) Минской конвенции о правовой помощи обязательства о возмещении вреда, кроме вытекающих из договоров и других правомерных действий, также определяются по законодательству Договаривающейся Стороны, на территории которой имело место действие или иное обстоятельство, послужившее основанием для требования о возмещении вреда.

2. Если обе стороны обязательства, возникшего вследствие причинения вреда, имеют одинаковое место жительства или основное место деятельности, применяется право страны, гражданами или юридическими лицами которой являются стороны обязательства. Факт причинения или наступления вреда на территории другой страны в таких случаях не имеет значения для выбора применимого права. Например, участник туристической группы - гражданин России причинил вред другому участнику также гражданину России в то время, когда они оба в составе туристической группы находились за границей.

Такое же правило будет действовать в случае причинения вреда одним гражданином Китая другому на территории РФ.

3. Хотя обязательство из причинения вреда является по общему правилу внедоговорным, в некоторых случаях оно может возникать в ходе исполнения договора между потерпевшим и причинителем вреда. Так, согласно [ст. 800 ГК РФ](#) ответственность перевозчика за вред, причиненный жизни или здоровью пассажира, определяется по правилам [главы 59](#) ГК, регулирующей обязательства из причинения вреда.

При этом необходимо учитывать, что норма [п. 3](#) комментируемой статьи распространяется лишь на такие договоры, которые были заключены сторонами деликтного обязательства при осуществлении ими обеими предпринимательской деятельности. В России в качестве предпринимательской рассматривается самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке ([п. 1 ст. 2](#) ГК РФ). Таким образом, эта норма ГК РФ не действует в отношении причинения вреда жизни или здоровью пассажира, о котором мы говорили выше.

4. Комментируемая статья дополнена Федеральным законом от 30 сентября 2013 N 260-ФЗ [пунктом 4](#), согласно которому правила комментируемой статьи применяются, если между сторонами обязательства, возникающего вследствие причинения вреда, не заключено соглашение о праве, подлежащем применению к этому обязательству. При этом сделана ссылка на [ст. 1223.1](#) (см. [комментарий](#) к ней), по правилам которой будет определяться применимое право. Таким образом, действие основной коллизионной привязки, сформулированной в [п. 1](#) комментируемой статьи, ограничивается еще в одном случае - если о подлежащем применению праве договорятся сами стороны.

Данное дополнение отражает общую тенденцию законодателя на всемерное сокращение применения императивных норм и расширение возможностей решения возникающих вопросов путем договоренности между сторонами соответствующих отношений.

[Статья 1220](#). Сфера действия права, подлежащего применению к обязательствам,

возникающим вследствие причинения вреда

Комментируемая [статья](#) очерчивает сферу действия права, подлежащего применению к обязательствам, возникшим вследствие причинения вреда (деликтного статута). Им определяются, в частности: способность лица нести ответственность за причиненный вред; 2) возложение ответственности за вред на лицо, не являющееся причинителем вреда; 3) основания ответственности; 4) основания ограничения ответственности и освобождения от нее; 5) способы возмещения вреда; 6) объем и размер возмещения вреда. При этом перечень указанных обстоятельств не является исчерпывающим. В соответствии с правом, применимым к обязательству, может определяться, например, степень вины как потерпевшего, так и причинителя вреда.

Говоря о способности лица нести ответственность за причиненный вред и возложении ответственности за вред на лицо, не являющееся причинителем вреда, следует учитывать, что по российскому законодательству непосредственный причинитель вреда не всегда совпадает с лицом, ответственным за вред. Так, способность лица нести ответственность за причиненный вред возникает с достижением возраста полной дееспособности, если вред причинен работником юридического лица или гражданина при исполнении трудовых обязанностей, имущественная ответственность за причиненный вред возлагается на работодателя и т.д.

Законодательство других государств может содержать другие правила решения этих вопросов и поэтому установление коллизионных привязок в таких случаях имеет особое значение. Соответственно, лицо, деликтоспособное по праву, подлежащему применению в силу коллизионных норм, будет нести ответственность за причиненный им вред, даже если по его личному закону, к которому отсылает [ст. 1197](#) ГК (см. [комментарий](#) к ней), оно не считается деликтоспособным (различия в праве отдельных государств могут касаться, в частности, возраста дееспособности).

[Статья 1220.1.](#) Право, подлежащее применению к установлению допустимости требования о возмещении вреда страховщиком

1. По общему правилу причиненный вред должен возмещаться самим причинителем вреда. Однако в случаях, предусмотренных в законе, эта обязанность может быть возложена на страховщика. В российском праве допустимость требования потерпевшего о возмещении вреда непосредственно страховщиком предусмотрена в [п. 4 ст. 931](#) ГК. Согласно указанному пункту в случае, когда ответственность за причинение вреда застрахована в силу того, что ее страхование обязательно, а также в других случаях, предусмотренных законом или договором страхования такой ответственности, лицо, в пользу которого считается заключенным договор страхования, вправе предъявить непосредственно страховщику требование о возмещении вреда в пределах страховой суммы. В дальнейшем страховая организация может предъявить обратное требование причинителю вреда (это явление получило название суброгация).

Комментируемая [статья](#) была впервые введена [Федеральным законом](#) от 30 сентября 2013 N 260-ФЗ и является относительно новой. Ее принятие укладывается в рамки общей тенденции сочетания общего и специального регулирования.

Она содержит коллизионное правило о том, что в целях защиты интересов потерпевшего он может предъявить прямое требование непосредственно к страховщику, застраховавшему ответственность причинителя вреда, если это допускается либо по праву, подлежащему применению к возникшему деликтному обязательству, либо по праву, подлежащему применению к договору страхования.

Таким образом, для того, чтобы определить возможность применения указанной коллизионной нормы и, соответственно, установить, право какой страны применяется в конкретном случае в зависимости от того, идет ли речь о договорной или внедоговорной ответственности, необходимо обратиться либо к [ст. 1215](#) ГК "Сфера действия права, подлежащего применению к договору (см. [комментарий](#) к ней), либо к [ст. 1219](#) "Право, подлежащее применению к обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда (см. [комментарий](#) к ней).

Аналогичная коллизионная норма содержится в [ст. 18](#) "Непосредственный иск к страховщику ответственного лица" Регламента ЕС о праве, применимом к внедоговорным обязательствам ("Рим II"), в соответствии с которой лицо, которому причинен вред, может непосредственно обращаться с иском к страховщику лица, обязанного возмещать вред, если это предусматривает право, подлежащее применению к внедоговорному обязательству, или право, подлежащее применению к договору страхования.

Статья 1221. Право, подлежащее применению к ответственности за вред, причиненный вследствие недостатков товара, работы или услуги

1. В комментируемой **статье** говорится о коллизионной привязке в случае частного случая осложненного иностранным элементом обязательства из причинения вреда, а именно вреда, причиненного жизни, здоровью или имуществу потребителя вследствие конструктивных, производственных, рецептурных или иных недостатков товара (работы, услуги).

По российскому законодательству имущественная ответственность за вред, причиненный вследствие недостатков товара (работы, услуги), установлена в ст. 14 Закона Российской Федерации от 7 февраля 1992 г. N 2300-1 "О защите прав потребителей". В **п. 1** указанной статьи сказано, что вред, причиненный жизни, здоровью или имуществу потребителя вследствие конструктивных, производственных, рецептурных или иных недостатков товара (работы, услуги), подлежит возмещению в полном объеме. Данная статья содержит правила о внедоговорной (деликтной) ответственности всех контрагентов потребителя (продавца, изготовителя, исполнителя, уполномоченной организации или уполномоченного индивидуального предпринимателя, импортера).

Указанные правила распространяются как на лиц, не состоящих в договорных отношениях (например, на отношения между гражданином, купившим товар в магазине, и заводом-изготовителем), так и на лиц, состоящих в договорных отношениях (на отношения между продавцом и покупателем). Таким образом, право требовать возмещения вреда, причиненного вследствие недостатков услуги, признается за любым потерпевшим независимо от того, состоял он в договорных отношениях с продавцом (исполнителем) или нет.

Комментируемая статья дает широкие возможности для потерпевшего по выбору применимого права. **Часть 1 п. 1** данной статьи предусматривает возможность применения к требованию о возмещении вреда, причиненного вследствие недостатков товара, работы или услуги, по выбору потерпевшего: 1) права страны, где имеет место жительства или основное место деятельности продавец или изготовитель товара либо иной причинитель вреда; 2) права страны, где имеет место жительства или основное место деятельности потерпевший; 3) права страны, где была выполнена работа, оказана услуга, или право страны, где был приобретен товар.

Таким образом, законодатель отступил от общего принципа *lex loci delicti* (закона места совершения правонарушения), закрепленного в **ст. 1219** ГК РФ (см. **комментарий** к ней), что вызвано необходимостью предоставлению дополнительных преимуществ потребителю как более слабой стороне.

2. Поскольку в большинстве случаев потерпевшим от недостатков товара, работы или услуги является лицо, которое связано с причинителем вреда договорными отношениями, в **п. 2** комментируемой статьи включено положение, предусматривающее, что в случае, когда стороны выбрали по соглашению между собой право, подлежащее применению к требованию о возмещении вреда, причиненного вследствие недостатков товара, работы или услуги, то подлежит применению выбранное сторонами право.

Однако следует учитывать, что в договорах, которые заключаются с физическими лицами - потребителями на покупку товаров за границей, в том числе через сеть "Интернет", вопрос о выборе права обычно никогда не решается.

3. В том случае, когда вопрос о выборе права, так и не был решен, применяется право страны, где имеет место жительства или основное место деятельности продавец или изготовитель товара либо иной причинитель вреда, при условии, что из закона, существа обязательства либо совокупности обстоятельств дела не вытекает иное.

4. Правила, касающиеся выбора коллизионной нормы, о которых говорится в комментируемой **статье**, распространяются и на требования о возмещении вреда, причиненного вследствие недостоверной или недостаточной информации о товаре, работе или об услуге.

Наличие подобного правила обусловлено тем, что право на информацию - наиболее важное право потребителя, поскольку его можно рассматривать как предпосылку для осуществления всех иных прав потребителей. Особенно тесно оно связано с таким правом потребителя, как право на безопасность товара работы, услуги.

Статья 1222. Право, подлежащее применению к обязательствам, возникающим вследствие недобросовестной конкуренции и ограничения конкуренции

1. Понятие "недобросовестной конкуренции" содержится в Федеральном законе от 26 июля 2006 г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции": согласно **п. 9 ст. 4** указанного Закона

"недобросовестная конкуренция" представляет собой любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству РФ, обычаям делового оборота, а также требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо уже нанесли или могут нанести в будущем вред деловой репутации этих субъектов.

Недобросовестная конкуренция, как следует из [ст. 14](#) указанного закона, может представлять собой следующее:

- 1) распространение ложных, неточных или искаженных сведений, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту либо нанести ущерб его деловой репутации;
- 2) введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей;
- 3) некорректное сравнение хозяйствующим субъектом производимых или реализуемых им товаров с товарами, производимыми или реализуемыми другими хозяйствующими субъектами;
- 4) продажу, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг;
- 5) незаконное получение, использование, разглашение информации, составляющей коммерческую, служебную или иную охраняемую законом тайну;
- 6) незаконное приобретение и использование исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг.

Данный перечень, составляющий содержание недобросовестной конкуренции, не является исчерпывающим и может быть дополнен другими действиями.

В [п. 1](#) комментируемой статьи установлено общее коллизионное правило о том, что к обязательствам, возникающим вследствие недобросовестной конкуренции, применяется право страны, рынок которой затронут или может быть затронут такой конкуренцией, если иное не вытекает из закона или существа обязательства (*lex mercatus*).

Нельзя не обратить внимания на расплывчатость этой формулировки. В частности, непонятно, что следует понимать под "рынком, затронутым конкуренцией" - право государства, где проявились результаты недобросовестной конкуренции, или право государства, на территории которого имели место действия, составляющие содержание недобросовестной конкуренции.

Возможны ситуации, когда сторонами обязательств, возникающих вследствие недобросовестной конкуренции и ограничения конкуренции, могут оказаться не только хозяйствующие субъекты - участники конкурентных отношений, но и физические лица (речь идет в первую очередь о потребителях товаров работ или услуг). Для таких случаев [часть 2 п. 1](#) комментируемой статьи предусматривает возможность определения применимого права по правилам [статей 1219](#) "Право, подлежащее применению к обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда" и [1223.1](#) "Выбор права сторонами обязательства, возникающего вследствие причинения вреда или вследствие неосновательного обогащения" (см. комментарий к ним).

Соответственно, стороны согласно [ст. 1223.1](#) могут выбрать по соглашению между собой право, подлежащее применению к обязательству, возникающему вследствие недобросовестной конкуренции. При отсутствии же такого соглашения применимое право определяется по правилам [ст. 1219](#) для внедоговорных обязательств из причинения вреда. В соответствии с аналогичным подходом [§ 2 ст. 6](#) Регламента ЕС о праве, применимом к внедоговорным обязательствам ("Рим II"), предусмотрено, что в случае если недобросовестное конкурентное действие затрагивает исключительно интересы определенного конкурента, то применяется [статья 4](#) "Общее правило" названного Регламента, когда применимо общее коллизионное регулирование обязательств из причинения вреда.

2. В [п. 2](#) комментируемой статьи отдельно говорится о коллизионных привязках в случае ограничения конкуренции. Признаки ограничения конкуренции содержатся в [п.п. 17 ст. 4](#) Федерального закона от 26 июля 2006 г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции", согласно которому признаки ограничения конкуренции - сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от

самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

В нем установлено общее правило о том, что к обязательствам, возникающим вследствие ограничения конкуренции, применяется право страны, рынок которой затронут или может быть затронут этим ограничением конкуренции.

Однако эта норма носит диспозитивный характер и иное может вытекать из закона или существа обязательства.

3. Согласно [п. 3](#) комментируемой статьи в случаях, предусмотренных в [п. 1](#) и [п. 2](#) этой статьи, выбрать применимое право стороны не могут. Содержащиеся в нем положения можно рассматривать как исключение из общего правила [ст. 1223.1](#) ГК РФ (см. [комментарий](#) к ней).

Статья 1222.1. Право, подлежащее применению к обязательствам, возникающим вследствие недобросовестного ведения переговоров о заключении договора.

1. Понятие недобросовестного ведения переговоров по российскому законодательству установлено в [ст. 434.1](#) ГК. Согласно [п. 2](#) указанной статьи при вступлении в переговоры о заключении договора, в ходе их проведения и по их завершении стороны обязаны действовать добросовестно, в частности не допускать вступление в переговоры о заключении договора или их продолжение при заведомом отсутствии намерения достичь соглашения с другой стороной. Недобросовестными действиями при проведении переговоров предполагаются:

1) предоставление стороне неполной или недостоверной информации, в том числе умолчание об обстоятельствах, которые в силу характера договора должны быть доведены до сведения другой стороны;

2) внезапное и неоправданное прекращение переговоров о заключении договора при таких обстоятельствах, при которых другая сторона переговоров не могла разумно этого ожидать.

Комментируемая [статья](#), регулирующая так называемую преддоговорную ответственность, наступающую вследствие недобросовестного ведения переговоров о заключении договора, является новой и была введена [Федеральным законом](#) от 30 сентября 2013 г. N 260-ФЗ раньше, чем в ГК была введена вышеуказанная [ст. 434.1](#) ГК.

Следует отметить, что материально-правовое регулирование преддоговорной ответственности предусмотрено в законодательстве лишь небольшого количества стран, при этом в тех правовых системах, где оно существует, оно появилось относительно недавно. В качестве примера можно назвать [ст.ст. 1337 и 1338](#) ГК Италии, [ст. 227](#) ГК Португалии, [ч. 2 ст. 311](#) Германского гражданского уложения. В других странах преддоговорная ответственность может регулироваться путем расширительного толкования норм об ответственности за виновное причинение вреда (например, во Франции посредством толкования [ст. 1382](#) ГК Франции) или в рамках судебной практики, касающейся защиты слабой или добросовестной стороны частноправовых отношений. Вместе с тем единого понимания того, какие отношения следует относить к сфере преддоговорной ответственности и каков характер этих отношений, нет. Так, во Франции вопросы преддоговорной ответственности по общему правилу рассматриваются как имеющие деликтный характер, в то время как в Германии они квалифицируются как имеющие договорную природу.

Такая неопределенность и многообразие подходов в сфере материально-правового регулирования преддоговорной ответственности в национальных правовых системах во многом объясняют тот факт, что до недавнего времени отсутствовало международное законодательство, которое содержало бы коллизионное регулирование соответствующих отношений ввиду неизбежных сложностей при формулировании коллизионных норм и квалификации юридических понятий.

Так, в [ст. 12](#) Регламента Европейского союза (Регламент Рим II) впервые в истории международного частного права в 2007 г. нашла закрепление коллизионная норма,

предусматривающая правила определения права, применимого к внедоговорным обязательствам, возникающим вследствие деловых переговоров, предшествующих заключению договора, как отдельному аспекту более широкой преддоговорной ответственности. Положения комментируемой [статьи](#) во многом следуют заложенным в ней коллизионным подходам, хотя, как будет показано ниже, по ряду аспектов две нормы предлагают несовпадающие решения.

В частности, [статья 12](#) Регламента Рим II предусматривает:

1. Правом, подлежащим применению к внедоговорному обязательству, возникающему вследствие деловых переговоров, предшествующих заключению договора, независимо от того, был ли фактически заключен договор, или нет, является право, которое применяется к договору или которое подлежало бы применению к нему, если бы договор был заключен.

2. В случае если право, подлежащее применению, не может быть определено на основании [параграфа 1](#), то правом, подлежащим применению, является:

а) право страны, где наступает вред, независимо от того, в какой стране произошел юридический факт, влекущий наступление вреда, и в какой стране или в каких странах наступают косвенные последствия данного юридического факта; или

б) когда стороны имеют свое обычное место жительства в одной и той же стране в момент, когда происходит юридический факт, влекущий наступление вреда, - право этой страны;

с) когда из всех обстоятельств дела вытекает, что внедоговорное обязательство, возникающее вследствие деловых переговоров, предшествующих заключению договора, имеет явно более тесные связи с другой страной, чем та, которая указана в [пунктах "а" и "б"](#), - право этой другой страны".

В некоторых аспектах положения [ст. 12](#) Регламента Рим 2 совпадают с правилами комментируемой [статьи](#).

В [п. 1](#) комментируемой статьи установлено, что к обязательствам, возникающим вследствие недобросовестного ведения переговоров о заключении договора, применяется право, подлежащее применению к договору, а если договор не был заключен, применяется право, которое применялось бы к договору, если бы он был заключен.

Проблема заключается в том, что если договор не был заключен, то и определить подлежащее применению право достаточно сложно.

Для ее решения можно обратиться к [ст. 1211](#) (см. [комментарий](#) к ней), которая названа "Право, подлежащее применению к договору при отсутствии соглашения сторон о выборе права". В [п. 1](#) этой статьи сказано, что если иное не предусмотрено настоящим Кодексом или другим законом, при отсутствии соглашения сторон о подлежащем применении праве к договору применяется право страны, где на момент заключения договора находится место жительства или основное место деятельности стороны, которая осуществляет исполнение, имеющее решающее значение для содержания договора.

2. Если же определить подлежащее применению право по правилам [п. 1](#) комментируемой статьи невозможно, то нужно применить коллизионные правила [ст. 1219](#) и [ст. 1222.1](#) ГК РФ (см. [комментарий](#) к ним). В этом случае указанные статьи отсылают к коллизионным привязкам, применимым к деликтным обязательствам, то есть обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда или вследствие неосновательного обогащения.

[Статья 1223](#). Право, подлежащее применению к обязательствам, возникающим вследствие неосновательного обогащения

1. По российскому законодательству ([ст. 1102](#) ГК РФ) обязательства вследствие неосновательного обогащения возникают, когда одно лицо без установленных законом, иными правовыми актами или сделкой, в том числе договором, оснований приобрело или сберегло имущество за счет другого лица. Указанное обязательство возникает между двумя лицами, одно из которых обогащается за счет соответствующего уменьшения имущества другого лица. При этом должны отсутствовать законные основания для такого обогащения.

При неосновательном приобретении имущественная сфера одного лица увеличивается (например, денежные средства были ошибочно зачислены на счет неуправомоченного лица), а при неосновательном сбережении количество принадлежащего ему имущества остается прежним, хотя должно было уменьшиться (например, кто-то ошибочно оплатил чужие долги). Кредитором данного обязательства является потерпевший, а должником - неосновательно обогатившееся лицо.

В [п. 1](#) комментируемой статьи установлено общее коллизионное правило о применении

права страны, где произошло неосновательное обогащение, осложненное иностранным элементом. Под местом обогащения в соответствии с комментируемой статьей следует понимать государство, где приобретатель неосновательно обогатился, то есть где фактически было неосновательно приобретено или сбережено имущество.

Это может быть государство, где открыт банковский счет приобретателя, где неосновательно получено имущество, или в случае его сбережения государство, где находится неосновательно сбереженное имущество. То обстоятельство, что действия, результатом которых стало обогащение приобретателя, были совершены в другой стране, юридического значения не имеет. Вполне возможно, что у незаконного приобретателя не было вообще каких-либо контактов с потерпевшим. Например, это может быть результатом ошибок в реквизитах получателя, способствующих ошибочному перечислению денежных средств. Так, если в результате ошибки в платежном поручении, данном потерпевшим банку во Франции, деньги поступили на счет приобретателя в России, местом неосновательного обогащения будет Россия.

Федеральным законом от 30 сентября 2013 г. N 260-ФЗ правило о выборе сторонами применимого права было исключено и перемещено в новой редакции из п. 1 в новый пункт 3, который был также введен указанным законом (см. комментарий к нему).

2. В качестве примера неосновательного обогащения, возникшего в связи с существующим правоотношением, по которому приобретено или сбережено имущество, можно привести договор купли-продажи между сторонами, находящимися в разных странах, который впоследствии был признан недействительным. При этом одна из сторон отказывается возвращать полученное по недействительной сделке. В подобных случаях, как следует из п. 2 комментируемой статьи, к обязательствам, возникающим вследствие такого неосновательного обогащения, применяется право страны, которому было или могло быть подчинено это правоотношение.

Если существующим правоотношением является договор, то правом, применимым к обязательству из неосновательного обогащения, может оказаться право, избранное сторонами договора в соответствии со ст. 1210-1215 (см. комментарий к ним).

Иная ситуация возникает в том случае, когда обязательство из неосновательного обогащения возникло в связи с предполагаемым несуществующим правоотношением, т.е. тогда, когда потерпевший действовал, исходя из предположения о существовании правоотношения (между ним и приобретателем или между третьим лицом и приобретателем), которого в действительности не было (например, перечислил деньги в счет предоплаты по договору, который он считал заключенным, но который так и не был заключен).

В таких случаях также следует применять право страны, которому было или могло быть подчинено это правоотношение.

3. В пункте 3 комментируемой статьи, который носит отсылочный характер, установлено, что правила комментируемой статьи не применяются в случае, когда сторонами обязательства, возникающего вследствие неосновательного обогащения, на основании ст. 1223.1 (см. комментарий к ней) заключено соглашение о праве, подлежащем применению к этому обязательству. Комментируемый пункт введен Федеральным законом от 30 сентября 2013 г. N 260-ФЗ, которым одновременно признана утратившей силу часть 2 п. 1 комментируемой статьи, предусматривавшая, что стороны могут договориться о применении к обязательствам, возникающим вследствие неосновательного обогащения, права страны суда. В подобных случаях к обязательствам, возникшим вследствие неосновательного обогащения, правила комментируемой статьи не применяются.

Статья 1223.1. Выбор права сторонами обязательства, возникающего вследствие причинения вреда или вследствие неосновательного обогащения

1. Комментируемая статья является относительно новой. Введена она была Федеральным законом от 30 сентября 2013 г. N 260-ФЗ с целью расширения пределов действия автономии воли сторон внедоговорных обязательств.

Согласно п. 1 комментируемой статьи сторонам предоставляется возможность выбирать по соглашению между собой право, подлежащее применению к обязательству, возникающему вследствие причинения вреда (см. комментарий к ст. 1220) или вследствие неосновательного обогащения (см. комментарий к ст. 1223).

Стороны могут воспользоваться этим правом, если иное не вытекает из закона. Таким образом, приоритет отдается специальному закону, если таковой имеется, подлежащему применению в указанных в нем случаях. За пределами действия специальной нормы

возможности сторон в выборе применимого права ничем не ограничены.

Возникает это право после совершения действия или наступления иного обстоятельства, повлекших причинение вреда или неосновательное обогащение. В настоящее время субъекты таких отношений могут по соглашению между собой выбирать в качестве применимого права любой страны, как из тех, к которым они принадлежат, так и третьих стран. Каких-либо ограничений в выборе применимого права, связанных с национальной принадлежностью сторон, системой внутреннего законодательства, а также кругом решаемых им вопросов, комментируемая [статья](#) не содержит.

При этом в соответствии с принципом добросовестности выбранное сторонами право должно применяться без ущерба для прав третьих лиц.

Практически идентичное положение содержится в статье 14 "Свобода выбора" Регламента ЕС о праве, применимом к внедоговорным обязательствам ("Рим II"). Так, в соответствии с [§ 1](#) указанной статьи стороны могут выбирать право, подлежащее применению к внедоговорному обязательству: а) посредством соглашения, заключаемого ими после того, как произошел юридический факт, влекущий наступление вреда; или б) когда все стороны занимаются коммерческой деятельностью, также посредством соглашения, свободно заключаемого ими до того, как произошел юридический факт, влекущий наступление вреда. Там же установлено, что данный выбор должен быть прямо выражен или определенно вытекать из обстоятельств дела и не наносить ущерб правам третьих лиц.

2. Хотя стороны обязательства, возникшего из причинения вреда (причинитель вреда и потерпевший) или неосновательного обогащения (неосновательный приобретатель и потерпевший), могут договориться о применении к их отношениям права другой страны, но при этом закон в определенных случаях строго ограничивает возможность их выбора. В соответствии с [п. 2](#) комментируемой статьи, если в момент совершения действия или наступления иного обстоятельства, повлекшего причинение вреда или неосновательное обогащение, все касающиеся существа отношений сторон обстоятельства связаны с одной страной, выбор права другой страны не может затрагивать действие императивных норм права той страны, с которой связаны все касающиеся существа отношений сторон обстоятельства.

Таким образом, можно говорить об определенном ограничении принципа автономии воли, о котором говорилось выше.

Следует учитывать, что термин "императивные нормы" понимается в данном случае в широком смысле и охватывает не только нормы непосредственного применения (сверхимперативные нормы), о которых говорится в [ст. 1192](#) (см. [комментарий](#) к ней), но и просто императивные нормы, то есть обязательные правила, установленные законом или иными правовыми актами. Императивные нормы в разделе VI ГК РФ упоминаются в целом ряде статей ([п. 5 ст. 1210](#), [п.п. 1 и 4 ст. 1212](#), [п. 1 ст. 1214](#), [п. 2 ст. 1223.1](#) см. [комментарий](#) к ним).

[Статья 1224](#). Право, подлежащее применению к отношениям по наследованию.

1. Необходимость использования коллизионных норм в наследственных отношениях, осложненных иностранным элементом, обусловлена тем, что для наследственного права разных государств характерны весьма существенные различия между их правовыми системами. Это объясняется тем, что на регулирование наследственных отношений большое влияние оказывают национальные, религиозные особенности и традиции разных стран.

Согласно [п. 1](#) комментируемой статьи по общему правилу отношения по наследованию, осложненные иностранным элементом, определяются по праву страны, где наследодатель имел последнее место жительства (см. [комментарий](#) к [ст. 1195](#)). Однако эта норма носит диспозитивный характер и в этом же пункте в [абз. 2](#) установлены изъятия для наследования недвижимого имущества. В частности, наследование недвижимого имущества определяется по праву страны, где находится это имущество, а наследование недвижимого имущества, которое внесено в государственный реестр в Российской Федерации, - по российскому праву (см. [комментарий](#) к разделу V "Наследственное право").

В последнем случае речь идет о Федеральном государственном бюджетном учреждении "Федеральная кадастровая палата Федеральной службы государственной регистрации, кадастра и картографии", которое наделено полномочиями оператора федеральной государственной информационной системы ведения Единого государственного реестра недвижимости.

Таким образом, отнесение имущества к движимому приводит к выбору права страны места жительства наследодателя, а отнесение спорного имущества к недвижимости приводит

к выбору права места нахождения имущества. При выборе права, применимого к наследованию, прежде всего, следует обратиться к праву страны, где находится наследуемая вещь, и в соответствии с этим правом определить, является она движимой или недвижимой. Если вещь является недвижимым имуществом, то все вопросы наследования следует решать по праву страны, где вещь находится. В таком случае применяется право одного государства, что имеет практическое значение, так как законы многих государств содержат определенные ограничения в наследовании иностранцами недвижимого имущества.

Понятие недвижимости по российскому праву раскрывается в [ст. 130](#) ГК РФ. Это, в частности, земельные участки, участки недр и все, что прочно связано с землей, то есть объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно, в том числе здания, сооружения, объекты незавершенного строительства. Таким образом, отличительной особенностью недвижимости является ее неразрывная связь с землей (при этом сами по себе земельные участки также рассматриваются в качестве недвижимости). Вместе с тем закон относит к недвижимости и объекты, которые по своей физической природе являются движимыми, например подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания (недвижимость по закону).

Поскольку недвижимость по закону также подлежит внесению в специальные государственные реестры, то к ней также будет применяться российское право, даже если морское или воздушное судно находится за пределами Российской Федерации.

Таким образом, в случае открытия наследства российских граждан за границей в отношении недвижимого имущества применяется закон места нахождения имущества, а в отношении движимого имущества может применяться как закон гражданства наследодателя, так и закон места жительства наследодателя. Так, если российский гражданин умер на территории иностранного государства, то его движимое имущество передается консулу Российской Федерации с тем, чтобы последний мог поступить с этим имуществом по законам Российской Федерации.

Возможны ситуации, когда гражданин Российской Федерации имел недвижимость в одной из стран СНГ либо гражданин одной из стран СНГ является наследником недвижимого имущества, находящегося в Российской Федерации. В таких случаях, в соответствии с [п. 2 ст. 45](#) Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам право наследования недвижимого имущества определяется по законодательству Договаривающейся Стороны, на территории которой находится это имущество. Согласно положениям [статьи 45](#) Минской Конвенции "О правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам" от 22 января 1993 право наследования имущества определяется по законодательству Стороны, на территории которой наследодатель имел последнее постоянное место жительства. Право наследования недвижимого имущества определяется по законодательству Стороны, на территории которой находится это имущество.

2. В [п. 2](#) комментируемой статьи предусмотрено правило, которое должно обеспечить максимальную действительность завещаний и актов их отмены, имеющих пороки формы при наследовании, осложненном иностранным элементом. Так, по общему правилу способность лица к составлению и отмене завещания (а не общая дееспособность), а также форма такого завещания определяются по праву страны, где завещатель имел место жительства в момент составления такого завещания или акта. Однако завещание или акт его отмены не могут быть признаны недействительными вследствие несоблюдения формы, если она удовлетворяет требованиям права места составления завещания или акта его отмены либо требованиям российского права (см. [комментарий](#) к ст. 1124).

Аналогичные нормы содержатся в большинстве двусторонних договоров России о правовой помощи и [Минской конвенции](#). Фактически это означает, что завещание (акт его отмены), соответствующее формальным требованиям российского материального законодательства, должно признаваться действительным на территории РФ, даже если оно имеет какие-либо пороки формы с точки зрения права страны по месту его составления.

При принятии завещаний, совершенных за рубежом, а также при подготовке завещаний для действия в некоторых странах следует иметь в виду, что в ряде договоров России с иностранными государствами устанавливаются более жесткие требования к форме завещания в отношении недвижимого имущества. В частности, такое завещание должно также соответствовать законодательству государства, где находится недвижимость. Например, такое правило есть в Договорах о правовой помощи, заключенных Россией с Грецией ([ст. 22](#)), Кипром ([ст. 22](#)), Финляндией ([ст. 25](#)). Несоблюдение данного правила влечет полную

юридическую ничтожность завещания или акта его отмены. С учетом значительного количества объектов недвижимости, принадлежащих российским гражданам в данных странах, вопрос уже перешел в практическую плоскость.

Следует учитывать также, что во многих государствах англо-саксонской системы права при отсутствии легальных процедур удостоверения завещания применяется судебная или административная процедура его подтверждения уже после открытия наследства (так называемая пробация). В этом случае только наличие соответствующего судебного акта, подтверждающего действительность завещания и принадлежность завещания завещателю, делает возможным его использование для подтверждения наследственных прав указанных в нем лиц в рамках наследственного дела, открытого на территории России.

*(1) Толстой Ю.К. Наследственное право. М. 1999. С. 28.

*(2) [ст. 1117](#), "Гражданский кодекс Российской Федерации. Постатейный комментарий к разделу V: Наследственное право" под ред. П.В. Крашенинникова. "Статут". 2013. С. 42.

*(3) Ярошенко К.Б. Наследование по завещанию. В кн. Комментарий судебной практики за 1973 г. М. 1974. С. 33-35.

*(4) Барцевский М.Ю. Если открылось наследство. М. 1989. С. 61.

*(5) Барцевский М.Ю. Наследственное право: учеб. пособ. - М.: Белые альвы, 1996. С. 60.

*(6) Демина Н.Б. Гарантии прав родственников наследодателя при наследовании по завещанию. Автореф. Дис. Канд. Юрид. Наук. М. 2005. С. 20.

*(7) См.: Сергеев А.П., Толстой Ю.К. Гражданское право. Учеб. В 3 т. М. 2006. Т. 3. С. 692-693.

*(8) Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации (учебно-практический). Части первая, вторая, третья, четвертая (постатейный) / С.С. Алексеев, А.С. Васильев, В.В. Голофаев и др.; под ред. С.А. Степанова. 2-е изд., перераб. и доп. М. Проспект. 2009. С. 86.

*(9) См., например: Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. Часть третья (постатейный). Под ред. Л.П. Ануфриевой. М. Волтерс Клувер. 2004. С. 86.

*(10) Барцевский М.Ю. Наследственное право. М. Белые альвы. 1996. С. 100.

*(11) Постатейный комментарий к разделу V: Наследственное право" (под ред. П.В. Крашенинникова) М. Статут. 2013. С. 92.

*(12) Постатейный комментарий к разделу V: Наследственное право" (под ред. П.В. Крашенинникова) Статут". 2013. С. 98.

*(13) Барцевский М.Ю. Наследственное право. М., 1996. С. 77.

*(14) Серебровский В. И. Очерки наследственного права М. 1965. С. 140.

*(15) "Комментарий к части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации" (постатейный) (под ред. А.Л. Маковского, Е.А. Суханова) "Юрист", 2002. С. 92.

*(16) Бюллетень Верховного Суда РСФСР, 1986, с. 30.

*(17) Комментарии к ГК РФ, М., 1982, С. 653.

*(18) Граве А.К. Вопросы наследственного права в практике ВС СССР. М. 1949. С. 44-45.

*(19) Никитюк П.С. Наследование по новым гражданским кодексам. Соц. Законность, М., 1965, N 7. С. 31-32.

*(20) Блинков О.Е., Никольский С.Е. Преимущественные права в наследственном праве России и зарубежных стран: Монография. М. Юрист. 2006. С. 142.

*(21) Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части третьей (постатейный) / М.П. Бардина, Б.А. Булаевский, Н.Г. Вилкова и др.; под ред. Н.И. Марышевой, К.Б. Ярошенко. 3-е изд., испр. и доп. М: КОНТРАКТ, ИНФРА-М. 2010. С. 214.

*(22) "Комментарий к части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации" (постатейный) (под ред. А.Л. Маковского, Е.А. Суханова) "Юрист". 2002., С. 196.

*(23) Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части третьей (постатейный) / М.П. Бардина, Б.А. Булаевский, Н.Г. Вилкова и др.; под ред. Н.И. Марышевой, К.Б. Ярошенко. 3-е изд., испр. и доп. М: КОНТРАКТ, ИНФРА-М. 2010. С. 168.

*(24) Серебровский В.И. Очерки наследственного права 1953 г. В кн. Избранные труды. М. Статут. 1997. С. 226.

*(25) Рясенцев В.А. Ответственность наследников по долгам наследодателя Социалистическая законность N 3 1981. С. 43.

*(26) Серебровский В.И. Очерки наследственного права в книге Избранные труды. М. 1997. С. 222.