

Постатейный научно-практический комментарий части третьей Гражданского Кодекса РФ, Агентство (ЗАО) "Библиотечка РГ", М., 2001.

Третья часть Гражданского кодекса РФ, которая вводится в действие с 1 марта 2002 года, посвящена вопросу, касающемуся всех без исключения граждан страны, - наследственному праву.

Новый Гражданский кодекс Российской Федерации первоочередным при определении наследников устанавливает наследование по завещанию, а не по закону, как это было в ГК РСФСР. Стремление к цивилизованным правовым отношениям не может сочетаться с законодательными запретами или ограничениями по распоряжению частной собственностью ее владельцем. В этом состоит один из основных принципов наследственного права - свобода завещания, которая может быть ограничена только правилами, касающимися обязательной доли в наследстве.

Особый раздел третьей части Гражданского кодекса России регулирует отношения в области международного частного права, к которым граждане России также имеют самое прямое отношение.

Все это подчеркивают и доходчиво разъясняют в помещенном в книгу постатейном научно-практическом комментарии к третьей части Гражданского кодекса РФ авторы - преподаватели и ученые Московской государственной юридической академии:

А.М.Эрделевский, руководитель авторского коллектива, профессор кафедры гражданского и семейного права, доктор юридических наук (комментарий к ст. 1152-1175 ГК, предисловие, оглавление, принятые сокращения);

А.И.Масляев, профессор кафедры гражданского и семейного права, доктор юридических наук (комментарий к ст. 1110-1117 ГК);

С.П.Гришаев, доцент кафедры гражданского и семейного права, кандидат юридических наук (комментарий к ст. 1118-1132, 1178, 1181, 1182 ГК);

Ю.П.Свит, старший преподаватель кафедры гражданского и семейного права, кандидат юридических наук (комментарий к ст. 1133-1151, 1176, 1177, 1179, 1180, 1183-1185 ГК);

Г.К.Дмитриева, профессор кафедры международного права, доктор юридических наук (комментарий к ст. 1186-1224 ГК - совместно с В.Н.Ануровым);

В.Н.Ануров, кандидат юридических наук, юрист фирмы "Peter Levine & Co." (комментарий к ст. 1186-1224 ГК - совместно с Г.К.Дмитриевой).

Принятые сокращения

1. Нормативные акты

ГК - Гражданский кодекс РФ, часть первая от 30 ноября 1994 г.; Гражданский кодекс РФ, часть вторая от 26 января 1996 г., ч. III от 26 ноября 2001 г.

ГК 1964 - Гражданский кодекс РСФСР от 11 июня 1964 г.

АПК - Арбитражный процессуальный кодекс РФ от 5 мая 1995 г. (СЗ РФ, 1995, N 19, ст. 1709)

This document was created by Unregistered Version of Word to PDF Converter

СК - Семейный кодекс РФ от 29 декабря 1995 г. (СЗ РФ, 1996, N 1, ст. 16)

ТК - Таможенный кодекс РФ от 18 июня 1993 г. (ВВС РФ, 1993, N 31, ст. 1224)

ЗК - Земельный кодекс РСФСР от 25 апреля 1991 г. (ВВС РСФСР, 1991, N 22, ст. 768)

ЗК РФ - Земельный кодекс РФ от 25 октября 2001 г. ("Российская газета" от 30 октября 2001 г.)

КЗоТ - Кодекс законов о труде РСФСР от 9 декабря 1971 г. (ВВС РСФСР, 1971, N 50, ст. 1007)

ГПК - Гражданский процессуальный кодекс РСФСР от 11 июня 1964 г. (ВВС РСФСР, 1964 г., N 24, ст. 407)

ЖК - Жилищный кодекс РСФСР от 24 июня 1983 г. (ВВС РСФСР, 1983 г., N 26, ст. 883)

Вводный закон - Федеральный закон от 26 ноября 2001 г. "О введении в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации" ("РГ" от 28 ноября 2001 г.; СЗ РФ, 2001, N 49, ст. 4553)

Основы законодательства о нотариате - Основы законодательства РФ о нотариате от 11 февраля 1993 г. (ВВС РФ, 1993, N 10, ст. 357)

Закон об авторском праве - Закон РФ от 9 июля 1993 г. "Об авторском праве и смежных правах" (Ведомости РФ, 1993, N 32, ст. 1242)

Федеральный закон об акционерных обществах - Федеральный закон от 26 декабря 1995 г. "Об акционерных обществах" (СЗ РФ, 1996, N 1, ст. 1)

Закон о банкротстве - Закон РФ от 19 ноября 1992 г. "О несостоятельности (банкротстве) предприятий" (Ведомости РФ, 1993, N 1, ст. 6)

Закон о валютном регулировании - Закон РФ от 9 октября 1992 г. "О валютном регулировании и валютном контроле" (Ведомости РФ, 1992, N 45, ст. 2542)

Закон о залоге - Закон РФ от 29 мая 1992 г. "О залоге" (Ведомости РФ, 1992, N 23, ст. 1239)

Федеральный закон об ипотеке - Федеральный закон "Об ипотеке (залоге недвижимости)" от 16 июля 1998 г. (СЗ РФ, 1998, N 29, ст. 3400)

Закон о регистрации прав на недвижимость - Федеральный закон от 21 июля 1997 г. "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним" (СЗ РФ, 1997, N 30, ст. 3594)

Закон о сельскохозяйственной кооперации - Федеральный закон от 8 декабря 1995 г. "О сельскохозяйственной кооперации" (СЗ РФ, 1995, N 50, ст. 4870)

Федеральный закон о товариществах собственников жилья - Федеральный закон от 15 июня 1996 г. "О товариществах собственников жилья" (СЗ РФ, 1996, N 25, ст. 2963)

Патентный закон - Патентный закон РФ от 23 сентября 1992 г. (ВВС РФ, 1992, N 42, ст. 2319)

2. Официальные издания

СЗ РФ - Собрание законодательства Российской Федерации

РГ - Газета "Российская газета"

ВВС (СССР, РСФСР, РФ) - Ведомости Верховного Совета (СССР, РСФСР), Ведомости Съезда народных депутатов и Верховного Совета (СССР, РСФСР, РФ)

Постатейный научно-практический комментарий
части третьей Гражданского Кодекса РФ

- Раздел V. Наследственное право (ст.ст. 1110-1185)
Глава 61. Общие положения о наследовании (ст.ст. 1110-1117)
Глава 62. Наследование по завещанию (ст.ст. 1118-1140)
Глава 63. Наследование по закону (ст.ст. 1141-1151)
Глава 64. Приобретение наследства (ст.ст. 1152-1175)
Глава 65. Наследование отдельных видов имущества (ст.ст. 1176-1185)
Раздел VI. Международное частное право (ст.ст. 1186-1224)
Глава 66. Общие положения (ст.ст. 1186-1194)
Глава 67. Право, подлежащее применению (ст.ст. 1195-1204)
при определении правового
положения лиц
Глава 68. Право, подлежащее применению (ст.ст. 1205-1224)
к имущественным и личным
неимущественным отношениям

Раздел V. Наследственное право

Глава 61. Общие положения о наследовании

Статья 1110. Наследование

1. В ГК РСФСР 1964 г. отсутствовало определение наследования. В отличие от этого в п. 1 комментируемой статьи законодательно закреплены основные признаки наследования. Это позволяет понимать под наследованием переход имущества (наследства, наследственного имущества) умершего (наследодателя) к другим лицам (наследникам) в порядке универсального правопреемства.

Наследственное правопреемство является универсальным (общим). Это означает, что наследство, т.е. вся совокупность прав и обязанностей наследодателя, переходит к наследнику в неизменном виде как единое целое в один и тот же момент. При принятии наследства наследник становится носителем прав и обязанностей, переходящих к нему в порядке наследования, с момента открытия наследства независимо от времени его фактического принятия, а также независимо от момента государственной

регистрации права наследника на это имущество, когда такое право подлежит регистрации (п. 4 ст. 1152 ГК).

Переход наследства к наследнику как единого целого означает, что он не имеет права принять только какую-либо часть наследства, например право собственности на квартиру, а от принятия прав и обязанностей по авторскому договору - отказаться. Наследство может быть принято только как единое целое, в его составе могут оказаться даже такие права и обязанности наследодателя, о которых наследник не имел представления.

Универсальность правопреемства характерна как для наследования по закону, так и по завещанию. Пожалуй, единственным исключением является случай распределения наследодателем в завещании конкретных вещей в адрес конкретных наследников, если при этом какого-либо иного имущества не остается. Правопреемство каждого из наследников в этом случае будет сингулярным (частным).

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. Поэтому нельзя считать отказополучателя (ст. 1137 ГК) наследником, поскольку он приобретает права не от наследодателя непосредственно, а от наследника, будучи кредитором последнего.

2. В пункте 2 комментируемой статьи устанавливается, что наследование регулируется ГК и другими законами, а в случаях, предусмотренных законом, - иными нормативными актами.

Наследственное право - институт гражданского права. Поэтому основная масса законодательных и иных нормативных актов, регламентирующих наследование, является источниками гражданского права. Вместе с тем отдельные положения о наследовании содержатся в нормах иных отраслей права: финансового, земельного и др.

Среди гражданско-правовых источников регулирования наследственных отношений наряду с ГК РФ, часть третья 2001 г., действуют: Закон "О введении в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации" от 26 ноября 2001 года N 147-ФЗ ("РГ" от 28 ноября 2001 года) (Вводный закон); целый ряд норм ГК РФ, часть первая и часть вторая (например, п. 4 ст. 111, ст. 266, ст. 581, ст. 979, п. 2 ст. 1038 и др.). Отдельные нормы о наследовании содержатся в федеральных законах: "О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Российской Федерации" (СЗ РФ, 1997, N 28, ст. 3306); "О производственных кооперативах" (СЗ РФ, 1996, N 20, ст. 2321); "Об акционерных обществах" (СЗ РФ, 1996, N 1, ст. 1); "Об обществах с ограниченной ответственностью" (СЗ РФ, 1998, N 7, ст. 785; N 28, ст. 3261); "Об авторском праве и смежных правах" (Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ, 1993, N 32, ст. 1242; 1995, N 30, ст. 2866); "Патентном законе РФ" (Ведомости Съезда народных

депутатов РФ и Верховного Совета РФ, 1992, N 42, ст. 2319).

Значительное место нормам, регулирующим наследственные отношения, отведено в Законе "Основы законодательства РФ о нотариате" (Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ, 1993, N 10, ст. 357). Отдельные нормы наследственного права есть в Семейном кодексе РФ (п. 1 ст. 36, п. 3 ст. 60 - СЗ РФ, 1996, N 1, ст. 16; 1998, N 26, ст. 3014); Кодексе торгового мореплавания РФ (ст. 70 - СЗ РФ, 1999, N 18, ст. 2207); Земельном кодексе РФ (п. 2 ст. 21, п. 10 ст. 22 - СЗ РФ, 2001, N 44, ст. 4147).

В правовом регулировании наследования задействованы также законы и иные нормативные акты финансового и административного права: Закон "О государственной пошлине" (СЗ РФ, 1997, N 1, ст. 19; N 29, ст. 3506; 2001, N 33, ст. 3415); Закон "О налоге с имущества, переходящего в порядке наследования или дарения" (Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ, 1992, N 12, ст. 593; 1993, N 4, ст. 118; N 14, ст. 486; Собрание актов Президента и Правительства РФ, 1993, N 50, ст. 4861; СЗ РФ, 1995, N 5, ст. 346); Налоговый кодекс РФ, часть вторая (подпункт 3 п. 1 ст. 200, подпункт 18 ст. 217) СЗ РФ, 2000, N 32, ст. 3340; 2001, N 1, ст. 18; N 23, ст. 2289; N 33, ст. 3413); "Инструкция о порядке совершения нотариальных действий должностными лицами органов исполнительной власти", утвержденная Минюстом РФ 19 марта 1996 г. ("Наследство. Документы, разъяснения, судебная практика". М., 2000. С. 45).

В правоприменительной практике серьезное значение имеют постановления пленумов Верховного Суда РФ, например, Постановление Пленума Верховного Суда РФ N 2 "О некоторых вопросах, возникающих у судов по делам о наследовании" от 23 апреля 1991 г. ("Сборник постановлений пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по гражданским делам". М., 2000. С. 239).

Следует иметь в виду, что указанные выше, а также и иные нормативные акты о наследовании, принятые до вступления в силу части третьей ГК РФ, впредь до приведения их в соответствие с частью третьей Кодекса должны применяться постольку, поскольку они не противоречат части третьей ГК РФ (см. ст. 4 Вводного закона).

Статья 1111. Основания наследования

1. В комментируемой статье, как и в прежних ГК (1922 г. и 1964 г.), предусматриваются два основания наследования: по завещанию и по закону.

Особенностью наследственного правоотношения является то, что оно в полном объеме всегда возникает только при наличии совокупности юридических фактов (юридического состава). Так, при наследовании по закону необходимы следующие юридические факты: смерть наследодателя, принятие наследником наследства, наличие определенного состояния (родство с наследодателем, супружество и т.п.), позволяющее призвать наследника к наследованию. При наследовании по завещанию в юридический состав наряду с названными выше двумя первыми обстоятельствами

включается завещание, являющееся односторонней сделкой.

2. Наследование по закону, как сказано в комментируемой статье, имеет место, когда и поскольку оно не изменено завещанием, а также в иных случаях, установленных настоящим Кодексом. Основным случаем наследования по закону - отсутствие завещания.

Но наследование по закону может наступить и при наличии завещания, в котором наследодатель лишил наследства всех своих наследников по закону, не указав при этом кого-либо в качестве наследника из иных лиц (имущество как выморочное в этом случае перейдет в порядке наследования по закону в собственность РФ - п. 2 ст. 1151 ГК). Возможны и иные случаи наследования по закону при наличии завещания. Если наследодатель распорядился в завещании лишь о части своего имущества, в отношении незавещанного имущества возникает наследование по закону. Если завещание признано в целом либо в части недействительным, то в отношении этой части имущества либо наследства в целом открывается наследование по закону. Если наследник по завещанию отказался от принятия наследства или умер ранее завещателя, то причитающаяся такому наследнику доля должна перейти к наследникам по закону при условии, что в завещании не было записано, что все имущество наследодатель оставляет назначенным в завещании наследникам.

Статья 1112. Наследство

1. В комментируемой статье впервые в российском гражданском законодательстве о наследовании раскрывается содержание наследства, переходящего от умершего к его правопреемникам. В состав наследства входят принадлежавшие наследодателю на день открытия наследства вещи, иное имущество, в том числе имущественные права и обязанности.

В наследство могут входить вещи, принадлежавшие наследодателю на праве собственности или ином вещном праве (квартира, жилой дом, дача, земельный участок, находившиеся в собственности наследодателя или в его пожизненном наследуемом владении, акции участника акционерного общества и др.), доля участника полного товарищества, товарищества на вере, общества с ограниченной ответственностью

в складочном (уставном) капитале соответствующего юридического лица, паи члена производственного или потребительского кооператива, имущественные права и обязанности по гражданско-правовым договорам наследодателя и др.

Однако не все имущественные права и обязанности наследодателя включаются в состав наследства. Для некоторых из них закон предусматривает иную юридическую судьбу: одни имущественные права и обязанности наследодателя вообще прекращают свое существование в момент его смерти, другие - поступают в обладание не наследников, а иных лиц, указанных в законе.

2. Согласно части второй комментируемой статьи не входят в состав наследства, прекращаясь в момент открытия наследства, права и обязанности, неразрывно связанные с личностью наследодателя: право на алименты, право на возмещение

вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина, личные неимущественные права и другие нематериальные блага. Также не входят в состав наследства права и обязанности, переход которых в порядке наследования не допускается ГК или другими законами (см., например, ст. 1185 ГК).

Перечень прав и обязанностей наследодателя, не переходящих по наследству, содержащийся в ст. 1112 ГК, не является исчерпывающим. В составе таких прав и обязанностей следует назвать право умершего на получение пенсий, пособий по социальному страхованию и иных пособий; права и обязанности, принадлежавшие наследодателю по договору социального найма жилого помещения; права и обязанности сторон по договору поручения и др.

Надлежит иметь в виду, что сказанное выше об исключении из состава наследства алиментов, платежей в возмещение вреда жизни или здоровью наследодателя, пенсий, пособий по социальному страхованию и иных пособий, не касается тех сумм, которые были начислены наследодателю, но не были им получены по какой-либо причине. Для этих сумм, а также начисленной, но не полученной заработной платы и приравненных к ней платежей закон устанавливает особый правовой режим (см. ст. 1183 ГК и комментарий к ней).

Как отмечалось, закон не допускает включения в состав наследства личных неимущественных прав. Объяснение этому кроется в неразрывной связи этих прав с личностью их обладателя. Однако у некоторых из них, тесно соприкасающихся с имущественными правами, отсутствует признак неразрывной связи с личностью обладателя. Например, личное неимущественное право автора произведения на обнародование его или личное неимущественное право изобретателя на получение патента тесно связано с их имущественными правами на вознаграждение в случае использования этих объектов интеллектуальной собственности. Поскольку здесь отсутствует признак неразрывной связи этих личных неимущественных прав с личностью их обладателей, появляется возможность правопреемства, т.е. перехода такого права к иному лицу. По общему правилу допустимость правопреемства и, следовательно, наследования личных неимущественных прав при отсутствии их неразрывной связи с личностью обладателя устанавливается в законе применительно к конкретным личным неимущественным правам (см., например, ст. 10 Закона "Об авторских и смежных правах", ст. 10 "Патентного закона РФ").

Статья 1113. Открытие наследства

Статья 1114. Время открытия наследства

Статья 1115. Место открытия наследства

1. Необходимым условием возникновения наследственного правоотношения

является смерть гражданина либо объявление его умершим, которые ГК РФ именует открытием наследства (ст. 1113).

Таким образом, открытие наследства представляет собой юридический факт, с которым закон связывает начальный момент появления наследственного правоотношения

и наделяет наследника возможностью принять наследство либо отказаться от него.

С открытием наследства самым непосредственным образом связаны многочисленные юридически значимые для участников наследования обстоятельства. Устанавливается круг наследников, определяется возможность перехода права на принятие наследства к иным лицам (наследственная трансмиссия - ст. 1156 ГК), объем наследственного имущества, законодательство, которое следует применять к данному случаю наследования, устанавливается необходимость принятия мер по охране наследства, совершаются фактические и нотариальные действия, связанные с принятием наследства либо отказом от него и т.п. Все это определяет важность и необходимость законодательного определения времени и места открытия наследства.

2. Временем открытия наследства согласно п. 1 ст. 1114 ГК является день смерти гражданина. Обычно он указывается в свидетельстве о смерти гражданина. Если орган записи актов гражданского состояния отказал в регистрации события смерти гражданина в определенное время, то факт и время смерти могут быть определены судом в порядке установления фактов, имеющих юридическое значение. В этом случае временем открытия наследства считается день смерти наследодателя, указанный в решении суда.

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

До принятия третьей части ГК законодательно не был решен вопрос о порядке наследования лицами, являющимися наследниками друг после друга, в случае их смерти в один день, но не одновременно (например, в результате автомобильной катастрофы муж скончался сразу, а жена в тот же день через четыре часа в больнице). Судебная практика была неоднозначной. Иногда принимались решения, признающие наследником лицо, скончавшееся несколькими часами позже наследодателя, но в тот же день. Верховный Суд РФ признавал такие решения неправомерными. Ныне проблема решена законодательно. В п. 2 комментируемой статьи установлено, что граждане, умершие в один и тот же день, считаются в целях наследственного правопреемства умершими одновременно и не наследуют друг после друга. Наследство открывается после каждого из них, и к наследованию призываются наследники каждого из них.

3. Местом открытия наследства является последнее место жительства наследодателя.

Согласно ст. 20 ГК местом жительства признается место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает. Место жительства может не совпадать с местом смерти гражданина. Так, если гражданин скончался, находясь вдали от своего места жительства, в санатории, больнице, путешествуя на пароходе и т.п., местом открытия наследства будет тот населенный пункт, где он постоянно либо преимущественно проживал. Основным доказательством установления места постоянного либо преимущественного проживания служит регистрация по месту жительства.

Особые правила определения места открытия наследства установлены для случаев, когда последнее место жительства наследодателя, обладавшего имуществом на территории РФ, неизвестно или находится за ее пределами. Для таких случаев критерием определения места открытия наследства в Российской Федерации в соответствии с частью второй ст. 1115 ГК признается место нахождения такого наследственного имущества. А если имущество расположено в разных местах, то местом открытия наследства является место нахождения входящего в его состав недвижимого имущества или наиболее ценной части последнего. Наконец, при отсутствии недвижимого имущества наследство открывается в месте нахождения движимого имущества или его наиболее ценной части. При этом ценность имущества определяется исходя из его рыночной стоимости.

Статья 1116. Лица, которые могут призываться к наследованию

В комментируемой статье определяется круг лиц, которые могут призываться к наследованию и соответственно при соблюдении определенных условий получить статус наследников. В числе возможных наследников названы: граждане, юридические лица, Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования, иностранные государства, международные организации. Сюда должны быть включены также иностранные граждане, лица без гражданства и иностранные юридические лица, в отношении которых применяются, как это установлено в ст. 2 ГК, правила гражданского законодательства, если иное не предусмотрено федеральным законом.

При этом физические лица могут призываться к наследованию как по закону, так и по завещанию. А юридические лица и иные названные выше социальные образования призываются к наследованию только в том случае, если они названы в качестве наследников по завещанию. Вместе с тем для Российской Федерации допускается (в случаях выморочности имущества) возможность наследования и по закону (ст. 1151 ГК и комментарий к ней).

Для определения круга наследников важен момент открытия наследства. К наследованию могут призываться лишь физические лица, находящиеся в живых в день открытия наследства, а также зачатые при жизни наследодателя и родившиеся

живыми после открытия наследства. Закон охраняет интересы и права зачатого, но еще не родившегося наследника (см. ст. 1166 ГК и комментарий к ней). Однако его гражданская правосубъектность возникнет только в том случае, если он родится живым.

Что касается юридических лиц, то, будучи названными в завещании наследниками, они могут быть призваны к наследованию, если существуют на день открытия наследства.

Статья 1117. Недостойные наследники

1. Гражданские права должны осуществляться в соответствии с требованиями закона о соблюдении начал разумности и добросовестности поведения граждан (ст. 10 ГК). Этому правилу не соответствует поведение так называемых недостойных наследников, которые, согласно правилам комментируемой статьи, в результате своих противоправных действий лишаются возможности быть наследниками.

Содержание правонарушения характеризуется совершением недостойными наследниками

противоправных действий, направленных против наследодателя, кого-либо из его наследников или против осуществления последней воли наследодателя, выраженной в завещании, а также действий, которыми такие наследники способствовали или пытались способствовать призванию их самих или других лиц к наследованию либо способствовали (пытались способствовать) увеличению причитающейся им или другим лицам доли наследства.

Для признания гражданина недостойным наследником за совершение перечисленных выше действий необходимы два дополнительных условия. Во-первых, указанные обстоятельства должны быть подтверждены в судебном порядке и, во-вторых, должны быть совершены умышленно. Последнее положение впервые законодательно закреплено

в части третьей ГК РФ. ГК РСФСР 1964 г. (ст. 531) не содержал такого предписания. Однако в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ N 2 от 23 апреля 1991 г. отмечалось, что противозаконные действия, способствовавшие призванию гражданина к наследованию, "являются по смыслу указанной статьи основанием к лишению права наследования лишь при умышленном характере этих действий".

Надо иметь в виду, что при определенном условии недостойный наследник может быть восстановлен в праве наследования по завещанию. Это может произойти только по воле наследодателя. Если наследодатель после утраты гражданином права наследования все же завещает ему имущество, недостойный наследник вновь приобретает право наследовать это имущество.

В пунктах 1 и 2 комментируемой статьи названы еще две группы наследников, которые лишаются права наследования по закону. В первую группу включены родители,

не имеющие права наследовать по закону после детей, в отношении которых они были в судебном порядке лишены родительских прав и не восстановлены в этих

правах ко времени открытия наследства. Для констатации невозможности призвания таких лиц к наследованию по закону достаточно наличия самого факта лишения родительских прав и отсутствие этих прав на момент открытия наследства. Никаких дополнительных решений каких-либо органов не требуется.

Что касается второй группы лиц, не имеющих права наследования по закону, то в нее входят граждане, злостно уклонявшиеся от выполнения лежащих на них в силу закона обязанностей по содержанию наследодателя. Такой гражданин лишается права наследования только по решению суда, который рассматривает по требованию заинтересованного лица дело о его отстранении от наследования по закону.

2. В п. 4 комментируемой статьи в числе лиц, которые могут быть признаны недостойными наследниками, закон специально выделяет наследников, имеющих право на обязательную долю в наследстве (ст. 1149 ГК и комментарий к ней). Этим подчеркивается недопустимость исключения применения санкций за недостойное

поведение даже в отношении таких лиц, которые в силу своего особого статуса пользуются преимуществом в защите их прав.

Наконец, как это следует из п. 5 комментируемой статьи, ее правила соответственно применяются и к завещательному отказу (ст. 1137 ГК). Среди участников правоотношения

по завещательному отказу есть отказополучатели, которые, не будучи наследниками, тем не менее получают часть наследственного имущества наследодателя как кредиторы по обязательству от лица, получившего наследство.

3. В комментируемой статье (п. 3 и 5) решается также вопрос о судьбе наследственного имущества в случае фактического получения его недостойным наследником, то есть лицом, не имеющим права наследовать либо отстраненным от наследования по основаниям, предусмотренным в комментируемой статье.

Поскольку получение недостойным наследником наследства не имеет достаточного правового основания, оно считается неосновательным обогащением и должно быть возвращено по правилам гл. 60 ГК. Кредитором возникающего в таком случае обязательства из неосновательного обогащения является тот из наследников (несколько наследников), который имеет право быть призванным к наследству.

Имущество, составляющее неосновательное обогащение недостойного наследника, должно быть возмещено действительному наследнику в натуре. А если это невозможно,

возмещается действительная стоимость имущества на момент получения его должником

(ст. 1104, 1105 ГК). В случае, когда предметом завещательного отказа было выполнение определенной работы для недостойного отказополучателя или оказание ему определенной услуги, последний обязан возместить наследнику, исполнившему завещательный отказ, стоимость выполненной для него работы или оказанной ему услуги.

Статья 1118. Общие положения

1. Наследование по завещанию не получило достаточно широкого распространения в нашей стране. Это обстоятельство обусловлено целым рядом причин, среди которых можно выделить правовую безграмотность, нежелание думать о завтрашнем дне, а также причины психологического порядка. Так, некоторые люди считают, что составление завещания приблизит их смерть. Следует отметить, что подобное явление, хотя и в меньшей степени присутствует и в тех странах, которые мы обычно называем развитыми.

2. 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.

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

3. Право завещать имущество является элементом гражданской правоспособности, которая признается за всеми гражданами, возникает в момент рождения и прекращается

смертью. Вместе с тем в силу строго личного характера завещания как сделки оно может быть реализовано только при наличии дееспособности в полном объеме.

Таким образом, ни лица, недееспособные вследствие психического расстройства, ни несовершеннолетние, не достигшие 18 лет (за исключением эмансипированных, т.е. лиц, работающих по трудовому договору, в том числе по контракту или с согласия родителя, усыновителя или попечителя занимающихся предпринимательской деятельностью и объявленных по решению органа опеки или попечительства полностью

дееспособными (при отсутствии такого согласия - по решению суда) и лиц, вступивших в брак), а также лица, ограниченные в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими веществами не могут быть завещателями.

Следует отметить, что в соответствии со ст. 43 Основ законодательства о нотариате нотариус при удостоверении сделок (в том числе и при удостоверении завещаний) должен проверить дееспособность граждан, участвующих в сделках.

Однако реально проверить дееспособность лица может только суд, поэтому представляется,

что нотариус должен отказать в удостоверении завещания только если ему известно, что обратившееся к нему лицо в установленном порядке признано недееспособным либо если завещатель находится в таком состоянии, из которого с очевидностью следует, что он не способен понимать значение своих действий. При этом следует

учитывать то обстоятельство, что далеко не всегда лица, страдающие психическими заболеваниями, были признаны в установленном порядке недееспособными.

4. Завещание - сделка, непосредственно связанная с личностью завещателя; таким образом, завещание не может быть совершено через посредника или представителя, действующих по доверенности или на основании закона. 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 признается ничтожным.

Так как завещание представляет собой одностороннюю сделку, то в соответствии с п. 2 ст. 154 ГК достаточно выражения воли одной стороны. Поэтому действительность завещания не зависит от согласия наследников с его содержанием или возражения против него.

Статья 1119. Свобода завещания

1. Провозглашенный в комментируемой статье принцип свободы завещания означает прежде всего, что при составлении завещания наследодатель не связан кругом законных наследников. Гражданин может завещать все свое имущество или часть его одному или нескольким гражданам как входящим, так и не входящим в круг наследников по закону, а также юридическим лицам, государству, государственным и муниципальным образованиям. Важно отметить, что, завещая имущество кому-либо из перечисленных выше категорий наследников, завещатель не связан ни очередностью их призвания, ни правом представления. Он имеет право завещать любому из перечисленных наследников все имущество или его часть в любом распределении долей. В любой момент он может также отменить или изменить уже совершенное завещание. При этом он не обязан сообщать кому-либо о содержании, совершении, об изменении или отмене завещания.

Единственное ограничение принципа свободы завещания состоит в применении правила об обязательной доле в наследстве (см. комментарий к ст. 1149 ГК).

2. 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 сами по себе они не противоречат закону.

Статья 1120. Право завещать любое имущество

1. Завещатель может завещать и то имущество, которое он приобретет только в будущем, а наследство открывается в отношении того имущества, которое принадлежало наследодателю на день открытия наследства. В завещании завещатель может указать и то имущество, которое его собственностью не является (например, все имущество, нажитое в браке, без выделения супружеской доли). В обязанности нотариуса или другого должностного лица, уполномоченного удостоверить завещания, не входит обязанность проверять принадлежность имущества завещателю.

2. В завещании можно указать конкретные виды имущества, которые завещаются. Можно не конкретизировать имущество, а вписать стандартную фразу "все мое имущество, которое ко дню моей смерти окажется мне принадлежащим, в чем бы таковое не заключалось и где бы оно не находилось, завещаю такому-то". В этом случае наследник будет обязан представить нотариусу документы, подтверждающие принадлежность наследственного имущества наследодателю. Иногда составляется так называемое частичное завещание. Из принадлежащего наследодателю имущества завещается только часть имущества, а остальное имущество наследуется по закону. Наконец завещатель может указать в завещании, что отдельные вещи из наследственного имущества он завещает одним лицам, все же остальное имущество завещается другим лицам. Таким образом, завещанием охватывается не все наследственное имущество.

Статья 1121. Назначение и подназначение наследника в завещании

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.

Количество подназначений законом не ограничивается, поэтому завещатель может указать неограниченное количество лиц, выступающих в качестве подназначенных наследников к запасному (подназначенному) наследнику.

Статья 1122. Доли наследников в завещанном имуществе

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

Возможны ситуации, когда в завещании указаны два или более наследника,

однако не указаны доли каждого из них, а также не указано, какие входящие в состав наследства вещи или права предназначаются тому или иному из наследников. В таких случаях в соответствии с п. 1 ст. 1122 ГК считается, что они завещаны наследникам в равных долях.

2. Одной из распространенных ошибок является составление завещаний, в которых завещана неделимая вещь и при этом указывается часть неделимой вещи, предназначенная каждому из наследников в натуре. Ранее такие завещания признавались недействительными, как несоответствующие закону. Однако в настоящее время в соответствии с п. 2 комментируемой статьи такие завещания не считаются более недействительными. В этом случае соответствующие вещи считаются завещанными в долях, соответствующих стоимости этих частей. Порядок пользования наследниками неделимой вещью устанавливается в соответствии с предназначенными им в завещании частями этой вещи и указывается в свидетельстве о праве на наследство.

Статья 1123. Тайна завещания

Закон накладывает на указанных в комментируемой статье лиц, которые на законных основаниях получили доступ к содержанию завещания, его изменению или отмене, обязанность сохранять в тайне полученные сведения.

В случае нарушения этой обязанности только завещатель имеет право потребовать компенсации морального вреда, а также использовать иные способы защиты гражданских прав, предусмотренные ст. 12 ГК.

Моральный вред в данном случае заключается в нравственных страданиях, которые мог бы испытать завещатель в тех случаях, когда, например, в завещании он лишил наследства своих ближайших родственников и об этом стало им известно.

Статья 1124. Общие правила, касающиеся формы и порядка совершения завещания

1. Комментируемая статья посвящена процедуре совершения завещания, которое может удостоверяться как нотариусами, так и другими лицами, указанными в ст.ст. 1125, 1127, 1128 ГК.

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.

2. В новом ГК РФ сохранено положение о том, что завещание должно быть составлено в письменной форме и удостоверено нотариусом или иными должностными лицами, прямо указанными в законе. Несоблюдение требования об удостоверении завещания влечет его недействительность, однако в случаях, предусмотренных ст. 1129 ГК (завещание в чрезвычайных обстоятельствах) допускается составление

завещания в простой письменной форме.

Следует отметить, что в соответствии с Основами законодательства о нотариате (ст. 37) при отсутствии в населенном пункте нотариуса завещания удостоверяют должностные лица органов исполнительной власти. На момент принятия Основ к таковым относились и сельсоветы. Однако после принятия Конституции РФ 1993 г. сельсоветы трансформировались в органы местного самоуправления, не имеющие никакого отношения к органам государственной исполнительной власти. Эти органы местного самоуправления продолжали удостоверять завещания и после принятия Конституции. В настоящее время отмечено немало случаев, когда предъявляются иски о признании недействительными таких завещаний. Есть также и иски об обжаловании отказа нотариуса выдать свидетельство о праве на наследство на основании свидетельств, удостоверенных подобным образом.

3. В завещании должны быть указаны дата и место его составления. Значение времени совершения завещания состоит в том, что в зависимости от него решаются вопросы: а) о действительности завещания с точки зрения соблюдения формы; б) о дееспособности завещателя; в) о значении данного завещания и сопоставлении его с другими завещаниями того же наследодателя, составленными в другое время.

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

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

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

Завещание составляется, подписывается завещателем и удостоверяется нотариусом или должностным лицом, имеющим право на удостоверение завещаний в двух экземплярах, один из которых передается завещателю, а другой остается в делах нотариальной конторы (нотариуса) по месту открытия наследства. В нотариальную контору (нотариусу) поступают также на хранение завещания, удостоверенные должностными лицами,

имеющими право на совершение указанных действий. Получив завещание на хранение, нотариус должен проверить его законность и, обнаружив несоответствие завещания закону, сообщить об этом завещателю и должностному лицу, его удостоверившему, для принятия мер к устранению выявленных нарушений.

4. В соответствии с Основами законодательства о нотариате нотариусы могут быть государственными и частными, и ведение наследственных дел обычно поручалось государственным нотариусам. Однако в настоящее время в некоторых регионах государственных нотариусов нет (например, в Москве). Наследственные же дела ведут специально выделенные нотариусы. Наследники должны прийти к нотариусу, удостоверившему завещание, и получить отметку о том, что завещание не было отменено или изменено и только после этого идти к нотариусу, который ведет само наследственное дело.

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

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

Определенные требования предъявляются как к свидетелям, так и к рукоприкладчикам. В частности, ими не могут быть категории граждан, указанные в п. 2 комментируемой статьи. Говоря о лицах, не обладающих полной дееспособностью, закон имеет в виду недееспособных (частично дееспособных) и ограниченно дееспособных.

Статья 1125. Нотариально удостоверенное завещание

1. Процедура составления и нотариального удостоверения завещания регламентируется ГК и Основами законодательства о нотариате достаточно подробно. Так, закон подчеркивает, что 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.).

2. 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 рукоприкладчиком, то есть лицом, которое в соответствии с п. 3 ст. 160 ГК имеет право подписывать сделку за другое лицо. В п. 3 комментируемой статьи подробно указывается процедура подписи завещания рукоприкладчиком.

Новеллой части 3 ГК РФ является возможность присутствия свидетелей по желанию завещателя при составлении и нотариальном удостоверении завещания,

которые должны подписать его и указать данные, позволяющие их идентифицировать.

В обязанности нотариуса входит в соответствии с комментируемой статьей разъяснение завещателю содержания правила об обязательной доле, что должно быть отражено путем совершения соответствующей надписи на завещании.

Как уже отмечалось, удостоверить завещания могут не только нотариусы, но и должностные лица органов местного самоуправления и консульских учреждений Российской Федерации (в последнем случае речь идет об удостоверении завещаний за пределами Российской Федерации). На указанных должностных лиц распространяются все правила, касающиеся формы завещания, порядка его нотариального удостоверения и тайны завещания.

Статья 1126. Закрытое завещание

1. Новым является и законодательное закрепление возможности совершения так называемых закрытых завещаний. С содержанием такого завещания не знакомы ни нотариус, ни другие лица. Практика подобных завещаний восходит ко временам дореволюционной России.

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.

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.

Например, завещание не будет написано собственноручно, что приведет к его недействительности. Или не будут учтены права обязательных наследников.

В комментируемой статье подробно излагается процедура составления закрытого завещания, его передачи нотариусу и вскрытия. Закон особо указывает на обязанность нотариуса разъяснить завещателю содержание правила об обязательной доле.

Статья 1127. Завещания, приравняемые к нотариально удостоверенным завещаниям

1. В новом ГК не изменен перечень завещаний, которые приравниваются к нотариально удостоверенным, установленный в ранее действовавшей статье 541 ГК РСФСР.

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 указанными должностными лицами, должны быть подписаны завещателем

в присутствии лица, удостоверяющего завещание, и свидетеля, который также подписывает завещание.

2. Перечень лиц, имеющих право удостоверить завещания, которые приравниваются к нотариально удостоверенному, исчерпывающе представлен в законе и расширенному толкованию не подлежит. Наиболее распространенными завещаниями, приравненными к нотариально удостоверенным, являются завещания, удостоверенные в п. 1 указанного перечня. Однако, как показывает практика, они довольно часто удостоверяются с нарушением закона и, в частности, подписываются должностными лицами, не имеющими такого права (например, лечащим врачом наследодателя или заместителем главного врача по административно-хозяйственной части). Иногда удостоверяется не само волеизъявление наследодателя, выраженное в тексте завещания, а только его подпись.

Статья 1128. Завещательные распоряжения правами на денежные средства в банках

1. 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.

2. 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 оттого, сделано ли завещательное распоряжение в банке или у нотариуса (у другого должностного лица, имеющего право удостоверять завещания).

Совершение завещательного распоряжения в отношении денежных средств, находящихся в банках, в целом соответствует общим правилам наследственного права. Как следует из п. 3 комментируемой статьи ГК РФ, права на денежные средства, в отношении которых в банке совершено завещательное распоряжение, входят в состав наследства и наследуются на общих основаниях в соответствии с правилами ГК. Эти средства выдаются наследникам на основании свидетельства о праве на наследство и в соответствии с ним.

Вместе с тем из общих правил есть два исключения. 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. Размер указанных средств определяется соответствующим наследником самостоятельно и не может превышать ста установленных законом минимальных размеров оплаты труда, установленных законом на день обращения за получением этих средств (п. 3 ст. 1174).

Более подробная регламентация, касающаяся формы и порядка совершения завещательных распоряжений денежными средствами в банках, должна быть установлена соответствующими правовыми актами Правительством РФ.

Статья 1129. Завещание в чрезвычайных обстоятельствах

1. Комментируемая статья содержит принципиально новую норму, легализовавшую возможность составления завещания в простой письменной форме без нотариального удостоверения.

2. Хотя завещание составляется в чрезвычайной обстановке, процедура его составления определенным образом регламентируется. Так, завещание должно быть собственноручно написано и подписано завещателем при обязательном присутствии двух свидетелей.

Законодатель особо подчеркивает, что речь идет о документе, из содержания которого следует, что он представляет собой завещание. Таким образом, можно

сделать вывод о том, что отсутствие самого слова "завещание" не препятствует признанию этого документа завещанием.

По истечении месяца со дня прекращения чрезвычайных обстоятельств завещатель должен переоформить завещание по общим правилам ГК. В противном случае завещание, совершенное в чрезвычайных обстоятельствах утрачивает силу.

Заинтересованными лицами в подтверждении факта совершения завещания в чрезвычайных обстоятельствах могут быть прежде всего наследники по закону, а также все другие лица, чьи права затрагиваются составлением такого завещания (наследники по другим завещаниям, отказополучатели и др.)

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.

Статья 1130. Отмена и изменение завещания

1. Как и по ранее действовавшему законодательству, завещатель в соответствии с принципом свободы завещания вправе отменить или изменить (в том числе дополнить)

составленное им завещание в любое время после его совершения и не обязан при этом указывать причины его отмены или изменения. При этом завещатель не обязан получать чье-либо согласие на отмену или изменение завещания, в том числе и согласие лиц, назначенных им наследниками в отменяемом или изменяемом завещании.

Ранее удостоверенное завещание сохраняет силу, если позднее составленное завещание признано судом недействительным. Так, в практике был случай, когда первоначально было удостоверено завещание в пользу племянника. Через три года завещатель составил новое завещание, по которому все имущество, в том числе и дом, завещал другому лицу, однако это завещание было впоследствии признано недействительным. Соответственно племянник унаследовал все имущество наследодателя.

Если же и последующее завещание, и все предыдущие завещания были признаны судом недействительными, то наследование осуществляется по закону.

2. Завещание можно отменить двумя способами: во-первых, удостоверением нового завещания; во-вторых, подачей нотариусу либо должностному лицу, совершающему нотариальные действия, заявления об отмене завещания.

Такое заявление делается в форме распоряжения о его отмене. При этом распоряжение об отмене завещания должно быть совершено в форме, установленной для совершения завещания. В случае недействительности последующего распоряжения будет действовать прежнее распоряжение. Завещанием, совершенным в чрезвычайных обстоятельствах, может быть отменено или изменено только такое же завещание.

Статья 1131. Недействительность завещания

1. Действующее законодательство о наследовании не содержит даже примерного перечня оснований, по которым завещание может быть признано недействительным. Поскольку завещание является односторонней сделкой, к нему применяются правила о недействительности сделок, предусмотренные в главе 9 Гражданского кодекса РФ. Завещания, которые могут быть признаны судом недействительными (оспоримые завещания), регулируются ст.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 становления самого факта их совершения. Примерами таких сделок являются завещания,

составленные с нарушением формы, совершенные недееспособными, и др.

2. Под лицами, чьи права или законные интересы нарушаются завещанием, понимаются другие наследники по закону или по завещанию, отказополучатели, исполнители, а также их законные представители. В соответствии со ст. 4 ГПК РСФСР иск о недействительности завещания может быть предъявлен прокурором.

Недействительным может быть как завещание в целом, так и в части. В частности, недействительными могут быть отдельные завещательные распоряжения. Все споры по вопросу действительности завещания в целом или в части рассматриваются в судебном порядке. Только суд имеет право определить соответствие завещания закону и наличие у сторон прав наследования. По искам о признании завещания недействительным мировые соглашения сторон невозможны.

3. Положение п. 3 комментируемой статьи о том, что 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, 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).

4. В судебной практике часто встречаются иски о признании завещания недействительным ввиду того, что наследодатель в момент удостоверения завещания находился в таком состоянии, когда он не мог понимать значения своих действий или руководить ими. В соответствии со ст. 177 ГК сделка, совершенная гражданином, хотя и дееспособным, но находившимся в момент ее совершения в таком состоянии, когда он не был способен понимать значение своих действий или руководить ими, может быть признана судом недействительной по иску этого гражданина либо иных лиц, чьи права или охраняемые законом интересы нарушены в результате ее совершения. Кроме того, сделка, совершенная гражданином, впоследствии признанным недееспособным, может быть признана судом недействительной по иску его опекуна, если доказано, что в момент совершения сделки гражданин не был способен понимать значения

своих действий или руководить ими.

Для установления психического состояния лица, составившего завещание, суд обычно в соответствии со ст. 74 ГПК РСФСР назначает судебно-психиатрическую экспертизу (в случае смерти - посмертная психиатрическая экспертиза). Однако заключение экспертов как один из видов доказательств не имеет для суда заранее установленной силы и оценивается судом на основании всех обстоятельств дела в их совокупности.

5. В соответствии со ст. 178 ГК сделка, совершенная под влиянием заблуждения, имеющего существенное значение, может быть признана судом по иску стороны, действовавшей под влиянием заблуждения (например, относительно объекта завещания,

личности назначенных наследников и т.д.). существенное значение имеет заблуждение относительно природы сделки либо тождества или таких качеств ее предмета, которые значительно снижают возможности его использования по назначению.

Заблуждение

относительно мотивов сделки не имеет существенного значения.

Таким образом, завещание может быть признано недействительным по указанной статье, если выраженная в нем воля наследодателя неправильно сложилась вследствие заблуждения, например, относительно природы завещания как односторонней сделки.

6. Согласно со ст. 179 ГК может быть признано судом недействительным завещание, совершенное под влиянием обмана, насилия или угрозы.

Совершенное под влиянием обмана завещание будет иметь место тогда, например, когда путем умышленного введения в заблуждение некоего гражданина Б. некто А. добился того, что данный гражданин в своем завещании лишил права наследования всех своих наследников по закону и завещал все свое имущество А. При этом возможны ситуации, когда обманом будет не только умышленное введение в заблуждение, но и сокрытие важной информации (например, сокрытие факта наличия других наследников).

Совершенное под влиянием насилия завещание будет иметь место, например, тогда, когда некто Б. причиняет некоему гражданину С. или его близким физические или душевные страдания с целью принудить его подписать завещание в пользу Б.

Что касается угрозы, то она, в отличие от насилия, является нереализованным в действительности действием и лишь представляет собой психическое воздействие на волю лица посредством заявлений о возможности причинении ему или его близким физического или морального вреда, например, если он не подпишет завещание в пользу некоего "нужного" лица. В судебной практике дела о признании недействительными

завещаний по ст.ст. 178, 179 ГК встречаются довольно редко.

В случае признания последующего завещания недействительным по основаниям, предусмотренным статьями 176-179 ГК, наследование осуществляется в соответствии с прежним завещанием. Если последующее завещание признается недействительным по иным основаниям, прежнее завещание действует лишь в части, не противоречащей

новому завещанию.

Завещание признается недействительным при нарушении правил о форме завещания, а также других положений ГК, влекущих недействительность завещания.

Статья 1132. Толкование завещания

1. 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 новый ГК допускает возможность толкования завещания. Под толкованием обычно понимается уяснение действительной воли завещателя. В соответствии с указанной статьей ГК 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 (см. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части первой. Отв. ред. О.Н.Садиков. М., изд-во "Юринформцентр", 1955, с. 225-226.) смысл завещания шире, чем его словесная формулировка, ни ограничительное толкование, когда предполагается, что подлинное содержание уже его словесной формы.

2. 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).

Статья 1133. Исполнение завещания

1. Под исполнением завещания понимается совершение действий юридического и фактического характера, как прямо предусмотренных завещанием, так и не указанных в нем, но необходимых для обеспечения возможности реализации воли наследодателя, выраженной в завещании. Исполнение завещания включает в себя принятие мер к охране наследственного имущества, истребование имущества наследодателя от третьих лиц с целью включения в наследственную массу, а также передача наследственного имущества наследникам. Необходимость осуществления действий по управлению наследственным имуществом и обеспечению его сохранности связана с тем, что это имущество с момента открытия наследства и до момента вступления наследников во владение им остается никому не принадлежащим, "лежачим", поскольку права и обязанности предыдущего собственника уже прекратились, а права новых собственников

еще не возникли.

Исполнение завещания иногда рассматривают с формальной и материальной стороны. С формальной стороны исполнением признают процессуальные действия нотариуса, выражающиеся в удостоверении завещания, выдаче свидетельства о праве на наследство и т.п., под исполнением в материальном смысле понимается деятельность наследников или специально назначенного наследодателем в завещании лица - исполнителя (душеприказчика) по исполнению содержания завещания.

2. Исполнение завещания, если в самом завещании не предусмотрено иное, осуществляется наследниками. Для исполнения завещания наследодателем может быть назначено конкретное лицо - исполнитель завещания (душеприказчик).

Исполнение

завещания может быть возложено на специально назначенное лицо в силу различных обстоятельств. К таковым относятся, как правило, желание избежать споров между наследниками, отступлений от воли наследодателя при разделе имущества, наличие в составе наследственного имущества вещей, требующих специальных навыков при обращении с ними, малолетний возраст наследников, их недееспособность, состояние здоровья наследников, которое может затруднить самостоятельное исполнение завещания. Следует отметить, что право на назначение исполнителя завещания не связывается с предоставлением наследодателем обоснования выбора определенного лица для исполнения завещания, а также самой необходимости назначения исполнителя.

Согласия наследников на назначения исполнителя завещания и согласования с ними кандидатуры исполнителя не требуется.

Исполнение завещание может быть возложено на исполнителя полностью или в части. В таком случае исполнение той части завещания, которая не поручена исполнителю, осуществляется наследниками.

Статья 1134. Исполнитель завещания

1. Исполнителем завещания может быть только физическое лицо - гражданин, в том числе и кто-либо из наследников по закону или по завещанию. Учитывая то, что исполнитель завещания наделяется правомочиями по совершению различных юридически значимых действий, можно сделать вывод, что исполнителем завещания должен быть дееспособный субъект.

Статья не предусматривает возможности назначения нескольких исполнителей завещания либо подназначения другого исполнителя на случай, если первоначальный будет освобожден по каким-либо причинам от исполнения завещания либо умрет до момента вступления наследников во владение наследственным имуществом. Вместе с тем такая возможность не должна исключаться. При назначении нескольких исполнителей

распределение функций по исполнению может устанавливаться в завещании либо определяться самими исполнителями. При этом следует руководствоваться положениями

Кодекса об исполнении обязательства со множественностью лиц (статья 321 ГК).

2. Как и ранее действовавший ГК, новый Кодекс предусматривает необходимость получения согласия лица на назначение исполнителем завещания. Однако по ГК РСФСР согласие требовалось, только если исполнение возлагалось на лицо, не входящее в состав наследников. Сейчас такого ограничения в Гражданском кодексе не содержится. Согласие исполнителя завещания требуется и в том случае, когда он входит в число наследников. Согласие не требуется, если конкретный исполнитель завещателем не назначен и исполнение осуществляется самими наследниками.

Возможности

их отказа от исполнения завещания, если они принимают наследство, не предусматривается.

Вместе с тем наследники после открытия наследства могут заключить соглашение о поручении действий по исполнению завещания одному из них. Это может потребоваться,

если, например, по месту открытия наследства и нахождения большей части наследственного

имущества проживает только один из наследников.

3. Статья предусматривает возможность выражения согласия исполнителя с помощью как юридических либо фактических действий. Согласие может быть отражено

в собственноручной надписи на завещании, в заявлении, приложенном к завещанию, либо в заявлении, поданном нотариусу в течение месяца со дня открытия наследства (о дне открытия наследства см. комментарий к статье 1114 ГК). Месячный срок на подачу заявления исчисляется по общим правилам об исчислении сроков, установленным

главой 11 части первой Кодекса. Таким образом, если ГК РСФСР предусматривал необходимость получения согласия предполагаемого исполнителя на момент составления

завещания, то ныне действующий Кодекс допускает последующее одобрение. Оно может выражаться, как уже указывалось, в подаче специального заявления нотариусу либо в фактических действиях, свидетельствующих о наличии такого согласия.

Это могут быть действия по охране имущества наследодателя, по возврату этого имущества от других лиц (к примеру, в истребовании имущества у лица, которому оно было передано по договору поручения) и т.д. Эти действия также должны быть совершены в течение месяца после открытия наследства. Следует отметить, что наследодатель не связан согласием исполнителя и при изменении завещания исполнитель может быть заменен другим либо новое завещание может вообще не предусматривать наличие исполнителя. Лицо, не дававшее согласия на назначение его исполнителем в момент составления завещания, имеет право, но не обязано принять на себя эти функции. Данное положение вполне согласуется с положениями статьи 155 ГК об обязанностях по односторонней сделке.

4. Права и обязанности исполнителя завещания тесно связаны с личностью и не переходят к его наследникам, также как не переходят права и обязанности поверенного по договору поручения. Отношения по исполнению завещания часто сопоставляют с отношениями представительства, так как душеприказчик обязывается

к выполнению целого ряда юридических актов. При такой трактовке возникает вопрос, кого представляет исполнитель завещания. Поскольку наследодатель к моменту возникновения полномочий исполнителя уже умер, его нельзя считать правоспособным субъектом, а следовательно, я представляемым. Наследники также не могут считаться представляемыми, так как душеприказчик исполняет не их волю, а совершает действия, предписанные наследодателем. Отсюда можно заключить, что душеприказчик - представитель самого наследства. Однако, поскольку последнее не наделяется правами юридической личности и не является субъектом права, отношения по исполнению завещания нельзя признать представительством, тем более что исполнитель действует от собственного имени, а не от имени другого лица (пункт 3 статьи 1135 ГК).

5. После открытия наследства суд может освободить исполнителя завещания от его обязанностей по просьбе самого исполнителя завещания либо по заявлению наследников. Освобождение возможно при наличии обстоятельств, препятствующих осуществлению лицом обязанностей исполнителя. Данная норма является новой - ранее действовавший ГК РСФСР не предусматривал такой возможности.

Освобождение исполнителя завещания после открытия наследства производится в судебном порядке. Положения об освобождении исключительно в судебном порядке распространяются на исполнителей, выразивших к моменту открытия наследства свое согласие на выполнение функций душеприказчика. Если лицо, назначенное душеприказчиком без его согласия, совершило в течение месяца предусмотренные пунктом 1 настоящей статьи действия, его после этого можно будет освободить от исполнения своих обязанностей только по решению суда. В Кодексе не определяется порядок подачи и рассмотрения заявления об освобождении исполнителя завещания от осуществления своих обязанностей. Не предусматривается и внесение подобных норм в процессуальное законодательство. Представляется, что необходимость во внесении положений о рассмотрении дел об освобождении душеприказчика от исполнения возложенных на него обязанностей в ГПК существует, следовательно, по умолчанию дело об освобождении душеприказчика от его обязанностей будет рассматриваться в исковом порядке, так как приведенный в статье 245 ГПК перечень дел, в отношении которых применяется особое производство, является исчерпывающим.

Представляется, однако, что вопрос об освобождении душеприказчика от исполнения его от обязанностей должен рассматриваться в порядке особого производства, так как суду предстоит решить не спор о праве, а установить наличие фактов, препятствующих душеприказчику продолжать выполнение своих функций. В качестве заинтересованных лиц в судебное заседание следует приглашать наследников, известных к моменту рассмотрения заявления, нотариуса по месту открытия наследства,

если заявление подано самим исполнителем. Могут быть приглашены и иные заинтересованные

лица (например, лица, имеющие право требовать исполнение завещательного возложения),

представители органа опеки и попечительства, если наследником является

несовершеннолетний

или недееспособный, у которых отсутствуют законные представители либо если интересы законных представителей противоречат интересам несовершеннолетнего или недееспособного. Если заявление подается наследниками (наследником) к участию в деле должны быть привлечены исполнитель, другие наследники, нотариус. Дела об освобождении исполнителя от исполнения завещания должны рассматриваться судом по месту нахождения наследственного имущества или основной его части. Кодекс не относит дела об освобождении исполнителя от своих обязанностей к компетенции мировых судей, следовательно, производство по ним должно согласно статье 114 ГПК осуществляться районными судами.

6. Необходимой предпосылкой освобождения исполнителя завещания от его обязанностей служит наличие уважительных причин. Их перечень в комментируемой статье отсутствует. Указывается лишь, что эти причины должны быть препятствующими дальнейшему исполнению обязанностей душеприказчика. Таким образом, суд в каждом конкретном случае должен определить препятствуют ли те или иные причины дальнейшему исполнению завещания. На практике к таким причинам можно будет отнести переезд исполнителя в другую местность, состояние здоровья, недееспособность и т.п. Кодексом не определяется, когда должны возникнуть названные причины и следует ли удовлетворять просьбу самого исполнителя, если причины, препятствующие исполнению завещания, уже существовали, и исполнитель знал об их наличии в момент, когда выразил согласие на исполнение соответствующих обязанностей. Представляется, что знание исполнителя о наличии препятствий в момент выражения согласия не может являться безусловным основанием для отказа в удовлетворении его заявления, так как в данном случае следует прежде всего исходить из реальной возможности выполнения душеприказчиком своих функций, а также интересов наследников и иных выгодоприобретателей. Необходимо учитывать, что, давая согласие на назначение в качестве исполнителя при наличии препятствующих обстоятельств, лицо могло надеяться на их скорое прекращение. Освобождение исполнителя допускается, если какие-либо причины препятствуют, а не просто затрудняют исполнение завещания.

Комментируемая норма не содержит положений об освобождении исполнителя до открытия наследства, поскольку вопрос о замене исполнителя в данном случае может быть решен наследодателем.

Статья 1135. Полномочия исполнителя завещания

1. Завещатель может при составлении завещания и назначении исполнителя определить круг его полномочий. В таком случае исполнитель имеет право совершать только те действия, которые возложены на него наследодателем. Если завещатель не оговорил круг полномочий душеприказчика, последний вправе осуществлять все необходимые для исполнения завещания меры. приблизительный перечень этих

мер дан в пункте 2 настоящей статьи.

Новеллой по сравнению с ранее действовавшим законодательством является введение правила об удостоверении полномочий душеприказчика свидетельством, выдаваемым нотариусом. В статье не устанавливается, что должно содержаться в таком свидетельстве. Представляется, что в свидетельстве следует указать сведения об исполнителе, основаниях возникновения его полномочий, т.е. ссылка на завещательное распоряжение и дату открытия наследства. Если полномочия исполнителя, содержащиеся в завещании, ограничены и не совпадают с предусмотренными пунктом 2 настоящей статьи, следует перечислить их в свидетельстве. Когда круг полномочий в завещании не определен либо определен аналогично с пунктом 2 настоящей статьи, в свидетельстве вместо перечня полномочий может быть сделана ссылка на данную статью. Целью выдачи свидетельства является легитимация полномочий исполнителя перед третьими лицами. Свидетельство должно выдаваться нотариусом, ведущим наследственное дело.

2. Норма, установленная пунктом 2 рассматриваемой статьи, является диспозитивной

и применяется, если завещанием не предусмотрено иное. Пункт 2 предусматривает четыре группы мер, которые может предпринять исполнитель завещания. Первые три группы осуществляются в интересах наследников, последняя направлена на выполнение воли наследодателя в отношении завещательных отказов и возложений. Установленный перечень не является исчерпывающим, так как в пункте 2 указывается, что эти меры входят в число мер по исполнению завещания. Следовательно, душеприказчик вправе принимать, если в завещании не установлено иное, и другие меры, если они необходимы для исполнения завещания.

Настоящая статья не указывает на конкретные действия, которые может совершать исполнитель завещания, так как нельзя предусмотреть все возможные варианты завещательных распоряжений, виды применяемых мер, особенности имущества. Действия

по исполнению завещания могут носить юридический и фактический характер. К примеру, в целях обеспечения перехода к наследникам причитающегося им имущества исполнитель может предъявлять требования о возврате этого имущества от третьих лиц (в том числе от наследников, к которым данное имущество не переходит), извещать контрагентов по договорам с наследодателем, не подлежащим прекращению (к примеру, по договорам аренды), о переходе прав по ним к наследникам. Меры по охране наследственного имущества и управлению им могут приниматься как самостоятельно, так и через нотариуса. Обращение к нотариусу может потребоваться, если какое-либо имущество, входящее в состав наследства, находится в другом населенном пункте. Представляется, что обращение к нотариусу допустимо и в тех случаях, когда у исполнителя имеются основания полагать, что наследники будут препятствовать ему в принятии мер по охране имущества или попытаются совершить без согласия исполнителя какие-либо сделки по отчуждению

наследственного

имущества вопреки интересам других наследников или иных заинтересованных лиц (отказополучателей, кредиторов наследодателя). Деятельность по обеспечению сохранности наследственного имущества включает в себя составление описи этого имущества, ограничения к нему доступа наследников и третьих лиц, если это требуется для исполнения завещания, передаче всего или части имущества на хранение наследникам либо иным лицам (например, помещение автомобиля наследодателя, хранившегося на открытом воздухе на охраняемую крытую стоянку). Полномочия исполнителя по обеспечению сохранности наследственного имущества определяются статьей 1172 ГК. Меры по обеспечению сохранности могут включать в себя и действия иного рода (например, установление дополнительных замков, сигнализации). Если в составе наследства имеется имущество, нуждающееся в управлении, исполнитель завещания согласно статье 1173 ГК может заключить договор доверительного управления.

В таком случае он будет рассматриваться как учредитель доверительного управления. Исполнитель вправе осуществлять сам управление наследственным имуществом, в том числе предприятием наследодателя, долями в уставном (складочном) капитале общества или товарищества.

3. Исполнитель вправе получать причитающиеся наследодателю суммы и иное имущество для передачи их наследникам, если только эти суммы или имущество не подлежат передаче другим лицам. Так, согласно пункту 1 статьи 1183 ГК право на получение подлежавших выплате наследодателю в качестве средств к существованию,

но не полученных им при жизни по какой-либо причине принадлежит проживавшим совместно с умершим членам его семьи, а также его нетрудоспособным иждивенцам независимо от того, проживали они совместно с умершим или не проживали.

Исполнитель завещания не наделен правом производить расчеты с кредиторами. Согласно пункту 1 статьи 1175 ГК удовлетворение требований кредиторов возлагается на наследников, принявших наследство. Однако кредиторы вправе заявить свои требования исполнителю завещания.

Последняя группа правомочий связана с исполнением возложения и завещательного отказа. Под возложением согласно статье 1139 ГК понимается обязанность самого исполнителя завещания или наследников совершить определенное действие имущественного

либо неимущественного характера, направленное на осуществление общепольной цели. Таким образом, при возложении возможны две ситуации:

1. при условии выделения в завещании части наследственного имущества для исполнения возложения и наличии указания на обязанность душеприказчика лично исполнить возложение исполнитель должен сам совершить соответствующее действие;

2. при отсутствии заранее выделенного для исполнения возложения имущества либо указания в завещании на обязанность душеприказчика исполнить возложение исполнитель завещания имеет право требовать от наследников совершения действий,

предусмотренных в завещательном возложении.

Соответственно непосредственно действия по исполнению совершают в данном случае наследники. Если наследники добровольно откажутся исполнять возложение душеприказчик может предъявить к ним требования в судебном порядке.

В отличие от возложения, завещательный отказ может быть исполнен только наследниками. Поэтому полномочия душеприказчика в данном случае ограничиваются обязанностью проконтролировать надлежащее исполнение наследниками действий, предусмотренных в отказе, и правом требовать исполнения отказа, в том числе и обращаться в суд с требованием о понуждении к исполнению. Установление в качестве общего правила исполнения возложения и завещательного отказа самими наследниками обусловлено тем, что именно они становятся собственниками наследственного имущества, причем с момента открытия наследства, и как собственники они владеют этим имуществом.

4. ГК не содержит положений об ответственности душеприказчика за ненадлежащее исполнение либо неисполнение завещания. Представляется, что такая ответственность может применяться по требованию заинтересованных лиц, в частности наследников. Ответственность исполнителя завещания определяется нормами главы 25 ГК об ответственности за нарушение обязательств.

5. Исполнитель завещания наделен правом от своего имени вести дела, связанные с исполнением завещания, в том числе в суде, других государственных органах и учреждениях. Хотя данное положение закреплено как право исполнителя, других вариантов выступления перед третьими лицами закон не предусматривает. Действовать от имени наследодателя исполнитель не может, так как его уже нет в живых. Также исполнитель не может действовать и от имени наследников либо третьих лиц, в интересах которых он предпринимает те или иные меры, так как не является их представителем. Право же действовать от имени имущества, наследственной массы, не предусматривается, так как ему не передается статус юридической личности. Полномочия исполнителя подтверждаются выдаваемым нотариусом свидетельством.

Статья 1136. Возмещение расходов, связанных с исполнением завещания

1. Исполнение завещания требует от душеприказчика определенных затрат. Эти затраты могут быть связаны с хранением имущества, поддержанием его состояния, уплатой различных платежей (например, оплата квартирной платы и коммунальных услуг, пошлины при предъявлении исковых требований о возврате имущества и др.). Эти затраты подлежат возмещению за счет наследственного имущества. Исходя из смысла настоящей статьи, возмещение расходов производится за счет наследственного имущества после принятия наследства наследниками, то есть в период исполнения своих обязанностей душеприказчик тратит собственные средства. Для получения от наследников возмещения понесенных в связи с исполнением завещания расходов душеприказчик обязан, во-первых, документально подтвердить произведенные расходы (представить платежные квитанции, чеки и др.), во-вторых, доказать, что расходы

были произведены во исполнение завещания, в-третьих, обосновать необходимость этих расходов. К необходимым следует относить не только расходы, которых нельзя было избежать, но и те расходы, которые производятся в интересах наследников с целью предотвратить более значительные затраты в будущем (например, осуществление

ремонта протекающей крыши дома во избежание его разрушения и порчи находящегося в нем имущества). Подтверждение необходимости расходов возлагается на душеприказчика.

В отличие от ранее действовавшего ГК РСФСР, предусматривавшего предоставление исполнителем по требованию наследников отчета о своей деятельности и произведенных

расходах, настоящая статья такой обязанности не устанавливает. Поэтому отсутствие отчета или отказ от его составления нельзя рассматривать как нарушение душеприказчиком

своих обязательств и основание для отказа в возмещении произведенных расходов.

Возмещение расходов производится за счет наследственного имущества.

Следовательно,

если расходы превысят стоимость этого имущества, исполнитель не вправе требовать от наследников или иных лиц их возмещения.

Возмещение необходимых расходов производится за счет наследственного имущества независимо от того, было ли это оговорено в завещании.

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

2. Ранее, в силу императивной нормы ст. 445 ГК РСФСР обязанности исполнителя осуществлялись безвозмездно. Настоящая статья исходит из презумпции безвозмездности

деятельности душеприказчика, однако допускает установление иного в завещании.

Выплата вознаграждения также производится за счет наследственного имущества.

Ограничение источника возмещения расходов и выплаты вознаграждения наследственным

имуществом основывается на том, что исполнитель назначается на основании односторонней

сделки - составления завещания, следовательно, на наследников нельзя возложить обязанность за свой счет оплачивать его деятельность. Кроме того, такое ограничение стимулирует исполнителя к разумной оценке необходимости и целесообразности расходов.

1. Завещательный отказ (легат) является исключением из общего правила о недопущении установления обязанности для третьих лиц в результате совершения односторонней сделки. Наследник, на которого возлагается исполнение завещательного отказа, может принять наследство только с этим обременением. Исполнение отказа может быть поручено одновременно нескольким наследникам. Новеллой является возможность возложения исполнения завещательного отказа не только на наследников по завещанию, но и на наследников по закону. В качестве отказополучателя может выступать любое лицо, в том числе и входящее в состав наследников (к примеру, если по завещанию жилой дом переходит только одному из наследников, на него может быть возложена обязанность предоставить другим наследникам возможность постоянного либо временного проживания в этом доме). Для отказополучателя принятие отказа является правом, а не обязанностью. Он может отказаться от принятия исполнения. Причем, если отказополучатель относится к числу наследников, он вправе отказаться от принятия завещательного отказа независимо от принятия наследства (пункт 2 статьи 1160 ГК). Так как обязанность устанавливается в завещании в отношении конкретного лица, связана с его личностью, отказополучатель не может передать свои права по завещательному отказу в пользу другого наследника.

Можно отметить следующие законодательные требования к завещательному отказу:

1) В порядке завещательного отказа допускается возложение только обязанности имущественного характера;

2) В завещании должно быть указано конкретное лицо (лица), в пользу которых должна исполняться обязанность;

3) Завещательный отказ обременяет имущество и в случае его перехода к новому собственнику не теряет силы;

4) Право отказополучателя тесно связано с его личностью и не может быть передано другому лицу.

Срок действия завещательного отказа может быть неограниченным, и в таком случае завещательный отказ будет действовать в течение жизни гражданина или периода существования юридического лица-отказополучателя либо же ограничиваться сроком, указанным в завещании. Срок может быть определен указанием на какое-либо событие (например, сохранение права на проживание в доме до окончания обучения в институте).

Завещательный отказ может устанавливаться только в завещании. Причем допускается составление завещаний, содержание которых исчерпывается завещательным

отказом. В таком случае обязанность по исполнению отказа ложится на наследников по закону.

2. В пункте 2 настоящей статьи определяется примерный перечень действий, которые могут быть предметом завещательного отказа. К предмету завещательного отказа относится совершение действий по передаче отказополучателю определенной вещи или имущественного права, входящего в состав наследственного имущества, выполнение для него определенной работы или оказание ему определенной услуги, осуществление в пользу отказополучателя периодических платежей. Предусматривается

возможность передачи определенной вещи в пользование отказополучателя, а также в собственность либо на основании иного вещного права. Причем наследодатель может не только возложить на наследника обязанность по передаче имущества, существующего в момент открытия наследства, но и обязать наследника приобрести за счет наследства имущество специально для передачи отказополучателю.

В рассматриваемой статье содержится отдельное положение о завещательном отказе, возлагаемом на наследника, к которому переходит жилой дом, квартира или иное жилое помещение. Завещатель может возложить на него обязанность предоставить

другому лицу на период жизни этого лица или на иной срок право пользования этим помещением или его определенной частью.

Как уже указывалось, завещательный отказ обременяет конкретного наследника постольку, поскольку к нему переходит имущество, необходимое для выполнения предусмотренных отказом обязательств, то есть обременение ложится прежде всего на имущество. Поэтому завещательный отказ продолжает обременять имущество и при смене его собственника.

3. К отношениям между отказополучателем (кредитором) и наследником, на которого возложен завещательный отказ (должником), применяются положения ГК об обязательствах, поскольку из правил раздела V и существа завещательного отказа не следует иное. В частности, к завещательному отказу применимы нормы о порядке и условиях надлежащего исполнения обязательств, ответственности наследника за неисполнение обязательств, прекращении обязательств.

4. Право на получение завещательного отказа действует в течение трех лет со дня открытия наследства и не переходит к другим лицам. Данный срок соотносится с установленным в статье 196 ГК сроком исковой давности, однако его нельзя отнести к числу таковых. Этот срок является пресекательным и влечет за собой утрату выгодоприобретателем права требовать исполнения отказа.

5. Наследодатель наделяет правом подназначения другого отказополучателя на случай, если назначенный в завещании отказополучатель умрет до открытия наследства или одновременно с наследодателем, откажется от принятия завещательного

отказа, не воспользуется своим правом на получение завещательного отказа либо лишится права на получение завещательного отказа в силу признания его недостойным наследником.

Статья 1138. Исполнение завещательного отказа

1. Пункт 1 настоящей статьи ограничивает обязанность наследника исполнить отказ стоимостью 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. Круг наследников, имеющих право на обязательную долю, а также порядок ее определения установлены пунктом 1 статьи 1149 ГК.

Следует отметить, что если в связи с ненадлежащим исполнением или неисполнением

отказа по вине наследника, к нему отказополучателем предъявляется требование о возмещении убытков в соответствии с положениями главы 25 ГК об ответственности за нарушение обязательств, размер этой ответственности не может ставиться в зависимость от стоимости наследства. причиненные неисполнением либо ненадлежащим исполнением отказа убытки должны возмещаться из всего имущества наследника.

2. Пунктом 2 установлен порядок исполнения завещательного отказа при возложении его на нескольких наследников. Обязательство по исполнению завещательного

отказа, в котором участвуют несколько наследников, считается долевым и подлежит исполнению по правилам, предусмотренным для исполнения долевых обязательств, предусмотренных статьей 321 ГК. То есть исполнение возлагается на каждого наследника соразмерно его доле в наследстве, если завещанием не предусмотрено иное. Таким образом, допускается отступление в завещании от принципа пропорциональности

обязанности по исполнению отказа доле в наследстве. Обязательство наследников по исполнению отказа предполагается долевым, однако при неделимости его предмета оно, вероятно, может рассматриваться как солидарное (статья 322 ГК).

3. Пункт 3 настоящей статьи устанавливает основания освобождения наследников от исполнения завещательного отказа. Освобождение от исполнения охватывает как те случаи, когда обязательство вообще не возникает, так и те, когда оно по каким-либо причинам прекращается. Возникновение обязанности исполнить отказ не может возникнуть ранее смерти наследодателя и открытия наследства, следовательно, если отказополучатель умер до открытия наследства или одновременно с завещателем, обязательство не возникает.

Не может возникнуть обязанность по исполнению отказа, если отсутствует наследственное имущество, из которого либо за счет которого должно производиться исполнение.

Прекращение обязательства наследников, вытекающего из завещательного отказа, как и прекращение любого другого обязательства обычно связывается с его надлежащим исполнением. Кроме того, основаниями прекращения обязательства по исполнению завещательного отказа являются отказ управомоченного лица от получения исполнения (статья 1160 ГК), который можно рассматривать как частный случай прощения долга (статья 415 ГК), истечение установленного трехлетнего срока для заявления требования об исполнении отказа, лишение права на получение завещательного отказа в связи с признанием лица недостойным наследником. Если наследственное имущество, необходимое для исполнения отказа, существует к моменту открытия наследства, однако его не остается после расчетов с кредиторами

и определения обязательной доли, обязательство должно прекращаться в связи с невозможностью исполнения. Кроме того, прекращение обязанности по исполнению завещательного отказа может иметь место в иных случаях прекращения обязательств, предусмотренных главой 26 ГК (например, предоставлением отступного).

Статья 1139. Завещательное возложение

1. Одной из разновидностей завещательных распоряжений является завещательное возложение. Понятие возложения существовало и в ранее действовавшем законодательстве, однако настоящий Кодекс несколько расширил возможности использования данного института. Обязанность по исполнению возложения может устанавливаться в отношении наследников по закону и по завещанию. Кроме того, такая обязанность может быть возложена на исполнителя завещания при условии выделения в завещании части наследственного имущества для исполнения завещательного возложения.

Возложение в отличие от завещательного отказа может выражаться в совершении действий имущественного либо неимущественного характера. обязательным атрибутом завещательного возложения является его целевая направленность. Обязанность в данном случае возлагается не в интересах конкретного управомоченного лица, а для осуществления общепольной цели. В качестве разновидности возложения рассматривается обязанность наследников содержать принадлежащих завещателю домашних животных, а также осуществлять необходимый надзор и уход за ними. С точки зрения гражданского законодательства животные являются разновидностью вещей (статья 137 ГК), особенности правового положения которых определяются тем, что это вещи воодушевленные. Поскольку законодательство не предусматривает возможность признания вещи выгодоприобретателем или признать за ней определенные права, осуществление обязанности по содержанию домашних животных следует рассматривать как совершение действий в интересах общества. приведенная норма является новой для российского законодательства.

2. Как и в ранее действовавшем законодательстве к завещательному возложению, предметом которого являются действия имущественного характера, применяются правила о завещательном отказе (статья 1138 ГК).

3. Если иное не предусмотрено в завещании, обязанность по исполнению возложения обеспечивается правом заинтересованных лиц, а также исполнителя завещания и наследников требовать исполнения завещательного возложения в судебном порядке. Заинтересованными могут быть признаны любые лица, имеющие как имущественный, так и неимущественный интерес, либо действующие в соответствии с имеющимися у них полномочиями в защиту общественных интересов. Круг заинтересованных лиц должен определяться в зависимости от характера возлагаемой обязанности

и ее общественно полезной цели. К примеру, если на наследника была возложена обязанность следить за породистой собакой, требовать исполнения этой обязанности может клуб или иная, организация, следящая за условиями существования представителей

данной породы, организации по защите животных. Если завещательное возложение заключается в опубликовании после смерти писателя сборника его произведений, требовать такого опубликования могут Союз писателей, Министерство культуры, организации по защите авторских прав.

Статья 1140. Переход к другим наследникам обязанности исполнить

1. Доля наследника, который должен был в силу завещания исполнить завещательный

отказ или завещательное возложение, может перейти к другим лицам по различным основаниям, которые могут возникнуть по воле наследника, а также независимо от его желания. В частности, доля наследника может перейти к другим лицам в случае смерти наследника до момента открытия наследства или одновременно с наследодателем. В таком случае право получения его доли переходит к наследнику (наследникам) по праву представления (статья 1146 ГК). Доля наследника может перейти к другим лицам при наследственной трансмиссии, то есть в случае, когда наследник умер, не успев принять наследство (статья 1156 ГК).

Доля наследника может быть распределена между другими наследниками, если он будет признан недостойным (статья 1117 ГК) либо откажется от принятия наследства (статья 1157 ГК).

Во всех вышеуказанных случаях обязанность по исполнению отказа либо возложения перейдет на лицо (лиц), которым перешла доля наследника.

2. Освобождение от обязанности исполнить завещательное возложение либо завещательный отказ возможно в силу прямого указания закона либо завещания. В случае установления имущественной обязанности она по общему правилу переходит к другим наследникам, поскольку обременяет конкретное лицо лишь в силу того, что к нему переходило соответствующее имущество. Обязанности неимущественного характера, установление которых допускается при завещательном возложении, также обычно связаны с определенным имуществом наследодателя и поэтому могут следовать за имуществом. К примеру, на наследника, к которому переходит коллекция редких вещей или вещей, представляющих художественную ценность, может быть возложена обязанность обеспечить возможность другим лицам знакомиться с данной коллекцией. Указанная обязанность перейдет к другим наследникам, если первоначальный наследник по каким-либо основаниям не примет наследство.

Обременения имущества завещательным возложением и завещательным отказом переходят к новым собственникам, приобретшим имущество по гражданско-правовым сделкам, независимо от того, передавалось имущество безвозмездно или за плату.

Если наследник при отчуждении имущества не предупредит о наличии обременении, приобретатель в соответствии со статьей 460 ГК имеет право потребовать от продавца уменьшения покупной цены либо расторжения договора и возмещения убытков.

Глава 63. Наследование по закону

Статья 1141. Общие положения

1. Основания наследования по закону установлены в статье 1111 ГК, согласно которой такое наследование может иметь место, поскольку оно не изменено завещанием, а также в иных случаях, предусмотренных Кодексом (см. комментарии к статье 1111 ГК). ГК воспринял принципы наследования по закону, установленные ранее действовавшим законодательством. К этим принципам можно отнести: определение исчерпывающего перечня лиц, имеющих право наследования по закону; очередность призвания наследников по закону к наследованию; равенство долей наследников по закону, за исключением долей наследников, наследующих по праву представления; призвание к наследованию независимо от очередности нетрудоспособных иждивенцев наследодателя.

В основе определения круга наследников и очередности их призвания к наследованию - наличие супружеских либо родственных отношений и степень родства. В первую очередь к наследованию призываются наиболее близкие наследодателю люди - супруг, дети и родители наследодателя. Поскольку усыновленный и его потомство с одной стороны, и усыновитель и его родственники - с другой приравниваются к родственникам по происхождению, они имеют право наследования аналогично кровным родственникам.

Новый Кодекс увеличил количество очередей наследников: если в первоначальной редакции ГК РСФСР 1964 г. предусматривалось только две очереди, а после внесения в него изменений 14.05.2001 г. - четыре, то сейчас их восемь. Лишь при отсутствии наследников всех этих очередей наследственное имущество может перейти к государству как выморочное. Причем Вводный закон предусматривает при наличии определенных обстоятельств возможность применения новых положений о круге наследников по закону к отношениям, возникшим до вступления Кодекса в силу, то есть до 1 марта 2002 года. В соответствии со статьей 6 Вводного закона применительно к наследству, открывшемуся до введения в действие части третьей Кодекса, круг наследников по закону определяется в соответствии с правилами главы V, если срок принятия наследства не истек на день введения в действие части третьей Кодекса либо если указанный срок истек, но на день введения в действие части третьей Кодекса наследство не было принято никем из наследников, указанных в статьях 532 и 548 ГК РСФСР, свидетельство о праве на наследство не было

This document was created by Unregistered Version of Word to PDF Converter

выдано Российской Федерации, субъекту Российской Федерации или муниципальному образованию или наследственное имущество не перешло в их собственность по иным установленным законом основаниям. В этих случаях лица, которые не могли быть наследниками по закону в соответствии с правилами ГК РСФСР, но являются таковыми по правилам части третьей ГК (статьи 1142-1148 ГК), могут принять наследство в течение шести месяцев со дня введения в действие части третьей.

2. Право наследования по закону основывается, главным образом, на таком юридическом факте как родство. Под родством понимается кровная связь лиц, происходящих от общего предка. Выделяют прямую и боковую линии родства. Родство по прямой линии означает происхождение одного лица от другого. Так, родственниками

по прямой линии являются родители и дети, дедушки (бабушки) и внуки. Прямая линия родства может быть восходящей - от потомков к предкам (внуки, дети, родители) либо нисходящей, то есть идущей от предков к потомкам (родители, дети, внуки). Боковая линия родства основана на происхождении разных лиц от общего предка. Например, для родных братьев и сестер общие предки - это отец и мать либо один из них.

Новеллой является то, что в отличие от ранее действовавшего наследственного законодательства, не придававшего никакого правового значения отношениям свойства,

ГК допустил призвание к наследованию пасынков, падчериц, отчима и мачехи (статья 1145 ГК). Кроме того, Кодекс предоставил право наследования нетрудоспособным иждивенцам, проживавшим совместно с наследодателем и не входящим в число наследников

по закону в качестве самостоятельной - восьмой очереди наследников по закону (статья 1148 ГК).

3. Одним из принципов наследственного права является очередность призвания наследников к наследованию. Этот принцип означает, что наследники каждой последующей

очереди наследуют, если нет наследников предшествующих очередей, то есть если наследники предшествующих очередей отсутствуют, признаны недостойными наследниками

и отстранены от наследования (статья 1117 ГК), лишены наследства (пункт 1 статьи 1119 ГК), не приняли наследства либо отказались от него. Наличие хотя бы одного из наследников предшествующей очереди исключает призвание к наследованию

наследников последующей очереди. Данный принцип является традиционным для российского законодательства, которое всегда признавало, что наличие наследников ближайшей степени родства исключает призвание к наследованию родственников дальнейших степеней.

Отсутствие наследников определенной очереди подразумевает, что нет как самого наследника, так и лиц, наследующих по праву представления (см. комментарий к статье 1146 ГК). Принцип очередности не распространяется на нетрудоспособных иждивенцев - они присоединяются к наследникам любой очереди (см. комментарий

к статье 1148 ГК).

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

Статья 1142. Наследники первой очереди

1. Кодекс не изменил круга наследников первой очереди. К ним по-прежнему относятся дети наследодателя, его супруг и родители. То есть в первую очередь, кроме супруга, учитываются родственники наследодателя по прямой восходящей и нисходящей линии.

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

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

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

2. Пункт 2 допускает призвание к наследованию по праву представления

не только внуков наследодателя, но и их потомков, то есть правнуков и т.д. Последние призываются к наследованию, если их родителя нет в живых к моменту открытия наследства или он умер одновременно с наследодателем (см. комментарий к статье 1146 ГК).

Статья 1143. Наследники второй очереди

1. Кодекс придает правовое значение при наследовании как прямой, так и боковой линии родства. Братья и сестры, то есть родственники второй степени по боковой линии, могут наследовать наравне с родственниками по прямой восходящей линии второй степени родства. Наследники второй очереди могут наследовать в случае, если не окажется наследников первой очереди, а также лиц, наследующих вместо них по праву представления, либо все названные лица по каким-либо иным основаниям, предусмотренным абзацем вторым пункта 1 статьи 1141 ГК, не будут призваны или не примут наследства.

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

Бабушка и дедушка со стороны отца наследуют только в случае, если отец состоял с матерью в момент рождения ребенка в зарегистрированном браке либо отцовство было установлено в порядке, предусмотренном семейным законодательством.

Если ребенок был усыновлен, бабушки и дедушки могут наследовать в случае, когда отношения между ними и ребенком были сохранены (пункт 4 статьи 137 СК).

2. Если братьев и сестер наследодателя не будет в живых к моменту открытия наследства либо они умрут одновременно с наследодателем, вместо них наследуют по праву представления племянники и племянницы наследодателя, то есть дети братьев и сестер (см. комментарий к статье 1146 ГК). Возможность наследования по праву представления закреплена за детьми братьев и сестер наследодателя, что касается их потомков, для них в отличие от наследников по праву представления первой очереди, в статье ничего не говорится. Следовательно, наследовать по праву представления потомки племянников и племянниц не могут. В соответствии со статьей 1145 ГК они относятся к пятой очереди наследников.

Статья 1144. Наследники третьей очереди

1. Круг наследников третьей очереди ограничивается родственниками боковой восходящей линии, т.е. к наследникам данной очереди относятся братья и сестры родителей наследодателя. Они вправе наследовать при отсутствии наследников первой и второй очереди.

2. В случае если к моменту призвания к наследованию братьев и сестер родителей наследодателя нет в живых, вместо них могут по праву представления наследовать их дети - двоюродные братья и сестры наследодателя (см. комментарий к статье 1146 ГК). Потомки двоюродных братьев и сестер наследовать по праву представления не могут. В соответствии со статьей 1145 ГК они относятся к шестой очереди наследников по закону.

Статья 1145. Наследники последующих очередей

1. В статье объединено четыре очереди наследников. Они могут наследовать в порядке установленной очередности при отсутствии наследников первой, второй и третьей очереди (статьи 1142-1144 ГК).

В статье вводится понятие "степень родства". Она определяется числом рождений, отделяющих родственников одного от другого. Особенность определения степеней родства в соответствии с настоящей статьей заключается в том, что обычно при определении степени родства в расчет не берется рождение общего предка. В наследственном праве при определении степени родства не учитывается рождение наследодателя.

2. В пункте 2 настоящей статьи устанавливается круг наследников четвертой, пятой, шестой и седьмой очередей.

В качестве наследников четвертой очереди к наследованию призываются родственники третьей степени родства - прадедушки и прабабушки наследодателя; в качестве наследников пятой очереди родственники четвертой степени родства - дети родных племянников и племянниц наследодателя (двоюродные внуки и внучки) и родные братья и сестры его дедушек и бабушек (двоюродные дедушки и бабушки); в качестве наследников шестой очереди родственники пятой степени родства - дети двоюродных внуков и внучек наследодателя (двоюродные правнуки и правнучки), дети его двоюродных братьев и сестер (двоюродные племянники и племянницы) и дети его двоюродных дедушек и бабушек (двоюродные дяди и тети). Указание одновременно трех очередей наследников в одном пункте не означает, что они могут быть призваны к наследованию одновременно - они призываются к наследованию только при отсутствии кого-либо из наследников предыдущей очереди. Увеличение количества очередей наследников и соответственно степеней родства, допускающих наследование, направлено на сокращение случаев перехода имущества к государству как выморочного. Вероятно, сказывается также влияние законодательства зарубежных стран и досоветского российского законодательства, вообще не ограничивавшего возможность наследования какими-либо степенями родства. Установление законодательного предела призвания

родственников к наследованию пятой степени родства связано с тем, что на практике в настоящее время отношения между дальними родственниками редко сохраняются, иногда они даже не знают о существовании друг друга, поэтому признание за ними права наследования могло бы неоправданно затруднить гражданский оборот. Помимо этого, закон, устанавливая очередность наследования на случай, если наследодатель по каким-либо причинам не распорядился своим имуществом, исходит из предполагаемой воли наследодателя, то есть презюмируется, что передача имущества близким наследодателю людям (супругу, родственникам) отвечает его намерениям, чего нельзя сказать о родственниках дальних степеней родства.

3. При определении седьмой очереди наследников законодатель отступает от принципа призвания к наследованию родственников наследодателя и допускает наследование между свойственниками. Вероятно, именно в силу этого седьмая очередь отделена от других очередей наследников, предусмотренных настоящей статьей. Введение наследования падчериц, пасынков и мачехи, отчима наследодателя является новеллой не только по сравнению с ГК РСФСР 1964 г., но и с досоветским законодательством, не допускавшим наследования лицами, находящимися в отношениях свойства с наследодателем. Введение данной нормы обусловлено тем, что отношения, возникающие между мачехой (отчимом) и падчерицей (пасынком), часто оказываются близки к отношениям между родителями и детьми. Вместе с тем, признавая определенные права, вытекающие из отношений свойства, законодательство не приравнивает данные отношения к отношениям усыновления. Если усыновители и усыновленные юридически по правам и обязанностям уравниваются с родителями и детьми, то мачехи (отчиму): и пасынки (падчерицы) могут быть призваны к наследованию только при отсутствии наследников, находящихся в пятой степени родства с наследодателем. Таким образом, факт родства, вплоть до пятой степени, имеет приоритет перед рассматриваемыми отношениями. В отношении лиц, относящихся к четвертой, пятой, шестой и седьмой очередям, исключается наследование по праву представления. То есть дети данных лиц не могут наследовать вместо умершего родителя в той очереди, к которой относится родитель.

Статья 1146. Наследование по праву представления

1. Право представления давно известно российскому законодательству. Оно выражается в возможности занять при наследовании место, которое принадлежало бы восходящему по прямой линии родственнику, если бы он мог наследовать в момент открытия наследства. Наследование по праву представления может иметь место только в тех случаях, когда наследник умер до открытия наследства либо одновременно с наследодателем.

Наследование по праву представления не означает, что потомки наследника выступают как его преемники, то есть получают имущество наследодателя вместе с иным имуществом наследника. Наследники по праву представления наследуют не своему восходящему родственнику, а непосредственно наследодателю. Это важно

с точки зрения правовых последствий. Поскольку наследник по праву представления наследует непосредственно после наследодателя, имущество переходит к нему сразу и не включается в имущественную массу его родственника, а следовательно, и не может быть обременено долгами последнего.

2. Пункты 2 и 3 настоящей статьи устанавливают случаи, когда наследование по праву представления невозможно. Поскольку право представления производно от права основного наследника, исключение его из числа наследников влечет за собой отсутствие данного права и у наследника по праву представления. Лишение наследника по закону права на наследство возможно в силу завещательного распоряжения наследодателя (статья 1119 ГК), а также при признании его недостойным наследником (статья 1117 ГК). Поскольку наследники по праву представления относятся к числу наследников по закону, к ним могут быть также применены правила о лишении их права наследования и о признании недостойными наследниками.

3. Приведенные выше основания наследования по праву представления и условия исключения возможности такого наследования дают возможность выделить две группы юридических фактов: в первую входят факты положительного содержания, то есть основания наследования по праву представления, во вторую - отрицательные, то есть условия, исключающие наследование по праву представления.

Среди положительных фактов можно назвать следующие:

- 1) Наличие у наследника по праву представления прямого родства по восходящей линии с лицом, которое могло бы быть призвано к наследованию;
- 2) Наличие оснований для призвания к наследованию родственника по восходящей. К таким основаниям можно отнести наличие права наследовать по закону после наследодателя, отсутствие наследников предыдущей очереди;
- 3) Смерть наследника до момента открытия наследства либо одновременно с наследодателем.

К отрицательным юридическим фактам относятся:

- 1) Лишение основного наследника или наследника по праву представления наследства в завещании (см. комментарий к статье 1119 ГК);
- 2) Признание основного наследника либо наследника по праву представления недостойным (см. комментарии к статье 1117 ГК).

По праву представления наследуют родственники наследника по закону. Потомки наследников по завещанию не наследуют по праву представления. Наследовать могут только лица, прямо названные в законе. Все они относятся к потомкам наследника по прямой линии (в отношении наследодателя они могут находиться и в боковой степени родства, см. например, пункт 2 статьи 1144 ГК). Наследование по праву представления допускается для первых трех очередей наследников. Потомки наследников иных очередей таким правом не наделяются (к примеру, не могут наследовать по праву представления родные дети мачехи или отчима, а также пасынка, падчерицы).

Статья 1147. Наследование усыновленными и усыновителями

1. Нормы о наследовании усыновителей и усыновленных конкретизируют положения

Семейного кодекса РФ о последствиях усыновления. Согласно пункту 1 статьи 137 СК усыновленные дети и их потомство по отношению к усыновителям и их родственникам,

а усыновители и их родственники по отношению к усыновленным детям и их потомству

приравниваются в личных неимущественных и имущественных правах и обязанностях к родственникам по происхождению. Соответственно это относится и к праву наследования.

Усыновленный может наследовать после усыновителя и его родственников наравне с родными детьми усыновителя. Усыновитель также вправе наследовать имущество усыновленного, однако он не может наследовать после родственников усыновленного, так как последний, за исключениями, установленными семенным законодательством, утрачивает с ними какую-либо правовую связь. Однако даже при сохранении правовой связи усыновленного с одним из родителей либо с другими кровными родственниками отношения этих лиц и усыновителя не могут рассматриваться как родственные.

Кодекс прямо указывает, что усыновитель и его родственники имеют аналогичные родственным права только в отношении самого усыновленного и его потомства, то есть родственников усыновленного по нисходящей линии.

Усыновление в установленных статьей 143 СК случаях может быть отменено.

При отмене судом усыновления взаимные права и обязанности усыновленного ребенка и усыновителей (родственников усыновителей) прекращаются и восстанавливаются взаимные права и обязанности ребенка и его родителей (его родственников), если этого требуют интересы ребенка. Таким образом, если усыновление было отменено, право наследования усыновленных и усыновителей, а также родственников усыновителя утрачивается.

2. Усыновленные дети утрачивают личные неимущественные и имущественные права и освобождаются от обязанностей по отношению к своим родителям или одному из них, а также, по общему правилу, и по отношению к другим родственникам. Прекращение имущественных прав и обязанностей родителей в отношении усыновленных

детей и, наоборот, означает прекращение права наследования по закону, но не по завещанию.

При отмене усыновления отношения кровных родителей и детей могут быть восстановлены. Это относится и к праву наследования по закону.

3. Согласно пункту 3 статьи 137 СК при усыновлении ребенка одним лицом личные неимущественные и имущественные права и обязанности могут быть сохранены

по желанию матери, если усыновитель - мужчина, или по желанию отца, если усыновитель

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

родственникам умершего родителя, если этого требуют интересы ребенка.

Соответственно

взаимные права по наследованию имущества в отношении указанных лиц будут сохранены.

Сохранение правовой связи с одним из родителей либо иными кровными родственниками

не препятствует усыновленному наследовать за усыновителем и его родственниками.

То же можно сказать и о правах усыновителя и его родственников в отношении наследования имущества усыновленного, однако, как указывалось выше, они не могут наследовать после родственников усыновленного по восходящей линии.

Статья 1148. Наследование нетрудоспособными иждивенцами наследодателя

1. Статья регулирует наследование нетрудоспособными иждивенцами наследодателя.

Она заметно усложняет и детализирует положения о нетрудоспособных иждивенцах по сравнению с ранее действовавшим законодательством. Прежде всего новым является

выделение двух групп нетрудоспособных иждивенцев наследодателя. Первая группа - нетрудоспособные иждивенцы, относящиеся к очередям, предусмотренным статьями 1142-1145 ГК, то есть со второй по седьмую включительно. Это лица, являющиеся родственниками, либо лица, отношения которых приравниваются к родственным (родственники усыновителя, потомки усыновленного), а в предусмотренном пунктом 3 статьи 1145 ГК случае - лица, находящиеся в отношении свойства. Так как супруг, родители (усыновители) и дети (в том числе усыновленные) наследодателя являются наследниками первой очереди и имеют приоритет перед всеми другими наследниками, на них не распространяются положения о нетрудоспособных иждивенцах.

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

2. Для наследования в соответствии с правилами настоящей статьи нетрудоспособные

иждивенцы первой группы, помимо доказательств, подтверждающих их право наследования

в одной из очередей, установленных статьями 1142-1145 ГК, должны представить доказательства нахождения на иждивении наследодателя (срок иждивения должен быть не менее одного года), а также подтвердить свою нетрудоспособность.

Нахождение

на иждивении означает, что лицо получало средства к существованию полностью за счет наследодателя либо получало от наследодателя такую помощь, которая

была для него основным и постоянным источником существования. При этом не исключается, что иждивенец получает пенсию или пособия, однако необходимо доказать, что эти пенсии и пособия обеспечивали его нужды лишь в незначительной степени (к примеру, в связи с необходимостью постоянного приобретения дорогостоящих лекарств). Нетрудоспособными считаются лица, достигшие пенсионного возраста. По общему правилу пенсионный возраст для женщин - 55, для мужчин - 60 лет, однако для представителей некоторых профессий, а также в зависимости от условий труда или состояния здоровья этот возраст может быть снижен. К примеру, согласно статье 12 Закона РФ от 20.11.1990 N 340-1 "О государственных пенсиях в Российской Федерации" (Ведомости СНД и ВС РСФСР, 1990, N 27, ст. 351) пенсия в связи с особыми условиями труда устанавливается мужчинам - по достижении 50 лет и женщинам - по достижении 45 лет, если они соответственно трудились не менее 10 лет и 7 лет 6 месяцев на подземных работах, на работах с вредными условиями труда и в горячих цехах и их общий трудовой стаж не менее 20 и 15 лет. Продолжение трудовой деятельности после наступления пенсионного возраста не дает оснований для признания лица трудоспособным и соответственно автоматически не лишает гражданина права наследования в качестве нетрудоспособного иждивенца. Также не имеет значения, была иждивенцу назначена пенсия или нет, так как право на обязательную долю связывается с фактом достижения пенсионного возраста, а не с фактом назначения пенсии. К числу нетрудоспособных иждивенцев относятся инвалиды 1-й, 2-й, 3-й группы, в том числе инвалиды с детства. Инвалиды 1-й и 2-й группы считаются полностью нетрудоспособными, инвалиды 3-й группы считаются утратившими трудоспособность частично, однако, учитывая то, что они, как правило, не могут полностью себя обеспечить и нуждаются в социальной защите, их также следует относить при решении вопроса о наследовании к числу нетрудоспособных лиц. Нетрудоспособными считаются также несовершеннолетние до достижения возраста трудовой дееспособности, то есть до 15 лет. Нетрудоспособность подтверждается соответствующими документами, в частности, паспорт, свидетельство о рождении гражданина подтверждают его нетрудоспособность по возрасту, если гражданину назначена пенсия, факт нетрудоспособности может подтверждаться наличием пенсионного удостоверения, для подтверждения факта и группы инвалидности представляется заключение медико-социальной экспертизы.

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

В отношении рассматриваемой группы наследников право наследования не зависит от факта совместного проживания иждивенца и наследодателя. Например, может быть признан имеющим право на наследство нетрудоспособный иждивенец из числа лиц, включаемых в круг наследников по закону (к примеру, бабушка

или дедушка), не проживавший совместно с наследодателем, но регулярно получавший от него денежные средства.

3. Нетрудоспособные иждивенцы второй группы для получения права на наследования

должны доказать не только факты нетрудоспособности, нахождения на иждивении наследодателя не менее года, но и факт совместного проживания с наследодателем. Права нетрудоспособных иждивенцев первой и второй групп не отличаются.

Нетрудоспособные

иждивенцы призываются к наследованию вместе с наследниками той очереди, которая наследует. При этом нетрудоспособные иждивенцы имеют при наследовании равные права как с наследниками соответствующей очереди, так и между собой независимо от того, являются ли они наследниками одной очереди либо разных.

4. Нетрудоспособные иждивенцы первой группы наследуют по правилам настоящей статьи в случае, если их очередь не призывается к наследованию.

Особенность иждивенцев второй группы заключается в том, что при отсутствии приведенных в статьях 1141-1145 ГК наследников по закону, они приобретают самостоятельное право наследования и признаются наследниками восьмой очереди.

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

Статья 1149. Право на обязательную долю в наследстве

1. Право на обязательную долю является ограничением принципа свободы завещания, предусмотренного статьей 1119 ГК. Это ограничение направлено на защиту интересов субъектов, которые в силу возраста либо состояния здоровья не могут самостоятельно обеспечить себя в полном объеме средствами к существованию.

К таким лицам относятся наследники первой очереди - нетрудоспособный супруг; родители, нетрудоспособные и несовершеннолетние дети наследодателя, а также нетрудоспособные иждивенцы (о понятии нетрудоспособности и иждивения см. комментарий

к статье 1148). Включение в число лиц, имеющих право на обязательную долю не только нетрудоспособных, но и несовершеннолетних детей означает, что они имеют право на получение обязательной доли, даже если достигли трудоспособного возраста - 15 лет, а также в случаях, когда они были эмансипированы или вступили в брак до достижения совершеннолетия (статья 27 и пункт 2 статьи 21 ГК). Не могут претендовать на обязательную долю согласно пункту 4 статьи 1117 ГК недостойные

наследники. Следует отметить, что институт обязательной доли защищает не только интересы самих управомоченных лиц, но и интересы государства и общества, поскольку

отсутствие у вышеперечисленных субъектов источника средств повлечет неблагоприятные

социальные последствия, породит необходимость в предоставлении им

дополнительной,

помимо получаемых пенсий и пособий, помощи за счет государства.

Право на обязательную долю означает, что независимо от содержания завещания наследник имеет возможность получить определенную часть наследственного имущества.

При этом право на обязательную долю в отношении обеспечения определенного размера получаемого наследником имущества сохраняется и тогда, когда наследнику завещана часть имущества ниже размера обязательной доли. В таких случаях наследник

вправе потребовать обязательную долю в части, превышающей размер его доли по завещанию. Вместе с тем, если завещана часть имущества, меньшая доли причитавшейся

наследнику, если бы он наследовал по закону, но равная либо превышающая размер обязательной доли, наследник не может предъявить каких-либо дополнительных требований.

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

2. В пункте втором статьи устанавливается правило о том, что право на обязательную долю в наследстве удовлетворяется прежде всего из оставшейся незавещанной части наследственного имущества. Указанное положение действует, даже если это приведет к уменьшению прав других наследников по закону. Только при недостаточности незавещанной части имущества для осуществления права на обязательную долю требования управомоченного лица могут погашаться из той части имущества, которая завещана. Рассматриваемый пункт свидетельствует о том, что законодатель отдает предпочтение интересам наследника по завещанию перед наследником по закону. Подобное решение представляется вполне обоснованным,

так как в отношении наследования по завещанию воля наследодателя очевидна, чего нельзя сказать о наследниках по закону. Поэтому, когда возникает необходимость в выделе обязательной доли, сначала используется имущество, которым завещатель не распорядился.

3. При определении, соответствует ли доля обязательного наследника половине того, что ему должно было причитаться при наследовании по закону, в размер полученной наследником доли включается не только имущество, которое было завещано

наследнику, но все, что он получает из наследства по какому-либо основанию, в том числе и по завещательному отказу.

4. Пунктом 4 настоящей статьи предусматривается, что в случаях, 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.

Указанное положение свидетельствует о том, что законодатель отдает приоритет наследника по завещанию, пользовавшегося имуществом перед обязательным наследником,

который имуществом не пользовался. Данное правило корреспондирует пунктам 2 и 3 статьи 1168 ГК настоящего Кодекса, закрепляющим преимущественное право наследника на неделимую вещь, если этот наследник пользовался данной вещью при жизни наследодателя.

Преимущественное право наследника: по завещанию, действует только при наличии следующих юридических фактов:

1) наследник по завещанию пользовался имуществом при жизни наследодателя в целях проживания либо как орудием труда, основным источником средств к существованию;

2) обязательный наследник данным имуществом не пользовался;

3) имущественное положение обязательного наследника позволяет без существенного ущерба уменьшить его долю или отказать в ее передаче;

4) имущественное положение наследника по завещанию таково, что передача используемого им имущества лишит его источника средств к существованию либо иным образом ухудшит условия жизни (к примеру, создаст проблемы с жильем).

При передаче имущества наследнику по завещанию особо следует отметить то, что Кодекс допускает такую передачу только при наличии определенных целей использования - для постоянного проживания, работы, получения основной части средств к существованию. В статье не содержится исчерпывающего перечня видов такого использования, приводится лишь наиболее распространенный вариант - использования в трудовой деятельности, однако это не означает, что иные варианты использования с сохранением той же целевой направленности исключаются. К примеру,

наследник мог пользоваться земельным участком для обеспечения себя продуктами питания. При этом необязательно, чтобы он лично занимался обработкой этого участка.

Преимущественное право наследника по завещанию не может быть реализовано в соответствии с пунктом 4 настоящей статьи, если необходимый наследник также пользовался наследуемым имуществом. Кроме того, сам вопрос о передаче имущества одному из наследников может возникнуть лишь в случае, если вещь является неделимой без ущерба назначению либо установлены юридические границы, препятствующие проведению раздела этого имущества (это касается, например, земельных участков).

Статья 1150. Права супруга при наследовании

1. Статья 256 настоящего Кодекса, а также статья 33 СК устанавливают, что законным режимом имущества супругов является режим их совместной собственности.

Законный режим имущества супругов действует, если брачным договором не установлено

иное. Режим совместной собственности означает, что имущество принадлежит супругам

без выделения долей (пункт 2 статьи 244 ГК). В случае смерти одного из супругов возникает необходимость определения долей супругов и раздела имущества. Для того чтобы произвести такой раздел, необходимо сначала отделить общее имущество от имущества каждого из супругов. Режим совместной собственности распространяется на имущество, нажитое супругами во время брака. Согласно пункту 2 статьи 34 СК к имуществу, нажитому супругами во время брака, относятся доходы каждого из супругов от трудовой деятельности, предпринимательской деятельности и результатов

интеллектуальной деятельности, полученные ими пенсии, пособия, а также иные денежные выплаты, не имеющие специального целевого назначения (суммы материальной

помощи, суммы, выплаченные в возмещение ущерба в связи с утратой трудоспособности

вследствие увечья либо иного повреждения здоровья и другие). Общим имуществом супругов являются также приобретенные за счет общих доходов супругов движимые и недвижимые вещи, ценные бумаги, паи, вклады, доли в капитале, внесенные в кредитные учреждения или в иные коммерческие организации, и любое другое нажитое супругами в период брака имущество независимо от того, на имя кого из супругов оно приобретено либо на имя кого или кем из супругов внесены денежные средства.

К имуществу, находящемуся в собственности одного из супругов, относятся вещи, принадлежавшие ему до вступления в брак, имущество, полученное одним из супругов во время брака в дар, в порядке наследования или по иным безвозмездным сделкам, а также вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и другие), за исключением драгоценностей и иных предметов роскоши. Данное имущество не подлежит разделу, за исключением случаев, когда в соответствии со статьей 37 СК оно признается совместной собственностью супругов. Признание имущества

одного из супругов совместной собственностью возможно, если будет установлено, что в период брака за счет общего имущества супругов или имущества каждого из супругов либо труда одного из супругов были произведены вложения, значительно увеличивающие стоимость этого имущества (капитальный ремонт, реконструкция, переоборудование и другие).

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

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

2. В результате раздела у находящегося в живых супруга появляется право собственности на часть имущества, принадлежавшего супругам на праве общей совместной собственности. Разделу между наследниками подлежит часть общего имущества, приходящаяся на долю наследодателя, включая долги, а также имущество, которое принадлежало на праве собственности супругу-наследодателю. Переживший супруг вправе наследовать наравне с другими наследниками соответствующей очереди. При определении его доли учитывается и выделенная часть в общем имуществе и имущество, относившееся к личной собственности супруга. Переживший супруг относится к первой очереди наследников по закону (статья 1141 ГК), а при наличии условий, предусмотренных статьей 1149 ГК, может претендовать на обязательную долю.

Статья 1151. Наследование выморочного имущества

1. Кодекс вводит исключенное из законодательства советского периода понятие "выморочного имущества". Данное понятие относится к наследованию имущества государством в силу закона. При наследовании по завещанию данное понятие неприменимо.

Имущество наследодателя признается выморочным, если:

- 1) отсутствуют наследники как по закону, так и по завещанию;
- 2) наследники не принимают наследство либо отказываются от него без передачи в пользу другого наследника;
- 3) наследники лишены права наследования наследодателем либо отстранены от наследования как недостойные.

2. Российское государство имеет сложную, двухуровневую структуру, включающую в себя Российскую Федерацию и ее субъектов. Согласно пункту 2 настоящей статьи право наследования по закону признается только за Российской Федерацией. Субъекты РФ, а также муниципальные образования могут наследовать по завещанию.

Принятие выморочного имущества следует рассматривать не только как право,

но и как обязанность государства, то есть государство не может в отличие от других наследников отказаться от его принятия. Представляется, что принятие государством наследства возможно и по истечении сроков, определенных статьей 1154 ГК. В остальном права и обязанности государства аналогичны правам и обязанностям

иных наследников. Государство наделено правом получения свидетельства о праве на наследство (статья 1162 ГК).

Приобретение права собственности на имущество в результате наследования относится к производным основаниям возникновения права собственности, поэтому имущество передается государству со всеми имеющимися обременениями. Государство,

как и другие наследники, отвечает в пределах стоимости наследственного имущества по долгам наследодателя (статья 1175 ГК).

3. Порядок принятия и учета выморочного имущества должен устанавливаться специальным законом. Поскольку не всегда целесообразно оставление унаследованного имущества в собственности государства, законом должны быть определены основания и порядок передачи этого имущества субъектам РФ и муниципальным образованиям. Например, в муниципальную собственность целесообразно передавать жилые помещения

в домах муниципального жилищного фонда и жилые помещения в домах ЖСК. Однако это не означает, что субъекты РФ и муниципальные образования будут признаваться наследниками, так как в пункте 3 статьи предусматривается передача не права на принятие наследства, а самого наследственного имущества. При принятии наследства

указанные субъекты и их органы могут действовать от имени государства в рамках предоставленных им полномочий.

Глава 64. Приобретение наследства

Статья 1152. Принятие наследства

1. В ст. 1152 ГК установлены основные положения о приобретении наследства. Приобретение наследства - это переход наследственной массы наследодателя к наследнику. О составе наследственной массы см. комментарий к ст. 1110 ГК. Круг наследников, порядок, сроки принятия наследства и состав наследственного имущества определяются законодательством, действующим на день открытия наследства.

Необходимым условием приобретения наследства является принятие его наследником, исключение в этом отношении представляет собой переход выморочного имущества в порядке наследования по закону в собственность Российской Федерации (о выморочном имуществе см. комментарий к ст. 1151 ГК).

Принятие наследства представляет собой одностороннюю сделку, содержанием

которой является волеизъявление наследника, направленное на приобретение наследства.

О способах, которыми может совершено принятие наследства, то есть способах выражения воли наследника, см. комментарий к ст. 1153 ГК.

2. Принятие наследником по закону или завещанию любого объекта, входящего в состав наследственной массы, признается принятием всей причитающейся данному наследнику наследственной массы. О наследовании по завещанию см. комментарий к ст.ст. 1118-1140 ГК. О наследовании по закону см. комментарий к ст.ст. 1141-1151 ГК. О переходе наследства в порядке наследственной трансмиссии см. комментарий к ст. 1156 ГК. Право выбора одного, нескольких или всех возможных для конкретного наследника оснований приобретения наследства принадлежит самому наследнику.

В комментируемой статье установлен императивный запрет на принятие наследства под условием или с оговорками. Заявление о принятии наследства либо о выдаче свидетельства о праве на наследство (п. 1 ст. 1153 ГК) должно быть безусловным и безоговорочным. Наличие в таком заявлении условий или оговорок влечет его недействительность (ничтожность), поэтому подача такого заявления не влечет приобретения наследства, а выданное на основании этого заявления свидетельство о праве на наследство является недействительным.

Вместе с тем принятие наследства не является бесповоротным и может быть аннулировано наследником путем отказа от наследства. Подробнее об этом см. комментарий к ст. 1157 ГК.

3. Принятие наследства одним из наследников влечет наступление правовых последствий только для этого наследника, поэтому совершение им этого действия не означает принятия наследства другими наследниками и не устраняет ни для одного из них необходимости самостоятельного принятия наследства (при наличии у соответствующего наследника намерения приобрести наследство).

4. О времени открытия наследства см. комментарий к ст.ст. 1113, 1114 ГК. Принятие наследства действует в отношении перехода права на наследственную массу с обратной силой, поэтому принятое наследство признается принадлежащим наследнику со дня открытия наследства независимо от времени его фактического принятия либо момента государственной регистрации права наследника на наследственное имущество. Поскольку правоспособность гражданина прекращается его смертью, а субъективные гражданские права не могут не иметь своего обладателя, происходящее при наследовании универсальное правопреемство, в результате которого наследник занимает место наследодателя в отношении причитающейся ему части наследственной массы, считается совершившимся в момент открытия наследства.

Статья 1153. Способы принятия наследства

1. Наиболее распространенным и надежным с точки зрения удостоверения прав наследника способом принятия наследства является подача наследником нотариусу или иному уполномоченному законом выдавать свидетельства о праве на наследство

должностному лицу (например, консулу в соответствии со ст. 45 действующего в настоящее время Консульского устава СССР, утвержденного Указом Президиума Верховного Совета СССР 25 июня 1976 г. - ВВС СССР, 1976, N 27, ст. 404) заявления о принятии наследства либо заявления о выдаче свидетельства о праве на наследство. Такое заявление подается нотариусу или иному должностному лицу по месту открытия наследства. О месте открытия наследства см. комментарий к ст. 1115 ГК. О выдаче свидетельства о праве на наследство см. также комментарий к ст.ст. 1162, 1163 ГК.

2. Заявление, о котором идет речь в п. 1 ст. 1153 ГК, может быть подано наследником нотариусу или иному уполномоченному должностному лицу лично или передано другим лицом или переслано по почте. В последних двух случаях подпись наследника должна быть надлежащим образом засвидетельствована. Представляется, что при передаче заявления о принятии наследства другим лицом его полномочия на передачу такого заявления должны быть подтверждены в выданной наследником доверенности (речь в данном случае идет о полномочии другого лица именно на передачу заявления в порядке ч. 2 п. 1 ст. 1153 ГК, а не принятии наследства от имени наследника в соответствии с ч. 3 п. 1 ст. 1153 ГК).

В соответствии с ч. 2 п. 1 ст. 1153 и п. 3 ст. 185 ГК подпись наследника на заявлении о принятии наследства может быть засвидетельствована нотариусом или иным должностным лицом, уполномоченным совершать нотариальные действия. Кроме того, подписи военнослужащих и других лиц, находящихся на излечении в госпиталях, санаториях и других военно-лечебных учреждениях, могут быть засвидетельствованы начальником такого учреждения, его заместителем по медицинской части, старшим или дежурным врачом; подписи военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, соединений, учреждений и военно-учебных заведений, где нет нотариальных контор и других органов, совершающих нотариальные действия, также подписи рабочих и служащих, членов их семей и членов семей военнослужащих, могут быть засвидетельствованы командиром (начальником) этих части, соединения, учреждения или заведения; подписи лиц, находящихся в местах лишения свободы, могут быть засвидетельствованы начальником соответствующего места лишения свободы; подписи совершеннолетних дееспособных граждан, находящихся в учреждениях социальной защиты населения, могут быть засвидетельствованы администрацией этого учреждения или руководителем (его заместителем) соответствующего органа социальной защиты населения.

Что касается доверенности на принятие представителем наследства от имени наследника, такая доверенность может быть удостоверена только нотариусом или иным должностным лицом, уполномоченным совершать нотариальные действия. Законным представителям (например, родителям или опекунам малолетнего) доверенность для принятия наследства не требуется, они предъявляют в подтверждение своих полномочий соответствующий документ (свидетельство о рождении ребенка или

решение органа опеки и попечительства о назначении опекуна).

3. Второй способ принятия наследства заключается в совершении действий, свидетельствующих о фактическом принятии наследства. Перечень таких действий, приведенный в п. 2 ст. 1153 ГК, 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.

Предусмотренный в п. 2 ст. 1153 ГК способ принятия наследства фактическими действиями не исключает впоследствии обращения наследника к нотариусу с заявлением

о выдаче свидетельства о праве на наследство. При отсутствии у наследника достаточных для нотариуса доказательств принятия наследства фактическими действиями,

факт принятия наследства может быть установлен судом в порядке рассмотрения дел об установлении фактов, имеющих юридическое значение (ст. 247 ГПК).

Статья 1154. Срок принятия наследства

1. Установленный в п. 1 ст. 1154 ГК шестимесячный срок для принятия наследства является пресекательным, то есть по его истечении субъективное право наследника на принятие наследства прекращается. Однако в отличие от других пресекательных сроков этот срок, в случае его пропуска, может быть восстановлен (см. комментарий к ст. 1155 ГК).

2. Согласно ст. 45 ГК гражданин может быть объявлен судом умершим, если в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания в течение пяти лет, а если он пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, - в течение шести месяцев. Военнослужащий или иной гражданин, пропавший без вести в связи с военными действиями, может быть объявлен судом умершим не ранее чем по истечении двух лет со дня окончания военных действий.

Днем смерти гражданина, объявленного умершим, считается день вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим. В случае объявления умершим гражданина, пропавшего без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью

или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, суд может признать днем смерти этого гражданина день его предполагаемой гибели, однако и в этом случае шестимесячный срок для принятия наследства начинает течь лишь со дня вступления в силу решения суда. См. также комментарий к ст. 1114 ГК.

3. О последствиях отказа наследника от наследства см. комментарий к ст.ст. 1157-1159 ГК. Об основаниях отстранения наследника от наследования см. комментарий к ст. 1117 ГК. Днем возникновения у других лиц права наследования (п. 2 ст. 1154 ГК), с которого начинается течение шестимесячного срока для принятия наследства такими лицами, следует считать день отказа наследника от наследства, то есть день подачи им соответствующего заявления нотариусу по месту открытия наследства (п. 1 ст. 1159 ГК), либо день вступления в силу решения суда, которым наследники отстранены от наследования (п. 2 ст. 1117 ГК), либо в котором подтверждены обстоятельства, являющиеся основанием прекращения права наследования в соответствии с п. 1 ст. 1117 ГК (см. комментарий к ней). О последствиях непринятия наследства см. комментарий к ст. 1161 ГК.

Статья 1155. Принятие наследства по истечении установленного срока

1. Общий срок для принятия наследства составляет шесть месяцев (п. 1 ст. 1154 ГК). Для восстановления судом пропущенного срока для принятия наследства в комментируемой статье установлены два условия: уважительность причин пропуска срока для принятия наследства; обращение в суд в течение шести месяцев после того, как отпали причины пропуска этого срока.

Уважительность причин пропуска срока оценивается судом. Отсутствие у наследника сведений об открытии наследства признается уважительной причиной лишь в случае, если он не должен был знать о наступлении этого факта, что в свою очередь определяется на основе анализа норм права с учетом характера связи между наследником и наследодателем. Предусмотренный в п. 1 ст. 1155 ГК шестимесячный срок для обращения в суд является сокращенным сроком исковой давности, поскольку посредством такого обращения наследник защищает свое, оспариваемое другими наследниками, право на принятие наследства. Поэтому течение этого срока должно приостанавливаться при наличии обстоятельств, предусмотренных в ст. 202 ГК, а в случае пропуска этого срока он может быть восстановлен при наличии исключительных обстоятельств, связанных с личностью наследника (тяжелая болезнь, беспомощное состояние и т.п.), по правилам ст. 205 ГК.

Одновременно с признанием наследника, принявшим наследство, суд определяет заново доли всех наследников в наследственном имуществе и признает ранее выданные свидетельства о праве на наследство недействительными. Решение суда является основанием для выдачи нотариусом новых свидетельств о праве на наследство.

2. О порядке свидетельствования подписей остальных наследников на документах, в которых они выражают свое согласие на принятие наследства наследником, пропустившим срок для принятия наследства, см. комментарий к ст. 1153 ГК.

3. Правила государственной регистрации прав на недвижимое имущество установлены

Федеральным законом "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним" от 21 июля 1997 г. (СЗ РФ, 1997, N 30, ст. 3594).

4. Пункт 3 ст. 1155 ГК устанавливает диспозитивное правило о применении к отношениям, связанным с принятием имущества опоздавшим наследником, норм ГК о неосновательном обогащении (ст.ст. 1104, 1105, 1107 и 1108 ГК). Так, если имущество, причитающееся опоздавшему наследнику, сохранилось, оно должно быть возвращено ему в натуре. В случае невозможности возвратить такое имущество в натуре опоздавшему наследнику должна быть возмещена его действительная стоимость.

При применении правила ст. 1107 ГК о возмещении неполученных доходов следует исходить из того, что моментом, с которого приобретатель узнал или должен был узнать о неосновательности обогащения, является день, когда соответствующий наследник узнал или должен был узнать о вступлении в силу решения суда, удовлетворившего требование наследника о восстановлении пропущенного срока и новом распределении долей в наследственном имуществе либо о выдаче нотариусом новых свидетельств о праве на наследство в порядке п. 2 ст. 1155 ГК.

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

1. Наследственная трансмиссия, или переход права на принятие наследства, о котором идет речь в комментируемой статье, происходит в случае, если наследник, который был призван к наследованию по завещанию или по закону, умер после открытия наследства, не успев его принять в установленный в ст. 1154 ГК срок. Право на принятие наследства представляет собой особое субъективное право, которое не входит в состав наследственной массы, открывающейся после смерти не принявшего наследство наследника. Поэтому осуществление этого права не является принятием наследства, а его неосуществление соответственно не является неприятием наследства.

2. Решение вопроса о том, к кому переходит право на принятие наследства, зависит от содержания завещания, если таковое имеется. По общему правилу право умершего наследника на принятие причитавшегося ему наследства переходит к его наследникам по закону. Однако в случае, если не успевший принять наследство наследник завещал все принадлежавшее ему имущество, право на принятие наследства после первичного наследодателя переходит - к его наследникам по завещанию.

3. О сроке осуществления права на принятие наследства и принятии наследства по истечении установленного срока см. комментарий к ст.ст. 1154, 1155 ГК. О понятии обязательной доли в наследстве см. комментарий к ст. 1149 ГК. Право умершего наследника на принятие наследства в качестве обязательной доли в порядке наследственной трансмиссии не переходит и прекращается со смертью такого наследника.

Статья 1157. Право отказа от наследства

1. Отказ от наследства является совершаемой наследником односторонней сделкой. Такая сделка может быть совершена с указанием лиц, в пользу которых наследник отказывается от наследства (подробнее об этом см. комментарий к ст. 1158 ГК), так и без такого указания. Правило об отказе от наследства не распространяется на наследование выморочного имущества.

2. Право отказа от еще не принятого наследства существует в течение срока существования права на принятие наследства и прекращается по истечении этого срока, поэтому отказ от непринятого наследства возможен в течение срока, установленного для принятия наследства (ст. 1154 ГК).

3. Допускается и отказ от уже принятого наследства (о принятии наследства см. комментарий к ст.ст. 1152-1155 ГК). Для такого отказа п. 2 комментируемой статьи допускает возможность восстановления судом пропущенного по уважительным причинам срока, установленного для отказа от принятия наследства, но лишь в случае, если наследство было принято путем совершения действий, свидетельствующих о фактическом принятии наследства (п. 2 ст. 1153 ГК). Если же наследство было принято путем подачи нотариусу или иному уполномоченному должностному лицу заявления о принятии наследства или о выдаче свидетельства о праве на наследство (п. 1 ст. 1153 ГК), восстановление пропущенного срока для отказа от наследства не допускается.

4. В отличие от принятия наследства, отказ от наследства является бесповоротным и не может быть впоследствии изменен или отозван.

5. Пункт 4 комментируемой статьи допускает отказ от наследства со стороны не полностью дееспособного или ограниченно дееспособного гражданина лишь при условии получения предварительного разрешения на совершение этой сделки от органа опеки и попечительства. Последующее одобрение органом опеки и попечительства

отказа от наследства не допускается. Несоблюдение этих требований влечет недействительность

(ничтожность) отказа от принятия наследства как сделки, не соответствующей требованиям закона (ст. 168 ГК).

Правила об оспоримости сделок, совершенных несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет (ст. 175 ГК) и ограниченно дееспособными гражданами (ст. 176 ГК), к рассматриваемому случаю неприменимы, поскольку оспоримость сделок в указанных нормах является последствием нарушения требований закона о получении согласия на совершение соответствующих сделок от родителей или попечителя, а не от органа опеки и попечительства. Поэтому в данном случае действует общее правило о последствиях несоответствия сделки (отказа от наследства) требованиям закона - ее ничтожность.

Статья 1158. Отказ от наследства в пользу других лиц и отказ от части

наследства

1. Круг лиц, в пользу которых может быть совершен отказ от наследства, ограничен кругом наследников по завещанию (ст. 1121 ГК) или наследников по закону (ст.ст. 1142-1148, 1156 ГК). Недостойные наследники, то есть наследники по закону или по завещанию, не имеющие права наследовать или отстраненные судом от наследования (ст. 1117 ГК), а также наследники по закону, лишенные наследодателем наследства, в этот круг лиц не входят.

2. Об обязательной доле в наследстве см. комментарий к ст. 1149 ГК. О подназначении наследника см. комментарий к ст. 1121 ГК. Правило п. 1 комментируемой статьи о недопустимости отказа в пользу других лиц от имущества, наследуемого по завещанию, если все имущество наследодателя завещано назначенным им наследникам, направлено на обеспечение соблюдения воли наследодателя о пропорциях распределения наследственного имущества.

Недопустимость отказа в пользу другого лица от обязательной доли в наследстве объясняется тем, что само правило ст. 1149 ГК об обязательной доле является установленным законом ограничением свободы завещателя (наследодателя) распорядиться принадлежащим ему имуществом по своему усмотрению и имеет целью защиту интересов определенного в этой норме круга лиц. Волеизъявление же самого наследника, отказывающегося от обязательной доли, не может служить достаточным основанием для ограничения свободы завещания.

Недопустимостью вступления отказа от наследства в противоречие с волей завещателя объясняется и запрет на отказ от наследства в пользу другого лица, если отказывающемуся наследнику подназначен наследник.

3. Отказ от наследства должен быть полным, безусловным и безоговорочным. Нарушение установленных в комментируемой статье запретов влечет недействительность отказа от наследства в пользу другого лица. В этом случае наступают последствия неприятия наследства (см. комментарий к ст. 1161 ГК).

Статья 1159. Способы отказа от наследства

Способы отказа от наследства аналогичны способам принятия наследства, установленным в п. 1 ст. 1153 ГК (см. комментарий к ней).

Статья 1160. Право отказа от получения завещательного отказа

1. О завещательном отказе см. комментарий к ст. 1137 ГК. В п. 1 комментируемой статьи установлен императивный запрет на отказ в пользу другого лица, поэтому

заявление об отказе от получения завещательного отказа не может сопровождаться какими-либо указаниями на выгодоприобретателя. Кроме того, такой отказ должен быть безусловным и безоговорочным. Несоблюдение требований п. 1 ст. 1160 ГК влечет недействительность отказа от получения завещательного отказа.

2. Отказ от получения завещательного отказа не является отказом от принятия наследства, и наоборот. Точно так же отсутствует взаимосвязь между получением завещательного отказа и принятием наследства.

Статья 1161. Приращение наследственных долей

1. Общее правило о последствиях отпадения наследника от наследования вследствие непринятия им наследства, отказа от наследства без указания выгодоприобретателя, утраты Права наследовать или отстранения от наследования в порядке ст. 1117 ГК, а также недействительности завещания установлено в ч. 1 п. 1 комментируемой статьи. В этих случаях часть наследства, которая причиталась бы такому отпавшему наследнику, переходит к наследникам по закону, призванным к наследованию, пропорционально их наследственным долям.

2. Специальное правило, сформулированное в ч. 2 п. 1 комментируемой статьи, применяется лишь в случае, когда наследодатель завещал все имущество назначенным им наследникам. В этом случае причитавшаяся отпавшему наследнику часть наследства

переходит к остальным наследникам по завещанию пропорционально их наследственным

долям. В то же время это специальное правило является диспозитивным и применяется в случае, если завещанием не предусмотрено иное распределение этой части наследства.

Следует обратить внимание, что общее правило о последствиях отпадения наследника (ч. 1 п. 1 ст. 1161 ГК) не может быть изменено завещанием.

Статья 1162. Свидетельство о праве на наследство

1. Выдача свидетельства о праве на наследство является нотариальным действием. Свидетельство о праве на наследство выдается по месту открытия наследства. О месте открытия наследства см. комментарий к ст. 1115 ГК. Помимо нотариусов, свидетельства о праве на наследство вправе выдавать, например, консулы (см. также комментарий к ст. 1153 ГК).

Основанием для выдачи свидетельства о праве на наследство является заявление наследника, поданное нотариусу или уполномоченному должностному лицу. При наследовании выморочного имущества (ст. 1151 ГК) свидетельство о праве наследования такого имущества Российской Федерацией выдается нотариусом по заявлению соответствующего государственного органа.

2. Получение свидетельства о праве на наследство является правом, а не обязанностью наследника. Поэтому отсутствие свидетельства не может служить основанием для отказа в принятии искового заявления по спору о наследстве и не влечет за собой утрату наследственных прав, если наследство было принято в срок, установленный ст. 1154 ГК.

3. Если наследник принял наследство фактическими действиями (п. 2 ст. 1153 ГК), но нотариусом по каким-либо причинам отказано в выдаче свидетельства о праве на наследство, требования заявителя, не согласного с действиями нотариальной конторы, рассматриваются в порядке особого производства.

В случае, когда наследник принял наследство фактическими действиями и представил нотариусу документы, бесспорно подтверждающие этот факт, однако ему было отказано в выдаче свидетельства о праве на наследство, его жалоба на отказ в совершении нотариального действия рассматривается по правилам рассмотрения

жалоб на нотариальные действия и отказ в их совершении (ст.ст. 271-273 ГПК).

Если же у наследника, принявшего наследство фактическими действиями, отсутствуют бесспорно подтверждающие этот факт документы и нет возможности получить их иным путем, заявление об установлении факта принятия наследства рассматривается по правилам рассмотрения дел об установлении фактов, имеющих юридическое значение (ст.ст. 247-241 ГПК).

Когда при оспаривании отказа нотариуса в выдаче свидетельства о праве на наследство либо при рассмотрении заявления об установлении факта принятия наследства возникает спор о праве гражданском, такие требования должны рассматриваться судом в порядке искового, а не особого производства.

Статья 1163. Сроки выдачи свидетельства о праве на наследство

1. По общему правилу свидетельство о праве на наследство выдается наследникам в любое время по истечении шести месяцев со дня открытия наследства.

Исключение представляет, в частности, случай, предусмотренный в п. 2 комментируемой статьи, где предусмотрена возможность выдачи свидетельства о праве на наследство до истечения шестимесячного срока с момента его открытия при наличии достоверных данных об отсутствии иных наследников, имеющих право на наследство. Достоверность таких данных оценивается нотариусом.

2. Основаниями приостановления выдачи свидетельства о праве на наследство являются: решение суда; получение нотариусом сведений о наличии зачатого, но еще не родившегося наследника (об охране интересов такого наследника см. также комментарий к ст. 1166 ГК).

Статья 1164. Общая собственность наследников

1. Правила об общей собственности, установленные комментируемой статьей, применяются к наследственному имуществу в случае, если оно поступает в

собственность

двух или более наследников по закону или по завещанию, в котором не определено конкретное имущество, наследуемое каждым из наследников. Если конкретный имущественный

объект завещан определенному наследнику, он поступает в индивидуальную собственность

этого наследника.

Правила о режиме общей долевой собственности наследственного имущества распространяются и на случай поступления такого имущества в собственность супругов. Такой вывод следует как из самой ст. 1164 ГК, не предусматривающей возможности отступления от правила о долевой собственности на наследственное имущества и допускающей применение к общей собственности наследников лишь положений главы 16 ГК о долевой (а не о совместной) собственности, так и из правила п. 2 ст. 256 ГК и п. 1 ст. 36 СК о том, что имущество, полученное каждым из супругов в порядке наследования, является его собственностью. В то же время после принятия супругами наследства они в любое время в период брака вправе установить режим совместной собственности на наследуемое ими имущество или произвести его раздел (ст. 1165 ГК, ст. 38, п. 1 ст. 42 СК).

2. При разделе общей собственности наследников применяются правила ст.ст. 245-255 ГК с учетом правил ст.ст. 1065-1070 ГК. При этом особенности раздела наследственного имущества, установленные правилами ст.ст. 1168-1170 ГК применяются

лишь в течение трех лет со дня открытия наследства, а по истечении этого срока в полном объеме применяются установленные в ст. 252 ГК общие правила раздела имущества, находящегося в общей долевой собственности.

Статья 1165. Раздел наследства по соглашению между наследниками

1. Предметом соглашения, о котором идет речь в п. 1 комментируемой статьи, может быть раздел наследственного имущества либо выдел из него доли одного или нескольких наследников. Правила о форме сделок установлены в ст.ст. 158-164 ГК. Поскольку соглашение между наследниками всегда представляет собой двух- или многостороннюю сделку, то есть договор, к нему применяются также правила ст. 434 ГК о форме договора.

2. Соглашение о разделе наследственного имущества может быть заключено после того, как круг участников общей долевой собственности на такое имущество оказывается полностью определен. По общему правилу такая определенность наступает по истечении срока для принятия наследства (ст. 1154 ГК). Однако если в состав наследства входит недвижимое имущество, соглашение о его разделе или выделе из него доли может быть заключено наследниками после выдачи им свидетельства о праве на наследство (ст.ст. 1162, 1163 ГК).

3. Порядок государственной регистрации прав наследников на недвижимое имущество после раздела наследственного имущества зависит от того, предшествовала ли заключению такого соглашения государственная регистрация права общей

собственности

наследников на такое недвижимое имущество в соответствии со ст. 24 Федерального закона о государственной регистрации прав на недвижимое имущество. Если регистрация

права общей собственности наследников была произведена до заключения соглашения о разделе наследства, для регистрации прав наследников на недвижимое имущество после раздела наследства представляется соглашение о разделе наследства, а если регистрации права общей собственности на недвижимое имущество не производилось,

для регистрации недвижимого имущества после раздела наследства представляется соглашение о его разделе и ранее выданное свидетельство о праве на наследство.

Статья 1166. Охрана интересов ребенка при разделе наследства

Соглашение о разделе наследства, заключенное с нарушением требований ст. 1166 ГК, является ничтожной сделкой (ст. 168 ГК). Имущество, переданное наследнику на основании такого соглашения, подлежит возврату (п. 2 ст. 167 ГК). Если в состав наследства входило недвижимое имущество, акт государственной регистрации прав на него, совершенный на основании недействительного соглашения о разделе наследства, также является недействительным. В соответствии с п. 1 ст. 2 Федерального закона о регистрации прав на недвижимость такой акт регистрации прав на недвижимое имущество может быть признан недействительным только в судебном порядке.

Статья 1167. Охрана законных интересов несовершеннолетних, недееспособных и ограниченно дееспособных граждан при разделе наследства

1. Согласно п. 2 ст. 37 ГК опекун не вправе без предварительного разрешения органа опеки и попечительства совершать, а попечитель - давать согласие на совершение сделок по отчуждению имущества подопечного, сделок, влекущих отказ от принадлежащих подопечному прав, раздел его имущества или выдел из него долей, а также любых других сделок, влекущих уменьшение имущества подопечного. В соответствии с п. 3 ст. 37 ГК опекун, попечитель, их супруги и близкие родственники не вправе совершать сделки с подопечным, за исключением передачи имущества подопечному в качестве дара или в безвозмездное пользование, а также представлять подопечного при заключении сделок или ведении судебных дел между подопечным и супругом опекуна или попечителя и их близкими родственниками.

2. Несоблюдение требований ст. 1167 ГК влечет недействительность соглашения о разделе наследства или отмену решения суда о разделе имущества.

Статья 1168. Преимущественное право на неделимую вещь при разделе наследства

1. Неделимой признается вещь, раздел которой в натуре невозможен без

изменения ее назначения (ст. 133 ГК). При разделе неделимой вещи применяются правила ст. 252 ГК с учетом особенностей, установленных комментируемой статьей. Однако в соответствии со ст. 1164 ГК правила комментируемой статьи применяются при разделе наследственного имущества лишь в течение трех лет со дня открытия наследства.

2. При разделе неделимой вещи преимущественное право на получение такой вещи в натуре при разделе наследства имеют: наследник, который обладал совместно с наследодателем правом общей собственности на эту вещь до открытия наследства, - перед наследниками, которые таким правом не обладали; наследник, постоянно пользовавшийся неделимой вещью, - перед наследниками, не пользовавшимися этой вещью и не являвшимися до открытия наследства участниками общей собственности на нее; наследник, проживавший ко дню открытия наследства в жилом помещении, раздел которого в натуре невозможен, и не имеющий иного жилого помещения, - перед наследниками, не являвшимися до открытия наследства сособственниками жилого помещения, входящего в состав наследства.

Статья 1169. Преимущественное право на предметы обычной домашней обстановки и обихода при разделе наследства

1. В соответствии с правилом комментируемой статьей предметы обычной домашней обстановки и обихода засчитываются в счет наследственной доли наследника,

а не наследуются сверх нее, как это было предусмотрено действовавшей ранее ст. 533 ГК РСФСР 1964 г.

2. Спор между наследниками по вопросу о том, какое имущество следует включить в состав предметов обычной домашней обстановки и обихода, разрешается судом с учетом конкретных обстоятельств дела, а также местных обычаев. При этом 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.

Статья 1170. Компенсация несоразмерности получаемого наследственного имущества с наследственной долей

1. Компенсация, о которой идет речь в комментируемой статье, может быть натуральной или денежной. В случае недостижения соглашения между наследниками спор о размере и форме компенсации разрешается судом. С учетом общего правила ч. 2 п. 4 ст. 252 ГК о том, что выплата участнику долевой собственности компенсации вместо выдела его доли в натуре допускается лишь с согласия этого участника, суд не вправе выделить наследнику денежную компенсацию против его воли, если возможно устранение указанной в п. 1 ст. 1170 ГК несоразмерности путем раздела

наследственного имущества в натуре.

Разрешая эти споры, суды должны выяснить, кем из наследников в установленном ст.ст. 1053, 1054 ГК порядке принято наследство, и привлечь их к участию в деле, а также выяснить, какое конкретно имущество подлежит разделу и какова его действительная стоимость на время рассмотрения дела.

2. По общему правилу п. 2 ст. 1170 ГК право требовать передачи имущества, на которое наследник имеет преимущественное право в соответствии со ст.ст. 1168, 1169 ГК, возникает у него лишь после исполнения им обязанности по предоставлению другим наследникам соответствующей компенсации. Однако это правило является диспозитивным и применяется в случае, если соглашением между наследниками не установлено иное.

Статья 1171. Охрана наследства и управление им

1. Меры по охране наследства и управлению им принимаются для защиты прав наследников, отказополучателей и других заинтересованных лиц (например, кредиторов наследодателя). Эти меры принимаются исполнителем завещания или нотариусом по месту открытия наследства, а в предусмотренных законом случаях - должностными лицами органов местного самоуправления и должностными лицами консульских учреждений

РФ. В настоящее время полномочия указанных должностных лиц определены соответственно

в Инструкции Министерства юстиции РФ "О порядке совершения нотариальных действий

должностными лицами органов исполнительной власти" от 19 марта 1996 г. (БНА РФ, 1996, N 6) и в Консульском уставе СССР (см. комментарий к ст. 1153 ГК).

Об исполнителе завещания, его полномочиях, правах и обязанностях см. комментарий к ст.ст. 1134-1136 ГК. О мерах по охране наследства и управлению им см. комментарий

к ст.ст. 1172, 1173 ГК.

2. Основанием для принятия нотариусом мер по охране наследства и управлению им является заявление лиц или органов, которые непосредственно или в целях защиты прав других лиц заинтересованы в сохранении наследственного имущества. Принятие нотариусом охранительных мер должно согласовываться с исполнителем завещания, если таковой назначен в завещании.

Комментируемая статья не предоставляет нотариусу права принимать такие меры по собственной инициативе. В то же время ст. 64 Основ законодательства РФ "О нотариате" предусматривает возможность принятия нотариусом мер по охране наследства не только по заявлениям заинтересованных лиц, но и по инициативе самого нотариуса. С учетом положения ст. 4 Вводного закона о том, что впредь до приведения действующих на территории Российской Федерации законов и иных правовых актов в соответствие с частью третьей ГК они применяются в части,

не противоречащей ГК, ст. 64 вышеуказанных Основ не подлежит применению в части, предоставляющей нотариусу право принимать меры к охране наследства по собственной инициативе.

3. Основанием для принятия исполнителем завещания мер по охране наследства и управлению им может являться как собственная инициатива исполнителя завещания, так и требование одного или нескольких наследников.

4. Право запроса сведений об имуществе наследодателя принадлежит в целях выявления состава наследства только нотариусу. Исполнитель завещания запрашивать такие сведения не вправе, однако он может инициировать направление запроса нотариусом и получить от последнего содержащуюся в ответе информацию. Эта информация представляет собой нотариальную тайну и может быть сообщена нотариусом

только исполнителю завещания и наследникам.

Нотариус вправе требовать ответа на запрос от юридических лиц, которые обязаны ответить на запрос в разумный срок. Отказ или уклонение юридического лица от ответа на запрос нотариуса является неправомерным действием (бездействием) и порождает право наследников и иных лиц, имеющих материальный интерес в охране наследства, требовать возмещения вреда, причиненного таким действием (бездействием).

Следует заметить, что ст. 15 Основ законодательства РФ "О нотариате" предоставляет нотариусу право истребовать сведения, необходимые для совершения нотариальных действий, не только от юридических, но и от физических лиц. Поэтому с учетом правила ст. 4 Вводного закона представляется, что в целях выявления состава наследства нотариус вправе направлять запросы также и физическим лицам, не рискуя при этом понести ответственность за посягательство на нарушение неприкосновенности частной жизни, однако предоставлять информацию по такому запросу физические лица не обязаны.

5. По общему правилу предельный срок, в течение которого нотариус вправе осуществлять меры по охране наследства и управлению им, составляет шесть месяцев, и лишь в случаях, предусмотренных п. 2 и 3 ст. 1154 и п. 2 ст. 1156 ГК, этот срок может быть продлен до девяти месяцев. Что касается исполнителя завещания, то принятие им мер по охране наследства и управлению им продолжается до тех пор, пока это необходимо для исполнения завещания в полном объеме.

6. О порядке описи наследства, хранении наследственного имущества и управлении им см. комментарий к ст.ст. 1172, 1173 ГК.

Статья 1172. Меры по охране наследства

1. О требованиях к свидетелям, в присутствии которых нотариус производит опись наследственного имущества, см. п. 2 ст. 1124 ГК. Присутствие при производстве описи имущества представителей органа опеки и попечительства определяется необходимостью охраны интересов зачатого, но еще не родившегося наследника, а также несовершеннолетних или недееспособных граждан. Основанием для проведения

оценки наследственного имущества может быть требования лиц и органов, круг которых исчерпывающе определен в ч. 2 п. 1 комментируемой статьи.

2. Порядок внесения денежных сумм в депозит нотариуса установлен в ст. 87 Основ законодательства РФ "О нотариате". Согласно п. 2 ст. 921 ГК заключение договора хранения ценностей в банке удостоверяется выдачей банком нотариусу именного сохранного документа.

3. Если с обладанием наследственным имуществом не связана необходимость совершения каких-либо юридических действий и возникает необходимость лишь в обеспечении сохранности такого имущества, оно передается нотариусом или исполнителем завещания на хранение лицам, указанным в п. 4 комментируемой статьи. Требуемое управления наследственное имущество передается в доверительное управление (см. комментарий к ст. 1173 ГК).

Статья 1173. Доверительное управление наследственным имуществом

1. Приведенный в комментируемой статье перечень видов наследственного имущества, требующих не только охраны, но и управления, не является исчерпывающим.

Отношения, возникающие в связи с заключением договора доверительного управления, регулируются ст. 1012-1026 ГК.

2. Учредителем доверительного управления может являться нотариус или исполнитель завещания. Поскольку доверительное управление наследственным имуществом предусмотрено законом, доверительным управляющим может быть любое юридическое лицо, за исключением учреждения, или полностью дееспособный гражданин (п. 1 ст. 1015, ст. 1026 ГК).

Статья 1174. Возмещение расходов, вызванных смертью наследодателя, и расходов на охрану наследства и управление им

1. Приведенный в п. 1 комментируемой статьи перечень расходов, подлежащих возмещению за счет наследственного имущества, является исчерпывающим.

В случае спора степень необходимости расходов, о которых идет речь в п. 1 комментируемой статьи, определяется судом. Вопрос о том, каких похорон достоин наследодатель, должен решаться с учетом его волеизъявления о достойном отношении к его телу после смерти, имущественного положения, жизненного уклада и особенностей личности, в том числе его религиозных и иных убеждений.

Согласно ст. 5 Федерального закона от 12 января 1996 г. "О погребении и похоронном деле" (1996, СЗ РФ, N 3, ст. 146) волеизъявление умершего о достойном отношении к его телу - это пожелание, выраженное в устной форме в присутствии свидетелей или в письменной форме: о согласии или несогласии быть подвергнутым патологоанатомическому 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.

Действия по достойному отношению к телу умершего должны осуществляться в полном соответствии с волеизъявлением умершего, если не возникли обстоятельства, при которых исполнение волеизъявления умершего невозможно, либо иное не установлено

законодательством РФ. В случае отсутствия волеизъявления умершего право на разрешение действий, указанных в волеизъявлении умершего, имеют супруг, близкие родственники (дети, родители, усыновленные, усыновители, родные братья и родные сестры, внуки, бабушка, дедушка), иные родственники либо законный представитель умершего, а при отсутствии таковых иные лица, взявшие на себя обязанность осуществить погребение умершего.

2. Требования о возмещении расходов, указанных в п. 1 ст. 1174 ГК, могут быть до принятия наследства предъявлены к наследственному имуществу в случае, если в завещании не определен исполнитель завещания (см. также комментарий к ст. 1175 ГК). Эти требования имеют приоритет перед требованиями кредиторов по долгам наследодателя (см. комментарий к ст. 1175 ГК). Внутренняя очередность среди указанных в п. 1 ст. 1174 ГК требований установлена в ч. 2 п. 2 комментируемой статьи: к требованиям первой очереди относятся требования о возмещении расходов, вызванных болезнью и похоронами наследодателя, ко второй - расходов на охрану наследства и управление, к третьей - расходов по исполнению завещания.

3. Указание п. 3 комментируемой статьи об осуществлении расходов на достойные похороны наследодателя за счет любых принадлежавших ему денежных средств не означает, что эти расходы не могут производиться за счет средств, получаемых от продажи другого наследственного имущества. Однако денежные средства подлежат расходованию в первую очередь, а иное имущество может быть использовано для указанных целей лишь при недостаточности имеющихся в составе наследственной массы денежных средств.

4. О завещательном распоряжении наследодателя в банке см. комментарий к ст. 1128 ГК.

Статья 1175. Ответственность наследников по долгам наследодателя

1. К наследникам переходят обязанности наследодателя, не прекращающиеся в связи с его смертью. Согласно п. 1 ст. 418 ГК обязательство прекращается смертью должника лишь в случае, если исполнение не может быть произведено без личного участия должника либо обязательство иным образом неразрывно связано с личностью должника.

2. Пункт 1 комментируемой статьи устанавливает солидарную ответственность принявших наследство наследников по долгам наследодателя. Это означает, что кредитор вправе требовать исполнения обязанности наследодателя от всех таких наследников совместно, притом как полностью, так и в части долга. Однако при этом ответственность каждого из таких наследников ограничена стоимостью

перешедшего

к соответствующему наследнику наследственного имущества.

3. О понятии наследственной трансмиссии см. комментарий к ст. 1156 ГК. Наследник, принявший наследство в порядке наследственной трансмиссии, не отвечает по долгам наследника, от которого к нему перешло право на принятие наследства, поскольку право на принятие наследства не входит в состав имущества, открывшегося после смерти такого наследника (п. 1 ст. 1156 ГК).

4. Течение срока исковой давности по требованиям кредиторов, начавшееся до смерти наследодателя, продолжается после его смерти в общем порядке. Общий срок исковой давности составляет три года (ст. 196 ГК). Начало течения срока исковой давности для предъявления требований кредиторами наследодателя после его смерти определяется общими правилами ст. 200 ГК. Особенностью действия института исковой давности в отношении требований кредиторов наследодателя является неприменимость к этим требованиям правил о перерыве (ст. 203 ГК), приостановлении (ст. 202 ГК) и восстановлении (ст. 205 ГК) срока исковой давности.

Глава 65. Наследование отдельных видов имущества

Статья 1176. Наследование прав, связанных с участием в хозяйственных товариществах и обществах, производственных кооперативах

1. В данной статье определяется порядок наследования долей (вкладов) в имуществе коммерческих организаций. В случае смерти участника полного товарищества

или полного товарища в товариществе на вере, участника общества с ограниченной или дополнительной ответственностью, члена производственного кооператива его доля (пай) в складочном (уставном) капитале соответствующей организации входит в состав наследственного имущества. Доля участника товарищества, общества с ограниченной или дополнительной ответственностью, а также члена производственного

кооператива должна определяться на момент его смерти, а не на момент принятия наследства наследниками. Эта доля может не совпадать по размеру с той, которая была изначально внесена.

Правила перехода доли (вклада) к наследникам участника коммерческой организации

корреспондируют другим положениям настоящего Кодекса, а также нормативных актов, регулирующих правовое положение отдельных видов юридических лиц. Так, в статье 78 ГК регулируется наследование доли участника полного товарищества. В соответствии с пунктом 2 статьи 78 ГК в случае смерти участника полного товарищества его наследник может вступить в полное товарищество лишь с согласия других участников. Такой подход обусловлен тем, что в полных товариществах важна личность каждого из участников, поскольку они совместно участвуют в управлении и, по общему правилу, хозяйственной деятельности общества (статьи 71-73 ГК), несут солидарную субсидиарную ответственность по долгам товарищества

This document was created by Unregistered Version of Word to PDF Converter

(статья 75 ГК) всем своим имуществом. Следовательно, важность личности участника объясняется не только деловыми качествами, но и тем, что для товарищества и других участников небезразлично его имущественное положение.

Расчеты с наследником (правопреемником), не вступившим в товарищество, производятся путем выплаты стоимости части имущества товарищества, соответствующей

доле умершего участника в складочном капитале, если иное не предусмотрено учредительным договором. По соглашению с наследниками выплата стоимости части имущества может быть заменена выдачей имущества в натуре. Так как наследственное правопреемство предполагает переход не только прав, но и имущественных обязанностей

наследодателя к наследнику, последний отвечает по долгам наследодателя в установленных законодательством пределах.

В соответствии с пунктом 2 статьи 75 ГК участник, выбывший из товарищества, отвечает по обязательствам товарищества, возникшим до момента его выбытия, наравне с оставшимися участниками в течение двух лет со дня утверждения отчета о деятельности товарищества за год, из которого он выбыл. В случае смерти участника ответственность переходит к наследнику, который несет ответственность по обязательствам товарищества перед третьими лицами, по которым отвечал бы выбывший участник, в пределах перешедшего к нему имущества выбывшего участника товарищества.

Положения о наследовании доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью содержатся в ФЗ от 8 февраля 1998 N 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью" (СЗ, 1998, N 7, ст. 785). Согласно пункту 7 статьи 21 данного Закона доли в уставном капитале общества переходят к наследникам граждан, являвшихся участниками общества. Уставом общества в качестве условия перехода доли к наследнику может быть предусмотрено наличие согласия остальных участников общества.

Когда уставом общества требуется согласие участников общества на переход доли к наследникам, такое согласие считается полученным, если в течение тридцати дней с момента обращения к участникам общества или в течение иного определенного уставом общества срока получено письменное согласие всех участников общества или не получено письменного отказа в согласии ни от одного из участников общества. При отказе в принятии наследника в число участников общества ему выплачивается действительная стоимость доли наследодателя на момент смерти. Стоимость доли определяется на основании данных бухгалтерской отчетности общества за год, в котором умер наследодатель. С согласия наследника возможна выдача ему в натуре имущества, соответствующего стоимости доли. В случае неполной оплаты вклада в уставный капитал общества наследодателем наследник имеет права на действительную стоимость части его доли, пропорциональной оплаченной части вклада.

До принятия наследником умершего участника общества наследства права умершего участника общества осуществляются, а его обязанности исполняются

лицом, указанным в завещании, а при отсутствии такого лица - управляющим, назначенным нотариусом.

Статья 7 ФЗ от 8 мая 1996 N 41-ФЗ "О производственных кооперативах" (СЗ, 1996, N 20, ст. 2321) устанавливает, что в случае смерти члена кооператива его наследники могут быть приняты в члены кооператива, если иное не предусмотрено уставом. В противном случае кооператив выплачивает наследникам стоимость пая умершего члена кооператива, причитающиеся ему заработную плату, премии и доплаты.

Наследование заработной платы, причитавшейся, но не выплаченной члену производственного

кооператива, осуществляется по правилам, установленным статьей 1183 ГК.

2. Пункт 2 статьи предусматривает правила перехода доли вкладчика в товариществе на вере. Эта доля подлежит включению в состав наследственного имущества и переходит к наследникам, которые в таком случае становятся вкладчиками. Согласия полных товарищей при этом не требуется. Это объясняется характером участия вкладчика в товариществе - он лишь вносит вклад и получает право на определенную часть дохода от деятельности товарищества, его личность не имеет существенного значения, так как вкладчик не участвует ни в управлении, ни в хозяйственной деятельности товарищества, его ответственность ограничена размером вклада (статьи 82, 84 ГК). Что касается полных товарищей - участников товарищества на вере, то возможность наследования их доли определяется теми же правилами, что и наследование доли полных товарищей в полном товариществе.

3. Наиболее простой порядок приема участников свойствен акционерному обществу как юридическому лицу, наиболее обособленному от своих участников. Личный элемент здесь не имеет существенного значения, так как общество создается не с целью личного участия акционеров в деятельности данного общества, а для объединения имущественных вкладов. Корпоративные и имущественные права участников

в отношении акционерного общества закрепляются в ценных бумагах - акциях.

Если в состав наследственного имущества входят акции, наследники, к которым перешли эти акции, становятся участниками акционерного общества. Исключением являются акции акционерных обществ работников (народных предприятий). Согласно пункту 10 статьи 6 ФЗ РФ от 19 июля 1998 г. N 115-ФЗ "Об особенностях правового положения акционерных обществ работников (народных предприятий)" (СЗ, 1998 г., N 30, ст. 3611) народное предприятие обязано выкупить у наследника работника-акционера,

а наследник работника-акционера обязан продать народному предприятию принадлежащие

ему акции народного предприятия по их выкупной стоимости в течение трех месяцев с момента приобретения наследства.

По решению наблюдательного совета народного предприятия или в соответствии с уставом народного предприятия наследник работника-акционера вправе продать по договорной цене принадлежащие ему акции народного предприятия работникам народного предприятия, за исключениями, установленными законом.

4. Переход права на акции подчиняется требованиям ФЗ от 22 апреля 1996 г. N 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг" (СЗ, 1996 г., N 17, ст. 1918). Согласно статье 29 названного Закона право на именную бездокументарную ценную бумагу переходит к приобретателю:

- в случае учета прав на ценные бумаги у лица, осуществляющего депозитарную деятельность, - с момента внесения приходной записи по счету депо приобретателя;
- в случае учета прав на ценные бумаги в системе ведения реестра - с момента внесения приходной записи по лицевому счету приобретателя.

Право на именную документарную ценную бумагу переходит к приобретателю:

- в случае учета прав приобретателя на ценные бумаги в системе ведения реестра - с момента передачи ему сертификата ценной бумаги после внесения приходной записи по лицевому счету приобретателя;
- в случае учета прав приобретателя на ценные бумаги у лица, осуществляющего депозитарную деятельность, с депонированием сертификата ценной бумаги у депозитария
- с момента внесения приходной записи по счету депо приобретателя.

Права, закрепленные эмиссионной ценной бумагой, переходят к их приобретателю с момента перехода прав на эту ценную бумагу. Переход прав, закрепленных именной эмиссионной ценной бумагой, должен сопровождаться уведомлением держателя реестра, или депозитария, или номинального держателя ценных бумаг.

В соответствии с Положением о ведении реестра владельцев именных ценных бумаг, утвержденным постановлением ФКЦБ РФ от 2 октября 1997 N 27 (Вестник ФКЦБ России, 1997, N 7), регистратор вносит в реестр записи о переходе прав собственности на ценные бумаги в результате наследования по предоставлению следующих документов:

- подлинник или нотариально удостоверенная копия свидетельства о праве на наследство (передается регистратору);
- документ, удостоверяющий личность (предъявляется регистратору);
- подлинник или нотариально удостоверенная копия документа, подтверждающего права уполномоченного представителя (передается регистратору);
- сертификаты ценных бумаг, принадлежащие прежнему владельцу, при документарной форме выпуска (передаются регистратору).

Статья 1177. Наследование прав, связанных с участием в потребительском кооперативе

1. В настоящей статье устанавливаются правила наследования пая в потребительском кооперативе. Долгое время данный вопрос вызывал на практике множество проблем и споров. Эти споры касались, главным образом, вопросов принятия наследника в члены кооператива, определения, кто из наследников имеет преимущественное право на паенакопление, а также раздела пая и имущества члена кооператива.

В рассматриваемой статье эти вопросы урегулированы частично. Положения о том, кто из наследников может быть принят в члены потребительского кооператива при переходе пая наследодателя к нескольким наследникам, а также порядок, способы и сроки выплаты наследникам, не ставшим членами кооператива, причитающихся

им сумм или выдачи вместо них имущества в натуре, определяются законодательством о потребительских кооперативах и учредительными документами соответствующего кооператива. Следует отметить, что действующее законодательство о потребительских кооперативах не содержит регулирования этих вопросов.

2. Потребительские кооперативы относятся к некоммерческим организациям, однако обычно они создаются для удовлетворения определенных материальных потребностей.

Члены потребительского кооператива обладают правом на паенакопление, а после полной выплаты пая приобретают в собственность определенное имущество - квартиру, гараж и т.д. (пункт 4 статьи 218 ГК). Кроме того, согласно пункту 5 статьи 116 ГК между членами потребительского кооператива могут распределяться доходы от осуществляемой в соответствии с законом и уставом предпринимательской деятельности.

Следовательно, как право на паенакопление, так и доходы, которые подлежали выплате наследодателю, после его смерти переходят к наследникам.

Нормы Кодекса направлены на обеспечение прав и интересов наследников. Это выражается, в частности, в том, что наследнику не может быть отказано в приеме в члены кооператива. Что касается определения приоритетов приема в члены кооператива при наличии нескольких наследников, то, представляется, исходя из сложившейся судебной практики, что преимуществом пользуются лица, которые совместно проживали с наследодателем и пользовались совместно с ним имуществом, которое планируется приобрести после полной выплаты пая. Если возможен раздел пая, а также приобретаемого имущества, в кооператив могут быть приняты и несколько наследников. При отсутствии возможности принять наследника

в кооператив, а также если наследник не желает вступать в члены кооператива, за ним признается право на получение причитающихся в соответствии с размером их доли сумм либо имущества в натуре.

Статья 1178. Наследование предприятия

1. 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.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.

В данном случае под предприятием 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 (фирменное наименование, товарные знаки, знаки обслуживания), и другие исключительные права.

2. Предприятие может быть объектом как вещных прав (в первую очередь права собственности), так и объектом обязательственных отношений (купли-продажи, аренды и т.д.). 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 законодательство

о наследовании не всегда учитывает особенности наследования предприятия.

3. Наследование предприятия осуществляется по общим правилам, однако при этом необходимо учитывать специфику наследуемого имущества. В частности, в связи с тем, что предприятие рассматривается как разновидность недвижимости, переход прав на него подлежит государственной регистрации. Так, в соответствии с п. 1 ст. 17 Закона о государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним свидетельство о праве на наследство является одним из оснований для государственной регистрации наличия, возникновения, прекращения, перехода, ограничения (обременения) прав на недвижимое имущество и сделок с ним. При этом в соответствии с п. 1 ст. 22 Закона о государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним государственная регистрация прав на земельные участки и объекты недвижимого имущества, входящие в состав предприятия как имущественного комплекса, и сделок с ними осуществляется в учреждении юстиции по регистрации прав в месте нахождения данных объектов. В то же время регистрация прав на предприятие в целом и сделок с ним должна проводиться в месте регистрации предприятия как юридического лица (п. 2 ст. 22 Закона о государственной регистрации).

Состав имущества предприятия не является фиксированным: одни виды его отчуждаются, другие приобретаются, что отражается в балансе предприятия. Движение имущества предприятия отражается в бухгалтерской отчетности ежедневно и подытоживается

за определенный период времени (месяц, квартал и т.д.)

Таким образом, чтобы фактически вступить в наследство, необходимо начать осуществлять управление предприятием. Однако вполне возможна ситуация, когда управление предприятием осуществлял не сам собственник, а наемный менеджер, с которым был заключен контракт. Следовательно, речь идет об отстранении этого менеджера от выполнения своих обязанностей в нарушение условий контракта. Решение этого вопроса требует дополнительной правовой проработки.

4. В состав имущества предприятия, переходящего по наследству, наряду с материальным имуществом и денежными средствами могут также входить исключительные права на интеллектуальную собственность. Эти права в денежном выражении

учитываются

на балансе предприятия в качестве нематериальных активов. В случае перехода имущества предприятия по наследству особенно важной является правильность оформления документов, подтверждающих право на данный объект. Это могут быть документы, подтверждающие передачу прав (авторский договор на передачу прав на использование произведения, лицензионный договор и т.д.), а также документы, подтверждающие факт приемки-передачи самого объекта как произведения творческого труда.

5. В комментируемой статье установлено преимущественное право для наследования предприятия при разделе наследственного имущества для двух категорий лиц: индивидуальных предпринимателей (граждан, занимающихся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица и зарегистрированных соответствующим образом) и коммерческих организаций (хозяйственных товариществ и обществ, чья деятельность направлена на систематическое извлечение прибыли)

При отсутствии указанных лиц предприятие при наличии нескольких наследников становится их общей долевой собственностью. Однако это правило является диспозитивным и наследники могут решить этот вопрос по-другому.

Статья 1179. Наследование имущества члена крестьянского (фермерского) хозяйства

1. Правовое положение крестьянского (фермерского) хозяйства помимо Кодекса регулируется в части, не противоречащей Кодексу, также Законом РСФСР "О крестьянском (фермерском) хозяйстве" от 22 ноября 1990 г. (с изменениями и дополнениями, внесенными законами от 27.12.90 N 461-1, 24.06.92 N 3119-1, от 28.04.93 N 4888-1, и Указом Президента РФ от 24.12.93 N 2287).

Кодекс не относит крестьянское (фермерское) хозяйство к юридическим лицам. Имущество крестьянского (фермерского) хозяйства в соответствии со статьей 257 ГК принадлежит его членам на праве совместной собственности, если законом или договором между ними не предусмотрено иное. Представляется, что, устанавливая в качестве предполагаемого режим общей совместной собственности, законодатель основывался на том, что члены крестьянского хозяйства обычно принадлежат к одной семье.

Необходимо отметить, что в вопросе регулирования вида общей собственности Кодекс допускает установление иного в соответствии с законом. Таковым можно считать Закон "О крестьянском (фермерском) хозяйстве", содержащий диспозитивную норму, согласно которой имущество хозяйства принадлежит его членам на праве общей долевой собственности, если только стороны не установят режим совместной собственности (пункт 1 статьи 15 Закона).

В зависимости от того, принадлежит имущество членам хозяйства на праве общей долевой либо совместной собственности зависит наличие или отсутствие необходимости определения доли наследодателя. При режиме общей долевой собственности

доля каждого из участников определена изначально, поэтому возникнет необходимость лишь рассчитать ее размер на момент смерти наследодателя. Если же доли не определены, то есть имущество находится в общей совместной собственности членов хозяйства, для наследования имущества выбывшего члена необходимо определить его долю в совместной собственности, а потом уже рассчитывать ее размер на момент смерти наследодателя. Что касается, иных вопросов наследования, то они решаются одинаково для общей долевой и совместной собственности.

В общей собственности членов крестьянского (фермерского) хозяйства находятся объекты, предназначенные для ведения предпринимательской деятельности - 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 (фермерского) хозяйства, являются общим имуществом членов крестьянского (фермерского)

хозяйства и используются по соглашению между ними.

2. Наследование после любого члена крестьянского (фермерского) хозяйства, в том числе и его главы, осуществляется по общим правилам наследования с учетом особенностей, связанных с принадлежностью имущества хозяйства его членам на праве общей собственности, а также с тем, что имущество хозяйства составляет с экономической точки зрения единое целое. Законодательство стремится обеспечить сохранение имущественной базы хозяйства при выбытии кого-либо из его членов. Так, статья 27 Закона "О крестьянском (фермерском) хозяйстве" устанавливает, что в случае смерти главы или члена крестьянского хозяйства основные средства производства разделу не подлежат. Часть имущества (вклад, доля, пай) может компенсироваться денежными средствами. Порядок раздела имущества и выплаты компенсации устанавливается по взаимной договоренности всех членов крестьянского хозяйства, а при ее отсутствии - в судебном порядке. Из принципа неделимости средств производства и земельного участка при выходе одного из участников крестьянского хозяйства исходит при регулировании наследования в крестьянском хозяйстве и настоящий Кодекс. Вместе с тем Кодекс регулирует вопросы наследования в зависимости оттого, является ли наследник членом фермерского хозяйства (собирается

вступить в члены фермерского хозяйства) либо наследник не является членом крестьянского хозяйства и не собирается им быть. В первом случае раздел имущества не производится и компенсация не выплачивается, так как наследник остается одним из со собственников. К нему лишь переходит доля наследодателя в имуществе

хозяйства. Если наследник не участвует в деятельности хозяйства и не собирается этого делать, ему выплачивается компенсация стоимости доли наследодателя. Размер долей участников крестьянского фермерского хозяйства предполагается равным, если соглашением между ними не предусмотрено иное. Поэтому при отсутствии специального указания по поводу соотношения долей членов хозяйства эти доли признаются равными.

3. Кодекс существенно сократил максимальные сроки выплаты компенсации наследнику, не являющемуся участником крестьянского хозяйства. Вместо допускаящихся Законом "О крестьянском (фермерском) хозяйстве" пяти лет Кодекс ограничил этот срок одним годом. Данная мера направлена на обеспечение интересов наследников, для которых растягивание выплат на несколько лет может превратиться в фактическое обесценение их доли в связи с инфляцией. Кодекс не указывает, в какой форме должна предоставляться компенсация, однако использование слова "выплачивает" свидетельствует о том, что она осуществляется в денежной форме. Вместе с тем, учитывая, что не допускается только передача основных средств и раздел земельного участка, можно предположить, что по соглашению сторон компенсация может быть предоставлена в натуре (к примеру, произведенной продукцией).

4. Кодекс предусматривает специальные правила наследования имущества умершего члена крестьянского (фермерского) хозяйства в случае, когда фермерское хозяйство прекращает свое существование. Прекращение фермерского хозяйства может быть связано с тем, что наследодатель был единственным членом хозяйства, а наследники либо хотя бы один из них не выразили желания продолжать ведение данного хозяйства. Также прекращение хозяйства может иметь место тогда, когда после смерти его главы или другого члена хозяйства остальные участники решили далее не продолжать деятельность. В подобной ситуации установленные выше правила не применяются, а раздел имущества, в том числе и основных средств, производится в порядке, предусмотренном для раздела общей собственности. Особенности раздела имущества фермерского хозяйства в рассматриваемой ситуации заключаются в том, что разделу подлежат средства производства и земельный участок. В отношении раздела земельного участка крестьянского хозяйства Кодекс не устанавливает специальных правил, а отсылает к положениям статьи 1182 ГК, регулирующей особенности наследования земельных участков (см. комментарий к статье 1182 ГК).

Статья 1180. Наследование вещей, ограниченно оборотоспособных

1. В настоящей статье устанавливается порядок наследования вещей, ограниченных в оборотоспособности. Ограниченными в обороте согласно положениям пункта 2 статьи 129 ГК являются вещи, которые могут принадлежать лишь определенным участникам оборота (например, служебное, спортивное оружие) либо нахождение которых в обороте допускается по специальному разрешению (гражданское оружие,

предназначенное для самообороны, охоты). К ограниченно оборотоспособному относятся

оружие, сильнодействующие и ядовитые вещества, наркотические и психотропные средства. Перечень, данный в Кодексе, не является исчерпывающим. Ограничения устанавливаются также на оборот драгоценных металлов и драгоценных камней (ФЗ от 26 марта 1998 N 41-ФЗ "О драгоценных металлах и драгоценных камнях" N 150-ФЗ (СЗ, 1998, N 13, ст. 1463), Закон РФ от 9 октября 1992 г. N 3615-1 "О валютном регулировании и валютном контроле" (Ведомости СНД и ВС РФ, 1992, N 45, ст. 2542).

Виды ограниченно оборотоспособных объектов определяются в установленном законом порядке.

Ограничение оборотоспособности вещи не влияет на возможность ее включения в наследственную массу и наследование. Наследник может принять такую вещь в качестве наследственного имущества без получения каких-либо разрешений.

2. Меры по охране входящих в состав наследства ограниченно оборотоспособных вещей до получения наследником специального разрешения на эти вещи осуществляются

с соблюдением порядка, установленного законом для соответствующего имущества. Так, согласно статье 20 ФЗ от 13 декабря 1996 года N 150-ФЗ "Об оружии" (СЗ, 1996, N 51, ст. 5681) в случае смерти собственника гражданского оружия до решения вопроса о наследовании имущества и получения лицензии на приобретение гражданского оружия указанное оружие незамедлительно изымается для ответственного

хранения органами внутренних дел, его зарегистрировавшими. Изымается также боевое и служебное оружие.

3. Наследник может независимо от имеющихся ограничений принять наследство, однако согласно статье 238 ГК, если по основаниям, допускаемым законом, в собственности лица оказалось имущество, которое в силу закона не может ему принадлежать, это имущество должно быть отчуждено собственником в течение года с момента возникновения права собственности на имущество, если законом не установлен иной срок. В случаях, когда имущество не отчуждено собственником в указанный срок, такое имущество, с учетом его характера и назначения, по решению суда, вынесенному по заявлению государственного органа или органа местного самоуправления, 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.

Таким образом, если в собственности наследника окажется вещь, ограниченная в обороте в связи с тем, что она может принадлежать строго определенным лицам, наследник должен будет ее реализовать в установленном порядке.

Если в собственности наследника оказалась вещь, на приобретение которой необходимо разрешение, наследник либо должен получить соответствующее

разрешение,

либо реализовать это имущество управомоченным на его использование лицам.

Если наследнику, желающему оставить вещь у себя, будет отказано в его выдаче, вещь подлежит отчуждению в порядке, предусмотренном статьей 238 ГК.

Статья 1181. Наследование земельных участков

1. Земельный участок в соответствии с п. 2 ст. 6 ЗК определяется как часть поверхности земли (в том числе почвенный слой), границы которого описаны и удостоверены в установленном порядке.

2. В отличие от других вещей, которые наследуются только в том случае, если они принадлежали наследодателю на праве собственности, земельные участки могут также наследоваться, если они принадлежали ему на основании особого права - пожизненного наследования. Субъектами этого права могут быть только граждане, которым предоставляются земельные участки безвозмездно и только из земель, находящихся в государственной или муниципальной собственности. Земельные участки на основании права пожизненного наследуемого владения предоставляют 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.

Статья 1182. Особенности раздела земельного участка

1. Земельный участок может быть делимым и неделимым. Делимым является земельный участок, который может быть разделен на части, каждая из которых после раздела образует самостоятельный земельный участок, разрешенное использование

которого может осуществляться без перевода его в состав земель иной категории, за исключением случаев, установленных федеральными законами (п. 2 ст. 6 ЗК).

2. Однако законодатель пошел по другому пути. В соответствии с п. 1 ст. 33 ЗК предельные (максимальные и минимальные) размеры земельных участков, предоставляемых гражданам в собственность из находившихся в государственной или муниципальной собственности земель для ведения крестьянского (фермерского) хозяйства, садоводства, огородничества, животноводства, дачного строительства, устанавливаются законами субъектов Российской Федерации, для ведения личного подсобного хозяйства и индивидуального жилищного строительства - нормативными актами органов местного самоуправления.

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.

3. В комментируемой статье установлена процедура наследования земельного участка в том случае, когда он не может быть разделен между наследниками в силу того, что после раздела земельные участки будут меньше минимального размера, установленного для участков соответствующего целевого назначения. В таких случаях земельный участок должен переходить тому наследнику, который имеет преимущественное право на его получение.

Поскольку в данном случае земельный участок может рассматриваться как неделимая вещь, то преимущество будут иметь те наследники, которые имели право общей собственности на эту вещь с наследодателем либо постоянно пользовавшиеся ею (п. 1 и 2 ст. 1168 ГК).

Остальным наследникам должна быть предоставлена компенсация по правилам ст. 1170 ГК (см. комментарий к ней).

Статья 1183. Наследование невыплаченных сумм, предоставленных гражданину в качестве средств к существованию

1. В статье устанавливаются правила наследования различных видов доходов наследодателя, объединяемых по признаку их предназначения. Они все направлены на обеспечение наследодателя средствами к существованию. Это прежде всего заработная плата, а также приравненные к ней платежи (например, авторский гонорар, рентные платежи по договору пожизненного содержания с иждивением), различные социальные выплаты (пенсии, пособия), а также платежи, уплачиваемые в силу различных обязательств третьими лицами на содержание наследодателя в силу договора либо на основании судебного решения. Не должны включаться в число указанных платежей доходы по ценным бумагам (например, дивиденды по акциям), проценты по договору банковского счета и т.п. Данные средства не включаются в состав наследственного имущества. Право на их получение имеют члены семьи наследодателя, проживавшими совместно с ним, а также нетрудоспособные иждивенцы независимо от факта совместного проживания с умершим. Поскольку со смертью получателя вышеназванных платежей обязанности по их уплате прекращаются, речь идет только о платежах, право на получение которых возникло при жизни наследодателя.

Статья не определяет понятия "члены семьи наследодателя". Понятие "член семьи" раскрывается в ряде других нормативных актов. Например, статья 2 СК в состав семьи включает супругов, родителей и детей (усыновителей и усыновленных), а в случаях и в пределах, предусмотренных семейным законодательством, и других родственников и иных лиц. Согласно статье 53 ЖК к членам семьи нанимателя относятся супруг нанимателя, их дети и родители. Другие родственники, нетрудоспособные иждивенцы, а в исключительных случаях и иные лица могут быть признаны членами семьи нанимателя, если они проживают совместно с нанимателем и ведут с ним общее хозяйство. Таким образом, можно сделать вывод, что круг членов семьи

не ограничивается родственниками наследодателя по прямой восходящей и нисходящей

линии, а может, при определенных условиях, включать в себя других родственников, а также лиц, не состоящих с наследодателем в родственных отношениях (например, мачехи, отчимы и др.). Представляется, что лиц, не являющихся супругами и не относящихся к числу близких родственников наследодателя (имеются в виду родители, дети, внуки), следует признавать членами семьи наследодателя, если они не просто совместно проживали с наследодателем, но и вели общее хозяйство с наследодателем. Члены семьи получают указанные в пункте 1 статьи средства независимо от того, наследниками какой очереди они являются или указаны ли они в завещании, а также независимо от наличия или отсутствия трудоспособности и нуждаемости. К нетрудоспособным иждивенцам относятся лица, являющиеся инвалидами, достигшие пенсионного возраста, и несовершеннолетние лица, не достигшие возраста трудовой дееспособности. Под нахождением на иждивении понимается получение лицом от наследодателя средств, которые являются единственным или основным источником существования данного лица.

В ранее действовавшем ГК РСФСР не устанавливалось особых положений по поводу наследования невыплаченных сумм, предназначенных лицу в качестве средств к существованию. Вместе с тем еще в Постановлении СМ СССР от 19 ноября 1984 г. N 1153 "О порядке выдачи заработной платы, не полученной ко дню смерти рабочего или служащего" указывалось, что заработная плата, не полученная ко дню смерти рабочего или служащего, выдается проживавшим совместно с ним членам семьи, а также лицам, находившимся вследствие нетрудоспособности на иждивении умершего.

2. Для принятия причитавшихся наследодателю платежей предусматривается сокращенный по сравнению со сроком принятия наследства срок - четыре месяца. Этот срок является пресекательным, возможности его продления не предусматривается. Лица, перечисленные в пункте 1, по истечении этого срока смогут наследовать лишь на общих основаниях как наследники по закону или по завещанию.

Сокращение срока получения платежей в обеспечение средств к существованию по сравнению с общим сроком принятия наследства обусловлено тем, что, если указанные в пункте 1 настоящей статьи лица отсутствуют либо в четырехмесячный срок не заявят о принятии данных средств, эти средства подлежат включению в наследственную массу.

3. Включение средств, предусмотренных в пункте 1, в состав наследственного имущества при отсутствии лиц, которые имеют право наследовать в соответствии с положениями настоящей статьи, либо в случае, когда они не изъявили желания получить данные средства, в наследственную массу означает, что эти средства будут наследоваться на общих основаниях, то есть перейдут к наследникам по закону или по завещанию.

4. Предоставление права на получение социальных платежей членам семьи и нетрудоспособным иждивенцам наследодателя связано с тем, что при жизни наследодателя

эти средства были бы истрачены им вместе с указанными лицами либо этим лицам была бы передана определенная часть соответствующих сумм. Норма о получении сумм, направленных на обеспечение средств к существованию, членами семьи и нетрудоспособными иждивенцами является императивной и не предусматривает возможности

изменения режима наследования вышеуказанных средств. В связи с этим возникает вопрос о соотношении данной нормы и положении статьи 1119 ГК, согласно которой свобода завещания ограничивается правом на обязательную долю, других ограничений по распоряжению имуществом не устанавливается. Возникает также вопрос о возможности

отстранения членов семьи и нетрудоспособных иждивенцев от получения сумм, причитавшихся наследодателю, если они будут признаны в соответствии со статьей 1117 ГК недостойными наследниками. Учитывая, что совершение противоправных действий, указанных в статье 1117 ГК, влечет за собой лишение права на обязательную долю, которая выплачивается также лицам, находившимся на содержании наследодателя,

следует сделать вывод о применимости положений о недостойных наследниках и в данной ситуации.

Статья 1184. Наследование имущества, предоставленного наследодателю государством или муниципальным образованием на льготных условиях

1. Статья регулирует порядок наследования имущества, предоставляемого инвалидам, а также иным лицам, нуждающимся в социальной защите, в льготном порядке, то есть бесплатно либо по более низким, чем для остальных граждан, ценам. К лицам, в отношении которых устанавливаются льготы на приобретение некоторых видов имущества, относятся, в частности, инвалиды Великой Отечественной войны, бывшие несовершеннолетние узники фашистских концентрационных лагерей. Указанным гражданам в льготном порядке при наличии медицинских показаний могут предоставляться специально оборудованные транспортные средства - мотоколяски, автомобили с ручным управлением, а также иное имущество, предназначенное для облегчения бытовых условий жизни инвалида, а также обеспечения возможности осуществления им трудовой деятельности. В частности, норма о предоставлении ветеранам-инвалидам транспортных средств содержится в ФЗ от 12 января 1995 года N 5-ФЗ "О ветеранах" (текст в редакции ФЗ от 02.01.2000 N 40-ФЗ от 02.01.2000 опубликован в РГ от 05.01.2000 г., N 1). Транспортные средства могут предоставляться инвалиду в пользование либо в собственность. Если специально оборудованное транспортное средство или иное подобное имущество было предоставлено в пользование, то, поскольку его предоставление связано с наличием заболевания, представляется, что после смерти инвалида это имущество подлежит возвращению государству или соответствующему муниципальному образованию, предоставившему транспортное средство. В случае если имущество бесплатно либо на льготных условиях было

передано наследодателю в собственность, оно включается в наследственную массу и наследуется в соответствии с настоящим Кодексом. То есть Кодекс не предусматривает изъятия имущества, которое было в льготном порядке передано наследодателем лицу в собственность.

Статья 1185. Наследование государственных наград, почетных и памятных знаков

1. Согласно Положению о государственных наградах Российской Федерации, утвержденному Указом Президента РФ от 02.03.1994 N 442 (СА, 1994, N 10, т. 775) государственные награды Российской Федерации являются высшей формой поощрения граждан за выдающиеся заслуги в защите Отечества, государственном строительстве, экономике, науке, культуре, искусстве, воспитании, просвещении, охране здоровья, жизни и прав граждан, благотворительной деятельности и иные выдающиеся заслуги перед государством.

К государственным наградам Российской Федерации относятся звание Героя Российской Федерации, ордена, медали, знаки отличия Российской Федерации; почетные звания Российской Федерации, перечисленные в Положении.

2. Государственные награды не включаются в состав наследственного имущества. Кодекс предусматривает, что порядок передачи наград после смерти наследодателя определяется законодательством. Положение о государственных наградах устанавливает, что в случае смерти награжденных государственные награды и документы к ним остаются у наследников. Однако круг наследников, исходя из смысла пункта 12 Положения, определяется весьма узко - в их число включены один из супругов, отец, мать, дети. При отсутствии наследников государственные награды и документы к ним подлежат возврату в Управление Президента Российской Федерации по государственным наградам. Поскольку наследниками в отношении наград законодательство признает лишь наследников первой очереди, награды не могут быть переданы наследникам последующих очередей.

Государственные награды и документы к ним лиц, награжденных посмертно, передаются для хранения как память одному из наследников.

С согласия наследников по решению Комиссии по государственным наградам при Президенте Российской Федерации государственные награды и документы к ним умершего награжденного или награжденного посмертно могут быть переданы государственным музеям при наличии ходатайства музея, поддержанного соответствующим органом государственной власти субъекта Российской Федерации, или ходатайства федерального органа исполнительной власти, в ведении которого находится музей. Акт о принятии государственных наград соответствующий музей направляет в Управление

Президента Российской Федерации по государственным наградам. Переданные музеям для хранения и экспонирования государственные награды не возвращаются наследникам

умершего награжденного или награжденного посмертно.

Наследники умершего награжденного, выезжающие из Российской Федерации за границу на постоянное жительство, имеют право вывозить документы о награждении

их умершего родственника. Специальные правила устанавливаются для вывоза государственных наград из драгоценных металлов.

3. Награды, на которые не распространяется действие вышеупомянутого Положения - почетные, памятные и иные знаки, в том числе награды и знаки в составе коллекций, - входят в состав наследства и наследуются на общих основаниях, установленных настоящим Кодексом.

Памятные подарки (часы, наградное оружие) наследуются в порядке, установленном для наследования соответствующих категорий вещей. К примеру, если наследуется наградное оружие, то применяются правила статьи 1180 ГК о наследовании вещей, ограниченных в обороте.

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. В сферу международного частного права входят частно-правовые отношения, осложненные иностранным элементом. Центральное место среди них принадлежит гражданско-правовым отношениям, регулируемым нормами гражданского права.

Гражданским

кодексом РФ (п. 1 ст. 2) они характеризуются как имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения. В значительной степени к частно-правовым

отношениям относятся семейно-брачные, трудовые, земельные отношения, которые так же, как и гражданско-правовые, являются прежде всего имущественными и связанными с ними личными неимущественными отношениями.

Обычно иностранные элементы подразделяются на три группы в зависимости от того, к какому структурному элементу правоотношения они относятся.

Первая группа относится к субъектам правоотношения: его участниками выступают физические и юридические лица разных государств;

Вторая группа относится к объектам правоотношения: оно возникает по поводу имущества, находящегося за рубежом;

Третья группа относится к юридическим фактам, в результате которых возникают,

изменяются или прекращаются частно-правовые отношения в случае, если юридический факт имел место за границей.

В конкретном правоотношении иностранные элементы могут присутствовать в любом сочетании: они могут быть в одной из групп, либо в двух, либо все три группы могут иметь иностранные элементы.

По крайней мере в первом пункте рассматриваемой статьи две группы иностранных элементов названы прямо: субъекты и объекты. "Иные иностранные элементы" бесспорно

включают в себя юридические факты, наличие которых предусматривается во многих статьях шестого раздела. Например, в ст. 1209 говорится о форме сделок, совершенных за границей, в ст. 1220 говорится об обязательствах из причинения вреда за границей и др.

2. Настоящая статья указывает в качестве первого документального акта, в котором содержатся коллизионные нормы, подлежащие применению российскими судами, международный договор. Международный договор не имеет прямого применения во внутригосударственной сфере. Действие международных договоров опосредовано национально-правовыми актами (п. 4 ст. 15 Конституции РФ). Особенность применения

унифицированных норм международного договора отражается в пространственной сфере, предметной сфере их применения, толковании и временных рамках их действия. Все эти признаки позволяют рассматривать унифицированные нормы международных договоров как специальные по сравнению с другими национально-правовыми нормами.

3. Кроме настоящего Кодекса коллизионные нормы содержатся и в других законах: Законы "О лизинге", "Об иностранных инвестициях в Российской Федерации", "О международном коммерческом арбитраже" и др. При возникновении вопроса соотношения

норм указанных законов с нормами настоящего Кодекса следует руководствоваться п. 2 ст. 3 ГК РФ, согласно которому нормы гражданского права, содержащиеся в других законах, должны соответствовать настоящему Кодексу.

Что же касается соотношения норм Семейного кодекса, регулирующих семейно-брачные

отношения с иностранным элементом, с нормами настоящего Кодекса, то согласно ст. 4 Семейного кодекса к отношениям, не урегулированным семейным законодательством,

применяется гражданское законодательство, т.е. для решения вопросов выбора компетентного права, не решенных в Семейном кодексе, могут применяться правила, предусмотренные настоящим Кодексом (п. 2 ст. 1186, ст.ст. 1187, 1188, 1189, 1190, 1192).

4. Обычай как источник норм международного частного права должен обладать согласно настоящей статье двумя характеристиками: обычай должен быть санкционирован государством (Российской Федерацией) и должен устанавливать коллизионные нормы.

Обычай делового оборота, предусмотренный п. 1 ст. 6 ГК РФ, может быть источником международного частного права только, если он содержит коллизионную норму.

В противном случае он применяется после решения коллизионного вопроса в пользу российского права и тем самым не отвечает целям применения настоящей статьи.

Международно-правовой обычай, сложившийся между государствами, не следует отождествлять с обычаями международного торгового или делового оборота, сложившимися

в отношениях между физическими и юридическими лицами разных государств. Они не имеют юридической силы и применяются только по воле участников отношений.

Однако обычаи международного торгового оборота могут быть санкционированы государствами. В качестве примера выступает п. 2 ст. 9 Конвенции ООН о договорах международной купли-продажи 1980 г., который предусматривает обязательное применение (при отсутствии договоренности между сторонами договора купли-продажи

об ином) обычая, о котором стороны знали или должны были знать, который в международной торговле известен и постоянно соблюдается в соответствующей области торговли.

5. Согласно п. 2 ст. 28 Закона "О международном коммерческом арбитраже" при отсутствии какого-либо указания сторон третейский суд применяет право, определенное в соответствии с коллизионными нормами, которые он считает применимыми.

Таким образом, третейский суд, действующий в рамках вышеназванного закона, не связан коллизионными нормами настоящего Кодекса и может применить по своему усмотрению коллизионную норму иностранного государства.

6. Пункт 2 настоящей статьи закрепляет такую общеизвестную формулу прикрепления, как закон наиболее тесной связи в качестве общего направления выбора компетентного правопорядка для всей совокупности гражданско-правовых отношений с иностранным элементом. Смысл ее заключается в отсутствии каких-либо формальных критериев для избрания надлежащего правопорядка. Тем самым правопорядок устанавливается по субъективному усмотрению суда, который принимает во внимание все обстоятельства

дела, даже те, которые не названы в качестве определяющих критериев избрания надлежащего правопорядка в настоящем Кодексе (язык, терминология контракта, валюта обязательства и др.). Закон наиболее тесной связи может быть применен в случае отсутствия соответствующего коллизионного регулирования гражданско-правовых отношений в настоящем Кодексе.

7. Пункт 3 настоящей статьи предусматривает запрет на применение коллизионных норм, если материально-правовыми нормами международного договора Российской Федерации полностью урегулированы вопросы, составляющие предмет спора. Такое правило соответствует целям договаривающихся государств непосредственно применять

материально-правовые нормы международного договора, избегая противоречий с

национально-правовыми нормами. Однако данный запрет не должен распространяться на вопросы, не урегулированные международным договором, на термины международного договора, содержание которых нельзя определить исходя из общих принципов и целей международного договора, соглашений договаривающихся государств, относящихся к международному договору или достигнутом в процессе его заключения, последующих соглашений по толкованию и применению международного договора, а также подготовительных материалов и др. способов, предусмотренных международным правом.

Статья 1187. Квалификация юридических понятий при определении права, подлежащего применению

1. Прежде чем применить коллизионную норму и выбрать подлежащее применению право, необходимо сначала уяснить содержание юридических понятий, из которых она состоит. Такие понятия могут быть заложены в объеме коллизионной нормы, представляющей собой круг правоотношений, регулируемых подлежащим применению правом ("форма завещания", "форма сделок", "недвижимое имущество", "исковая давность", "дееспособность" и т.д.), и привязке коллизионной нормы, указывающей само право, подлежащее применению к спорным правоотношениям ("место совершения сделки", "закон места жительства" и т.д.). Вопрос квалификации юридических понятий иногда называют "предварительным вопросом", так как он возникает до того, как избран компетентный правопорядок, и прямо влияет на его избрание.

Наиболее распространенный способ разрешения конфликта квалификации - квалификация по праву страны суда. Данный способ закреплен в настоящей статье как общее правило квалификации юридических понятий.

Право страны суда (российское право) применяется во всех случаях толкования юридических понятий, из которых состоят привязки российских коллизионных норм, если иное не предусмотрено законом.

Исключением из этого общего правила является определение принадлежности имущества к недвижимому или движимому имуществу по праву страны, где это имущество находится, согласно п. 2 ст. 1205 ГК РФ.

2. Квалификация юридических понятий по праву страны суда имеет ряд недостатков.

Так, представляется затруднительным дать толкование институту иностранного права, который вообще отсутствует в отечественном праве. В этом случае пункт 2 настоящей статьи предусматривает возможность применения второго способа квалификации юридических понятий - по праву страны, с которым связано правоотношение в целом. В качестве условий применения второго способа указаны случаи, когда

понятия, требующие квалификации, не известны российскому праву или известны в ином словесном обозначении либо с другим содержанием и не могут быть определены

посредством толкования в соответствии с российским правом. Таким образом, применение второго способа не предусмотрено, когда его применение также оправдано с точки зрения логики и эффективности правоприменительной практики: когда все или большая часть фактических обстоятельств связаны с правом одного государства

(применяется закон наиболее тесной связи) или когда известно право, которому отношение подчинено в целом (применяется статут правоотношения:

обязательственный,

статут деликтных обязательств, наследственный статут). Кроме того, второй способ подлежит применению по усмотрению суда.

3. Обращение к известному в науке международного частного права третьему способу квалификации юридических понятий - "автономной квалификации" не предусмотрено

в настоящей статье. Однако следует принимать во внимание обязательность квалификации

юридических понятий материально-правовых норм и коллизионных норм международных

договоров по правилам толкования международных договоров (см. комментарий к ст. 1186 ГК РФ). Например, Венская конвенция 1980 г. раскрывает понятие договора международной купли-продажи. Данные правила толкования могут рассматриваться

как одно из проявлений "автономной квалификации".

Статья 1188. Применение права страны с множественностью правовых систем

Установленные настоящей статьей правила применения правовых систем называются

интерлокальными коллизиями. Во времена существования СССР они назывались межреспубликанскими

коллизиями.

Интерлокальные коллизии связаны с наличием государств, в которых существуют административно-территориальные единицы с самостоятельными подсистемами права. Обычно эти государства с федеративным устройством, субъекты которого имеют свои отличающиеся по содержанию системы частного права.

При применении права страны с множественностью правовых систем возникает дополнительный вопрос, право какого территориального образования нужно применить.

Ответ на этот вопрос может дать правовая система только того государства, которая избрана, так как выбор права конкретного государства означает выбор правовой системы этого государства в целом. Поэтому любой вопрос, связанный с применением иностранного права, должен решаться с позиции иностранного права.

В случае невозможности определения права территориального образования в рамках избранной правовой системы применяется правовая система, с которой отношение наиболее тесно связано. Как видно, решение этого вопроса непосредственно вытекает из общего направления выбора компетентного правопорядка для всей совокупности гражданско-правовых отношений с иностранным элементом, предусмотренного в ст. 1186 ГК РФ. К примеру, если российский суд должен применять избранное иностранное право так, как оно применяется у себя на родине, то и вопрос, какую из подсистем иностранного права нужно применить, должно решить само иностранное право. Если невозможно определить такую правовую систему, то применяется правовая система, с которой отношение наиболее тесно связано.

Статья 1189. Взаимность

1. Категория взаимности играет наиболее важную роль при определении правового положения иностранных физических и юридических лиц, при правовом регулировании иностранных инвестиций, отношений, связанных с интеллектуальной собственностью, а также в сфере международного гражданского и арбитражного процесса.

Перед российским судом может встать проблема: должен ли он признавать и применять иностранное право, если в этом иностранном государстве не признается и не применяется российское право? Является ли наличие взаимности обязательным условием применения иностранного права или иностранное право применяется в силу юридически обязательного предписания отечественной коллизионной нормы?

Настоящая статья предусматривает применение иностранного права в Российской Федерации независимо от того, применяется ли в соответствующем иностранном государстве к отношениям такого рода российское право, за исключением случаев, когда применение иностранного права на началах взаимности предусмотрено законом.

Таким образом, можно сделать следующие выводы:

- применение иностранного права не зависит от взаимности. Данное правило рассматривается как принцип международного частного права;
- соблюдение взаимности может быть предусмотрено отдельными законами, и тогда норма иностранного права должна применяться только при наличии взаимности.

2. Пункт 2 настоящей статьи предусматривает презумпцию наличия взаимности. Если применение нормы иностранного права поставлено в зависимость от взаимности, то считается, что взаимность существует до тех пор, пока не будет доказано обратное.

Статья 1190. Обратная отсылка

1. Природа обратной отсылки лежит в различном содержании национальных коллизионных норм различных государств. Следствием этого могут быть случаи, когда иностранное право, избранное на основании отечественной коллизионной

нормы, отсылает обратно или к праву третьего государства. Таким образом, причины возникновения обратной отсылки заключаются в рассмотрении подлежащего применению права как единой системы, в которую входят материально-правовые нормы и коллизионные нормы. Последствия столкновения коллизионных норм различных правовых систем могут быть двух видов: положительными коллизиями и отрицательными коллизиями. Положительные коллизии означают, что два или более государств рассматривают конкретное правоотношение с иностранным элементом предметом регулирования своего собственного права. Отрицательные коллизии означают, что ни одно государство, с которым связано правоотношение, не рассматривает его как "свое", считая, что оно должно регулироваться иностранным правом.

2. Пункт 1 настоящей статьи устанавливает общий принцип отрицательного отношения к институту обратной отсылки и отсылки к праву третьего государства. Любая отсылка к иностранному праву рассматривается как отсылка к материальному, а не к коллизионному праву соответствующей страны. Такая же норма предусмотрена в ст. 28 Закона "О международном коммерческом арбитраже".

3. Исключением из общего правила решения проблемы обратной отсылки, предусмотренной настоящей статьей, является разрешение применения обратной отсылки только к российскому праву и только по ограниченному кругу гражданско-правовых отношений, а именно: связанных с правовым положением физического лица. Причем в пункте 2 настоящей статьи эти отношения не только названы, но и перечислены путем указания на определенные статьи. Поэтому указанный перечень вопросов, к которым может быть применимо правило обратной отсылки, является исчерпывающим и не подлежит расширенному толкованию. Согласно пункту 2 настоящей статьи в совокупности с другими статьями настоящего Кодекса обратная отсылка применима при выборе компетентного права по следующим вопросам: при определении правоспособности физического лица (ст. 1196), при определении дееспособности физического лица (ст. 1197), при определении прав физического лица на имя (ст. 1198), при установлении опеки и попечительства (ст. 1199), при признании физического лица безвестно отсутствующим и объявлении его умершим (ст. 1200).

Возможность применения обратной отсылки даже по вышеназванному перечню случаев разрешается по усмотрению суда.

4. Возможность применения обратной отсылки может быть предусмотрена и в международных договорах Российской Федерации, которые обладают преимущественной силой перед национально-правовыми нормами. Так, например, Женевская конвенция о разрешении некоторых коллизий законов о переводных и простых векселях 1930 г., устанавливая, что применимым законом для определения способности лица обязываться по векселю является национальный закон лица, допускает отсылку

последнего закона к закону другой страны. Тем самым разрешается применение как обратной отсылки, так и отсылки к праву третьего государства.

Статья 1191. Установление содержания норм иностранного права

1. Одним из принципов осуществления правосудия является обязательное знание судьей своего права. Иностранное же право судья не обязан знать.

Общей концепцией отношения к иностранному праву в соответствии с настоящей статьей выступает установление судом содержания его норм в соответствии с их официальным толкованием, практикой применения и доктриной в соответствующем иностранном государстве. Таким образом, российский суд обязан применить нормы иностранного права и установить их содержание в отличие от судов англо-американской

системы, которые рассматривают иностранное право как фактическое обстоятельство, подлежащее доказыванию сторонами, а не как юридически обязательные предписания. Неправильное установление иностранного права и вследствие этого неправильное его применение влечет отмену судебного решения. Так, например, согласно Постановлению

Президиума Верховного Суда РФ от 20 декабря 2000 г. N 106пв-2000 Президиум Верховного Суда РФ установил ошибочность толкования судом первой инстанции иностранного права, базирующегося на односторонних ссылках на отдельные статьи английского закона, в отрыве от прочтения всего законодательного акта. Президиум Верховного Суда РФ согласился с доводами английских экспертов, представляющих процессуального оппонента по спору, которые детально проанализировали английское законодательство с точки зрения официального толкования и практики его применения.

В результате определение Московского городского суда было отменено, и дело было направлено на новое рассмотрение.

2. Настоящая статья дает примерный перечень организаций, которые могут оказать содействие суду в установлении содержания иностранного права. В этот перечень входит Министерство юстиции РФ, иные компетентные органы или организации за границей. Суд может также воспользоваться помощью экспертов. Не исключено обращение в научно-исследовательские учреждения, дипломатические и консульские представительства за рубежом.

Порядок обращения в Министерство юстиции и Министерства юстиции к учреждениям юстиции иностранных государств установлен Постановлением Президиума Верховного Совета СССР от 21 июня 1988 г. "О мерах по выполнению международных договоров СССР о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам".

3. Значительную роль в установлении содержания иностранного права играют международные договоры Российской Федерации. Так, Минская конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г., заключенная между государствами СНГ, предусматривает, что центральные

учреждения юстиции Договаривающихся сторон представляют друг другу сведения о действующем или действовавшем на их территориях внутреннем законодательстве и о практике его применения учреждениями юстиции. Аналогичные положения содержатся

в договорах о правовой помощи с рядом иностранных государств (Венгрия, Италия, Польша и др.). Европейская конвенция об информации относительно иностранного законодательства 1968 г. предусматривает создание в каждом договаривающемся государстве "получающего учреждения" и "препровождающего учреждения". В качестве

такого органа может выступать соответствующее министерство юстиции. Обязательное требование предъявления запроса: он должен исходить от судебного органа и только, если судебное разбирательство начато. Запрос должен быть составлен на языке запрашиваемого государства или же сопровождаться переводом на этот язык. Информация, приведенная в ответе на запрос, не влечет за собой никаких юридических последствий для судебного органа, от которого исходит запрос. Таким образом, российский суд при установлении содержания иностранного права может не ограничиваться ответом на запрос и не рассматривать его как окончательный и достаточный для применения иностранного права.

4. Настоящей статьей также предусмотрено представление сторонами документов, подтверждающих содержание норм иностранного права, в целях оказания содействия суду по установлению содержания иностранного права. Данная норма служит уточнением

общего правила установления содержания иностранного права и не является возложением

бремени доказывания содержания норм иностранного права на стороны. Возложение бремени доказывания указанных норм может быть осуществлено судом по требованиям,

связанным с ведением предпринимательской деятельности. Однако как в первом, так и во втором случаях суд оставляет за собой право окончательной оценки предоставленных доказательств по установлению содержания иностранного права.

5. При установлении содержания иностранного права у суда и сторон могут возникнуть многочисленные трудности, связанные не только с толкованием и применением

иностранного права, но получение необходимой информации в разумные сроки.

Настоящей статьей не предусмотрен срок установления содержания иностранного права. Не предусмотрен срок для ответа на запрос об информации и в Европейской конвенции об информации относительно иностранного законодательства 1968 г.

Согласно ст. 12 Конвенции ответ на запрос об информации направляется как можно быстрее. Если, однако, подготовка ответа требует длительного времени, получающее учреждение информирует об этом запрашивающее иностранное учреждение, и, если возможно, указывает при этом вероятную дату направления ответа. Таким образом, разумный срок должен исчисляться с момента получения получающего учреждения в другой стране запроса без учета времени прохождения его через российские учреждения (Министерство юстиции), иначе весь процесс международного

сотрудничества

по установлению содержания иностранного права не имеет смысла.

6. Юридическим последствием невозможности установления содержания иностранного

права в разумные сроки является применение российского права. Настоящая статья закрепляет право суда самостоятельно оценивать достаточность и достоверность информации, представленную им компетентными органами в Российской Федерации и за границей, экспертами, сторонами по делу, для установления содержания иностранного права, а также продолжительность срока, который является разумным для получения такой информации. Из содержания предыдущих пунктов следует, что российский суд должен руководствоваться при применении иностранного права информацией по его содержанию, отвечающей следующим требованиям: официальному

толкованию норм иностранного права, практике их применения и доктрине, связанной с исследованием содержания этих норм в соответствующем иностранном государстве. Если информация, представленная вышеназванными органами или лицами, не отвечает этим требованиям, или представлена информация противоположного содержания, и суд не имеет возможности установить их правильность или ошибочность, суд должен применить российское право.

Статья 1192. Применение императивных норм

1. Применение императивных норм представляет собой отражение общей концепции

оговорки о публичном порядке и является положительной (позитивной) формой такой оговорки. Позитивная оговорка о публичном порядке подразумевает наличие определенной совокупности норм отечественного права, которые в силу особого, принципиального значения для государства, в котором может быть применено иностранное

право, должны применяться независимо от отсылки отечественной коллизионной нормы к иностранному праву. Проблема применения императивных норм отечественного

права может возникать как на стадии выбора иностранного права, так и на стадии отмены арбитражных решений российских третейских судов, основанных на иностранном

праве, признания и исполнения иностранных судебных решений и иностранных арбитражных

решений на территории Российской Федерации. Правила настоящей статьи предусматривают

применение императивных норм на первой стадии, т.е. на стадии выбора российским судом иностранного права. На второй стадии соблюдение императивных норм российского

права входит в понятие публичного порядка Российской Федерации и является его составной частью. Такой подход следует из юридической природы этих норм

и места, которые они занимают в российской системе права. До момента вступления в силу настоящей статьи можно было говорить только о нормативно-правовом закреплении негативной формы оговорки о публичном порядке, предусмотренной в ст. 158 Основ ГЗ.

2. Под императивными нормами законодательства Российской Федерации в настоящей статье прежде всего понимаются гражданско-правовые нормы, т.к. публично-правовые нормы применяются всегда в силу их территориального характера. Причем не все императивные нормы российского права сохраняют свое действие независимо от применения иностранного права. Настоящая статья имеет в виду только те нормы, которые по степени важности стоят выше обычных императивных норм российского права. В целях отличия от обычных императивных норм их можно назвать сверхимперативными нормами.

Обладание нормами свойством императивности по смыслу, придаваемому настоящей статьей (сверхимперативные нормы), проявляется вследствие прямого указания об этом в них самих. Например, независимо от подлежащего применению иностранного права в отношении формы сделки форма внешнеэкономической сделки, стороной которой является российское лицо, подчиняется российскому праву, предусматривающему обязательную письменную форму (п. 2 ст. 1209 ГК РФ и п. 3 ст. 162 ГК РФ).

Также обладание нормами свойством императивности по смыслу, придаваемому настоящей статьей, проявляется ввиду их особого значения для обеспечения прав и охраняемых законом интересов участников гражданского оборота. В качестве примера из таких норм можно привести основополагающий принцип российского гражданского права - соразмерность неустойки последствиям нарушения договорных обязательств, предусмотренный в ст. 333 ГК РФ. Согласно данной статье, если подлежащая уплате неустойка явно несоразмерна последствиям нарушения обязательств, суд вправе уменьшить неустойку. Вследствие огромной важности соблюдения данного принципа судебная практика заменила право суда на его обязанность уменьшать неустойку в случае ее явной несоразмерности последствиям нарушения обязательства согласно Информационному письму Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 14 июля 1997 г. N 17 "Обзор практики применения арбитражными судами статьи 333 Гражданского кодекса Российской Федерации". Соблюдение принципа соразмерности неустойки последствиям нарушения обязательства представляет собой гарантию от причинения серьезного ущерба интересам общества и государства, выраженную в создании препятствий для взыскания с российских юридических лиц и предпринимателей необоснованных и неоправданно завышенных договорных

неустоек,
имеющих карательный характер.

3. Второй пункт настоящей статьи предусматривает возможность защиты публичного порядка иностранного государства. В отличие от защиты отечественного публичного порядка российский суд может, а не обязан принять во внимание императивные нормы права другой страны, имеющей тесную связь с рассматриваемыми в судебном разбирательстве отношениями сторон. При этом суд должен учитывать назначение и характер таких норм, придаваемых им иностранным правом, а также последствия их применения или неприменения с точки зрения российского права.

Как и в отношении отечественного публичного порядка применение императивных норм иностранного права является ограничением автономии воли сторон или статута, регулирующего спорное правоотношение. Таким образом, при рассмотрении возможности применения пункта 2 настоящей статьи российский суд может столкнуться с необходимостью исследовать как минимум три правовые системы: право, регулирующее спорное правоотношение сторон; право, тесно связанное с таким правоотношением, российское право.

Статья 1193. Оговорка о публичном порядке

1. Избранное на основе отечественной коллизионной нормы иностранное право не применяется, и субъективные права, возникшие под действием иностранного права, не получают защиты, если такое применение или такая защита противоречат публичному порядку данного государства.

Оговорка о публичном порядке является одним из основополагающих принципов международного частного права.

Настоящая статья предусматривает применение оговорки о публичном порядке при выборе иностранного права, подлежащего применению к регулированию правоотношений сторон. Однако, как и правило относительно применения императивных норм (ст. 1192 ГК РФ), оговорка о публичном порядке применяется при отмене арбитражных решений, основанных на иностранном праве, исполнении иностранных судебных поручений, признании и исполнении иностранных судебных и арбитражных решений.

2. Оговорка о публичном порядке может быть двух видов: позитивная и негативная оговорка. Позитивная оговорка подробно рассмотрена в комментарии к ст. 1192 ГК РФ. Негативная оговорка в отличие от позитивной исходит из содержания иностранного права: иностранное право, которое следует применить по предписанию национальной коллизионной нормы, не должно применяться, так как оно или его отдельные нормы несовместимы с публичным порядком этого государства.

Оговорка о публичном порядке была закреплена в предыдущем законодательстве - ст. 158 Основ ГЗ. В настоящее время она закреплена также в ст. 167 Семейного

кодекса РФ, ст. 436 ГПК РСФСР, пп. 2 п. 2 ст. 215 АПК РФ.

Под публичным порядком настоящая статья подразумевает "основы правопорядка". Это понятие включает в себя основополагающие, фундаментальные принципы

российского

права, прежде всего конституционные, а также частно-правовые и гражданско-процессуальные,

общепринятые принципы морали, на которые опирается российский правопорядок, законные интересы российских граждан и юридических лиц, российского общества и государства, защита которых является основной задачей правовой системы страны, общепризнанные принципы и нормы международного права, являющиеся частью

российской

правовой системы, включая международно-правовые стандарты прав человека.

Неприменение норм иностранного права на основании нарушения публичного порядка возможно только в исключительных случаях. Это указание требует от суда серьезного обоснования в каждом конкретном случае, необходимость применения оговорки о публичном порядке.

3. Судебной практикой и научной доктриной были сформулированы ограничения применения оговорки о публичном порядке, некоторые из которых нашли свое отражение

в настоящей статье. Обращение к оговорке о публичном порядке обуславливается не противоречием самих иностранных норм права основам отечественного правопорядка,

а последствиями их применения: суд вправе применить оговорку только тогда, когда применение норм иностранного права может привести к результату, нарушающему

публичный порядок. Также в настоящей статье содержится указание на то, что отказ в применении нормы иностранного права не может быть основан лишь на отличии правовой, политической или экономической системы иностранного государства

от отечественной системы. В ранее действовавшей норме права (ст. 158 Основ ГЗ) говорилось лишь об отличиях политической и экономической систем.

В качестве нового ограничителя выступает указание в настоящей статье на то, что применение иностранного права явно несовместимо с национальным правопорядком. Требование явной несовместимости обязывает суд доказать, что существует несовместимость без всяких сомнений, и тем самым исключает широкое применение оговорки о публичном порядке.

4. Если в результате применения оговорки о публичном порядке отказано в применении нормы иностранного права, применяется соответствующая норма

российского права. Однако, исходя из предусмотренной в ст. 1186 ГК РФ возможности применения в качестве общего субсидиарного правила закона наиболее тесной связи, можно предположить, что если спорное отношение теснее связано не с российским, а с другим иностранным правом, то будет применено другое иностранное право.

Правда, это правило не должно применяться при решении судом вопроса об отмене

арбитражного решения, основанном на иностранном праве, признании и исполнении иностранного судебного или арбитражного решения на территории Российской Федерации.

Статья 1194. Реторсии

Под реторсией понимается применение ответных мер компетентным органом одного государства на ограничения прав своих граждан и юридических лиц, принадлежащих к этому государству, которые существуют в другом государстве. Таким компетентным органом в Российской Федерации является Правительство Российской Федерации. Именно орган исполнительной власти, а не суд оценивает положение российских граждан и юридических лиц за границей и решает вопрос о применении реторсии.

Чтобы ограничения имущественных и личных неимущественных прав российских граждан и юридических лиц, существующие в другом государстве, рассматривались в качестве оснований для применения ответных ограничений Правительством Российской Федерации, необходимо установить факт причинения ущерба интересам Российского государства в целом, а не интересам конкретных граждан или юридических лиц.

Ограничения имущественных и личных неимущественных прав должны касаться только российских граждан и юридических лиц или вытекать из существа установленных ограничений. Создание неблагоприятных условий для граждан и юридических лиц ряда стран на основании изменения экономической политики, проведения правовой реформы, а не государственной принадлежности указанных лиц, не должно являться основанием для установления реторсии.

В этой связи очень сложно установить основания для применения реторсии в случае формирования неблагоприятной для российских граждан или юридических лиц судебной практики иностранного государства. Так как каждое решение по судебному делу обусловлено особым составом фактических обстоятельств, что не позволяет явно выявить неблагоприятное отношение к гражданам и юридическим лицам тех или иных государств.

Глава 67. Право, подлежащее применению при определении правового положения лиц

Статья 1195. Личный закон физического лица

1. Личный закон физического лица является общим правилом определения права, регулирующего правовое положение физического лица. В соответствии с настоящим Кодексом личным законом физического лица определяется гражданская правоспособность физического лица (ст. 1196 ГК РФ), гражданская дееспособность физического лица (ст. 1197 ГК РФ), право физического лица на имя (ст. 1198 ГК РФ), установление и отмена опеки и попечительства над несовершеннолетними,

недееспособными или ограниченными в дееспособности совершеннолетними лицами, обязанность опекуна (попечителя) принять опеку (попечительство) (ст. 1199 ГК РФ). Таким образом, для определения права, регулирующего все эти вопросы, будет применяться представленная в настоящей статье вся "шкала" привязок, сформулированных в виде критериев личного закона физического лица.

Ранее действовавшими Основами ГЗ не было закреплено в нормативно-правовом плане понятие личного закона физического лица. Поэтому часть из перечисленных выше вопросов регулировалась специальными коллизионными нормами. Понятие личного закона физического лица существовало только в научной доктрине.

2. В качестве общего критерия определения личного закона физического лица является его гражданство, т.е. правовая связь физического лица с определенным государством. В силу этого личный закон физического лица - это право страны, гражданином которого это лицо является.

Согласно Закону РФ "О гражданстве Российской Федерации" под иностранным гражданином понимается лицо, обладающее гражданством иностранного государства и не имеющее гражданства Российской Федерации. В случае предоставления физическим лицом наличия подобной правовой связи с иностранным государством и отсутствием правовой связи с Российской Федерацией его личным законом будет считаться право соответствующего иностранного государства.

3. Гражданин Российской Федерации может одновременно иметь гражданство иностранного государства (двойное гражданство) в соответствии с федеральным законом или международным договором. Однако в целях определения личного закона физического лица решающее значение будет иметь лишь принадлежность этого лица к Российскому государству: его личным законом будет российское право. В этом случае неважно, признает ли Российская Федерация правомочность приобретения российским гражданином гражданства иностранного государства (двойное гражданство) или нет. Для решения коллизионной проблемы путем выбора российского права достаточно подтверждения только российского гражданства.

4. Иностранец может иметь место жительства в Российской Федерации.

Под местом жительства понимается место, где лицо постоянно или преимущественно проживает согласно ст. 20 ГК РФ.

Во всяком случае именно таким образом российский суд должен квалифицировать понятие "место жительства физического лица" согласно ст. 1187 ГК РФ. Таким образом, временное место пребывания физического лица в гостинице, санатории не может рассматриваться как его последнее место жительства. Ключевым способом определения последнего места жительства физического лица является установление его намерения рассматривать свое место нахождения как постоянное, а не временное. Данное намерение физического лица-иностранца может быть выражено в получении им разрешения на постоянное проживание и вида на жительство, последующей регистрации

его на территории Российской Федерации по месту жительства или, наоборот, опровергнуто в случае выдачи российской визы и регистрации его по месту пребывания.

Трудностей для определения намерения иностранных граждан, въезд которых обусловлен

выдачей российской визы, не возникает, так как при ее оформлении подтверждается временный характер пребывания иностранного гражданина на территории Российской Федерации. Данный вывод вытекает из оценки норм Закона СССР от 24 июня 1981 г. N 5152-X "О правовом положении иностранных граждан в СССР" и Федерального закона от 15 августа 1996 г. N 114-ФЗ "О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию" (с изменениями от 18 июля 1998 г., 24 июня 1999 г.). Примером правового регулирования регистрации иностранных граждан, имеющих право на безвизовый въезд в Россию, служит законодательство субъектов РФ - Закон г. Москвы от 9 июля 1997 г. N 33 "Об условиях пребывания в Москве иностранных граждан, имеющих право на безвизовый въезд в Россию" (с изменениями от 5 сентября 2001 г.).

В случае невозможности установления намерения физического лица-иностранца рассматривать свое место нахождения как постоянное или временное, российский суд должен самостоятельно оценить все фактические обстоятельства дела.

Конституционный

Суд РФ в своем Постановлении от 15 января 1998 г. N 2-П "По делу о проверке конституционности положений частей первой и третьей статьи 8 Федерального закона от 15 августа 1996 года "О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию" в связи с жалобой гражданина А.Я.Аванова" признал противоречащей Конституции правоприменительную практику органов внутренних дел и судов рассмотрения места жительства как факта, подтвержденного регистрацией.

Таким образом, в случае постоянного или преимущественного проживания иностранного гражданина в России его личным законом будет считаться российское право. Данная норма, как и пункт 2 настоящей статьи, предусматривающая отсылку к отечественному праву, представляет попытку распространить действие российского права на вопросы, связанные с положением физического лица, который, хотя и не связан с Российской Федерацией отношениями гражданства, но связан постоянным или преимущественным местом своего проживания. Это своего рода нововведение, т.к. в Основах ГЗ личный закон иностранного гражданина определялся только по иностранному праву, как права страны, гражданство которой имело это физическое лицо.

5. До сих пор в комментарии к настоящей статье рассматривались случаи наличия двойного гражданства. Если лицо является гражданином нескольких иностранных

государств, его личным законом считается право страны, в которой это лицо имеет место жительства. Исходя из буквального толкования данной нормы правило об определении личного закона лица, имеющего несколько иностранных гражданств, не пересекается с правилом об определении российского права в качестве личного закона иностранного гражданина, постоянно или преимущественно проживающего

This document was created by Unregistered Version of Word to PDF Converter

в Российской Федерации. Во-первых, лицо не может иметь место жительства по смыслу российского права в различных государствах. Во-вторых, для целей распространения

более широкого действия российского права на случаи, указанные в настоящей статье, не имеет значения, сколько иностранных гражданств имеет лицо, постоянно или преимущественно проживающее в Российской Федерации.

6. Согласно Закону РФ "О гражданстве Российской Федерации" под лицом без гражданства понимается лицо, не принадлежащее к гражданству Российской Федерации и не имеющее доказательств принадлежности к гражданству другого государства. В этом случае настоящая статья так же, как и в случае с лицом, имеющим несколько иностранных гражданств, отсылает к праву страны, в которой это лицо имеет место жительства.

7. Согласно Федеральному закону Российской Федерации "О беженцах" под беженцем понимается лицо, которое не является гражданином Российской Федерации 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 вследствие

таких опасений, или, не имея определенного гражданства и находясь вне страны своего прежнего обычного места жительства в результате подобных событий, не может или не желает вернуться в нее вследствие таких опасений. Для этой категории лиц личным законом будет считаться право страны, предоставившей убежище.

Статья 1196. Право, подлежащее применению при определении гражданской правоспособности физического лица

1. Гражданская правоспособность физического лица - способность лица иметь гражданские права и нести обязанности, возникающие с момента рождения.

Способность иностранного гражданина иметь права и нести обязанности определяется

в соответствии с той правовой системой, которой он принадлежит либо по критерию гражданства, либо по критерию места жительства, и в соответствии с правовой системой страны своего пребывания в момент возникновения спорных вопросов относительно правового статуса. Иначе говоря, иностранный гражданин находится в двойном правовом подчинении: праву "своего" государства (по признаку гражданства или места жительства) и праву государства пребывания.

С одной стороны, настоящая статья закрепляет в качестве общего принципа определения правовой системы, регулирующей правоспособность физического лица, личный закон физического лица. Правила определения личного закона физического лица изложены в комментарии к ст. 1195 ГК РФ. С другой стороны, на иностранных граждан и лиц без гражданства распространяется действие национального режима. Суть этого принципа заключается в предоставлении гарантии иностранным гражданам и лицам без гражданства пользоваться в Российской Федерации таким же объемом

прав с одновременным возложением на них соответствующих обязанностей, каким пользуются российские граждане, за исключениями, предусмотренными законом Российской Федерации.

2. Применение принципа национального режима предусматривает возможность как расширения способности иностранных граждан и лиц без гражданства иметь права и обязанности путем неприменения действующих в иностранном праве, являющегося их личным законом, запретов, так и ограничения способности вышеназванных лиц предусмотренными в российском законодательстве. В первом случае иностранный гражданин или лицо без гражданства может приобрести права, которые не были бы ему предоставлены его личным законом, во втором случае иностранный гражданин или лицо без гражданства, наоборот, не смог бы воспользоваться правами, предоставленными ему личным законом вследствие существующих ограничений в российском законодательстве, касающихся иностранных граждан и лиц без гражданства.

Исключениями из национального режима в области гражданско-правовых отношений составляют запрет на занятие иностранными гражданами и лицами без гражданства должностей, представляющих важность для защиты интересов общества и государства в силу получения физическими лицами государственной власти или выполнения профессиональных функций, связанных с повышенной опасностью для общества, на приобретение в собственность участков континентального шельфа, недр, лесного фонда, ограничения на осуществление архитектурной деятельности, сельскохозяйственной деятельности и др.

Статья 1197. Право, подлежащее применению при определении гражданской дееспособности физического лица

1. По общему правилу гражданская дееспособность физического лица определяется в соответствии с его личным законом. Правила определения личного закона физического лица подробно рассмотрены в комментариях к ст. 1195 ГК РФ. Из общего правила определения дееспособности физического лица в соответствии с его личным законом есть несколько исключений, предусмотренных в других статьях настоящего Кодекса: способность лица нести ответственность за причиненный вред определяется статутом обязательства (деликта) из причинения вреда (ст. 1219, ст. 1220 ГК РФ), способность лица к составлению и отмене завещания определяется по праву страны, где завещатель имел место жительства в момент составления такого завещания или акта (ст. 1224 ГК РФ).

В целом настоящая статья воспроизводит общеизвестные правила определения дееспособности физических лиц, т.к. основными критериями определения личного закона для иностранцев является их гражданство, а для лиц без гражданства

- их место жительства. Данные критерии закреплены в Минской конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г. и двусторонних договорах Российской Федерации о правовой помощи, например с Польшей.

2. В качестве особого исключения из общего правила определения гражданской дееспособности физического лица настоящая статья предусматривает случаи применения права места совершения сделки, если физическое лицо не обладает гражданской дееспособностью по своему личному закону. Эта норма носит субсидиарный характер по отношению к общему правилу определения дееспособности иностранного или российского гражданина, т.к. она применяется только тогда, когда его личный закон дает отрицательный ответ по вопросу его дееспособности. Эта норма расширяет ранее действовавшее правило (ст. 160 Основ ГЗ) о применении советского права при определении гражданской дееспособности иностранных граждан и лиц без гражданства в отношении сделок, совершаемых в СССР. Односторонняя привязка к праву страны суда была преобразована в двустороннюю привязку коллизионной нормы. Тем самым с момента вступления в силу части третьей настоящего Кодекса будут учитываться не только интересы отечественных граждан и юридических лиц, но и иностранных. Установление общего критерия при применении субсидиарной нормы позволяет говорить об объективности российского законодателя и принципе равного отношения к субъектам гражданского права независимо от государственной принадлежности, что отвечает интересам стабильности торгового оборота.

Однако предусмотренная в настоящей статье субсидиарная норма должна рассматриваться как общая норма в отношении тех исключений из личного закона физического лица, которые были рассмотрены выше. Тем самым при возникновении вопроса о применении надлежащего права приоритет должен быть отдан специальным коллизионным нормам, определяющим способность лица нести ответственность за причиненный вред (ст. 1219, ст. 1220 ГК РФ), способность лица к составлению и отмене завещания (ст. 1224 ГК РФ).

3. Обоснованность признания судом российского гражданина, постоянно и преимущественно проживающего на территории Российской Федерации, недееспособным или ограниченно дееспособным в соответствии с российским правом не вызывает сомнений. Проблема возникает, когда такое решение необходимо принимать в отношении иностранного гражданина или лица без гражданства. В комментарии к настоящей статье не рассматриваются вопросы об установлении подсудности подобного рода дел, признания и приведения в исполнение российских судебных решений за границей,

конфликта судебных решений двух стран о признании физического лица недееспособным или ограниченно дееспособным. Такие вопросы могут решаться путем определения подсудности по критерию гражданства физического лица, наличия процедуры уведомления судом места жительства физического лица суда его гражданства в качестве обязательной предпосылки начала судебного процесса о признании физического лица недееспособным или ограниченно дееспособным. Данные нормы закреплены в ст. 24 Минской конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г.

Настоящая статья, как и ранее действовавшее правило Основ ГЗ, предусматривает отсылку к праву страны суда при решении вопроса о признании физического лица недееспособным или ограниченно дееспособным. Таким образом, основания для ограничения дееспособности, порядок признания физического лица недееспособным или ограниченно дееспособным определяются судом, по российскому праву.

Статья 1198. Право, подлежащее применению при определении прав физического лица на имя

1. Имя физического лица связано с его индивидуализацией как личности в обществе. Без индивидуализации физического лица невозможно говорить о приобретении им прав и несении обязанностей.

Имя физического лица может состоять из фамилии, имени и отчества. Однако даже в рамках одной национальной системы существуют различные обычаи по сокращенному или, наоборот, полному употреблению имени в зависимости от правил делового этикета и общепринятых в определенной социальной группе правил общения. Так, например, в сообщениях на телевидении о выступлениях официальных должностных лиц используется только упоминание о фамилии и имени человека, а в случаях полного совпадения имени, фамилии и отчества (часто встречающегося среди родственников) к фамилии или имени и отчеству прибавляется слово "старший" или "младший". В некоторых странах принято вместо отчества называть человека его "вторым" именем, используемым в кругу семьи, друзей и т.д.

Настоящая статья представляет собой чуть ли не единственный пример квалификации юридического понятия не в соответствии с правом страны суда, закрепленным в п. 1 ст. 1187 ГК РФ. Исходя из особенностей различных национальных культур квалификация понятия имени, полноты его обозначения как достаточное для идентификации

физического лица должна осуществляться в соответствии с личным законом этого физического лица.

2. В качестве правила определения права физического лица на имя, его использование и защиту выступает личный закон физического лица, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом или другими законами.

Использование имени при создании произведений науки, литературы, искусства путем использования вымышленного имени (псевдонима) или отказ от использования подлинного либо вымышленного имени вообще регулируется законодательством об авторском праве и смежных правах. В качестве общего принципа выбора надлежащего права, регулирующего авторские и смежные права, международными договорами Российской Федерации и внутренним законодательством предусмотрено распространение на иностранных граждан национального режима, т.е. применения права страны суда.

Защита доброго имени является одним из способов защиты нематериальных благ. При причинении вреда физическому лицу, связанному с распространением сведений, порочащих честь, достоинство, доброе имя физического лица. В этом случае право, регулирующее соответствующие отношения, определяется в соответствии с законом обязательства (деликта) из причинения вреда, предусмотренного ст. 1219 ГК РФ.

Статья 1199. Право, подлежащее применению к опеке и попечительству

1. Как правило, опека и попечительство устанавливается в силу возрастных характеристик лица, признаваемого несовершеннолетним, либо психического состояния

лица, либо в силу той его антисоциальной деятельности, которая может нанести ущерб его интересам и интересам общества. В различных государствах по-разному определяется возраст, до достижения которого лицо считается недееспособным или ограниченно дееспособным. Что же касается определения антисоциальной деятельности,

то в каждой стране сами критерии ее определения могут отличаться друг от друга в зависимости от позиции государства и общества. В российском праве таким критерием выступает злоупотребление лицом спиртными напитками или наркотическими

средствами (ст. 33 ГК РФ). В других государствах такими критериями могут выступать расточительство лица (Франция, Италия и др.), привлечение к уголовной ответственности

в виде лишения свободы (Германия). Таким образом, для подтверждения оснований установления или отмены опеки и попечительства необходимо определить право, подлежащее применению к этим вопросам. Таким правом выступает личный закон лица, в отношении которого устанавливается или отменяется опека или попечительство.

Правила определения личного закона физического лица подробно рассмотрены в

комментарии к ст. 1195 ГК РФ.

2. Сложность применения предусмотренной в настоящей статье коллизионной нормы связана с тем, что российское право обуславливает установление опеки и попечительства вынесением решения суда о признании физического лица недееспособным или ограниченно дееспособным (ст. ст. 32 и 33 ГК РФ). Согласно п. 3 ст. 1197 ГК РФ признание в Российской Федерации физического лица недееспособным или ограниченно дееспособным подчиняется российскому праву.

Проблема несоответствия двух коллизионных норм: п. 3 ст. 1197 ГК РФ и п. 1 ст. 1199 ГК РФ не возникает в случае установления или отмены опеки и попечительства над лицом, имеющим российское гражданство или постоянно или преимущественно проживающее на территории Российской Федерации. Однако эта проблема возникает в случае постановки вопроса об установлении опеки или попечительства

в отношении иностранного гражданина, не имеющего места жительства в России. В случае признания его в Российской Федерации недееспособным или ограниченно дееспособным по российскому праву возникает обязанность суда сообщить о принятом решении органу опеки и попечительства по месту жительства такого лица (ст. 34 ГК РФ). Однако орган опеки и попечительства иностранного государства может не рассматривать основания признания этого лица недееспособным или ограниченно дееспособным в качестве оснований для установления опеки и попечительства.

3. Личным законом лица, в отношении которого устанавливается либо отменяется опека или попечительство, регулируется порядок установления опеки и попечительства, включая определение органов опеки и попечительства, правомочные решать подобные вопросы, основания установления опеки и попечительства, требования к личным качествам опекуна (попечителя), основания и порядок отмены или прекращения опеки и попечительства.

4. Некоторые из указанных пробелов в коллизионном регулировании могут решаться путем установления специальных норм в международных договорах Российской Федерации. Примером тому могут служить Договоры между Российской Федерацией с Республикой Эстонии и Республикой Молдовы о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г. Согласно этим договорам компетентным органом, полномочным решать все вышеназванные вопросы, является орган опеки и попечительства Договаривающейся стороны, гражданином которой является опекаемое лицо или лицо, находящееся под попечительством. Также предусмотрена возможность передачи компетентным органом опеки и попечительства соответствующему органу другой Договаривающейся стороны, в котором лицо имеет место жительства или место пребывания.

5. Обязанность опекуна (попечителя) принять опеку (попечительство) определяется

по личному закону лица, назначаемого опекуном (попечителем). В случае выбора российского права как личного закона опекуна и попечителя действует п. 3 ст. 35 ГК РФ: опекун или попечитель может быть назначен только с его согласия.

6. Привязка коллизионной нормы, установленной для регулирования отношений между опекуном (попечителем) и лицом, находящимся под опекой (попечительством), повторяет коллизионные нормы международных договоров Российской Федерации о правовой помощи, рассмотренных выше. Такой привязкой является право страны, учреждение которой назначило опекуна (попечителя). Однако в данных международных

договорах содержится ограничение полномочий органа опеки и попечительства страны, в которой опекаемое лицо или лицо, находящееся под опекой, имеет место жительства или место пребывания. Орган опеки и попечительства не вправе выносить решения по вопросам личного статуса лица, не может дать разрешение на заключение брака, необходимое по законодательству Договаривающейся Стороны, гражданином которой является опекаемое лицо или лицо, находящееся под попечительством.

Настоящая статья предусматривает возможность отсылки к российскому праву, если лицо, находящееся под опекой (попечительством), имеет место жительства в Российской Федерации и если российское право более благоприятно для этого лица. При определении благоприятности для лица, находящегося под опекой (попечительством), необходимо иметь в виду нормы российского права, защищающие его интересы: обязанность опекунов и попечителей несовершеннолетних лиц проживать совместно со своими подопечными, заботиться о содержании, обучении, воспитании своих подопечных (несовершеннолетних лиц) (ст. 36 ГК РФ), порядок распоряжения имуществом подопечного (ст. 37 ГК РФ) и др.

Статья 1200. Право, подлежащее применению при признании физического лица безвестно отсутствующим и при объявлении физического лица умершим

1. Право, подлежащее применению при признании физического лица безвестно отсутствующим и при объявлении физического лица умершим, регулирует следующий круг вопросов: основания признания физического лица безвестно отсутствующим, включая срок его отсутствия и отсутствия в месте его жительства сведений о месте его пребывания (ст. 42 ГК РФ), основания объявления физического лица умершим, включая срок его отсутствия и отсутствия в месте его жительства сведений о месте его пребывания, а также обстоятельства, с которыми суд может связывать сокращение данного срока (ст. 45 ГК РФ). Все эти вопросы определяются российским судом по российскому праву, вследствие чего ссылка на вышеназванные статьи настоящего Кодекса применяется судом во всех случаях рассмотрения подобных дел.

2. Так как институт признания физического лица безвестно отсутствующим и объявления физического лица умершим существует не во всех правовых системах мира, решение российского суда может быть исполнимо только в Российском

государстве

и странах, в которых этот институт известен.

Вследствие этого в объем настоящей коллизионной нормы, т.е. признание физического лица безвестно отсутствующим и объявления физического лица умершим, не входят вопросы, связанные с последствиями признания этого лица безвестно отсутствующим и объявления его умершим. В Российском государстве последствия признания физического лица безвестно отсутствующим и объявления его умершим наступают автоматически с момента вынесения судебного решения на основании материально-правовых (ст. 43 ГК РФ и ст. 45 ГК РФ) и процессуальных норм

российского законодательства. В качестве вышеназванных последствий могут выступать установление

доверительного управления имуществом физического лица - при признании его безвестно отсутствующим (ст. 43 ГК РФ), установления дня смерти физического лица и возникновение отношений по наследованию его имущества - при объявлении физического лица умершим (ст. 45 ГК РФ). В иностранном государстве при признании и приведении в исполнение российского судебного решения будут учитываться следующие факты: наличие международного договора - для признания установленного российским судом факта признания физического лица безвестно отсутствующим или объявления его умершим, содержание своего (иностранного) права для определения

последствий, вытекающих из российского судебного решения.

3. В целях придания смысла признания физического лица безвестно отсутствующим и объявления его умершим не только в стране суда, но и в иностранном государстве, в котором у этого физического лица может находиться имущество, Российской Федерацией заключен ряд международных договоров о правовой помощи. В международных

договорах с Эстонией и Молдовой (см. комментарий к ст. 1199 ГК РФ) эта проблема решается путем установления подсудности подобного рода дел суду той страны, гражданином которой являлось лицо в то время, когда оно по последним сведениям было в живых. Также в этих договорах предусмотрена возможность рассмотрения данных вопросов судом той страны, в которой проживают лица, подавшие соответствующее

ходатайство и имеющие свои права и интересы при решении данных вопросов согласно праву этой страны. Выбор подсудности в каждом из перечисленных случаев определяет выбор подлежащего применению права.

В других международных договорах Российской Федерации о правовой помощи содержится точный перечень лиц, имеющих свои права и интересы при решении вопросов признания физического лица безвестно отсутствующим и объявления его умершим, вид этих прав и интересов (Договор с Польшей 1996 г.), предусматривается замена критерия гражданства на критерий последнего места жительства (Договор с Румынией 1958 г.).

Статья 1201. Право, подлежащее применению при определении возможности

1. Настоящая статья предусматривает в качестве права, подлежащего применению при определении возможности физического лица заниматься предпринимательской деятельностью, право страны, где такое физическое лицо зарегистрировано в качестве индивидуального предпринимателя. Если физическое лицо зарегистрировано в качестве предпринимателя без образования юридического лица на территории Российской Федерации и получило соответствующее свидетельство о государственной регистрации, его право заниматься предпринимательской деятельностью будет определяться по российскому праву.

В настоящей статье предусмотрена также субсидиарная коллизионная норма с отсылкой к праву страны основного места осуществления предпринимательской деятельности, если общее правило не может быть применено ввиду отсутствия обязательной регистрации.

Под условием обязательной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя исходя из смысла заглавия настоящей статьи понимается не просто обязанность физического лица зарегистрироваться в таком качестве, а совершение действия, которое является выражением его возможности заниматься предпринимательской деятельностью (специальная правоспособность физического лица).

2. Согласно российскому праву способность физического лица заниматься предпринимательской деятельностью не обусловлена его обязательной регистрацией в качестве индивидуального предпринимателя (ст.ст. 17, 18 ГК РФ). Для реализации этой способности физическое лицо обязано зарегистрироваться в качестве предпринимателя без образования юридического лица (п. 1 ст. 23 ГК РФ). Однако эта же статья настоящего Кодекса предусматривает последствия невыполнения физическим лицом обязанности такой регистрации, что не позволяет говорить об обязательной регистрации

физического лица в качестве индивидуального предпринимателя как обязательного условия возникновения у физического лица возможности заниматься соответствующей деятельностью. Согласно п. 4 ст. 23 ГК РФ физическое лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность без образования юридического лица без государственной регистрации, не вправе ссылаться в отношении заключенных им сделок на то, что он не является предпринимателем. Суд может применить к таким сделкам правила настоящего Кодекса об обязательствах, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности. Речь идет о расширении ответственности индивидуального предпринимателя по сравнению с физическим лицом, не занимающимся предпринимательской деятельностью.

Поэтому российское право не содержит требования обязательной регистрации

по смыслу, придаваемому настоящей статьей.

В связи с этим, если физическое лицо осуществляло предпринимательскую деятельность на территории Российской Федерации как в стране основного места осуществления такой деятельности, применяется российское право для определения вопросов, предусмотренных настоящей статьей.

Статья 1202. Личный закон юридического лица

1. Прежде чем говорить о личном законе юридического лица, необходимо провести отличительную черту между этим понятием и понятием "личный закон физического лица". Общим правилом определения личного закона физического лица является особая правовая связь физического лица с государством, называемая гражданством и указывающая на принадлежность его к этому государству. Понятие гражданства существует отдельно от понятия личного закона физического лица, хотя и является одним из критериев его определения. Поэтому, когда говорится о российских гражданах, имеется в виду принадлежность физического лица к Российской Федерации, которая не может быть истолкована как-то иначе. В отношении юридического лица этот вопрос не решается так просто. В теории права нет однозначного толкования принадлежности юридического лица к определенному государству, вследствие чего указание на эту принадлежность юридического лица не может существовать в отрыве от понятия "личный закон юридического лица". Поэтому, когда говорится о российских юридических лицах, необходимо устанавливать какой критерий личного закона юридического лица применяется в данном нормативном акте.

2. В современной науке международного частного права выделяют следующие способы определения личного статуса юридического лица: теория инкорпорации, теория оседлости, теория центра эксплуатации.

Согласно теории инкорпорации юридическое лицо принадлежит к правовой системе страны, в которой оно учреждено (зарегистрировано).

Согласно теории оседлости юридическое лицо принадлежит к правовой системе, в которой находится центр его управления (как правило, исполнительные органы юридического лица)

Согласно теории центра эксплуатации юридическое лицо принадлежит к правовой системе, где оно осуществляет основную деятельность.

Настоящая статья закрепляет в качестве способа определения личного закона юридического лица место его учреждения (регистрации).

Под местом государственной регистрации юридического лица согласно Федеральному закону "О государственной регистрации юридических лиц" понимается место нахождения

постоянно действующего исполнительного органа или место нахождения иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности. Таким образом, при определении юридического лица как российского критерий

инкорпорации дополняется критерием оседлости. Однако последний критерий не имеет решающего значения, т.к. место нахождения органа управления должно указывать на территорию Российской Федерации. Роль места государственной регистрации юридических лиц в других системах права, определяющих личный закон по критерию инкорпорации, заключается в выполнении функций получения корреспонденции от органа государственной регистрации и других государственных органов (Великобритания).

3. Пункт 2 настоящей статьи содержит перечень вопросов, подлежащих регулированию личным законом юридического лица. Первый вопрос связан с правомочностью рассмотрения любого объединения лиц или капиталов как юридического лица. Отвечает ли это объединение всем признакам юридического лица, позволяющим ему выражать самостоятельную волю в гражданском обороте и обладать самостоятельной правоспособностью? Под организационно-правовой формой юридического лица в российском праве понимается совокупность внутренних и внешних признаков, которые характеризуют взаимоотношения между участниками юридического лица, структуру органов юридического лица, степень обособленности имущества, характер ответственности участников по обязательствам юридического лица. Так как термин "организационно-правовая форма юридического лица" может быть неизвестен иностранному праву, в качестве отдельной группы вопросов в рассматриваемом перечне выделены внутренние отношения, в том числе отношения юридического лица с его участниками. Проверка наименования юридического лица на неповторяемость также является одним из обязательных условий инкорпорации юридического лица и входит в вопросы создания юридического лица, регулируемые его личным статутом.

Содержание правоспособности юридического лица, порядок приобретения юридическим лицом гражданских прав и принятие на себя гражданских обязанностей, а также способность юридического лица отвечать по своим обязательствам составляют группу вопросов, связанных с осуществлением юридическим лицом хозяйственной деятельности как в стране своей инкорпорации, так и за границей.

Логическим завершением описания вопросов, регулируемых личным законом юридического лица, является группа вопросов, связанных с прекращением юридического лица как субъекта права (ликвидация), его реорганизацией или преобразованием в другие организационно-правовые формы.

4. В пункте третьем настоящей статьи предусмотрено исключение из личного закона юридического лица, направленное на обеспечение стабильности хозяйственного

оборота. Суть этого исключения заключается в запрете юридического лица 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.

Одним из таких ограничений по российскому праву может быть порядок одобрения крупных сделок и сделок, в которых есть заинтересованность в соответствии с Федеральным законом "Об акционерных обществах" и Федеральным законом "Об обществах с ограниченной ответственностью". Причем, если это ограничение в какой-либо форме известно иностранному праву страны, в которой орган российского юридического лица или его представитель заключил сделку, вопросы действительности сделки или ее недействительности по причине порока воли представляемого должны решаться по российскому праву.

Также российский суд может столкнуться с ограничениями полномочий органа или представителя иностранного юридического лица, вытекающими из отношений доверительной собственности, которые имеют большое распространение в практике судов английской системы права. Поскольку российское законодательство исходит из совершенно противоположной оценки отношений участников по распоряжению имущества учредителя управления (доверительное управление имуществом), российский

суд не должен руководствоваться нормами иностранного права о доверительной собственности в отношении ограничения полномочий органа иностранного юридического лица или его представителя, если сделка была совершена в Российской Федерации.

В двух вышеприведенных примерах не рассматривались случаи извещения другой стороны по сделке об указанных ограничениях. При условии предоставления надлежащих

доказательств о том, что другая сторона по сделке знала или заведомо должна была знать об ограничениях полномочий органа юридического лица или его представителя, ссылка юридического лица на такие ограничения правомочна.

Статья 1203. Личный закон иностранной организации, не являющейся юридическим лицом по иностранному праву

1. При многообразии способов определения личного закона (см. комментарий к ст. 1202 ГК РФ) юридического лица, существующих в различных правовых системах, может сложиться ситуация, при которой нельзя определить принадлежность юридического лица к конкретному государству (наличие места пребывания административных органов юридического лица в государстве (Франции), использующем критерий оседлости, сочетается с фактом регистрации этого юридического лица в государстве (Великобритании),

используемом критерий инкорпорации). Таким образом, две правовые системы могут претендовать на признание юридического лица "своим", т.е. принадлежащим к своей правовой системе. Процесс определения принадлежности организации к какому-либо

государству может осложняться еще и тем, что эта организация не обладает статусом юридического лица и вследствие этого может не рассматриваться как субъект права.

Настоящая статья посвящена случаям, когда только иностранные государства могут претендовать на такую принадлежность организации, не являющейся юридическим

лицом. Если эта организация зарегистрирована в Российской Федерации, она будет считаться российской организацией. В качестве примера таких организаций можно назвать профсоюзы, некоторые виды общественных организаций и религиозные группы.

Особое место в российском гражданском праве занимает простое товарищество, также не являющееся юридическим лицом. Аналогичный подход к подобного рода объединениям (торговым товариществам) присутствует в иностранных правовых системах (Великобритании, США, Германии и др.).

2. Настоящая статья распространяет сферу деятельности личного закона юридического лица на иностранные организации, не являющиеся юридическим лицом по иностранному праву. В качестве критерия определения личного закона такой организации выступает право страны, где эта организация учреждена. Таким образом, как при наличии проблемы "двойственной" принадлежности иностранной организации, так и при ее отсутствии будет применяться общий способ определения личного закона иностранной организации путем использования критерия инкорпорации.

Случаями применения российского права к деятельности иностранной организации, не являющейся юридическим лицом, могут выступать случаи применения обязательственного

статута как права, регулирующего договор, соблюдения предусмотренной законом формы сделки, признание сделки недействительной и др. Так, например, согласно ст. 161 ГК РФ сделки юридических лиц между собой должны быть совершены в простой

письменной форме. Однако постановка всех вопросов, связанных с осуществлением деятельности иностранной организации, не являющейся юридическим лицом, правомочна

только при условии четкого определения следующих элементов личного статута данной организации: содержание правоспособности организации, порядок приобретения

организацией гражданских прав и принятия на себя гражданских обязанностей, способность организации отвечать по своим обязательствам. Перечисленные вопросы входят в состав правоотношений, подлежащих регулированию личным законом юридического

лица (ст. 1202 ГК РФ), и вследствие распространения его действия на иностранную организацию, не являющуюся юридическим лицом, подлежат разрешению по праву

страны, где эта организация учреждена.

Исключением круга вопросов, подлежащих регулированию личным законом иностранной организации, не являющейся юридическим лицом, выступает деятельность сторон по договору простого товарищества, которая регулируется другими коллизионными нормами (подпункт 2 п. 4 ст. 1211 ГК РФ, ст. 1215 ГК РФ).

Статья 1204. Участие государства в гражданско-правовых отношениях, осложненных иностранным элементом

1. Государство может выступать в качестве субъекта гражданско-правовых отношений, осложненных иностранным элементом. При этом государство, совершая сделки на территории иностранного государства, пользуется особым правовым режимом, в соответствии с которым сделки с его участием не подчиняются власти этого иностранного государства. Особый правовой режим государства называют иммунитетом. Иммунитет заключается в освобождении государства от юрисдикции другого государства, выраженное в неприменении принудительных мер судебного, административного и иного характера со стороны государственных органов иностранного государства.

2. Настоящая статья предусматривает распространение действия коллизионных норм, применяющихся к физическим и юридическим лицам, к гражданско-правовым отношениям, осложненным иностранным элементом, с участием государства как равноправного субъекта гражданско-правовых отношений, на общих основаниях, если иное не установлено законом. Именно предусмотренные законом исключения составляют основу особого правового режима участия государства в гражданском обороте. Поэтому комментарий к настоящей статье будет посвящен рассмотрению вопросов применения иммунитета государства и случаям его ограничения.

Понятие иммунитета включает в себя судебный иммунитет, иммунитет от применения мер по предварительному обеспечению иска, иммунитет по принудительному исполнению судебного решения, иммунитет собственности государства, иммунитет сделок государства.

Судебный иммунитет, иммунитет от применения мер по предварительному обеспечению иска, иммунитет по принудительному исполнению судебного решения предусматриваются процессуальным законодательством и не входят в предмет регулирования гражданско-правовых отношений. Случаи отказа государства от иммунитета как процессуального действия также не рассматриваются в комментарии к настоящей статье.

Иммунитет собственности государства означает неприкосновенность

государственной собственности независимо от наличия судебного разбирательства или нахождения имущества во владении другого лица. Не допускается проверка правомерности принадлежности имущества, находящееся во владении государства, если это государство делает соответствующее заявление.

Иммунитет сделок государства означает запрет применения к сделкам государства права иностранного государства. Однако на участие государства в гражданско-правовых сделках по созданию, реорганизации и ликвидации юридического лица, во внутренних отношениях юридического лица с государством (участником этого юридического лица) данный иммунитет не распространяется в соответствии с правилами настоящего раздела. В свою очередь вышеперечисленные вопросы, возникающие при создании и функционировании международной межправительственной организации определяются в соответствии с международным договором о ее создании, а также ее внутренними документами.

3. В науке международного частного права выделяют три вида иммунитета государства: абсолютный иммунитет, функциональный иммунитет, ограниченный иммунитет.

Абсолютный иммунитет означает право государства пользоваться иммунитетом в полном объеме и распространяется на любую деятельность государства.

Функциональный иммунитет подразумевает разграничение деятельности государства на два вида: публично-правовую и частно-правовую. Государство не обладает иммунитетом, если занимается коммерческой деятельностью. В соответствии с п. 5 Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 18 января 2001 г. N 58 "Обзор практики разрешения арбитражными судами споров, связанных с защитой иностранных инвесторов" Высший Арбитражный Суд предложил арбитражному суду первой инстанции при отсутствии данных об отказе от судебного иммунитета рассматривать проведение посольством строительной деятельности (постройка гостиницы для гостей зарубежного посла) как деятельность публично-представительскую, что дает основание для прекращения дела в связи с судебным иммунитетом иностранного государства.

Участие государства в создании коммерческой компании и решении последующих вопросов этой компании свидетельствует о коммерческой деятельности государства, что не позволяет последнему ссылаться на иммунитет.

Ограниченный иммунитет не использует общего критерия, как в функциональном иммунитете для освобождения государства от юрисдикции иностранного государства, а предусматривает перечень конкретных случаев, когда государство не пользуется иммунитетом. Источниками создания ограниченного иммунитета являются международные

договоры. Согласно п. 7 Информационного письма Высший Арбитражный Суд подтвердил, что иммунитет не распространяется на коммерческую деятельность международной организации, не предусмотренную международным договором Российской Федерации.

Глава 68. Право, подлежащее применению к имущественным и личным неимущественным отношениям

Статья 1205. Общие положения о праве, подлежащем применению к вещным правам

1. Объем коллизионной нормы настоящей статьи включает в себя вопросы содержания права собственности и иных вещных прав на недвижимое и движимое имущество, их осуществление и защиту.

Поскольку понятие права собственности неразделимо со своим содержанием, если не касаться теоретических подходов к этим вопросам, а руководствоваться практическими целями применения данной коллизионной нормы, первый элемент объема

коллизионной нормы в свою очередь ставит предварительный вопрос о квалификации юридического понятия "содержание права собственности". Состав принадлежащих собственнику правомочий, взятых вместе и образующих в единстве субъективное право собственности физического или юридического лица, может быть различен в иностранном и отечественном праве.

Поэтому отсылку настоящей статьи к праву, где находится имущество, в отношении определения содержания права собственности лица на это имущество, необходимо рассматривать не как коллизионное регулирование гражданско-правовых отношений, а как одно из правил квалификации юридических понятий.

По российскому праву содержание права собственности состоит из правомочий собственника по владению, пользованию, распоряжению вещью. В законодательстве других стран каждое из перечисленных правомочий собственника более подробно раскрыто и имеет несколько видов, например, институт двойного владения (Германия).

Также правом, подлежащим применению к вещным правам, регулируются вопросы определения вещных прав, не являющихся правом собственности, осуществления права собственности и иных вещных прав, а также их защиты. В случае выбора российского права необходимо иметь в виду, что предусмотренный ст. 216 ГК РФ перечень вещных прав является примерным. Что же касается условий осуществления

вещных прав и видов их защиты, то они подробным образом рассмотрены в комментариях

к соответствующим главам настоящего Кодекса. Однако все эти вопросы могут быть разрешены по российскому праву только в том случае, если имущество находится на территории Российской Федерации.

Таким образом, право, подлежащее применению к вещным правам, не регулирует следующие вопросы, являющиеся объемом других коллизионных норм настоящего

Кодекса: раздел имущества юридического лица в процессе его ликвидации (подпункт 4 п. 2 ст. 1202 ГК РФ), возникновение и прекращение вещных прав (ст. 1206, п. 1 ст. 1210 ГК РФ), вещные права на суда и космические объекты (ст. 1207 ГК РФ), форма сделки в отношении движимого имущества (п. 1 ст. 1209 ГК РФ), форма сделки в отношении недвижимого имущества (п. 3 ст. 1209 ГК РФ), круг вопросов, подлежащих определению из договора в отношении недвижимого имущества (ст. 1213 ГК РФ).

Исходя из одного из признаков вещных прав - права следования, объясняется выбор общего правила определения права, подлежащего применению к вещным правам.

Таким правилом, закрепленным в настоящей статье, является право страны, где находится имущество. Причем это правило распространяется как на недвижимые вещи, так и на движимые вещи. Однако Минская конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г. сохраняет

принцип разделения имущества на недвижимое и движимое при коллизионном регулировании.

Согласно ст. 38 Конвенции право собственности на недвижимое имущество определяется

по законодательству Договаривающейся стороны, на территории которой находится недвижимое имущество, а право собственности на транспортные средства, подлежащие внесению в государственные реестры, которые могут рассматриваться как движимое имущество - по праву места регистрации данных транспортных средств.

В процессе развития науки международного частного права многие правовые системы отказались от точки зрения, что движимое имуществом не имеет место нахождения, и как следствие этого от регулирования права собственности на движимое имущество по личному закону его собственника, что и было воспринято настоящей статьей, устанавливающей общее правило определения надлежащего права как в отношении недвижимого, так и движимого имущества.

2. Объем коллизионной нормы пункта второго настоящей статьи, как и первого элемента объема коллизионной привязки пункта первого настоящей статьи, является правилом квалификации юридического понятия. Исходя из этого вопрос о принадлежности имущества к недвижимому или движимому возникает до выбора права, подлежащего применению к вещным правам. В качестве привязки коллизионной нормы, регулирующей определение принадлежности имущества к недвижимому или движимому, выступает право страны, где это имущество находится.

Статья 1206. Право, подлежащее применению к возникновению прекращению вещных прав

1. В коллизионной норме, регулирующей возникновение и прекращение права собственности и других вещных прав на имущество, заложен предварительный вопрос

квалификации юридического понятия, который должен быть поставлен до определения права, подлежащего применению к указанными правоотношениям. Таким юридическим

понятием является действие или иное обстоятельство, послужившее основанием для возникновения либо прекращения права собственности и иных вещных прав.

Перечень оснований возникновения и прекращения права собственности может предусматривать рассмотрение в качестве таковых правовой системой отчуждателя вещи одних условий и правовой системой приобретателя вещи других условий. Кроме того, даже при одинаковой квалификации этого термина данными правовыми системами возникновение и прекращение права собственности может быть связано с различными правовыми системами: заключение договора о продаже имущества с обязательством его поставки в страну приобретателя и фактическое принятие имущества приобретателем в своей стране. Для целей наиболее эффективного коллизионного

регулирования при применении надлежащего права необходимо уточнить, какое из совершенных обеими сторонами сделки по отчуждению имущества действий или наступление обстоятельства, послужившее основанием для возникновения либо прекращения права собственности, подразумевается в настоящей статье в качестве определяющего критерия. По всей видимости, имеется в виду не первоначальное действие или обстоятельство, послужившее основанием для возникновения или прекращения данных прав, а действие или обстоятельство, завершающее этот процесс. Иное толкование правил применения коллизионной нормы ведет к расщеплению привязок при квалификации юридического понятия, что противоречит ст. 1187 ГК РФ, а также к возможности применения двух правовых систем для ответа на поставленный вопрос.

После квалификации вышеназванного юридического понятия и выбора права, подлежащего применению к возникновению и прекращению вещных прав, необходимо очертить границы правоотношений, входящих в объем рассматриваемой коллизионной нормы. В вопросы возникновения и прекращения права собственности и иных вещных прав, помимо самих оснований возникновения и прекращения этого права, включаются обязанности и права требования к третьим лицам, предусмотренные подлежащим применению правом, условия отказа от права собственности и др.

Установление права страны, где имущество находилось в момент, когда имело место действие или иное обстоятельство, послужившее основанием для возникновения либо прекращения права собственности и иных вещных прав, в качестве надлежащего права продиктовано защитой интересов добросовестного приобретателя. В случае применения российского права к вышеназванным вопросам право собственности добросовестного приобретателя на имущество может быть подтверждено судом при условии возмездного приобретения добросовестным приобретателем у лица, которое не имело право его отчуждать, о чем приобретатель не знал и не мог знать, помимо воли собственника или этого лица (ст. 302 ГК РФ). Данное правило будет применяться в случае нахождения этого имущества в момент рассмотрения спора судом на территории Российской Федерации согласно ст. 1205 ГК РФ. В случае

возмездной или безвозмездной передачи добросовестным приобретателем имущества другому лицу за границей и нахождения имущества там во время судебного разбирательства

к рассмотрению конечного приобретателя имущества в качестве добросовестного приобретателя и вопросов защиты прав первоначального собственника должно применяться иностранное право.

Исключением из общего правила определения права, подлежащего применению к возникновению и прекращению вещных прав, является принцип автономии воли сторон, предусмотренный в ст. 1210 ГК РФ. Согласно этой статье выбранное сторонами

право по договору применяется к возникновению и прекращению права собственности и иных вещных прав на движимое имущество без ущерба для прав третьих лиц.

2. Исключением из общего правила коллизионного регулирования возникновения и прекращения права собственности и иных вещных прав является правило определения

права решения вышеназванных вопросов в отношении находящегося в пути движимого имущества. В качестве надлежащего права выступает право страны, из которой это имущество отправлено, если иное не предусмотрено законом. Одним из правовых оснований такого перехода права собственности в обязательном порядке должна являться сделка между сторонами.

Правило определение надлежащего права, предусмотренное в пункте 2 настоящей статьи, действует также при передаче коносамента или иного товарораспорядительного документа на движимое имущество, находящееся в пути. Ограничением действия этого правила может выступать принцип автономии воли сторон, предусмотренный в ст. 1210 ГК РФ (см. комментарий к пункту первому настоящей статьи).

3. Еще одним исключением из общего правила коллизионного регулирования возникновения права собственности и иных вещных прав является выбор права, регулирующего возникновение права собственности в силу приобретательной давности. Таким правом выступает право страны, где имущество находилось в момент окончания срока приобретательной давности. В объем данной коллизионной нормы входят следующие вопросы: условия, при которых лицо, не являющееся собственником, может ссылаться на приобретательную давность как основание возникновения у себя права собственности на имущество, срок приобретательной давности и порядок его исчисления.

Статья 1207. Право, подлежащее применению к вещным правам на суда и космические объекты

Коллизионное правило, предусмотренное в настоящей статье, представляет собой исключение из общего правила об определении права, подлежащем применению к вещным правам.

На объекты, перечисленные в настоящей статье, распространяется особый

правовой режим. Причем его распространение не зависит от юридической квалификации этих объектов как недвижимого или движимого имущества согласно п. 2 ст. 1205 ГК РФ.

Российское право рассматривает воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты, подлежащие государственной регистрации, как недвижимые вещи (ст. 130 ГК РФ). Однако в случае рассмотрения этих объектов по праву страны, где они находятся, как движимых вещей, коллизионное правило настоящей статьи будет применяться независимо от такой классификации.

В объем рассматриваемой коллизионной нормы входит содержание права собственности, осуществление и защиты этого права.

В качестве привязки рассматриваемой коллизионной нормы выступает право страны, где выше перечисленные объекты зарегистрированы.

Статья 1208. Право, подлежащее применению к исковой давности

Настоящая статья представляет собой идеальный пример, когда привязка коллизионной нормы состоит только из отсылки к тем коллизионным нормам настоящего

Кодекса, которые регулируют отношения, связанных с постановкой вопроса об определении объема первоначальной коллизионной нормы.

Прежде чем определять право, подлежащее применению к исковой давности, необходимо дать квалификацию данного юридического понятия. Трудность заключается

в том, что вопросы исковой давности регулируются в различных правовых системах правовыми нормами, имеющими неоднородный характер. Если в англо-американской системе права исковая давность является институтом процессуального права, то в странах континентальной системы права, в том числе и в России, исковая давность является институтом материального права.

При квалификации понятия "исковая давность" российский суд должен исходить из целей его введения в право. Основной целью является установление срока для защиты права по иску лица, право которого нарушено. Различная отраслевая принадлежность (характер) правовых норм, регулирующих данный институт, не должна влиять на правомочность применения судом иностранного права. Поэтому различная отраслевая принадлежность правовых норм, регулирующих вопросы исковой давности, не означает, что российскому праву это понятие известно в ином словесном обозначении либо с другим содержанием и не может быть определено посредством толкования в соответствии с российским правом.

В объем рассматриваемой коллизионной нормы входят вопросы, связанные с определением срока исковой давности (общих, специальных или других видов, принятых в иностранной правовой системе), начало, перерыв течения, приостановление, восстановление срока исковой давности, требования, на которые исковая давность

не распространяется, и др.

В качестве привязки рассматриваемой коллизионной нормы выступает отсылка к праву, регулирующему соответствующие отношения, т.е. обязательственный статут, статут обязательства из действия (деликт) по причинению вреда, статут обязательства из неосновательного обогащения и др.

Также при решении вопросов об исковой давности российским судом необходимо учитывать материально-правовые нормы международных договоров Российской Федерации, имеющих прямое действие в России без обращения к коллизионной норме. Таким международным договором является Конвенция об исковой давности в международной купле-продаже товаров 1974 г. (с учетом подписания Протокола 1980 г. об изменении Конвенции). В Конвенции установлен единый срок исковой давности - четыре года, а также общее ограничение срока исковой давности с учетом всех случаев его перерыва и продления - десять лет. Также Конвенцией в качестве общего правила определения начала течения срока исковой давности указан день возникновения права на иск, а не день, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права (ст. 200 ГК РФ).

Статья 1209. Право, подлежащее применению к форме сделки

1. Форма сделки подразумевает под собой выполнение установленных законом требований по оформлению юридически значимого действия одного лица (односторонняя сделка) или двух и более лиц (двусторонняя и многосторонняя сделка). В качестве привязки коллизионной нормы традиционно используют закон места совершения сделки. Однако если при совершении сделки за границей будут нарушены требования права страны, где она совершена, в отношении ее формы, то такая сделка все равно будет считаться действительной, если ее форма соответствует требованиям российского права. Отсылка к российскому праву используется в качестве субсидиарного правила.

Также следует иметь в виду, что настоящая статья представляет собой единственный случай коллизионного регулирования вопросов действительности сделки, правда, ограничиваясь только последствиями несоблюдения ее формы. Применение права страны суда в отношении этих вопросов делает нормы российского права о соблюдении формы сделки как одно из подтверждений их действительности императивными нормами по смыслу, придаваемому им ст. 1192 ГК РФ.

Абзац второй пункта 1 настоящей статьи распространяет описанные выше правила определения надлежащего права и к форме доверенности. Союз "и" предполагает распространение коллизионного регулирования не только на форму доверенности, как одно из проявлений односторонней сделки, но и на форму всех других

односторонних сделок.

Общее правило определения формы сделки по праву страны места ее совершения также предусмотрено в следующих международных договорах Российской Федерации: Киевском соглашении о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности 1992 г., Минской конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г.

2. Настоящая статья предусматривает специальное коллизионное регулирование для внешнеэкономических сделок. Этот термин используется без раскрытия его понятия. Не содержало понятие данного термина и предыдущее законодательство. Вместе с тем выделение внешнеэкономических сделок из всего массива гражданско-правовых сделок имеет практическое значение, так как непосредственно связано с особенностями правового регулирования. Если сделка "внутренняя", т.е. не имеет иностранных элементов, то она регулируется только российским правом. Если сделка внешнеэкономическая как один из видов международной сделки, то она связана с правом разных государств и возникает проблема выбора права одного из них, нормы которого должны быть применены. Для оценки сделки как международной необходимо использовать критерии

определения иностранного элемента в гражданско-правовых отношениях, предусмотренных в ст. 1186 ГК РФ, с учетом обязательного присутствия в такой сделке российского юридического лица. Для оценки международной сделки как внешнеэкономической необходимо установления ее предпринимательского характера.

Настоящая статья допускает рассмотрение международной сделки как внешнеэкономической и в случаях, когда хотя бы одной из сторон такой сделки выступает осуществляющее предпринимательскую деятельность физическое лицо, личным законом которого в соответствии со статьей 1195 настоящего Кодекса является российское право. Таким образом, если сделка будет заключена между иностранной фирмой и осуществляющим предпринимательскую деятельность физическим лицом, личным законом которого является иностранное право, или между двумя иностранными фирмами, такая сделка может быть признана международной, носящей предпринимательский характер, но не внешнеэкономической.

Форма внешнеэкономической сделки подчиняется независимо от места совершения сделки российскому праву. Согласно п. 3 ст. 162 ГК РФ внешнеэкономические сделки должны быть заключены в письменной форме. Несоблюдение обязательной письменной формы внешнеэкономических сделок влечет их недействительность.

3. Специальное коллизионное регулирование предусмотрено также для формы сделки в отношении недвижимого имущества, в том числе недвижимого имущества, которое внесено в государственный реестр в Российской Федерации. В первом случае подлежит применению право страны, где это имущество находится, а во

втором случае - российское право.

В настоящей статье не раскрыто понятие "сделки в отношении недвижимого имущества". Исходя из расширительного толкования данного термина к таким сделкам следует относить все сделки, предмет которых связан с использованием, владением или распоряжением недвижимого имущества (купля-продажа, аренда и др.).

Во всяком случае квалификация юридического понятия "сделки в отношении недвижимого имущества" должна осуществляться в соответствии с правилами ст. 1187 ГК РФ.

В случае применения российского права можно руководствоваться Федеральным законом от 27 июля 1997 г. "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним". В этом Законе дан следующий перечень сделок с недвижимым

имуществом, подлежащим государственной регистрации: сделки, влекущие возникновение,

переход, ограничения (обременения) прав на недвижимое имущество, включая аренду, ипотеку, доверительное управление.

Аналогичное коллизионное правило содержится в Соглашении 1992 г. и Конвенции 1993 г. Согласно пункту "г" ст. 11 Соглашения форма сделок по поводу строений, другого недвижимого имущества и прав на него определяется по законодательству места нахождения такого имущества. То же самое правило отражено в ст. 39 Конвенции

1993 г.

Статья 1210. Выбор права сторонами договора

1. Право сторон на выбор является выражением общепризнанного положения об "автономии воли" сторон, которая понимается как возможность для сторон установить по своему усмотрению содержание договора, его условия, разумеется, в пределах, установленных правом. Эта возможность распространяется и на выбор применимого права, если договор осложнен иностранным элементом. В последнем варианте "автономия воли" выступает в качестве формулы прикрепления (коллизионного принципа), которая занимает главенствующие позиции в договорных обязательствах.

В настоящей статье не только закреплен принцип автономии воли сторон в качестве основного способа выбора права, компетентного регулировать договорные обязательства, но и установлены правила его применения.

Соглашение сторон о применимом праве возможно в двух вариантах: оговорка о применимом праве, включенная в текст самого договора, или отдельное соглашение о применимом праве. При этом такое соглашение может быть в виде отдельного документа, подписанного сторонами и предназначенного для одного договора или для группы договоров, либо оно может быть включено в какой-то документ, носящий общий характер, но при условии, что в договоре есть ссылка на такой документ.

Моментом достижения сторонами согласия о выборе права может быть заключение договора и все последующие стадии развития правоотношений между сторонами:

исполнение договора, возникновение спора, разрешение спора в судебном или третейском порядке.

Правило о применении выбранного сторонами права к возникновению и прекращению права собственности и иных вещных прав является исключением из общего коллизионного регулирования данных вопросов, предусмотренного в ст. 1206 ГК РФ.

2. Форма выражения воли сторон может быть двух видов: прямо выраженная и молчаливо выраженная. В первом случае стороны предусматривают либо в самом договоре, либо в отдельном документе подчинение своих обязательств праву определенного государства. Установление воли сторон путем анализа условий договора либо совокупности обстоятельств дела свидетельствует о молчаливо выраженной воле сторон. При этом не должно быть сомнений в содержании такого волеизъявления. Все обстоятельства, имеющие решающее значение, должны указывать только на одну правовую систему: место совершения сделки, место рассмотрения споров, использование соответствующей данной правовой системе терминологии в договоре и др.

3. В теории международного частного права встречаются точки зрения об ограничении способов выражения воли сторон о выборе права. Одним из таких ограничений является временные пределы действия выбранного сторонами права.

Выбор права после заключения договора почти не ограничен во времени, и этот период может быть достаточно длительным. За это время какие-то обязательства могут быть уже выполнены, в выполнении обязательств могут быть вовлечены третьи лица, что делает актуальным вопрос об обратной силе такого выбора. В соответствии с распространенной в мире практикой действие последующего волеизъявления сторон охватывает все договорные отношения между сторонами и считается действительным с момента заключения договора при условии соблюдения прав третьих лиц. Таким образом, если права третьих лиц не защищаются выбранным сторонами правом после заключения договора, это право не применяется в отношении третьих лиц.

4. Другое ограничение сводится к тому, должно ли распространяться избранное сторонами право на все договорное обязательство в целом или стороны вправе подчинить избранному праву по своему усмотрению отдельный вопрос из договорного обязательства или группу вопросов. Настоящая статья положительно отвечает на этот вопрос. Однако это может привести к ситуации, когда договорные обязательства

подчинены праву разных государств. Хотя настоящая статья обходит молчанием эту возможность, все же необходимо сформулировать общую позицию по применению настоящей статьи. Исходя из принципа регулирования гражданско-правовых отношений

"Все, что не запрещено, разрешено", а также заложенного в самой норме принципа отрицания единства правовой системы, в рамках которой рассматривается договор в целом или отдельные его части, приходится допустить существование "юридической биотехнологии", т.е. подчинение договора праву разных государств. Однако при

этом необходимо иметь в виду, что договор не может подчиняться праву разных государств в случае установления молчаливо выраженной воли сторон (п. 2 настоящей статьи) или права страны, с которой договор наиболее тесно связан (ст. 1211 ГК РФ).

5. Другими ограничениями способов выражение воли сторон являются пространственные пределы действия выбранного сторонами права, пределы, связанные с содержанием обязательств, позитивной оговоркой о публичном порядке. Выбор сторон правовых систем не ограничен кругом определенных государств, с которыми договор имеет какую-либо связь. Пределы действия выбранного сторонами права, связанные с содержанием обязательств, рассматриваются в комментарии к ст. 1215 ГК РФ, а связанные с оговоркой о публичном порядке - в комментарии к ст. 1192 ГК РФ.

В целом, анализируя содержание настоящей статьи, можно прийти к выводу о том, что в ней содержится отрицательное отношение к ограничению способов выражения воли сторон.

Статья 1211. Право, подлежащее применению к договору при отсутствии соглашения сторон о выборе права

1. Обращение к праву того государства, с которым конкретный договор наиболее тесно связан, представляет собой не только изменение правил определения надлежащего права, но и самого способа коллизионного регулирования обязательственного статута. На смену жестких привязок коллизионных норм, основанных на каком-либо одном формальном критерии, приходят "гибкие" критерии, с помощью которых можно установить компетентный правопорядок с учетом всех обстоятельств данного контракта.

Истоки применения закона наиболее тесной связи лежат в английском праве, в соответствии с которым судья может установить предполагаемую, гипотетическую волю сторон исходя из критериев справедливости, разумности, всех обстоятельств дела. Данный способ отличается от установления молчаливо выраженного соглашения сторон о выборе надлежащего права, описанный в комментарии к ст. 1210 ГК РФ.

2. Восприняв идею наиболее тесной связи настоящий Кодекс придает ей несколько иное содержание. Предусмотрев применение закона наиболее тесной связи в качестве субсидиарной привязки (при отсутствии соглашения сторон о применимом праве), законодатель формулирует конкретные привязки, которые с его точки зрения презюмируют наиболее тесную связь. Опровергнуть эту презумпцию могут только иное предусмотренное законом коллизионное регулирование, условия или существо договора, совокупность обстоятельств дела.

Конкретные привязки объединяет общий принцип, который объясняет основания

выбора надлежащего права. Этот принцип состоит из двух составляющих: исполнение договора, имеющее решающее значение для его содержания, как критерий выбора между сторонами договора лица, с которым настоящая статья связывает применение закона наиболее тесной связи, и место жительства или основное место деятельности этого лица, как установление его связи с подлежащим применению правопорядком.

3. В пункте 3 настоящей статьи предусмотрена конкретизация стороны в договоре, чье исполнение имеет решающее значение для его содержания, т.е. примерный перечень случаев применения одного из составляющих общего принципа определения закона наиболее тесной связи: продавец - в договоре купли-продажи, даритель - в договоре дарения и т.д. Всего приводится 19 случаев, соответствующих 19 договорам в гражданском праве.

Таким образом, настоящая статья использует известный коллизионный принцип закона страны продавца как в узком значении (для договора купли-продажи), так и в широком значении для всех 19 поименованных договоров, который впервые был закреплен в российском праве в ст. 166 Основ ГЗ. Правда, в Основах ГЗ этот принцип был закреплен в качестве самостоятельной привязки коллизионной нормы для каждого вида договора, а в настоящем Кодексе этот принцип используется в качестве презумпции для установления права того государства, с которым конкретный

договор наиболее тесно связан.

4. Пункт 4 настоящей статьи предусматривает еще ряд договоров, для которых установлены иные презумпции наиболее тесной связи с конкретным государством, право которого должно применяться: в отношении договора строительного подряда и договора подряда на выполнение проектных и изыскательных работ - право страны, где в основном создаются предусмотренные соответствующим договором результаты (в качестве презумпции используется закон места исполнения обязательств), в отношении договора простого товарищества - право страны, где в основном осуществляется деятельность такого товарищества (закон основной хозяйственной деятельности), в отношении договора, заключенного на аукционе, по конкурсу или на бирже, - право страны, где проводится аукцион, конкурс или находится биржа (закон места совершения акта).

5. Заключенный сторонами договор может содержать элементы различных договоров.

Это может привести к конкуренции различных правовых систем между собой, избранных

в качестве надлежащего права, регулирующего соответствующие элементы данного договора. Чтобы избежать этого, настоящая статья не предусматривает применения общего принципа определения закона наиболее тесной связи в части первой его составляющей - исполнение договора, имеющее решающее значение для его содержания,

как критерий выбора между сторонами договора лица, с которым настоящая статья связывает применение закона наиболее тесной связи, к подобного рода случаям.

Так как абсурдно было бы предположить существование главенствующего положения какого-либо вида договорного обязательства над другим, за исключением основных

обязательств и акцессорных (обеспечение обязательств). Правда, выбор закона наиболее тесной связи должен быть осуществлен только среди правовых систем, регулирующих соответствующие договорные обязательства. И в этом смысле первая составляющая общего принципа определения закона наиболее тесной связи все же сохраняет свое влияние на выбор права, но не более.

Поскольку никаких презумпций в отношении договора, содержащего элементы различных договоров, не предусмотрены в пункте 5 настоящей статьи, суд должен по своему усмотрению определить этот закон, принимая во внимание иное установленное законом коллизионное регулирование, условия или существо договора либо совокупность обстоятельств дела.

6. В сфере международных коммерческих договоров широко применяются обычаи международной торговли, или если воспользоваться более широким термином - обычаи международного торгового оборота. Широко применяемые обычаи, благодаря неофициальной кодификации, опубликованы в различного рода международных актах, которые широко известны в мировой деловой практике. Например, Унифицированные правила для договорных гарантий 1978 г., Унифицированные правила и обычаи для документарного аккредитива (в ред. 1993 г.), Унифицированные правила по инкассо (в ред. 1995 г.), Принципы международных коммерческих договоров 1994 г., Международные правила по унифицированному толкованию торговых терминов (в ред. 2000 г.) и др. Последние прямо указаны в пункте 6 настоящей статьи как основания применения их к отношениям сторон, если иное не предусмотрено в договоре.

Настоящая статья, как и п. 2 ст. 9 Венской конвенции о договорах международной купли-продажи 1980 г. (см. комментарий к ст. 1186 ГК РФ) санкционирует применение обычаев международного торгового оборота в части торговых терминов. При этом обычаи международного торгового оборота приобретают статус источника российского права (обычаев делового оборота).

Статья 1212. Право, подлежащее применению к договору с участием потребителя

1. Выделение договоров с участием потребителя в отдельную категорию договоров, для которых предусматривается специальный правовой режим, используется не только в рамках национального (российского) права, но и в международных договорах Российской Федерации. Так, например, согласно ст. 2 Венской конвенции о договорах международной купли-продажи 1980 г. данная Конвенция не применяется к продаже товаров, которые приобретаются для личного, семейного или домашнего использования, за исключением случаев, когда продавец в любое время до или в момент заключения договора не знал и не должен был знать, что товары приобретаются для такого использования.

Общим правилом определения права, подлежащего применению к договору с участием потребителя, является право, избранное сторонами. Однако применение

принципа автономии воли сторон обусловлено следующим ограничением - действием императивных норм права страны места жительства потребителя.

Императивным нормам в настоящей статье придается другой смысл по сравнению с императивными нормами, предусмотренными в ст. 1192 ГК РФ. Императивными нормами по смыслу, придаваемому настоящей статьей, являются все нормы, носящие обязательный характер и предоставляющие потребителю защищать свои права в отношениях с другими сторонами сделки.

В случае определения российского права как права страны места жительства потребителя к договору с его участием могут быть применены следующие нормы Закона Российской Федерации от 9 января 1996 г. "О защите прав потребителей", носящие обязательный характер: права и обязанности изготовителя (исполнителя, продавца) в области установления срока службы, срока годности товара (работы), а также гарантийного срока на товар (работу), обязанность изготовителя обеспечить возможность ремонта и технического обслуживания товара, права потребителя на безопасность товара (работы, услуги), права потребителя на информацию об изготовителе (исполнителе, продавце) и о товарах (работах, услугах), ответственность изготовителя (исполнителя, продавца) за ненадлежащую информацию о товаре (работе, услуге), об изготовителе (исполнителе, продавце), ответственность продавца (изготовителя, исполнителя) за нарушение прав потребителей и другие нормы, включая нормы о защите прав потребителей при продаже товаров или выполнении работ (оказание услуг) потребителям.

В случае, если избранное сторонами право, подлежащее применению к договору с участием потребителя, нарушает права потребителя и его интересы, предусмотренные императивными нормами права страны его места жительства, то такие правовые нормы не подлежат применению. Данное ограничение применения принципа автономии

воли сторон нельзя путать с другим его ограничением, устанавливаемым национальным правом и подлежащим применению только после решения коллизионного вопроса. В российском праве этим ограничением выступает согласно ст. 16 вышеназванного Закона недействительность условий договора, ущемляющих права потребителей. Неверное понимание сторонами принципа диспозитивности в сфере национального права нельзя отождествлять с ограничением принципа автономии воли сторон в сфере выбора надлежащего права в отношениях с иностранным элементом.

Условиями, при наличии которых действуют императивные нормы права страны места жительства потребителя, являются совершение действий сторонами по договору с участием потребителя в стране места жительства потребителя (оферта, реклама, заключение договора, поучение Заказа) или оказание влияния контрагента потребителя на совершение последним действия в другой стране (оформление заказа на приобретение движимых вещей, выполнение работ или оказание услуг).

2. Вместо закона наиболее тесной связи к договору с участием потребителя применяется другая формула прикрепления - закон места жительства потребителя.

Однако данное правило действует при наличии следующих условий: отсутствие соглашения сторон о выборе права и наличие обстоятельств, предусмотренных

в пункте 1 настоящей статьи.

3. Пункт 3 настоящей статьи предусматривает, с одной стороны, исключения из общего коллизионного регулирования, предусмотренного для договоров с участием потребителя, а с другой стороны, действие этого общего коллизионного регулирования в рамках предусмотренных исключений.

К вышеназванным исключениям относятся договор перевозки и договор 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.

Объединение же в рамках этих договоров таких услуг, как услуги по перевозке и размещению, по принципу общей цены, независимо от включения в общую цену стоимости других услуг, влечет применение общего коллизионного регулирования для договоров с участием потребителя несмотря на вышеназванные исключения. В качестве примера такого рода договоров, назван договор в сфере туристического обслуживания.

Статья 1213. Право, подлежащее применению к договору в отношении недвижимого имущества

1. Настоящая статья предусматривает иную, чем в ст. 1211 ГК РФ, презумпцию установления закона наиболее тесной связи. Такой презумпцией выступает право страны, где находится недвижимое имущество. Во всем остальном коллизионное регулирование договора в отношении недвижимого имущества схоже с коллизионным регулированием договора независимо от характера, содержащихся в нем обязательств. На первом месте стоит принцип автономии воли сторон (наличие соглашения сторон о выборе надлежащего права) как обстоятельство, которое суд должен установить прежде всего при решении коллизионного вопроса. При отсутствии такого соглашения применяется закон наиболее тесной связи с учетом предусмотренной в настоящей статье презумпции. Эта презумпция, как и в ст. 1211 ГК РФ, может быть опровергнута установленным законом иного регулирования вопросов, связанных с недвижимым имуществом, условиями или существом договора либо совокупностью обстоятельств дела.

Квалификация юридического понятия "договор в отношении недвижимого имущества"

должна осуществляться в соответствии с правилами ст. 1187 ГК РФ. В случае применения российского права должны применяться правила толкования, описанные в комментарии к ст. 1209 ГК РФ.

2. Пункт 2 настоящей статьи наделяет презумпцию определения закона наиболее тесной связи свойством отдельной привязки коллизионной нормы, регуливающей договоры в отношении находящихся на территории Российской Федерации земельных участков, участков недр, обособленных водных объектов и иного недвижимого имущества. Таким образом, в отношении вышеперечисленных объектов не применяется

принцип автономии воли сторон и закон наиболее тесной связи, установленный в пункте 1 настоящей статьи.

Статья 1214. Право, подлежащее применению к договору о создании юридического лица с иностранным участием

Юридическим лицом с иностранным участием может быть юридическое лицо, личным законом которого выступает российское право или иностранное право, если хотя бы одним из участников такого юридического лица является иностранное физическое лицо или иностранное юридическое лицо.

При создании юридического лица его участники (учредители) обязаны учитывать императивные нормы законодательства страны, в которой предполагается учредить это юридическое лицо. Диспозитивные нормы дают участникам право самим урегулировать свои правоотношения в договоре о создании юридического лица. Причем неважно, входит ли этот договор в состав учредительных документов создаваемого юридического лица или нет.

При заключении договора о создании юридического лица у его участников возникают права и обязанности друг к другу. В этом случае правомочно говорить о действии обязательственного статута в отношении этого договора. Таким обязательственным статутом является право страны, в которой согласно договору подлежит учреждению юридическое лицо.

В сферу действия обязательственного статута входят все вопросы, предусмотренные в ст. 1215 ГК РФ. Специфика разрешения этих вопросов связана с порядком осуществления участниками совместной деятельности по созданию юридического лица, ответственностью участников за нарушение обязанности по внесению вкладов или оплаты акций (для хозяйственных обществ) и другой деятельностью, которую осуществляют участники при учреждении юридического лица и после такого учреждения.

Также необходимо иметь в виду, что схожие по характеру отношения между участниками могут регулироваться другой коллизионной нормой - личным законом юридического лица (ст. 1202 ГК РФ). К таким отношениям относятся вопросы создания

юридического лица, внутренних отношений, в том числе отношений юридического лица с его участниками, и другие отношения, подлежащие регулированию императивными нормами права страны, в которой согласно договору подлежит учреждению юридическое лицо.

Статья 1215. Сфера действия права, подлежащего применению к договору

Право, подлежащее применению к договору, называется обязательственным статутом. Вопросы, входящие в сферу действий данного права, представляют собой сферу действия обязательственного статута.

При всем многообразии вопросов, включенных в сферу действия применимого права, обращает на себя внимание то обстоятельство, что все они связаны с правами и обязанностями сторон договора. Даже такой элемент, как последствия недействительности договора, касается прав и обязанностей: либо появляются новые права и обязанности, либо изменяются предусмотренные договором права и обязанности. Поэтому за основу определения границ сферы действия обязательственного статута может быть взят главный элемент договорного обязательства - права и обязанности сторон договора. Все остальные вопросы, прямо не связанные с правами и обязанностями, не входят в сферу действия обязательственного статута. Форма договора, недействительность договора, способность лица обязываться по договору и др. подчиняются праву, избранному на основании других коллизионных норм, с помощью других коллизионных привязок.

В ранее действовавшем законодательстве (ст. 166 Основ ГЗ) сфера действия обязательственного статута не была определена, и поэтому проблема решалась в основном доктринально. Однако в последние годы судебная практика пошла по пути расширения сферы действия обязательственного статута.

В одном деле российское общество (наниматель) обратилось в арбитражный суд с иском к немецкой компании (наймодателю) о признании недействительной сделки, носящей кабальный характер (крайне невыгодный характер). Стороны не определили применимое право, но выбрали в качестве места разрешения споров Российскую Федерацию. Арбитражный суд Российской Федерации применил коллизионную норму российского права (ст. 166 Основ ГЗ), по которой при отсутствии соглашения сторон спор должен был разрешаться по праву страны наймодателя (немецкое право). По мнению суда, это право, являющееся обязательственным статутом, регулировало порядок принудительного прекращения прав и обязанностей сторон, включая вопросы признания сделки недействительной. Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ подтвердил позицию, занятую арбитражным судом первой инстанции (п. 12 Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 16 февраля 1998 г. N 29 "Обзор судебно-арбитражной практики разрешения споров по делам с участием иностранных лиц").

Настоящая статья указывает на ошибочность такого безусловного расширения сферы действия обязательственного статута путем установления перечня вопросов, включенных в его состав. Вопросы последствия недействительности договора присутствуют в данном перечне, а вопросы признания договора недействительным - нет. Это наводит на размышления о том, что законодатель не связывает эти вопросы единым коллизионным регулированием, так как правовые нормы, предусматривающие

основания

признания сделки недействительной, могут входить в категорию императивных норм по смыслу, придаваемому им ст. 1192 ГК РФ.

Также, кроме случаев, описанных настоящей статьей, обязательственный статут может применяться в соответствии со ст. 1208 ГК РФ (исковой давности), 1218 ГК РФ (уплате процентов), 1216 ГК РФ (уступке права требования).

Статья 1216. Право, подлежащее применению к уступке требования

1. Объем настоящей коллизионной нормы представляет собой общие правоотношения, возникающие при уступке права требования, принадлежащее кредитору на основании обязательства, существующее между ним и должником. Специальными правоотношениями, возникающими при уступке требования, являются переход права требования в результате универсального правопреемства при реорганизации юридического лица или наследственном правопреемстве, в результате исполнения обязательства должника поручителем, залогодателем, страховщиком и в других случаях. Последние три случая подлежат регулированию обязательственным статутом, а первые два статутом, регулирующим соответствующие отношения: личным законом юридического лица и наследственным статутом. Если в отношении обязательственного статута правила коллизионного регулирования общих правоотношений, возникающих при уступке права требования, совпадают со специальными, то в отношении личного закона юридического лица и наследственного статута применяются другие коллизионные нормы (ст. 1202 ГК РФ и ст. 1224 ГК РФ соответственно).

2. Коллизионные правила, предусмотренные в настоящей статье, являются преобразованием обязательственного статута в обязательственный статут при перемене лиц в обязательстве. Можно выделить два вида данного статута: статут соглашения об уступке права требования и статут отношений между новым кредитором и должником.

В соответствии с пунктами 1 и 2 статьи 1211 настоящего Кодекса право, подлежащее применению к соглашению об уступке требования, определяется сторонами, при отсутствии соглашения сторон - правом страны, с которой соглашение наиболее тесно связано. При этом правом страны, с которой соглашение об уступке прав требования наиболее тесно связано, считается право страны, где находится место жительства или основное место деятельности стороны, которая осуществляет исполнение, имеющее решающее значение для содержания договора, т.е. цедента (кредитора, передающего свое право требования).

Таким образом, право, подлежащее применению к соглашению об уступке требования,

можно назвать статутом соглашения об уступке права требования.

В соответствии со статьей 1215 ГК РФ в статут соглашения об уступке права требования входят следующие вопросы: толкование соглашения об уступке права требования, права и обязанности сторон соглашения, исполнение соглашения, последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения соглашения, прекращение соглашения, последствия недействительности соглашения.

3. Объем коллизионной нормы, предусмотренной в пункте 2 настоящей статьи, выходит за пределы статута соглашения об уступке права требования, так как появляется третье лицо - должник, и включает следующие вопросы:

допустимость уступки требования, отношения между новым кредитором и должником,

условия, при которых это требование может быть предъявлено к должнику новым кредитором, а также вопрос о надлежащем исполнении обязательства должником.

Допустимость уступки требования может рассматриваться как одно из условий действительности соглашения об уступке права требования между cedentом и цессионарием.

В случае применения российского права допустимость уступки требования может включать следующие вопросы: запрет перехода части прав, а не всех прав первоначального

кредитора по длежащему обязательству, права, которые не могут переходить к другим лицам, обязательность согласия должника на уступку требования по обязательству,

в котором личность кредитора имеет существенное значение для должника, случаи перехода прав кредитора к другому лицу на основании закона и др.

Допустимость уступки требования может быть рассмотрена с точки зрения российской доктрины юридической природы обязательства, являющегося предметом уступки, или императивных норм российского законодательства. Согласно п. 15 Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 16 февраля 1998 г. N 29 "Обзор судебно-арбитражной практики разрешения споров с участием иностранных лиц" был подтвержден вывод арбитражного суда о том, что к условиям, на которых права первоначального кредитора переходят к новому кредитору, может быть отнесено также условие об избрании определенного арбитража для разрешения возможных споров между участниками договора. Согласно п. 2 Постановления Президиума

Федерального суда Московского округа от 19 мая 2000 г. N 13 уступка права требования в иностранной валюте является валютной операцией, связанной с движением

капитала, на совершение которой резиденту необходима лицензия (разрешение) Банка России.

Другие отношения между новым, кредитором и должником, предусмотренные пунктом 2 настоящей статьи, определяются по праву, подлежащему применению к требованию, являющемуся предметом уступки. Это право можно назвать статутом отношений между новым кредитором и должником. Особенность определения данного статута зависит от определения обязательственного статута, применимого к

обязательству

должника перед первоначальным кредитором, которое составляет предмет уступки.

Статья 1217. Право, подлежащее применению к обязательствам, возникающим из односторонних сделок

Согласно российскому праву (ст. 154 ГК РФ) односторонней сделкой считается сделка, для совершения которой достаточно выражение воли одной стороны.

Настоящей статьей регулируются обязательства, возникающие не из всех односторонних сделок. Обязательства, возникающие в рамках наследственных отношений,

подлежат определению в соответствии с другими коллизионными нормами настоящего Кодекса, предусмотренными ст. 1224 ГК РФ (наследственным статутом).

Права и обязанности по односторонней сделке могут возникать у лица, совершившего

сделку, и у третьих лиц, в интересах которых совершена сделка. Причем обязанности у третьих лиц по сделке возникают при условии наличия их согласия или в установленных

законом случаях (ст. 155 ГК РФ). Такими случаями по российскому праву являются действия в чужом интересе без поручения. Возникновение обязанностей у заинтересованного

третьего лица обусловлено уведомлением его и одобрением заинтересованным лицом действия, совершаемого в его интересе.

Исходя из особенностей правового регулирования совершения односторонних сделок формируется объем рассматриваемой коллизионной нормы. В перечень вопросов,

входящих в сферу действия права, подлежащего применению к обязательствам, возникающим из односторонних сделок, могут быть включены правоотношения, связанные

с условиями действия лица, совершающего одностороннюю сделку, уведомления заинтересованного лица о них, одобрения заинтересованным лицом сделки, последствиями

невыполнения данных условий, возмещением убытков, вознаграждением лицу, действовавшему

в чужом интересе, и др. Вопросы возмещения вреда, причиненного действиями в чужом интересе, регулируются статутом обязательства из причинения вреда (ст. 1219 ГК РФ).

Привязка рассматриваемой коллизионной нормы является одним из способов преобразования обязательственного статута с учетом особенностей односторонней сделки. Принцип автономии воли сторон не применяется к односторонней сделке, так как отсутствует соглашение между ними. Хотя в настоящей статье привязка коллизионной нормы не названа законом наиболее тесной связи, критерии определения ее схожи с дополнительными способами определения данной формулы прикрепления, предусмотренными в п. 2 ст. 1211 ГК РФ (условия, существо договора, совокупность

обстоятельств дела), что позволяет отнести эту привязку к вышеназванной категории. В ранее действовавшем законодательстве коллизионное регулирование правоотношений

сторон, возникающих из односторонних сделок, вообще отсутствовало. Лишь путем расширительного толкования п. 2 ст. 165 Основ ГЗ можно было сделать вывод о применении к правам и обязанностям сторон по односторонней сделке права места ее совершения.

В качестве права, подлежащего применению к обязательствам, возникающим из односторонних сделок, если иное не вытекает из анализа дополнительных признаков (условий, существа сделки, совокупности обстоятельств дела), выступает право страны, где находится место жительства или основное место деятельности стороны, принимающей на себя обязательства по односторонней сделке.

Исключением из общего правила коллизионного регулирования правоотношений сторон, возникающих из односторонних сделок, является правило определения надлежащего права в отношении срока действия доверенности и основания ее прекращения.

Данные вопросы определяются по праву страны, где была выдана доверенность.

Статья 1218. Право, подлежащее применению к отношениям по уплате процентов

1. Квалификация юридического понятия "проценты по денежным обязательствам" осуществляется по российскому праву, а именно по смыслу придаваемому ему ст. 395 ГК РФ. Взимание таких процентов рассматривается как мера гражданско-правовой ответственности, а не как ни чем не обусловленную плату за пользование денежными средствами. В соответствии с п. 4 Постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 8 октября 1998 г. N 13/14 "О практике применения положений Гражданского кодекса Российской Федерации о процентах за пользование чужими денежными средствами" проценты, предусмотренные пунктом 1 ст. 395 ГК РФ, по своей природе отличаются от процентов, подлежащих уплате за пользование денежными средствами, предоставленными по договору займа, кредитному договору либо в качестве коммерческого кредита.

Основания взимания процентов по денежным обязательствам подлежат определению

в соответствии со статутом спорного правоотношения, например, обязательственным статутом, статутом обязательства из причинения вреда, статутом обязательства из неосновательного обогащения. В случае выбора российского права в качестве вышеназванного статута основаниями взимания процентов по денежным обязательствам

являются факт неправомерного неисполнения денежного обязательства и пользование должником чужими денежными средствами. Последним может также выступать просрочка

уплаты должником денежных средств за выполненные другой стороной обязательства по сделке (передача товаров, выполнение работ, оказание услуг).

2. Схожим с российским правом способом определяются основания взимания процентов по денежным обязательствам Венской конвенции о международном договоре

купли-продажи 1980 г., материально-правовые нормы которой непосредственно должны применяться в отношениях сторон, принадлежащих к странам-участникам Конвенции (п. 3 ст. 1186 ГК РФ). Согласно ст. 78 Конвенции, если 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 Конвенции.

3. Согласно российской правоприменительной практике денежное обязательство, являющееся одной из предпосылок взимания рассматриваемых в настоящей статье процентов, может возникнуть из обязательства вследствие причинения вреда - с момента вступления в силу решения суда об уплате определенных сумм потерпевшему, из обязательства передать вещь, произвести работы, оказать услуги - с момента замены его на обязательство уплатить определенную сумму, из обязательства вследствие неосновательного обогащения - с того момента, когда приобретатель узнал или должен был узнать о неосновательном получении или сбережении денежных средств.

Таким образом, если отношения по уплате процентов возникли из договорных обязательств, основания взимания процентов определяются по обязательственному статусу (ст.ст. 1210, 1211 ГК РФ), если из обязательств вследствие причинения вреда, основания взимания процентов определяются по статусу обязательства из причинения вреда (ст.ст. 1219, 1221 ГК РФ), если из обязательств вследствие неосновательного обогащения, основания взимания процентов определяются по статусу обязательства из неосновательного обогащения (ст. 1223 ГК РФ).

Порядок исчисления и размер процентов по денежным обязательствам также определяются по праву страны, подлежащему применению к соответствующему обязательству.

В случае выбора российского права как права, подлежащего применению к указанным вопросам, суд должен руководствоваться ст. 395 ГК РФ и правоприменительной практикой. В случае применения иностранного права суд должен разрешать указанные вопросы по аналогии с правилами определения права в отношении основания взимания процентов, рассмотренных выше.

Статья 1219. Право, подлежащее применению к обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда

1. Сфера применения ранее действовавших коллизионных норм, предусматривающих выбор права, регулирующего обязательства из причинения вреда, ограничивалась деликтными обязательствами в случае обращения к иностранному праву. Согласно ст. 167 Основ ГЗ иностранное право не применялось, если действие или иное обстоятельство, служащее основанием для требования о возмещении вреда, по

советскому законодательству не являлось противоправным. Поскольку данная норма не воспроизводится в настоящей статье, можно констатировать, что с этого момента право, подлежащее применению к обязательствам, возникающим вследствие причинения

вреда, в отношениях с иностранным элементом, распространяет свое действие не только на деликтные обязательства, но и на обязательства из причинения вреда, не относящиеся к мерам ответственности и в основе которых не лежит состав правонарушения: возмещение вреда, причиненного действиями в чужом интересе,

в состоянии крайней необходимости, несовершеннолетними и недееспособными, а также лицами, не способными понимать значение своих действий.

Общей коллизионной нормой, определяющей право, подлежащее применению к обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда, является право страны, где имело место действие или иное обстоятельство, послужившее основанием для требования о возмещении вреда. Данная коллизионная привязка включает в себя, но не ограничивается ею общеизвестную формулу прикрепления - закон места совершения деликта, имеющую более узкую сферу применения (деликтные обязательства).

Уточнением общей коллизионной привязки - закона места совершения действия (деликта) является закон места результата совершения такого действия (деликта), т.е. закон места наступления вреда, если причинитель вреда предвидел или должен был предвидеть наступление вреда в этой стране. Это правило может быть применено российским судом по своему усмотрению в качестве альтернативы общему правилу, если в ходе судебного разбирательства будут установлены вышеназванные виды вины причинителя вреда (умысел и грубая неосторожность) по отношению к результатам

совершенного им действия (деликта). Избранный законодателем способ коллизионного регулирования обязательств, возникающих вследствие причинения вреда, ставит две проблемы, которые будут вынуждены решать российские суды при разрешении подобного рода дел:

- установление вины причинителя вреда по отношению к последствиям своего действия (деликта) выступает "предварительным вопросом" до избрания подлежащего применению права;

- доказывание наличия вины причинителя вреда по отношению к последствиям своего действия (деликта) может осуществляться им самим, если закон места наступления вреда более благоприятен для него, чем закон места совершения действия (деликта). Поскольку настоящая статья не предусматривает право потерпевшего

выбрать один из вышеназванных законов, российский суд, следуя буквальному толкованию нормы, не обязан учитывать интересы потерпевшего при применении общей коллизионной нормы.

Общая коллизионная норма предусмотрена не только настоящей статьей, но и международными договорами Российской Федерации: Минской конвенцией о правовой

помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г. и Киевским соглашением о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности 1992 г. Практика применения одной из этих норм отражена в Информационном письме Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 16.02.98 г. N 29 "Обзор судебно-арбитражной практики разрешения споров с участием иностранных лиц". Вследствие того, что дорожно-транспортное происшествие произошло

в Республике Беларусь, арбитражный суд РФ при разрешении данного спора выбрал белорусское право на основе коллизионной нормы, содержащейся в международном договоре - Соглашении 1992 г. В случае отсутствия между государствами спорящих сторон международного договора арбитражный суд для определения применимого к отношениям между сторонами права обращается к коллизионным нормам российского законодательства.

2. Исключением из общей коллизионной нормы о праве, подлежащем применению к обязательствам, возникшим вследствие причинения вреда, является специальное правило о регулировании подобных отношений в случае причинения вреда за границей. Ранее действовавшая односторонняя коллизионная норма, применяемая только в отношении советских граждан и юридических лиц, в настоящей статье преобразована в двустороннюю и применяется в отношении всех граждан и юридических лиц независимо

от их принадлежности к государству страны суда. В качестве субсидиарного критерия определения принадлежности физических лиц к одной и той же правовой системе может выступать место жительства.

Поскольку, как уже было сказано, специальная коллизионная норма применяется к обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда за границей, общая коллизионная норма будет применяться независимо от принадлежности граждан и юридических лиц к одному и тому же иностранному государству в случае применения вреда в Российской Федерации.

3. Применение принципа автономии воли сторон к обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда, ранее отрицалось как в теории, так и практике. Теперь возможность выбора права, ограниченное, правда, правом страны суда, прямо предусмотрено в настоящей статье с одной оговоркой временного характера. Выбор права страны суда может быть осуществлен только после совершения действия или наступления иного обстоятельства, повлекших причинение вреда. Радикальное по своей сути нововведение все же не обеспечивает защиту интересов потерпевшего путем установления для него более благоприятных условий, чем для причинителя вреда, т.к. в выборе права должны участвовать обе стороны. Это своего рода помощь обеих сторон российскому суду для более быстрого разрешения дела в соответствии с известными суду нормами права.

Статья 1220. Сфера действия права, подлежащего применению к обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда

1. В настоящей статье предусмотрен перечень вопросов, определяемых в соответствии с правом, подлежащим применению к обязательствам вследствие причинения вреда. Употребленный в настоящей статье термин "в частности" указывает на то, что представленный перечень вопросов не является исчерпывающим. Вопросы, не нашедшие отражения в настоящей статье, такие, как, например, круг лиц, имеющих право на возмещение в случае потери кормильца, возмещение морального вреда, подлежат разрешению в соответствии с правом, определяемым на основании ст. 1218 ГК РФ.

Статутом обязательства из причинения вреда или статутом деликтного обязательства, хотя последнее понятие условно в силу того, что не охватывает весь спектр рассматриваемых правоотношений (см. комментарий к ст. 1219 ГК РФ), регулируется способность лица нести ответственность за причиненный вред. Статут деликтного обязательства представляет собой исключение из общего правила определения дееспособности лица, т.е. личного закона физического лица (ст. 1195 ГК РФ).

2. Остальные вопросы, входящие в указанный перечень, наиболее часто возникают в судебной практике по делам, связанным с обязательствами, возникающими вследствие причинения вреда. Возложение ответственности за вред на лицо, не являющееся причинителем вреда, происходит при причинении вреда несовершеннолетним, недееспособным, лицом, не способным понимать значение своих действий. В случае применения иностранного права могут возникать вопросы, как согласно этому праву установить вину родителей (опекунов) или соответствующих учреждений в неосуществлении надлежащего контроля за вышеназванными лицами. Вопросы основания ответственности, основания ограничения ответственности и освобождения от нее могут быть связаны с необходимостью устанавливать содержание иностранного права в отношении как общих принципов и условий ответственности за причинение вреда: обязательность наличия всех или определенных элементов состава правонарушения (наличия вреда, противоправность, причинная связь и вина причинителя вреда) в действиях причинителя вреда, оценка действий потерпевшего как возможность освобождения от ответственности и др., а также особенности их правового регулирования в специальных деликтах. Не менее актуальными являются вопросы о способах возмещения вреда, объема и размера возмещения вреда, т.к. именно в них заложена цель правового регулирования обязательств из причинения вреда по защите прав потерпевшего и возмещению справедливой и адекватной компенсации.

Статья 1221. Право, подлежащее применению к ответственности за вред, причиненный вследствие недостатков товара, работы или услуги

1. Объем коллизионной нормы, предусмотренной в настоящей статье, не тождествен условиям наступления ответственности при причинения подобного рода вреда, описанного в главе 59 ГК РФ. Право, подлежащее применению к ответственности за вред, причиненный вследствие недостатков товара, работы или услуг, может регулировать случаи приобретения товара (выполнения работы, оказания услуги) не только в потребительских целях, но и для использования в предпринимательской деятельности. Ограничение, касающееся предпринимательской деятельности, вступает в силу при условии выбора российского права как права, регулирующего спорные отношения сторон.

2. Коллизионные нормы настоящей статьи применяются вне рамок обязательственного статута, т.к. признание вреда жизни, здоровью, имуществу потерпевшего вследствие недостатков товара, работы или услуги происходит вне рамок договорных обязательств.

Предоставление потерпевшему права выбора наиболее благоприятной для него правовой системы объясняется скорее не отсутствием у последнего эффективных мер защиты своих интересов из-за неравнозначного положения по сравнению с продавцом или изготовителем, поскольку потерпевший необязательно должен быть потребителем, а недопустимостью совершения подобных действий участниками гражданского оборота.

Правда, данное право потерпевшего ограничивается двумя видами оговорок. Первая оговорка представляет собой закрытый перечень правовых систем, из которых потерпевший может сделать свой выбор. На первом месте стоит право страны, где имеет место жительства или основное место деятельности продавец или изготовитель товара либо иной причинитель вреда. Остальные случаи указывают либо на право страны, где имеет место жительства или основное место деятельности потерпевший, и право страны, где была выполнена работа, оказана услуга, или право страны, где был приобретен товар. Вторая оговорка предусматривает отсутствие документов у причинителя вреда о том, что товар поступил в соответствующую страну без его согласия, в качестве обязательной предпосылки выбора потерпевшим двух последних правовых систем. Пункт 3 настоящей статьи распространяет выбор потерпевшим права, подлежащего применению к ответственности за вред, причиненный вследствие недостатков товара, работы или услуги также на случаи, когда такой вред был причинен вследствие недостоверной или недостаточной информации о товаре, работе или услуге.

3. Пункт 2 настоящей статьи предусматривает применение общей коллизионной нормы, регулирующей статут обязательства из причинения вреда (см. комментарий к ст. 1219 ГК РФ), если потерпевший не воспользовался правом выбора.

Статья 1222. Право, подлежащее применению к обязательствам, возникающим вследствие недобросовестной конкуренции

Юридическая квалификация понятия "недобросовестная конкуренция" во всех случаях осуществляется по российскому праву, так как в антимонопольном законодательстве

Российской Федерации дано легальное определение "недобросовестной конкуренции" и предусмотрены формы недобросовестной конкуренции.

Согласно ст. 4 Закона РФ от 22 марта 1991 г. "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках" под недобросовестной конкуренцией

понимаются любые направленные на приобретение преимуществ в предпринимательской

деятельности действия хозяйствующих субъектов, которые противоречат положениям действующего законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности,

разумности и справедливости и могут причинить или причинили убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанесли ущерб их деловой репутации.

Согласно ст. 10 указанного Закона формами недобросовестной конкуренции являются:

- распространение ложных, неточных или искаженных сведений, способных причинить убытки другому хозяйствующему субъекту либо нанести ущерб его деловой репутации;

- введение потребителей в заблуждение относительно характера, способа и места изготовления потребительских свойств, качества товара;

- некорректное сравнение хозяйствующим субъектом производимых или реализуемых

им товаров с товарами других хозяйствующих субъектов;

- продажа товаров с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции, выполнения работ, услуг;

- получение, использование, разглашение научно-технической, производственной или торговой информации, в том числе коммерческой тайны, без согласия ее владельца.

Аналогичный перечень форм недобросовестной конкуренции с поправкой на специфику деятельности на рынке финансовых услуг содержится в статье 15 Федерального

закона от 23 июня 1999 г. "О защите конкуренции на рынке финансовых услуг".

2. В качестве общей привязки коллизионной нормы настоящая статья предусматривает

право страны, рынок которой затронут недобросовестной конкуренцией.

Исходя из понятия "недобросовестная конкуренция", некоторые вопросы, входящие в него, пересекаются с другими гражданско-правовыми вопросами, регулируемые

специальными коллизионными нормами, и имеют с ними сходную юридическую природу.

Так, например, распространение ложных, неточных или искаженных сведений, способных

причинить убытки другому хозяйствующему субъекту либо нанести ущерб деловой репутации, можно рассматривать как причинение морального вреда (объем коллизионной нормы ст. 1219 ГК РФ), а введение потребителей в заблуждение относительно характера, способа и места изготовления, потребительских свойств, качества товара может являться составной частью предоставления потребителю недостоверной, недостаточной информации о товаре, работе или об услуге (объем коллизионной нормы ст. 1221 ГК РФ).

3. Для того чтобы отделить обязательства, возникающие вследствие недобросовестной конкуренции, от обязательств, возникающих вследствие причинения вреда, необходимо

использовать следующие критерии антимонопольного законодательства Российской Федерации: субъектный состав правоотношений, цель причинения вреда, вид государственного органа, рассматривающего спор сторон правоотношений. Субъектами недобросовестной

конкуренции могут быть только хозяйствующие субъекты, т.е. юридические лица и предприниматели без образования юридического лица. В качестве цели причинения вреда одного хозяйствующего субъекта другому является приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности, представляющей собой место конкуренции сторон правоотношений. Спор об установлении факта недобросовестной конкуренции подведомствен специальным государственными органами - антимонопольным органам Российской Федерации.

Если фактические обстоятельства дела не удовлетворяют вышеназванным требованиям, обязательства сторон рассматриваются не как обязательства, возникающие вследствие недобросовестной конкуренции, а как обязательства, возникающие из причинения вреда с отсылкой к статуту обязательств из причинения вреда (ст. 1219 ГК РФ), или праву, избранному потерпевшим (ст. 1221 ГК РФ).

Статья 1223. Право, подлежащее применению к обязательствам, возникающим вследствие неосновательного обогащения

1. В объем данной коллизионной нормы входят все случаи возникновения неосновательных выгод у одного лица за счет другого. Выделяют два способа получения таких выгод: неосновательное приобретение и неосновательное сбережение имущества. В круг вопросов, регулируемых правом, подлежащим применению к обязательствам, возникающим вследствие неосновательного обогащения, включаются основания возникновения таких обязательств, объем возмещения, случаи неосновательного обогащения, не подлежащего возврату.

Способ защиты интересов потерпевшего по обязательствам, возникающим

вследствие

неосновательного обогащения, по многим признакам имеет сходство с виндикацией и обязательствами из причинения вреда. Этим объясняется установление общего правила об определении права, применимого к обязательствам, возникающим вследствие

неосновательного обогащения. Таким образом, как и в ранее действовавшей статье 168 Основ ГЗ, так и в настоящей статье привязкой коллизионной нормы является право страны, где обогащение имело место. Эта привязка возникла в результате преобразования двух других привязок коллизионных норм, регулирующих право, подлежащее применению к возникновению и прекращению вещных прав, и право, подлежащее применению к обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда. С одной стороны, это место совершения действия лицом по неосновательному приобретению или сбережению имущества другого лица, а с другой стороны, место, где имущество находилось в тот момент, когда такое действие было осуществлено.

Так же, как и в отношении обязательств из причинения вреда, в настоящей статье предусмотрена возможность для сторон выбрать право суда, правда, без всяких оговорок временного характера.

2. Неосновательное обогащение может иметь место, когда первоначальное основание приобретения или сбережения имущества другого лица сначала существовало,

а потом отпало. Хотя эти отношения все равно выходят за рамки договорных или других обязательств по односторонним сделкам (завещание), настоящая статья предусматривает возможность применения права страны, которому было или могло быть подчинено это правоотношение, если неосновательное обогащение возникло в связи с существующим или предполагаемым правоотношением, по которому приобретено

или сбережено имущество. В этих случаях речь идет о применении к обязательствам, возникшим вследствие неосновательного обогащения, обязательственного или наследственного

статута. Данное правило применяется во всех случаях, когда присутствуют описанные выше фактические обстоятельства. Суд не имеет право усмотрения при решении вопроса о применении или неприменении указанной коллизионной нормы.

Статья 1224. Право, подлежащее применению к отношениям по наследованию

1. Структура наследственного статута, предусмотренная в настоящей статье, заключается в расщеплении отношений по наследованию, регулируемых коллизионными нормами. Правовым последствием такого расщепления может быть применение отечественного

права в сочетании с иностранным правом к отношениям по наследованию.

В качестве критерия расщепления наследственного статута выступает классификация наследственного имущества как движимого или недвижимого. К отношениям по

наследованию

движимого имущества применяется право страны, где наследодатель имел последнее место жительства, к отношениям по наследованию недвижимого имущества применяется

право страны, где находится это имущество. К отношениям по наследованию недвижимого

имущества, которое внесено в государственный реестр в Российской Федерации, применяется российское право. Эта специальная норма при определении права, регулирующего наследование недвижимого имущества, закрепляет общеизвестную формулу прикрепления - право страны суда. Поскольку эта норма распространяется только на недвижимое имущество, наследование таких вещей, как, например, автотранспортные

средства, зарегистрированные в ГИБДД РФ, определяется по праву страны, где наследодатель имел последнее место жительства, т.е. как наследование движимого имущества.

Ранее действовавшее правило (ст. 169 Основ) определения наследования недвижимого имущества по праву страны, где находится это имущество, применявшееся

только в отношении строений и другого недвижимого имущества, находящегося в СССР, теперь распространяется и на недвижимое имущество, находящееся за границей. Вопрос классификации имущества как недвижимого, который может быть поднят как предварительный вопрос наследственного статуса, разрешается в соответствии с п. 2 ст. 1205 ГК РФ.

2. Общее правило определения отношений по наследованию по праву страны, где наследодатель имел последнее место жительства, применяется без каких-либо оговорок и уточнений ко всем вопросам наследования, за исключением наследования недвижимого имущества, а также вопросов, предусмотренных в пункте 2 настоящей статьи. К таким вопросам (т.е. подлежащим разрешению в соответствии с общим правилом без каких-либо оговорок и уточнений) могут быть отнесены: состав наследства, время открытия наследства, лица, которые могут призываться к наследованию, право на обязательную долю в наследстве и др.

Под последним местом жительства наследодателя понимается место, где наследодатель

в момент смерти постоянно или преимущественно проживал согласно ст. 20 ГК РФ. Во всяком случае, именно таким образом российский суд должен квалифицировать понятие "последнее место жительства наследодателя" согласно ст. 1187 ГК РФ (о толковании понятия "место жительства" подробнее см. в комментарии к ст. 1195 ГК РФ).

Статья 45 Минской конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 года в целом содержит аналогичные коллизионные нормы, регулирующие отношения наследования, с отсылкой к праву постоянного места жительства наследодателя в отношении движимого имущества

и праву места нахождения имущества, если оно квалифицируется как недвижимое.

3. Правило об определении способности лица к составлению и отмене завещания, а также формы такого завещания или акта его отмены по праву страны, где завещатель имел место жительства в момент составления такого завещания или акта, является специальной нормой в коллизионном регулировании отношений по наследованию. Данная норма распространяет свое действие не только на движимое имущество, но и на недвижимое имущество в отличие от ранее действовавшей статьи 169 Основ.

Способ определения способности лица к составлению и отмене завещания отличается от личного статуса физического лица, хотя и является составной частью тех вопросов дееспособности, которые подлежат регулированию этим статутом. Согласно ст. 1195 ГК РФ личным законом физического лица считается право страны, гражданство которой это лицо имеет, в то время как завещательная дееспособность определяется по праву места жительства завещателя в момент составления его завещания. Таким образом, может сложиться ситуация, когда действия гражданина России, составившего свое завещание за границей, где он имел на тот момент место жительства, будут признаны российским судом не образующими Юридически действительного завещания по иностранному праву из-за порока воли, хотя по российскому праву он считается дееспособным лицом.

Хотя специальная норма пункта второго настоящей статьи содержит аналогичную пункту первому формулу прикрепления, нельзя говорить о тождественности коллизионных

привязок. Место жительства завещателя в момент составления завещания может не совпадать с его последним местом жительства.

Форма завещания или акта его отмены, так же как и способность лица к составлению завещания, определяется по праву страны, где завещатель имел место жительства в момент составления такого завещания. Однако в отличие от завещательной дееспособности коллизионная норма, регулирующая форму завещания или акта его отмены, содержит субсидиарную привязку с отсылкой к праву места составления завещания или акта его отмены, которое может и не рассматриваться как место жительства завещателя, либо к российскому праву. Данная субсидиарная привязка представляет собой дополнительную гарантию для субъектов отношений по наследованию по признанию завещания или его отмены действительным.