

### **III**

**Acquisition and loss of the right to property**

**Приобретение и утрата права собственности**



АНДРЕЙ НОВИКОВ

## Наследование по закону в Российской Федерации. Очередность призвания наследников по закону

В Российской Федерации, как и в других странах романо-германской правовой семьи, наследование происходит по двум основаниям: по завещанию и по закону. Это значит, что наследники призываются к наследованию по разным правилам при наличии завещания и при его отсутствии. Приоритет отдается наследованию по завещанию. Нормы закона, устанавливающие круг наследников по закону, предназначены для исполнения отсутствующей воли наследодателя по распоряжению своим имуществом на случай смерти. Поэтому наследование по закону служит дополнением к наследованию по завещанию и, по общему правилу, имеет место лишь настолько, насколько оно не устранено завещанием. Противоположная точка зрения имела место и в дореволюционной правовой мысли<sup>1</sup>, и в советский период<sup>2</sup>. Здесь проявлялся принцип средневекового европейского права – *solus Deus facere heredem potest, non homo*.

Наследование по закону имеет место:

- когда наследодатель не оставил завещание (абз. 2 ст. 1111 ГК РФ - Гражданский кодекс Российской Федерации);
- когда оставленное им завещание было признано недействительным (ст. 1133 ГК РФ);
- когда по завещанию завещана лишь часть имущества, а часть наследственного имущества осталась незавещанной (абз. 2 ст. 1120 ГК РФ). В Российской Федерации не действует известный принцип – *semel heres semper heres*;
- когда наследник или наследники по завещанию умрут раньше или одновременно с наследодателем (п. 2 ст. 1114 ГК РФ, п. 1 ст. 1116 ГК РФ);

---

1 А.А. Башмаков, *Быть или не быть понятию завещательного отказа в русском законодательстве*, Санкт Петербург 1901, С. 91.

2 В.И. Серебровский, *Очерки советского наследственного права, Избранные труды по наследственному и страховому праву*, Москва 2003, С. 52.

- если наследник по завещанию – юридическое лицо, – не существует на день открытия наследства или по иным причинам не может быть призвано к наследству (например, иностранное юридическое лицо, осуществляющее деятельность, явно противоречащую основам правопорядка в Российской Федерации) (абз. 2 п. 1 ст. 1116 ГК РФ, ст. 1193 ГК РФ)<sup>3</sup>;
- если наследник по завещанию откажется от принятия наследства без указания наследника по закону или завещанию, в пользу которого он отказывается (ст. 1157 ГК РФ, п. 1 ст. 1158 ГК РФ);
- если наследник по завещанию не примет наследство (ст. 1152 ГК РФ);
- если наследник по завещанию, после его совершения, будет признан недостойным наследником (п. 1 ст. 1117 ГК РФ).

При наследовании по завещанию завещатель своим распоряжением сужает или расширяет желательный ему круг наследников, по своему усмотрению определяет доли указанных в завещании наследников. Круг же наследников по закону, как и причитающиеся им доли наследства, напротив, точно и исчерпывающе назван в законе. Подчеркнем, что при установлении круга наследников по закону законодатель исходит из презумпции о наиболее вероятном круге лиц, которых наследодатель призвал бы к наследованию<sup>4</sup>.

В основу такой презумпции законодатель положил принцип биологического родства. Родство определяется по *линиям* и *степеням*.

Родство, связанное с происхождением одного лица от другого, называлось родством по прямой линии, которое подразделялось на:

- нисходящих родственников по прямой линии, т.е. происходящих от одного лица: сын, внук, правнук;
- восходящих родственников по прямой линии, т.е. от которых произошло данное лицо: отец, дед, прадед.

Родство, связанное с происхождением от общего предка, но не одного лица от другого, называлось родством по боковой линии: братья, сестры, дяди, тети, племянники, племянницы.

Степень родства следует определять числом рождений, которые отделяют одно лицо от другого. Рождение самого наследодателя в это число не входит. Например, родители и дети находятся в первой степени родства, так как между ними нет никого из родственников, отделяющих их друг от друга. Дед, бабушка и внуки находятся во второй степени родства, так как между ними стоит родитель детей.

---

3 А.П. Сергеев, Ю.К. Толстой, ред., *Гражданское право. Учебник. в 3 т., т. 3., 4-е издание, переработанное и дополненное*, Москва 2006, С. 646.

4 В.И. Серебровский, *Очерки советского наследственного права*, С. 78; М.В. Гордон, *Наследование по закону и завещанию*, Москва 1967, С. 17.

В зависимости от степени родства закон определяет порядок призвания родственников умершего к наследству. Родственники наследодателя выстроены в шесть очередей. Все родственники одной степени родства объединены в одну очередь и вправе получить долю наследственного имущества, равную долям других наследников.

Наследники первой очереди, наследники седьмой и восьмой очереди являются либо собственниками наследодателя (переживший супруг), либо лицами, не связанными с умершим родственными узами, которым закон придает правовое значения для призвания к наследству. Если лицо является таким родственником, например, троюродным братом наследодателя, то оно наследует либо как супруг (п. 1 ст. 1 142 ГК РФ), либо как нетрудоспособный иждивенец (п. 3 1148 ГК РФ).

Относительно усыновленных детей законодатель прямо определяет, что при наследовании по закону усыновленный и его потомство с одной стороны, и усыновитель и его родственники, с другой, приравниваются к родственникам по происхождению (кровным родственникам) (ст. 137 СК РФ – Семейный кодекс Российской Федерации). По общему правилу усыновленный и его потомство не наследуют по закону после смерти родителей усыновленного и других его родственников по происхождению, а родители усыновленного и другие его родственники по происхождению не наследуют по закону после смерти усыновленного и его потомства. В случае, когда усыновленный сохраняет по решению суда отношения с одним из родителей или другими родственниками по происхождению, усыновленный и его потомство наследуют по закону после смерти этих родственников, а последние наследуют по закону после смерти усыновленного и его потомства. При этом он может наследовать как своему усыновителю и его родственникам, так и своим родителям по происхождению и их родственникам (ст. 1147 ГК РФ).

При усыновлении ребенка только одним лицом личные неимущественные и имущественные права и обязанности между ребенком и его матерью могут быть сохранены по желанию матери, если усыновитель – мужчина, или между ребенком и отцом по желанию отца, если усыновитель – женщина (п. 3 ст. 137 СК РФ). Кроме того, если один из родителей усыновленного ребенка умер, то по просьбе родителей умершего родителя (дедушки или бабушки ребенка) могут быть сохранены личные неимущественные и имущественные права и обязанности по отношению к родственникам умершего родителя, если этого требуют интересы ребенка (п. 4 ст. 137 СК РФ). Однако в любом случае в решении суда об усыновлении требуется наличие указания о сохранении отношений усыновленного ребенка с одним из родителей или с родственниками умершего родителя (п. 5 ст. 137 СК РФ).

Наследники каждой последующей очереди наследуют:

- при отсутствии наследников предшествующих очередей, призванных к наследованию (абз. 2 п. 1 ст. 1141 ГК РФ);
- при наличии наследников предшествующих очередей при условии, что:

- никто из них не имеет права наследовать (ст. 1146 ГК РФ);
- все они отстранены от наследования как недостойные наследники (ст. 1117 ГК РФ);
- в отношении них произведена эксгерация (п. 1 ст. 1119 ГК РФ);
- никто из них не принял наследства (ст. 1152 ГК РФ);
- все они отказались от наследства (ст. 1141 ГК РФ).

Российский законодатель установил различие между понятием *равенство между наследниками одной очереди* и понятием *поколенное равенство*. Равенство между наследниками одной очереди означает то, что при наследовании имущества умершего наследодателя они наследуют это имущество в равных долях. Например, у наследодателя остались три наследника первой очереди, три сына X, Y, Z. Каждый из них унаследует 1/3 имущества наследодателя. Наследники по праву представления наследуют только долю своего прямого восходящего предка, который, будучи наследником по закону, умер до открытия наследства или одновременно с наследодателем (п. 1 ст. 1146 ГК РФ). Продолжим пример – сын Z умер раньше своего отца. После Z остались две дочери AZ, BZ. Доля умершего брата, т.е. 1/3 переходит по праву представления к его двум дочерям, к AZ и BZ, и делится между ними поровну, т.е. каждая из внучек AZ и BZ получит по 1/6 имущества своего деда.

1. Наследниками первой очереди по закону являются дети, супруг и родители наследодателя. Внуки наследодателя и их потомки наследуют по праву представления (ст.ст.1142, 1146 ГК РФ).

Обратите внимание, что супругами закон признает только лиц, зарегистрировавших брак в органах ЗАГС (ст. 10 СК РФ). Так называемый *гражданский брак*, т.е. внебрачное сожителство мужчины и женщины, никаких правовых последствий для возникновения наследственных правоотношений не порождает. Признание в судебном порядке отношений сожителя с наследодателем *фактически брачными* не ведет к признанию такого лица к наследству<sup>5</sup>.

В случае расторжения брака к моменту открытия наследства бывшие супруги не наследуют друг после друга. На момент открытия наследства решение суда о расторжении брака должно вступить в законную силу, если брак подлежит расторжению в судебном порядке (п. 1 ст. 25 СК РФ).

2. Наследники второй очереди определены в ст. 1143 ГК РФ. Среди наследников второй очереди по закону указаны дед и бабушка как по отцовской, так и по материнской линии, полнородные и неполнородные братья и сестры наследодателя, а также их дети (племянники и племянницы наследодателя), которые наследуют по праву представления. Братья и сестры, которые происходят от одного и того же отца и матери, являются *полнородными*. Братья и сестры, происходящие от одного отца, но разных

<sup>5</sup> См. раздел УМК Семейное право, Заключение и прекращение брака.

матерей (единокровные), от одной матери, но разных отцов (единоутробные), являются *неполнородными*.

Современный российский законодатель не делает различия при наследовании между полнородными и неполнородными братьями и сестрами, что в большинстве случаев не отвечает фактически складывающимся отношениям между этими лицами. Полнородные братья и сестры связаны более тесными узами не только родства, но и взаимной привязанности, поскольку в большинстве случаев даже при расторжении брака воспитываются вместе одним из родителей. Наименее тесная связь возникает между единокровными братьями и сестрами в силу воспитания преимущественно в разных семьях, более тесной связи матери и ребенка, чем ребенка и отца. От неполнородных братьев и сестер следует отличать так называемых *сводных*, т.е. не связанных между собой родством детей лиц, вступивших в новый брак. Здесь возникает не родство, а так называемое свойство. Такие дети становятся пасынками или падчерицами мужа или жены своего отца или мужа своей матери<sup>6</sup>.

3. Наследниками третьей очереди по закону являются полнородные и неполнородные братья и сестры родителей наследодателя (дяди и тети наследодателя). Двоюродные братья и сестры наследодателя наследуют по праву представления (ст. 1144 ГК РФ). Теперь устранена терминологическая путаница *брат* и *сестра*. В русском языке для обозначения родства с детьми братьев и сестер родителей, также используется термин *брат-сестра* с прибавлением определения двоюродный, *троюродный*, *четырёхродный* и т.п. Существительное *брат* или *сестра* без определения может пониматься весьма широко, т.е. охватывать всех лиц, именуемых *брат* или *сестра*.

Если нет наследников первой, второй и третьей очереди, то право наследовать по закону получают родственники наследодателя третьей, четвертой и пятой степени родства, не относящиеся к наследникам предшествующих очередей.

Законодательно закрепленное определение последующих степеней родства позволяет родственникам наследодателя точно определить, к какой очереди наследников столь отдаленного родственника они относятся.

4. В качестве наследников четвертой очереди выступают родственники третьей степени родства – прадедушки и прабабушки наследодателя. В качестве наследников пятой очереди признаются 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 считаются родственники пятой степени родства – дети двоюродных внуков и внучек наследодателя (двоюродные правнуки и правнучки), дети его двоюродных братьев и сестер (двоюродные племянники и племян-

6 Б.С. Антимонов, К.А. Граве, *Советское наследственное право*, Москва 1955, С. 128; А.П. Сергеев, Ю.К. Толстой, ред., *Гражданское право...*, С. 713.

ницы) и дети его двоюродных дедушек и бабушек (двоюродные дяди и тети) (п. 1–2 ст. 1145 ГК РФ).

Родственные и иные отношения наследников с наследодателем доказываются:

- документами, выданными органами Записи актов гражданского состояния:
  - свидетельством о рождении (ст. 23 Федерального закона от 15.11.1997 г. № 43-ФЗ Об актах гражданского состояния);
  - свидетельством о заключении брака (ст. 30 Федерального закона от 15.11.1997 г. № 143-ФЗ Об актах гражданского состояния);
  - свидетельством об установлении отцовства (ст. 56 Федерального закона от 15.11.1997 г. № 143-ФЗ Об актах гражданского состояния);
- вступившими в законную силу решениями суда об установлении факта родственных или иных отношений (ст. 268 ГПК РФ);
- иными документами, при условии, что они в совокупности с другими документами подтверждают родственные или иные отношения с наследодателем (п. 31 Приказа Минюста РФ от 15.03.2000 г. № 91 Об утверждении методических рекомендаций по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации):
  - справки о родственных и иных отношениях, выданные организациями по месту работы или жительства;
  - записи в паспортах о детях и о супруге;
  - справки органов социальной защиты о назначении пенсии по случаю потери кормильца и т.п. (перечень остается открытым).

Если кто-либо из наследников по закону лишен возможности представить доказательства отношений, являющихся основанием для призвания к наследованию, то эти лица могут быть включены в свидетельство о праве на наследство с согласия всех остальных наследников, принявших наследство и представивших соответствующие доказательства (ст. 72 Основ законодательства РФ о нотариате), а не просто устные подтверждений родства. Иначе было бы возможно с согласия других наследников даже совершенно постороннее лицо признать наследником. Хотя нотариальная практика не всегда строго придерживается требований закона о предоставлении доказательств, подтверждающих родственные отношения с наследодателем, и может удовлетвориться только показаниями свидетелей.

5. Если нет наследников предшествующих очереди, к наследованию в качестве наследников седьмой очереди по закону призываются пасынки, падчерицы, отчим и мачеха наследодателя (п. 3 ст. 1145 ГК РФ). Мачеха – это жена отца по отношению к его детям от прежнего брака. Отчим – это муж матери по отношению к ее детям от прежнего брака. Падчерица – это дочь одного из супругов по отношению к другому супругу, не являющимся её родителем (усыновителем). Пасынок – это сын одного из супругов по отношению к другому, не являющимся его родителем (усыновителем).

6. Наследование по праву представления. Особое внимание следует обратить на понятие наследования по праву представления, под которым понимается право потомков наследника по закону, умершего до открытия наследства или одновременно с наследодателем, на причитающуюся ему долю наследства (п. 1–3 ст. 1146 ГК РФ). Догматически это право следует определить как право вступить на место, в степень и права представляемого с целью принять наследство, которое тот мог бы унаследовать при естественной смене поколений<sup>7</sup>. Наследование по праву представления не является ещё одним основанием наследования. Его следует определить как особый порядок призвания к наследованию наследника по закону<sup>8</sup>. Наследники, наследующие по праву представления, относятся, соответственно, к первой, второй и третьей очередям наследников.

Правовая цель института права представления – обеспечить отдаленных преемников от воздействия случайного явления – вымирания младших раньше старших. Право представления основано на юридической фикции о том, что более отдаленные преемники наследуют в силу перешедшего на них права предшествовавшего им, но ранее умершего наследника. Следствием этого для наследников будет то, что:

- на них переходят все недостатки, поражавшие права стоящего в промежутке между ним и наследодателем лица, хотя этого лица уже нет в живых:
  - не наследуют по праву представления потомки наследника по закону, в отношении которого произведена эксгеродеация (п. 1 ст. 1119 ГК РФ). Если их умерший родитель был лишен права на наследство, то им некого будет представлять при разделе наследственного имущества<sup>9</sup>;
  - не наследуют по праву представления потомки наследника по закону, которые были признаны недостойными наследниками (ст. 1117 ГК РФ);
- наследник, вступавший по праву представления в преемство, может наследовать более отдаленному наследодателю только в том случае наследовать, если он был наследником ранее умершего, представляемого лица. Препятствие к переходу прав представляемого лица к его наследнику делает невозможным переход наследства, например, в случае отстранения наследника от наследства на основании как недостойного (ст. 1117 ГК РФ).

Наследовать по праву представления можно только на основании прямого указания закона (п. 2 ст. 1142, п. 2 ст. 1143, п. 2 ст. 1144 ГК РФ).

<sup>7</sup> А. Башмаков, *Право представления и поколенное преемство*, Санкт Петербург 1896, С. 10.

<sup>8</sup> М.В. Гордон, *Наследование по закону*, С. 19; Б.Л. Хаскельберг, *Наследование по праву представления и переход права на принятие наследства*, *Цивилистические записки*, Вып. 3, Москва 2004, С. 232.

<sup>9</sup> М.В. Гордон, *Наследование...*, С. 21.

## **Особый порядок призвания к наследованию нетрудоспособных иждивенцев**

Закон охраняет интересы нетрудоспособных иждивенцев, в том числе и не относящихся к наследникам 2–7 очередей, которые имели длительное время с наследодателем наиболее близкие отношения. При жизни наследодатель проявлял большую заботу об этих лицах – предоставлял им средства к существованию. Законодатель, следуя предполагаемой воле наследодателя, определил, что они наследуют вместе и наравне с наследниками призываемой к наследству очереди, даже если сами к этой очереди или вообще к числу наследников по закону не относятся (п. 1 – 2 ст. 1148 ГК РФ).

Закон определяет две категории лиц, которые наследуют в качестве нетрудоспособных иждивенцев:

- Граждане, относящиеся к наследникам по закону, если они (п. 1 ст. 1148 ГК РФ):
  - являются наследниками 2–7 очередей;
  - нетрудоспособны ко дню открытия наследства;
  - не входят в круг наследников той очереди, которая призывается к наследованию;
  - не менее года до смерти наследодателя находились на иждивении наследодателя.
- Другие граждане, если они (п. 2 ст. 1148 ГК РФ):
  - не входят в круг наследников 1–7 очередей;
  - ко дню открытия наследства являлись нетрудоспособными;
  - не менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении;
  - не менее года до смерти наследодателя проживали совместно с ним.

Обратите внимание, что эти наследники призываются к наследству вместе с наследниками любой, призванной к наследству очереди. При отсутствии других наследников по закону последние наследуют самостоятельно в качестве наследников восьмой очереди (п. 3 ст. 1148 ГК РФ). Поэтому таких наследников ещё называют наследниками *скользящей очереди*.

Нетрудоспособными по возрасту признаются (п. 2 Федерального закона от 17.12.2001 г. № 173-ФЗ О трудовых пенсиях в Российской Федерации):

- лица, не достигшие возраста 18 лет;
- мужчины и женщины, если они достигли соответственно возраста 60 и 55 лет.

Некоторые ученые обосновывают отнесение к нетрудоспособным лицам тех, кто обучается по очной форме в образовательных учреждениях всех типов и видов независимо от их организационно-правовой формы, за исключением образовательных учреждений дополнительного образования, до окончания ими такого обучения, но не дольше чем до достижения ими возраста 23 лет<sup>10</sup>.

---

10 Б.Л. Хаскельберг, *Наследование по закону нетрудоспособными иждивенцами*, Российская юстиция 7/2003, С. 24.

Нетрудоспособными по состоянию здоровья признаются инвалиды 1, 2, 3 групп, в том числе и инвалиды с детства (п. 10 Федерального закона от 15.12.2001 г. № 166-ФЗ О государственном пенсионном обеспечении в Российской Федерации; п. 8 Федерального закона от 17.12.2001 г. № 173-ФЗ О трудовых пенсиях в Российской Федерации; п. 31 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 г. № 9).

Иждивенцами наследодателя граждане считаются в том случае, если они находились на полном содержании наследодателя или получали от него помощь, которая была для них постоянным и основным источником средств к существованию (п. 3 Федерального закона от 17.12.2001 г. № 173-ФЗ О трудовых пенсиях в Российской Федерации).

## Необходимые наследники

1. В особую группу следует выделить наследников, имеющих право на обязательную долю в наследстве<sup>11</sup>. К ним относятся несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя, его нетрудоспособные супруг и родители, которые наследуют независимо от содержания завещания не менее половины доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону (обязательная доля). То же самое касается и других нетрудоспособных иждивенцев наследодателя, за которыми признается право наследовать наравне с наследниками любой призываемой к наследованию очереди (п. 1 ст. 1149 ГК РФ).

2. Какова юридическая природа института, установленного ст. 1149 ГК РФ?

– Обязательная доля является неотъемлемой долей (*portio legitima*, *Pflichttheil*) законного наследника – установленная законом минимальная доля наследственного имущества, которую наследодатель обязан предоставить своему наследнику (или наследникам) по закону. Такой наследник получил название *необходимый наследник* (*heres necessarius*), поскольку его нельзя лишить обязательной доли по усмотрению наследодателя путем распоряжения на случай смерти. За необходимым наследником забронирована определенная законом доля в наследственном имуществе<sup>12</sup>. В этом смысле необходимое наследование можно рассматривать и как меру ограждения семьи от произвола завещательных распоряжений наследодателя. Перед нами законное ограничение воли наследодателя, который не может в полном объеме распорядиться своим имуществом на случай смерти. Перечисленные выше лица, имеющие право на обязательную долю, при

11 Т.К. Крайнова, *Обязательная доля в наследстве и проблемы, связанные с ее выделением*, Закон 10/2006, С. 105–109.

12 В.А. Рязановский, *О посмертном преемстве супругов по русскому праву, Историко-догматический очерк*, Н.-Новгород 1914, С. 121, 151–152.

жизни наследодателя в силу прямого указания закона получали содержание от наследодателя (ст.ст. 80, 87, 89 СК РФ);

– институт обязательной доли носит характер обеспечения содержания. В его основе лежит идея о необходимости обеспечения иждивенца;

– цель данного института – предоставить средства существования иждивенцу, которому наследодатель предоставлял содержание при жизни;

– догматически необходимое наследование, выводится из начала нравственного долга. Имущество наследодателя не является семейным имуществом, а его личным, поэтому необходимое наследование можно выводить только из нравственной природы наследственного права семьи, *нравственный долг свободной воли*. В целом как юридическая обязанность здесь может быть только обязанность при ранней смерти оставить нетрудоспособным наследникам алименты<sup>13</sup>;

– лицо, которое претендует на обязательную долю, должно входить в число наследников по закону независимо от обязательной доли. Управомоченный на обязательную долю имеет право на все наследственное имущество или на его определенную часть как наследник одной из восьми очередей.

Призвание лица к наследованию в качестве необходимого наследника не является ещё одним основанием призвания к наследству, как это может показаться при чтении п. 1, 3 ст. 1158 ГК РФ. Необходимый наследник также наследует по закону, однако размер причитающейся ему доли определяется по правилам п. 1 ст. 1149 ГК РФ.

3. Право на обязательную долю тесно связано с личностью необходимого наследника, поскольку:

– оно не переходит к потомкам умершего по праву представления;

– необходимый наследник не вправе отказаться от обязательной доли в наследстве в пользу другого лица (п. 1 ст. 1158 ГК РФ).

4. Право на обязательную долю в наследстве удовлетворяется из оставшейся незавещанной части наследственного имущества, даже если это приведет к уменьшению прав других наследников по закону на эту часть имущества, а при недостаточности незавещанной части имущества для осуществления права необходимых наследников на обязательную долю – из той части имущества, которая завещана (п. 2 ст. 1149 ГК РФ).

При определении размера обязательной доли в наследстве учитываются все наследники по закону, которые были бы призваны к наследованию (в том числе внуки и правнуки наследодателя, наследующие по праву представления). С этой целью должна быть определена стоимость всего наследственного имущества (как завещанного, так и незавещанного).

Важным исключением из этого правила является то, что если осуществление права на обязательную долю в наследстве повлечет за собой невозможность передать на-

<sup>13</sup> А.К. Рихтер, *О необходимом наследовании*, Санкт Петербург 1893, С. 249–250.

следнику 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 (п. 4 ст. 1149 ГК РФ).

В обязательную долю засчитывается все, что наследник, имеющий право на такую долю, получает из наследства по какому-либо основанию, в том числе стоимость уступленного в пользу такого наследника завещательного отказа. Не засчитываются прижизненные подарки, полученные необходимым наследником от наследодателя.

Право на обязательную долю осуществляется необходимыми наследниками по своему усмотрению и не может быть поставлено в зависимость от согласия других наследников на ее получение.

5. Обращает на себя внимание то обстоятельство, что законодатель не упоминает наследников первой очереди, наследующих по праву представления в качестве необходимых наследников (п. 1 ст. 1149 ГК РФ). Буквальное толкование закона приводит к тому, что внуки и правнуки наследодателя оказываются в более невыгодном положении, чем нетрудоспособные наследники-иждивенцы 2–7 очередей, и даже те нетрудоспособные лица, которые наследниками по закону не являлись, но не менее года находились на иждивении наследодателя и совместно с ним проживали (п. 1–2 ст. 1148 ГК РФ). Законодатель исключил внуков и правнуков из числа нетрудоспособных иждивенцев, которые могут считаться необходимыми наследниками. Закон дает закрытый перечень необходимых наследников и с помощью отсылочной нормы к п. 1 и п. 3 ст. 1148 ГК РФ исключает возможность для внука, который был у деда-наследодателя на иждивении и даже проживал с ним совместно не менее года, получить обязательную долю. Ведь в соответствии с п. 1 ст. 1148 ГК РФ при определенных условиях необходимыми наследниками следует признать наследников 2–7 очередей и в соответствии с п. 2 ст. 1148 ГК РФ лиц, которые не относятся к наследникам 1–7 очередей при дополнительном условии – совместном проживании с наследодателем. Таким образом, внуки и правнуки, как наследники первой очереди, ни при каких условиях не попадают ни в одну из категорий указанных в законе необходимых наследников.

Если учитывать телеологический смысл введения института необходимых наследников (восполнение отсутствия волеизъявления наследодателя с точки зрения того, к кому бы он желал, чтобы его наследство перешло), то перед нами грубая ошибка законодателя. Однако эта ошибка была исправлена толкованием нормы права, данным Верховным Судом РФ, где высшая судебная инстанция предложила судам общей юрисдикции по аналогии закона применять к внукам наследодателя нормы о нетрудо-

способных иждивенцах, если они к моменту открытия наследства были нетрудоспособны и находились на содержании наследодателя более года (пп. г) п. 31 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 г. № 9).

6. Обязательная доля вызвала критику сторонников полной свободы завещания тем, что она<sup>14</sup>:

- чрезмерно защищает детей, ослабляя их самостоятельность;
- ведет к дроблению имущества;
- способствует падению рождаемости, т.к. наследодатель желает, чтобы все имущество нераздельно перешло только к одному ребенку.

## **Наследование выморочного имущества**

Имущество считается выморочным, если (п. 1 ст. 1151 ГК РФ):

- будут отсутствовать наследники, как по закону, так и по завещанию;
- никто из наследников не будет иметь права наследовать;
- все наследники будут отстранены от наследования;
- никто из наследников не примет наследства;
- все наследники откажутся от наследства, и при этом никто из них не укажет, что отказывается в пользу другого наследника.

Юридическая природа выморочного права вызывает споры среди ученых. Существуют две основные теории:

1. право на выморочное наследство не может быть признано наследственным правом потому, что выморочным называется наследственное имущество при отсутствии наследников по закону и по завещанию либо если никто из наследников не примет наследства<sup>15</sup>. С этой точки зрения выморочное право следует признать:
  - правом обыкновенной оккупации<sup>16</sup>;
  - преимущественно предписанным правом оккупации<sup>17</sup>, т.е. привилегированное оккупационное право для казны по завладению выморочным имуществом;
  - суверенным правом, т.е. правом государства, основанном на праве владельца своей территории и находящихся на ней вещей<sup>18</sup>;

<sup>14</sup> Цивилистические правовые традиции под вопросом (по поводу докладов Doing Business Всемирного банка), Пер. с франц, Москва 2007, С. 153.

<sup>15</sup> Д. Мейер, *Русское гражданское право*, Санкт Петербург 1868, С. 662; В.И. Курдиновский, *Выморочные имущества*, Киев 1903, С. 41–42.

<sup>16</sup> К.П. Победоносцев, *Курс гражданского права, т. II.*, Санкт-Петербург 1889, С. 260.

<sup>17</sup> В.И. Курдиновский, *Выморочные имущества*, С. 45.

<sup>18</sup> Д. Мейер, *Русское гражданское...*, С. 662; Г.Ф. Шешеневич, *Учебник русского гражданского права*, Санкт Петербург 1910, С. 710–712.

- аналогичным цессии требования, поскольку и цессионарий и лицо, принявшее выморочное имущество, действуют в своих, а не в чужих интересах<sup>19</sup>;
- аналогичным праву наследования, поскольку наследником может быть только физическое лицо<sup>20</sup>;

2. право на выморочное имущество следует отнести к наследственному праву<sup>21</sup>.

Некоторые ученые считают, что право на выморочное имущество является универсальным преемством особого рода (*successio universalis sui generis*) и относится к институтам публичного, а не частного права<sup>22</sup>.

В настоящее время российский законодатель отнес право на выморочное имущество к наследственному праву, поместив соответствующие нормы в раздел *Наследственное право* части третьей Гражданского кодекса РФ.

Спецификой наследования выморочного имущества является то, что в зависимости от состава наследства к наследованию после смерти одного и того же лица могут призываться различные субъекты публичного права:

- жилые помещения наследуют муниципальные образования и города федерального значения Москва и Санкт-Петербург. Увеличение жилищного фонда муниципальных образований должно способствовать предоставлению жилья малоимущим нуждающимся гражданам, поскольку в основном за счет муниципального жилищного фонда предполагается решение данной проблемы (п. 4 ст. 12, п. 3 ст. 13, п. 2 ст. 14, п. 1, 2, 4 ст. 49 ЖК РФ);
- все остальное имущество (например, денежные вклады, земельные участки, автомобили и т.п.) наследует Российская Федерация (п. 2 ст. 1151 ГК РФ).

Выморочное имущество хоть и наследуется, но наследуется публичным образованием не как наследником особой очереди (очередей восемь, ни в одну из них РФ не входит). Из этого следует, что отказаться от наследства в пользу публичного образования нельзя, поскольку отказ от наследства возможен только в пользу наследников по закону любой очереди (п. 1 ст. 1158 ГК РФ), если только публичное образование волей наследодателя не определено в качестве наследника по завещанию. Так как публичные образования наследуют хоть и по закону, но вне установленных законом очередей, то направленный отказ в их пользу невозможен.

При наследовании выморочного имущества имеет место универсальное преемство, как в правах, так и обязанностях умершего собственника выморочного имущества. Положение любого публичного образования в этом случае подобно положению наследника. Оно отвечает по долгам наследодателя, обязано исполнить легаты и возло-

19 В.И. Курдиновский, *Выморочные имущества...*, С. 42, 43.

20 В.И. Курдиновский, *Выморочные имущества...*, С. 46–48.

21 К.Д. Кавелин, *Права и обязанности по имуществам и обязательствам*, Санкт Петербург 1879, С. 375–376.

22 В.А. Рязановский, *О посмертном преемстве...*, С. 139, 144.

жения в пределах стоимости унаследованного имущества. Тем не менее, призвание различных наследников к выморочному имуществу находится в зависимости от видов наследственного имущества. Подобный подход законодателя подрывает идею универсального правопреемства как перехода всего имущества умершего в виде единого имущественного комплекса к его правопреемникам.

В случае перехода к государству выморочного имущества государство не наследует исключительное право на произведение. Это право прекращается, и произведение переходит в общественное достояние (п. 2 ст. 1283 ГК РФ).

Имеет ли право Российская Федерация на выморочное имущество, оставшееся после иностранца?

Это зависит от состава наследственного имущества:

- к наследованию недвижимости применяется закон местонахождения имущества (*lex rei sitae*), т. е. выморочное недвижимое имущество иностранца наследует Российская Федерация, если оно находится на российской территории;
- к наследованию движимости применяется закон местожительства наследодателя (*lex domicilii*), если местом жительства иностранца на момент его смерти была Россия, то движимое имущество наследует Российская Федерация;
- наследственное имущество может переходить по законам всех государств, в которых будет находиться выморочное имущество на момент смерти наследодателя (*lex fori*)<sup>23</sup>.

### **Биографическая аннотация:**

Андрей Новиков – Санкт-Петербургский государственный университет, юридический факультет, кандидат исторических наук, кандидат юридических наук. Научные интересы: гражданское право (в частности наследственное право, семейное право).

### SUMMARY

#### **Hereditary succession in Russian Federation. The order of coming into an inheritance**

The aim of the article is to evaluate the hereditary succession in the Russian Federation. The author presents the order of coming into an inheritance in the Russian civil code.

KEYWORDS: hereditary succession, order of coming into an inheritance, civil law

---

23 Ф.Ф. Мартенс, *Современное международное право т. II*, Санкт Петербург 1896, С. 335–336.