МАГИСТЕРСКАЯ ДИССЕРТАЦИЯ

Преимущественные права в наследственном праве России

###### Ростов-на-Дону 2016 г.

###### Оглавление

Введение

. Преимущественные права: теоретико-правовой и исторический анализ

.1 Исторический анализ института преимущественных прав в гражданском обороте

.2 Понятие и суть преимущественного права

.3 Типы преимущественных прав в гражданском праве России

. Преимущественные права в наследственном праве: теоретико-правовой и практический анализ

.1 Преимущественное право наследника: понятие, суть и типы

.2 Особенности осуществление преимущественных прав наследника

.3 Защита преимущественных прав наследника

.4. Сравнительный анализ различий в преимущественном праве в России и государств-участников Содружества независимых государств и стран Балтии

. Судебная практика по делам о наследовании на территории Ростова-на-Дону и Ростовской области в период с 2010-2015 гг.

Заключение

Список использованной литературы

Введение

Актуальность темы исследования определена тем, что в определенный момент каждый человек должен умереть. И тут появляется вопрос: «Кто все-таки должен унаследовать его наследство?». В связи с тем, что смерть является неизбежным юридическим фактом, вопрос о преимущественных правах при наследовании всегда будет актуальным.

Институт наследования предоставляет разрешение названных проблем, вследствие чего не провоцирует недоверие немаловажность задач по защите и предоставлении наследственных прав граждан Российской Федерации согласно достигнутым мировым уровнем гарантий обеспеченности и охраны от нарушений субъективных прав. Обеспеченность законной защиты наследственных прав считается базой охраны права личной собственности, неотъемлемым элементом свободы гражданского оборота. В настоящее время права наследства на имущество регулирует часть 3 ГК РФ. Вступлению в права наследования предшествует несколько этапов: принятие наследства, оформление прав на наследство.

Степень научной разработанности проблемы. Ввиду того, что преимущественные права являются одним из последних дополнений к законам о российском наследственном праве, вопросам, освещающих темы исследования, посвящено малое число публикаций.

Цели и задачи исследования. Цель данной магистерской работы заключается в исследовании преимущественных прав в наследственном праве, в установлении их основных особенностей, изучение данных прав в различных странах, а также создание предложений по улучшению их правового регулирования в действующем законодательстве.

Поставленная цель достигается посредством решения следующих задач:

изучение исторического анализа института преимущественных прав в гражданском обороте;

определение понятий и сущность преимущественного права;

рассмотрение отдельных видов преимущественных прав в гражданском праве России;

анализ института преимущественных прав наследника;

рассмотрение особенностей осуществления преимущественных прав наследника

исследование основ защиты преимущественных прав наследника

проведение сравнительного анализа различий в преимущественном праве в России и государств-участников Содружества независимых государств и стран Балтии

анализ судебной практики по делам о наследовании на территории Ростова-на-Дону и Ростовской области в период с 2010-2015 гг.

Объектом исследования являются взаимоотношения среди наследников, связанные с разделом наследственного имущества, в пределах которых осуществляются обеспеченные им законом преимущественные права, и само наследство.

Предметом исследования являются нормы имеющего силу законодательства, содержащие преимущественные права наследников на принятии отдельных типов имущества при делении наследства.

Методологическая основа исследования включает в себя общенаучные методы познания с использованием частноправовых методов, таких как метод структурного анализа, сравнительно-правовой метод, метод конкретно-социологических исследований и другие.

Исторический метод использовался при анализе института преимущественных прав в гражданском обороте

Системно-структурный метод применялся при исследовании существенных вопросов преимущественных прав.

Сравнительно-правовой метод применялся при изучении зарубежного законодательства по вопросам преимущественных прав, а также при анализе различий в преимущественном праве в России и государств-участников Содружества независимых государств и стран Балтии.

Теоретическую основу составили работы А.В. Алешина, Ю.А. Андреева, О.Г. Алексеева, Л.П. Ануфриева, Н.В. Барчукова, Б.А. Булаевский, М.Ю. Барщевский, А.В. Бегичев, М.М. Богуславский, М.А. Волкова, М.В. Гордон, А.А. Галушкин, И.М. Горбункова, Б.М. Гонгало, А. Н. Гуев, И.В. Жилинкова, И. Н. Марченко.

Нормативная основа исследования состоит из международных норм и нормативных правовых актов российского законодательства, Конституции и гражданского законодательства России.

Эмпирическую основу исследования составил анализ правоприменительной практики в сфере преимущественных прав.

Аргументировано предложение о введении в гражданское законодательство отдельных норм для регулирования норм в сфере наследование в целом с учетом преимущественных прав на защиту выносятся следующие положения:

1. Необходимо дать следующее определение «преимущественных права наследополучателя» под которым, понимается индивидуальные гражданские права, обеспечивающие наследнику первенствующее право на получение установленного законом предмета наследования в его владение перед остальными наследниками, не обладающими определяемым законом положением. Став субъективным правом, преимущественное право обозначает возможность действия и связано с возмещение личных интересов, таким образом, становясь правовым стимулом.

2. Комплексность института обеспечения сохранности наследства предопределяется необходимостью организации повышенной правовой охраны субъектов наследственных правоотношений в виде совершения нотариальных действий. В необходимости установить такую охрану усматривается публичные интересы. К ним относится защита прав третьих лиц, в том числе обеспечение стабильности наследственных правоотношений.

. Необходимо детально урегулировать отношения в сфере охраны наследственного имущества, которые направлены на обеспечение законных интересов предполагаемых наследников.

Структура работы обусловлена областью изучаемых проблем, ее целями и задачами. Работа включает в себя введение, три главы, заключение и список использованных источников.

1. Преимущественные права: теоретико-правовой и исторический анализ

.1 Исторический анализ института преимущественных прав в гражданском обороте

Опираясь на правило защиты потребностей семьи умершего, российский законодатель определил четкую последовательность наследования по закону, которая образованна по большей частим на степени родства с наследодателем, при этом рождение самого наследодателя не принимается во внимание.

Отмечают прямую и боковую родственную связь. Прямая - ведущая от потомков к предкам либо от предков к потомкам - нисходящая. В боковую входят люди, не происходящие одни от других, и тем не менее происходящие от взаимного предка, параллельно с этим Гражданский кодекс Российской Федерации (далее - ГК РФ) дает юридическую значимость только двум параллельным ветвям родства.

«Существует весьма интересный один факт - во многих зарубежных странах существует прогрессивный налог на наследство, набирающий временами 60%».

Отсюда следует, что между наследственным правом Российской Федерации и правом прогрессивных капиталистических стран присутствуют значительные различия. Преимущественные права в российском гражданском праве знакомы с эпохи Древней Руси. Уже в Новгородской купеческой грамоте указывалось на то, что один из покупателей заблаговременно принуждает не лишь соотечественника своего - другого покупателя, в то же время и детей его не продавать той доли вместе полученного имущества, которая является его частью, вдобавок к первому покупателю и его детей. Однако российскому дореволюционному наследственному праву преимущественные права были неизвестны.

Раздел VII Гражданского кодекса РСФСР от 11 июня 1964 года, относящийся к наследственному праву, в свою очередь не охватывал такого положения, как преимущественное право. 1 ноября 2001 ноября Государственной Думой была принята часть третья Гражданского кодекса Российской Федерации, вступившая в силу с 1 марта 2002 года.

Следовательно, местное самоуправление было заменено на местное государственное. Административное территориальное деление обеспечило управление страной в целом, органы государственной власти каждой территории позиционировались как субъект государственно-правовых отношений.

Законодатель закрепил порядок наследования имущества усопшего непосредственно по закону и по завещанию.

«Наследование по закону имеет место» если: нет завещания, оно распознано как недействительное, оставлено в наследство не все имущество, все или несколько приемников по завещанию отвергли наследство. См: ст 1111 Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья) от 26.11.2001 N 146-ФЗ в ред. от 09.03.2016

Взяв за основу принцип защиты интересов близких родственников умершего, российский законотворец определил четкую последовательность наследования. Существуют немалые тождественности между наследственным правом РФ и развитых стран. Это неудивительно так как: и то, и другое право своим происхождением обязано Древнему Риму. Несоответствие, с моей точки зрения, обусловлено разными принципами, взятыми за основу российского и западного права. В этом случае, ясно, что для российского права свойственно: немалая демократичность в положении свободы завещания; значительное участие в интересах семьи, и в то же время обширная заформализованность всех ступеней наследования.

По российскому законодательству наследование «по праву представления» осуществляется, не так как во многих государствах, только по прямой нисходящей линии, следовательно, положения п. 2 ст. 1146 ГК РФ, освобождающие от наследования по праву представления потомков наследника, лишенного наследодателем наследства (п. 1 ст. 1119 ГК РФ), не должны распространяться на его родственников по восходящей линии. Однако на это утверждение существует и полярная позиция. При наследовании по праву представления невозможно говорить о том, что такие наследополучатели действуют по поручению своих отца и матери. Наследование по праву представления возникает только при наследовании по закону. Наследополучатели по праву представления становятся только наследники первых трех очередей и речи быть не может о том, что могут претендовать на наследство потомки племянников или племянниц, двоюродных братьев или сестер умершего. Однако дети двоюродных племянников и племянниц вступают в наследство в шестую очередь; дети родных племянников и племянниц - в пятую очередь, а их отпрыски - в шестую очередь.

В первый раз в наследственном правопреемстве в России к наследованию по закону в качестве наследополучателей седьмой очереди привлекается особый тип родственников, а именно: пасынки и падчерицы, отчим и мачеха наследодателя, не взирая на то, должны они были согласно ст. 97 СК РФ его содержать или нет. В то же время супружество между отцом (матерью) и мачехой (отчимом) ребенка обязано быть в тот момент, когда ушел из жизни отчим (мачеха). Однако пасынки и падчерицы в праве претендовать на наследство после отчима (мачехи), если только доказан факт их усыновления или как иждивенцы уже как наследники первой или плавающей очереди соответствии с законом.

При отсутствии наследников всех очередей наследственное имущество как выморочное наследуется Российской Федерацией, а что касается находящегося во владении РФ жилого помещения - субъектами РФ и муниципальными образованиями. Наследополучатели выморочного имущества являются особыми наследниками по закону, не относящимися ни к одной из указанных Кодексом очередей.

Во Франции порядок получения наследства обусловлен близостью кровного родства к умершему родственнику. Вследствие этого признака все допустимые наследополучатели делятся на «разряды». К первому разряду причислены нисходящие наследополучатели умершего (дети, внуки, правнуки и т. д.). Второй разряд - отец и мать умершего и их нисходящие (т. е. братья, сестры, племянники наследодателя и т. п.). В третьем разряде находятся восходящие родственники (кроме родителей), т. е. дедушка, бабушка, прадед и прабабушка и т. п. К четвертому разряду причислены боковые родственники: двоюродные братья и сестры, тетки, дяди и т.п.

Равно как и в России, существование, по крайней мере, одного наследника предшествующего разряда ликвидирует от наследования всех наследников нижестоящей цепочки.

Как в иностранных государствах, точно так же и в законодательстве РФ действует два варианта вступления в наследство: по закону и по завещанию.

Наследование исполняется по закону в том случае, если: не имеется завещание (не было составлено или отменено завещателем), содержание завещания сводится к тому, чтобы отвадить от наследственного имущества одного, нескольких или всех наследников по закону или ограничивается завещательным отказом (завещательным возложением), завещание является недействительным, завещание касается только части наследственного имущества, все или часть наследников по завещанию не приняли права наследования (п. 1 ст. 1117 ГК РФ).

Опираясь на правило защиты потребностей близких родственников умершего, российский законотворец определил четкую последовательность наследования по закону, которая построена по сути своей на семейно-родственном начале, т.е. сначала принимают во внимание необходимость обеспечения интересов членов семьи умершего.

Различают прямую и боковую линии кровного родства. Прямая линия бывает восходящей (от будущих поколений к прошлым) или, наоборот, нисходящей. В боковую включены родственники, не ведущие свое происхождение друг от друга, но происходящие от одного пращура, при этом Гражданский кодекс Российской Федерации (далее - ГК РФ) добавляет юридическое силу только двум параллельным линиям родства.

«Наследники условно разделены на восемь основных групп-очередей в части 3 ГК РФ». И призываются не все сразу, а в порядке очередности. Непосредственно к наследникам по закону первой группы-очереди относятся дети (в том числе усыновленные, а также в соответствии с п. 2 ст. 48 Семейного кодекса Российской Федерации (далее - СК РФ), отпрыск наследодателя, родившийся в течение трехсот дней после его смерти), супруг и родители (усыновители) наследодателя. Братья и сестры, происходящие от одних и тех же родителей и имеющие одного общего родителя братья и сестры наследодателя, его дедушка и бабушка, как со стороны отца, так и со стороны матери приписываются ко второй группе. Братья и сестры, происходящие от одних и тех же родителей и имеющие одного общего родителя братья и сестры родителей (дяди и тети) наследодателя относятся к третьей группе. Родственники третьей степени родства - прадедушки и прабабушки наследодателя признаются наследниками четвертой группы; 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) приписываются; 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) относятся к наследникам шестой очереди. «Пасынки (падчерицы) и отчим (мачеха) умершего к седьмой. К числу наследников по закону так называемой плавающей, или скользящей, очереди причисляются нетрудоспособные лица, состоявшие на иждивении наследодателя не менее одного года до его смерти, а при определенных обстоятельствах часть этой группы наследников наследуют как наследники восьмой очереди».

Внуки и их будущие поколения, племянники и племянницы, двоюродные братья и сестры умершего будут наследниками по праву представления в соответствии со ст. 1146 ГК РФ.

Особый механизм - призвания к наследованию наследников по закону представляет собой наследование по праву представления. В том случае, когда пращур наследника, который был бы призван к наследованию по закону после смерти наследодателя, ушел из жизни до открытия наследства или синхронно с наследодателем наследополучатели призываются к наследованию по праву представления (ст. 1146 ГК РФ).

По законодательству РФ вступление в наследство «по праву представления» происходит, не так как во многих государствах, лишь по прямой нисходящей линии, следовательно, положение п. 2 ст. 1146 ГК РФ, ликвидирующие от наследования по праву представления будущие поколение наследника, отчужденного наследодателем от наследства (п. 1 ст. 1119 ГК РФ), вынужден не распространяться на его родственников по восходящей линии. В тоже самое время по этому поводу имеется и другая точка зрения. При наследовании по праву представления невозможно говорить о том, что такие наследники представляют своих отца и мать. Их право представляется особым типом наследования, однако, не представительством. Наследополучателями по праву представления могут быть только наследники первых трех очередей-групп, и исключены будущие поколения племянников (племянниц) и двоюродных братьев (сестер) умершего. И тем не менее дети последних (двоюродные племянники и племянницы) включаются в процесс передачи имущества в шестую очередь; в пятую очередь - дети родных племянников и племянниц (двоюродные внуки и внучки), а их дети (двоюродные правнуки и правнучки) - в шестую очередь.

В первый раз в наследственном праве к наследованию по закону на правах наследников седьмой очереди включается такая отдельная разновидность свойственников, как пасынки и падчерицы, отчим и мачеха наследодателя, самостоятельно от того, должен ли наследодатель быть на иждивении согласно ст. 97 СК РФ. Вдобавок семейные узы между отцом (матерью) и мачехой (отчимом) ребенка обязаны быть подтверждёнными на момент смерти отчима (мачехи). Наряду с этим пасынки и падчерицы вправе наследовать после отчима (мачехи) и если только их усыновили или как иждивенцы уже в качестве наследников первой или плавающей очереди в соответствии с законом.

Учитывая возможность, когда органы местного самоуправления занимаются реализацией государственных задач, необходимо обеспечить жесткий контроль государства. Но у местной власти должны быть свои ресурсы для выполнения местных задач и отдельных государственных полномочий. Это возможно при условии, если местная власть по своей природе является государственной. Однако если учитывать опыт реформ 1890-1892, чрезмерное огосударствление местной власти, тоже приводит к неэффективности и формирует протестские отношения со стороны населения.

Российское местное самоуправление формировалась в доминирующей роли государства, также государство выступало как главный инициатор в его организации, также государство являлось, необходим условием в развитии местного самоуправления и выражала политическую поддержку.

Если говорить, ни хозяйственная, ни государственная модели местного самоуправления не смогли полностью проявить себя в российских реалиях. Но принесли некоторые позитивные результаты в общественную жизнь. Что приводит к мысли, что современная модель должна включать в себя разумную долю государственной основы.

Вследствие принятия настоящего нормативного правового акта, наследственное право в Российской Федерации подверглось значительным преобразованиям, одним из которых оказалось законодательное выделение такой группы прав наследников, как преимущественные права.

«Так как преимущественные права, как независимая категория прав, в первый раз сформировались вследствие утверждения Гражданского кодекса РФ, в литературе до сих пор не сформулировано конкретное мнение касательно их правовой природы. Исходя, из вышеупомянутого формируется потребность теоретического постижения сути, важности и устройства исполнения преимущественных прав в целом, да и преимущественных прав в наследственном праве в частности».

Возникновение института наследования начинается от первобытно - общинного строя, который стал началом общественно-экономической формации в анналах человечества. В первобытно - общинном строе институт наследования сделал первые шаги в своем развитие. На начальных стадиях формирования института наследования, в то время как нужды людей и способы их исполнения были очень мизерными, наследования в нынешнем представлении еще не появилось, так как наследовать фактически было пока что нечего. Тем не менее в тот самое время от отца к сыну передавались приспособления для охоты и рыбной ловли. В обладании и обращении рода и племени сохранялись орудия для ведения домашнего очага, кожа неприручённых животных, припасы древесины и провизия, различные драгоценности, знаки принадлежности к роду (племени).

Однако начавшиеся в это время отношения контролировались не нормами права, которых до сих пор не существовали, а древними традициями и общественными устоями. Следование им гарантировалось не средствами правительственного обязывания, а коллективным осуждением, авторитетом наиболее значимых членов рода.

Обобщая вышеупомянутое, необходимо выделить, что в наследовании по закону увеличен штат наследополучателей до восходящей и боковой линий. Аннулированы сдерживания в правах наследования индивидам женского пола у сельских жителей. Наследственное право получает всеохватывающую правопреемственность; отдельное внимание предоставлено обязательствам наследодателя по денежным обязательствам, получаемые наследником совокупно с имуществом и имущественными правами. Завещание приняло обязательный рукописный вид. Возникло право отречения от наследства.

Таким образом, допускается совершить умозаключение о том, что наследование по древнерусскому праву сдерживалось семейным кругом. Боковая родня была лишена прав на наследство. Данная норма понемногу изменяется, таким образом позволительно утверждать о том, что собственно в увеличении круга родственников, призываемых к наследованию, заключается, суть исторического становления русского наследственного права. Настоящий процесс продвигается единовременно с увеличением прав частного имущества, с повышением индивидуализма и важности субъекта, с поэтапным снижением связей среди участников родственных уз - семьи.

Неотъемлемым признаком современных гражданских правоотношений в России стало прогрессирующее в количественном и качественном (прежде всего, для экономики страны) отношении участие в них иностранных лиц. Следует отметить, что иностранцы составляют значительную часть населения многих стран, в частности, тем, что в условиях глобализации население начинает активно мигрировать из одной страны в другую по разным причинам.

«Иностранный гражданин - физическое лицо, не являющееся гражданином Российской Федерации и имеющее доказательства наличия гражданства (подданства) иностранного государства». Новиков В.В. дает развернутое определение данному понятию и полагает, что «под иностранным лицом надлежит понимать как иноземное физическое лицо (гражданин; лицо без гражданства; лицо, имеющее два и больше гражданств), так и чуземную организацию». Основу семантики термина «иностранная организация», по его мнению, «составляет «двойственное толкование: заграничное юридическое лицо и заграничная организация, не представляют собой юридическое лицо. Критерием «иностранности» таких лиц служит то, что их гражданская правоспособность, в отличие от отечественных организаций, определяется в соответствии с законодательством государства, в котором они учреждены».

Специфика правового положения иностранного лица состоит в том, что оно относится вероятно к двум законоположениям: праву собственного государства и страны, в которой он находится.

В международном праве обычно выделяют три вида правового режима иностранцев: национальный режим, специальный режим и режим наибольшего благоприятствования. В Российской Федерации правовой статус иностранцев определяется, прежде всего, Конституцией РФ, согласно ч. 3 ст. 62 которой иностранцы и лица без гражданства имеют те же права и несут те же обязанности, что и граждане России. Исключение оставляют случаи, установленные федеральным законом или международным договором.

В основе российского законодательства лежит основные принципы правового положения иностранных граждан:

. иностранцы обладают тем же объемом прав и свобод и несут те же обязанности, что и российские граждане;

. они равны перед законом;

. в отношении иностранцев тех стран, в которых имеются санкции касающиеся притеснения прав и свобод российских граждан, возможно, будут приняты взаимные санкции;

. иностранные граждане, как и остальные участники гражданского оборота, должны соблюдать российские законы, в том числе и определяющие порядок осуществления субъектами своим гражданских прав. То есть использование иностранцами своих прав в Российской Федерации не должно оказывать негативное влияние на потребности общественности, страны, российских граждан и других лиц.

Иностранные граждане, осуществившие преступные деяния, административные или иные правонарушения на территории РФ, несут ответственность на общих основаниях с российскими гражданами. Таким образом, по общему правилу, иностранцам в России предоставлен национальный правовой режим.

«Нотариат в России призван гарантировать в соответствии с Конституцией Российской Федерации, конституциями (уставами) субъектов Российской Федерации, настоящими Основами защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц путем совершения нотариусами предусмотренных законодательными актами нотариальных действий от имени Российской Федерации».

Основной документ страны, который провозглашает и закреплет права, свободы человека, гражданина-это Конституция Российской Федерации, которая была принята двенадцатого декабря в тысяча девятьсот девяносто третьем году. Впервые в истории именно России, правам и свободам, человека стала посвящаться специальная вторая глава, и во второй статье в ней провозглашается: «Человек, его права и свободы являются высшей ценность. Расценивание, исполнение и обеспечение прав и свобод индивида и гражданина - обязанность государства». Далее в статья 18 Конституции говорит, что «права и свободы личности и гражданина будут непосредственно действующими». И устанавливают «значение, сущность и действие на практике законов, функционирование законодательной и исполнительной власти, местного самоуправления и обеспечиваются правосудием».

Нужно подчеркнуть, что международные стандарты и принципы стали основоположным для норм Конституции, которые определяют основные права, свободы человека, гражданина. Они это результат достижений общественной цивилизации за многовековую нашу историю. Исходным документом, который подтверждает высокую ценность прав, свобод человека, гражданина, стала «Всеобщая декларация прав человека» 1948 года.

На ее основе в тысяча девятьсот шестьдесят шестом году принят «международный Пакт об экономических, социальных и культурных правах». Этот Пакт в России начал действовать в тысяча девятьсот семьдесят шестом году. Важный для этой темы документ-это «Европейская социальная хартия 1961 года». Россия ее ратифицировала тридцатого июля двухтысячи девятого года. Не только это, но и другие документы являются базовыми при развитии Российского гуманитарного права. Оно поставило прав, свободы человека на первое место внутренней политики российского государства. Так, важная группа основных прав, свобод человека, гражданина-это социально-экономические свободы, права. Данные права, свободы пересекают важные сферы жизни человека: труд, отдых, образование, охрана здоровья, предпринимательская, другая экономическая деятельность. Удовлетворение физических, духовных, материальных, других общественно важных потребностей человека гарантированно правом собственности, правом на деятельность индивидуального предпринимателя, свободой выбора для приложения собственных сил. Права человека, первоначально подразумевается возможность и правомочие удовлетворения потребности, интересов человека, реализации личного интеллектуального, физического потенциала. Так, если отсутствует помощь государства, общества, это осуществить невозможно.

Невозможно не согласиться с профессором Е.А. Лукашева, который отметил: «для их осуществления недостаточно воздерживаться от вмешательства в данную сферу. Задача состоит в том, чтобы создавать социальные программы и вести всестороннюю работу, которая позволила бы гарантировать правозащитные, социальные, экономические и культурные права».

«К социально-экономическим правам и свободам, закрепленным в Конституции, относятся: право каждого на свободное осуществление своих способностей в предпринимательской деятельности (ст. 34); право частной собственности, в том числе на землю (ст. 35, 36); свобода труда и право на труд в надлежащих условиях, а также право на защиту от безработицы (ст. 37); право на отдых (ч. 5 ст. 37); охрана семьи, материнства и детства (ст. 38); право на социальное обеспечение (ст. 39); право на жилище (ст. 40); право на охрану здоровья и медицинскую помощь (ст. 41); право на благоприятную окружающую среду (ст. 42); право на образование (ст. 43); свобода литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, преподавания (ст. 44); право пользования учреждениями культуры (ч. 2 ст. 44)».

По мнению С.М. Шахрай и А.А. Клишас: «экономическая свобода - необходимый элемент гражданского общества и правового государства. Провозглашенные в качестве основы конституционного строя многообразие и равная защита всех форм собственности обуславливают свободу предпринимательской и иной экономической деятельности».

Для цели осуществить предпринимательскую деятельность юридическое, физическое лицо - может создать на личный риск, под личную имущественную ответственность предприятие, зарегистрироваться предпринимателем без «образования юридического лица». Вступить в отношения по договору с юридическим, физическим лицом, другим хозяйствующими субъектом, приобрести и распорядиться собственностью. Однако, учитывая недостаточность ресурсов государство установило ограничения иностранным гражданам и лицам без гражданства. Например, граждане Российской Федерации, имеют свое приоритетное право для занятия вакантных мест, когда иностранные граждане, въехавшие в Россию, чтобы осуществить профессиональную деятельность, имеет право работы по найму, на территории России лишь при подтверждении права трудовой деятельности. «Выдача иностранным гражданам подтверждения на право трудовой деятельности на территории Российской Федерации осуществляется без оформления разрешения».

К примеру, в Москве, у станции метро, только лица имеющие московскую прописку имеют право аренды территории используемых для оборудования торговых точек небольшого размера. Это правило ставит ограничение на возможности именно иностранных граждан, граждан России, которые не имеют московскую постоянную регистрацию, на занятие предпринимательской деятельности, а именно, в данном случае, у этих лиц не получается конкурировать на равных с коренными московскими гражданами.

Очень важное право-это право частной личной собственности. Сама именно частная собственность является формой собственности, существующей и гарантируемой Российским государством.

Конституция провозглашает право граждан, их объединений на землю в своей частной собственности, на свободное осуществление владения, пользования и распоряжения землей, иными природными ресурсами земли, при этом, не производя ущерб нашей окружающей среде, при этом не нарушив права, законные интересных остальных лиц. «Принудительное отчуждение имущества для государственных нужд может быть произведено только при условии предварительного и равноценного возмещения».

Мы считаем, что нужна и ясность в трактовке. Итак, к примеру, люди проживающие в городе Сочи пострадали в связи с предложенными, низкими ценами на собственность. Большая часть жителей Сочи, которая по некоторым причинам была вынуждена продать землю государству считает, что могли получить взамен этого большую денежную сумму. Конечно, органы власти, говорили, что предложение цен будет исходя из рыночных стандартов. В этом случае, конфликт был разрешен в пользу именно государства.

Следует выделить так же еще одно важное право человека, гражданина-«право на образование». Для реализации своего конституционного права на образование, следует либо быть одаренным, либо быть из весьма обеспеченной семьи. Так, как давно уже известно, что от природы индивиды имеют разные умственные способности и есть немало малоимущих семей, которые просто не в состоянии реализовать право ребенка на высшее образование, так как учиться по контракту из-за высоких цен не представляется возможным.

Например, в Москве семья обычных работающих граждан как минимум должна работать полгода, чтобы оплатить учебу одного ребенка, а если их двое или трое, то соответственно больше. Отсюда и вывод: право на образование по объективным причинам могут реализовать далеко не все слои населения. Результатом чего стало падение грамотности и возникшая полная безграмотность.

По статистическим данным около 22 тысяч детей в возрасте от 7 до 18 лет в современной России не умеют читать и писать. Только по официальным данным в 2011 году в России 30000 тысяч детей нигде не учились, также в стране 670 тыс. малограмотных и неграмотных подростков. Из них 610 тыс. имеют лишь начальное общее образование, 37 тыс. не имеют никакого образования .

Итак, анализируя все вышесказанное, можно сделать вывод, что за 20-летие Конституции в современной России были получены довольно интригующие результаты в сфере образования. Наряду с появившимися тысячами неграмотных оказывается содействие в получении образования гражданам, проявившим выдающиеся способности, в том числе посредством предоставления им специальных государственных стипендий, включая стипендии для обучения за рубежом и т.д.

Для решения данных проблем в первую очередь в демократическом, правовом, социальном государстве каждый должен думать об интересах государства и только потом заботиться о себе. Государство является единственным субъектом, в чьи полномочия и обязанности входит защита социально-экономических прав и свобод личности. И оно должно создать благоприятные условия для их реализации. Чтобы государство процветало и жило благополучно нужно, чтобы чиновники помнило о рядовых гражданах, знало и понимало интересы народа и проводило максимально эффективную социальную политику.

Применительно к области реализации права наследования иностранных граждан в России необходимо отметить, прежде всего, то, что они являются субъектами наследственных правоотношений, то есть могут быть как наследодателями, так и наследниками.

Следует отметить, что гражданская правосубъектность иностранных лиц лежит в основе их правового положения в сфере имущественных и личных неимущественных прав. Их участие в гражданском обороте регламентируется не во всех государствах одинаково, а нередко определяется на взаимовыгодных или взаимных обязательствах государств их гражданства или национальной принадлежности . Таким образом, для решения вопроса о праве, подлежащем применению при определении правового положения иностранных лиц, используются схожие, но не тождественные положения. Обязательными из них необходимо признать личный закон и национальность.

Итак, в Российской Федерации иностранцам предоставлен национальный правовой режим. То есть иностранные граждане и лица без гражданства как субъекты наследственных правоотношений обладают тем же объемом прав и обязанностей, что и граждане Российской Федерации. Исключения составляют случаи, которые отмечены федеральным законом или международным договором Российской Федерации. Таким образом, иностранные граждане могут быть как наследодателями, так и наследниками.

При определении правоспособности и дееспособности, иностранных лиц лежит личный закон данного физического лица. В РФ применяется именно модель определяющая личный закон физического лица в связи с законом страны гражданства. Оно является оптимальным при реализации,защиты права наследования «институтом нотариата».

.2 Понятие и сущность преимущественного права

Преимущественное право, в отечественном российском законодательстве, являясь субъективным право, либо выступая в качестве проявления правоспособности, не обладает по его содержанию, особыми чертами, свойствами. Так, по содержанию - является либо правом заключения договора, либо возможностью принудительного осуществления права требования обращением взыскания им на имущество своего должника, или другое право. В связи с этим, в вопросе о природе, месте самих преимущественных прав лица, учитывается, что при каждом случае эти права являются абсолютными, относительными, вещными, обязательственными, корпоративными.

"Преимущественность" тут не затрагивает самого содержания права. Она отражается лишь на особенностях осуществления. Это можно показать например, при преимущественном праве на покупку доли лица в праве к примеру общей собственности. «При продаже доли в праве общей собственности постороннему лицу остальные участники долевой собственности имеют преимущественное право покупки продаваемой доли по цене, за которую она продается, и на прочих равных условиях».

Еще продавец доли должен письменно уведомить остальных участников данной «общей долевой собственности» о намерении продать свою долю. Но "преимущественность" в этом случае не отражается на самом содержании права: по содержанию право на покупку, упомянутое в Гражданском Кодексе, - это только право заключения договора. Ведь право, являясь, оно по природе субъективным правом гражданина, отдельным правомочием, либо элементом правоспособности, определяет содержанием возможность именно поведения субъекта, устанавливает, что именно данное лицо имеет право совершать. А "Преимущественность" определяет не само правовое содержание возможности лица, а именно то, как субъект может сам действовать. В связи с чем, характеризуя "преимущественность", нужно относить не к правовому содержанию, а именно к осуществлению.

Вместе с этим Закон устанавливает право, названное им преимущественным, обязанность лица, а по факту - предложить последнему лицу вступление с ним в «правоотношение преимущественно перед другими третьими лицами, в том числе перед теми из них, кого он действительно хотел бы видеть в качестве своего контрагента. При этом и само преимущественное право, и названная обязанность требуют правовой квалификации: одного простого указания на тот факт, что речь в данном случае не идет о субъективных правах и обязанностях, недостаточно».

По И.В. Жилинковой, «в течение многих лет в цивилистической литературе вопрос имущественных прав несовершеннолетних, по сути, сводились к правам ребенка на получение алиментов, да и то в первую очередь рассматривался с точки зрения обязанности родителей по уплате средств по его содержанию».

Нужно обратить свое внимание на те суммы, которые причитаются ребенку. Они имеют целевой характер, потому что должны израсходоваться только на нужды данного ребенка. Это говорит о том, что право получения содержания- это субъективное право ребенка в качестве самостоятельного субъекта именно семейных правоотношений.

Из этого следует, что право на получение содержания - это неотъемлемое право несовершеннолетнего, которое возникает с момента самого рождения. Однако, из-за того, что ребенок до 14 лет не может обладать дееспособностью, то от имени этого ребенка, в интересах ребенка, соглашение может заключить законный представитель, а именно опекун, родитель, усыновитель.

Согласно Гражданскому Кодексу алиментное соглашение на несовершеннолетних, которые не достигли 14 лет, имеют право заключить, от их имени, родители, усыновители, опекуны, законные представители этого несовершеннолетнего ребенка. А стороной материального правоотношения по получению алиментов, является сам несовершеннолетний ребенок. Так, только он -это управомоченное лицо, то есть субъект права.

Особое внимание заслуживает предоставление права родителям на заключение алиментного соглашения на детей. «Соглашение об уплате алиментов (размере, условиях и порядке выплаты алиментов) заключается между лицом, обязанным уплачивать алименты, и их получателем, а при недееспособности лица, обязанного уплачивать алименты, и (или) получателя алиментов - между законными представителями этих лиц. Не полностью дееспособные лица заключают соглашение об уплате алиментов с согласия их законных представителей».

Уже непонятно как при данном случае законный представитель может проконтролировать расход денежных средств несовершеннолетним. При расходовании ребенком алиментов ненадлежащим образом, появляется необходимость лишения его права получения алиментов, но каким именно правовым средством нужно воспользоваться: ограничением права ребенка по статье 26 Гражданского Кодекса; расторжением соглашения на алименты. В обоих случаях нужно обратиться с заявлением в суд. Но в Гражданском Кодексе и в Семейном Кодексе не предусмотрено ни одного основания, которое служит расторжением данного договора в связи с ненадлежащим расходованием средств несовершеннолетним.

По нашему мнению, следует дополнить статью 101 Семейного Кодекса РФ: в случае ненадлежащего расходования средств получателем алиментов, не обладающим дееспособностью в полном объёме, его законные представители вправе требовать расторжения соглашения об уплате алиментов и заключения такого соглашения с ними.

По пункту второму статьи пятьдесят четвертой Семейного Кодекса, несовершеннолетний ребенок имеет право на проживание и воспитывание в семье, право совместного проживания с родителями. Гражданского Кодекс конкретизирует эти права: «Местом жительства несовершеннолетних, не достигших четырнадцати лет, или граждан, находящихся под опекой, признается место жительства их законных представителей - родителей, усыновителей или опекунов». Одно из именно имущественных прав самого ребёнка Семейный Кодекс указывает право владения пользования имуществом своих родителей при условии совместного проживании.

Так, проживание с представителями является условием более эффективного исполнения имущественных прав несовершеннолетнего и защите их. Анализ норм, положений указывает на реализацию различными способами права на жилище в настоящем времени путем предоставления жилых помещений в силу договора социального найма; передачей жилых помещений в силу договора коммерческого найма; приобретением или строительством жилого помещения в домах жилищного фонда.

Кроме того, есть проблемы в жилищных правоотношениях.

Если родители, которые являются нанимателями, лишены родительских прав, то они могут без предоставления жилья быть выселены государственными органами из их жилого помещения, при совместном проживании в жилом помещении вместе с детьми, которых данные родители лишены своих родительских прав, может быть признано невозможным.

«Закон в данном случае стремится максимально защитить права и интересы несовершеннолетнего ребёнка, выселение без предоставления другого жилого помещения в данном случае производится не за допущенные нарушения в жилищной сфере», а на наш взгляд, является дополнительной мерой ответственности за ненадлежащее исполнение обязанностей родителей. При отсутствии четкого регулирования законом семейно-правового статуса детей и несогласованности положений жилищного, семейного законодательства реализация положений Жилищный Кодекс на практике не осуществляется, или порождает ситуацию, когда лишённые жилья оказываются несовершеннолетние дети, а не их «нерадивые» родители. Так как эти положения не закреплены ни в статье 83 Жилищного Кодекса, который устанавливает основания расторжения договора социального найма, ни в статье 71 Семейного Кодекса, который устанавливает последствия при лишении родительских прав на ребенка.

Права несовершеннолетних детей наследников российский закон защищает по-особому. Гражданский Кодекс закрепляет охрану наследственных прав на еще народившегося ребенка к случаю если ребенок родится живым. Несовершеннолетних, которые призваны к наследованию, закон рассматривает как необходимых наследников наследодателя. Каждый несовершеннолетний ребенок наследодателя имеет право на обладания обязательной доли в данном наследстве.

Обязательная для ребенка это мера защиты имущественных интересов данного несовершеннолетнего так как, семейное законодательство предусматривает обязанность родителей на содержание детей. В связи с этим, при смерти родителя, его ребенок не останется без содержания. Для лишения права на свою обязательную долю, нужно чтобы наследник был признан судом недостойным. «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». Еще, суд в этом случае, должен учесть именно имущественное положение самого наследника, который имеет право на обязательную наследственную долю.

Еще Гражданский Кодекс гласит: «Опекун не вправе без предварительного разрешения органа опеки и попечительства совершать, а попечитель - давать согласие на совершение сделок по отчуждению, в том числе обмену или дарению имущества подопечного, сдаче его внаем (в аренду), в безвозмездное пользование или в залог, сделок, влекущих отказ от принадлежащих подопечному прав, раздел его имущества или выдел из него долей, а также любых других действий, влекущих уменьшение имущества подопечного». Но, рассматривая вопрос об отказе при присуждении обязательной наследственной доли, не нужно привлечение органов опеки, попечительства. Законность, обоснованность указанного этого положения статьей 1149 кодекса вызывает огромное сомнение.

Итак, сегодняшние реалии и судебная практика говорят, что нужно реформировать законодательство в интересах именно ребёнка.



Рис.1. Категории наследственного права

Осуществление права- это всегда реализация лицом возможностей, которые заключены в содержание наследственного права. При этом «исполнение гражданских прав подчиняется конкретным основам (законности, правомерности, диспозитивности, добросовестности, реального претворения в жизнь и т.п.), обладает определенные рамки (субъектные, кратковременные и т.п.). Квалифицируется в специальном порядке, специфическими пределами, вдобавок средствами защиты. Эти все основы вместе возможно определить как обстоятельства для исполнения гражданских прав. На ряду с этим установить такие основы исполнения не выделяя частей можно как установленные законом, другими правовыми актами или соглашением сторон критерии, которым должна (или может, например, в случаях со способами осуществления гражданских прав) согласовываться осуществление достижений, составляющих сущность всякого гражданского права».

"Преимущественность», как «возможность осуществления права преимущественно перед любыми другими (третьими) лицами, является, в действительности (наряду с перечисленными выше), одним из условий осуществления гражданских прав».

.3 Виды преимущественных прав в гражданском праве России

Основы преимущественного права составляют акты совершенно различных институтов в гражданском праве. Все эти нормы, невзирая на свое разнообразие служить одной единой цели и также имеют свою единую направленность.

Справедливо указывается в законодательстве, что «особенности преимущественных прав, их правовая природа, содержания, так и в части механизмов возникновения, осуществления и защиты не дают возможности отнести их к другим известным группам гражданских прав».

Предлагается классифицировать преимущественные права по характеру правовых норм, в которых они закреплены или по их содержанию. Нам представляется более приемлемым и эффективным классификация по сферу их установления: связанные с вещным правом, обязательственным правом, корпоративным и исключительным правом. Это позволяет проследить не только широкое применение преимущественного права, объединенное едиными признаками, но и проследить их определенные групповые особенности. Для того чтобы показать, как практически осуществляется преимущественные права думается достаточно кратко проанализировать выборочно отдельные виды из вышеуказанных правовых образований.

ГП регулирует имущественные и личные неимущественные инициативные отношения физических и юридических лиц



Рис. 2.Виды преимущественных прав.

Дело в том, что до открытия наследства все наследники в преобладающем большинстве случаев находится в семейных или иных родственных отношениях, где из нескольких наследников преимущественным правом обладают определенные лица и на конкретные имущества, прямо предусмотренные законодательством. Также заранее известно «не только обладатель преимущественного права, но и по существу и обязанные лица. Основанием их динамики являются смерть наследодателя, в силу которой становиться возможным осуществление преимущественного права. На этой стадии преимущественное право становится элементом относительного правоотношения, которое корреспондируется с обязанностью других наследников воздержаться от действий препятствующих получению наследственного имущества, причитающегося лицу, обладающему преимущественным правом».

С открытием наследства претерпевают изменения и взаимоотношения наследников. «Лицо, обладающее преимущественным правом, вправе совершать активные действия по сохранению наследственной массы, а все остальные наследники, призванные к наследованию обязаны воздерживаться от действий, препятствующих осуществлению преимущественного права наследования, т. е. воздержание от совершения активных действий. Если вопреки требованиям законодательных актов спорный объект наследства уже находится, в фактическом владении наследника, не обладающего преимущественным правом, то такой наследник может быть понужден к совершению активных действий. Отсюда следует, что субъект правоотношений, противопоставленный, привилегированному наследнику в основном обременен обязанностью пассивного характера».

Вместе с тем невозможно согласиться с утверждением о том, что обязательным условием реализации преимущественного права является наличие правопритязания на определенное в законе имущество со стороны наследников, не обладающих преимущественным правом. Иначе собственность унаследуется на общих основаниях. Преимущественное право, по своей сути, обладает более высокой юридической силой и, соответственно, оно не может реализоваться только при наличии правопритязания. Преимущественное право - это категория, которой присущ определенный приоритет перед обычными правами и осуществляется оно в основном в пределах нормальных регулятивных правоотношений и какое-либо правопритязания не могут поколебать юридический приоритет преимущественного права, и оно осуществляется в соответствии со своим содержанием.

К сожалению, ни прежний, ни действующий ГК РФ не уточняет условия совместного проживания наследника, наделенного преимущественным правом на получение предметов, перечисленных в ст.1185. Указывается, что наследники в течение года до открытия наследства, совместно проживавшие с наследодателем, имеют преимущественное право на получение имущества, перечисленного в ч. 1 ст.1185 ГК РФ. Представляется, что в данном случае, во избежание разночтений в понимании положения «в течение года до открытия наследства», резюмируется, что указанные наследники проживали в течение года вместе с наследодателем, включая день смерти. Если же указанные наследники проживали совместно с наследодателем год и более, но впоследствии данный срок был прерван до открытия наследства, такие наследники не приобретают преимущественное право на долю. Не приобретают преимущественное право на наследство и тогда, когда после перерыва за несколько месяцев или даже дней возобновили совместное проживание. Отсюда следует, что у совместно проживающих наследников с наследодателем возникает преимущественное право наследования, если они проживают в течение года, включая день открытия наследства. Теперь перечень объектов преимущественного права несколько расширен, и ст.1185 ГК РФ предоставляет преимущественное право всем наследникам, как по закону, так и по завещанию.

Возникает естественный вопрос, как быть, если в составе наследников имеются лица, обладающие правом на обязательную долю (ст.1171 ГК РФ) и не проживавшие вместе с наследодателем. Надо полагать, что на преимущественное право завещательное распоряжение не может оказать существенного влияния. Поэтому на имущественные объекты, предусмотренные ст.1185 ГК РФ, юридическая сила завещания не распространяется. Следовательно, лица, обладающие преимущественным правом, осуществляют свои права без проблем. С оставшейся части наследственного имущества лица, обладающие правом на обязательную долю, наследует, независимо от содержания завещания, не менее двух третей доли, которая причиталось бы любому из них при вступлении в наследство по закону.

Но «Государственные награды, которых был удостоен наследодатель и на которые распространяется законодательство о государственных наградах Российской Федерации, не входят в состав наследства».

В области вещных прав рассмотренные разновидности преимущественных прав применяются на практике успешно, и свидетельствует об их значимости в современных условиях.

Преимущественные права как правовая категория по действующему законодательству применяются и в области корпоративных правоотношениях. Появление данных правовых категорий обусловлено переходом к именно рыночным отношениям, обеспечением успешного развития социального бизнеса, и развитием социального, индивидуального интереса.

В литературе отмечено преимущественное право при корпоративных правоотношениях, которые принадлежат участникам корпораций, и в установленных законодательством случаях юридическому лицу-это правовая возможность привилегированной покупки имущества, которое отчуждается участниками данных корпоративных отношений.

Итак, преимущественное право нельзя относить к абсолютным правам, поскольку обладатель последнего может осуществлять свое право в любое время. Обладатель абсолютных прав осуществляет свое право самостоятельно и не завесить от совершения определенных действий третьими лицами. Следовательно, в абсолютных правоотношениях правообладателю противостоит все и каждый, а в корпоративных отношениях преимущественным правом обладают члены данного общества перед обществом и третьими лицами, т. е. носит закрытый характер.

Еще, «закрытый характер отношений в обществе с ограниченной ответственностью предопределяет необходимость использования специальных мер, ограничивающих возможность изменения субъектного состава участников обществ. К числу таких мер относится предоставление участникам права преимущественного приобретения (покупки) доли или части доли в уставном капитале. Используя это право, сохранить первоначальный состав участников общества».

Категория преимущественного права в современных условиях стало, широко применяться и в сфере обязательственных правоотношений: преимущественное право нанимателя на подписание договора о сдаче жилого помещения на новый срок, преимущественное право пользователя на подписание договора коммерческой концессии на другой срок, преимущественное право на подписание договора произведения. Особенностью преимущественных прав в обязательственных правоотношениях состоит в том, что обе стороны - обладатель права и контрагент известны и находятся в соответствующих отношениях.

Преимущественное право предоставляется только в случаях, если иное не предусмотрено законом и договором аренды. В законодательном порядке установлено, что нормы о возобновлении договора на неопределенный срок к договору проката не применяется.

Поскольку нормы части 1 ст.642 ГК РФ является диспозитивным, стороны вправе предусмотреть в договоре об исключении возобновления аренды на новый срок. Из этого следует, что это право арендатора является несколько ограниченным по сравнению его с правом на преимущественную покупку принадлежащего участнику отношений долевой собственности, которого нормы носят строго императивный характер.

Практическое осуществление преимущественных прав, возможно, при наличии следующих условий: во-первых, арендатор надлежащим образом возложенные на него обязанности в течение всего срока договора. Это все предполагает, использование арендатором имущества именно по назначению, и не допущение ухудшения состояния, своевременно внося арендную плату и регулярно проводя текущий ремонт. Еще, готовность самого арендатора на заключение договора аренды именно на тех условиях, которые предлагаются иными претендентами для заключения договора аренды. «Изменение условий при возобновлении договора аренды на новый срок является объективно обусловленными спросом и предложения, в силу чего отдельные условия может претерпевать изменения, как в сторону смягчения, так и ужесточения».

Глава II. Преимущественные права в наследственном праве: теоретико-правовой и практический анализ

.1 Преимущественное право наследника: понятие, сущность и виды

Категория «преимущественное право» при наследовании не является новой для нашего российского закона. При развитии экономических отношений и необходимости обеспечить целостность наиболее важных объектов для наследования законодательство развило идею именно преимущественных прав. Они предусмотрены для предметов домашней обстановки, обихода, предприятий, неделимых вещей.

Нет законодательного определения «преимущественных прав». В юридической литературе редко встречаются попытки его сформулировать. В.П. Грибанов дал такую формулировку: «преимущественные права - это такие случаи, когда при всех прочих условиях преимущество предоставлено законом определенной группе лиц, обладающих какими-то особыми признаками». Похожее определение дал В.А. Белов: «преимущественные права (права преимущества) - это относительные субъективные гражданские права, предоставляющие их носителю - управомоченному лицу - возможности требовать совершения чужих действий и (или) действовать по собственному усмотрению, преимущественные перед аналогичными возможностями других лиц. Давая подобное определение, автор считает ошибочным распространять его на сферу наследственных правоотношений, так как право на получение определенной вещи принадлежит одному наследнику, но не принадлежит другим, а значит, аналогичных возможностей у других наследников не возникает. То же можно сказать об определении В.П. Грибанова».

С.Е. Никольский дал другую формулировку: «Преимущественные права - это право наследника на защиту его личных имущественных интересов при разделе имущества, входящего в структуру наследства».

Возможно согласиться, что преимущественные права собой предназначены, прежде всего, для защиты законных интересов, прав лиц, в которых пользу данные права установлены. Однако основное содержание «преимущественных прав-это не возможность требования защиты права, а возможность непосредственного осуществления права при указанных законодательством условиях. И верно указывает В.А. Белов: "Статус преимущественных имеет смысл придавать только тем относительным правам, ценность которых заключается именно в их осуществлении, в получении по ним исполнения в натуре, а не в возмещении убытков, причем, осуществления именно в том их виде и состоянии, в котором они изначально существуют". Только при нарушении данного лицу права, это право может быть самим предметом защиты. Как, впрочем, другое гражданское право.

По-моему мнению, преимущественные права наследополучателя - это индивидуальные гражданские права, обеспечивающие наследнику первенствующее право на получение установленного законом предмета наследования в его владение перед остальными наследниками, не обладающими определяемым законом положением. Став субъективным правом, преимущественное право обозначает возможность действия и связано с возмещение личных интересов, таким образом, становясь правовым стимулом.

При «реализации преимущественного права одним из наследников обеспечивается целостность определенного законом наследственного имущества. Если же преимущественных наследников несколько или никто из наследников не обладает преимущественным правом, имущество остается незащищенным от раздела».

Подчеркивая, что «доля в праве на квартиру всегда стоит значительно меньше суммы, рассчитанной пропорционально доле исходя из стоимости квартиры целиком, выплата указанной компенсации в целях приобретения права на квартиру становится очень целесообразной».

По существу приобретение в порядке реализации преимущественного права при разделе наследства долей наследников, не являвшихся участниками общей собственности на наследуемую квартиру, для наследника, являвшегося таковым, ограничивается только одним - возможностью предварительного предоставления таким наследникам соразмерного возмещения в виде денежной компенсации. При этом не имеют никакого значения согласие или несогласие других наследников на получение возмещения, величины которые причитаются долей, наличие интереса в использовании ими наследуемой квартиры, наличие, либо отсутствие в личной собственности, либо на другом праве иных жилых помещений.

По закону РФ ответственность наследников всегда долевая, во Франции долевая, однако в Германии и Швейцарии, в большинстве случаев, солидарная.

Совершенно другой способ практикуется в странах с англо-американской системой права. В этих странах наследство передается сначала не к наследникам, а первоначально передается в ведении «личного представителя» (частного) наследодателя. Частный представитель или оговаривается завещанием (в таком случае он называется «исполнитель завещания»), или в публичной процедуре (тогда он «администратор»). Его обязанности начинаются только тогда, когда суд ратифицирует кандидатуру определенного человека как «личного представителя». Его обязанности включают в себя: аннулирование имущества наследодателя, ликвидацию долгов в установленном законом порядке, взимание задолженности с должников наследодателя, руководство наследственным капиталом и т.п. Когда наследство аннулируется, то это осуществляется под тотальным контролем суда, который может и будет запрашивать от «частного представителя» передачи вызвавших интерес у суда документов. Из чего, проводится, можно сказать, избавление наследства от задолженностей. «Чистое» наследство переходит наследникам в тех частях, которые подлежат получению по закону. Разумеется, что при таком построении дел проблем в отношениях между наследополучателями и кредиторами не происходит, в то время пока есть кредиторы не получившие задолженность в полном объеме - нет полноправных наследников. Разумеется, на личного представителя возлагаются обязанности, как перед наследниками, так и перед кредиторами за его практические действия.

.2 Особенности осуществление преимущественных прав наследника

Время пользования преимущественных прав наследования ограничено пресекательным сроком, окончание которого лишает индивида потенциальной возможности воспользоваться своим правом. И тем не менее данная ситуация не указывает на то, что есть невозможности осуществления раздела наследственного имущества в общем-то. «Если наследственное имущество переходит к двум или более наследникам, и при наследовании по завещанию, если оно завещано двум или более наследникам без указания наследуемого, каждым из них конкретного имущества, то наследственное имущество поступает со дня открытия наследства в общую долевую собственность наследников». Не имея изъявленной воли человека на осуществление позволенного законом права во время срока его существования говорит о неготовности лица использовать его (права) в своих интересах.

Правом преимущественного наследования, помимо установленных законом очередей наследования, обладают также не родившиеся, но зачатые дети, а также дети умерших наследников первой очереди, так называемое право правопреемства при наследовании.

Если среди наследополучателей абсолютно отсутствуют дискуссии по поводу наследства, вдобавок, если другие наследники не возражают, раздел имущества между этими наследниками, нотариус вправе выдавать свидетельства о праве на наследство.

Законодатель подразумевает, что документ о праве на наследство предоставляется в том городе, селе и т.п., где открытия наследства нотариусом или уполномоченным сообразно закону совершать такие нотариальное манипуляции официальным лицом.

Свидетельство предоставляется по запросу преемника. Как обозначалось прежде, как правило, запрос о предоставлении свидетельства входит уже в заявление о принятии наследства, но все же это могут быть и два непохожих запроса.

Свидетельство о праве на наследство предоставляется наследникам когда угодно по окончанию шести месяцев с момента открытия наследства. И, тем не менее, бывают отступления от общепринятых правил, а именно: как при наследовании по закону, так и при наследовании по завещанию документ о праве на наследство возможно получить до завершения шести месяцев с момента открытия наследства. Данное отступление от правил допустимо тогда и только тогда, существуют достоверные сведения о том, что кроме субъектов, пришедших за получением свидетельства, других наследников, владеющих правом на наследство или его какую-либо его часть, отсутствуют.

По факту нотариусы «крайне редко соглашаются вручать свидетельства о праве на наследство ранее истечения установленного законом шестимесячного срока для принятия наследства, поэтому отказ нотариуса в досрочной выдаче свидетельства не имеет смысла обжаловать. Подобное отношение нотариусов обусловлено опасениями в возможном появлении новых наследников, которые могут подать заявления о принятии наследства в последние дни шестимесячного срока, либо появлении более позднего завещания».

«Если среди наследников имеются несовершеннолетние, недееспособные или ограниченно дееспособные граждане, нотариус должен принять меры для охраны их имущественных интересов. Это выражается в том, что нотариус обязан сообщить о выдаче свидетельства о праве на наследство на имя такого несовершеннолетнего или недееспособного наследника органам опеки и попечительства по месту жительства этого наследника».

При поступлении заявлений наследников, которые получили свидетельство «о праве на наследство», с согласием принятия наследства наследником, который пропустил срок принятия наследства, нотариус должен вынести постановление об аннулировании выданных свидетельств ранее о данном праве на это наследство. И, после этого всего, нотариус должен выдать новые свидетельства наследникам, включив нового наследника.

А, если была осуществлена регистрация права на имущество на основании до этого выданных свидетельств, которое входило в состав наследства, то основанием к внесению изменений в запись государственной регистрации является постановление нотариуса «об аннулировании выданных ранее свидетельств».

.3 Защита преимущественных прав наследника

Если в наследство входит жилой дом или квартира для проживания, то наследники, которые проживают в данном жилом помещении, ко дню открытия наследственной массы, и которые не имеют другого жилья, имеют перед иными наследниками, которые не собственники жилья, которое входит в состав этого наследства, «преимущественное право» на это жилье.

Разделяя жилое помещение, входящее в наследство, закон защищает наследников, которые проживают в этом жилом помещении.

Во время раздела наследства, лицо имеет преимущественное право получения в счет наследственной доли определенной вещи, которая находится во всей общей собственности, перед иными наследниками, ранее не являвшимися участниками этой общей собственности, в независимости от пользования этой вещью.

К примеру, наследодатель и находясь в браке приобрел себе квартиру. После смерти его, наследниками первой главной очереди стали супруга, двое сыновей из предыдущего его брака. Тут, супруга, в качестве обладательницы доли в этой квартире, имеет «преимущественное право» и на сохранение за собой этой квартиры вместе с выплатой другим наследникам компенсации, которая соразмерна их доле.

Еще, если например наследстводатель имел в праве собственности автомобиль, и один из его наследников постоянно использовал автомобиль в силу доверенности. Тут у него так же «преимущественное право» на этот автомобиль.

При жилом помещении, входящим в состав наследства, и раздел его невозможен, во время раздела наследстванаследники, которые проживают в настоящем жилых апартаментах, к моменту «открытия наследства» и которые не имеют другого жилого помещения, они имеют перед иныминаследниками, которые не являются самими собственниками данного жилого помещения, которое входит в наследство, преимущественное право получения в счет данных лиц наследственных долей данного жилого помещения.

Итак, каким же образом реализуется это преимущественное право наследования. Нужно помнить, что есть два порядка реализации данного преимущественного права, это внесудебный порядок и судебный.

«Внесудебный порядок выражается в достижении соглашения с иными наследниками о размере их компенсации. То есть наследник, имеющий преимущественное право на наследство, извещает остальных наследников о своем преимущественном, перед ними, праве, и представляет вариант соглашения о выплате им соответствующей компенсации. Если соглашение будет достигнуто, преимущественный наследник - «без суда и следствия», получит свидетельство о праве на наследство».

Судебный порядок нужен при не признании преимущественного права на наследство, не достижении соглашения о размере причитающейся компенсации.

По закону, принадлежавший земельный участок, право бессрочного получаемого в наследство обладание земельным участком, включается в наследство, наследуется по общим основаниям.

К отличительным особенностям раздела земли, относится то, что раздел этого земельного участка, который принадлежит наследникам по праву общей собственности, осуществляется при учете минимального размера определенного земельного участка, который установлен для участков земли, соответствующего целевого назначения.

Если невозможно разделить земельный участок, то земельный участок по законодательству, переходит к наследнику, который имеет преимущественное право получения наследственной доли данного земельного участка.

Для остальных наследников предусмотрена компенсация.

Третья очередь-это дяди, тети владельца. К четвертой очереди относятся лица, которые проживают с умершим в одном доме не менее, чем пять лет. К пятой относят остальных родственников, включая шестую степень родства.

«Раздел наследства между наследниками происходит только после получения свидетельства о праве на наследство».

2.4 Сравнительный анализ различий в преимущественном праве в России и государств-участников Содружества независимых государств и стран Балтии

«Наследственное право является одной из наиболее консервативных подотраслей гражданского права каждого государства. Оно отражает динамику идеи наследования, неразрывно связанной с идеей собственности. С древнейших времён было известно наследование по закону и по завещанию, которое претерпевало мало изменений в течение многих веков».

Неизбежность становления наследником, либо наследодателем, приводит к тому, что наследственное право всегда было, остается, будет актуальным.

«Право наследования известно всем современным правовым системам, и одно это обстоятельство свидетельствует о его важности и необходимости, продиктованной требованием обеспечения законных интересов не только отдельных лиц, но и общества в целом. Исторически некоторая интернационализация наследственного права происходила во многом благодаря религиозным организациям, т.к. нормы канонического права, регулировавшие, в том числе, вопросы наследования, не знали государственных границ».

В последнее время особую актуальность стали приобретать наследственные правоотношения, выходящие за рамки государства. Это объясняется тем, что расширены интеграционные процессы, которые сопровождаются перемещением своего населения из конкретно одной страны, в другую, приобретением за границей разных видов имущества, заключением браков разных национальностей и так далее.

Как справедливо указывает А.В. Алешина, «иностранный элемент в таких наследственных отношениях проявляется в том, что наследодатель, все наследники или некоторые из них могут быть гражданами различных государств, проживать в разных странах, наследуемое имущество может находиться в разных государствах».

Нужно отметить, что в абсолютно любом обществе наследственные отношения по очевидным причинам, представляют собой самую консервативную сферу именно гражданского оборота, права. «Будучи тесно связанным со сложившимися в обществе нравственными представлениями, семейными устоями и национальными традициями, наследственное право каждой страны отличается значительным своеобразием и с трудом поддается изменениям. Этим объясняется почти полное отсутствие международной универсальной унификации норм гражданского права о наследовании и ограничение их унификации на региональном и двустороннем уровнях межгосударственных отношений, в основном коллизионными нормами».

Перечень международных соглашений, связаных с вопросами наследования не большой. К этим соглашениям можно отнести «Гаагскую конвенцию о коллизии законов», которая касается форм завещательных распоряжений тысяча девятьсот шестьдесят первого года, «Вашингтонскую конвенцию о единообразном законе о форме международного завещания» тысяча девятьсот семьдесят третьего года, «Гаагскую конвенцию относительно международного управления имуществом умерших лиц» тысяча девятьсот семьдесят третьего года, «Гаагскую конвенцию о праве, применимом к имуществу, распоряжение которым осуществляется на началах доверительной собственности, и о его признании» тысяча девятьсот восемьдесят пятого года, «Гаагскую конвенцию о праве, подлежащем применению к наследованию недвижимого имущества» тысяча девятьсот восемьдесят девятого года.

Россия не принимает участие не в одной из этих конвенций. В связи с чем, опыт России в международно-правовой области регламентации отношений в сфере наследства можно изучить, на примере, региональных, двусторонних соглашений на оказание правовую помощь и консульских конвенций.

В России «основы наследственного права закреплены в Конституции РФ (п.4 ст. 35), которая гарантирует права наследования имущества, составляющего частную собственность гражданина, а конкретные положения, относящиеся к наследственному праву, содержатся в Части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации (далее ГК РФ). Отдельные нормы о наследовании включены в многочисленные законы (например, Основы законодательства Российской Федерации о нотариате 1993 г., ФЗ «О музейном фонде Российской Федерации и музеях в Российской Федерации» 1996 г. и др.) и подзаконные акты (например, Положение «О порядке учета, оценки и реализации конфискованного, бесхозяйного имущества, имущества, перешедшего по праву наследования к государству и кладов» 1984 г.» др.).

Правовая природа у наследования в различных системах права трактуется по-разному. В странах, которые принадлежат к «романо-германской» правовой системе, включая Россию, наследование понимается в качестве универсального правопреемства, а именно перехода наследникам прав, обязанностей наследодателя в исходном виде, как одно целое, в один момент. А для стран с англо-американской системой права, характерно не именно преемство прав и обязанностей, а только ликвидация самого имущества наследодателя, и в процессе данной ликвидации осуществляется сбор долгов, которые ему причитаются ,оплата долгов и так далее. Наследники имеют же право чистого остатка.

«Дееспособность всех категорий наследников по закону не имеет никакого значения. В отличие от наследования по завещанию наследовать по закону могут только граждане, а юридические лица, различные международные организации и т.д. к наследованию по закону призываться не могут. Исключением является государство, которое наследует выморочное имущество, т.е. имущество, оставшееся по каким-либо причинам без наследников».

Открытие наследства - это юридический факт, по которому возникают сами наследственные правоотношения. У большинства стран мира эти юридические факты - это смерть гражданина, объявление гражданина умершим судом. По российскому публичному порядку, не применяется иностранное право, предусматривающее иные основания для открытия наследства.

В странах континентальной Европы и России временем открытия именно наследства является тот день, в который гражданин умер по факту, в то время, как в Соединенных Штатах Америки применяется такое понятие не «день открытия наследства», а «момент открытия наследства», то есть день, час, минута.

Как указал Л.Ю. Грудцына, в праве России и Европы, «при определении времени открытия наследства не учитывается тот временной разрыв, который может быть между смертями, последовавшими друг за другом, но в один и тот же день. Иными словами, разница во времени, исчисляемая часами и минутами, когда она имела место в пределах одного и того же дня, при определении момента смерти во внимание не принимается. При таком подходе может быть и так, что лица, которые умерли один в 23 ч. 55 мин., а другой в 00 ч. 05 мин. следующего дня, будут считаться умершими не в один день и будут наследовать после друг друга, а лица, между смертями которых куда больший временной разрыв, - умершими в один день и к наследованию после друг друга не призываются».

По Гражданскому Кодексу, граждане, которые умерли в один день, считаются умершими одновременно для цели наследственного правопреемства и они не наследуют после друг друга. К тому же, для наследования у каждого из данных наследников призываются наследники. Но норма эта Гражданского Кодекса не разрешает именно всю глубину данной проблемы. Так, в практике, возникает вопрос: как правильно нудно определить «день открытия наследства» наследника, наследодателя, при условии, что наследодатель умер, например, в 1 час пятнадцать минут двадцать первого июля 2006 г в Хабаровске, и наследник умер в 23.00 в Москве? Но, временную разницу, которая связанна с множеством различных географических поясов у нашей страны, эта статья не учитывает.

Исходя из общего правила, место открытия наследства - это последнее место именно жительства наследодателя, то есть место его непрерывного или преобладающего проживания.

В таких случаях «местом открытия наследства считается постоянное или преимущественное место жительства гражданина до призыва его на срочную службу, поступления в учебное заведение и т.д. Например, если российский гражданин находился в зарубежной командировке и там умер, то местом открытия наследства будет его последнее постоянное место жительства в Российской Федерации». Во время регулирования наследственных отношений, которые осложнены иностранным элементом, возникают проблемы, которые связанны с выбором именно компетентного правопорядка, применительно ко всем аспектам этих правоотношений.

Законодательство России предусматривает всего лишь одну норму ко всем наследственным отношениям (статья 1224 Гражданского Кодекса РФ). При определении кто входит в круг законных наследников, очередность их призвания, применяется личный закон данного наследодателя, который включает право страны личного гражданства, право страны последнего жительства. В России к наследственным отношениям, будет применяться именно право страны при последнем месте жительства наследодателя.

Необходимо подчеркнуть, что «иностранный материальный закон», который компетен по российским коллизионным нормам для урегулирования наследственных правоотношений, не может применяться, при противоречии его публичному порядку России.

«Недостойные наследники - это физические лица, которые на основаниях, указанных в законе отстраняются от наследования». Институт недостойных наследников есть в наследственном законодательстве у многих государств, однако основания для признания наследников в качестве недостойных, которые содержащееся в законодательстве данных государств, имеют все же свои отличия.

Так, в наследовании недвижимого, движимого имущества есть принципиальные отличия. В праве наследования большинства государств существуют «императивные коллизионные нормы» о наследовании недвижимости, а именно порядок наследования данного имущества определяется только правом страны места нахождения. ФРГ, Сирия, Португалия, Япония, Греция, Египет, в отношении своей наследственной массы, придерживаются одного коллизионного принципа, а именно, что ко всему в целом наследству должен применятся личный закон наследодателя-закон гражданства.

При правовых системах у различных государств закрепляются разные формы завещания: собственноручное завещание,завещание в форме публичного акта, завещание составленное в письменной форме, которое удостоверено нотариально.

Возрастают случаи, когда гражданам РФ приходится вступать в тяжбы, которые связанны с принятием их наследства за рубежом. Так, как указывает И.М. Горбункова, «сложность ситуации объясняется отличиями внутреннего наследственного права от других стран. В связи с этим значительно повышается роль международных договоров о правовой помощи и правовых отношениях, регулирующих наследственные отношения, подписанных Россией». Тут нотариальные действия от имени России в интересах граждан на территории других государств совершают лица консульских учреждений РФ.

Прообразом консульского института является «проксения» в Древней Греции. «Проксеном был гражданин греческого города-полиса, официально назначенный представлять на его родине интересы другого полиса и его граждан в своей стране. Приезжающие иностранцы обращались к проксенам за содействием в размещении и обеспечении пребывания, за покровительством и, если требовалась, защитой своих прав. Проксены выступали свидетелями при составлении иностранцами завещаний, устанавливали порядок ликвидации наследства иностранца, наблюдали за продажей товаров и оказывали другое содействие иностранным купцам, обеспечивали иностранцам доступ в храмы для отправления религиозных обрядов в чужом государстве-городе. Нередко проксены выполняли роль посредника между государством-городом, которое они представляли, и властями своего города. Через них велись дипломатические переговоры, они принимали участие в составлении договоров с представляемыми государствами». Так как проксены назначались лишь иностранным государством, из числа подданных, страны пребывания, то трудно было ожидать чистой лояльности, тем более, повиновения к иностранному государству. «С учётом юридической шаткости их положения, поскольку они были гражданами своего государства, проксены обычно назначались из числа именитых людей, пользовавшихся большим влиянием и авторитетом на родине».

За рубежом для граждан РФ могут начинаться отношения по наследованию после ухода из жизни наследодателя, который непосредственно являлся гражданином РФ в иностранном государстве или если наследником по закону или по завещанию после иностранца стало гражданин РФ. Следует отметить, что наследство за рубежом вопрос, который нередко вызывает прецеденты, поскольку законодательствами различных государств основные юридические категории наследования рассматриваются по-разному. Ряд отличий возникает, в первую очередь, на основе семейных, культурных, национальных и религиозных традиций. Так, например, в США и Великобритании имущество наследодателя после смерти переходит к личному представителю наследодателя на праве доверительной собственности. Кроме того, наследники принимают все долговые обязательства перед кредиторами и вправе вступить в наследство только после расчета с ними. Законодательством США не предполагается наличие права на обязательную долю наследства. Для мусульманских стран доля наследника мужского пола в 2 раза больше доли наследника женского пола. В Германии и Швейцарии кроме завещаний законодательство предусматривает договор о наследовании.

Юридическая практика дает два подхода при определении права.

Первый подход указывает на единство применимого права, регулирующее отношения, связанные с движимым и недвижимым имуществом. Так наследование происходит в Польше, Германии, Чехии, Италии. Критерии, которые определяют это право, - это закон последнего места жительства и закон гражданства. В Германии это право определяется по статье 25 Вводного Закона к ГГУ, по закону гражданства наследодателя, на момент смерти. Франция, Англия и Россия осуществляют процесс своего наследования по второму подходу, связанному с разделением права, в зависимости, от вида имущества, входящего в наследство. Наследование недвижимого имущества, определяется правом страны по его нахождению; к движимому имуществу применяется закон гражданства именно наследодателя и закон места жительства. Итак, в случаях наследования с иностранным элементом, определяется правом, подлежим применению по коллизионным нормам национального законодательства, либо по правилам международных соглашений. Тут «важно, чтобы гражданам Российской Федерации предоставлялся национальный режим в наследовании в иностранном государстве». Права наследования, которые возникли на основании иностранных законов, которые существуют, полностью признаются в России.

Нужно отметить, что при практике есть много случаев, когда граждане РФ были признаны именно наследниками по праву своего государства, которое непосредственно было применено к их наследованию. Например, «после смерти принцессы княжества Капуртала (Индия), умершей в Америке, наследницей по закону была признана российская гражданка Попова, так как она являлась сестрой русской по национальности наследницы, эмигрировавшей в свое время из России». При этом законом РФ не определены ограничения при получении граждан России наследственных денежных средств из-за границы.

Большая часть консульских конвенций предусматривает собой непосредственное право самого консула на принятие участия в охране наследственного имущества для граждан своей страны, а собственно: участие в описи имущества, его опечатывании, связываться с местными органами власти для не допущения повреждения и порчи наследства. Эти нормы есть в Консульских конвенциях России с Албанией, Грузией, Австрией, Беларусью.

Консульской конвенцией, которая была заключена с США, предусмотрено право консула на принятие временной опеки над имуществом умершего, который представляется государством если он не оставил наследника, исполнителя завещания, при том, что эта временная опека обязана передаваться должным образом назначенному администратору. В это же время это положение действует и с оговоркой «по усмотрению соответствующих юридических властей и если это разрешается соответствующими действующими местными законами в государстве пребывания».

«В Консульских конвенциях указывается, что в тех случаях, когда гражданин представляемого государство имеет право наследования или претендует на такое право в стране пребывания консула, но ни он, ни его представитель не имеют возможности участвовать в рассмотрении дела о наследстве, консул может представлять интересы данного гражданина как лично, так и через своего представителя, в судебных или других компетентных органах страны пребывания. Более того, консульское должностное лицо вправе от имени российского гражданина, не проживающего постоянно в стране пребывания, получить в государстве пребывания принадлежащее ему наследство с последующей передачей его данному гражданину. Подобные положения содержатся, например, в Консульской конвенции России с Беларусью (ст. 40), Грузией (ст. 40) и др.».

Консул представляет интересы гражданина РФ пока наследник не возьмет на себя свою защиту прав, либо не назначит представителя. По Консульскому уставу, консулу предписывается обязательное выполнение ряда иных функций, которые касаются сферы наследования. Так, консул выдает свидетельство о праве наследования, принимает наследственно для передачи наследникам, которые находятся в России.

Реализация наследственного права граждан РФ за рубежом часто сталкивается, с необходимостью, представления доказательств, без которых принятие определенного решения компетентным органом иностранного государства по делу о наследовании невозможно. В этих случаях большое значение имеет действие-обеспечение доказательств.

«В рамках обеспечения доказательств для ведения дел в органах других государств нотариус совершает следующие процессуальные действия: осмотр письменных и вещественных доказательств; допрос свидетелей; назначение экспертизы».

Следует отметить, что в Российской Федерации в последние годы широкое распространение получил институт почетных консулов. Статус, права и обязанности почетного (нештатного) консула определены Консульским Уставом Российской Федерации, а также Положением о почетном консуле, утвержденным приказом Министра иностранных дел от 13 октября 1998 г. № 12774.

«Почетный консул может заниматься, кроме прочего, вопросами наследства, принимает наследственное имущество для передачи находящимся в России наследникам, если это не противоречит законодательству государства пребывания. По согласованию с дипломатическим представительством или консульским учреждением почётный консул может принимать на хранение деньги, ценности, ценные бумаги и документы, принадлежащие российским гражданам».

Итак, принцип равенства в правах наследства отражен во всех договорах РФ о правовой помощи, правовых отношениях.

Усилия законодателей для обновления брачно-семейного закона активизировались особенно в 1994-1995 годах, когда ярко определилось расхождение КоБС РСФСР и действующего в России противоположных источников семейного права. Например, заблаговременно в КоБС не приведены улучшения, пополнения при правовом регулировании данных семейных отношений, которые произошли по Закону СССР от 22.05.1990 года «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты СССР по вопросам, касающимся женщин, семьи и детства». Ввиду этого, судебная практика приняла эти изменения быстрее российского законодательства, а Пленумом ВС РСФСР судам даны разъяснения. ФЗ от 18.11.1994 года в КоБС РСФСР внесены изменения, дополнения, которые касаются порядка получения алиментов членами семьи, а Законом от 10.02.1995 года- новые правила об усыновлении. Наконец, 8.12. 1995 года Государственной Думой был принят четвертый в России, Семейный кодекс РФ.

Принятие такого большого по объему, содержанию широте, глубине правового регулирования акта - это крупный шаг для развития брачно-семейного законодательства, выражающий, приобретенную высоту науки семейного права, и положение правоприменительной практики, и собранную правовую культуру у общественности.

Несомненное, значительное достоинство Семейного Кодекса - правопреемство к огромному количеству норм семейного права, которые были в силе в период установление его и оправдали себя в различных жизненных ситуациях. В содержание Семейного Кодекса вошли многие правила не только КоБС РСФСР 1969 года, но еще и Закона СССР от 22.05.1990 года, Инструкции о порядке регистрации актов гражданского состояния, утвержденной 25.07.1991 года Министерством юстиции СССР. Большинство действовавших до этого правил были оставлены, однако излагаются с небольшими изменениями, поправками, пополнениями.

В процессе создании СК были приняты в расчет предложения и разъяснения, наработанные судебной практикой, включая находящиеся в постановлениях Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР, особенно постановления Пленума Верховного Суда СССР от 7 декабря 1979 г. № 9 замечания «О практике применения судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей».

«Полный анализ содержания СК дает право сделать вывод о том, что в процессе его разработке была совершена попытка сблизить гражданское и семейное право - эти ветви права очень тесно сплетаются друг с другом, что на сегодняшний день в правоведении оспаривается отраслевая самостоятельность семейного права, которое рассматривается как часть права гражданского».

Сближение правового регулирования семейного и гражданского права на основе Семейного Кодекса происходит в двух направлениях: во-первых, в Семейном Кодексе предусматриваются шире, по сравнению с КоБС РСФСР, возможности для использования гражданского закона при регулировании брачно-семейных отношений, во-вторых, усиливаются диспозитивные начала при построении связей между членами семьи.

Еще, и перед вступлением в силу СК супружеская пара имела возможность придать совместно нажитому имуществу другой регламент, а именно общей совместной собственности, через получения свидетельства о праве на долю в совместно нажитом имуществе супружеской пары, или раздельной, личной собственности с помощью нотариального оформления договора о делении собственности. Законодатель предложил в Семейном Кодексе более подробную, чем в КоБС, правовое регулирование имущественных отношений. Данное регулирование по части, прежде всего, имущественных отношений, которые образовываются у супружеской пары. Юридическая значимость приписывается огромному числу супружеских соглашений.

Еще, нужно заострить внимание и изучить сущность соглашений, осуществление которых исходит из положения, которое содержится в части 2 п. 4 статьи 51 Семейного Кодекса. Редакция данной нормы указывает именно на фактическую, хотя и косвенную, легализацию в РФ суррогатного материнства, придает юридическую силу соглашениям, которые совершенно безнравственны, вопреки запутанности, спорности этических, правовых оценок в данном случае.

Само понятие «суррогатное материнство» уже определяет, что суть указанного феномена. Человеческий эмбрион, генетический материал который принадлежит, заложен от определенных женщины, мужчины, затем внедряется в организм иной женщины. Потом, женщина вынашивает, рожает, отдает малыша супружеской паре, позволившим провести имплантацию эмбриона данной суррогатной матери. При передачи ребенка, передаются соответствующие права на данного ребенка, хотя бы и при согласии суррогатной матери. Как видно, на сегодняшний день степень развитости медицинских технологий дает возможность образовывать ситуации, когда генетическими родителями не могут стать оба супруга, или один из них будет генетическим родителем. Едва ли можно разделить мнение о том, что суррогатное материнство - это только разновидность донорства. Однако «предметом донорства будут не органы, кровь или ткани, а полностью женский организм, который предоставляет эмбриону охрану от внешнего влияния и надлежащие рост и развитие».

Сделка, в которой за «помощь» суррогатной матери противоположная сторона выдает финансовое возмещение и называется суррогатным материнством. Предметом сделки будет младенец, права которого должна отстаивать Конвенция о правах ребенка ООН, Семейный Кодекс РФ. Нужна ли тут практика суррогатного материнства, в то время как СМИ постоянно издает данные о том, что кровные матери продают, желают сбыть младенцев ввиду своего бедственного материального состояния? Необходимо ли расширить уголовную ответственность на сделки, в которых товаром выступают дети, за манипуляции суррогатной матери, возможных покупателей?

Итак ясно только, что суррогатное материнство - это сложнейшая проблема, решение ее требует активизации усилий правоведов, общества.

Новым Семейным Кодексом упраздняется институт признания усыновления не имеющим силу, тем не менее это навряд ли вызвано желанием облегчить процедуру. Это нововведение может быть обосновано тем, что суд, который вынес постановление «об установлении усыновления», позднее не сможет признать собственный акт недействительным. Даже если постановление суда об «установлении усыновления» стало действительным, то, оно вернее всего будет аннулировано в надзоре по перечисленным ГПК РСФСР основаниям, но если оно не вступило, то тогда в порядке кассации.

Вызывает сомнение, цель изменения в Семейном Кодексе, определения момента расторжения брака. Так как в статье 40 КоБС РСФСР замужество считается прекращенным при регистрации развода в органах ЗАГСа, то Семейный Кодекс предусматривает варианты: «Брак, расторгаемый в органах записи актов гражданского состояния, прекращается со дня государственной регистрации расторжения брака в книге регистрации актов гражданского состояния, а при расторжении брака в суде - со дня вступления решения суда в законную силу».

При приданию решения суда право прекращающего значения, законодатель, скорее всего, стремился ускорить процесс упорядочения изменений, которые происходят в статусе супругов.

Во-первых, установление двух различных способов прекращения правоотношения супругов, при одном правовом основании-невозможности дальнейшей жизни их совместно, и сохранения семьи - это не дает воспользоваться правом супружеской пары на развод. Так как закон дает возможность супругам оформить юридически брачный союз в административном порядке, то таким же должен быть порядок оформления выхода из этого статуса, то есть осуществление права на развод. Другими словами «в правоведении в соответствии с нормами КоБС юридическая значимость судебного решения о расторжении брака аргументировано толковалась как признание судом права супругов на развод в ситуации, когда необходима защита интересов детей, имущественных интересов самих супругов».

Во-вторых, нововведения в Семейном Кодексе отбирают у супружеской пары и окончательный шанс помириться, спасти брак юридически и фактически. В соответствии с КоБС РСФСР этот шанс мог осуществится в итоге вынесения решения судом о разводе до регистрации в органах ЗАГСа одним из данных супругов.

Новеллой Семейного Кодекса становится нововведение правил о медицинском освидетельствование женщин и мужчин, пожелавших связать себя узами брака. Необходимость этой нормы назрела давно. Брак - это равноправный союз мужчины и женщины, который предназначен на долговременную перспективу, и следовательно, что будущие супруги имеют право знать о самочувствии каждого из них. И все-таки медицинское исследование, о допустимости которого говорится в п. 1 статьи 15 СК, вероятно так и будет только пожеланием, так как его результаты могут сообщаться только при согласии брачующихся. В тоже самое время эта мера помогала бы обнаружению и лечению разнообразных заболеваний, было бы стимулом заботиться о своем здоровье.

преимущественность право наследник

Глава 3. Судебная практика по преимущественным правам в наследственном праве

3.1 Судебная практика по делам о наследовании на территории Ростова-на-Дону и Ростовской области в период с 2010-2015 гг.

«Права наследования гарантируются» - именно так написано в главе второй Конституции РФ, которая посвящена правам и свободам человека и гражданина.

В то же самое время, Гражданский кодекс РФ устанавливает, что после ухода из жизни гражданина право собственности на принадлежавшую ему собственность достается по наследству другим субъектам на основании завещания или закона.

Предоставление правовых гарантий наследственных прав будет причиной защиты права частной собственности и основным обстоятельством свободы гражданского оборота.

При всем том надлежит заострить внимание на том, что правовая культура граждан на сегодняшний день находится на небольшом уровне; неоднократно ошибки некоторых граждан способствуют тому, что соответствующее оформление прав наследования не осуществляется, что и может стать поводом для судебной конфликтности по данной виду дел.

Зачастую могут допускаться погрешности в процессе использования части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации судами.

Постоянно встречаются неточности в процессе определения состава наследственного имущества, так как новым законодательством значительно увеличен круг объектов, переходящих в порядке наследования.

Периодически возможны трудности с определением круга наследников, призываемых к наследованию, размера надлежащих им долей в наследстве.

Не всякий раз легко разрешаются проблемы, связанные с местом открытия наследства, приобретением наследства, отречение от наследства.

Для того, чтобы устранить существующие недочеты, обеспечить однообразие судебной практики, отстоять имущественные права и обеспечить защиту законом интересов субъектов и государства «Ростовским областным судом предусмотрено проведение обзора судебной практики по делам о наследовании планом работы на второе полугодие 2010г.».

Для анализа практики рассмотрения судами области наследственных споров Ростовским областным судом из федеральных судов области были выборочно истребованы дела указанной категории, рассмотренные в 2009г.

Согласно статистическим данным в 2009г. федеральными судами области окончено производством 75 227 дел, из них споры о наследовании составили 6,6% или 4997 дел.

В 2008г. судьями федеральных судов Ростовской области было рассмотрено 3432 наследственных спора, что от числа оконченных производством в этом году (73145 дел) составило 4,7%; по данным 2007г. такая цифра составила 3,6% (соответственно 2423 дела от 66597 дел).

Приведенные статистические данные за 2007-2009г. указывают на рост числа наследственных споров в общей массе гражданских дел, и по отношению к 2007г. число обращений граждан в суды области с исковыми заявлениями о разрешении наследственных споров возросло на 50% (4997 дел в 2009г. и 2423 дела в 2007г.).

Учитывая содержание и причины указанных субъектами требований, можно сделать вывод о том, что основанием для увеличения количества заявлений от граждан с исками и заявлениями о разрешении наследственных споров становится в большинстве случаев неисполнение наследодателями плана по возведению строений, выполнение реконструкции, преобразование строений минуя получения разрешений определенных органов; неимение документации, удостоверяющей право собственности наследодателя на наследственное имущество.

К причинам роста числа наследственных споров следует отнести и проводимую государством работу по компенсации вкладов граждан Российской Федерации в Сберегательном банке Российской Федерации.

В кассационном порядке в Ростовском областном суде в 2009г. рассмотрено 507 дел, или 10% от числа всех наследственных споров.

В 2008г. судебной коллегией по гражданским делам Ростовского областного суда было рассмотрено 408 кассационных жалоб на судебные решения судов первой инстанции (11% от общего числа наследственных споров); а в 2007г. - 196 дел или 8%.

Незначительное число обжалований в кассационном порядке возможно объяснить тем, что, чаще всего, в федеральные суды области обращались граждане с исками и заявлениями об установлении факта принятия наследства и признании права собственности на наследственное имущество, восстановлении срока для принятия наследства (из всех дел, представленных в Ростовский областной суд, 2/3 составили дела об установлении факта принятия наследства и восстановлении срока на принятие наследства).

По таким делам, в основном, истцы и заявители являются единственными наследниками и причиной обращения в суды, чаще всего, является несвоевременное оформление наследственных прав.

При этом по заявлениям о восстановлении срока длительность срока, подлежащего восстановлению, составляла от 1 года до 8-10 лет.

В Орловском районном суде наследственные споры в 2009г. составили 14,3% от общего числа рассмотренных этим судом гражданских дел, в Усть-Донецком районном суде - 30,5%, в Азовском городском суде - 14,3%.

Федеральными судами по запросу Ростовского областного суда предоставлено 507 дел, рассмотренных в 2009г.

Практически все суды направили в Ростовский областной суд гражданские дела запрашиваемой категории.

Исключение составили дела, поступившее из Миллеровского районного суда, большую часть которых составили дела по заявлениям о выплате средств пенсионных накоплений.

Однако пенсионные накопления не включены в состав наследственной массы, и выплата этих накоплений производится по правилам специальных нормативных актов - Федерального закона № 173-ФЗ от 17 декабря 2001г. и Федерального закона от 24 июля 2002г. № 111-ФЗ (ред. от 27 июля 2010г.) «Об инвестировании средств для финансирования накопительной части трудовой пенсии в Российской Федерации», Федерального закона от 30 апреля 2008г. № 56-ФЗ «О дополнительных страховых взносах на накопительную часть трудовой пенсии и государственной поддержке формирования пенсионных накоплений», в связи с чем такие дела не относятся к категории - наследственные споры.

Поэтому эти дела не могут учитываться и при оформлении статистических данных как наследственные споры.

Обзор проводился путем изучения всех поступивших дел.

Анализ материалов этих гражданских дел позволяет выделить следующие категории наследственных споров:

об установлении факта принятия наследства и признании права собственности на наследственное имущество;

о восстановлении срока для принятия наследства и признании права собственности на наследственное имущество;

о признании недействительным завещания;

о включении имущества в наследственную массу и признании права собственности на это имущество;

о признании наследника отказавшимся от наследства.

В то же самое время предметом наследных дискуссий, в основном, будет недвижимое имущество (жилые здания, объекты незавершенного строительства земельные участки, в том числе земли сельскохозяйственного предназначения).

Из всех представленных на изучение дел только 4 дела, в которых объектом наследственных отношений были акции и доли в уставном капитале обществ с ограниченной ответственностью.

Право на защиту наследственных прав реализуется через обращение заинтересованного лица в соответствующий орган, и соблюдение правила подведомственности является одним из предпосылок права на обращение в суд.

Всегда возникает вопрос о подведомственности дел, относящихся к вопросу о наследовании при разграничении компетенции между нотариальными и судебными органами. Если только после открытия наследственного дела нотариусом начинается диспут о праве на наследство, в таком случае дело передается в суд для последующего рассмотрения в порядке искового производства.

Неоднократно потребность обращения в суд основывается на том, что документов, подтверждающих права наследодателя на наследственное имущество нет, неправильным оформлением документов, подтверждающих родство наследников с наследодателем и т.п.

Рассмотрение дел, связанных со спорами о наследовании, по общему правилу подведомственно судам общей юрисдикции.

Суды Ростовской области, решая вопросы о приемлемости заявлений о защите наследственных прав, в основном правильно применяют нормы действующего наследственного и гражданского процессуального законодательства, исходя из того, что подведомственность дел о защите права на наследование арбитражному суду исключена, поскольку требование истца вытекает из наследственного права, сущность и правовая природа которого исключает экономический или предпринимательский характер.

Из числа дел, представленных в областной суд и рассмотренных районными судами в 2009г., таких случаев не выявлено.

Однако в первом полугодии 2010г. имели место случаи прекращения производства по делу по заявлению о защите наследственных прав по мотивам неподсудности спора суду общей юрисдикции, и учитывая особую значимость вопросов о разграничении полномочий между арбитражными судами и судами общей юрисдикции, представляется необходимым привести в обзоре пример неправильного применения процессуального закона в части определения подведомственности наследственного спора.

Дело № 2-503/2015 РЕШЕНИЕ Именем Российской Федерации «05» августа 2015 года ст. Вешенская Шолоховский районный суд Ростовской области в составе: председательствующего судьи Паненковой Л.А. при секретаре Ковтуновой В.Н. рассмотрев в открытом судебном заседании гражданское дело по иску Жирова В.И. к Жирову И.Г., Жировой В.А., Титовой Г.И., Жировой Н.М. к Администрации Кружилинского сельского поселения об определении долей в праве общей долевой собственности на земельный участок, признании принявшим наследство, признании права собственности на 1/6 доли в праве общей долевой собственности на земельный участок в порядке наследования УСТАНОВИЛ: Жиров В.И. обратился в суд с иском к Жирову И.Г., Жировой В.А., Титовой Г.И., Жировой Н.М., администрации Кружилинского сельского поселения об определении долей в праве общей долевой собственности на земельный участок, признании принявшим наследство, признании права собственности на 1/6 доли в праве общей долевой собственности на земельный участок в порядке наследования, указав, что 5.11.2000 г. умер А., который при жизни завещал ему все свое имущество. Наряду с иным имуществом была завещана земельная доля, находящееся в КФХ «Ж». Для оформления своих наследственных прав он обратился к нотариусу Шолоховского района.

По оформлению жилого дома и земельного участка, ранее принадлежащего умершему, препятствий не возникло. Однако нотариусом в выдачи свидетельства о праве на наследство на земельную долю ему было отказано, по той причине, что необходимо представить документы, подтверждающие принадлежность доли умершему. Сложность в предоставление документов возникло в силу того, что КФХ «Ж» прекратило свою деятельность с 01.01.2005 г. Земельная доля находилась в КФХ Ж, что подтверждается распоряжением Главы администрации Шолоховского района от 25.03 1993 г. Согласно данного распоряжения земельный участок представлен Жирову И.Г. для организации фермерского хозяйства. Его членами являлись: Жирова В.А., Титова Г.И., А., К., Д. А. наряду с другими включен в члены КФХ Ж Согласно кадастрового паспорта земельного участка от (дата) площадь земельного участка составляет 1010000 кв.м., доля каждого собственника составляет 168333 кв.м. В настоящее время живыми членами хозяйства являются: Жиров И.Г., Жирова В.А., Титова Г.И.

В числе умерших значатся: А., Д. и К. Наследником по завещанию по завещанию после смерти А. является он, истец, наследником по завещанию после смерти Д. по завещанию является его жена Жирова Н.М. У К. наследников нет. В связи с прекращением своей деятельности 1.01.2005 г. КФХ «Ж» в ЕГРИП внесена запись. Просит определить доли в праве общей долевой собственности на земельный участок, признать его принявшим наследство, признать право собственности в порядке наследования по завещанию после смерти А. на 1/6 доли в праве общей долевой собственности на земельный участок (адрес) Истец Жиров В.И. в судебное заседание явился, исковые требования поддержал, просил удовлетворить. Представитель истца Бугаев И.В. в судебное заседание явился, исковые требования считает обоснованными, просил удовлетворить.

Ответчик Жиров И.Г. в судебное заседание явился, исковые требования признал. Ответчик Жирова В.А. в судебное заседание не явилась, в заявлении указала на рассмотрение дела в ее отсутствие, указав на признание иска. Ответчик Титова Г.И. в судебное заседание не явилась, в заявлении указала на рассмотрение дела в ее отсутствие. Указав на признание иска. Ответчик Жирова Н.М. в судебное заседание явилась, исковые требования признала. Представитель администрации Кружилинского сельского поселения в судебное заседание не явился, в заявлении указал на рассмотрение в его отсутствие, высказав согласие с исковыми требованиями. В соответствии с ч.4 ст. 167 ГПК РФ суд вправе рассмотреть дело в отсутствие ответчика, извещенного о времени и месте судебного заседания, если он не сообщил суду об уважительных причинах неявки и не просил рассмотреть дело в его отсутствие. Суд, выслушав доводы сторон, исследовав материалы дела, считает исковые требования подлежащими удовлетворению по следующим основаниям. В соответствии с ч. 1 ст. 257 ГК РФ, имущество крестьянского (фермерского) хозяйства принадлежит его членам на праве совместной собственности, если законом или договором между ними не установлено иное.

В совместной собственности членов крестьянского (фермерского) хозяйства находится предоставленный в собственность этому хозяйству земельный участок. Согласно п. 3 ст. 258 ГК РФ доли членов крестьянского (фермерского) хозяйства в праве совместной собственности на имущество хозяйства признаются равными, если соглашением между ними не установлено иное. В силу ст. 1179 ГК РФ после смерти любого члена крестьянского хозяйства наследство открывается и наследование осуществляется на общих основаниях с соблюдением правил ст. 253 - 255 и 257 - 259 ГК РФ. Как установлено судом, согласно распоряжения Главы администрации Шолоховского района от 25.03 1993 г. земельный участок общей площадью 99,4 га представлен Жирову И.Г. для организации фермерского хозяйства. Его членами являлись: Жирова В.А., Титова Г.И., А., К., Д., то есть в хозяйстве значилось 6 человек: из которых в настоящее время три умерло, что подтверждается свидетельством о смерти и три действовало до 01.01.2005 г. С указанной даты КФХ «Ж перестало существовать, о ликвидации в ЕГРИП внесена запись. Согласно кадастрового паспорта земельного участка с кадастровым номером (номер), расположенного (адрес) его площадь составляет 1010000 кв.м.

Между членами хозяйства в количестве 6 человек отсутствовало соглашение об определении долей каждого члена в КФХ, поэтому долю каждого члена КФХ в имуществе хозяйства следует определить в размере 1/6 доли за каждым. Спор о включении земельного участка КФХ «Ж» в наследственную массу о праве наследования истцом данного земельного участка между сторонами отсутствует. Из материалов дела следует, что А., являющийся членом КФХ «Ж», при жизни 11.05.2000 г. завещал Жирову В.И.(истцу) помимо прочего имущества земельную долю, находящуюся в КФХ «Ж». Согласно свидетельству о праве собственности от 10.06.2010 г. на жилой дом, расположенный по адресу: (адрес) Жиров В.И. является его собственником на основании свидетельства о праве на наследство по завещанию, зарегистрированного в ЕГРП 25.05.2010 г. В силу ст. 1122 ГК РФ наследственное имущество переходит к наследникам по закону и по завещанию исключительно на праве долевой собственности, в связи с чем оформление наследственных прав после смерти участника общей совместной собственности невозможно до определения доли наследодателя в общем имуществе.

Таким образом, при отсутствии спора доли в общей собственности определяются по соглашению между пережившим супругом либо членами крестьянского (фермерского) хозяйства с другими наследниками умершего участника общей совместной собственности на земельный участок. В случае возникновения спора размер доли умершего определяется судом, при этом следует исходить из того, что доли членов крестьянского (фермерского) хозяйства в праве совместной собственности на имущество признаются равными, если соглашением между всеми участниками не установлено иное (пункт 3 статьи 258 ГК РФ). На основании изложенных выше норм закона и установленных обстоятельств по делу, суд считает, что иск подлежит удовлетворению в полном объеме, и руководствуясь ст. 194-199 ГПК РФ Р Е Ш И Л: Исковые требования Жирова В.И. к Жирову И.Г., Жировой В.А., Титовой Г.И., Жировой Н.М., администрации Кружилинского сельского поселения об определении долей в праве общей долевой собственности на земельный участок, признании принявшим наследство, признании права собственности на 1/6 доли в праве общей долевой собственности на земельный участок в порядке наследования -удовлетворить.

Определить долю Жирова И.Г. в праве общей собственности в имуществе КФХ «Ж», состоящим из земельного участка сельскохозяйственного назначения с кадастровым номером (номер) расположенного (адрес). В размере 1/6 долей. Определить долю Жировой В.А. в праве общей собственности в имуществе КФХ «Ж», состоящим из земельного участка сельскохозяйственного назначения с кадастровым номером (номер), расположенного (адрес) в размере 1/6 долей.

Определить долю Титовой Г.И. в праве общей собственности в имуществе КФХ «Ж», состоящим из земельного участка сельскохозяйственного назначения с кадастровым номером (номер), расположенного (адрес) в размере 1/6 долей. Определить долю А., умершего 5.11.2000 г. в праве общей собственности в имуществе КФХ «Ж», состоящим из земельного участка сельскохозяйственного назначения с кадастровым номером (номер), расположенного (адрес) в размере 1/6 долей. Определить долю К., умершей 11.02.2000 г. в праве общей собственности в имуществе КФХ «Ж», состоящим из земельного участка сельскохозяйственного назначения с кадастровым номером (номер) расположенного (адрес) в размере 1/6 долей. Определить долю Д., умершей 19.11.2001 г. в праве общей собственности в имуществе КФХ «Ж», состоящим из земельного участка сельскохозяйственного назначения с кадастровым номером (номер) , расположенного (адрес) в размере 1/6 долей.

Признать Жирова В.И. принявшим наследство после смерти А., умершего 5.11.2000 г. и признать право собственности на долю в праве общей собственности в имуществе КФХ «Ж», состоящим из земельного участка сельскохозяйственного назначения с кадастровым номером (номер), расположенного (адрес) в размере 1/6 долей. Решение может быть обжаловано в Ростовский областной суд в течение месяца. Председательствующий- Л.А. Паненкова

М.А., М.И., являющиеся участниками юридического лица, обратились в районный суд с иском к Б. о признании действительной сделки купли-продажи доли в уставном капитале общества, признании права собственности на доли в уставном капитале юридического лица в порядке наследования по закону.

В обоснование исковых требований истцы указали, что ответчик продал принадлежащую ему долю в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью М.Г.

Однако изменения в связи с отчуждением доли в уставном капитале в ЕГРЮЛ внесены не были.

В 2009г. М.Г. умер, и его наследниками являются они (истцы), но нотариус не оформляет свидетельство о праве собственности на процент доли в уставном капитале юридического лица в связи с отсутствием данных в ЕГРЮЛ.

Ссылаясь на статьи 165, 1152, 1153 Гражданского кодекса Российской Федерации, истцы просили признать действительной сделку купли-продажи доли в уставном капитале юридического лица, совершенную между Б. и М.Г. в 2008г., признать за ними (истцами) право собственности на доли в уставном капитале юридического лица.

Определением районного суда Ростовской области производство по делу было прекращено по мотивам неподведомственности спора суду общей юрисдикции.

При этом, прекращая производство по делу, суд первой инстанции, ссылаясь на часть 1 статьи 27 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, указал, что стороны являются участниками юридического лица, между ними имеется спор о праве на долю в уставном капитале, увеличение доли в уставном капитале влечет экономическую прибыль, поэтому спор может быть рассмотрен только в арбитражном суде.

Определением кассационного суда определение районного суда было отменено.

Согласно части 1 и части 3 статьи 27 процессуального кодекса Российской Федерации арбитражному суду подведомственны дела по финансовым разногласиям и остальные дела, относящиеся к осуществлению предпринимательской и другой финансовой деятельности.

К ведению арбитражных судов федеральным законом могут быть отнесены и другие дела.

В соответствии с пунктом 2 статьи 225.1 Арбитражного процессуального кодекса РФ арбитражные суды разбирают дела по дискуссиями, связанными с организацией юридического лица, руководством им или вхождением в состав юридического лица, оказывающимся коммерческой организацией, и еще в некоммерческом партнерстве, ассоциации коммерческих организаций, в другом некоммерческом учреждении, соединяющей коммерческие организации или индивидуальных предпринимателей, некоммерческой организации, имеющей статус саморегулируемой организации в соответствии с федеральным законом, в числе прочего по нижеуказанным корпоративным спорам:

споры, взаимосвязанные с принадлежностью акций, долей в уставном капитале хозяйственных обществ и товариществ, дискуссий, появляющихся в результате раздела наследуемого имущества или делением совместно нажитого имущества супружеской пары, включающего в себя акции, доли в уставном капитале хозяйственных обществ и товариществ, паи участников кооперативов; паев участников кооперативов, установлением их обременений и реализацией вытекающих из них прав, за исключением споров, вытекающих из деятельности депозитариев, связанной с учетом прав на акции и другие ценные бумаги.

При подаче в суд заявления, включающим в себя сколько-нибудь похожих между собой требований, из которых одни относятся к непосредственно ведению суду общей юрисдикции, другие - арбитражному суду, в случае если разделение требований невозможно, дело подлежит рассмотрению и разрешению в суде общей юрисдикции в соответствии части 4 статьи 22 Гражданского процессуального кодекса РФ.

Истцами выражена претензия о признании за ними права собственности на доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью в порядке наследования по закону.

Истцы ходатайствовали о повышении их доли в уставном капитале в порядке наследственного правопреемства, для этого нет необходимости одобрения других участников общества, а так как претензия о праве наследования доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью выражены вместе с иском о признании действительной сделки купли-продажи доли в уставном капитале общества, то эти все претензии надлежат разрешению в суде общей юрисдикции.

Подсудность наследственных споров регламентируется нормами главы 3 Гражданского процессуального кодекса РФ.

В добавок к этому следует учитывать, что Федеральным законом от 22 июля 2008г. № 147-ФЗ «О внесении изменений в статью 3 Федерального закона «О мировых судьях в Российской Федерации» и статью 23 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации» наследственные споры удалены из компетенции мировых судей.

Правило исключительной подсудности по наследственным делам (часть 2 статьи 30 ГПК РФ) используется непосредственно в том случае, если иск кредитором ушедшего из жизни субъекта предъявляется к правопреемникам имущественного комплекса прав и обязанностей наследодателя в продолжение шести месяцев после открытия наследственного имущества, другими словами до времени вступления в права наследования.

В случае если же иск предъявляется после получения наследственных масс, то работают общие правила территориальной подсудности, другими словами иск обязан предъявляться не по месту нахождения наследственных масс или основной их части, а по месту жительства ответчика.

Установленное частью 2 статьи 30 ГПК РФ правило об исключительной подсудности распространяется и на случаи, когда иск предъявлен к исполнителю завещания, его подсудность должна определяться местом открытия наследства, а также когда иск предъявляется в соответствии с пунктом 3 статьи 1175 Гражданского кодекса Российской Федерации к наследственному имуществу.

Материалы представленных для изучения в Ростовский областной суд дел по наследственным спорам указывают на правильность применения судами области правил подсудности, как территориальной, так и исключительной.

Согласно статьи 1115 ГК РФ местом открытия наследственного имущества будет конечное место жительства наследодателя.

Местом открытия наследства в Российской Федерации признается место нахождения наследственного имущества, если последнее место жительства наследодателя, обладавшего имуществом на территории Российской Федерации, неизвестно или находится за ее пределами Если такое наследственное имущество находится в разных местах, местом открытия наследства является место нахождения входящих в его состав недвижимого имущества или наиболее ценной части недвижимого имущества, а при отсутствии недвижимого имущества - место нахождения движимого имущества или его наиболее ценной части. Ценность имущества определяется исходя из его рыночной стоимости.

Установление места открытия наследства имеет важное значение, так как по месту открытия наследства в соответствии со статьей 1171 ГК РФ принимаются меры охраны наследственного имущества, выдаются свидетельства о праве наследования, кредиторы наследодателя предъявляют требования гражданско-правового характера. Могут совершаться иные действия, связанные с реализацией права на наследование.

Изучение практики наследования указывает на то, что федеральные суды области по большей части верно принимают решения касающиеся заявления об установлении места открытия наследства, включая случаи, когда уход из жизни наследодателя произошел, например, в местах лишения свободы.

Так, решением районного суда было удовлетворено заявление С.Л. об установлении места открытия наследства после смерти С.В., умершего в местах лишения свободы.

Суд сослался на то, что местом открытия наследства в виде доли в праве собственности на квартиру, является место жительства наследодателя до осуждения.

Суд указал как на не имеющий значение факт снятия осужденного с регистрационного учета по месту жительства по приговору суда, поскольку он был снят с учета только временно (статья 71 Жилищного кодекса РФ).

Более сложным является разрешение вопроса о месте открытия наследства, когда наследодатель не имел гражданства Российской Федерации, а его смерть последовала на территории России.

В подобной ситуации надлежит следовать нормам, принятыми в статье 1195 ГК РФ, в силу которых российское право представляется личным законом для лиц, не являющимися гражданами России и имеющих место жительства в Российской Федерации.

В тоже самое время в законе не отмечен срок проживания иностранного гражданина в Российской Федерации.

Не отмечен он и в пункте 1 статьи 20 ГК РФ, где говорится, что местом жительства признается место постоянного или преимущественного проживания гражданина.

Непрерывное проживание будет качественным, а не количественным оценочным понятием. Оно определяет не столько срок пребывания субъекта в конкретном месте, сколько его действия, образ поведения в данном помещении.

Особенно подобные факты анализируются судами при рассмотрении притензий граждан об установлении места открытия наследства.

Пример решения суда по делу «об отказа от наследства». В соответствии с пунктом 2 статьи 1157 Гражданского кодекса РФ наследополучатель имеет право отрекаться от наследственного имущества в продолжении срока, определенным для принятия наследства (статья 1154 ГК РФ), включая в случаи, когда он уже вступил в наследство, вместе с тем несущественно, каким из способов наследник принял наследство.

Так, Г.. обратилась в районный суд с иском к С. о признании наследника отказавшимся от наследства, ссылаясь на то, что после смерти мужа Г.В. открылось наследство в виде … доли в праве собственности на домовладение, которое наследодатель при жизни завещал дочери - С.Г.

При оформлении наследственных прав нотариус отказал в выдаче С.Г. свидетельства о праве на наследство, сославшись на фактическое принятие наследства истицей и о наличии у неё права на обязательную долю в наследстве.

Истица просила признать её наследником, отказавшимся от наследства в пользу дочери - С.Г.

Решением районного суда исковые требования Г. были удовлетворены.

Принимая решение по делу, суд, опирался на статьи 1152, 1157, 1153 Гражданского кодекса Российской Федерации, указал, что в силу возраста истица не смогла в 6-месячный срок оформить отказ от наследства и состояние её здоровья является уважительной причиной пропуска этого срока, поэтому отказ от наследства в пользу дочери может быть принят судом.

При этом суд принял признание иска С.Г.

Между тем, суд не учел, что в силу части 1 статьи 1158 Гражданского кодекса РФ отказ от обязательной доли в наследстве в пользу других лиц и отказ от части наследства не допускается, поэтому не мог быть принят отказ от обязательной доли в наследстве в отношении дочери - ответчика по делу.

Такой отказ должен быть безоговорочным, т.е. без указания лиц, в пользу которых имеет место отказ.

Правильно применены вышеназванные нормы части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации районным судом при рассмотрении … дела по иску З.М. и И. к З.В. о признании недействительным заявления об отказе от наследства, открывшегося после смерти З.А.

Суд установил, что отказ истцов от своих наследственных прав после смерти наследодателя являлся безоговорочным, поскольку в заявлении об отказе от наследства не указано лицо, в пользу которого совершен такой отказ.

Заявление оформлено нотариально и при этом им были разъяснены положения закона о правовых последствиях отказа.

Долги наследодателя и замена должника в исполнительном производстве.

В соответствии статьи 1175 Гражданского кодекса Российской Федерации наследополучатели, принявшие наследство, несут ответственность по долгам наследодателя солидарно. Наряду с этим каждый из наследополучвтелей несет ответственность по долгам наследодателя в рамках стоимости полученного наследственного имущества.

Кредиторы наследодателя имеют все основания, чтобы выразить свои претензии к принявшим наследство наследникам в соответствии со сроками исковой давности, принятыми для подобных требований. До вступления в наследственные массы претензии кредиторов вероятно будут предъявлены к исполнителю завещания или к наследственному имуществу. В последнем обстоятельстве суд задерживает временно рассмотрение дела до вступления в наследства наследниками или перехода выморочного имущества в порядке наследования к Российской Федерации, субъекту Федерации или муниципальному образованию.

При предъявлении претензий кредиторами наследодателя срок исковой давности, принятый для подобных претензий, не подлежит перерыву, приостановлению или восстановлению.

Материалы представленных в Ростовский областной суд гражданских дел указывает на то, что суды в основном правильно понимают положения закона об ответственности наследников по долгам наследодателя, в том числе и при условии наследования в порядке наследственной трансмиссии; сроках предъявления требований кредиторов и солидарной ответственности наследников.

Пример наследования отдельных видов имущества. На практике часто встречаются случаи, когда строение самовольно возведено лицом, не оформившим до момента своей смерти права на самовольную постройку, в связи с чем, его наследники не могут вступить в права наследства на такой объект ввиду того, что в наследственную массу может быть включено только имущество, принадлежащее наследователю на законных основаниях.

Суд также не вправе удовлетворить требования наследников о признании за ними права собственности на самовольные строения или помещения.

Тем не менее, представленные материалы гражданских дел о наследственных спорах свидетельствуют о том, что суды общей юрисдикции, как правило, выносят решения о включении в состав наследственного имущества самовольных построек и (или) признании права собственности на данные объекты недвижимости непосредственно за наследниками либо о включении в состав наследственного имущества самовольных построек и установлении факта принятия наследства наследниками на данное имущество, а также установлении факта владения умершим на праве собственности самовольными строениями и включении данных объектов недвижимости в состав наследственного имущества.

Так, К.Г. обратился в районный суд Ростовской области с исковым заявлением к И., С. и администрации района о включении в наследственную массу жилого дома, земельного участка и признании за ним прав на супружескую долю.

В обоснование исковых требований К.Г. указал, что в 2008г. умерла его жена К.Л.

В период брака ими на земельном участке, предоставленном наследодателю в … на праве собственности, был возведен жилой дом, который не был сдан в эксплуатацию и право собственности на который не было оформлено.

Истец просил включить жилой дом и дворовые строения в состав наследственного имущества и признать за ним право на супружескую долю пережившего супруга.

… районный суд Ростовской области постановил решение об удовлетворении исковых требований, сославшись на положения статьи 1152 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Между тем указанная норма не регулирует вопросы о формировании объекта наследственных отношений.

Суд не учел, что на день открытия наследства жилой дом и дворовые строения не принадлежали наследодателю на праве собственности, поэтому это имущество не подлежало включению в наследственную массу.

Однако, в данном случае, право истца на самовольное строение подлежало защите через предъявление иска о признании права собственности на эти строения за наследниками после оформления права собственности в порядке наследования на земельный участок, поскольку этот участок принадлежал наследодателю на праве собственности.

В аналогичном порядке рассмотрено районным судом … дело по иску П. к К.Т., К.С. о включении в наследственную массу жилого дома с самовольно возведенной пристройкой.

При этом вопрос о правовом статусе земельного участка, на котором расположены самовольные строения, судом не выяснялся.

Городской суд постановил решение, которым установил факт принятия наследства С.С.А. и С.В.А. после смерти С.А.В. в виде самовольно возведенного жилого дома, расположенного в … и признал за ними право собственности на этот дом.

Вот такие дела рассмотрены и иными судами.

Во всех случаях суды ссылались на нормы части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации, не мотивируя при этом выводы возможности включения в наследствосамовольных строений.

Почти во всех случаях данные суды не выясняли правовой статус земельного участка, на котором было возведено спорное строение, соблюдались ли во время возведения строения условия, которые установленны статьей 222 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Заключение

В работе были изучены преимущественные права в наследственном праве, определены их сущностные особенности, изучены данные прав в различных странах, а также разработаны предложения по улучшению их правового регулирования в действующем законодательстве

До недавних пор преимущественных прав, как отдельной группы прав, в российском законодательстве не действовало. Речь шла только об исключительном инциденте, связанном с преимуществом, предоставляемым при реализации части в праве общей долевой собственности. К тому же, дискуссия насчет предоставляемого преимущества была довольно широкой.

Вследствие принятия Гражданского кодекса РФ список преимущественных прав существенно увеличился, выйдя за границы вещного права. Это обстоятельство дает возможность рассуждать уже не об отдельных правах, а об их сложившийся группе. В частности это обстоятельство - организация группы прав, противоречащих, с первого взгляда, принципу равенства участников гражданских правоотношений, будет базисом для придания важного значения и внимания к данным правам.

Наследственное имущество принадлежит наследополучателю (выразившего намерение вступить в юридические отношения, в совокупности составляющие наследование) с момента открытия наследства. Наряду с этим, момент открытия наследства и момент принятия его наследополучателями вероятно будут разделены друг от друга конкретными временными рамками.

Как отмечают некоторые авторы обеспечение сохранности наследства является субинститутом принятия наследства, а он в свою очередь, является институтом подотрасли гражданского права - наследственного права. Наряду с этим, институт обеспечение сохранности наследства является институтом нотариального права. Между тем, он всецело остается в рамках гражданского права в качестве его института.

Комплексность института обеспечения сохранности наследства предопределяется необходимостью организации повышенной правовой охраны субъектов наследственных правоотношений в виде совершения нотариальных действий. В необходимости установить такую охрану усматривается публичные интересы. К ним относится защита прав третьих лиц, в том числе обеспечение стабильности наследственных правоотношений.

Инициатором принятия мер по обеспечению сохранности и управлению наследством могут быть один из наследников, исполнители завещания, органы местного самоуправления, органы опеки и попечительства либо любого иного лица, действующего в интересах сохранения наследственного имущества, например: кредитора наследодателя; органов государственной власти, представляющих интересы РФ; отказополучателей; лиц, которые не являются непосредственными участникам и наследственного процесса.

Следовательно, круг лиц, которые могут сообщить о потребности принятия мероприятий к созданию условий для сохранности наследственного имущества, не локализован, фактически, никакими гранями. Ими могут стать любые субъекты, как правило, это, родственники наследодателя, которые даже не входят в перечень наследников по закону или завещанию, друзья наследодателя и т.п.

В тех случаях, когда наследодатель назначает исполнителя завещания, нотариус принимает соответствующие мероприятия по защите наследственного имущества и руководству им после согласования с исполнителем завещания.

Необходимо обратить внимание на то, что современное законодательство отдельных государств включает в себя нормы, подразумевающие допустимость принятия мероприятий по созданию условий для сохранности наследственного имущества по предложению органа, к полномочиям которого это относится. Например, норму о принятии таких мероприятий нотариусом по личной инициативе включает в себя Гражданский кодекс Грузии (ст. 1495), по предложению мирового судьи охранительные меры могут быть осуществлены в Латвийской республике (ст. 659 ГК), в Германии суд единовластно выносит постановление об обеспечении сохранности наследства (параграф 1960 ГГУ).

Индивидуальный предприниматель или некоммерческая организация исключительно может стать доверительным управляющим согласно общим нормам доверительного управления. В соответствии с законом сделаны определенные изъятия относительно договора доверительного управления наследством: круг лиц, которые могут быть доверительным управляющим, по сути, никак не ограничены.

Доверительным управляющим может стать как любой гражданин, который обладает дееспособностью в полном объеме, так и любая организация (как коммерческая, так и некоммерческая). Единственным ограничением относительно кандидатуры доверительного управляющего в соответствии с п. 3 ст. 1015 ГК РФ является то, что доверительным управляющим не может быть выгодоприобретатель по договору доверительного управления. Следовательно, назначить доверительным управляющим наследника нельзя.

К существенным условиям договора доверительного управления относятся (п. 1 ст. 1016 ГК РФ): перечень имущества, которое передается в доверительное управление; наименование учредителя управления, доверительного управляющего и выгодоприобретателя (если о выгодоприобретателе имеется информация); величина и вид вознаграждения управляющему; срок действия договора.

Договор доверительного управления, в котором учредителем управления является исполнитель завещания (душеприказчик), по волеизъявлению членов договора может быть заверен нотариально. В том случае, если завещанием исполнитель воли завещателя не закреплен, в качестве учредителя доверительного управления данный договор, заключает нотариус. Имеется точка зрения в соответствии, с которой заключение нотариусом договора доверительного управления в данном случае не является самостоятельным нотариальным действием, государственная пошлина (нотариальный тариф) за него не взимается, не подлежит регистрации в реестре регистрации нотариальных действий. Мы согласны с мнением Б. М. Гонгало, который считает данную точку зрения ошибочной.

Во-первых, действительно, ст. 47 Основ законодательства РФ о нотариате закрепляет, что нотариус не должен совершать нотариальные действия от своего имени. Но закрепленная законом модель управления наследством реализуется в границах процедуры нотариального производства и ориентирована на осуществление конкретного нотариального действия, которым в этой ситуации является принятие мер по сохранности наследственного имущества. Составной частью мероприятий по охране наследства является управление наследственным имуществом.

Во-вторых, довод о том, что принятие мер по руководству наследством не является частью основного перечня нотариальных действий, осуществляемых нотариусами и другими должностными лицами (ст. 35-38 Основ законодательства РФ о нотариате), вряд ли заслуживает большого внимания. Принятие мер к охране наследства как нотариальное действие закреплено в Основах законодательства РФ о нотариате. Надо иметь в виду, что с развитием и совершенствованием правоотношений собственности, появлением в структуре наследства имущества, которое нуждается не только защите, но и управления, данное действие подверглось определенным изменениям, оно видоизменилось и стало более широким, хотя сущность его не поменялась: это принятие мер по защите наследства.

В-третьих, основным и единственным предназначением нотариуса является выполнение им нотариальных действий; все прочие права и обязанности нотариуса (ст. 15 и 16 Основ законодательства РФ о нотариате) являются вспомагательной частью нотариального действия, они нужны для обеспечения качественного уровня его совершения. В том случае, если допустить, что нотариус, заключил в качестве учредителя управления договор доверительного управления наследством, но при этом не совершил нотариальных действий, то можно сделать логический итог о том, что подобными действиями он энергично вливается в коммерческую деятельность, в рыночные правоотношения, становится посредником между доверительным управляющим и наследополучателями. В тоже время необходимо отметить, что предпринимательство и любой другой род предпринимательского посредничества противоречат существу нотариальной деятельности.

Договор доверительного управления наследством необходимо составлять в двух экземплярах, первый дается доверительному управляющему, а второй сохраняется в наследственном деле, который заводит нотариус. Договор нотариально, конечно же, не заверяется. На обоих экземплярах договора в конце текста нотариус вписывает реестровый номер, за которым зарегистрировано, принятие мер по защите наследства и управления им, и указывает сумму взысканную за выполнение нотариального действия государственной пошлины (тарифа). В реестре регистрации нотариальных действий в графе «содержание нотариального действия» это действие закрепляется как «принятие мер по охране наследства и управления им в форме заключения договора доверительного управления».

Правовое регулирование выше названных отношений требует совершенствования. Как нами уже отмечалось, важным условием договора доверительного управления является условие о сроке. В момент заключения подобного договора не известно, когда сами наследники примут наследство. Более того, при заключении договора доверительного управления наследством бывает ситуация, когда не выявлено, есть ли наследники или их вообще нет. Специальные нормы, которые закреплены в статье 1173 ГК РФ не отвечают на данные вопросы. Н. И. Остапюком в связи с этим предложено вмнение в обязанности нотариуса в определенных случаях принятие мер по охране наследства в обязательном порядке: тогда, когда никто из наследополучателей не вступил во владение наследуемым имуществом, которое требует защиты (управления); в тех случаях, когда нотариус обладает достоверной информацией об отсутствии призванных к наследованию, в месте нахождения наследственного имущества, которое требует охраны (например, сведений о постоянном проживании детей наследодателя в другом государстве); в тех случаях, когда наследником является гражданин, который не обладает дееспособностью в полном объеме, и его опекун не вступил во владение или управление наследством, которое требует защиты или управления.

Законодательство, которое действует сейчас не связывает обязанности нотариуса принимать необходимые меры по защите наследства с обстоятельством принятия наследственных масс наследниками. Хотя в тех случаях, когда кем-либо из наследополучателей уже принято наследство, и впоследствии возникает необходимость в принятии мер по охране наследственного имущества или его доли, нотариус обязан реализовать порученные законом манипуляции. Совершение нотариусом или другим уполномоченным субъектом мероприятий по защите наследства ограничено только определенными временными рамками для реализации этих мер. Нотариус исполняет мероприятия по защите наследственного имущества и руководству им в продолжении времени, которое определяется им лично учитывая характер и стоимость наследства, и в числе прочего времени, которое необходимо наследополучателям для вступления во владение наследством, максимально 6 месяцев.

В некоторых случаях, закрепленных законом, этот срок может увеличиваться, но не более чем до 9 месяцев со дня открытия наследства.

Изложенные предельные сроки, в течение которых нотариус принимает меры по охране наследственного имущества, служат стимулированию наследников к получению правоподтверждающего документа на наследственное имущество и последующему независимому управлению имуществом.

Таким образом, закон определяет предельный срок для принятия мер к охране наследства, если необходимые меры принимает нотариус. Надо отметить, что законом не предусмотрен случай, когда, например, наследник первой очереди отказывается от принятия наследства, после этого наследник второй очереди не принимает наследство, и в итоге наследник третьей очереди тоже не принимает наследство.

Касательно исполнителя завещания закон не установил предельный срок для принятия им мер по защите наследственного имущества. Ввиду этого исполнитель завещания реализует мероприятия по защите наследственного имущества и руководства им в продолжении срока, обязательного для исполнения завещания. В соответствии со ст. 61 Основ законодательства РФ о нотариате нотариусы, получившие извещение об открывшемся наследстве, обязаны оповестить об этом тех наследополучателей, место работы или жительство которых им достоверно известны. Закон предусматривает возможность совершить вызов наследников через размещение публичного уведомления или извещения об этом в печати. Но нотариусы используют данную возможность исключительно редко. Уведомление наследников об открытии наследства с помощью помещения публикации об этом в соответствующем печатном средстве массовой информации благополучно производилось в дореволюционной России. В настоящее время это практикуется в некоторых зарубежных странах (Швейцарии, Чехии, Грузии).

Итак, в условиях становления подлинно рыночных отношений, многообразия форм собственности и форм хозяйствования, значительного увеличения круга наследников экономически значимого имущества является объективно необходимым дополнить российское наследственное право комплексом правовых гарантий охраны, сбережения и защиты наследственного имущества в частных и публичных интересах.

Институт охраны наследственного имущества представляет собой совокупность норм, которые направлены на обеспечение законных интересов предполагаемых наследников.

В ходе изучения действующего законодательства были выявлены неопределенности и нечеткости позиций законодателя, ограничивающие возможности нотариальных органов по самостоятельному применению мер охраны наследства. Кажется, что подобное положение дел не соответствует задачам нотариальной деятельности в целом, и целям защиты прав наследников. Также, Гражданский кодекс РФ недостаточно четко отрегулировал соотношение полномочий душеприказчика и нотариуса.

Отличительная особенность гражданского права - равенство участников правоотношений, свободная воля участников и их имущественная самостоятельность. Государство как властная структура практически не выступает участником правоотношений, за исключением государственной регистрации прав, имущества, организаций. Государство может быть участником гражданско-правовых отношений как собственник имущества и учредитель предприятий.

В связи с тем, что гражданское право охватывает практически все области жизни граждан и деятельности организаций и предприятий, оно является самым объемным среди других отраслей права. Цивилистика имеет очень сложную разветвленную структуру.

В заключение необходимо подчеркнуть, что проблема преимущественных прав в наследственном праве является не только весьма непростой и многранной, но даже малоисследованной, в виду того, что со дня вступления в силу третьей части Гражданского кодекса РФ прошло не так уж много времени, в связи с чем, до настоящего момента не сформировалась сколько-нибудь обширная и устойчивая правоприменительная практика.

Список используемой литературы

Нормативно-правовые акты Российской Федерации.

. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // Собрание законодательства РФ. 04.08.2014. № 31. Ст. 4398

2. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 № 95-ФЗ (ред. от 02.11.2013) // Собрание законодательства Российской Федерации. - 29.07.2002. - № 30.

3. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 31.12.2014).// Российская газета. № 220. 20.11.2002

4. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 31.01.2016) // Собрание законодательства Российской Федерации 1994. № 32. ст. 3301

5. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть 2 от 26.01.1996. №14-ФЗ (в ред. от 01.07.2015) // Собрание законодательства Российской Федерации. 29.01.1996. №5. Ст. 410.

6. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть 3 от 26.11. 2001. №146-ФЗ (в ред. от 09.03.2016) // Собрание законодательства Российской Федерации. 3.12.2001. №49. Ст. 4552.

7. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (ред. от 25.11.2013) // Российская газета. 27.01.1996. .№ 17.

8. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 № 174-ФЗ (ред. от 03.02.2014) // Собрание Законодательства Российской Федерации. - 24.12.2001. - №52.

9. Федеральный закон от 21 июля 1997 № 122-ФЗ (в ред. 01.05.2016) «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» // Собрание законодательства Российской Федерации. 1997.№ 30. ст. 3594

10. Федеральный закон РФ от 15 ноября 1997г. № 143-ФЗ (в ред. от 28.11.2015) «Об актах гражданского состояния» // Собрание законодательства Российской Федерации. 1997.№ 47.ст. 5340.

11. Федеральный Закон от 25.07.2002 № 115 ФЗ (ред. от 30.12.2015) «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» (с изм. и доп., вступ. в силу с 10.01.2016)// «Собрание Законодательства РФ» 2016, №1

12. Федеральный закон от 24.07.2007 №209-ФЗ (ред. от 29.12.2015) «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации»// Собрание законодательства Российской Федерации 1995.№25 ст.2343.

. Федеральный закон от 24.07.2007 № 221-ФЗ (в ред. от 01.05.2016) «О государственном кадастре недвижимости» (с изм. и доп., вступ. в силу с 07.05.2016) // «Российская газета» 01.08.2007. № 165.

14. Федеральный закон от 13.07.2015 № 218-ФЗ «О государственной регистрации недвижимости»// «Российская газета» 17.07.2015. №6727(156).

15. Указ Президента РФ от 16 декабря 1993 г. № 2146 «О привлечении и использовании в Российской Федерации иностранной рабочей силы» (с изм. от 05.10.2002 ) // «Российская газета» от 30.12.1993 №86

. Основы законодательства Российской Федерации о нотариате от 11.02.1993.№ 4462-1 (с изм. от 01.01.2016) // Российская газета от 13.03.1993.№49.

17. Конвенция № 108 Международной организации труда «О национальных удостоверениях личности моряков» (заключена в г. Женеве 13.05.1958) // Конвенции и рекомендации, принятые Международной конференцией труда. 1957-1990. Т. II. Женева: Международное бюро труда, 1991.

18. Консульская конвенция между СССР и Соединенными Штатами Америки (Вместе с «Протоколом к Консульской конвенции между Правительством СССР и Правительством Соединенных Штатов Америки») (заключена в г. Москве 01.06.1964) // Ведомости ВС СССР. 1968 г. № 29.

Основная и специальная литература:

19. Алексеева О.Г. Прекращение жилищного правоотношения социального найма // Семейное и жилищное право. 2007. №1.

20. Алешина А.В. Определение круга законных наследников и очередность их призвания к наследству в рамках международного частного права // Известия российского государственного педагогического университета им. А.И. Герцена. Аспирантские тетради: №2 (19): Научный журнал. СПб., 2014.24с.

21. Андреева Ю.А. Система субъектов нотариальной деятельности // Научный вестник Омской Академии МВД России. 2010. № 1

. . Антокольская М.В. Семейное право. Учебник изд.2-е.// Юрист 2002. 336с.

. Ануфриева Л.П. Иностранные юридические лица: правовое положение в Российской Федерации // Российская юстиция. 1997. № 2.

. Ануфриева Л.П. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. Часть третья (постатейный), М., 2004.392 с

. Ануфриева Л.П., К.А Бекяшев, Г. К. Дмитриева и др.. Международное частное право: Учебник / Отв. ред. Г. К. Дмитриева. - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: ТК Велби, Изд-во Проспект. - 688 с., 2004

. Астахов П.А. «В России 22 тысячи неграмотных детей.»

. Барчукова Н.В. Некоторые вопросы наследования имущества // Законодательство. - 1998- №8

. Барщевский М.Ю. Наследственное право. Учебное пособие. - М.: Белые альвы. - 2015г.- 287с.

. Барщевский М.Ю. Если открылось наследство. - М.: Юридическая литература. 1989.192с.

. Бегичев А.В. Особенности допроса свидетелей в порядке обеспечения доказательств // Правовая инициатива. 2013. № 10.

31. Белов В.А. Гражданское право. Общая и особенная части: Учебник. - М., ЦентрЮринфор, 2003 960с.

32. Богуславский М.М. Международное частное право. Учебние - 5-е изд. Переработанное и дополненное.- М.: Юрист, 2005

33. Булаевский Б.А. и др. Наследственное право / Отв ред. К.Б. Ярошенко. М.: ВолтерсКлувер, 2005. 448с

. Волкова М.А. Гражданское право. - Ч. 3. - М.: МИЭМП, 2010. 456с.

. Гаврилов В.О. Комментарий к разделу V части III ГК РФ «Наследственное право». Спб., 2003, 240 с.

. Галушкин А.А., Максимова М.И., Шелунцева М.В. Современная трактовка субъектов нотариальной деятельности в Российской Федерации // Правовая инициатива. 2013. № 4

. Галушкин А.А. Правовое регулирование стоимости оказываемых нотариусами услуг, практика и проблематика (на примере нотариусов в городе Москвы) // Правовая инициатива. 2012. № 3

. Гонгало Б.М. Нотариат и нотариальная деятельность: учебное пособие для курсов повышения квалификации нотариусов / под ред. В. В. Яркова, Н. Ю. Рассказовой. - М.: ВолтерсКлувер, 2009. 656с.

. Горбункова И.М. Особенности правоохранительной деятельности российского нотариата в сфере наследственных правоотношений. М., 2007.144с.

. Гордон М.В. Наследование по закону и по завещанию. - М.: 2013 193с.

. Гражданское и торговое право зарубежных стран: учебник / под ред. Васильева Е.А., Комарова А.С.4 изд. М.: Международные отношения,2006. 518с

. Гражданское право. Том 3 / Под ред. А.П. Сергеева, Н.Д. Егорова.- М.: Проспект, 2011. 768с.

43. Гражданское право. Том 2/ Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. - М.: Проспект, 2011.798с.

44. Гражданское право. Том 2. / Под ред. Е.А. Суханова. М., 2010

45. Гуев А.Н. Постатейный комментарий к части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации.-М.: ЦИФРАМ, 2006.416с

. Добрынин Н.М Основы конституционного (государственного) права Российской Федерации: 100 вопросов и ответов. Новосибирск. 2013 -634 с

47. Долганова И.В., Левушкин А.Н. Наследственное право:учебно-практическоепособие.- «Юстицинформ», 2014 г.

48. Жилинкова И.В. Правовой режим имущества членов семьи. Харьков. 2000.

49. Качур А. Н. Современные особенности и проблемы наследования по закону / А.Н. Качур, Д.В. Яцышин, И.А. Качур // Инновационная наука. - 2015. - № 12

. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации (учебно-практический). Части первая, вторая, третья, четвертая (постатейный) / С.С. Алексеев, А.С. Васильев, В.В. Голофаев и др.; под ред. С.А. Степанова. 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Проспект; Екатеринбург: Институт частного права, 2014.

. Комментарий к Конституции Российской Федерации / Конституционный Суд Российской Федерации; Под ред. проф. В.Д. Зорькина. - 2-e изд., пересмотр. - М.: Норма: ИНФРА-М, 2011. - 1008 с.

. Лукашева Е.А. Права человека. Учебник для вузов. М.-2001.573 с

. Лысенко А.Н. Имущество в гражданском праве России. - М.: Деловой двор, 2010.

. Марченко М.Н. Дерябина Е. М. Правоведение. Учебник.2-издание. М. 2013 640с.

55. Международное частное право: учебник для бакалавров / отв. ред. Г. К. Дмитриева. - 3-е изд.,перераб. и доп. - М. : Проспект, 2013. - 655 с

56. Никольский С.Е. «Преимущественные права в Российском праве // Нотариус 2004 г. №1

57. Новиков В.В. Личный закон и национальность иностранных лиц в России // Вестник Санкт-Петербургского университета МВД России. 2006. №3

58. Нотариат: учебное пособие под. Ред. Волковой Н.А. Щербаковой Л.В.-ЮНИТИ-ДАНА; Закон и право2012 г.367 с.

59. Оглоблина О.М. Наследование по завещанию :практ. пособие. - М. :Юринформцентр : Тихомиров М.Ю. , 2004. - 160 с.

. ПокровскийИ.А. Основные проблемы гражданского права. 6-еизд.,М.:Статут,2013. - 351 с

61. Птушкина О.А. К вопросу об «условных» завещаниях // «Черные дыры» в Российском законодательстве. - 2007. - № 2. - С. 368-369.

62. Разделение властей: Учеб.пособие. - 2-е изд., перераб. и доп. / Отв. ред. проф. М.Н. Марченко - М.: Изд-во МГУ: Юрайт-Издат, 2004. - 428 с

63. Ралько В. В. Наследственные права иностранных граждан в Российской Федерации // Нотариус. - 2005. - № 4.

64. Соловьев И. Наследование бизнеса // ЭЖ-Юрист. 2004. № 46 21с.

65. Сучков А.А. Завещание, вступление в наследство и раздел имущества. - М.: Книга сервис , 2004. - 124 с.

Программное обеспечение и Интернет-ресурсы:

1. Справочная правовая система «КонсультантПлюс»

2. Сайт Ростовского областного суда.

. Сайт Ленинского районного суда г. Ростова-на-Дону.

. Октябрьский районный суд г. Ростова-на-Дону.

. Научная электронная библиотека открытого доступа «Киберленинка».

|  |  |
| --- | --- |
| [**КНИЖНЫЙ МАГАЗИН**](http://учебники.информ2000.рф/chitai.shtml) |  |

|  |  |
| --- | --- |
| [**ТОВАРЫ для ХУДОЖНИКОВ и ДИЗАЙНЕРОВ**](http://учебники.информ2000.рф/kar.shtml) |  |

|  |  |
| --- | --- |
| [**АУДИОЛЕКЦИИ**](http://учебники.информ2000.рф/lectr.shtml) |  |

|  |  |
| --- | --- |
| [**IT-специалисты: ПОВЫШЕНИЕ КВАЛИФИКАЦИИ**](http://учебники.информ2000.рф/otu.shtml) |  |

|  |  |
| --- | --- |
| [**ФИТНЕС на ДОМУ**](http://учебники.информ2000.рф/fit1.shtml) |  |