**Методические рекомендации по оформлению наследственных прав**

(Подготовлены Комиссией ФНП по законодательной и методической работе.
Утверждены Правлением ФНП 28 февраля 2007 г.)

**Глава 3. Особенности выдачи свидетельства о праве на наследство по завещанию**

24. При выдаче свидетельства о праве на наследство по завещанию нотариус, наряду с проверкой обстоятельств, предусмотренных статьей 73 Основ, проверяет соответствие завещания по форме и содержанию требованиям закона, имея в виду, что:

- завещание должно быть составлено в письменной форме в соответствии с требованиями, предусмотренными законом (ст. 1118 - 1130 ГК РФ);

- завещание должно быть нотариально удостоверенным или приравненным к нотариально удостоверенному завещанию. Завещание, приравненное к нотариально удостоверенному завещанию, должно быть подписано завещателем в присутствии лица, удостоверяющего завещание, и свидетеля, который также подписывает завещание;

- закрытое завещание должно быть собственноручно написано и подписано завещателем, несоблюдение этого правила влечет недействительность завещания. Закрытое завещание должно быть с приложением подписанного нотариусом и не менее двумя свидетелями протокола, удостоверяющего вскрытие конверта с завещанием в соответствии с требованиями статьи 1126 ГК РФ, содержащего полный текст завещания. Если закрытое завещание хранится у нотариуса не по месту открытия наследства, то нотариусу по месту открытия наследства для получения свидетельства о праве на наследство наследник представляет нотариально удостоверенную копию указанного выше протокола.

Не может быть принят к удостоверению наследственных прав протокол вскрытия конверта с закрытым завещанием, содержащий указание на то, что при вскрытии конверта в нем не обнаружено завещание либо обнаруженный документ не является завещанием;

- завещательное распоряжение правами на денежные средства, находящиеся во вкладе (на счете) гражданина в банках, должно быть подписано собственноручно завещателем с указанием даты его составления и удостоверено служащим банка, имеющим право принимать к исполнению распоряжения клиента в отношении средств на его счете (ст. 1128 ГК РФ);

- завещание, совершенное в чрезвычайных обстоятельствах, признается таковым, если оно написано собственноручно завещателем в письменной форме и подписано в присутствии двух свидетелей и представлено нотариусу с приложением вступившего в законную силу решения суда, подтверждающего факт совершения такого завещания в чрезвычайных обстоятельствах (ст. 1129 ГК РФ).

Если завещание оформлено с нарушением требований закона, нотариус выносит постановление об отказе в совершении нотариального действия о выдаче свидетельства о праве на наследство по этому завещанию в порядке, предусмотренном статьей 48 Основ.

25. Нотариус проверяет также завещание на предмет его действия путем истребования соответствующих доказательств, поскольку завещателем оно могло быть отменено, изменено и дополнено. В случае получения нотариально удостоверенного распоряжения об отмене завещания, а равно - получения нового завещания, отменяющего или изменяющего составленное ранее завещание, нотариус делает об этом отметку на экземпляре ранее составленного завещания либо соответственно на протоколе вскрытия закрытого завещания, приобщенного к наследственному делу, а также в реестровой книге учета завещаний. При отсутствии сведений об отмене либо изменении, дополнении завещания об этом делается также соответствующая отметка.

26. Завещание, составленное позднее, но не содержащее прямых указаний об отмене ранее составленного завещания, отменяет ранее составленное завещание. Завещанием, совершенным в чрезвычайных обстоятельствах, может быть отменено или изменено только такое же завещание (п. 5 ст. 1130 ГК РФ). Завещательным распоряжением в банке может быть отменено или изменено только завещательное распоряжение правами на денежные средства в соответствующем банке (п. 6 ст. 1130 ГК РФ). Недействительным завещание может быть признано только судом (ст. 1131 ГК РФ).

27. При выдаче свидетельства о праве на наследство нотариус производит идентификацию наследника, указанного в завещании, с лицом, претендующим на наследство, путем сопоставления указанных завещателем имени и иных данных наследника с данными претендента. Если в завещании имеется указание на родственные или иные отношения наследников с наследодателем, нотариус проверяет документы, подтверждающие эти отношения.

28. Если в завещании указаны родственные или брачные отношения завещателя с наследником, а документы, подтверждающие эти отношения, наследник не мог представить, нотариус вправе выдать свидетельство о праве на наследство по завещанию без указания в нем степени родства или наличия зарегистрированного брака с завещателем. И, наоборот, если в завещании не указаны родственные или брачные отношения наследника с завещателем, нотариус по желанию наследников и при предъявлении документов, подтверждающих такие отношения, вправе в свидетельстве о праве на наследство отразить наличие этих отношений.

29. При выдаче свидетельства о праве на наследство по завещанию нотариус выясняет круг лиц, имеющих право на обязательную долю в наследстве и истребует доказательства, подтверждающие право таких наследников на получение обязательной доли.

Если завещание совершено до 1 марта 2002 года, круг обязательных наследников и размер обязательной доли определяются по правилам ст. 535 ГК РСФСР (1964 г.). Если завещание совершено 1 марта 2002 года или позднее, применяются правила ст. 1149 действующего ГК РФ. Доли наследников по завещанию уменьшаются за счет выделения обязательной доли пропорционально причитающимся долям наследников по завещанию.

30. Наследнику, имеющему право на обязательную долю в наследстве, нотариус разъясняет его право на получение причитающейся ему по закону указанной обязательной доли наследства. В наследственном деле делается отметка, что наследникам разъяснена статья 1149 ГК РФ (если завещание совершено после 01.03.2002) или ст. 535 ГК РСФСР - 1964 г. (если завещание совершено до 1 марта 2002 г.).

Наследник, имеющий право на обязательную долю в наследстве, вправе отказаться от получения свидетельства о праве на обязательную долю в наследстве. В этом случае он подает заявление нотариусу о том, что с содержанием завещания он ознакомлен, его право на обязательную долю в наследстве ему разъяснено, но он не претендует на получение обязательной доли. Он вправе также просить выдать ему свидетельство о праве на обязательную долю в наследстве в меньшем размере, чем предусмотрено законом, причитающейся ему доли. Такие заявления от законных представителей несовершеннолетних, недееспособных или ограниченно дееспособных обязательных наследников могут быть приняты только при наличии согласия органов опеки и попечительства (ст. 37 ГК РФ).

При отказе обязательного наследника от получения свидетельства о праве на обязательную долю в наследстве либо при получении свидетельства на обязательную долю в наследстве в меньшем размере он вправе получить свидетельство о праве на наследство по имеющимся иным основаниям.

31. Право на обязательную долю не может быть поставлено в зависимость от согласия других обязательных наследников на ее получение.

При возражении наследников по завещанию против выдачи свидетельства о праве на обязательную долю в наследстве нотариус разъясняет, что возникший спор разрешается в судебном порядке и решение вопроса о выдаче свидетельства о праве на наследство может быть отложено в порядке, предусмотренном статьей 41 Основ.

32. Выдача свидетельства на денежные средства, находящиеся на счетах в банке, в отношении которых сделано завещательное распоряжение в порядке, предусмотренном статьей 1128 ГК РФ, нотариусом осуществляется на основании самого завещательного распоряжения, составленного в соответствии с требованиями Правил совершения завещательных распоряжений правами на денежные средства в банках, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации 27.05.2002 N 351, и ответа банка на запрос нотариуса о подтверждении факта удостоверения конкретного завещательного распоряжения или факта его отмены или изменения уполномоченным на это сотрудником банка.

33. При необходимости нотариус осуществляет толкование завещания наследодателя в соответствии с требованиями статьи 1132 ГК РФ. При толковании завещания принимается во внимание буквальный смысл содержащихся в нем слов и выражений.

В случае неясности буквального смысла какого-либо положения завещания он устанавливается путем сопоставления этого положения с другими положениями и смыслом завещания в целом. При этом должно быть обеспечено наиболее полное осуществление предполагаемой воли завещателя.

При уяснении буквального значения (смысла) содержащихся в завещании слов и выражений устанавливается их общепринятое значение. При толковании правовых терминов применяется их значение, данное законодателем в соответствующих правовых актах. Закон не предоставляет нотариусу права использовать для выяснения истинной воли завещателя другие, кроме завещания, документы, например, письма завещателя, его дневники и т.п. Если последующее завещание не содержит прямых указаний об отмене прежнего завещания или отдельных содержащихся в нем распоряжений, нотариус путем сопоставления положений предыдущего и последующего завещаний определяет, в какой части предыдущее завещание противоречит последующему.

34. Если завещание содержит некоторые распоряжения завещателя, противоречащие действующему закону либо ограничивающие наследников или отказополучателей в правоспособности, то они толкуются нотариусом как ненаписанные, но это не влияет на признание других, не противоречащих закону, распоряжений завещателя, содержащихся в данном завещании.

35. Свидетельство о праве на наследство по завещанию нотариус выдает наследникам по завещанию в долях, указанных завещателем. Если завещатель не указал в завещании доли наследников по завещанию, то наследство считается завещанным в равных долях.

Если установлено, что у завещателя имеются наследники, имеющие право на обязательную долю, то наследникам по завещанию доли определяются за вычетом долей, причитающихся обязательным наследникам. Доли наследников по завещанию уменьшаются за счет вычета обязательных долей пропорционально долям, причитающимся наследникам по завещанию, а если наследникам по завещанию завещаны отдельные части наследства, то обязательная доля учитывается в каждой такой части.

36. Право обязательного наследника на его долю в завещанном имуществе удостоверяется отдельным свидетельством о праве на наследство по закону.

37. О наличии завещательного отказа и (или) завещательного возложения, обременяющего права, удостоверяемые свидетельством о праве на наследство по завещанию, факт обременения отражается в свидетельстве путем максимально точного изложения соответствующего раздела текста завещания в третьем лице по отношению к завещателю (Примечание к форме N 11, утвержденной Приказом Минюста РФ от 10.04.2002 N 99 в ред. Приказа N 180 от 28.07.2003, от 01.08.2005 N 122, от 28.09.2005 N 183).

Если завещание содержит завещательный отказ, а отказополучатель умер к моменту выдачи наследнику по завещанию свидетельства о праве на наследство, то, имея в виду, что права и обязанности отказополучателя прекращаются его смертью (ст. 17 и 418 ГК РФ) и не могут быть переданы им по наследству (если иное не было предусмотрено в завещании завещателем), завещательный отказ в свидетельстве о праве на наследство не отражается (см. пункт 15 Постановления Пленума Верховного Суда РСФСР N 2 от 23 апреля 1991 г. (в ред. 25.10.1996)).

38. Если в завещании имеется указание на части неделимой вещи (ст. 133 ГК РФ), предназначенные каждому из наследников в натуре, такая вещь считается завещанной в долях, соответствующих стоимости этих частей. Порядок пользования этой неделимой вещью наследниками устанавливается в соответствии с предназначенными им в завещании частями этой вещи (ст. 1122 ГК РФ).

При согласии наследников в свидетельстве о праве на наследство по завещанию в отношении неделимой вещи, завещанной по частям, предназначенным каждому из наследников в натуре, указываются не только доли наследников по этому завещанию в соответствии со стоимостью этих частей, определяемой исходя из соотношения их к общей стоимости такой вещи, но и порядок пользования такой неделимой вещью.

Указанное выше согласие наследников отражается ими в заявлении о выдаче свидетельства о праве на наследство и включается в свидетельство, если воля наследников совпадает. Требования обязательного составления мирового соглашения наследниками в таком случае закон не предусматривает. В случае спора между наследниками их доли и порядок пользования неделимой вещью определяются судом.