



## ОСОБЕННОСТИ НОТАРИАЛЬНОЙ ЗАЩИТЫ НАСЛЕДСТВЕННЫХ ПРАВ

Т. ФЕДОРЕНКО,

старший преподаватель кафедры гражданских и криминально-правовых дисциплин  
Украинского государственного университета финансов и международной торговли

### SUMMARY

The article highlights the peculiarities of the notary and protection of the right of inheritance, defines the inheritance, testator and heir. Analyzed normative legal acts, according which issue of the certificate the right to inheritance is regulated, measures to protection of hereditary property are taken, it is reported successor about opening of inheritance, sums of money from hereditary property are given and the guard of hereditary property cease. Approaches of different scientists of relatively notarial protection of the inherited rights are also analyzed in the article. The special attention is paid to a question oh, taking measures to protection of hereditary property which is one of the major notarial actions that guarantees protection of property rights of citizens.

**Key words:** notary, inheritance, heir, taking measures to protection of the inherited property, guard and defense of the inherited rights.

\* \* \*

В статье освещаются и раскрываются особенности нотариальной защиты наследственных прав, дается определение наследования, наследодателя и наследника. Анализируются нормативно-правовые акты, в соответствии с которыми регулируется выдача свидетельства о праве на наследство, принимаются меры к охране наследственного имущества, сообщается наследникам об открытии наследства, выдаются денежные суммы из наследственного имущества и прекращается охрана наследственного имущества. В статье также проанализированы подходы различных ученых относительно нотариальной защиты наследственных прав. Особое внимание уделяется вопросу о принятии мер к охране наследственного имущества, которое является одним из важнейших нотариальных действий, что гарантирует защиту имущественных прав граждан.

**Ключевые слова:** нотариус, наследство, наследник, принятие мер по охране наследственного имущества, охрана и защита наследственных прав.

*Постановка проблемы. Важным элементом процесса перестройки, реформирования и демократизации всех систем общества в Украине является формирование правового государства, которое призвано обеспечить выполнение конституционного принципа верховенства права (ст. 8 Конституции Украины) и обеспечивать неприкосновенность и защиту имущественных и неимущественных прав каждого гражданина страны.*

**В**опросы охраны и защиты наследственных прав остаются в центре внимания общества и государства, законодателей и исследователей, каждого гражданина, поскольку вопросы наследства тем или иным образом затрагивают интересы каждого.

Современные тенденции глобализации и интеграции все более актуализируют вопросы совершенствования различных механизмов регулирования отношений в сфере гражданского, в частности, наследственного права. Такая сфера регулирования является одной из наиболее сложных и важных.

Охрана и защита прав всех субъектов наследственных правоотношений предопределяет необходимость их определения и конкретизации с целью обеспечения и гарантирования их реализации.

Важно также доведение и научное обоснование возможности существо-

ной разгрузки судебной системы за счет усиления потенциала нотариата как публично-правового института, благодаря, в частности, эффективности охраны наследственных прав нотариусом, определение системы способов охраны и защиты наследственных прав нотариусом. В свою очередь, вопросы защиты наследственных прав остаются одним из актуальных вопросов построения современной модели правового государства.

Важным на сегодня является исследование теоретического содержания таких категорий как охрана и защита наследственных прав нотариусом, имеет важное методологическое и практическое значение с позиции правового воздействия на участников правоотношений.

**Анализ последних исследований и публикаций.** Теоретической основой при написании статьи стали

научные разработки ведущих специалистов различных отраслей права, которые частично касались вопроса защиты наследственных прав. В частности, к таким можно отнести: И. А. Бирюкова [1], Е. А. Харитонову [11], А. В. Старцева [11], Ю. А. Заика [2], Е. А. Рябоконе [2], Г. Г. Черемных [12], С. Я. Фурса [10] и других. Специальное системное исследование этого вопроса в Украине не проводилось, поскольку большинство исследований посвящались лишь материальным аспектам наследственного права.

**Целью** данной статьи является согласование основных положений наследственного права с процедурой охраны и защиты прав и интересов субъектов наследственных правоотношений в нотариальном процессе, устранение пробелов в законодательстве, регулирующем наследственные правоотношения, и его оптимизация; анализ имеющихся современных теорий и концептуальных подходов к пониманию наследственных правоотношений для объективного их урегулирования и совершенствования; предоставление наследственным правоотношениям четкости, последовательности и однозначности в восприятии, регламентации и при применении в юридической практике; на основании обобщения

и анализа нотариальной практики установить недостатки нотариальной процедуры охраны и защиты прав наследников; выявить причины, которые приводят к нарушению прав граждан и юридических лиц и необходимости их обращения к гражданскому судопроизводству за урегулированием споров, которые возникают из наследственных правоотношений.

Изложение основного материала. На сегодняшний день вопросы нотариальной защиты наследственных прав учеными комплексно не исследовались. В современный период имеет место и назрела необходимость изменений в регламентации наследственных правоотношений в соответствии с развитием общественных отношений в Украине; наличие в отдельных законодательных нормах, регламентирующих наследственные правоотношения некоторых пробелов и неоднозначностей в их формулировке, которые на практике приводят к спорным ситуациям и нарушениям прав и охраняемых законом интересов граждан, юридических лиц и интересов государства; наличием в теории наследственного права различных позиций теоретиков относительно отдельных положений и правовых ситуаций; несовершенство нотариальной процедуры по охране наследственных прав граждан при их реализации.

Как отмечает Г.Г. Черемных, правовое государство, обеспечивая защиту права наследования, должно ставить перед собой задачу, с одной стороны – не ограничивать свободу частного интереса, а с другой – обеспечивать, тем не менее, публичный интерес путем создания условий для предоставления субъективным правам нужной устойчивости, стабильности, официального признания, защиты от нарушений прав, возникающих и изменяющихся [12, с. 98].

Право наследования регулируется Гражданским кодексом Украины (далее ГК Украины), а защита наследственных прав регулируется Законом Украины «О нотариате» и Порядком совершения нотариальных действий нотариусами Украины [9; 3; 7].

Согласно ч. 4 ст. 35 Конституции Российской Федерации право наследования гарантируется [4], но, к сожалению, Конституция Украины не

содержит такого положения. Как Конституция Украины, так и ГК Украины предусматривают основные принципы гражданского законодательства, среди которых закреплены недопустимость лишения права собственности, кроме случаев, установленных Конституцией Украины и законом (ч. 4 ст. 41 Конституции Украины, п. 2 ст. 3 ГК Украины).

Учитывая важность института наследования как способа распоряжения и основания приобретения права собственности, считаем целесообразным дополнить общие принципы гражданского законодательства, а именно ст. 3 ГК Украины положением: «Право наследования гарантируется».

Принцип обеспечения наследственных прав означает, что каждый человек имеет право самостоятельно и по собственной воле распорядиться принадлежащим ему имуществом на случай своей смерти.

Итак, наследование – это переход прав и обязанностей (наследства) от физического лица, которое умерло (наследодателя) к другим лицам (наследникам). Наследование наступает в случае смерти физического лица или объявления его умершим в установленном законом порядке [2, с. 37].

Наследование порождает отношения, в которых есть две стороны: наследодатель и наследник. Наследодателями могут быть только физические лица – граждане Украины, иностранцы и лица без гражданства. Не могут быть наследодателями юридические лица, поскольку в случаях прекращения деятельности организаций порядок передачи их имущества другим лицам или государству определяется не нормами о наследовании, а специальными правилами о ликвидации или реорганизации юридических лиц [8, с. 568].

Наследники – это указанные в завещании или в законе лица, к которым переходят гражданские права и обязанности наследодателя. Наследниками могут быть физические лица, которые являются живыми на время открытия наследства, а также лица, которые были зачаты при жизни наследодателя и рождены живыми после открытия наследства.

Наследниками могут также быть и юридические лица, в случае, если они указаны в завещании.

Действующее законодательство (гражданское и наследственное) содержит правовые нормы, которые сориентированы на охрану и защиту субъективного права через обеспечение его выполнения, содействия в реализации права или свободы субъекта без обращения в судебные органы [1, с. 321]. Такая защита может быть осуществлена путем совершения нотариальных действий нотариусами. В частности, нотариальная деятельность на сегодня является основной формой защиты наследственных прав.

Нотариусы в этом случае выступают в качестве гарантов охраны и защиты права наследования не только в аспекте обеспечения реализации права личности завещать имущество, но и реально обеспечивая права наследников на получение наследственного имущества.

До 2009 года наследованием граждан занимались только государственные нотариусы, но с 2010 года с целью установления единственной нотариальной практики Министерством юстиции Украины было проведено обобщение относительно оформления частными нотариусами наследственных дел и выдачи свидетельств о праве на наследство по закону или завещанию, свидетельств о праве собственности на долю в общем имуществе супругов в случае смерти одного из супругов [6].

Правовое регулирование и практическое осуществление охраны и защиты наследственного имущества принадлежит к наиболее сложным вопросам в нотариальной деятельности.

На сегодня этот вопрос регулируется ст. 1283 Гражданского кодекса Украины, ст. 61 Закона Украины «О нотариате» и главой 9 и 10 Порядка совершения нотариальных действий нотариусами Украины.

В соответствии с положениями глав 6, 7 Закона Украины «О нотариате» нотариусы Украины выдают свидетельства о праве на наследство по закону и по завещанию, принимают меры к охране наследственного имущества, сообщают наследникам об открытии наследства, выдают денежные суммы из наследственного имущества, прекращают охрану наследственного имущества [3].

Осуществляя меры к охране наслед-



ственных прав, нотариусы, в первую очередь, обязаны придерживаться одного из таких важных принципов наследственного права как охрана интересов граждан.

Принятие мер к охране наследственного имущества является нотариальным действием, которое направлено на защиту и охрану прав наследников. Важно, что целью совершения этого нотариального действия является именно охрана прав определенных лиц, для чего осуществляются соответствующие меры по сохранению имущества. Другими словами, сохранность наследственного имущества сама по себе не является целью, а выступает обязательно в качестве необходимого условия для надлежащей реализации прав наследников, отказополучателей в будущем [10, с. 724].

Как известно, с момента открытия наследства до принятия ее наследниками она находится в неопределенном состоянии, потому что не имеет владельца. Вместе с тем, может возникнуть необходимость охраны имущества, содержания, присмотра, совершения других фактических или юридических действий для поддержания его в надлежащем состоянии. Кроме того, принятие мер к охране наследственного имущества предусматривает охранные действия, направленные на предупреждение разворовывания имущества посторонними лицами, укрывательство имущества с целью уменьшения налога из доходов физических лиц при получении наследства или с целью нанесения кредитуру вреда, юридического закрепления или упорядочивания имущественных прав и обязанностей наследодателя; организацию охранных мер наследственного имущества, которое находится не по месту открытия наследства, и другое.

Основной целью принятия мер к охране наследственного имущества является сохранение имущества, а не увеличение его стоимости или управление им.

К мерам по охране наследственного имущества относятся любые меры, направленные на сохранение этого имущества в надлежащем состоянии. Это не только составление описи наследственного имущества, оценка наследства, уведомление компетентных органов о наличии в составе наслед-

ства имущества с особым правовым статусом, хранение этого имущества, а также вызов всех лиц, которые будут привлечены к наследованию.

Как следует из положений ч. 1 ст. 60 Закона Украины «О нотариате», охрана наследственного имущества осуществляется нотариусом или должностным лицом органа местного самоуправления: по сообщениям предприятий, учреждений, организаций, граждан; на основании решения суда об объявлении физического лица умершим; по собственной инициативе [3].

Следует обратить внимание на то, что в ч. 2 ст. 1283 Гражданского кодекса Украины содержатся лишь два основания для принятия указанных мер, а именно: по заявлению наследников или по собственной инициативе нотариуса [9]. При этом Закон Украины «О нотариате» предусматривает возможность принятия мер на основании сообщения не только наследников. Отмеченная коллизия должна быть урегулирована по правилам применения специальной нормы, то есть Закону Украины «О нотариате».

Согласно пп. 2.3 п. 2 гл. 9 разд. II Порядка совершения нотариальных действий нотариусами Украины принятия мер к охране наследственного имущества осуществляется нотариусом по получении документов, которые подтверждают факт смерти наследодателя, время и место открытия наследства, но не позже следующего дня после даты поступления таких документов [7].

Следовательно, принятие мер к охране наследственного имущества является одним из важнейших нотариальных действий, что гарантирует защиту имущественных прав граждан. Согласно этому меры по охране наследственного имущества могут прекратиться только тем нотариусом, который их употреблял.

Если в составе наследства имеется имущество, требующее содержания, ухода, совершения других фактических или юридических действий для поддержания его в надлежащем состоянии, нотариус, а в населенных пунктах, где нет нотариуса, – соответствующий орган местного самоуправления, в случае отсутствия наследников или исполнителя завещания заключают договор на управление наследством с другим лицом [3].

Целесообразно обратить внимание на то, что меры по охране наследствен-

ного имущества могут приниматься:

- нотариусами по месту открытия наследства;
- нотариусами по месту нахождения этого имущества с последующим уведомлением о принятых мерах нотариусу по месту открытия наследства;
- соответствующими органами местного самоуправления в населенных пунктах, где нотариуса не существует;
- исполнителем завещания, когда наследование осуществляется по завещанию или одновременно и по закону, и по завещанию;
- должностными лицами консульских учреждений Украины.

За охрану наследственного имущества лицу, которое осуществляет его охрану, наследники, в соответствии с их частью в наследстве, возмещают расходы.

Лицо, которое управляет наследством, имеет право на плату за выполнение своих полномочий.

Ни один нормативный акт или закон Украины не определил размеры вознаграждений для вышеупомянутых лиц, в том числе порядок выплаты вознаграждений из наследственного имущества, как охраннику и управителю имущества, так и нотариусу, который осуществил определенные действия относительно охраны и управления наследственным имуществом.

Вообще, что касается принятия наследства, как отмечает С.Я. Фурса, это не обязанность наследника, а его право, которое нуждается в определенных формах его выявления [10, с. 427].

Гражданское законодательство Украины различает 2 вида наследования: 1) по завещанию; 2) по закону (ст. 1217 ГК).

Однако следует отметить, что, кроме наследования по завещанию и по закону, которые названы в ст. 1217 ЦК, существуют и другие виды наследования, предусмотренные отдельными нормами ГК: это по решению суда и по договору (ст. 1277 ГК и глава 90 ГК).

Вместе с тем основными, наиболее детально урегулированными актами законодательства и наиболее распространенными на практике являются два способа, которыми наследник может принять наследство: по завещанию или по закону [11, с. 689].

В случае представления наследником заявления к нотариусу о принятии наследства, нотариусом заводится наследственное дело и в соответствии с п. 2.1 главы 10 раздела II Порядка совершения нотариальных действий нотариусами Украины это дело заводится по месту открытия наследства [7].

Наследственное дело подлежит обязательной регистрации в книге учета и регистрации наследственных дел, Алфавитной книге учета наследственных дел и в Наследственном реестре.

Свидетельство о праве на наследство выдается наследникам после окончания шести месяцев со времени открытия наследства.

Спорным остается вопрос относительно выдачи свидетельства о праве на наследство на имущество наследодателя, который удостоверил завещание на имя двух наследников, один из которых умер к открытию наследства.

Теоретики и практики не могут прийти к одному заключению, в связи с тем, что между ч. 2 ст. 1223, ст. 1245, ч. 1 ст. 1275 ГК Украины есть противоречие. Тем более, что законодатель в ч. 1 ст. 1278 ГК Украины определил, что части каждого наследника в наследстве являются равными, если наследодатель в завещании сам не распределил наследство между ними. Если эта часть должна отойти наследнику по завещанию, то следует дополнить и отобразить это в ч. 1 ст. 1275 ГК Украины, если наследникам по закону, то в ч. 2 ст. 1223 ГК Украины.

Поэтому не нотариус должен «думать», кто должен унаследовать эту часть, это должен определить законодатель.

**Выводы.** Для действенного гарантирования защиты прав наследников целесообразно внести дополнение в подзаконные нормативно-правовые акты, а именно: в Закон Украины «О нотариате» и в Порядок совершения нотариальных действий нотариусами Украины, где предусмотреть перечень документов, которые подаются нотариусу и подлежат их проверке при выдаче наследнику свидетельства о праве на наследство.

Также, считаем целесообразным дополнить общие принципы гражданского законодательства, а именно ст. 3 Гражданского кодекса Украины положением: «Право наследования гарантируется».

Надеемся, что в случае внесения соответствующих изменений к нормам действующего законодательства это будет способствовать более качественному совершению нотариальных действий нотариусами Украины, охраны и защиты наследственных прав как наследодателя, так и наследников, а также избеганию обращений граждан для решения споров в суд.

Что касается уравнивания в полномочиях государственных и частных нотариусов относительно оформления наследственных прав, то это дало возможность снять напряжение среди населения относительно доступа к нотариальным услугам, частично уменьшить нагрузку на государственных нотариусов и устранить ограничение в осуществлении профессиональной деятельности частных нотариусов. Но не следует отрицать, что большим доверием по вопросам оформления наследства пользуются все же государственные нотариусы.

С целью сдерживания частными нотариусами требований действующего законодательства при оформлении наследственных прав, как по закону, так и по завещанию, считаем необходимым, разработать и утвердить Программу повышения квалификации частных нотариусов по вопросам наследственного права. Главным управлением юстиции обеспечить системную работу по реализации отмеченной Программы. Кроме того, надеемся, что данная работа позволит прояснить некоторые спорные ситуации нотариальной деятельности.

Подытоживая отмеченное выше, стоит заметить, что это лишь часть тех проблем, которые возникают у нотариусов относительно применения норм наследственного права.

#### Список использованной литературы:

1. Бірюков І. А., Заїка Ю. О. Цивільне право України. Загальна частина. Навчальний посібник / К.: КНТ, 2006. - 480 с.
2. Заїка Ю. О., Рябоконт С. О. Спадкове право: навч. посіб. - К.: Юрінком Інтер, 2009. - 352 с.
3. Закон України «Про нотаріат» станом на 1 січня 2013 р. // Відомості Верховної Ради. - 1993. - № 39. Ст. 383.

[Електронний ресурс]. - Режим доступу до документа: <http://zakon4.rada.gov.ua/laws/show/3425-12>

4. Конституція України станом на 12 червня 2013 р. // Відомості Верховної Ради України. - 1996. - № 30. - Ст. 141. [Електронний ресурс]. - Режим доступу до документа: <http://zakon1.rada.gov.ua/laws/show/254к/96-вр>

5. Конституція Російської Федерації (принята всенародним голосуванням 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ). [Електронний ресурс]. - Режим доступу до документа: <http://www.consultant.ru/popular/cons/#info>

6. Лист Міністерства юстиції України від 11.10.2010 № 31-32/238 «Щодо оформлення спадкових прав фізичних та юридичних осіб» [Електронний ресурс]. - Режим доступу до документа: [http://zakon4.rada.gov.ua/laws/show/v\\_238323-10](http://zakon4.rada.gov.ua/laws/show/v_238323-10)

7. Порядок вчинення нотаріальних дій нотаріусами України. Затверджений наказом Міністерства юстиції України 22.02.2012 № 296/5. [Електронний ресурс]. - Режим доступу до документа: <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/z0282-12>

8. Спадкове право: Нотаріат. Адвокатура. Суд: Науково-практичний посібник / За заг. ред. С. Я. Фурси. - К.: Видавець Фурса С. Я.: КНТ, 2007. - 1216 с.

9. Цивільний кодекс України станом на 19 січня 2013 р. // Відомості Верховної Ради України (ВВР). 2003. - №№ 40-44, ст. 356. [Електронний ресурс]. - Режим доступу до документа: <http://zakon1.rada.gov.ua/laws/show/435-15>

10. Фурса С. Я. Теорія нотаріального процесу: Науково-практичний посібник / За заг. ред. С. Я. Фурси. - К.: Алерта; Центр учбової літератури, 2012. - 920 с.

11. Харитонов Є. О., Харитонova О. І., Старцев О. В. Цивільне право України: Підручник. Вид. 3, перероб. і доповнене. - К.: Істина, 2011 - 808с.

12. Черемных И. Г. Нотариат и нотариальное право России. / И. Г. Черемных, - М.: Эксмо, 2008. - 246 с.