

МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ  
федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение  
высшего образования  
«Тольяттинский государственный университет»

Института права

(наименование института полностью)

Кафедра «Гражданское право и процесс»

(наименование)

40.03.01 Юриспруденция

(код и наименование направления подготовки, специальности)

Гражданско-правовая

(направленность (профиль) / специализация)

## ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА (БАКАЛАВРСКАЯ РАБОТА)

на тему Пользование жилым помещением, предоставленным по завещательному отказу

Студент

Ю.К. Еганова

(И.О. Фамилия)

(личная подпись)

Руководитель

А.В. Сергеев

(ученая степень, звание, И.О. Фамилия)

Тольятти 2022

## Аннотация

Завещательный отказ является одним из самых сложных юридических фактов в гражданском праве. В научной литературе он часто называется «легатом». Данный термин произошел («предназначение по завещанию»). Следовательно, то лицо, в пользу которого произведен завещательный отказ, выступает как отказополучатель (легатарий).

В Российской Федерации предусматривается в ст. 1137 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) как одно из иных завещательных распоряжений. Из данной статьи следует, что завещательный отказ – это своего рода распоряжение завещателя, которое непосредственно адресовано одному или нескольким наследникам. В свою очередь на наследников возложена обязанность совершать в пользу иных названных завещателем лиц определенные предоставления имущественного характера.

Действующее законодательство о наследовании, вслед за советским наследственным законодательством, предоставляет возможность завещателю возложить на наследников исполнение за счет наследства какой-либо обязанности имущественного характера в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей), которые приобретают право требовать исполнения этой обязанности (завещательный отказ).

В частности, на наследника, к которому переходит жилой дом, квартира или иное жилое помещение, завещатель может возложить обязанность предоставить другому лицу на период жизни этого лица или на иной срок право пользования этим помещением или его определенной частью (абз. 2 п. 2 ст. 1137 ГК РФ).

## Оглавление

Введение.....	6
Глава 1 Общие положения о завещательном отказе .....	8
1.1 Понятие и правовая сущность завещательного отказа.....	8
1.2. Предмет завещательных отказов.....	17
Глава 2 Особенности пользования жилым помещением в силу завещательного отказа в современном российском гражданском праве.....	25
2.1. Основания возникновения и прекращения права пользования жилым помещением в силу завещательного отказа.....	25
2.2 Осуществление отказополучателем права на получение завещательного отказа.....	30
2.3. Отдельные проблемы пользования жилым помещением, предоставленным по завещательному отказу.....	36
Заключение.....	42
Список используемой литературы и используемых источников.....	45

## Введение

Действующее законодательство о наследовании, вслед за советским наследственным законодательством, предоставляет возможность завещателю возложить на наследников исполнение за счет наследства какой-либо обязанности имущественного характера в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей), которые приобретают право требовать исполнения этой обязанности (завещательный отказ).

В частности, на наследника, к которому переходит жилой дом, квартира или иное жилое помещение, завещатель может возложить обязанность предоставить другому лицу на период жизни этого лица или на иной срок право пользования этим помещением или его определенной частью (абз. 2 п. 2 ст. 1137 ГК РФ).

Целью моей работы является – исследование особенностей пользования жилым помещением, предоставленным по завещательному отказу, выявление проблем правового регулирования в данной сфере и внесение предложений по их преодолению.

В соответствии с поставленной целью необходимо решить следующие задачи:

- изучить общие положения о завещательном отказе
- рассмотреть понятие и правовую сущность завещательного отказа
- установить предмет завещательных отказов
- изучить особенности пользования жилым помещением в силу завещательного отказа в современном российском гражданском праве
- изучить основания возникновения и прекращения права пользования жилым помещением в силу завещательного отказа
- изучить осуществление отказополучателем права на получение завещательного отказа

– выявить отдельные проблемы пользования жилым помещением, предоставленным по завещательному отказу

Объектом исследования является совокупность общественных отношений возникающие в процессе пользования жилым помещением, предоставленным по завещательному отказу.

Предмет исследования составляют нормы федерального, регионального и зарубежного законодательства, регулирующие отношения по завещательному отказу в процессе пользования жилым помещением.

Методологическую основу работы составляет комплекс общенаучных, частно-научных и специальных методов познания: метод анализа и синтеза, системный метод, формально-юридический, сравнительно-правовой, статистический.

Нормативно-правовую базу исследования составляют основной закон Российской Федерации – Конституция Российской Федерации, Гражданский кодекс Российской Федерации, и другие нормативные правовые акты.

Вопросу об условиях действительности сделок: посвятили свои работы такие известные ученые, как Б.М. Гонгало, С.П. Гришаева, Д.В. Гук, А.А. Кирилловых, П.В. Крашенинникова, А.В. Никифорова, Е.А. Суханова, Ю.К. Толстого, М.В. Телюкиной и многие другие ученые. Труды данных ученых составили теоретическую основу исследования.

Настоящая работа состоит из введения, двух глав, подразделенные на пять параграфов, заключения и списка использованной литературы, нормативных и иных источников.

## **Глава 1 Общие положения о завещательном отказе**

### **1.1 Понятие и правовая сущность завещательного отказа**

Завещательный отказ является одним из самых сложных юридических фактов в гражданском праве. В научной литературе он часто называется «легатом». Данный термин произошел от латинского *legatum* («предназначение по завещанию»). Следовательно, то лицо, в пользу которого произведен завещательный отказ, выступает как отказополучатель (легатарий). В Российской Федерации завещательный отказ предусматривается в ст. 1137 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) как одно из иных завещательных распоряжений. Из данной статьи следует, что завещательный отказ – это своего рода распоряжение завещателя, которое непосредственно адресовано одному или нескольким наследникам. В свою очередь на наследников возложена обязанность совершать в пользу иных названных завещателем лиц определенные предоставления имущественного характера.

Институт завещательного отказа ведет свою историю со времен Древнего Рима, где для его обозначения использовался термин «легат» (*legatum*). Институт завещательного отказа имеет многовековую историю, ведь его истоки можно усмотреть в гражданском праве Древнего Рима. Уже в тексте Законов XII таблиц, датируемых 451-450 гг. до н.э., обнаруживаются сведения о данном институте. В частности, таблица V, 3 гласит: «Как кто распорядится на случай своей смерти относительно своего домашнего имущества или относительно своей опеки, так пусть то и будет ненарушимым» [11, с. 24]. В разное время римскими юристами были сформулированы различные определения легата. Так, Модестин утверждал, что «легат – это дарение, оставленное по завещанию» (D 31.36) [4, с. 453], Флорентин полагал, что «легат – это умаление наследства, посредством которого завещатель желает обратить в пользу третьего лица что-либо из

того, что в совокупности будет принадлежать наследнику» (D 30.116) [4, с. 425], по мнению Ульпиана, «легат – это то, что отказано согласно закону, т.е. в повелительной форме по завещанию» [6, с. 201]. В знаменитых Институциях императора Юстиниана дано следующее легальное определение легата: «легат есть, так сказать, дарение, оставленное покойным» (2.20.1) [8, с. 161]. На основании имеющихся в научной и учебной литературе по юриспруденции многочисленных определений, представленных учеными разных исторических эпох, можно утверждать, что в самом общем виде легат представлял собой одностороннее распоряжение наследодателя, которое заключалось в возложении на наследника по завещанию исполнения какого-либо обязательства в пользу одного или нескольких лиц, указание предоставить из состава наследства третьему лицу какую-либо вещь или точно установленную денежную сумму [6, с. 369]. В праве Древнего Рима легат включал три лица.

Во-первых, это наследодатель, который в завещании делал вышеуказанное распоряжение. Обязательным условием, установленным в отношении наследодателя, являлось обладание так называемой активной завещательной правоспособностью (*testamenti factio activa*).

Во-вторых, это лицо, в пользу которого назначался завещательный отказ – легатарий (выгодоприобретатель).

В-третьих, это обремененный легатом наследник, который выступал исполнителем легата. По общему правилу требовалось, чтобы исполнитель отказа и сам легатарий обладали способностью наследовать по завещанию (*testamenti factio passiva*), а также способностью приобретать наследство (*capacitas*) [1, с. 189-192].

В зависимости от содержания распоряжения наследодателя в знаменитом учебнике римского права II в. н.э. «Институции» известным юристом Гаем приведены четыре правовые формы легатов:

- посредством виндикации (*legatum per vindicationem*);

- по приговору или через дамнацию (*legatum per damnationem*);
- в порядке дозволения (*legatum sinendi modo*);
- посредством предварительного выдела или через прецепцию (*legatum per praeseptionem*) (2.192).

В случае, когда имел место отказ посредством виндикации, в распоряжении наследодателя содержались сведения о переходе вещи или части наследства в собственность легатария, у которого имущественное право возникало со смертью завещателя, а осуществить его он мог с момента принятия наследства. Для истребования соответствующей вещи легатарий получал право на виндикационный иск – иск отказополучателя к наследнику или любому другому лицу, владеющему вещью, о ее возврате [9, с. 125]. Отказ посредством виндикации формулировался с использованием словесной формулы: «даю», «отказываю», «пусть он получит», «пусть он возьмет», «пусть имеет своим» [12, с. 209]. Рассматриваемая форма отказа правомерно могла включать только то имущество, которое принадлежало завещателю по квиритскому праву. В отношении вещей, определяемых весом, числом и мерой (вино, масло, зерно, сумма денег и др.), было достаточным, если они находились в квиритской собственности завещателя в момент его смерти. Для прочих же вещей устанавливалось, что они должны были принадлежать завещателю по праву квиритов и во время составления завещания, и во время смерти. Несоблюдение данных условий влекло недействительность легата [9, с. 127]. При назначении легата по приговору или через дамнацию использовались следующие формулы: «мой наследник да будет обязан дать», «пусть даст», «пусть сделает», «я приказываю своему наследнику дать» [12, с. 209]. Посредством такой формы было допустимо совершать завещательный отказ, предметом которого выступала как собственная вещь, так и чужая, которая должна была выкупаться наследником для легатария, а также еще не существующая вещь в том случае, если она появится в будущем (например, плоды). Отказанное таким способом принадлежало



наследнику, а не переходило непосредственно легатарию после вступления в наследство. В связи с вышеизложенными обстоятельствами легатарию необходимо было предъявлять личный иск к наследнику о выдаче определенной вещи или исполнении чего-либо в пользу легатария. Таким образом, в данном случае речь идет о возникновении и исполнении обязательства [9, с. 129]. При совершении отказа в порядке дозволения использовалась словесная формула «мой наследник да будет обязан дозволить...» [12, с. 211]. С точки зрения Гая, данная форма отказа «дает больше возможностей, чем легат по виндикации, но меньше, чем легат по приговору». В обоснование данного утверждения высказывалось, что способом дозволения завещатель мог отказать не только собственную вещь, но и вещь своего наследника [13, с. 131].

Отказ в порядке предварительного выдела (через прецепцию) формулировался следующим образом: «пусть ... возьмет вещь наперед» [12, с. 209]. Данная форма отказа применялась только в отношении лица, назначенного наследником некоторой доли имущества. Это объяснялось тем, что «взять наперед» понималось как «забрать нечто особенное», что могло относиться только к лицу, которое назначили наследником определенной части, поскольку оно имело преимущественное право на данную вещь сверх наследственной доли. В форме предварительного выдела можно было отказать лишь то, что принадлежало завещателю [14, с. 133]. С течением времени рассмотренные четыре формы легата сблизились попарно между собой, и условно осталось два: «вещный легат» (*per vindicationem*) и «обязательственный легат» (*per damnationem*).

Законы XII Таблиц не устанавливали каких-нибудь ограничений относительно размера легата. По замечанию А.В. Копылова, единственная оговорка касалась обязанности наследника исполнить отказ только в пределах стоимости имущества, полученного в качестве наследства [9, с. 8]. Впоследствии ограничения легатов были введены в интересах наследников, поскольку вышеуказанные обстоятельства создавали угрозу имущественным

правам наследника по завещанию в том случае, если весь актив наследственной массы распределялся только между легатариями. Всего было принято три закона, устанавливающих границы размеров легатов. Первым таким законом стал «Фуриев закон», датируемый примерно 184 г. до н.э., который запрещал совершать в пользу одного лица завещательные отказы в размере более тысячи ассов (2.225). Однако этот закон имел определенные недостатки, связанные с вероятностью исчерпать наследство отказами, которые и не достигали тысячи ассов, вследствие чего закон Фурия не смог достигнуть собственной цели. С течением времени, ориентировочно в 169 г. до н.э., был принят закон Вокония (*Lex Voconia*), который не позволял ни одному легатариям принимать в виде легата больше, чем остается наследникам (2.226). Но и этих ограничений оказалось недостаточно ввиду того, что завещатель, распределив наследственное имущество среди множества легатариев, мог существенно уменьшить его в размере [10, с. 179]. Так, данным законом были отменены прежние малоэффективные ограничения размера легатов.

Известно, что нормы о завещательном отказе были реципированы в современное гражданское законодательство. Исследователи неоднократно подчеркивали, что в римском частном праве данный институт был вполне развит. При этом отмечается, что в дореволюционном российском и советском законодательстве институт легата являлся недостаточно разработанным [1, с. 10-11]. Несмотря на то, что современное российское законодательство включает в себя нормы о завещательном отказе, широкого практического значения данный субинститут на сегодняшний день не приобрел. Комплексное изучение законодательства, регулирующего отдельные положения совершения и исполнения завещательного отказа, является важным шагом на пути поиска ответа на вопрос о причинах вышеуказанного явления. Однако сам термин «завещательный отказ» был впервые зафиксирован только в последнем из упомянутых документов. Вместе с тем стоит отметить, что с принятием Декрета ВЦИК от 27 апреля

1918 г. «Об отмене наследования» и до появления ГК РСФСР 1922 г. было запрещено наследование по завещанию в принципе, в том числе и совершать завещательные отказы и иные распоряжения в интересах наследников [18, с. 125]. На сегодняшний день в Российской Федерации завещательный отказ предусматривается ст.ст. 1137, 1153 ГК РФ. В соответствии с содержанием абз. 1 п. 1 ст. 1137 ГК РФ завещательным отказом признается сделанное в завещании распоряжение наследодателя, включающее в себя обязательство

Законодатель определил правило, в соответствии с которым завещательный отказ устанавливается исключительно в завещании, форма составления которого должна отвечать требованиям действующего законодательства. На основании абз. 3 п. 1 ст. 1137 ГК РФ можно говорить о том, что само содержание завещания может ограничиться лишь вышеуказанным завещательным распоряжением, без назначения наследника [7].

Как утверждает А.М. Палшкова «..специфическими субъектами завещательного отказа являются: наследник (должник) и отказополучатель (кредитор)» [27, с. 43]. Аналогичной точки зрения придерживается О. В. Мананников, который убежден, что «фиксация в законе обязательственных отношений между отказополучателем (кредитором) и наследником (должником) – это объективная действительность и ясное свидетельство образования дамнационного легата, по которому легатарий приобретает не вещное право на определенную вещь, а только право требования к определенному наследнику о совершении конкретных действий имущественного характера. Такое право требования защищается не вещным иском, а личным» [22, с. 115].

Е.А Гречушкина также придерживается аналогичной точки зрения по данному вопросу: «..подтверждением тому, что между отказополучателем и наследником имеют место обязательственные правоотношения, является, в частности, право отказополучателя требовать в судебном порядке возмещения убытков наследником, в случае отказа последнего исполнить

завещательное предназначение» [9, с. 57]. В то же время, в трудах Е.А. Суханова на этот счет говорится, что «действующий ЖК разрешил спор о правовой природе вещных прав на чужие жилые помещения члена семьи собственника, отказополучателя и получателя ренты.

Согласно действующей редакции ч. 3 ГК РФ обязанность по исполнению завещательного отказа может быть возложена завещателем как на наследника по завещанию, так и на наследника по закону. Необходимо при этом обратить внимание на то, что таких наследников может быть несколько [7]. Примечательно, что ранее действовавшее законодательство (ст. 423 ГК РСФСР 1922 г., ст. 538 ГК РСФСР 1964 г.) допускало возложение завещательного отказа только на наследников по завещанию, исключая наследников по закону из перечня потенциальных исполнителей легата. Кроме того, возможность исчерпания содержания завещания одним или несколькими отказами законодательно не была предусмотрена.

Завещатель вправе возложить на наследника или наследников исполнение за счет наследства какой-либо обязанности имущественного характера в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей), которые приобретают право требовать исполнения этой обязанности.

В.А. Микрюков, предложил распространить правило об исполнении завещательного отказа только в пределах стоимости наследственного имущества на случаи установления права пожизненного проживания. Исходя из этого, при безвозмездности проживания отказополучателя в доме наследника, когда отказополучатель не только не обеспечивает наследнику определенный доход, но и не участвует в содержании занимаемого помещения, «фактически имеет место не «пожизненное проживание», как указано в п. 2 ст. 1137 ГК РФ, а постоянное проживание до того момента, как расходы собственника дома на содержание жилой площади, занимаемой отказополучателем, не превысят стоимость перешедшего к нему наследственного имущества» [24, с. 57].

Предложение В. А. Микрюкова в целом обоснованно. Однако, думается, что нет необходимости специально предусматривать в законодательстве правило об исполнении завещательного отказа в пределах стоимости наследственного имущества, в случае если его предметом является обязанность наследника предоставить право пользования жилым помещением, поскольку норма п. 1 ст. 1138 ГК РФ применяется к исполнению завещательного отказа независимо от его вида. Более того, согласно п. 2 ст. 33 ЖК РФ дееспособный гражданин, проживающий в жилом помещении, предоставленном по завещательному отказу, несет солидарную с собственником такого жилого помещения ответственность по обязательствам, следующим из пользования таким жилым помещением, если иное не предусмотрено соглашением между указанным собственником и гражданином.

В соответствии со ст. 131 ГК РФ право собственности и иные вещные права, ограничения этих прав, переход и прекращение подлежат государственной регистрации в едином государственном реестре.

Право пользования жилым помещением, предоставленным по завещательному отказу, является ограничением права собственности (обременением жилого помещения), соответственно оно подлежит государственной регистрации.

Институты завещательного отказа и завещательного возложения «идут нога в ногу» с самого момента их происхождения. Они имеют общие «корни», но различны по многим основаниям и вызывают много вопросов в практике. Нормативное определение завещательного отказа и завещательного возложения дано Гражданским кодексом Российской Федерации (далее – ГК РФ) в статьях 1137 и 1139 соответственно. Ученые при сравнении двух анализируемых институтов, изначально указывают, что завещательный отказ и завещательное возложение являются видами завещательного распоряжения. Завещательный отказ – это право завещателя возложить на одного или нескольких наследников по завещанию или по

закону исполнение за счет наследства какой-либо обязанности имущественного характера в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей), которые приобретают право требовать исполнения этой обязанности.

Сравнительный анализ ГК РФ и ГК Франции показывает, что к завещательному отказу наиболее близок французский сингулярный легат (ст. 1014 ГК Франции) [33, с. 178]. Сравнительный анализ российского и зарубежного законодательства показывает, что в законодательстве зарубежных стран завещательный отказ и завещательное возложение надлежаще урегулированы, в отличие от российского законодательства.

Так, в ГК РФ не закреплены следующие ситуации: если на момент открытия наследства в составе наследственной массы не оказалось имущества, или долг уже погашен, то обязан ли наследник исполнять завещательный отказ; возникает ли невозможность исполнения завещательного отказа, если в продаже отсутствует имущество, которое должен приобрести наследник или он должен будет возместить стоимость такого имущества; подлежат ли индексации «повременные» выплаты [35, с. 48].

Полагаем, что ответы на данные вопросы должны быть законодательно урегулированы, либо разрешены правоприменителями. Итак, завещательный отказ и завещательное возложение представляют собой иные распоряжения завещателя.

Учитывая отсутствие правового регулирования ряда вопросов, можно было бы внести следующие изменения в законодательство. Например, ввести в ст. 1138 ГК РФ п. 4 следующего содержания:

«Если наследник, на которого завещателем возложен завещательный отказ, умер до открытия наследства или одновременно с завещателем, то завещательный отказ должен исполнить наследник по праву представления в пределах стоимости перешедшего к нему наследства за вычетом приходящихся на него долгов завещателя». А также изложить абз. 2 п.1 ст.

1139 ГК РФ в следующей редакции: «Завещатель вправе также возложить на одного или нескольких наследников обязанность содержать домашних животных, а также осуществлять необходимый надзор и уход за ними до их естественной смерти с представлением нотариусу ежегодного отчета о результатах его исполнения».

В соответствии с п. 3 ст. 33 ЖК РФ гражданин, проживающий в жилом помещении, предоставленном по завещательному отказу, вправе потребовать государственной регистрации права пользования жилым помещением, возникающего из завещательного отказа.

Таким образом, можно говорить о том, что институт завещательного отказа известен со времен Древнего Рима, где широко использовался термин – легат. Анализ древнеримских правовых источников и научных трудов по теме исследования позволяет сделать вывод о наличии существенной глубины и детального правового регулирования в отношениях, вытекающих из совершения и последующего исполнения завещательного отказа. В частности, усложнение хозяйственной и общественной жизни приводило к соответствующему реагированию законодателя и в вопросах регламентации отдельных положений, касающихся завещательного отказа. На основании вышеизложенного заключим, что институт легата имел важное значение при решении вопросов, касающихся наследования, поскольку развивался в направлении, ориентированном на необходимость учитывать должным образом интересы наследодателя, наследника по завещанию и легатария.

## **1.2. Предмет завещательного отказа**

Согласно утверждению В.В. Ефимова, предметом завещательного отказа могло выступать содержимое наследственной массы, исключая долговые обязательства наследодателя [17, с. 143]. Больше конкретики по данному вопросу содержится в работе Д.Д. Гримма, где автор к предмету завещательного отказа относит любое имущественное благо, например,

телесные вещи, сервитутные и иные вещные права, различные обязательственные требования [3, с. 413].

В качестве объекта завещательного отказа мог выступать «какой-либо отдельный предмет или какое-либо отдельное право» [1]. На современном этапе развития сущность завещательного отказа не изменилась. Это также право наследодателя распорядиться судьбой своего имущества на случай смерти.

Следует отметить, что в качестве самостоятельного объекта завещательного отказа может выступать жилое помещение. Так, согласно ч. 2 ст. 1137 Гражданского кодекса Российской Федерации и ст. 33 Жилищного кодекса Российской Федерации завещатель может возложить обязанность предоставить другому лицу на период жизни этого лица или на иной срок право пользования жилым помещением или определенной его частью.

Предметом легата может быть передача легатария вещи. Например, выдача из наследственного имущества коллекционных монет в безвозмездное пользование определенному музею. Передача легатария имущественного права, например, уступка требования по договору продажи какой-либо недвижимости. Выполнение для него обусловленной работы или оказание ему определенной услуги, или осуществление в пользу легатария периодических платежей, например, выплата внучке ежемесячного содержания до окончания учебы в институте. Отметим, что поскольку невозможно заранее установить срок жизни, сумма периодических выплат может превысить стоимость наследуемого имущества. Так, лицо может завещать имущество разумному человеку, а отказополучателем указать хоть и близкого ему, но неопытного или расточительного человека.

При наличии обозначенных оснований наследник должен исполнить завещательный отказ при условии подназначения отказополучателю другого отказополучателя [1, с. 273–276].

Согласно ст. 1137 ГК РФ предметом завещательного отказа может быть передача отказополучателю в собственность, во владение на ином вещном



праве или в пользование вещи, входящей в состав наследства, передача отказополучателю входящего в состав наследства имущественного права, приобретение для отказополучателя и передача ему иного имущества, выполнение для него определенной работы или оказание ему определённой услуги либо осуществление в пользу отказополучателя периодических платежей и тому подобное.

Отечественный законодатель определил, что при последующем переходе права собственности на имущество, входившее в состав наследства, к другому лицу (наследнику) право пользования этим имуществом, предоставленное по завещательному отказу, сохраняет силу. В отличие от права на принятие наследства, право на получение завещательного отказа действует в течение трёх лет со дня открытия наследства и не переходит к другим лицам, если только отказополучателю (в завещании) не подназначен другой наследник, по аналогии с подназначением другого наследника (субституцией – ст. 1121 ГК РФ).

Вся суть завещательного отказа базируется на содержании ст. 1137 ГК РФ, в которой говорится, что «завещатель вправе возложить на одного или нескольких наследников по завещанию или по закону исполнение за счет наследства какой-либо обязанности имущественного характера в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей), которые приобретают право требовать исполнения этой обязанности (завещательный отказ)».

Наследник обязан исполнить завещательный отказ лишь при принятии им наследства. Данное распоряжение – это односторонняя сделка, основной целью которой является установление конкретных обязанностей перед наследниками. При этом речь не идет о лишении наследников права на вступление в наследство. Непосредственно сам легат устанавливается исключительно в завещании, и форма его составления должна отвечать требованиям действующего законодательства. Безусловно, невыполнение предписаний повлечет недействительность самой сделки и, следовательно, применение последствий ее недействительности. Завещание с легатом

составляется обязательно письменно, устная форма – не основание для юридических последствий. Кроме того, обязательным условием действительности данного документа является его нотариальное удостоверение. Только после того, как наследники вступят в права наследования, у легатария появляется право на получение отказа. Наследник, который не принял наследство, не обязан осуществлять легат, который установил завещатель. Передача легатариию права на владение какой либо вещью не предусматривает саму возможность распоряжаться ею.

Имуществом можно распорядиться только в случае перехода права собственности, что предусмотрено непосредственно в завещании. Отметим, что при совершении легата действуют обусловленные правила. Также возможно следующее: в одном завещании указан наследник, а в другом возложено исполнение завещательного отказа на него же. Легат может быть возложен не только исключительно на наследников по завещанию, но также на наследников по закону. Публично-правовые образования становятся исполнителями легата только в случае, когда легат является обременением, перешедшим к ним как выморочное имущество, или в том случае, когда они являются наследниками, указанными в завещании. Круг лиц, в пользу которых совершается завещательный отказ, почти не ограничен. Что касается юридических лиц, то требовать исполнения завещательного отказа могут лишь те, что уже были зарегистрированы на день открытия наследства (абз. 2 п. 1 ст. 1116 ГК РФ) и существуют на день предъявления требований об исполнении легата. Следует иметь в виду, что обязательство наследника по завещательному отказу должно носить исключительно имущественный характер (п. 2 ст. 1137 ГК РФ), а исполняется данное обязательство непосредственно за счет наследственного имущества.

Наследник и легатарий могут совпасть в одном лице. Например, один из наследников должен произвести конкретные действия в пользу другого, в частности, оказать какую-либо услугу: наследнику завещали автомобиль, обремененный правом пользования легатарием два дня в неделю. В случае

отчуждения ТС на нового собственника возлагается продолжение осуществления этой имущественной обязанности и то же самое правило применяется в отношении иных видов имущества и уже называемых видов завещательного отказа. Однако закон обязывает наследников при осуществлении действия по отчуждению имущества, которое обременено легатом, извещать об этом факте новых собственников. Правовыми последствиями таких действий является освобождение обязанного наследника от исполнения легата, кроме случаев, когда одному отказополучателю подназначен иной. Например, в завещании содержится положение о том, что в случае отказа основного легатария от имущественного права воспользоваться возможностью его реализации может другое указанное в завещании лицо. Это право осуществится в судебном порядке, если иное не предусмотрено в завещании. Если легатарий умирает, не получив легата, то он переходит к наследникам легатария.

Рассмотрим судебное дело. Судом Кудымкарского городского суда Пермского края по делу № 2-1100/2010 (не обжаловалось) установлено, что З. завещала Замышляеву В. Н. квартиру. Согласно п. 2 завещания в случае продажи Замышляевым В. Н. указанной квартиры на него возложена обязанность выплатить 3/4 доли стоимости квартиры по рыночной оценке на день продажи ее детям (в равных долях каждому) [2]. Данные обстоятельства подтверждаются завещанием, удостоверенным нотариусом. Согласно ст. 1137 ГК РФ завещательный отказ должен быть установлен в завещании.

Предметом завещательного отказа может быть передача отказополучателю в собственность, во владение на ином вещном праве или в пользование вещи, входящей в состав наследства, передача отказополучателю входящего в состав наследства имущественного права, приобретение для отказополучателя и передача ему иного имущества, выполнение для него определенной работы или оказание ему определенной услуги либо осуществление в пользу отказополучателя периодических платежей и тому подобное.

Таким образом, З. (завещатель), являясь собственником квартиры, вправе была возложить на Замышляева В. Н. (наследника) в случае продажи квартиры обязанность по выплате ее детям<sup>46</sup> (отказополучателям) 3/4 стоимости квартиры по рыночной оценке на день продажи в равных долях каждому. Данное завещательное распоряжение не противоречит закону, поэтому суд не установил оснований для признания завещания в этой части недействительным. Доводы истца Замышляева В. Н. о том, что данным завещательным распоряжением нарушаются его права как собственника, судом не могут быть приняты во внимание, так как завещательное распоряжение дано завещателем З., собственником квартиры, и она вправе по своему усмотрению распорядиться своим имуществом, ее волеизъявление соответствует требованиям закона, а наследник, каковым является Замышляев В. Н., вправе принять на таких условиях наследство либо отказаться от его принятия. Как следует из материалов дела, Замышляев В. Н. принял наследство, зарегистрировал право собственности на указанную квартиру и в случае продажи квартиры он обязан был исполнить завещательное распоряжение. Учитывая изложенное, суд считает, что требования Замышляева В. Н. о признании п. 2 завещания, составленного З., недействительным не подлежат удовлетворению. Решение Кудымкарского гор. суда Перм. края от 15 дек. 2010 г. по делу № 2-1100/201406 [35]

Вернемся к ст. 1137 ГК РФ, в п. 2 которой указан перечень обязательств, составляющих предмет завещательного отказа. Однако данный список не является исчерпывающим. Например, завещатель вправе обязать наследника пожизненно или на какой-либо срок содержать отказополучателей, хотя в перечне это не указано. В правоприменительной практике в последнее время стали нередки случаи установления легата, предметом которого является возложение на лицо, не являющееся наследником, обязанности по организации ритуальных услуг, которые связаны со смертью завещателя. Хотя в перечень предметов легата, установленных в ГК РФ, обязательства такого рода не включены,

предписаниям законодательства они не противоречат, следовательно, являются допустимыми. Согласно абз. 2 п. 2 вышеуказанной статьи существует возможность предоставить в порядке легата право пользования включенным в наследство жилым помещением или его определенной частью. По ГК РСФСР 1964 г. имелось в виду только пожизненное пользование, а теперь речь идет также и о пользовании на определенный срок.

Данный вид легата довольно распространен, так как наиболее популярным предметом завещательного обременения является переход к легатариям права на использование жилого помещения или отдельной его части.

Определим некоторые особенности права пользования жилищем на основании легата: – пользование устанавливается как на весь жизненный период отказополучателя, так и на конкретный срок, вне зависимости от перемены собственника этого жилья; – в соответствии с ЖК РФ легатарий имеет солидарную ответственность с законным владельцем жилья по обязательствам, связанным с его использованием, которые возникают в течение действия легата; – легатарий имеет право потребовать государственной регистрации своего права [39, с. 55].

Нужно отметить, что из-за отсутствия надлежащего механизма регистрации прав легатария на пользование имуществом нередко возникает много вопросов.

Приведем пример. Наследодатель завещал трехкомнатную квартиру своему несовершеннолетнему сыну и при этом установил в завещании легат, предметом которого является предоставление супруге наследодателя права пожизненного пользования этой квартирой.

Надлежащее исполнение легата обеспечит жильем и ребенка, и супругу завещателя, при этом исключается возможность неблагоприятного развития ситуации после смерти последней. На практике нередко встает вопрос о

сроках действия права требования исполнения легата, возникшего у подназначенного отказополучателя. [38, с. 49].

Из содержания п. 4 ст. 1137 и п. 3 ст. 1138 ГК РФ следует, что право требования у подназначенного отказополучателя может возникнуть как в пределах трех лет после смерти наследодателя, так и по истечении этого срока. Таким образом, подназначенный отказополучатель также располагает трехлетним сроком для предъявления требования об исполнении легата, исчисление его начинается со дня возникновения у него данного права.

Итак, предметом завещательного отказа может быть передача отказополучателю в собственность, во владение на ином вещном праве или в пользование вещи, входящей в состав наследства, передача отказополучателю входящего в состав наследства имущественного права, приобретение для отказополучателя и передача ему иного имущества, выполнение для него определенной работы или оказание ему определенной услуги либо осуществление в пользу отказополучателя периодических платежей и тому подобное.

## **Глава 2 Особенности пользования жилым помещением в силу завещательного отказа в современном российском гражданском праве**

### **2.1. Основания возникновения и прекращения права пользования жилым помещением в силу завещательного отказа**

Завещательный отказ является одним из самых сложных и вместе с тем неисчерпаемых по юридической силе оснований возникновения гражданских правоотношений.

Отказополучатель приобретает права требования исполнения завещательного отказа только в том случае, когда наследник принимает наследство. Однако и он ограничен в возможностях использования имущества, поскольку наследник обладает большим объемом правомочий в отношении его.

Значительные трудности возникают тогда, когда завещательный отказ устанавливается в отношении жилого помещения. Несмотря на то что в новейшее жилищное законодательство, а именно в Жилищный кодекс Российской Федерации (далее - ЖК РФ), включена ст. 33 (разд. II "Право собственности и другие вещные права на жилые помещения"), регулирующая завещательный отказ, механизм реализации данных отношений вызывает многочисленные споры в профессиональной среде, а его отдельные аспекты становятся предметом ряда исследований. В юридической литературе неоднократно упоминалось, что завещательный отказ призван выполнять социальную функцию, состоящую в предоставлении пользования жилым помещением лицу, не обладающему достаточными средствами для приобретения жилья в собственность и отнесением на наследника как нового собственника всех расходов [16, с. 34].

Так, если объем жилого помещения невелик или помещение состоит из одной комнаты, а наследник имеет семью, подселение отказополучателя

фактически приведет к ущемлению прав обеих сторон, создав бытовой дискомфорт. Исполняя последнюю волю наследодателя, собственник лишается права на соблюдение правового режима пользования жилым помещением: санитарных норм проживания, тишины и даже тайны личной жизни. Кроме того, вселение лица, страдающего хроническим заболеванием, потребует изоляции, что не всегда возможно. Проживая в квартире наследника, не имеющей изолированного помещения, отказополучатель будет более стеснен, чем в стенах коммунальной квартиры. При этом ни в ГК РФ, ни в ЖК РФ не содержится указаний о пределах обременения жилого помещения в целях выделения его части в пользование отказополучателя. Оспаривание наследником завещательного отказа может не дать ожидаемого результата, поскольку удовлетворение иска при отсутствии у отказополучателя иного жилья приведет к нарушению основополагающих конституционных принципов: запрету произвольного лишения жилища и права на жилище, гарантированного каждому гражданину России, в соответствии с п. 1 ст. 40 Конституции РФ. И наконец, если отказополучатель проживал в помещении завещателя до открытия наследства и, кроме того, находился на иждивении наследодателя, наследник вообще не сможет требовать выселения отказополучателя, мотивируя это собственной нуждаемостью в жилье или ссылаясь на недостаток объема спорного жилого помещения.

В связи с этим представляется целесообразным внести некоторые коррективы в ст. 33 ЖК РФ, содержащие необходимость соблюдения правового режима жилого помещения при установлении завещательного отказа и запрещающие такое обременение, если в пользование отказополучателя невозможно выделить изолированное жилое помещение [19, с. 131].

Этими обстоятельствами во многом и объясняется, что в настоящее время завещательный отказ применяется крайне редко. Кроме того, существуют причины и иного порядка, влияющие на критерии реализации



завещательного отказа, наиболее существенными из которых следует считать:

- неосведомленность граждан о характере отношений и правовых последствиях, вытекающих из завещательного отказа;
- сложность практической реализации правомочий отказополучателя, образуемых из завещательного отказа;
- значительные экономические потери собственника жилого помещения при его отчуждении [26, с. 139].

Перечисленными обстоятельствами обусловлен живейший интерес к данной проблематике, однако ее рассмотрение требует уточнения и конкретизации ряда основополагающих моментов. Некоторые авторы находят в праве завещательного отказа много общих черт с другими гражданско-правовыми институтами. Например, по мнению И.А. Емелькиной, это право следует отнести к ограниченному праву пользования чужой вещью, т.е. сервитуту. В качестве обоснования она приводит следующие доводы:

- это право предполагает пожизненное пользование жилым помещением, которое находится в собственности другого лица;
- это право связано с определенной личностью, указанной в завещании

В связи с этим представляется целесообразным внести некоторые коррективы в ст. 33 ЖК РФ, содержащие необходимость соблюдения правового режима жилого помещения при установлении завещательного отказа и запрещающие такое обременение, если в пользование отказополучателя невозможно выделить изолированное жилое помещение.

Далее, размышляя о характере вещных прав, С.П. Гришаев признает, что право завещательного отказа относится к ограниченным вещным правам, поскольку производно от права собственности (наследодателя).

Однако из пп. 2 п. 2 ст. 1137 ГК РФ и ст. 33 ЖК РФ вытекает, что по отношению к жилым помещениям завещательный отказ может выражаться исключительно в виде права пользования. В связи с этим применение общего правила, вытекающего из п. 2 ст. 1137 ГК РФ, содержащего иные формы завещательного отказа, в отношении жилых помещений не применяются.

Исходя из природы возникновения права пользования жилым помещением, предоставленным по завещательному отказу, данные права не относятся к наследственным, а являются обязательственными.

Кроме того, предмет завещательного отказа передается отказополучателю не непосредственно из наследственного имущества, а через наследника. Право на завещательный отказ не привязано к 6-месячному сроку для принятия наследства, но его исполнение возможно только после фактического оформления наследственных прав. Таким образом, опираясь на п. 1 ст. 1137 ГК РФ, можно отметить, что хотя формально право отказополучателя возникает с момента смерти наследодателя, но субъектом этого права отказополучатель становится только с момента принятия наследства наследником.

Вопрос о моменте возникновения права пользования жилым помещением, предоставленного по завещательному отказу, тесно связан с выражением согласия на использование этого права. В связи с этим намерение о реализации своего права должно быть оформлено свидетельством о праве на завещательный отказ, которое к тому же подлежит государственной регистрации. По утверждению С.Ю. Макарова, только свидетельство, оформленное и зарегистрированное надлежащим образом, является основанием для вселения отказополучателя в жилое помещение. Однако, на наш взгляд, это не совсем так [25, с. 27].

Срок действия завещательного отказа, предметом которого является право пользования жилым помещением, не обязательно совпадает со сроком жизни отказополучателя. При этом право на его получение действует в течение трех лет со дня открытия наследства (п. 4 ст. 1137 ГК РФ).

Если отказополучатель отказался или не воспользовался этим правом (ст. 1160 ГК РФ), оно прекращается и не переходит к другим лицам. Согласно ст. 33 ЖК РФ гражданин, которому по завещательному отказу предоставлено право пользования жилым помещением на указанный в соответствующем завещании срок, пользуется им наравне с собственником данного жилого помещения. По истечении срока пользования жилым помещением, установленного завещательным отказом, право пользования жилым помещением соответствующего гражданина прекращается, за исключением случаев, когда право пользования таким помещением у указанного гражданина возникло на ином основании. Следовательно, важнейшим основанием прекращения права пользования жилым помещением по завещательному отказу является истечение срока, указанного в завещании (либо срока жизни отказополучателя).

Относительно характера прав пользования жилым помещением отказополучателем можно сделать следующие выводы.

Во-первых, исключается возможность передачи этого права иным лицам, включая членов семьи отказополучателя. Вместе с тем данное правило не распространяется на несовершеннолетних детей отказополучателя, которые, исходя из содержания ст. 30, 31, 33 ЖК РФ, вправе проживать вместе с родителем до достижения как минимум возраста частичной дееспособности и как максимум - полной.

Поскольку в действующем законодательстве отсутствует указание по поводу лиц, способных участвовать в данном правоотношении, наследодатель не связан ни возрастными, ни иными критериями назначения отказополучателя. Поэтому такое право может предоставляться несовершеннолетним, а также иным лицам, находящимся под опекой и попечительством по усмотрению наследодателя.

Во-вторых, пользование жилым помещением отказополучателем должно быть ограничено исключительно проживанием, что существенно уже, чем права, принадлежащие собственнику в силу ст. 17 ЖК РФ. При этом

факт длительного отсутствия отказополучателя в жилом помещении не влечет утраты права пользования им. Поэтому проживание может быть возобновлено в любое время, в пределах срока действия завещательного отказа. Кроме того, собственник может не проживать в наследуемом жилом помещении. При этом данное обстоятельство не может явиться препятствием к фактическому пользованию

## **2.2 Осуществление отказополучателем права на получение завещательного отказа**

У отказополучателя есть право требовать от наследников исполнения возложенных на них обязанностей.

Выполнение отказа осуществляется за счет наследства, если предметом завещательного отказа является переход к легатариям обязательств наследодателя перед какими-либо кредиторами. Получатель отказа не несет никакой ответственности по долгам завещателя, чем коренным образом отличается от наследника, так как к последнему наравне с правами наследодателя переходят и все его обязательства. Рассмотрим, какие есть основания отказа отказополучателя от получения легата. Право на отказ гарантировано ст. 1160 ГК РФ, эта норма обеспечивает недоспущимость применения принудительных мер в отношении легатария и свободное распоряжение им своим субъективным правом. Отказы в пользу иных граждан или с условием запрета законодательства судом могут быть признаны недействительными по требованиям заинтересованных лиц. В случае отказа легатария от принятия завещательного отказа обязанность всех наследников по его исполнению полностью прекращается. Исключением могут стать случаи, когда наследодатель подназначил в своем завещании иного легатария, в пользу которого осуществляется исполнение легата. Конечно, нередко возникают проблемы при реализации легата. После смерти завещателя легатарий, если в завещании есть отказ, принимает у нотариуса

надлежащие правоустанавливающие документы, которые подтверждают его право на материальные или нематериальные блага, определенные непосредственно в тексте завещания. Подобным правоустанавливающим документом может являться свидетельство о правах легатария. Хотя на практике многие отказополучатели встречаются с проблемой отказа нотариуса в выдаче такого документа. Последние аргументируют свои действия наличием надлежащей информации в свидетельстве о праве наследования. Подобное положение вещей часто служит препятствием для получателя отказа в ходе реализации своего права, потому что его использование всецело зависит от наследника и от того, вступит ли он в права наследования или не вступит [30, с. 334]. В случае возникновения спорной ситуации в отношении такого обременения, а именно неисполнения или выполнения его ненадлежащим образом, получатель может отстаивать свои права в суде. Легатарий вправе требовать от наследников возмещения убытков, которые он понес. Отметим, что размер исковых требований не зависит от стоимости наследства. Срок исковой давности, в течение которого можно подать иск, составляет три года. Общим правилом, предусмотренным действующим законодательством в ст. 1137 ГК РФ, является модель дамнационного (обязательственного) легата. В пункте 3 ст. 1137 ГК РФ указано, что к взаимоотношениям между отказополучателем (кредитором) и наследником, на которого возложен завещательный отказ (должником), должны применяться положения ГК РФ об обязательствах. Следует признавать существование и возможность использования на практике в действующем российском праве института виндикационного (вещного) завещательного отказа. На наш взгляд, правовая конструкция, предусмотренная абз. 2 п. 2 ст. 1137 ГК РФ, имеет все основания для того, чтобы называться вещным завещательным отказом.

Отказополучателям следует учитывать, что в случае осуществления дальнейшей передачи права собственности на включенное в наследственную массу имущество иному лицу, предоставленное в соответствии с

завещательным отказом право пользования этим имуществом сохраняется в силу абз. 3 п. 2 ст. 1137 ГК РФ [7]. В соответствии с п. 4 ст. 1137 ГК РФ право на приобретение завещательного отказа действительно на протяжении трех лет с момента открытия наследства. Переход данного права к иным субъектам возможен только при определенных обстоятельствах, а именно – если наследодателем при составлении завещания отказополучателю подназначен другой отказополучатель на случай его смерти до открытия наследства или одновременно с наследодателем, несогласия отказополучателя на получение завещательного отказа, либо лишения его права на получение завещательного отказа по установленным законодательством основаниям.

Вместе с тем, там же содержится положение о том, что право на получение завещательного отказа не переходит к другим лицам, и отказ от получения завещательного отказа в пользу другого лица, с оговорками или под условием не допускается [34, с. 2]. Общим правилом, предусмотренным действующим законодательством в ст. 1137 ГК РФ, является модель обязательственного легата. В п. 3 ст. 1137 ГК РФ указано, что к взаимоотношениям между отказополучателем (кредитором) и наследником, на которого возложен завещательный отказ (должником), должны применяться положения ГК РФ об обязательствах [7]. Однако данная модель нередко приводит к судебным разбирательствам ввиду нарушения прав отказополучателей, которые могут защитить свои права с помощью обязательственных исков (в первую очередь, используя ст.ст. 393-398 ГК РФ) [7].

Правовое положение такой категории участников процесса, как заинтересованные лица, по-разному отображается в процессуальном законодательстве России. Так, Гражданский процессуальный кодекс РФ [8] (далее – ГПК РФ) в ст. 34 закрепляет норму о том, что к лицам, участвующим в деле, относятся заинтересованные лица по делам особого производства.

Законодатель сразу ограничил категории гражданских дел, в рамках которых участник процесса может получить статус заинтересованного лица. Ведение дел особого производства осуществляется по общим правилам искового, но с теми особенностями, которые закреплены в главах 27-38 ГПК РФ. К таким делам относятся, например, дела об усыновлении; об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным; об установлении фактов, имеющих юридическое значение и др. Особое производство отличается от общего искового тем, что в первом отсутствует спор о праве, о чем свидетельствует положение ч. 3 ст. 263 ГПК РФ: если спор о праве возникает, то судья оставляет заявление без рассмотрения и указывает на необходимость подачи иска. Получается, что заинтересованные лица в гражданском судопроизводстве – это лица, участвующие в делах особого производства, привлекаемые судом с целью недопущения нарушения их прав и интересов.

Отказополучателями может быть несколько человек, в пользу которых составлено завещательное распоряжение (завещательный отказ). Исполнителями завещательного отказа являются наследники, принявшие наследство. В завещательном распоряжении оговаривается, что именно должен сделать наследник в пользу отказополучателя. Если наследников несколько, завещательное распоряжение может быть составлено в отношении одного или нескольких наследников. Завещательный отказ случит способом защиты прав конкретных лиц [37, с. 465]. В случаях, где наследник не принял наследство, то и завещательное распоряжение он не обязан исполнять. А в случае принятия наследства с наложением завещательного отказа, наследник обязан исполнить завещательное распоряжение, а отказополучатель вправе требовать исполнения распоряжения наследодателя.

Отказополучатель вправе, если это будет необходимо, требовать через суд исполнения завещательного отказа у наследника, принявшего наследство. Срок такого требования ограничен тремя годами с момента

возникновения права требования (с момента принятия наследства наследником). Отказополучатель не может передать свое право проживания другим лицам по наследству. В случае смерти отказополучателя, исчезает и обременение жилого помещения.

Однако, если отказополучатель имел несовершеннолетних детей, то они могли быть прописаны и сохраняют право проживания после смерти отказополучателя. Следует совершенствовать законодательство и прописать в законе дополнительные нормы, регулирующие конкретные случаи сохранения прав членов семьи отказополучателя после его смерти [20, с. 69].

Таким образом, «завещательный отказ позволяет наследодателю наделить отдельных лиц имущественными благами, не возводя их в статус наследников и не создавая наследственных правоотношений с их участием».

Грамотно составленное завещание с завещательным отказом способно обеспечить определенными гарантиями всех наследников. Так, например, если наследодатель завещал квартиру своему несовершеннолетнему ребенку, но при этом установил в завещании распоряжение, предметом которого является предоставление вдове права пожизненного пользования этой квартирой. Надлежащее исполнение завещательного отказа обеспечит жильем и ребенка и вдову завещателя, при этом исключается возможность неблагоприятного развития ситуации после смерти последней, если она, к примеру, успеет выйти замуж, а новый муж после смерти последней захочет продать квартиру в ущерб интересам ее ребенка. Также исключается возможность ущемления прав матери подростком при продаже квартиры.

Минусом в таком завещательном отказе может быть лишь ситуация, когда вдова и ее сын обоюдно хотят продать квартиру. Ведь это квартира с обременением. Тем не менее, законодательством предусмотрен и отказ отказополучателя от получения легата. Стоит отметить, что права отказополучателя часто уязвимы в виду того, что не все нотариусы дают оригиналы документов, которые доказывают права отказополучателей. В



данных ситуациях отказополучатель становится зависимым от наследников [26, с. 140].

Таким образом, есть необходимость обязать нотариусов после открытия наследства письменно уведомлять легатария об открытии наследства, о содержании легата, а также обязать уведомить легатария о принятии наследства наследником, на которого возложен легат. Отказополучателю нужно выдавать свидетельство о безвозмездном пользовании жилыми помещениями на основании легата или документ, который свидетельствует о принятии легатарием предмета завещательного отказа непосредственно в собственность

Не раз в научной литературе было отмечено, что на законодательном уровне следует установить и обязательность нотариального удостоверения заявления об отказе от права на завещательный отказ, а также передачи нотариусами копии данного заявления наследнику, на которого возложен легат. Также следует учесть, что законом предусмотрен срок в три года со дня открытия наследства для реализации отказополучателем права на завещательный отказ [28].

Таким образом, из-за недостаточности нормативно- правового регулирования завещательного отказа в наследственном праве России часто возникают судебные споры и сложности в реализации прав отказополучателей. Следует дорабатывать правовую базу, совершенствовать законодательство, вносить новые нормы.

### **2.3. Отдельные проблемы пользования жилым помещением, предоставленным по завещательному отказу**

В отношении права пользования жилым помещением, предоставляемого по завещательному отказу в соответствии с абз. 3 п. 2 ст. 1137 ГК РФ, специально установлено свойство следования, которое признается одним из основных признаков вещных прав. При установлении

легата ключевым моментом является необходимость индивидуализации со стороны наследодателя участвующих в дальнейшем в легатарных правоотношениях лиц. Это актуально как в отношении собственно отказополучателей, так и в отношении наследников, обязанных к исполнению завещательного отказа. Особенно это важно применительно к толкованию ст. 1140 ГК РФ в ситуациях, когда обязанный исполнить завещательный отказ наследник так и не стал в итоге наследником по тому завещанию, которым наследодатель обязал его исполнить завещательный отказ. Основной моделью завещательного отказа в действующем гражданском праве РФ является дамнационный (обязательственный) завещательный отказ. Следовательно, в случае нарушения прав отказополучателя последний может защищать свои права с помощью обязательственных исков (в первую очередь, используя ст.ст. 393– 398 ГК РФ). Действующие нормативные правовые акты не говорят нам о действиях легатария при оформлении своего права, о действиях нотариусов, о том, какие документы, подтверждающие право легатария, нужно ему выдать. На наш взгляд, существует необходимость предусмотреть обязанность нотариусов после открытия наследства письменно уведомить легатария об открытии наследства, о содержании легата, а также обязанность уведомить легатария о принятии наследства наследником, на которого возложен легат. Отказополучателю надлежит выдавать свидетельство о безвозмездном пользовании жилыми помещениями на основании легата или документ, который свидетельствует о принятии легатарием предмета завещательного отказа непосредственно в собственность [28]. Очевидно, следует установить в законодательстве обязательность нотариального удостоверения заявления об отказе от права на завещательный отказ, а также передачи нотариусами копии данного заявления наследнику, на которого возложен легат.

Итак, институт легата в настоящее время еще недостаточно урегулирован, следовательно, остается значительное количество вопросов, ответы на которые еще предстоит найти.

Не стоит сомневаться, что право пользования жилым помещением по завещательному отказу является вещным правом, однако в законе таковым не именуется. Ему присущи все признаки вещных прав:

- во-первых, оно имеет непосредственную связь с вещью,
- во-вторых, противостоит неограниченному кругу лиц, каждое из которых может вторгнуться в сферу действия вещного права,
- в-третьих, обладает абсолютной защитой,
- в-четвертых, обладает свойством следования [37, с. 496].

Завещательный отказ, который обязывает наследника обеспечить отказополучателя правом постоянного проживания в жилом помещении, представляет собой вид обременения жилого помещения. Права собственника ограничиваются.

Собственник не вправе выписать отказополучателя, препятствовать ему проживать. Продать собственник жилое помещение может, но фактически жилые помещения с обременением практически не продаются, либо продаются гораздо ниже рыночной цены. По мнению большинства авторов, с которым следует согласиться, завещательный отказ должен регистрироваться в виде обременения недвижимости. Однако законодательство довольно противоречиво. Из содержания норм Жилищного Кодекса России ясно, что государственная регистрация легата совсем не обязательна и может осуществляться по желанию отказополучателя [5, с. 121]. Освободить жилое помещение от обременения, наследник может лишь в случае предоставления аналогичного равноценного жилого помещения отказополучателю. Рассматривая права отказополучателя в данном случае, стоит отметить, что его права также ограничены.

Отказополучатель имеет лишь право проживания и обязан использовать помещение лишь с этой целью, не вправе распоряжаться жилым помещением по своему усмотрению. Распространены такие завещания с завещательными отказами на жилые помещения как

предоставление в наследство квартиры наследнику (детям), с распоряжением предоставления права пожизненного проживания в ней сестры наследодателя, либо новой жены наследодателя, которая является мачехой детям наследодателя. Также есть и такие завещания как предоставление квартиры в наследство жене и детям с распоряжением предоставления права проживания в ней родителям наследодателя. Завещательное распоряжения в вышеуказанных случаях помогает избежать неблагоприятных ситуаций [2].

Так, например, если сестра наследодателя проживала в последнее время в его квартире в виду сложных жизненных обстоятельств, а дети наследодателя уже достаточно взрослые и эгоистичные. В данном случае, без завещательного распоряжения дети наследодателя могут просто не пустить в свое жилье сестру отца. А в случае, если выделить наследство и сестре, она может необдуманно продать свою долю чужим людям, так как у детей пока проблемы с финансами и они не смогут выкупить ее долю. В случае с мачехой ситуация аналогичная. У нее после смерти мужа, который, например, купил квартиру до брака, могут появиться свои интересы и она может не учитывать интересы детей наследодателя. А с завещательным распоряжением у всех остается право проживания. К тому же, наследодатель может указать, что отказополучателю следует выделить определенную денежную сумму с его счета в банке. Завещательное распоряжение своим детям на наследуемую городскую квартиру с предоставлением права проживания своим пожилым родителям позволяет недопустить, чтобы родители остались без жилья. Либо, чтобы родители всегда имели право переехать жить в город, когда в деревне станет тяжело жить в силу возраста. Также такое распоряжение позволяет не допустить, чтобы пожилые родители вступили в наследство по закону, а вскоре умерли и часть квартиры перешла сестрам и братьям, а не родным детям. Стоит отметить такие минусы, что до сих пор в законе нет никаких норм, касающихся преимущественного права пользования при обременениях жилых помещений завещательным отказом в случаях, если жилое помещение очень маленькое и подселение к семье

наследника отказополучателей приведет к ущемлению прав пользования этим помещением. Также не учитывается законодателем и финансовое состояние отказополучателя и наследника.

Таким образом, хоть завещательный отказ и ограничивает права собственника жилого помещения, в некоторых ситуациях без завещательного отказа не обойтись. Именно имущественная составляющая отличает завещательное возложение от завещательного отказа. Следует внести некоторые дополнения в законодательство, чтобы учитывать изменения финансового положения отказополучателей и наследников и тогда завещательный отказ будет иметь больше плюсов, чем минусов [4, с. 93].

Сабиров Р.А. обратился в суд с иском к Фомину Р.А. об определении порядка пользования жилым помещением, о возложении обязанности не чинить препятствия в пользовании жилым помещением. В обоснование своих требований истец указал, что он с ответчиком Фоминым Русланом Александровичем, сыном его покойной жены, пользуются совместно оставшейся после ее смерти однокомнатной квартирой. Данное жилое помещение принадлежало ФИО2 на праве собственности. ФИО2 оформила у нотариуса завещание в котором дала следующее распоряжение: принадлежащую ей на праве собственности квартиру на случай ее смерти завещает сыну Фомину Руслану Александровичу, возложив на Фомина Руслана Александровича обязанность предоставить право пожизненного проживания Сабирову Рафату Афововичу, на указанной жилой площади.

Истец получил свидетельство об удостоверении права отказополучателя, которым нотариус удостоверила право Сабирова Рафата Афововича пожизненного проживания в квартире, наравне с собственником жилого помещения.

Спорная квартира состоит из одной комнаты, общая площадь 34,97 кв.м. Истец неоднократно обращался к Фомину Р.А. с просьбой разрешить спор и договориться о порядке пользования данной квартирой, но получал категорический отказ. Истец проживает в спорной квартире длительное

время, оплачивает коммунальные услуги не только за себя, но и за Фомина Р.А., который приходит и уходит. Истец иного жилья, кроме спорной квартиры не имеет, а у Фомина Р.А. в собственности имеется другое жилье. Ответчик препятствует проживанию истца в спорной квартире, приводит своих друзей и устраивает посиделки, оскорбляет его, обещает вселить квартирантов, которые будут создавать ему невыносимые условия, приносит спорное жилое помещение, провоцирует конфликтные ситуации, своими действиями он пытается выжить его из данного жилого помещения, в связи с чем истец вынужден вызывать полицию и обращаться к участковому уполномоченному полиции. Суд пришел к выводу, что указанные требования подлежат удовлетворению частично, исходя из нижеследующего.

27.03.2014 г. Сабиров Р.А. получил свидетельство об удостоверении права отказополучателя, в соответствии с которым по завещанию ФИО2, удостоверенному нотариусом г. Ульяновска Шикиной О.В. является право Сабирова Р.А. пожизненного проживания в спорной квартире.

Таким образом, Сабиров Р.А. имеет право проживать в спорной квартире, принадлежащей на праве собственности Фомину Р.А. с обременением. Спорная квартира состоит из одной комнаты площадью 17,46 кв.м, общей площадью 34,97 кв.м. При таких обстоятельствах, определить порядок пользования между собственником спорной квартиры и ее пользователем не представляется возможным, соответственно, в удовлетворении требований об определении порядка пользования спорной квартирой надлежит отказать. Обязать Фомина Руслана Александровича не чинить препятствия Сабирову Рафату Афовичу в пользовании квартирой [29].

Таким образом, мы видим, что очень важным остается вопрос о вселении отказополучателя в том случае, если на момент предъявления указанного требования в спорном имуществе проживают члены семьи наследодателя и помещение небольшое по размеру.

## Заключение

Каждое поколение людей старалось сохранить в семье ее накопления, которое могло составить достаток. При этом разные эпохи старались внести в это посильный вклад, развивая законодательство в данном направлении. Итак, сегодня мы используем эти нормы и можем передать свою собственность по составленному нами завещанию. Много проводилось исследований на данную тему, но самыми интересными вопросами так и остаются вопросы иных распоряжений по завещанию.

В качестве объекта завещательного отказа мог выступать «какой-либо отдельный предмет или какое-либо отдельное право». На современном этапе развития сущность завещательного отказа не изменилась. Это также право наследодателя распорядиться судьбой своего имущества на случай смерти.

При составлении завещания с завещательным распоряжением, завещание будет содержать, кроме таких понятий как наследственная масса, наследники, еще и понятие отказополучателя.

Отказополучателями может быть несколько человек, в пользу которых составлено завещательное распоряжение (завещательный отказ). Исполнителями завещательного отказа являются наследники, принявшие наследство. В завещательном распоряжении оговаривается, что именно должен сделать наследник в пользу отказополучателя. Если наследников несколько, завещательное распоряжение может быть составлено в отношении одного или нескольких наследников. Завещательный отказ служит способом защиты прав конкретных лиц.

В случаях, где наследник не принял наследство, то и завещательное распоряжение он не обязан исполнять. А в случае принятия наследства с наложением завещательного отказа, наследник обязан исполнить завещательное распоряжение, а отказополучатель вправе требовать исполнения распоряжения наследодателя.

Отказополучатель вправе, если это будет необходимо, требовать через суд исполнения завещательного отказа у наследника, принявшего наследство. Срок такого требования ограничен тремя годами с момента возникновения права требования (с момента принятия наследства наследником).

Отказополучатель не может передать свое право проживания другим лицам по наследству. В случае смерти отказополучателя, исчезает и обременение жилого помещения.

Однако, если отказополучатель имел несовершеннолетних детей, то они могли быть прописаны и сохраняют право проживания после смерти отказополучателя. Следует совершенствовать законодательство и прописать в законе дополнительные нормы, регулирующие конкретные случаи сохранения прав членов семьи отказополучателя после его смерти.

Таким образом, «завещательный отказ позволяет наследодателю наделить отдельных лиц имуществом благами, не возводя их в статус наследников и не создавая наследственных правоотношений

Таким образом, из-за недостаточности нормативно- правового регулирования завещательного отказа в наследственном праве России часто возникают судебные споры и сложности в реализации прав отказополучателей. Следует дорабатывать правовую базу, совершенствовать законодательство, вносить новые нормы.

Очевидно, следует установить в законодательстве обязательность нотариального удостоверения заявления об отказе от права на завещательный отказ, а также передачи нотариусами копии данного заявления наследнику, на которого возложен легат.

Принципиальную важность при рассмотрении тематики завещательного отказа в контексте обременения жилых помещений, приобретают определенные практико-ориентированные причины, а именно:

- императивность обременения имущества при завещательном отказе;



- способность субъективных гражданских прав отказополучателя переходить к другим лицам, в рамках процедур наследования;

- необходимость осуществления государственной регистрации соответствующего права отказополучателя или обременения права наследника;

- соблюдение режима возмездности или безвозмездности пользования жилыми помещениями, обремененными завещательным отказом;

Учитывая законодательные положения и сложившиеся научные представления, можно утверждать, что завещательный отказ - это завещательное распоряжение, указанное в завещании, на основании которого отказополучатель приобретает право требования к наследникам части наследственного имущества, обремененного соответствующим отказом в пределах пресекательного трехлетнего срока со дня открытия наследства, исчисляемого с момента смерти завещателя.

## Список используемых источников и используемой литературы

1. Ахметьянова З. А. О вещном праве пользования жилым помещением в силу завещательного отказа // Наследственное право. – 2017. – № 1. – С. 21–24.
2. Апелляционное определение Московского городского суда от 24 сентября 2021 г. № 33-37586/2021// СПС «КонсультантПлюс».
3. Беспалов, Ю.Ф. Дела о наследовании: некоторые спорные вопросы правоприменения / Ю.Ф. Беспалов, А.Ю. Беспалов. - М.: Проспект, 2020. - 112 с.
4. Барщевский, М.Ю. Завещательный отказ / М.Ю. Барщевский // Советская юстиция. - 2019. - №8. - С. 20. 3.
5. Белов В.А. Очерки вещного права. Научно-полемические заметки: учебное пособие для бакалавриата и магистратуры. М.: Издательство Юрайт, 2021. 334 с.
6. Бобровская О. Н. Завещательный отказ как основание возникновения жилищного правоотношения // Наследственное право. – 2019. – № 1. – С. 21–25.
7. «Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья)» от 26.11.2001 № 146-ФЗ (ред. от 18.03.2022) // «Российская газета», № 233, 28.11.2001.
8. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14 нояб. 2002 г. № 138-ФЗ (ред. от 8 дек. 2021 г.) // Собрание законодательства РФ. 2002. № 46. Ст. 4532.
9. Гречушкина Е.А. Наследование и завещание. М., 2020.с. 3.
10. Гришаев С. П. Постатейный комментарий к части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации. 2020 [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

11. Демина И.А., Омельченко Е.С. Завещательный отказ в наследственном праве: теория, практика и проблемы применения // Наука. Общество. Государство. – 2021. – № 1 (25). – С. 121-128.
12. Дерюгина Т.В. Пределы усмотрения собственника при реализации жилищных прав // Юристъ-Правоведъ. – 2021. – №3. – С. 68-71
13. Дождев Д. В. Римское частное право: учеб. для вузов / под ред. В. С. Нерсесянца. – М.: ИНФРА-М, 1997. – 784 с.
14. . Зайцева, Т.И. Наследственное право. Комментарий законодательства и практика его применения / Т.И. Зайцева, П.В. Крашенинников. - М.: Статут, 2019. - 557 с. 6.
15. Иванова Н.А. К вопросу о завещательном отказе (легате) / Н.А. Иванова // Цивилистика: право и процесс. – 2018. – № 3. – С. 14–19.
16. Ишбердина Р. Р. Некоторые правовые проблемы права пользования жилым помещением, возникшего на основании завещательного отказа // Юрист. – 2019. – № 12. – С. 34
17. Кирилловых, А.А. Завещательное распоряжение в современном гражданском праве / А.А. Кирилловых. - М.: Деловой двор, 2017. - 144 с.
18. . Киселева Н.В. Завещательный отказ // Современные тенденции развития науки и технологий: сборник научных трудов по материалам Международной научно-практической конференции. В 5-ти частях. Под общей редакцией Ж.А. Шаповал. - г. Белгород. - 2017. - Том. Часть IV. - С. 120
19. Ковалева Е. В. Особенности права пользования жилым помещением, предоставленным по завещательному отказу, и основания его возникновения // Нотариус. 2017. № 2 [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».
20. Курчина А. С. Завещательный отказ в гражданском праве // Наследственное право. 2019. № 2 [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

21. Коноплянникова Т.В., Хусаенова А.Р., Одноралова Е.А. Особенности видов завещательного распоряжения // Электронный научно-практический журнал «Молодежный научный вестник». - 2018. - № 4 (29). - С. 472.
22. Мананников О.В. К вопросам истории, теории и практики легата // Нотариус. 2019. № 3. С. 113–1174
23. Манылов И. Е. Наследование жилых помещений. М.: Статут, 2017
24. Микрюков В. А. Ограничения и обременения гражданских прав. – М.: Статут, 2017. – 255 с.
25. Мищенко И.В. Завещательный отказ как основание возникновения ограничений в праве частной собственности на жилье // Гражданское право. – 2020. – № 4. – С. 26–27.
26. Низамова Е.А. К вопросу о правах собственника и отказополучателя по пользованию жилым помещением, обремененным завещательным отказом // Ленинградский юридический журнал. – 2019. – №4 (46). – С. 137-145.
27. Палшкова А.М. Завещательный отказ и отношения из него: понятие, сущность и содержание // Наследственное право. 2019. № 4. С. 42–48.
28. По делу о проверке конституционности ст. 19 Федерального закона «О введении в действие Жилищного кодекса Российской Федерации»: постановление Конституционного суда РФ от 24.03.2020 № 5-П // Вестн. Конституционного суда РФ. – 2020. – № 3.
29. Постановление Арбитражного суда Московского округа от 22 дек. 2020 г. № Ф05-17956/2019 по делу № А40-53428/13 -138-496 // СПС «КонсультантПлюс».
30. Останина Е. А. Ограниченные вещные права на жилые помещения в свете реформы гражданского законодательства // Гражданское право. 2018

31. О некоторых вопросах, возникающих у судов по делам о наследовании в ред. Постановления Пленума от 21 дек. 1993 г. № 11 с изм. и доп., внесенными Постановлением Пленума от 25 окт. 1996 г. № 10: постановление Пленума Верховного суда РФ от 23 апр. 1991 г. № 2. п. 15 // Постановления Пленумов Верховных судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по гражданским делам. – М., 1997. Утратило силу.

32. Об утверждении форм реестров для регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств и удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах: приказ Минюста РФ от 10.04.2002 № 99 (ред. от 30.12.2021) // Бюлл. нормативных актов федер. органов исполнительной власти. – 2021. – № 20.

33. Петровичева Е.А. Правовые проблемы завещательного отказа в современном наследственном праве // Научно-практический электронный журнал «Аллея Науки». - 2017. - №8(2).

34. Рахвалова М. Н. Право пользования жилым помещением на основании завещательного отказа // Семейное и жилищное право. – 2018. – № 2. – С. 2–4.

35. Слободян С. А. О предоставлении права пользования жилым помещением на основании завещательного отказа: сравнительный анализ законодательств России и Украины // Юрист. – 2019. – № 10. – С. 47–58.

36. Суханов Е.А. Гражданское право: В 4 т. Т. 2: Вещное право. Наследственное право. Исключительные права. Личные неимущественные права: Учебник для студентов вузов. М.: ВолтерсКлувер, 2020. 496 с.

37. Суханов Е.А. О понятии и видах вещных прав в российском гражданском праве // Журнал российского права. 2019. № 12. С. 37–45.

38. Шиловост О. Ю. Новеллы наследственного права в новом Жилищном кодексе Российской Федерации (критический анализ) // Журн. рос. права. – 2018. – № 8. – С. 53–64.