

Сабитова Ж.С., Смаилова А.А.

**ОСОБЕННОСТИ НАСЛЕДОВАНИЯ ПО ЗАКОНУ И ПО ЗАВЕЩАНИЮ
В КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКЕ И В ФЕДЕРАТИВНОЙ РЕСПУБЛИКЕ ГЕРМАНИЯ
(сравнительно-правовой анализ)**

Zh.S. Sabitova, A.A. Smailova

**FEATURES OF INHERITANCE UNDER THE LAW AND
UNDER THE WILL IN THE KIRGHIZ REPUBLIC AND FEDERAL REPUBLIC
GERMANY (the rather-legal analysis)**

УДК: 342.55

В данной статье авторы анализируют зарубежный опыт разрешения правовых споров по наследованию и проведения сравнительно-правового анализа

In given article authors analyze foreign experience of the permission of legal disputes on inheritance and carrying out of the rather-legal analysis

Понятие наследование, законодательно установлено в Гражданском кодексе Кыргызской Республики (далее ГК КР) в ст. 1118, согласно которой это переход имущества умершего к другому лицу или лицам (наследникам) в порядке наследственного правопреемства.

В соответствии с п. 1 ст. 1119 ГК КР наследование осуществляется по завещанию и по закону.

Названные основаниями наследования, закон и завещание являются таковыми лишь в обобщающем значении, обозначая порядок развития наследственных правоотношений (по воле завещателя либо, при отсутствии таковой, - по закону). Наряду с этим ГК КР (часть особенная) указывает в качестве оснований наследования и иные обстоятельства (открытие наследства, переход права на принятие наследства, направленный отказ от наследства, наследование в качестве подназначенного наследника и т.п.), которые необходимо рассматривать как частные случаи проявления одного из двух общих оснований наследования (наследования по завещанию и наследования по закону).

Однако ни закон, ни завещание непосредственно не влекут призвания к наследованию. Для этого требуется установление определенных правовыми нормами юридических фактов.

Единственным способом распоряжения имуществом на случай смерти является завещание¹[1].

Итак, завещанием признается волеизъявление гражданина по распоряжению принадлежащим ему имуществом или правом на него на случай смерти, оформленное надлежащим образом (п.1 ст.1127 ГК КР).

Завещание совершается лично. При этом, совершение завещания через представителя не допускается (п. 2 ст. 1127 ГК КР). П. 3 ст. 1127 ГК КР гласит о том, что гражданин может завещать все свое

имущество или часть его одному либо нескольким лицам, как входящим, так и не входящим в круг наследников по закону, а также юридическим лицам, государству или органам местного самоуправления.

Особое значение закон придает форме завещания, от соблюдения которой зависит его действительность. Помимо известных по ранее действующему законодательству нотариально удостоверенных завещаний и завещаний, приравняемых к нотариально удостоверенным, в действующем законодательстве предусматривается возможность составления секретных завещаний. Во многих зарубежных государствах (Голландии, Германии, Англии, США и др.) существует практика составления собственноручных письменных завещаний, необязательно удостоверенных нотариусом²[2].

Необходимо отметить о том, что закон устанавливает общие требования к завещанию, при несоблюдении которых оно признается недействительным и не порождает никаких юридических последствий. Таким образом, наступает наследование по закону.

Итак, наследование по закону имеет место, если:

1. Наследодатель не составил завещание;
2. Наследодатель завещал лишь часть наследства или завещание в определенной части признано недействительным;
3. Наследник по завещанию умер ранее завещателя либо наследник по завещанию – юридическое лицо ликвидировано;
4. Наследник по завещанию отказался от наследства или не принял его.
5. Завещание признано недействительным по основаниям признания сделки недействительной.

Круг наследников по закону и порядок их призвания к наследованию определен законодателем с учетом брачных, родственных отношений, наличия иждивения и других обстоятельств.

Гражданский кодекс КР предусматривает всего пять очередей наследников по закону.

Так, в соответствии со ст. 1142 ГК КР в первую очередь право на наследование по закону получают в равных долях дети наследодателя (в том числе

¹[1] Наследственное право. Курс лекций. Под редак. д.ю.н., проф. Н.М. Коршунова. М.2008г. С. 77

²[2] Наследственное право. Учебник/ В.В. Гушин, В.А. Гуреев. – М.: Эксмо, 2009г. С.83

усыновленные), супруг и родители (усыновители) наследодателя. Здесь уместно отметить, что усыновление – правоотношение, приравняемое к родственным или усыновление – это юридический акт, в результате которого между усыновителями и его родственниками, с одной стороны, и усыновленным ребенком – с другой, возникают такие же права и обязанности, как между родителями и детьми, а также их родственниками по происхождению. В свою очередь, усыновленные и их потомство не наследуют после смерти своих кровных родственников, а кровные родственники усыновленного не наследуют после смерти усыновленного и его потомства.

А также к числу наследников первой очереди относятся также дети наследодателя, родившиеся после его смерти. Наследственные права детей, родившихся в браке, признанном недействительным, или в течение трехсот дней со дня признания брака недействительным, приравниваются к правам детей, родившихся в действительном браке (п. 3 ст. 35 СК КР).

Поскольку п. 2 ст. 61 СК КР гласит о том, что признание брака недействительным не влияет на права детей, родившихся в таком браке или в течение трехсот дней со дня признания брака недействительным. Это является одним из важных принципов Семейного права КР. Следовательно, дети, родившиеся в браке, признанном недействительным (или в течение трехсот дней со дня признания брака недействительным), имеют такие же права и обязанности по отношению к родителям и их родственникам, какие имеют дети, рожденные в действительном браке (например, право на получение содержания от своих родителей, право на наследство после смерти своих родителей и т.д.).

Здесь необходимо отметить о том, что пасынки и падчерицы не призываются к наследованию по закону после смерти отчима и мачехи, равно как отчим и мачеха – после смерти пасынков и падчериц. Они могут быть призваны к наследованию по закону при наличии к тому оснований лишь как нетрудоспособные иждивенцы. Братья и сестры умершего призываются к наследованию после его смерти независимо от того, были ли они полнородными или неполнородными. Достаточно, чтобы они были единокровными или единоутробными. Братья и сестры более отдаленной степени родства (начиная от двоюродных) к наследованию по закону не призываются. Сводные братья и сестры также не являются наследниками по закону.

Если обратиться гражданскому законодательству Российской Федерации, то пасынки, падчерицы образуют седьмую очередь наследников по закону.

Пасынок – это сын одного из супругов по отношению к другому, для него неродному. Падчерица – дочь одного из супругов по отношению к другому, для нее неродному. Отчим – муж матери по отношению к ее детям от прежнего брака или от

другого мужчины, с которым мать в браке не состояла. Мачеха – жена отца по отношению к его детям от прежнего брака или от другой женщины, в браке с которой отец не состоял, но его отцовство было установлено в порядке, предусмотренном законом³[3].

Для призвания указанных свойственников к наследству в качестве наследников седьмой очереди по закону, когда нет наследников предшествующих очередей, необходимо только наличие отношений свойства с наследодателем на день открытия наследства. Никаких других условий возникновения права быть призванным к наследованию по закону (например, воспитание и содержание со стороны отчима или мачехи ГК не предусматривает).

При усыновлении пасынка или удочерении падчерицы отчимом либо мачехой отношения свойства между указанными лицами прекращаются. В таком случае они призываются к наследованию по закону друг после друга не в качестве свойственников, а в другом качестве – как усыновленный и усыновитель, то есть на правах наследников первой очереди по закону.

Возникает вопрос, влияет ли на наследственные права свойственников судьба брака, благодаря которому возникло свойство. Для семейно-правовых обязательств, связывающих свойственников, этот вопрос значения не имеет, поскольку право отчима и мачехи на получение алиментов обусловлено воспитанием и содержанием ими пасынка или падчерицы в период их несовершеннолетия, возможно, в далеком прошлом, и не зависит от того, продолжает ли существовать соответствующий брак.

Что же касается наследования по закону свойственниками, то здесь, на наш взгляд, подход к решению поставленного вопроса может быть следующим.

Расторжение брака, породившего отношения свойства, означает одновременное прекращение этих отношений. Представим, что наследодатель состоял на протяжении своей жизни в нескольких последовательных браках. Сомнительно, чтобы законодатель предполагал призвание к наследованию по закону пасынков и падчериц от всех бывших браков, иначе говоря – бывших свойственников, наряду с пасынком (падчерицей) от брака, в котором наследодатель состоял на день открытия наследства. На наш взгляд, если ко дню смерти наследодателя соответствующий брак расторгнут, бывшие свойственники наследниками седьмой очереди по закону не являются и в этой роли к наследованию по закону не призываются.

В отличие от расторжения брака при его прекращении вследствие смерти одного из супругов семейная связь свойственников – пережившего

³[3] Булаевский Б.А. М.: Волтер Клувер. 2005 С. 58

супруга и его пасынка (падчерицы) - не обрывается. Указанные свойственники и в такой ситуации, по нашему мнению, призываются к наследованию по закону после смерти одного или другого, если нет наследников шести предшествующих очередей. Исключение, думается, составляет случай, когда переживший супруг ко дню открытия наследства вступил в новый брак, заключение которого прекращает отношения свойства с родственниками умершего супруга и одновременно создает эти отношения с родственниками нового супруга.

Во вторую очередь право на наследование по закону получают в равных долях родные полнородные и неполнородные братья и сестры наследодателя а также его дед и бабушка как со стороны отца, так и со стороны матери (ст. 11143 ГК КР).

В третью очередь закон относит право на наследование по закону получают в равных долях родные дяди, тети, а также двоюродные братья и сестры наследодателя, как со стороны отца, так и со стороны матери (ст. 1144 ГК КР).

В соответствии со ст. 1145 ГК КР в четвертую очередь право на наследование по закону получают другие родственники наследодателя до шестой степени родства включительно, причем, родственники более близкой степени родства имеют преимущественное право на наследство относительно родственников более далекой степени родства.

И наконец, в пятую очередь право на наследство по закону получают нетрудоспособные иждивенцы наследодателя (ст. 1146 ГК КР).

Согласно п.1 ст.1148 ГК КР к числу наследников по закону относятся нетрудоспособные лица, которые не менее одного года до смерти наследодателя находились на его иждивении и проживали совместно с ним. При наличии других наследников по закону они наследуют вместе с наследниками той очереди, которая призывается к наследованию.

К нетрудоспособным иждивенцам относятся лица пенсионного возраста; инвалиды I, II и III групп, в том числе инвалиды с детства, независимо от того, назначена ли им пенсия по старости или инвалидности; малолетние лица в возрасте до 14 лет.

Очередность наследования основывается, главным образом, на таком юридическом факте как родство.

Как подчеркивается в Гражданском законодательстве КР степень родства определяется числом рождений, отделяющих родственников одного от другого. Рождение самого наследодателя в это число не входит.

Необходимо обратить внимание на наследование по праву представления (ст. 1147 ГК КР). В том случае, если наследник по закону умирает до открытия наследства или одновременно с наследодателем, его доля переходит к его потомкам, то есть наследование по праву представления предполагает переход доли наследника по закону к его потомкам в случае его смерти до открытия наследства, причем,

доля делится поровну между потомками, находящимися с представляемым наследником по закону в одинаковой степени родства. Такое правило установлено не для всех очередей, а только для первой, второй и третьей.

Согласно гражданскому законодательству Кыргызской Республики наследодателем либо завещателем могут быть лица обладающие дееспособностью и достигшие совершеннолетнего возраста с 18 лет, а также лица достигшие 16 лет в случае эмансипации.

Согласно законодательству Федеративной Республики Германии (далее ФРГ) завещание (testament) представляет собой облеченное в предписанную законом форму волеизъявление наследодателя, направленное на определение юридической судьбы его имущества после смерти⁴[4].

Законодательство ФРГ предусматривает возможность составления совместных завещаний, которые выражены воля двух или нескольких лиц. При этом, совместное завещание составляется только между супругами.

Совместное завещание супругов состоит, с содержательной точки зрения, из двух завещаний, где каждый супруг распоряжается своим имуществом в одностороннем порядке. Однако оба завещания образуют совместное завещание, когда существует явно выраженная воля наследодателей об установлении единого порядка наследования. Не вдаваясь в подробности сложного и детального регулирования германским законодательством совместного завещания, постараемся показать, какие дополнительные возможности открываются перед наследодателем по сравнению с обычным завещанием.

Законодательство Германии предоставляет супругам возможность включить в завещание оговорку, согласно которой в случае повторного брака переживший супруг полностью или частично возвращает всё наследство умершего супруга третьему лицу, указанному в завещании (Wieder verheir atungsklausel). Возможна также оговорка, согласно которой переживший супруг в случае второго брака должен будет выплатить определённую денежную сумму третьему лицу⁵[5]. При этом, супругам предоставляется право по обоюдному согласию или в одностороннем порядке изменить содержания совместного завещания (отозвать).

После чего, данное совместное завещание одного из супругов становится недействительным и в последствии другой супруг может свободно распоряжаться принадлежащем ему имуществом.

⁴[4] Гражданское и торговое право капиталистических государств. Изд. 3 Под редакцией к.ю.н, доц. Е.А.Васильев. М., «Международные отношения», 1993 г. С. 535.

⁵[5] Angela Meier-Kraut/ Zur Wiederverheir atungsklausel in gemeinschaftlichen Testament mit Einheitslosung//NJW., 1992. – Heft 3 . – S. 143.

От завещаний следует отличать договоры о наследовании, в которых одной из сторон является наследодатель, а другой – одно или несколько лиц, уполномоченных на получение определенного имущества наследодателя после его смерти. В отличие от совместного завещания, вступающего в силу лишь с момента смерти наследодателя, договор о наследовании обязывает стороны с момента его заключения и не может быть расторгнут в одностороннем порядке⁶[6].

Доктор Hans-Armin Weirich в своей работе «*Erben und Vererben: Handbuch des Erbrechts und der vorweggenommenen Vermögensnachfolge*» называет следующие случаи, при необходимости заключения договора о наследовании:

1) в связи с ремонтом дома отца, дочь несет значительные расходы и хочет иметь преимущественное право на получение этого дома;

2) холостые сестры, братья хотят назначить друг друга наследниками с обязательной для них равной силой договора о наследовании.

Германское гражданское уложение Федеративной Республики Германия придает значение в форме завещания, для того чтобы достоверно установить последнюю волю завещателя. Германское гражданское уложение Федеративной Республики Германия предусматривает такие формы завещания как:

- собственноручное завещания – это завещание, целиком написанное самим завещателем, подписанное и датированное им, что призвано уменьшить вероятность подлога (вследствие чего машинописные тексты не допускаются).

- завещание в форме публичного акта является завещанием, совершаемым в соответствии с установленной законом процедурой при участии официального лица (как правило, нотариуса). Сохранность завещания обеспечивается предусмотренной в законодательстве возможностью его официального депонирования у нотариуса или иного компетентного должностного лица.

- Тайное завещание – это завещание составленное завещателем и в запечатанном в виде переданное на хранение нотариусу, как правило, в присутствии свидетелей (§ 2232 Гражданский кодекс ФРГ).

Согласно § 2250, 2251 Гражданский кодекс ФРГ, лицо, находящееся в местности, с которой прервано сообщение по причине эпидемии или вследствие других исключительных обстоятельств, либо в плавании на немецком судне, может совершить завещания в форме устного заявления в присутствии трех свидетелей. А также в Федеративной Республике Германия допускается составление завещания несовершеннолетними не достиг-

шего 16 летнего возраста лицами, т.е. неэмансипированными лицами (§2229 Гражданский кодекс Федеративной Республике Германия).

В ГГУ ФРГ (§ 1924-1931) категории наследников и очередность их призвания к наследованию устанавливаются по парантеллам.

Парантеллой называется группа кровных родственников, образуемая общим предком и его нисходящими. Первая парантелла включает самого наследодателя и его нисходящих, вторая – родители наследодателя и их нисходящих, третья – деда и бабу (по отцовской и материнской линии) и их нисходящих, четвертая – прадедов и прабабок и их нисходящих и т.д. Здесь следует отметить, что число парантелл неограниченно и в результате чего наследниками по закону могут стать дальние родственники наследодателя.

По данным журнала Focus от 2007 года (февраль) под №6 в Федеративной Республике Германии на договоры о наследовании приходится 5% распоряжений на случай смерти и на совместные завещания супругов 57%. Данная статистика свидетельствует о том, что в ФРГ договоры о наследовании практикуются редко.

Таким образом, на основании вышеизложенного следует отметить некоторые отличия:

- в регулировании наследственных правоотношений Кыргызской Республики и Федеративной Республики Германии.

- согласно гражданскому законодательству Кыргызской Республики завещатель в момент совершения завещания должен обладать дееспособностью в полном объеме. Это значит, что ему должно исполниться не менее 18 лет за исключением эмансипированных лиц. А по Германскому Гражданскому уложению Федеративной Республики Германия наследодателями по завещанию и по закону могут выступать лица достигшие 16 лет.

- в соответствии с п. 1 ст. 1131ГК КР завещание должно быть составлено в письменной форме, собственноручно подписано завещателем и нотариально удостоверено, допускается при составлении завещания использования пишущей машинки или персонального компьютера. Кроме этого, различают завещания приравняемые к нотариально удостоверенным. Тогда как законодательство ФРГ в подобных ситуациях допускает устное составление завещания в присутствии трех свидетелей. А также по ГГУ ФРГ допускается составление совместного завещания между супругами, договора о наследовании между наследодателем одним или несколькими уполномоченными наследниками. Кроме того завещание может быть составлено в форме публичного акта, в форме собственноручного завещания и тайного завещания. Пояснения этих положений рассмотрены выше.

- существенные отличия порядка призвания к наследованию по закону: ГК КР предусматривает пять очередей наследников по закону до шестой

⁶[6] Гражданское и торговое право капиталистических государств. Изд. 3 Под редакцией к.ю.н, доц. Е.А.Васильев. М., «Международные отношения», 1993 г. С. 536.

степени родства включительно. В то же время по ГГУ ФРГ очередность призвания к наследованию именуется Парантеллой число которых неограниченно по законодательству и в результате чего наследниками по закону могут стать дальние родственники наследодателя.

Несмотря на различия самого порядка призвания наследников к наследованию по закону и ГК КР, и ГГУ ФРГ позволяют призвать к наследованию всех родственников наследодателя.

Литература:

Нормативно-правовые акты КР и ФРГ:

1. Конституция КР от 27.06.2010 г. принятый на референдуме;
2. Гражданский кодекс КР (общая часть) от 08.05.1996 г. №15;

3. Гражданский кодекс КР (часть особенная) от 05.01.1998 г. №1;
4. Германское гражданское уложение ФРГ от 01.01.1900 г.;
5. Семейный кодекс КР от 30.08.2003 г.;

Специальная литература:

1. Angela Meier-Kraut/ Zur Wieder verheiratung sklausel in gemeinschaftlichen Testament mit Einheitslosung // NJW., 1992. – Heft 3;
2. Булаевский Б.А. Наследственное право. М.; Волтер Клувер, 2005г.
3. Гражданское и торговое право капиталистических государств. Учебник под ред. к.ю.н. доц. Е.А.Васильев. М. «Международные отношения» 1993 г.;
4. Наследственное право России. Учебник под ред. В.В. Гущин, В.В.Гуреев. Москва «Эксмо», 2009 г.;
5. Наследственное право. Курс лекции под ред. д.ю.н., проф. Н.М. Коршунова. Москва, «Эксмо», 2008 г.;

Рецензент: д.ю.н. Исраилова А.М.