

Токмамбетова И.Ш.

**ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ВОПРОСОВ ЗАЩИТЫ
ИНТЕРЕСОВ НЕТРУДОСПОСОБНЫХ НАСЛЕДНИКОВ ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ
РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН**

I.Sh. Tokmambetova

**THE LEGAL REGULATION OF SECURITY INTERESTS INCAPACITATED UNDER
THE LAWS OF THE HEIRS REPUBLIC OF KAZAKHSTAN**

УДК:347:00.25

В пенсионном законодательстве среди прочих понятий существует и понятие "иждивения". В частности, трудовая пенсия по случаю потери кормильца устанавливается лицам, находившимся на иждивении умершего кормильца.

In the pension legislation, among other concepts, and there is the concept of "dependent." In particular, labor survivor's pension is set to persons who were dependent on the deceased breadwinner.

Статья 26 Конституции Республики Казахстан [1] гарантирует всем гражданам нашего государства право наследования имущества, принадлежащего на праве собственности. Следует выделить самый сложный, на наш взгляд, вопрос наследственного права Республики Казахстан - защита интересов нетрудоспособных наследников и условия призвания к наследованию указанной категории наследников. Проблемы оформления наследственных прав усложняются теми обстоятельствами, что взрослые дети могут проживать отдельно от своих престарелых родителей, которые очень часто оказываются в обремененном положении другими более молодыми и бойкими наследниками наследодателя. В силу обстоятельств на территории постсоветского пространства менталитет у граждан остается примерно одинаковым, когда заранее не составляется завещание, а в отсутствии оно нетрудоспособным наследником бывает очень сложно защитить свои наследственные права. Другой сложный момент в наследовании - это право наследодателя устранять от наследования своих законных детей безо всяких оснований.

Современное казахстанское наследственное право предусматривает обеспечение интересов нетрудоспособных граждан. "Нетрудоспособные иждивенцы наследодателя имеют право на получение доли в открывшемся наследстве, если они были нетрудоспособны на момент открытия наследства и не менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении" [2].

Нетрудоспособные лица, относящиеся к наследникам по закону, указанные в статьях 1062-1064 ГК, наследуют вместе и наравне с наследниками той очереди, которая призывается к наследованию, независимо от того проживали они совместно с наследодателем или нет. Нетрудоспособные лица, относящиеся к наследникам по закону, не входящие в круг наследников, указанных в статьях 1062-1064 ГК, наследуют вместе и наравне с наследниками той очереди, которая призвана к наследованию, если проживали вместе с наследодателем.

К нетрудоспособным иждивенцам наследодателя в соответствии со статьей 13 Закона Республики Ка-

захстан "О государственных социальных пособиях по инвалидности, по случаю потери кормильца и по возрасту в Республике Казахстан" относятся: лица, не достигшие восемнадцати лет; женщины старше пятидесяти восьми лет и мужчины старше шестидесяти трех лет; инвалиды I, II и III групп; лица, достигшие восемнадцати лет и старше, обучающиеся в учебных заведениях по очной форме обучения до окончания учебы, но не старше двадцати трех лет [3].

Состоявшими на иждивении наследодателя следует считать нетрудоспособных лиц, находившихся на полном содержании наследодателя или получавших от наследодателя такую помощь, которая была для них основным и постоянным источником средств существования. Отдельные случаи оказания материальной помощи наследодателем наследнику не могут служить доказательством факта иждивения.

Если обратиться к истории происхождения термина "иждивение", то в словаре Ожегова дается следующее определение: ИЖДИВЕНИЕ, -я, ср. Обеспечение неработающего (как правило, неработоспособного: больного, престарелого, несовершеннолетнего) средствами, необходимыми для существования. Состоять на чьем-н. иждивении [4].

Правовые основы иждивения были заложены в глубокой древности. Уже в Древней Греции, во времена Перикла (V век до н.э.), существовал закон, по которому видные государственные деятели в старческом возрасте переходили на иждивение государства. В последующем содержание одного лица другим приобрело различные публично-правовые (социальное обеспечение, алиментирование и пр.) и частноправовые формы (гражданско-правовые обязательства содержания с иждивением), стало обязательным или возлагалось на себя добровольно. Современное казахстанское отраслевое законодательство содержит различные определения нетрудоспособных иждивенцев, но так или иначе сводится к тому, что лицо признается иждивенцем, если находится на полном содержании или получает от другого лица помощь, которая является для него постоянным и основным источником средств к существованию.

В пенсионном законодательстве среди прочих понятий существует и понятие "иждивения". В частности, трудовая пенсия по случаю потери кормильца устанавливается лицам, находившимся на иждивении умершего кормильца.

Что касается нахождения детей, не достигших возраста 18 лет, то не требуется доказательств, что

они находятся на иждивении родителей. Если же, несовершеннолетние, достигшие шестнадцати лет в соответствии со ст. 22-1 Гражданского кодекса РК были объявлены полностью дееспособными, то они исключаются из числа иждивенцев. В остальных случаях факт нахождения на иждивении следует подтверждать. Имеет значение, проживает иждивенец⁴ совместно с кормильцем или раздельно, и факт совместного проживания надо подтвердить документом о регистрации по месту жительства. Если же по документам значится, что кормилец и иждивенец проживают раздельно, но фактически они проживают в одной квартире, как это часто бывает, данный факт можно подтвердить актом обследования, который надо будет проводить с участием представителей пенсионного фонда. Для этого надо обратиться в территориальный орган пенсионного обеспечения. Другим фактором, подтверждающим иждивение, является наличие или отсутствие доходов у кормильца и иждивенца. Например: студент не работает, стипендию не получает и проживает совместно с кормильцем, тогда он находится на иждивении. Поэтому при предоставлении справки об учебе необходимо проверять, указан ли в справке или приложении к ней размер получаемой стипендии или тот факт, что студент стипендию не получает. Если стипендия небольшая, и студент не работает, это также может подтвердить факт нахождения его на иждивении. Специалисты пенсионного фонда для установления факта нахождения на иждивении могут сравнивать доходы членов семьи. К доходам относят заработную плату, иные денежные выплаты, размер получаемой пенсии, стипендии.

Иждивение - состояние не постоянное. Иждивенец может пойти работать, начать получать достаточно большую стипендию и т.п., что может привести к утрате иждивения. Сам по себе факт нахождения на иждивении не подлежит какой-либо регистрации, что порождает необходимость его специального установления. В большинстве случаев дела об установлении фактов иждивения подведомственны суду. Несмотря на то, что нахождение на иждивении может подтверждаться органами социального обеспечения, районной администрацией по месту жительства заявителя, нередко соответствующие органы не располагают достаточной информацией, что влечет необходимость обращения в суд.

Известно, что ст. 289 ГПК РК в качестве обязательного условия обращения в суд с заявлением об установлении юридического факта в порядке особого производства предусматривает необходимость указания конкретной цели, для которой заявителю необходимо установить искомый факт. Статья 289. ГПК РК Дела, рассматриваемые судом в порядке особого производства гласит:

1. К делам, рассматриваемым судом в порядке особого производства, относятся дела:

- 1) об установлении фактов, имеющих юридическое значение;
- 2) о признании гражданина безвестно отсутствующим и об объявлении гражданина умершим;
- 3) о признании гражданина ограниченно дееспособным или недееспособным [5]

собным или недееспособным [5]

Анализ судебной практики показывает, что установление факта нахождения на иждивении может отвечать одной из трех целей. Это может быть необходимо для получения наследства, для назначения пенсии в связи со смертью кормильца либо для возмещения вреда в связи со смертью кормильца.

Остановимся на критериях определения иждивения для установления факта нахождения на иждивении в целях получения права на наследство. Критерии иждивения, определяющие данный юридический факт применительно к наследственным правоотношениям, закреплены действующим гражданским законодательством. В рамках действующего ГК РК факт нахождения на иждивении может являться основанием для следующих видов наследственных правоотношений:

1. Факт нахождения на иждивении наследодателя граждан, относящихся к наследникам по закону, влечет призвание их к наследованию наравне с наследниками той очереди, которая призывается к наследованию, независимо оттого, относятся ли они к наследникам этой очереди. В соответствии ст. 1068 ГК РК [6], при установлении факта нахождения на иждивении в отношении граждан, входящих в круг наследников по закону, доказательствами будут следующие обстоятельства:

1. иждивенец должен быть нетрудоспособным ко дню смерти наследодателя;

2. иждивенец должен находиться на иждивении наследодателя не менее года до дня его смерти.

Родственные отношения и факт совместного проживания в данном случае значения не имеют. Важно, чтобы материальная помощь наследодателя была единственным или основным источником средств к существованию наследника. Также необходимо, чтобы оказываемая помощь носила не эпизодический, а регулярный характер.

2. Для определения иждивения закон добавляет дополнительный критерии:

- суду необходимо установить факт совместного проживания наследодателя и иждивенца (п.2 ст. 1068 ГК РК). При установлении факта нахождения на иждивении наследодателя гражданина, не относящегося к наследникам по закону, доказательством будут следующие обстоятельства:

1. факт нетрудоспособности заявителя ко дню открытия наследства;

2. факт нахождения заявителя на иждивении наследодателя не менее года до дня его смерти;

3. факт проживания заявителя совместно с наследодателем.

3. Согласно ст. 1068 ГК РК, нетрудоспособные иждивенцы наследодателя наследуют независимо от содержания завещания не менее половины доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону (обязательная доля)[6].

Законодательство не дает однозначного ответа на вопрос о сроке нахождения на иждивении, не оговаривая, является ли обязательным условием иждивения нахождение на содержании наследодателя не менее года, непосредственно предшествовавшего его смерти, либо этот период может иметь

место за определенное время до его смерти. Вызывает вопросы о возможности нахождения на иждивении не в течение года подряд, а в том случае, если этот срок исчислялся частями, например два раза по полгода. Представляется, что раз действующее законодательство не содержит прямых ограничений на этот счет, указанные детали не должны влиять на решение вопроса о нахождении лица на иждивении умершего.

Нетрудоспособность иждивенца по возрасту и по состоянию здоровья определяется на день открытия наследства. Не требуется, чтобы на протяжении последнего года жизни наследодателя иждивенец был нетрудоспособным. Гражданин считается достигшим определенного возраста со следующих за днем рождения суток. Так же устанавливается возможность наследовать на правах иждивенца наследодателя для лица, нетрудоспособного по состоянию здоровья, даже если нетрудоспособность была установлена всего лишь за месяц до смерти наследодателя.

Гражданин признается нетрудоспособным по возрасту или по инвалидности независимо от того, обратился ли он за назначением ему пенсии и назначена ли она ему ко дню открытия наследства, а также занимается ли он трудовой или иной деятельностью, приносящей доход. Наличие у нетрудоспособного лица источника средств к существованию учитывается при установлении факта иждивения, которое является другим необходимым условием призвания к наследованию по закону в качестве нетрудоспособного иждивенца наследодателя. Факт и период инвалидности подтверждаются справкой специального медицинского учреждения для медико-социальной экспертизы.

Возраст гражданина устанавливается по данным удостоверения или паспорта, а несовершеннолетних, не достигших 16 лет, - на основании свидетельства о рождении. Граждане считаются состоявшими на иждивении умершего, если они находились на полном его содержании или получали от него помощь, которая была для них постоянным и основным источником средств к существованию. Предоставление нерегулярной, эпизодической или незначительной материальной помощи со стороны наследодателя не означает иждивения.

Не исключает иждивения получение нетрудоспособным, помимо постоянной помощи наследодателя, другого дохода (пенсии, зарплаты, доходов от результатов интеллектуальной деятельности, сумм, выплачиваемых в возмещение вреда, алиментов, ренты, наемной платы за сдаваемое в наем жилое помещение и т.п.). В таких случаях оценка постоянной помощи, предоставлявшейся наследодателем, в качестве основного (преобладающего) источника средств к существованию для ее получателя зависит от соотношения указанной помощи и других доходов нетрудоспособного.

Для призвания к наследованию по закону в качестве нетрудоспособного иждивенца умершего необходимо, чтобы отношения иждивения существовали не менее года до смерти наследодателя.

Согласно пункту 2 статьи 13 Закона "О государственных социальных пособиях по инвалидности,

по случаю потери кормильца и по возрасту в Республике Казахстан", нетрудоспособными членами семьи являются:

1. дети (в том числе усыновленные, пасынки и падчерицы), братья, сестры и внуки, не достигшие восемнадцати лет и старше этого возраста, если они стали инвалидами до достижения восемнадцати лет. При этом братья, сестры и внуки имеют право на пособие при условии, если они не имеют трудоспособных родителей, пасынки и падчерицы, при условии, что они не получали алиментов от родителей. Несовершеннолетние, имеющие право на пособие по случаю потери кормильца, сохраняют это право также и при их усыновлении.

2. отец, мать (в том числе усыновители), жена, муж, если они достигли пенсионного возраста в соответствии с законодательством о пенсионном обеспечении;

3. один из родителей или супруг, либо дед, бабушка, брат или сестра, независимо от возраста и трудоспособности, если он (она) занят уходом за детьми, братьями, сестрами или внуками умершего кормильца, не достигшими 8 лет, и не работает;

4. дед и бабушка, если они достигли пенсионного возраста в соответствии с законодательством о пенсионном обеспечении, и при отсутствии лиц, которые по закону обязаны их содержать, и не имеющие других источников средств к существованию.

Римское наследственное право принципиально устанавливало различие наследования по завещанию (TESTAMENTUM, SUCCESIO TESTA-MENT ARIA) и наследование по закону (ABINTESTATO). Из XII Таблиц следовало, что наследование по закону имело место только при отсутствии завещания. Наследование по закону не было совместимо с наследованием по завещанию, т.е. не могло быть наследования в одной части имущества умершего лица, а в другой части - по закону. В отличие от норм римского права Наследственное право Республики Казахстан (ст. 1049 п.1) устанавливало правило распределения части имущества, оставшейся незавещанной, между наследниками по закону, призываемыми в порядке статей 1061 -1064 ГК РК (особенная часть) [6]. Характерной тенденцией в развитии римского наследственного права было усиление завещательного распоряжения. Кроме того наследник принимал наследство со всеми активами и пассивами. Наследование по завещанию был показателем степени развития частной собственности в эпоху XII Таблиц. Формы завещания, конечно, были излишне громоздкими: перед строем войска; в семейном кругу; путем обряда манципации. Неудобство вышеуказанных форм завещания, состояло в том, что народное собрание созывать часто было просто невозможно, ещё и пожилым людям, уже не служившим в войске, поэтому стали применять более гибкую, хотя и сложную форму завещания. По словам Гая завещатель (TESTATOR) [7], в присутствии пятерых свидетелей и весодержателя передавал своё имущество доверенному лицу с произнесением торжественной формулы. Доверенное лицо - душеприказчик - обязано было выполнить

волю завещателя. Устное распоряжение завещателя называлось NUNCUPATIO, но в период империи появилась новая форма публичного завещания: занесение распоряжения завещателя в протокол суда или муниципального магистрата, передача в императорскую канцелярию для хранения. Наследник обязательно назначался завещателем, и это должно быть определённое лицо - PERSONA CERTA. Юридические лица не могли быть наследниками, в современном наследственном праве Республики Казахстан юридические лица и государство могут быть наследниками по завещанию (ст. 1044 ГК РК) [6], если они были созданы до открытия наследства и существовали ко времени открытия наследства.

В сфере наследования активно применяются такие категории как правоспособность и дееспособность. Правоспособными считались лица, которые могли завещать, обычно полноправные римские граждане. Не могли завещать подвластные дети, рабы и некоторые категории преступников. Способность лица совершать завещание называлось активной способностью - TESTAMENTIFACTIO ACTIVA, а способность быть назначенным наследником - TESTAMENTUM FACTIO PASSIVA. Завещательная дееспособность отсутствовала у несовершеннолетних, т.е. у детей моложе 14 лет для мальчиков и моложе 12 лет для девочек, у умалишенных, глухонемых.

Наследование по закону SUCCESSIONE LEGITIMA исторически возникло раньше наследования по завещанию. После смерти главы семьи его имущество автоматически переходило к его родственникам помимо воли наследодателя в силу обычной или традиций. До определённого времени такой порядок считался нормальным явлением, а наследование по завещанию считалось отклонением. Если кто-нибудь, у кого не было подвластных детей, в соответствии с законами XII Таблиц, умирали не оставляя распоряжения о наследнике, то хозяйство переходило к ближайшему родственнику.

Римское наследственное право устанавливало три разряда наследников: свои наследники (жена, дети и внуки от ранее умерших сыновей и усыновленные; ближайшие родственники и родичи, члены рода, к которому принадлежал наследодатель и то при отсутствии своих и ближайших агнатов).

Постепенно агнатское родство стало вытесняться когнатическим родством. COGNATI- родственники по крови, связанные общностью происхождения. Когнатическое родство стало основой римского наследственного права, но родство зависело от степени и линии. Четыре разряда наследников состояли из детей умершего и лиц, приравненных к ним - 1 очередь, наследников по старому цивильному праву- 2 очередь, кровные родственники наследодателя вплоть до шестой степени родства - 3 очередь и пережившие супруги (муж или жена) при отсутствии родственников первых трёх разрядов.

Завещательная свобода ограничивалась интересами наследников по закону, которые имели определённые права на имущество наследодателя. Это касалось так называемого необходимого наследования, т.е. наследодатель не мог распорядиться

определённой долей имущества, не мог отменить эту долю или уменьшить её. Такая доля защищала интересы детей наследодателя, который был обязан оставить своим законным наследникам не меньше одной четвертой части той доли, которую они получили бы, если бы наследодатель умер без завещания.

К категории нетрудоспособных относятся и несовершеннолетние лица. К несовершеннолетним лицам Гражданский Кодекс РК (общая и особенная части) относит лиц, не достигших 18 лет. Гражданское законодательство предусматривает, что несовершеннолетний, достигший 16 лет, может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору или с согласия родителей, усыновителей или попечителя занимается предпринимательской деятельностью. Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация) производится по решению органа опеки и попечительства с согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя при отсутствии такого согласия по решению суда. Эмансипированный несовершеннолетний обладает гражданскими правами и несёт обязанности (в том числе по обязательствам, возникшим вследствие причинения им вреда), за исключением тех прав и обязанностей, для приобретения которых законодательными актами установлен возрастной ценз.

Кодекс о браке (супружестве) в РК (ст. 10) установил, что регистрирующие органы по месту государственной регистрации заключения брака (супружества) могут снизить брачный (супружеский возраст) на срок не более двух лет при наличии следующих уважительных причин:

1) беременности;

2) рождения общего ребёнка. Следовательно, вступление несовершеннолетнего в брак (супружество) автоматически обеспечивает его полной дееспособностью [8].

Рассмотрим очередность призвания к наследованию наследников по казахстанскому законодательству и место нетрудоспособных наследников в этой очереди. Следует отметить, что каждая последующая очередь наследников по Закону получает право на наследование в случае-отсутствия наследников предыдущей очереди, устранения их от наследства, непринятия ими наследства либо отказа от него, кроме случаев, указанных в пункте 5 ст. 1074 ГК РК (особенная часть).

В первую очередь право на наследование по закону получают в равных долях дети наследодателя, в том числе родившиеся живыми после его смерти, а также супруг (супруга) и родители наследодателя. Внуки наследодателя и их потомки наследуют по праву представления.

Если нет наследников первой очереди, право наследования по закону во вторую очередь получают в равных долях полнородные и неполнородные братья и сестры наследодателя, а также его бабушка и дедушка как со стороны отца, так и со стороны матери. Дети полнородных и неполнородных братьев и сестёр наследодателя (племянники и племянницы наследодателя) наследуют по праву представления.

Если нет наследников первой и второй очереди, право на наследование по закону в третью очередь получают в равных долях родные дяди и тети наследодателя. Двоюродные братья и сестры наследодателя наследуют по праву представления.

Если нет наследников первой, второй, третьей очереди, право наследовать по закону получают родственники наследодателя третьей, четвертой и пятой степени родства, не относящиеся к наследникам предшествующих очередей. Степень родства определяется числом рождений, отделяющих родственников одного от другого. В соответствии с вышеуказанным в качестве наследников четвертой очереди призываются родственники третьей степени родства - прадедушки и прабабушки наследодателя;

В качестве наследников пятой очереди призываются родственники четвертой степени родства - дети родных племянников и племянниц наследодателя (двоюродные внуки и внучки) и родные братья и сестры его дедушек и бабушек (двоюродные бабушки и дедушки);

В качестве наследников шестой очереди призываются родственники пятой степени родства - дети его двоюродных внуков и внучек наследодателя (двоюродные правнуки и правнучки), дети его двоюродных братьев и сестёр (двоюродные племянники и племянницы) и дети его двоюродных дедушек и бабушек (двоюродные дяди и тети).

Если нет наследников предшествующих очередей, к наследованию в качестве наследников седьмой очереди по закону призываются сводные братья и сестры, пасынки, падчерицы, отчим и мачеха наследодателя, если они совместно проживали с наследодателем одной семьей не менее десяти лет.

Несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя, а также его нетрудоспособные супруг и родители наследуют независимо от содержания завещания, не менее половины доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону (обязательная доля). Законодатель не случайно уравнивает несовершеннолетних и нетрудоспособных, так несовершеннолетние по ГК РК (общая часть) считаются нетрудоспособными, кроме лиц, работающих в производственном кооперативе или эмансипированных или вступивших в брак до совершеннолетия.

Как уже отмечалось ранее, в соответствии со статьёй 1068, граждане, относящиеся к наследникам по закону, указанным в статьях 1062 и 1063 ГК РК, нетрудоспособные ко дню открытия наследства, но не входящие в круг наследников той очереди, которая призывается к наследованию, наследуют по закону вместе и наравне с наследниками этой очереди, если не менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении независимо от того, проживали совместно с ним или нет.

Наследники по закону, которые не входят в круг наследников, указанных в статьях 1062, 1063, 1064 ГК РК, ко дню открытия наследства являлись нетрудоспособными и не менее одного года до смерти наследодателя находились на его иждивении и проживали совместно с ним, наследуют вместе и

наравне с наследниками той очереди, которая призывается к наследованию.

При отсутствии других наследников по закону указанных в статьях 1062, 1063, 1064 ГК РК нетрудоспособные иждивенцы наследодателя наследуют самостоятельно в качестве наследников восьмой очереди.

В качестве нетрудоспособных необходимо рассматривать не просто несовершеннолетних детей наследодателя, но детей инвалидов, как несовершеннолетних, так и совершеннолетних, находившихся на иждивении наследодателя при жизни и проживавших раздельно с наследодателем. Отдельные случаи оказания материальной помощи наследодателем наследнику не могут служить доказательством факта иждивения].

Согласно статье 1069 ГК при наследовании по завещанию несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя, в том числе усыновленные, нетрудоспособные супруги, родители (усыновители) умершего, независимо от содержания завещания, наследуют не менее половины доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону (обязательная доля). На день открытия наследства указанные лица должны быть несовершеннолетними либо нетрудоспособными. При этом закон не связывает возникновение права на обязательную долю в наследстве этих лиц с нахождением их на иждивении наследодателя, с совместным проживанием и ведением с наследодателем общего хозяйства [9].

Любые ограничения и обременения, установленные в завещании для наследника, имеющего право на обязательную долю в наследстве, действительны лишь в отношении той части переходящего к нему наследства, которая превышает обязательную долю.

В вышеуказанном постановлении Верховного суда РК предусматриваются условия защищающие интересы несовершеннолетних наследников в ст.22. "Основания для призвания к наследованию наследника, имеющего право на обязательную долю в наследстве, устанавливаются на время открытия наследства, поэтому неуказание в завещании таких наследников, не может являться основанием, душ признания завещания недействительным".

Если наследником получено свидетельство о праве на наследство по завещанию без выдела доли, причитающейся наследнику, имеющему право на обязательную долю, то такое свидетельство о праве на наследство может быть признано недействительным в части обязательной доли наследника по иску наследника, имеющего право на обязательную долю в наследстве.

Суды при рассмотрении спора о выделе обязательной доли в наследстве, при определении ее размера должны определить стоимость всего наследственного имущества, включая предметы обычной домашней обстановки (например, мебель, бытовая техника и т. д.) и учитывать всех наследников, которые призывались бы к наследованию по закону, если бы порядок наследования не был бы изменен завещанием [9].

К предметам обычной домашней обстановки не

могут быть отнесены вещи личного пользования (обувь, одежда), предметы для занятий профессиональной деятельностью, предметы, предназначенные для детей.

В соответствии со статьей 1040 ГК в состав наследства входит принадлежащие наследодателю имущество, а также права и обязанности, существование которых не прекращается с его смертью.

Состав и место нахождения наследственного имущества проверяется нотариусом на основании предъявляемых наследниками правоустанавливающих и правоудостоверяющих документов на имущество, а также ценных бумаг, денежных документов и др., принадлежащих наследодателю.

При отсутствии регистрации права собственности на недвижимое имущество на момент открытия наследства за наследодателем нотариус вправе выдать наследнику свидетельство о праве на регистрацию права собственности наследодателя, если будут представлены правоустанавливающие или идентификационные документы на имущество на имя наследодателя [9].

В качестве наследников могут выступать несовершеннолетние лица, усыновленные наследодателем при жизни. При наследовании по закону усыновленный и его потомство, с одной стороны, и усыновитель и его родственники, с другой, приравниваются к кровным родственникам. Усыновленные и их потомство не наследуют по закону после смерти кровных родителей усыновленного, других его кровных родственников. Родители усыновленного и другие его кровные родственники не наследуют по закону после смерти усыновленного и его потомства.

При отсутствии родителей (гибели, смерти), опекунов и попечителей несовершеннолетние дети помещаются в государственные специализированные детские учреждения. В соответствии с Законом РК "О правах ребёнка" ст. 13 и ст.66 п.3 Кодекса о браке (супружестве в РК) " Каждый ребенок имеет право собственности на полученные им доходы, имущество, полученное им в дар или в порядке наследования, а также на любое другое имущество, приобретенное на средства ребенка. Право ребенка на распоряжение принадлежащим ему на праве собственности имуществом определяется гражданским законодательством Республики Казахстан" [10].

Ребенок-сирота, ребенок, оставшийся без попечения родителей и находящийся в воспитательных, лечебных и других учреждениях, сохраняют право собственности на жилое помещение или право пользования жилым помещением, а при его отсутствии имеют право на получение жилого помещения в соответствии с жилищным законодательством Республики Казахстан. Дети, оставшиеся без попечения родителей, в том числе дети-сироты, не могут быть высланы из занимаемого ими жилища без предоставления другого жилого помещения [12].

Законные представители ребенка осуществляют представительство детей и защиту их прав и охраняемых законом интересов в отношениях с любыми лицами во всех государственных органах и организациях, в том числе в судах, без специального полномочия на основании свидетельства о рождении

(или усыновлении) ребенка, паспорта родителей, удостоверения личности опекуна.

Права и охраняемые законом интересы несовершеннолетних в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет защищаются их законными представителями, за исключением случаев, когда законодательством Республики Казахстан предусмотрено право несовершеннолетнего самостоятельно вступать в гражданские, брачно-семейные, трудовые и иные правоотношения и защищать свои права и интересы.

Представительство и защита интересов детей, находящихся в воспитательных, лечебных организациях, организациях социальной защиты населения или других организациях, осуществляются этими организациями в соответствии с законодательством Республики Казахстан.

Представительство и защита прав и охраняемых законом интересов ребенка, оставшегося без попечения родителей, временно, до устройства ребенка в семью или организацию, осуществляющую функции по защите прав детей, возлагаются на орган опеки и попечительства. [10]

В соответствии со ст. 45. Закона Республик Казахстан "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество"[11] при регистрации прав наследников на имущество наследодателя заявителем представляется свидетельство о праве на наследство либо иные документы, предусмотренные законодательными актами Республики Казахстан, а также документы, предусмотренные статьей 21 настоящего Закона.

В тех случаях, когда права наследодателя на недвижимое имущество не зарегистрированы в правовом кадастре и права без регистрации не считаются возникшими, право на регистрацию переходит к наследникам. В указанном случае представляются правоустанавливающие и другие документы, предусмотренные статьей 21 настоящего Закона, на имя наследодателя и документы, подтверждающие права наследников на наследование имущества наследодателя. Дата возникновения права наследодателя в указанных случаях определяется на основании правоустанавливающих документов, а в случае необходимости - по дате наступления юридического факта (юридического состава), предшествующего дню открытия наследства.

Литература:

1. Конституция РК от 30 августа 1995 г. С изменениями дополнениями, внесенными Законами Республики Казахстан от 7 октября 1998. № 284, 21 мая 2007. № 254-111, 2 февраля 2011. № 403-IV - Алматы, ЮРИСТ. 2012.
2. "О некоторых вопросах применения судами законодательства о наследовании", Нормативное Постановление Верховного суда от 29.06.2009г. № 5/ <http://www.pavlodar.com/zakon/>
3. Закон Республики Казахстан "О государственных социальных пособиях по инвалидности, по случаю потери кормильца и по возрасту в Республике Казахстан" от 16.06.1997 N 126-1 <http://www.pavlodar.com/zakon/>.
4. Ожегов Сергей Иванович/ Редактор: Скворцова Л. И. Издательство: Оникс, 2010 г.

5. Гражданский процессуальный кодекс Республики Казахстан от 13 июля 1999 года № 411 - I (с изменениями и дополнениями по состоянию на 17.02.2012 г.)
6. <http://online.zakon.kz/Document>
7. Гражданский Кодекс Республики Казахстан (Общая и Особенная части). - Алматы. - ЮРИСТ, 2012г. -356с.
8. Скрипилёв Е.А. Основы римского права. Конспект лекций. - М.:ОСЬ-89., 1998.-208с.
9. О браке (супружестве) и семье. Кодекс Республики Казахстан - Алматы: ЮРИСТ,2012г.- 120с.
10. Нормативное постановление Верховного суда от 29.06.2009г. №5 "О некоторых вопросах применения судами законодательства о наследовании"]
11. Закон Республики Казахстан от 8 августа 2002 года № 345-П "О правах ребенка в Республике Казахстан" (с изменениями и дополнениями по состоянию на 19.03.2010 г.) 16.04.1997 №94-1 -Алматы: ЮРИСТ, 2012.-20с.
12. Закон Республик Казахстан "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество" (с изменениями и дополнениями по состоянию на 12.07.2011.) Алматы. - ЮРИСТ.2012г.- 124с.
13. Закон Республики Казахстан "О жилищных отношениях" от 16.04.1997 г. № 94-1. Алматы. - ЮРИСТ. 2012 г.- 68 с.

Рецензент: д.ю.н. профессор Турганбаев С.
