

# Čís. 1157.

**Ak pozostalosť bola už právoplatne odovzdaná na základe testamentu, neprípustná je žaloba o vyrieknutie tohto testamentu za neplatný a o postúpenie spisov (rozsudku) pozostalostnému súdu, aby vo veci ďalej konal; v takomto prípade prípustná je žaloba o vydanie (časti) pozostalosti, na ktorú si žalobník činí nárok na základe zákonného dedenia. (Rozh. z 9. V. 1944, Rv 196/43).**

**O b a n i ž š i e s ú d y** žalobu zamietly.

**N a j v y š š í s ú d** dovolanie zamietol. Dôvody:

Podľa žalobnej žiadosti žalujúce strany domáhajú sa žalobou podľa § 130 Osp. určenia neplatnosti závetu a postúpenie spisov Okresnému súdu (pozostalostné oddelenie) v Z. na ďalšie konanie podľa § 88 posl. ods. zák. čl. XVI/1894.

Z pozostalostných spisov č. D 200/35 vysvitá, že pozostalosť neb. Matúša M. bola usnesením súdu zo 17. februára 1938, č. D 200/35-11 podľa závetu neb. Matúša M. závetným dedičom právoplatne odovzdaná a že vlastnícke právo na pozostalostné nehnuteľnosti bolo už v čase pred podaním žaloby na meno závetných dedičov vložené.

Podľa toho stavu veci, i keby závet bol neplatný, nemohly by sa žalujúce strany domáhať, aby už právoplatne odovzdaná pozostalosť bola znova prejednaná a odovzdaná podľa zákonného dedenia, aby mohly by od žalovaných strán požadovať len vydanie tej časti pozostalosti, na ktorú si na základe zákonného dedenia činia nárok.

Na zaistenie právneho postavenia žalujúcich strán nie je potrebná určovacia žaloba podľa § 130 Osp., keď žalujúce strany majú možnosť podať žalobu na plnenie. V súdenom prípade žalujúce strany – vzhľadom na to, že pozostalosť bola už právoplatne odovzdaná závetným dedičom – prípustná bola žaloba o plnenie. Bez spojenia so žiadosťou o plnenie jej žaloba žalujúcich strán pre nedostatok podmienok § 130 Osp. neprípustná a preto odvolací súd neporušil právo, keď určovaciu žalobu zamietol (porov.: Úr. sb. č. 1052 a 2070). Preto bolo treba dovolanie bez vecného preskúmania zamietnuť.