

МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
«КУБАНСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ»
(ФГБОУ ВО «КубГУ»)
Филиал в г. Новороссийске

ДОПУСТИТЬ К ЗАЩИТЕ В ГЭК

Заведующая кафедрой

К.Ю.Н., доцент

_____ Е.И. Грузинская
(подпись)

_____ 2019г.

ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА
(БАКАЛАВРСКАЯ РАБОТА)

**ЗАВЕЩАНИЕ КАК ОДНОСТОРОННЯЯ СДЕЛКА В
ОТЧЕСТВЕННОМ ГРАЖДАНСКОМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ**

Работу выполнила _____  М. А. Лукиева
(подпись)

Направление подготовки 40.03.01 «Юриспруденция»
(код, подразделение)

Профиль «Гражданско-правовой»

Научный руководитель

канд. юрид. наук, доцент _____  А. Н. Качур
(подпись)

Нормоконтролер

канд. юрид. наук, доцент _____  А. Н. Качур
(подпись)

Краснодар
2019

СОДЕРЖАНИЕ

Введение.....	3
1 Правовой режим завещания по гражданскому законодательству Российской Федерации	6
1.1 Юридическая природа завещания как односторонней сделки.....	6
1.2 Свобода завещания и ее ограничение. Правовое обеспечение свободы завещания.....	19
1.3 Формы завещания, предусмотренные Гражданским кодексом Российской Федерации.....	31
2 Правовой статус участников наследования по завещанию.....	40
2.1 Гражданско-правовой статус завещателя и наследников как субъектов односторонней сделки.....	40
2.2 Проблемы определения правового положения свидетелей, рукоприкладчиков, исполнителей завещания и отказополучателей.....	59
Заключение.....	67
Список использованных источников.....	69

ВВЕДЕНИЕ

В течение своей жизни каждый человек накапливает определённое имущество, которое после его смерти переходит к наследникам. Нередко раздел наследственного имущества приводит к конфликтам между наследниками. Поэтому наиболее верным считается, то обстоятельство, когда ещё при жизни наследодатель определяет судьбу своего имущества.

В соответствии с Конституцией Российской Федерации каждому предоставлено право распоряжаться принадлежащим ему имуществом любым, не запрещённым законом, способом.

К одному из таких способов гражданское право относит составление завещания. Завещание среди множества гражданско-правовых сделок занимает особое место, поскольку является возможностью определить судьбу имущества на случай смерти, а также предполагает сохранение накопленных в течение жизни материальных благ и их дальнейшее приумножение достойными, по мнению завещателя, наследниками.

Согласно ст. 1111 ГК РФ выделяют три основания наследования: наследование по завещанию, по закону и по наследственному договору. Несмотря на то, что институт наследования по завещанию возник позже наследования по закону, он быстро занял свое главенствующее положение. Римский юрист Ульпиан понимал завещание как «правомерное выражение воли, сделанное торжественно для того, чтобы оно действовало после нашей смерти», или как «правомерную фиксацию нашего намерения, составленного в торжественной форме с тем, чтобы оно имело силу после нашей смерти». Подобное понимание завещания одним из авторитетных юристов, дает нам право полагать, что завещание в римском праве понималось именно как односторонняя сделка, односторонний волевой акт, который способен порождать обязанности для других лиц.

В современных условиях рыночной экономики имущество, которое может принадлежать гражданину на праве собственности, не ограничено ни

по составу, ни по количеству, ни по стоимости. Гражданин определяет судьбу принадлежащего ему имущества в случае его смерти, тем самым выражает свою волю посредством завещания. На современном этапе развития нашего государства провозглашен принцип свободы завещания.

Актуальность исследования не вызывает сомнений, потому что возрастает юридическое значение завещания в современной России. Поскольку каждый человек рано или поздно становится наследником, получая завещанное или перешедшее к нему по закону имущество, и наследодателем, когда при жизни распоряжается принадлежащим ему имуществом на случай своей смерти. Поэтому наследственное право было, остается и будет актуальным в любом государстве.

Объектом исследования является проблема определения завещания как односторонней сделки по отечественному гражданскому праву.

Предметом исследования являются нормы российского законодательства, регулирующие наследование по завещанию.

Целью исследования является установление общих черт и правовой природы института завещания как односторонней сделки в гражданском законодательстве Российской Федерации.

В задачи исследования, обеспечивающие достижение поставленной цели, входят:

1. Определение юридической природы завещания как односторонней сделки.
2. Анализ свободы завещания, ее ограничение и правовое обеспечение свободы завещания.
3. Характеристика форм завещания, предусмотренных Гражданским кодексом Российской Федерации.
4. Проблемы определения правового статуса участников наследования по завещанию.

Методологической основой исследования выступает системный подход к анализу объекта исследования. Кроме того, в работе были использованы

диалектический метод научного познания, а также исторический, логический, сравнительно-правовой и другие частные методы.

Степень научной разработанности проблемы в юридической науке:

Практические аспекты наследования по завещанию были исследованы. Кроме того, хотелось бы отметить научно-практические статьи таких авторов, как В. С. Ершов, В. Н. Гаврилова, М. Ю. Козлова, В. А. Кайдаулова, А. Ж. Нерсисян, А. В. Никифорова, Н. В. Трушкиной, Т. Д. Чепиги, К. Б. Ярошенко и др.

Теоретическая и практическая значимость исследования заключается в том, что анализ института завещания, предусмотренного гражданским законодательством Российской Федерации, с точки зрения его соотношения с положениями научной доктрины и ГК РФ о сделках может быть использован для более четкого законодательного оформления правового статуса отдельных участников наследственных правоотношений, выявления круга их прав и обязанностей. Обоснованные выводы и рекомендации по совершенствованию законодательства в сфере наследования по завещанию могли бы найти применение в нормотворческой деятельности, а также в практической деятельности суда.

Общая структура исследования соответствует поставленной цели исследования и сформулированным в соответствии с ней задачам. Работа состоит из введения, двух разделов, включающих в себя пять подразделов, заключения, списка использованных источников.

1 Правовой режим завещания по гражданскому законодательству Российской Федерации

1.1 Юридическая природа завещания как односторонней сделки

Завещание в его современной трактовке — это акт волеизъявления наследодателя и одновременно документ, посредством которого гражданин может определить судьбу своего имущества после своей смерти. Согласно п. 5 ст. 1118 ГК РФ: «завещание является односторонней сделкой, которая создает права и обязанности после открытия наследства»¹.

Таким образом, в целом трактовки термина «завещание», присутствующие в правоведческой литературе, позволяют говорить о двух возможных акцентах в его определении: характеристике завещания, с одной стороны, как акта волеизъявления со стороны наследодателя, его личного распоряжения на случай смерти², а с другой стороны — определении его прежде всего как документа, посредством которого гражданин может определить судьбу своего имущества после своей смерти,³ самостоятельно назначив своих наследников⁴. При этом с юридической точки зрения при определении завещания важно указание на необходимость его совершения строго в установленной законом форме⁵ и его вступление в действие с момента открытия наследства⁶.

Неотъемлемой частью завещания, условия которого предусматривают создание наследственного фонда, являются решение завещателя об учреждении данного фонда, устав фонда, а также условия управления

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья) от 26.11.2001 № 146-ФЗ (ред. от 18.03.2019) // Собрание законодательства РФ, 03.12.2001, № 49, ст. 4552.

² Альбов А. П. Наследственное право: учебник и практикум для бакалавриата и специалитета. 2-е изд. М.: Юрайт, 2019. С. 42.

³ Черемных Г. Г. Наследственное право России : учебник для магистров. 2-е изд. М.: Юрайт, 2019. С.45.

⁴ Там же. С.46.

⁵ Альбов А. П. Наследственное право: учебник и практикум для бакалавриата и специалитета. 2-е изд. М.: Юрайт, 2019. С. 42.

⁶ Черемных Г. Г. Наследственное право России : учебник для магистров. 2-е изд. М.: Юрайт, 2019. С.45.

фондом. Такое завещание составляется в трех экземплярах, два из которых должны храниться у нотариуса, удостоверившего все экземпляры завещания.

После смерти завещателя нотариус, ведущий наследственное дело, обязан получить электронный образ решения об учреждении наследственного фонда и электронный образ его устава и передать их в уполномоченный государственный орган. Кроме того, по заявлению выгодоприобретателя нотариус обязан передать ему копию решения об учреждении наследственного фонда вместе с копиями его устава и условий управления им.

По утвердившемуся в правовой науке мнению, завещание по своей гражданско-правовой сути является односторонней и срочной сделкой. В связи с этим напомним, что, согласно доктрине гражданского права, сделки являются основным видом гражданско-правовых юридических актов и представляет собой волевые действия юридического или физического лица, «направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей» (ст. 153 ГК РФ), т.е. — на достижение определенного правового результата. Результатом завещания как сделки является переход имущества, а также прав и обязанностей с ним связанных, от завещателя к указанным им наследникам.

Односторонней эта сделка является потому, что выраженный в ней акт волеизъявления связан только с личностью завещателя и не предполагает встречного волеизъявления со стороны другого лица. Срочной сделкой завещание является потому, что смерть завещателя, на случай которой составляется этот документ, рано или поздно, т.е. в определенный срок, неизбежно наступит¹.

Однако, в литературе можно встретить и другое мнение: в частности, если рассматривать завещание прежде всего в качестве односторонней сделки, то сам факт оформления волеизъявления завещателя в установленную законом форму уже будет свидетельствовать о ее

¹Черемных Г. Г. Наследственное право России : учебник для магистров. 2-е изд. М.: Юрайт, 2019. С.46.

совершении. В этом случае факт смерти завещателя не входит в пределы реализации такой сделки. Следовательно, есть основания присоединиться к мнению тех авторов, которые считают, что завещание не может быть признано срочной сделкой.

Вопрос о том, следует ли считать завещание срочной сделкой, как представляется, вызывает разногласия у правоведов прежде всего в связи с тем, что в теории гражданского права срочными сделками принято считать такие, в которых либо содержится указание на срок их исполнения, либо есть возможность определить этот срок из содержания сделки. Так, в соответствии с правилами гражданского законодательства Российской Федерации в определленно-срочной сделке срок исполнения обязательств определяется заранее, либо может быть определен из содержания самой сделки. Обязательство же по неопределенно-срочной сделке должно быть исполнено «в разумный срок после возникновения обязательства» (п. 2 ст. 314 ГК РФ). Этот срок определяется с учетом существа обязательства и других обстоятельств, способных повлиять на его исполнение. В этом случае важно, что привязка исполнения сделки к определенному сроку происходит по воле лица, совершающего сделку, и является существенным условием данной сделки.

Однако, рассуждая о возможности причисления завещания к срочным сделкам, следует учесть и тот факт, что в гражданском законодательстве Российской Федерации нет легального определения срочной сделки. В то же время в случае с завещанием при определении срока исполнения данной сделки необходимо исходить из того, что смерть завещателя (даже если срок ее наступления не указан) — это уже само по себе событие, которое неизбежно случится в определенный срок. Соответственно и само завещание может быть реализовано только в этот срок. Смерть завещателя — обязательное условие данной сделки. Ее отличие от всех прочих срочных сделок состоит лишь в том, что если при других обстоятельствах срок исполнения сделки устанавливается по воле

сторон, то в случае с завещанием он формально определен законом, а лицо, составляющее завещание, лишь подтверждает свою волю относительно этого срока. В противном случае гражданин составил бы не завещание, а любой другой акт — договор дарения, договор пожизненного содержания и т.п.

Таким образом, в доктрине гражданского права можно встретить аргументы как в пользу отнесения завещания к срочным сделкам, так и доказательства обратного. Однако, на наш взгляд, именно безусловно признанное признание завещания односторонней сделкой, которая может быть совершена дееспособным гражданином в любой момент его жизни (за долгие годы до его смерти либо за один час до нее), не позволяет считать завещание срочной сделкой. Эта сделка, безусловно, связана с фактом смерти завещателя, но при нормальном течении событий (т.е., если речь не идет о самоубийстве) смерть не входит в пределы волеизъявления завещателя: завещатель не может повлиять на ее наступление либо ненаступление. Следовательно, факт смерти следует признавать не сроком совершения сделки завещания, а ее основной предпосылкой, т.е. тем обстоятельством, неизбежность которого побуждает гражданина составить завещание (совершить сделку).

Следует отметить, что не всякое распоряжение, составленное на случай смерти, является завещанием. Например, договор страхования жизни в пользу третьего лица тоже является распоряжением гражданина — страхователя — на случай смерти, но завещанием его признать нельзя, поскольку страхователь распоряжается не своим, а таким имуществом, право на которое возникает только после его смерти и поэтому не может принадлежать при жизни самому наследодателю¹.

Завещанию как односторонней сделке присущ известный элемент условности: до тех пор, пока не наступила смерть завещателя, факт

¹ Чигир В. Ф. Советское гражданское право / Отв. ред. В. Т. Смирнов, Ю. К. Толстой, А. К. Юрченко. Л.: Ленингр. ун-т, 1982. С. 417-418.

составления завещания не является бесповоротным или необратимым, потому что самого наследодателя составленное им завещание ни в коей мере не ограничивает в правах. Он волен, в частности, в любой момент продать завещанное им имущество, подарить его, обменять, отдать в залог, наконец, уничтожить. Кроме того, он вправе изменить свое решение и пересмотреть завещание или отменить его совсем¹.

Определенный нюанс в изложенные рассуждения вносит Н. В. Трушкина, которая отмечает, что если неизбежность смерти очевидна для наследодателя, то для наследников, ожидающих наступления вероятных правовых последствий, смерть завещателя — событие не такое уж неизбежное, т.к. в конечном итоге он может изменить завещание либо смерть самого вероятного наследника может наступить раньше открытия наследства. В связи с этим завещание, по мнению исследовательницы, по отношению к наследникам может быть признано условной сделкой, т.к. для последних смерть завещателя является условием, необходимым для вступления в права наследования.

На наш взгляд, рассуждения Н. В. Трушкиной вполне логичны, однако, они не являются доказательством условности самой сделки завещания, т.к. имеют отношение уже не столько к ней, сколько к тем актам волеизъявления, которые могут последовать со стороны наследников. (О том, что действия наследников, связанные с принятием наследства либо отказом от завещанного имущества также являются односторонними сделками, писали еще российские дореволюционные цивилисты (Д. И. Мейер и др.). Следовательно, достаточных оснований для того, чтобы признавать завещание условной сделкой, не существует.

С открытием наследства ситуация кардинально меняется: завещательное распоряжение превращается в важнейший документ, обладающий несомненным приоритетом в определении порядка

¹ Суховеева Е. А. Свобода завещания как один из основополагающих принципов наследственного права // Аллея науки. 2018. № 6 (22). С. 823.

наследования имущества. Нормы права, регулирующие порядок наследования по закону, при наличии завещания применяются лишь в отношении того имущества, которое не было завещано или не было унаследовано наследником по завещанию.

Следовательно, составленное завещание, какого бы ни было его содержание, само по себе никакого наследственного правоотношения не порождает. Оно выступает лишь как первичный юридический факт, который в сочетании с другим юридическим фактом — открытием наследства — приводит к возникновению наследственного правоотношения: наследники по завещанию призываются к наследованию.

Следует отметить, что в литературе вопрос об условности завещаний поднимается не только в связи с таким обстоятельством, как смерть завещателя, но и с правомочием автора завещания указать в нем какие-либо другие условия, с выполнением которых можно было бы связать возможность получения наследства. Это могут быть, например, условия о выборе той или иной профессии, проживании в определенном населенном пункте или с определенным человеком, вступление в брак, отказ от курения и т.д.).

По мнению же ряда авторов, сами по себе условные завещания не противоречат закону. В. С. Ершов, например, считает, что вполне правомерны завещания, связывающие момент получения наследником наследства с моментом окончания школы или вуза, или, допускающие получение наследства через несколько лет после смерти завещателя¹. К. С. Жукова с этой точкой зрения не согласна, т.к., по её мнению, подобные условия противоречат другим положениям наследственного права и, в частности, нормам о сроках на принятие наследства². Двойственную позицию в вопросе допустимости условных завещаний

¹ Ершов В. С. Актуальные проблемы наследования по завещанию в Российской Федерации / Социально-гуманитарные аспекты благополучия человека. Сборник статей Международной научно-практической конференции. 2018. С. 185.

² Жукова К. С. Завещание как условная сделка в гражданском праве РФ / Гражданское законодательство РФ: современное состояние, тенденции и перспективы развития. Сборник научно-практических статей II Международной научно-практической конференции. 2017. С. 76.

занимает Н. В. Трушкина, которая полагает, что условные завещания возможны, но только в том случае, если выполнимость (невыполнимость) изложенных в них условий будет очевидной в течение срока принятия наследства.¹ Поскольку указанный срок определен в законе императивно и соответствующие нормы не содержат каких-либо исключений, связанных с условностью завещания, исследовательница делает заключение: положения завещания, не позволяющие соблюсти порядок принятия наследства, недействительны как противоречащие императивным нормам ГК РФ.

В то же время позиции авторов сходятся в утверждении, что абсолютно не допустимы в завещании такие условия, которые влекут ограничение гарантированных Конституцией Российской Федерации прав и свобод граждан (например, условие о выборе той или иной профессии, проживании в определенном населенном пункте, вступлении в брак с определенным лицом или, наоборот, отказе от вступления в брак и т.д.)².

ГК РФ не допускает совершение завещаний от имени завещателя его поверенным. Такое законодательное ограничение было известно и дореволюционному, и советскому законодательству о наследовании. Необходимость личного совершения завещания связана с тем, что завещание есть объявление воли владельца о его имуществе. Его совершение через представителя, даже прямо уполномоченного на это заинтересованным лицом, с помощью опекунов или попечителей запрещено законом (п. 4 ст. 182, п. 3 ст. 1118 ГК РФ).

Также недопустимо включение в завещание распоряжений нескольких лиц на случай смерти. Такое распоряжение будет уже не завещанием, а двусторонним (или многосторонним) договором, что в корне противоречит принятому в российском законодательстве порядку и форме составления завещания как односторонней сделке.

¹Трушкина Н. В. Субъекты наследственных правоотношений / Проблемы и перспективы развития экспериментальной науки сборник статей Международной научно-практической конференции. 2018. С.108.

²Там же. С.109.

Поскольку о *форме* рассматриваемой сделки, оговоренной в действующем российском законодательстве о наследовании, речь пойдет в третьем подразделе данного раздела, пока ограничимся лишь замечанием, что завещание — сделка, совершаемая исключительно в письменной форме и предполагающая ее нотариальное удостоверение.

Основное *содержание* завещания составляет распоряжение об имуществе с указанием, кому из наследников и в каком порядке оно передается. При этом одним из важнейших требований, предъявляемых к содержанию завещания, является законность распоряжений завещателя.

Что касается общего порядка наследования имущества, то в соответствии со ст. 1112 ГК РФ, в состав наследства входят принадлежавшие наследодателю на день открытия наследства вещи, иное имущество. В понятие «имущество» в данном случае входят вещи, не изъятые из обращения (в том числе предметы обычной домашней обстановки и обихода), вещи, ограниченные в обороте (ст. 1180 ГК РФ), ценные бумаги, денежные вклады, а также имущественные права и обязанности (например, бремя содержания имущества).

Что же касается вещей, изъятых из оборота, то они не могут передаваться по завещанию, т.к. в соответствии с законом вообще не могут отчуждаться и быть предметом гражданско-правовых сделок (ст. 129 ГК РФ). Кроме того *не могут входить в состав наследства и передаваться по завещанию* права и обязанности, неразрывно связанные с личностью наследодателя (например, право на возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина), личные неимущественные права (например, неимущественная составляющая авторского права) и другие нематериальные блага, а также права и обязанности, переход которых в порядке наследования не допускается ГК РФ или другими законами (ст. 1112 ГК РФ).

Из сказанного следует, в частности, что завещатель не может указывать в завещании, кто из наследников будет получать, например,

причитающиеся завещателю выплаты по возмещению вреда, причиненного его здоровью, или требовать компенсацию за причинение морального вреда. Говоря точнее, завещатель может указать подобных наследников, но эта часть завещания будет признана недействительной.

Завещатель, однако, не связан соображениями о том, какое имущество окажется в наличии в момент открытия его наследства. На основании ст. 1120 ГК РФ он имеет право совершить завещание, содержащее распоряжение о любом имуществе, в том числе о том, которое он может приобрести в будущем. Гражданин, например, может прийти к нотариусу с просьбой оформить завещание на дом, которого у него еще нет и который он собирается купить только через неделю.

Следовательно, *предметом* завещательного распоряжения может быть прежде всего любое имущество, уже принадлежащее завещателю или только предполагаемое. Может быть составлено завещание и на то имущество, которое, хотя и принадлежит (пусть только частично) завещателю, но «числится» за другим лицом. Например, это может быть тот же дом, если его собственником зарегистрирована жена, но приобретен он в период брака на общие средства. Если подобная ситуация не изменена условиями брачного договора, муж, несмотря на правоустанавливающие документы, имеет право на 1/2 дома и соответственно может завещать свою долю.

Следовательно, полностью завещать можно только то имущество, которое принадлежит завещателю на праве частной собственности. Распорядиться имуществом, входящим в состав общей собственности, завещатель может лишь в пределах принадлежащих ему прав (даже если в тексте завещания это имущество и было указано целиком).

Наконец, завещание может содержать и распоряжения неимущественного характера (например, о месте похорон), хотя сразу же следует отметить, что вопрос этот на данный момент может иметь двойственное решение. Так, в частности, нормы ГК РФ, посвященные

содержанию завещания (ст. 1120 ГК РФ) не включают в себя упоминания о возможности включения в завещание распоряжений неимущественного характера. Вполне очевидно, что подобное распоряжение не может считаться и частью наследства, т.к. в соответствии со ст. 1112 ГК РФ в состав наследства могут входить исключительно принадлежавшие наследодателю на день открытия наследства вещи, иное имущество, в том числе имущественные права и обязанности. Однако, возможность составления таких распоряжений предусматривается правилами о завещательном возложении (ст. 1139 ГК РФ). Но, согласно закону, завещательное возложение должно преследовать общепользную цель, которая отсутствует в случае оставления завещателем распоряжения о месте его захоронения.

Между тем, нормы, допускающие возможность составления завещательных распоряжений неимущественного характера предусмотрены иным законодательным актом — Федеральным законом от 12 января 1996 г. «О погребении и похоронном деле»¹. В соответствии со ст. 5 названного Закона лицо вправе оставить волеизъявления, которые касаются порядка погребения и увековечения его памяти. В тексте названного Закона не говорится, однако, что сделано это должно быть именно в завещании. Предусматривается лишь, что лицо вправе в устной форме в присутствии свидетелей *или в письменной форме* оставить следующие распоряжения:

- о согласии или несогласии на изъятие органов и/или тканей из его тела;
- быть погребенным на том или ином месте, по тем или иным обычаям или традициям, рядом с теми или иными ранее умершими;
- быть подвергнутым кремации;
- о доверии исполнить свое волеизъявление тому или иному лицу.

¹ О погребении и похоронном деле: Федеральный закон от 12.01.1996 № 8-ФЗ (ред. от 23.05.2018) // Собрание законодательства РФ, 15.01.1996, № 3, ст. 146.

На наш взгляд, указание на то, что волеизъявление неимущественного характера может быть сделано в письменной форме, не противоречит возможности включения соответствующего распоряжения в текст завещания. Другое дело, что документ, который содержал бы только названные распоряжения относительно погребения и увековечения памяти гражданина (т.е. распоряжения неимущественного характера) и не предполагал бы распоряжений имущественного характера, не мог бы считаться завещанием.

Таким образом, действующее законодательство Российской Федерации позволяет заключить, что, во-первых, в текст завещания могут быть включены распоряжения неимущественного характера о месте погребения и увековечении памяти завещателя и, во-вторых, распоряжения эти, не будучи учтенными в ГК РФ, будут иметь особую правовую природу. На данный момент по своей правовой природе эти распоряжения являются волеизъявлением завещателя «о месте захоронения и достойном отношении к его телу после смерти», сделанным на основании ст. 5 Федерального закона от 12 января 1996 г. «О погребении и похоронном деле».

Однако, в интересах преодоления двойственности в решении вопроса о возможности включения в текст завещания распоряжений неимущественного характера, а равно о содержании таких распоряжений представляется, что нормы ст. 1119 ГК РФ «Свобода завещания» должны быть дополнены положением, предполагающим возможность включения в завещание распоряжений неимущественного характера, предусмотренных в ст. 5 Федерального закона от 12 января 1996 г. «О погребении и похоронном деле».

Важное правило, касающееся содержания завещания, состоит также в том, что завещатель не может оговаривать в завещании ограничения права наследника в последующем распоряжении наследственным имуществом. Стоит отметить, что правило это не оговаривается в нормах действующего

наследственного законодательства, но оно вытекает из смысла всего института наследования и связано с абсолютным характером права собственности, переходящим от завещателя к наследникам. Однако, запрет вводить в завещание условия, ограничивающие права наследника, имеют одно существенное исключение, связанное с возможностью возложения на наследников обязательств по завещательному отказу и завещательному возложению (которые более подробно будут рассмотрены ниже).

Если же в распоряжении на случай смерти вообще не содержится указаний об имуществе, его нельзя рассматривать, как завещание. В этой связи отметим, что действующее законодательство о наследовании не содержит исчерпывающего перечня оснований, по которым завещание может быть признано недействительным. Но поскольку завещание — правовая сделка, оно должно отвечать общим требованиям, необходимым для действительности сделок, относительно воли, волеизъявления, законности содержания и т.п. — т.е. требованиям, предусмотренным главой 9 ГК РФ. В частности, в судебном порядке завещания могут быть признаны недействительными (оспоримые завещания) на основании ст. 175 (недействительность сделки, совершенной несовершеннолетним в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет), ст. 176 (недействительность сделки, совершенной гражданином, ограниченным судом в дееспособности), ст. 177 (недействительность сделки, совершенной гражданином, не способным понимать значение своих действий или руководить ими), ст. 178 (недействительность сделки, совершенной под влиянием заблуждения), ст. 179 (недействительность сделки, совершенной под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной или стечения тяжелых обстоятельств) ГК РФ.

В некоторых случаях отдельные виды завещаний могут рассматриваться как абсолютно недействительные (ничтожные сделки) в силу того, например, что они составлены без соблюдения

предусмотренной законом формы или лицом, полностью недееспособным. В этих случаях судебного признания недействительности завещаний не требуется. Однако, такое же последствие может наступить и в результате неисполнимости завещания на момент открытия наследства. Так, если к моменту открытия наследства в составе наследства не окажется завещанного жилого дома, ввиду его гибели или продажи, завещание утратит силу в этой части в следствии невозможности его исполнения. В других случаях завещание может быть признано оспоримым. Основанием к тому могут служить: несоответствие свидетеля требованиям, предусмотренным законом (п. 3 ст. 1124 ГК РФ), сомнения в собственноручной подписи завещателя (п. 3 ст. 1125, п. 2 ст. 1126, п. 2 ст. 1127 ГК РФ и др.); совершение завещания под влиянием угрозы или насилия (ст. 179 ГК РФ) и другие обстоятельства.

В связи со сказанным можно отметить, что завещание может быть признано недействительным как полностью, так и в части (например, отдельные завещательные распоряжения). Согласно п. 3 ст. 1131 ГК РФ, не могут служить основанием недействительности завещания опiski и другие незначительные нарушения порядка его составления, подписания или удостоверения, если судом установлено, что они не влияют на понимание волеизъявления завещателя.

Исходя из действующего законодательства, правоприменительной практики и положений правовой доктрины, можно охарактеризовать завещание как одностороннюю сделку физического лица, не имеющую правовой силы при жизни составителя и заключающую в себе распоряжение, сделанное в установленной законом форме о переходе прав и обязанностей после смерти наследодателя к назначенным им лицам.

Как гражданско-правовая сделка завещание характеризуется следующими особенностями:

- 1) безвозмездным характером;

- 2) является сделкой сугубо личного характера;
- 3) основное правовое действие завещания наступает с момента смерти завещателя или со дня вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим;
- 4) характеризуется свойством отменимости, что подчеркивает важность его одностороннего характера;
- 5) тайность завещания;
- 6) является распоряжением о судьбе прав и обязанностей наследодателя, которые могут переходить по наследству, и о правах и обязанностях, которые могут возникнуть на основании завещания;
- 7) установлены особые правила в отношении формы его совершения.

1.2 Свобода завещания и ее ограничение. Правовое обеспечение свободы завещания

На разных этапах исторического развития общества отношение к признанию за лицом свободы завещания в России существенно менялось. Возможности и границы завещательных распоряжений зависели от состояния развития общества, от общественных интересов на данный момент.

В ходе длительного развития государства и общества наследственное право сложилось как важнейший правовой социально-экономический институт. Частная собственность и другое частное имущественное и неимущественное состояние физического лица, признаваемого правовой личностью, не могло быть отделено от его практической деятельности.

Наследственное право явилось крупным постоянно востребованным институтом, который поддерживает частные устремления к материальной самостоятельности и правовую преемственную связь индивидуально-личностного состояния человека с его предками и потомками, а также

другими лицами на основе комплекса социальных ценностей семьи, собственности, справедливости и свободы.

Часть третья Гражданского кодекса РФ, провозглашая принцип «свободы завещания», предоставляет гражданину право (свободу волеизъявления) распорядиться своим имуществом (определить его судьбу) на случай смерти, не связывая это с наличием наследников по закону. В этом реализуется конституционная свобода наследования. Решение вопроса о том, будет это право реализовано или нет, зависит от его обладателя.

Принцип свободы завещания реализуется в правовых нормах, касающихся права завещателя по своему усмотрению завещать имущество любым лицам, любым образом определить доли наследником в наследстве, лишить наследства одного, нескольких или всех наследников по закону, не указывая причин такого лишения, а также включить в завещания иные распоряжения, предусмотренные правилами Гражданского кодекса РФ о наследовании, отменить или изменить совершенное завещание.

Отличаясь своим назначением, содержанием и волевой односторонностью свобода завещания опирается на основные начала гражданского законодательства, в том числе принципы осуществления гражданских прав, правоспособности граждан, принципы частной собственности. При этом свобода завещания не должна выходить за пределы гражданского права, то есть наследодатель не может своим завещанием отменить действие императивных правил, регулирующих наследственное преемство. Такие распоряжения не действительны.

Введение новых форм завещаний способствует расширению свободы завещания в РФ. Наследодатель самостоятельно решает вопрос о том, в какой форме составить завещание, и каково будет содержание его последней воли. Причем перечень завещательных распоряжений, указанный в ст. 1119 Гражданского кодекса РФ, не исчерпывает свободу завещания. Право завещать имущество по своему усмотрению может

воплощаться в любых завещательных распоряжениях при соблюдении требований закона.

Свобода завещания обеспечивается тем, что завещатель не обязан раскрывать как причин назначения тех или иных лиц наследниками, так и причин лишения прав наследовать кого-либо из наследников по закону, а также причин изменения или отмены завещания. При этом завещательные распоряжения не могут расцениваться с точки зрения критерия обоснованности решений (справедливости, целесообразности и т.д.), принятых завещателем.

В спектре расширения свободы завещания следует затронуть вопрос, который неоднократно вызывал дискуссии в юридической литературе. Вопрос этот касается завещательной правоспособности лиц в возрасте от 14 до 18 лет.

Исходя из п. 2 ст. 1118 Гражданского кодекса РФ: «Завещание может быть совершено гражданином, обладающим в момент его совершения дееспособностью в полном объеме», можно сделать вывод, что частично дееспособные граждане правом завещать не обладают. Однако согласно п. 2 ст. 26 Гражданского кодекса РФ несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет вправе самостоятельно, без согласия родителей, усыновителей и попечителя:

- распоряжаться своими заработком, стипендией и иными доходами;
- осуществлять права автора произведения науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности;
- в соответствии с законом вносить вклады и кредитные учреждения и распоряжаться ими.

Из анализа указанных норм следует, что «распоряжаться» значит и «завещать», поскольку распорядиться имуществом на случай смерти можно только совершением завещания.

Однако в любом гражданском правоотношении правовая свобода имеет границы. Наследственные правоотношения не являются исключением.

Граждане могут распоряжаться только своим имуществом, в связи с чем, к моменту открытия наследства или даже ранее может возникнуть необходимость точного определения наследственного имущества в составе общего имущества супругов.

Свобода завещательного распоряжения ограничена ст. 1149 Гражданского кодекса РФ. Смысл указанной нормы заключается в том, что в числе наследников по закону есть лица, которых наследодатель не вправе лишить наследства. К ним относятся несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя, его нетрудоспособные супруг и родители, а также нетрудоспособные иждивенцы. Они призываются к наследованию независимо от содержания завещания. Закон гарантирует им определенную часть наследства, которую принято называть обязательной долей.

Право на обязательную долю – это особый случай наследования по закону, который может быть назван «наследованием против завещания».

При определении размера обязательной доли должны приниматься во внимание все наследники по закону, находившиеся в живых на момент открытия наследства, в том числе и недостойные. При этом наследники по завещанию учитываться не должны.

В соответствии со ст. 1149 Гражданского кодекса РФ обязательная доля необходимых наследников независимо от завещания должна быть не менее $\frac{1}{2}$ от доли, которая причиталась бы таким наследникам при наследовании по закону. При определении размера обязательной доли учитывается все наследственное имущество, как включенное, так и не включенное в завещание. Если завещано не все, а часть имущества, то право на обязательную долю удовлетворяется из оставшейся незавещанной

части, даже если это приведет к уменьшению прав других наследников по закону на эту часть имущества, а при недостаточности незавещанной части имущества для осуществления права на обязательную долю – из той части имущества, которая завещана. Таким образом, в первую очередь право на обязательную долю уменьшает долю законных наследников и лишь во вторую – долю наследников по завещанию.

Свобода завещания может быть ограничена наличием в наследственной массе имущества, которое наследник наследовать не имеет права (вещи ограниченные в обороте). В этом случае, если наследнику будет отказано в выдаче разрешения на вещь ограниченную в обороте, то его право собственности на такое имущество подлежит прекращению в соответствии со ст. 238 Гражданского кодекса РФ, а суммы, вырученные от реализации имущества, предаются наследнику за вычетом расходов на его реализацию.

Допустимость введения правового режима ограничения в обороте определенных видов объектов гражданских прав предусмотрена правилами п. 2 ст. 129 ГК РФ. Способы и основания ограничения объектов в обороте устанавливаются специальными законами. В связи с этим отсутствует исчерпывающий перечень объектов, ограниченных в обороте.

Следует отметить, что, несмотря на все ограничения, предусмотренные законом, свобода завещания в современной России имеет самые широкие пределы за всю историю отечественного наследственного права прошлых лет. Для России примечательно еще и то, что в последние годы завещание значительно помолодело. В недавнем прошлом молодые люди сравнительно редко обращались к нотариусу с вопросом удостоверения завещаний.

Свобода завещания, как и другие существующие в обществе свободы (свобода творчества, свобода договора и др.) представляет собой одно из проявлений социальной свободы личности, под которой понимается

сознательная и ответственная деятельность, основанная на познанной необходимости и желаемом выборе путей и средств достижения сознательно поставленной цели. Можно констатировать, что чем более данное общество готово воспринимать человека как личность, которая сама определяет свои поступки, тем больше внимания наследованию по завещанию уделяет право, присущее этому обществу.

Законом предусмотрен целый ряд правовых средств, посредством которых свобода завещания, провозглашенная ст. 1119 Гражданского кодекса РФ, может быть обеспечена и защищена.

В первую очередь к таким средствам относятся правила о сохранении тайны завещания. Вместе с тем ранее существовавший принцип тайны совершения завещания распространялся только на нотариуса и работников нотариальных контор. В настоящее время круг субъектов, обязанных сохранять тайну завещания, значительно расширен. Согласно ст. 1123 Гражданского кодекса РФ тайну завещания обязаны сохранять исполнитель завещания, рукоприкладчик, свидетели. Более того, законом установлены юридические гарантии обеспечения тайны завещаний: в случае нарушения тайны завещания завещатель вправе потребовать компенсацию морального вреда. Согласно ст. 151 Гражданского кодекса РФ компенсация морального вреда производится в случае причинении гражданину морального вреда действиями, нарушающими его личные неимущественные права либо посягающими на принадлежащие гражданину другие нематериальные блага.

В соответствии с ч. 1 ст. 28 Основ законодательства РФ о нотариате нотариальная палата вправе истребовать, а нотариус обязан предоставить сведения о совершенных нотариальных действиях. В то же время, учитывая отсутствие необходимой нормативной базы, нотариальным палатам необходимо урегулировать порядок предоставления нотариусами сведений об удостоверенных завещаниях в специальном положении.

Сведения передаваемые нотариальной палате не должны касаться содержания завещания, а отражать лишь факт его совершения.

В связи с этим представляется возможным создание централизованной системы регистрации удостоверенных завещаний, как это сделано в ряде зарубежных стран (Франции, Австрии, Швейцарии и др.). Это предоставляет значительные преимущества, как для заинтересованных лиц, так и для нотариуса, поскольку:

- обеспечивает тайну зарегистрированных завещаний;
- облегчает поиск и открытие завещаний;
- позволяет установить последнее действительное завещание;
- исключает риск, когда завещание не будет обнаружено или обнаружится с опозданием - после выдачи правоустанавливающих документов на наследство иным путем, чем указано в завещании, лицам.

При удостоверении завещания нотариус выясняет волю наследодателя в личной беседе без посторонних лиц. Однако законодателем введен институт свидетелей, которые могут или обязаны присутствовать при совершении, подписании, удостоверении или передачи завещания нотариусу. Вместе с тем закон определяет круг лиц, которые не могут быть свидетелями, а также лиц, которые не вправе подписывать завещание вместо наследодателя. Такое ограничение предусмотрено с целью предупредить возможные злоупотребления со стороны заинтересованных лиц в получении наследства, что также является средством защиты свободы воли наследодателя.

Поэтому не могут быть свидетелями и не вправе подписывать завещание вместо завещателя:

- нотариус или иное должностное лицо, удостоверяющее завещание;
- лицо, в пользу которого составлено завещание или сделан завещательный отказ, супруг такого лица, его дети и родители;

- граждане, не обладающие дееспособностью в полном объеме;
- неграмотные;
- граждане с такими физическими недостатками, которые явно не позволяют им в полной мере осознавать существо происходящего;
- лица, не владеющие в достаточной степени языком, на котором составлено завещание, за исключением случая, когда составляется закрытое завещание (п. 2 ст. 1124).

Однако установленный законом перечень представляется не совсем полным. Так как исполнитель завещания может проявлять интерес к содержанию завещания, когда он сам относится к числу наследников. Если же исполнитель завещания не является наследником, то никаких прав на имущество в случае открытия наследства не приобретает и поэтому может быть рукоприкладчиком. Следует полагать, что если завещана только часть имущества, то в число свидетелей и рукоприкладчиков не должны входить наследники по закону, поскольку они вправе наследовать оставшуюся часть наследственного имущества и для них также представляет интерес содержание завещания.

С учетом изложенного подп. 2 п. 2 ст. 1124 Гражданского кодекса РФ нуждается в новой редакции: «лицо, в пользу которого составлено завещание, сделан завещательный отказ, подназначенные наследники, исполнитель завещания, если он является наследником, наследники по закону, если завещана часть имущества, супруг такого лица, их дети и родители».

Представляется, что присутствие адвоката наследодателя при совершении завещания также недопустимо, поскольку лица, присутствующие при совершении завещания, обязаны сохранять его тайну, а у адвоката, если он не относится к лицам, указанным в ст. 1123 Гражданского кодекса РФ, такой обязанности не возникает.

Согласно п. 3 ст. 1124 Гражданского кодекса РФ отсутствие свидетеля в случае, когда законом установлено его обязательное присутствие, влечет к недействительности завещания по основаниям его ничтожности, а несоответствие свидетеля установленным требованиям только лишь создает возможность признания судом завещания недействительным, то есть оспоримым.

Статья 1131 Гражданского кодекса РФ говорит о судебном признании завещания действительным при относительно несущественных нарушениях его формы. В свою очередь Н. И. Остапюк считает необходимым включение в состав норм Гражданского кодекса РФ положения о том, что нотариус не может основывать свой отказ в выдаче свидетельства о праве на наследство по завещанию на том, что содержащиеся в завещании числа и сроки не обозначены словами, завещание имеет описки, другие незначительные нарушения порядка его составления, если указанные недостатки не влияют на понимание волеизъявления завещателя, на установление даты, места совершения завещания и других юридически значимых фактов.

Следует заметить, что отмена или изменение завещания, также может рассматриваться как способ защиты от посягательств на свободу завещания. Такие действия наследодателя можно рассматривать как самозащиту гражданских прав предусмотренных законом. Указанные действия осуществляются наследодателем самостоятельно, без обращения в государственные органы.

Изменение завещания может быть совершено следующими предусмотренными законом способами:

- посредством составления нового завещания, в котором имеется прямое указание об отмене предыдущего завещания в целом или в части определенных распоряжений, а также содержатся новые конкретные завещательные распоряжения о наследниках, завещанном имуществе и т.д.;

- посредством составления нового завещания, в котором не имеется прямого указания об отмене предыдущего завещания в целом или в части, но содержатся конкретные завещательные распоряжения, по существу заменяющие распоряжения прежнего завещания в целом или в части.

В свою очередь отмена завещательных распоряжений может быть произведена новым завещанием, либо посредством действия, не являющегося завещанием. Действие это заключается в подаче соответствующего распоряжения об отмене завещания в государственную нотариальную контору, главе администрации уполномоченному совершать нотариальные действия. Цель распоряжения об отмене завещания - устранить отменяемое завещание как основание наследования.

Распоряжение об отмене завещания новым завещанием не является. Поэтому если наследодатель отменил завещание и не оставил новое, то наследование осуществляется по закону. Если распоряжение об отмене завещания представляет собой недействительную сделку, то завещание сохраняет силу и наследование происходит в соответствии с ним.

При выдаче свидетельства о праве на наследство по завещанию нотариус обязан проверить, не отменено ли или не изменено завещание. Указанная проверка заключается, прежде всего, в том, что нотариус по месту открытия наследства требует проставления на завещании отметки: «Настоящее завещание не изменялось и не отменялось. Дата. Подпись и печать нотариуса». Такую отметку по просьбе наследников при условии предъявления ими свидетельства о смерти завещателя нотариус, в чьем ведении находится архив, где хранится оставленный при нотариальном удостоверении экземпляр завещания. Поскольку положения о предоставлении подобной отметки в настоящее время законом не установлено, его можно считать обычаем, сложившимся в нотариальной практике.

К способам обеспечения свободы завещания следует отнести возможность принять наследство по истечении установленного 6 месячного срока. В данном случае срок для принятия наследства может быть продлен судом, если суд признает причины пропуска уважительными (ст. 1155 ГК РФ). Практика применения данной нормы к случаям не позволяющим осуществить свое право, как правило, относит болезнь наследника, сокрытие факта открытия наследства другими наследниками, получение неквалифицированной консультации о сроке на принятие наследства и др.

Согласно абз. 1 п. 1 ст. 1155 Гражданского кодекса РФ наследник, пропустивший срок для принятия наследства, может обратиться в суд с иском о восстановлении срока в течение 6 месяцев со дня, когда причины пропуска срока на принятие наследства отпали. Следует заметить, что установленный данной нормой срок много меньше общего срока исковой давности.

Принятие наследства под условиями и с оговорками не допускается. В этом реализуется принцип универсальности наследственного правопреемства, в соответствии с которым имущество переходит к наследникам в неизменном виде как единое целое. Наследник согласно ст.1157 Гражданского кодекса РФ может наследство не принять или отказаться от него. Разница состоит в том, что при непринятии наследства у наследника никаких прав не возникает, а при отказе он передает свое право другому лицу. Однако закон в некоторых случаях не допускает направленный отказ от наследства.

Для защиты свободы завещания, а также прав наследников, отказополучателей и других заинтересованных лиц исполнителем завещания или нотариусом по месту открытия наследства принимаются меры по охране наследства и управлению им. К таким мерам могут

быть отнесены любые необходимые меры, позволяющие устранить возможность порчи, гибели или расхищения наследственного имущества.

К наследованию по завещанию наряду с физическими лицами могут призываться РФ, субъекты РФ, муниципальные образования, иностранные государства и международные организации. В свою очередь реорганизация юридического лица, назначенного наследником, ведет к недействительности завещания, если иное не установлено самим завещателем или не вытекает из самого характера завещанного имущества.

Однако законодателю также следует решить вопрос о возможности наследовать по завещанию иными образованиями, статус которых не определен в международном праве. Например, можно ли составить завещание в пользу нации, национально-освободительного движения, непризнанного государства и т.д. Практический интерес также представляет случай назначения наследником не юридического лица, а одного из его подразделений, которое само по себе юридическим лицом не является.

Таким образом, свобода завещания позволяет учесть завещателю особенности своего мировоззрения, соблюдая при этом общие принципы и положения ГК РФ. Завещание предоставляет лицу возможность использовать законный порядок наследования и изменять его по своему усмотрению в соответствии со своими интересами. Данное обстоятельство свидетельствует о возможности учета особенностей наследования для каждого индивида. В современном российском законодательстве нет необходимости учитывать особенности того или иного региона в правовом регулировании наследования, так как цель создания условий для соблюдения нравственных особенностей индивидов в данной области достигнута.

1.3 Формы завещания, предусмотренные Гражданским кодексом Российской Федерации

В правовом регулировании наследования по завещанию особое внимание уделяется форме этого документа. Надлежащее оформление последней воли усопшего имеет важное юридическое значение прежде всего потому, что служит важнейшим фактором установления действительности завещательного распоряжения. В случае же несоблюдения установленной законом формы завещания после смерти завещателя оно окажется ничтожным, а исправить неправильное оформление завещания будет уже невозможно.

Действовавший до 1 января 2002 года ГК РСФСР 1964 г. предусматривал, что завещание составляется в письменной форме, оформляется завещателем лично, собственноручно им подписывается и заверяется у нотариуса. Таким образом, нотариально заверенное завещание было фактически единственной, предусмотренной законом, формой этого документа.

Действующий сегодня ГК РФ предусматривает возможность составления завещания в следующих формах:

1. Первая и, как только что уже было сказано, основная форма — это традиционное завещание в письменной форме, лично подписанное завещателем и удостоверенное у нотариуса (п. 1 ст. 1124 ГК РФ). Вехи времени в данном случае проявились лишь в том, что закон при написании или записи завещания допускает использование технических средств (электронно-вычислительных машин, пишущих машинок и др.) (п. 1 ст. 1125 ГК РФ).

Если же завещатель в силу физических недостатков, тяжелой болезни или неграмотности не может собственноручно подписать завещание, оно по его просьбе и в присутствии нотариуса может быть

подписано другим гражданином — рукоприкладчиком (п. 3 ст. 1125 ГК РФ). В этом случае в завещании должны быть указаны причины, по которым завещатель не мог подписать завещание собственноручно, а также фамилия, имя, отчество и место жительства гражданина, подписавшего завещание.

ГК РФ предусматривает случаи как возможного, так и обязательного присутствия свидетелей при составлении и удостоверении завещания. Правовой статус свидетеля подробно будет рассмотрен в третьей главе данного исследования, пока же лишь следует отметить, что отсутствие свидетеля при составлении, подписании, удостоверении завещания или при передаче его нотариусу в тех случаях, когда это предусмотрено законом, согласно п. 3 ст. 1124 ГК РФ влечет за собой недействительность завещания.

По требованию закона при удостоверении завещания нотариус обязан разъяснить завещателю содержание ст. 1149 ГК РФ (о праве отдельных лиц на обязательную долю в наследстве) и сделать об этом соответствующую надпись на завещании (п. 6 ст. 1125 ГК РФ). Однако, по мнению ряда правоведов, данное требование закона в отношении формы завещания не следует понимать буквально, поскольку правовые последствия отсутствия соответствующей записи весьма спорны: в частности, отсутствие пометки о разъяснении наследодателю норм об обязательной доле формально должны повлечь за собой ничтожность завещания. В то же время ни сама эта запись, ни ее отсутствие не могут существенно повлиять на выражение и исполнение воли завещателя.

Разновидностью нотариально заверенного завещания является документ, составленный нотариусом со слов завещателя. В этом случае прежде чем подписать текст, завещатель должен полностью прочесть завещание в присутствии нотариуса, что предусматривается законодательством не только России, но и многих других стран — в

частности, законодательством Франции, ФРГ, Испании, Италии и Польши. Завещание, записанное нотариусом со слов завещателя, до его подписания должно быть полностью прочитано завещателем в присутствии нотариуса, а совместное завещание супругов, написанное одним из супругов, до его подписания должно быть полностью прочитано другим супругом в присутствии нотариуса. Если завещатель не в состоянии лично прочитать завещание, его текст оглашается для него нотариусом, о чем на завещании делается соответствующая надпись с указанием причин, по которым завещатель не смог лично прочитать завещание (ч. 2 ст. 1125 ГК РФ).

Однако, как свидетельствуют практики, при записи завещаний со слов завещателей нотариусы не всегда указывают, когда завещание было прочитано завещателем: до или после его подписания; присутствовал ли при этом нотариус; причины, по которым текст завещания оглашается для завещателя нотариусом.

В реальности возможно возникновение ситуации, когда в силу физических недостатков завещатель не может ни прочитать текст завещания самостоятельно, ни воспринять его со слов нотариуса. В этом случае при составлении завещания неизбежно присутствие еще одного лица, владеющего, например, языком глухих. Однако, правовой статус этого лица законом не определен, о чем более подробно будет сказано в третьей главе исследования.

По закону к нотариально удостоверенным завещаниям приравниваются (ст. 1127, п. 2 ст. 1128 ГК РФ):

- 1) завещания граждан, находящихся на излечении в больницах, госпиталях, других медицинских организациях в стационарных условиях или проживающих в домах для престарелых и инвалидов, удостоверенные главными врачами, их заместителями по медицинской части или дежурными врачами этих больниц, госпиталей и других медицинских

организаций, а также начальниками госпиталей, директорами или главными врачами домов для престарелых и инвалидов;

2) завещания граждан, находящихся во время плавания на судах, плавающих под Государственным флагом Российской Федерации, удостоверенные капитанами этих судов;

3) завещания граждан, находящихся в разведочных, арктических, антарктических или других подобных экспедициях, удостоверенные начальниками этих экспедиций, российских антарктических станций или сезонных полевых баз;

4) завещания военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, где нет нотариусов, также завещания работающих в этих частях гражданских лиц, членов их семей и членов семей военнослужащих, удостоверенные командирами воинских частей;

5) завещания граждан, находящихся в местах лишения свободы, удостоверенные начальниками мест лишения свободы.

6) завещательное распоряжение на денежные средства в банке.

Следует отметить, что в отличие от завещания, заверенного у нотариуса, в первых названных выше пяти случаях завещание, приравненное к нотариально удостоверенному завещанию, должно быть подписано завещателем в присутствии лица, удостоверяющего завещание, и свидетеля, также подписывающего завещание. В остальном к такому завещанию соответственно применяются правила ст.ст. 1124 и 1125 ГК РФ. Совместное завещание супругов и наследственный договор не могут быть удостоверены в порядке, предусмотренном ст. 1127 ГК РФ.

Завещательное распоряжение правами на денежные средства в банке должно быть собственноручно подписано завещателем с указанием даты его составления и удостоверено служащим банка, имеющим право принимать к исполнению распоряжения клиента в отношении средств на

его счете. Порядок совершения завещательных распоряжений денежными средствами в банках определяется Правительством Российской Федерации.

Права на денежные средства, в отношении которых в банке совершено завещательное распоряжение, входят в состав наследства и наследуются на общих основаниях в соответствии с правилами ГК РФ. Эти средства выдаются наследникам на основании свидетельства о праве на наследство и в соответствии с ним, за исключением случаев, предусмотренных п. 3 ст. 1174 ГК РФ. Правила ст. 1128 ГК РФ соответственно применяются к иным кредитным организациям, которым предоставлено право привлекать во вклады или на другие счета денежные средства граждан.

2. Вторая, предусмотренная гражданским законодательством Российской Федерации, форма завещательного распоряжения — закрытое завещание, необходимое в тех случаях, когда наследодатель по каким-либо причинам не заинтересован в том, чтобы содержание завещания стало заранее известно его наследникам или иным лицам. Конечно, нотариусы обязаны хранить профессиональную тайну, но опасность того, что о воле наследодателя узнают третьи лица, полностью не исключается.

Такая форма завещания давно используется в зарубежных странах. В ФРГ, Польше и Болгарии оно называется собственноручным, в Венгрии — письменным личным, в Италии — секретным (хотя написано может быть и третьим лицом), во Франции — тайным, в Испании — закрытым.

Процедура составления закрытого завещания имеет свои особенности. В соответствии со ст. 1126 ГК РФ завещатель вправе собственноручно написать и подписать завещание, запечатать его в конверт и в таком виде передать нотариусу, не предоставляя при этом ни ему, ни каким-либо другим лицам возможности ознакомиться с его содержанием. В этом случае передача завещания нотариусу должна быть совершена в присутствии двух свидетелей, которые ставят на конверте

свои подписи. Конверт, подписанный свидетелями, запечатывается в их присутствии нотариусом в другой конверт, на котором нотариус делает надпись, содержащую сведения о завещателе, месте и дате принятия завещания, имени и месте жительства каждого из свидетелей. Таким образом, до смерти завещателя никто (включая нотариуса) не сможет ознакомиться с содержанием завещания.

Следует отметить, однако, что использование формы закрытого завещания рискованно в тех случаях, когда завещатель не знаком с правилами составления завещания. Если после открытия наследства окажется, что завещание составлено с нарушениями установленных законом требований, оно может быть признано недействительным, и последняя воля наследодателя останется неисполненной.

Кроме того, вырисовывается ряд проблем, которые могут возникнуть в правоприменительной практике. Так, в частности, принимая закрытое завещание, нотариус не имеет возможности ознакомиться с текстом документа и соответственно не может одобрить его не только с точки зрения содержания, но и с точки зрения того, что оно написано и подписано завещателем собственноручно. В случае возникновения в дальнейшем споров между наследниками, подтвердить подлинность почерка наследодателя можно будет только посредством проведения судебной экспертизы. Более того, помимо слов самого наследодателя у нотариуса попросту нет оснований полагать, что своей подписью на конверте он подтверждает принятие именно завещания, а не какой-либо другой бумаги.

Совместные завещания супругов, наследственные договоры, а также завещания, содержащие решение об учреждении наследственного фонда, не могут быть закрытыми. Несоблюдение этого требования влечет ничтожность указанных завещаний и договоров.

3. Третья возможная в настоящее время форма завещания, предусмотренная ст. 1129 ГК РФ, — это завещание в простой письменной форме (олографическое завещание). Согласно п. 1 ст. 1124 ГК РФ, составление завещания в этой форме допускается только в виде исключения в случаях, когда гражданин находится в чрезвычайных обстоятельствах, т.е. в положении, явно угрожающем его жизни и не позволяющем совершить завещание в соответствии с правилами ст. ст. 1124-1128 ГК РФ. Такими обстоятельствами могут быть стихийные бедствия, пожар, военные действия и т.п., когда поиски нотариуса становятся попросту невозможны.

Совместные завещания супругов, наследственные договоры, а также завещания, содержащие решение об учреждении наследственного фонда, не могут быть совершены в чрезвычайных обстоятельствах. Несоблюдение этого требования влечет ничтожность указанных завещаний и договоров.

В чрезвычайных обстоятельствах, согласно закону, гражданин может изложить последнюю волю в отношении своего имущества в простой письменной форме. Но для того, чтобы впоследствии написанный им листок бумаги был признан завещанием, закон требует соблюдения следующих условий (п. п. 1, 3 ст. 1129 ГК РФ):

- завещание должно быть составлено и подписано завещателем собственноручно;
- в присутствии двух свидетелей;
- из содержания документа должно быть ясно, что это завещание;
- в случае обращения заинтересованных лиц суд должен подтвердить факт совершения завещания в чрезвычайных обстоятельствах. (Требование об этом может быть заявлено до истечения срока, установленного для принятия наследства.)

Следует подчеркнуть, однако, что завещание, составленное таким образом, утрачивает силу через месяц после прекращения чрезвычайных

обстоятельств, в которых оно было написано. Чтобы этого не случилось, завещатель в течение месяца после изменения упомянутых обстоятельств должен оформить свою волю в нотариальном порядке. Если же до истечения указанного периода человек скончается, не успев оформить завещание, оно все равно вступит в силу, но только после судебного подтверждения того, что: имели место чрезвычайные обстоятельства; при составлении завещания присутствовало два свидетеля и т.п. То есть в этом случае простая письменная форма будет действовать не автоматически, а лишь после прохождения судебной процедуры.

Приведем пример из практики. Нотариусу г. Саратова Я. было представлено завещание, оформленное гражданином Б., по мнению его наследницы, в положении, явно угрожающем его жизни. Завещание было составлено в простой письменной форме, подписано участковым врачом и заверено его личной печатью. Факт составления данного завещания гражданином Б. в чрезвычайных обстоятельствах по заявлению наследницы был установлен Октябрьским районным судом г. Саратова. Основанием для этого явилось то, что завещатель Б. страдал раком желудка, а в день составления им завещания нотариальные конторы в г. Саратове не работали. Впоследствии, однако, решение суда о составлении завещания в чрезвычайных обстоятельствах было признано неправильным, т.к. оговоренные ГК РФ обстоятельства, явно угрожавшие жизни завещателя, отсутствовали, не было соблюдено и требование о присутствии двух свидетелей.

Таким образом, в рассматриваемом случае чрезвычайной была признана ситуация, которая таковой фактически не является. Соответственно завещание, составленное подобным образом, должно быть признано недействительным как несоответствующее требованиям законодательства о форме и порядке его совершения.

Таким образом, современное российское законодательство о наследовании предусматривает в целом три формы завещания: письменное нотариально заверенное, простое письменное и закрытое. В качестве самостоятельной формы завещания можно упомянуть еще и завещательное распоряжение относительно денежных средств в банке — в том случае, если оно сделано не в общем порядке, а непосредственно в том филиале банка, в котором находится денежный счет. При этом, несмотря на то, что нотариально удостоверенное завещание остается основной формой завещания в России, сам факт включения в закон иных форм завещательных распоряжений свидетельствует о существенном развитии в отечественной цивилистике принципа свободы завещания, который среди прочего предполагает возможность выбрать наиболее приемлемый для гражданина способ составления завещания, а в чрезвычайных обстоятельствах позволяет даже изложить свою волю в простой письменной форме.

2 Правовой статус участников наследования по завещанию

2.1 Гражданско-правовой статус завещателя и наследников как субъектов односторонней сделки

Завещатель, о чем несложно догадаться, является одним из важнейших субъектов наследования по завещанию. Однако, прежде чем приступить к исследованию его гражданско-правового статуса, отметим, что в целом для обозначения лица, передающего свое имущество по наследству, в теории права используются два понятия: наследодатель и завещатель. Под наследодателем понимается умерший гражданин, обладавший на момент смерти определенным имуществом (наследством), которое должно перейти к наследникам по закону или по завещанию. Как

именно, в данном случае не важно. Понятие «завещатель» — более узкое, т.к. оно подразумевает человека, который не просто обладает собственностью, но и составляет завещательное распоряжение относительно всего своего имущества или его части. При этом завещатель — это всегда конкретная личность, физическое лицо, которое действует по своей воле и руководствуется исключительно своими интересами. Волеизъявление наследодателя в этом случае становится важнейшим основанием наследования.

Как субъект права завещатель обладает определенными, предоставленными ему законом, правами и обязанностями. В частности, в силу п. 1 ст. 1118 ГК РФ распорядиться своим имуществом на случай смерти гражданин может только посредством составления завещания с соблюдением всех, установленных законом, требований к этому документу. Любые договоры и соглашения наследодателя в иной форме, затрагивающие вопросы распоряжения имуществом на случай смерти — ничтожны.

Следовательно, прежде всего *обязанностью* завещателя является составление завещания, которое по форме и другим параметрам будет соответствовать требованиям, изложенным в главе 62 ГК РФ. Сделаем, однако, оговорку: о каких-либо обязанностях завещателя мы можем говорить лишь условно, т.к. фактически в силу обладания свободой волеизъявления в отношении своего имущества (равно как и все иные субъекты гражданско-правовых отношений) завещатель вправе предпринимать с ним любые, не запрещенные законом, действия. Следовательно, в его воле пренебречь требованиями закона, предъявляемыми к форме и содержанию завещания. Другое дело, что в таком случае завещание после смерти завещателя может быть признано недействительным и утратит юридическую силу.

Требования закона к форме завещания были относительно подробно рассмотрены во второй главе исследования, поэтому в данном случае напомним лишь, что в случае составления закрытого завещания гражданин имеет право не знакомить с его содержанием ни нотариуса, ни каких-либо иных третьих лиц. Это право, однако, на наш взгляд, можно рассматривать одновременно и как обязанность завещателя, которая возникает в случае составления закрытого завещания, потому что ознакомление с его текстом, например, нотариуса, который его удостоверяет, означало бы, что завещание перестало быть закрытым и должно быть оформлено по правилам ст. 1125 ГК РФ. Здесь, однако, вновь требуется оговорка: поскольку закон не требует от завещателя в принципе сохранения в тайне содержания закрытого завещания, при желании он может рассказать о завещании кому угодно, включая и самого нотариуса. Последний лишь лишается возможности удостовериться в правильности составления завещания в момент принятия его от завещателя.

Право завещать имущество является элементом гражданской правоспособности, которая гарантируется государством (п. 4 ст. 35 Конституции Российской Федерации), признается за всеми гражданами, возникает в момент рождения и прекращается со смертью человека. Вместе с тем в силу строго личного характера завещания оно, согласно ч. 2 ст. 1118 ГК РФ, может быть реализовано только гражданином, обладающим в момент совершения завещания *дееспособностью в полном объеме*. Понятие дееспособности четко оговорено в законодательстве. В силу ст. 29 ГК РФ гражданин, который «вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими, может быть признан судом недееспособным». Лица, признанные недееспособными, не могут заключать сделки, в том числе — составлять завещания.

Обязанность завещателя состоит в необходимости *лично* удостоверить завещание у нотариуса, что *вытекает* из п. 3 ст. 1118 ГК РФ. Аналогичная норма содержится и в ст. 57 действующих сегодня Основ законодательства «О нотариате»,¹ согласно которым *нотариус* удостоверяет завещания дееспособных граждан, лично предоставленные ими *нотариусу*. Составление и удостоверение завещаний через представителей не допускается.

Если же завещатель неграмотен или *страдает* физическим недугом, в силу которого он не способен подписать завещание лично, он может *прибегнуть к помощи рукоприкладчика*. Следует обратить внимание, однако, что в п. 3 ст. 1125 ГК РФ приведен исчерпывающий перечень обстоятельств, в силу которых завещатель имеет право просить другое лицо подписать завещание вместо него. Это — неграмотность, физический недостаток или тяжелая болезнь. Отсутствие *личной* подписи завещателя в других случаях влечет недействительность завещания.

Помимо сказанного, действующее законодательство о наследовании предоставляет завещателю следующие права:

- Завещатель имеет право *составить одно или несколько завещаний* (ст. 1120 ГК РФ), что может быть сделано одномоментно или в разные периоды времени. В последнем случае в той части, где завещание, составленное в более позднее время, противоречит составленному ранее, силу *будет иметь то, которое будет совершено позднее* (последующее завещание).

- Завещатель вправе *распорядиться судьбой всего своего имущества или его части*; завещать как то имущество, которое у него уже имеется на момент составления завещания, так и то, которое может появиться *в дальнейшем* (ст. 1120 ГК РФ), о чем уже шла речь ранее.

Учитывая, насколько важные правовые последствия может иметь запрет либо разрешение завещателю распоряжаться по своему усмотрению

своими обязательствами, прямое указание об этом, на наш взгляд, должно быть внесено в нормы третьей части ГК РФ. В частности, представляется необходимым предусмотреть в нормах ГК РФ ограничения свободы воли завещателя в части возложения на наследников обязательств имущественного характера и предполагающие, что размеры такого возложения не могут выходить за пределы стоимости полученной ими доли наследства.

Гражданин может указать в завещании конкретные виды имущества, которые завещаются, а может ограничиться стандартной формулировкой типа: «все мое имущество, которое ко дню моей смерти окажется мне принадлежащим, в чем бы таковое не заключалось и где бы оно не находилось, завещаю такому-то».

Специально следует отметить, что ст. 1128 ГК РФ предоставляет наследодателю возможность помимо составления общего завещания *оставить завещательное распоряжение относительно денежных средств в банке, которое по своей юридической значимости приравнивается к нотариально удостоверенному завещанию и которое уже было рассмотрено во второй главе данной работы.*

Наследодатель *вправе завещать свое имущество одному или нескольким лицам (родственникам или любым другим гражданам), государству (в том числе зарубежному) или юридическим лицам, международным организациям (ст. ст. 1116, 1119 ГК РФ). Избранники завещателя могут входить или не входить в круг наследников по закону (п. 1 ст. 1121 ГК РФ); они могут даже относиться к числу лиц, которые утратили права наследования как недостойные наследники (ст. 1117 ГК РФ).*

В соответствии с п. 2 ст. 1121 ГК РФ завещатель *вправе указать в завещании (подназначить) другого наследника на случай, если назначенный им наследник по определенным причинам не примет наследство.* Данное

правило связано с традиционным для отечественного гражданского законодательства институтом подназначения наследника — *субституцией*, который используется лишь при наследовании по завещанию.

Важно, однако, что подназначение наследника допустимо только в случаях, прямо указанных в п. 2 ст. 1121 ГК РФ, а именно, если наследник, назначенный в завещании, либо законный наследник завещателя:

- а) умрет до открытия наследства;
- б) умрет одновременно с завещателем;
- в) умрет после открытия наследства, не успев его принять;
- г) откажется от наследства;
- д) не будет иметь право наследовать;
- е) будет отстранен от наследования как недостойный;
- ж) не примет наследство по другим причинам.

Любые иные обстоятельства не дают завещателю права прибегать к субституции.

При наследовании по завещанию завещатель имеет право *лишить права наследования одного, нескольких или всех наследников по закону*, что предусмотрено ст. 1119 ГК РФ. Называть причины такого лишения завещатель не должен, но ему следует четко указать, кого именно из наследников по закону он лишает наследства. При этом завещатель вправе лишить этого наследника лишь части имущества — например, той, которая перешла бы к данному лицу при наследовании по закону.

Завещатель имеет право *назначить исполнителя своей воли — душеприказчика* (ст. 1134 ГК РФ), который после открытия наследства должен принять меры к ее исполнению. При этом душеприказчик может быть назначен как для исполнения всего завещания, так и его отдельной части.

Исполнителем воли может быть как наследник, указанный в завещании, так и другое, специально назначенное завещателем лицо

(исполнитель завещания). Если же исполнитель воли завещателя не назначается, принято считать, что его воля должна быть исполнена наследниками по завещанию (ст. 1133 ГК РФ).

На основании ст. 1137 ГК РФ завещатель имеет право возложить на любого из наследников по завещанию или по закону завещательный отказ (*легат*), сущность которого состоит в обязанности наследника исполнить какое-либо имущественное обязательство в пользу отказополучателя. Последний соответственно получает право требовать исполнения этого обязательства. Так, завещатель вправе оставить свой жилой дом наследнику по завещанию, возложив на него обязанность предоставить другому лицу пожизненное право пользования этим домом (частью дома).

Завещательный отказ, возложенный на наследников, должен быть конкретным (т.е. в завещании должно быть четко указано, в чем состоит само обязательство, его характер, порядок и сроки исполнения и т.д.) и правомерным. Так, нотариусом А. в завещании, оставленном от имени гр. К., указано о завещании доли жилого домовладения с возложением обязанности на наследника предоставить право пожизненного пользования этой долей домовладения дочери завещателя. При этом нотариусом не было уточнено, что объектом наследования (завещательного отказа, в частности) может быть жилой дом либо изолированная часть жилого дома, квартира, жилое помещение и т.п. Между тем именно последние, а не доля в праве собственности на жилое помещение, может быть предметом завещательного отказа.

Следует отметить, что завещатель имеет также право подназначить отказополучателю в завещании другого отказополучателя на случай, если первый из них по каким-либо причинам не сможет воспользоваться своим правом на получение завещательного отказа.

На основании ст. 1139 ГК РФ гражданин может в завещании возложить на одного или нескольких наследников по завещанию или по

закону обязанность совершить какое-либо действие имущественного или неимущественного характера, направленное на осуществление общепольной цели (завещательное возложение). Такая же обязанность может быть возложена на исполнителя завещания, но только при условии выделения в завещании части наследственного имущества специально для исполнения завещательного возложения.

Разновидностью названного права является возможность для завещателя возложить на одного или нескольких наследников обязанность содержать принадлежащих завещателю домашних животных, а также осуществлять необходимый надзор и уход за ними.

Завещатель вправе в любое время изменить или вообще отменить свое завещание (ст. 1130 ГК РФ), что осуществляется посредством составления нового завещания. Завещание может быть отменено также посредством распоряжения об его отмене (п. 4 ст. 1130 ГК РФ), которое должно быть осуществлено в той же форме, которая установлена для совершения завещания. При этом следует иметь в виду, что завещанием, совершенным в чрезвычайных обстоятельствах (ст. 1129 ГК РФ), может быть отменено или изменено только такое же завещание, а завещательным распоряжением в банке — соответственно только завещательное распоряжение правами на денежные средства в соответствующем банке.

Завещатель имеет право на сохранение тайны завещания со стороны лиц, причастных к составлению или удостоверению завещания, поскольку нормы ст. 1123 ГК РФ запрещают нотариусу, другим должностным лицам, удостоверяющим завещание, переводчику, исполнителю завещания, свидетелю, а также рукоприкладчику разглашать сведения о завещании до открытия наследства. Такие сведения могут касаться содержания завещания, его совершения, изменения или отмены. При этом форма разглашения — будь то устное сообщение, публикация в СМИ или что-либо иное, — роли не играет.

Как и всякое субъективное право, право наследодателя на завещание должно быть защищено от нарушений, поскольку неотъемлемым свойством любого субъективного права является его способность быть осуществленным в принудительном порядке. В связи с этим коротко остановимся на основных, предусмотренных законом, способах защиты прав завещателя — например, в случае нарушения тайны завещания.¹

Итак, наследование по завещанию осуществляется в соответствии с волей умершего, выраженной в завещании. Именно в этом проявляется основное содержание принципа *свободы завещания*, который является ведущим в текущем регулировании наследственных правоотношений. Однако, свобода завещания не абсолютна.

Прежде всего, по действующему законодательству свобода завещания ограничивается требованиями закона о соблюдении обязательной доли в наследстве (ст. 1149 ГК РФ), согласно которым несовершеннолетние и нетрудоспособные дети, а также нетрудоспособные супруг, родители или иждивенцы завещателя наследуют (независимо от содержания завещания) не менее половины доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону. Это означает, что указания завещателя, направленные на лишение обязательных наследников наследства либо установление для них доли меньшей, нежели указана в законе, не учитываются.

Можно лишь отметить, что ранее, по ГК РСФСР 1964 г., обязательная доля составляла две трети, а ее уменьшение по нормам Третьей части ГК РФ направлено на то, чтобы реализация обязательного права в наименьшей степени противоречила воле наследодателя, выраженной им в завещании.

¹ Суховеева Е. А. Свобода завещания как один из основополагающих принципов наследственного права // Аллея науки. 2018. № 6 (22). С. 824.

Таким образом, налицо определенное ограничение свободы завещания, которое объясняется необходимостью обеспечения защиты наследственных прав лиц, упомянутых в ст. 1149 ГК РФ.

Нужно отметить, что требования об обязательной доле обычно характеризуются правоведами как единственное, предусмотренное законом, ограничение свободы воли наследодателя. Фактически же таковым является и норма о недостойных наследниках, т.к. в том случае, если кто-либо из них окажется включенным в завещание, он будет лишен права наследования по ст. 1117 ГК РФ, и воля наследодателя в отношении него исполнена не будет. Кроме того, как ограничение свободы завещания можно квалифицировать и некоторые другие нормы наследственного права — например, с некоторой долей условности таковыми могут быть признаны нормы о возможности стоимостного выражения доли наследников в составе неделимой вещи (п. 2 ст. 1122 ГК РФ) и др.¹

В данном случае стоит вспомнить еще и о так называемых условных завещаниях, которые были подробно рассмотрены во второй главе данного исследования. Напомним лишь, что в таких завещаниях возможность получения наследства поставлена в зависимость от выполнения какого-либо условия (например, наследник получит имущество, если получит определенную профессию, если у него родится сын, если совершит паломничество в Мекку и т.п.). Вокруг подобных условных завещаний очень любят выстраивать свои сюжеты авторы детективных романов. Однако, предложенное нами введение в наследственное законодательство запрета на составление условных завещаний, в случае его нормативного оформления, тоже можно было бы признать ограничением свободы воли завещателя.

¹Трушкина Н. В. Субъекты наследственных правоотношений / Проблемы и перспективы развития экспериментальной науки сборник статей Международной научно-практической конференции. 2018. С. 108-113.

Итак, правом завещать, наследовать имущество по своему усмотрению, обладает любой полностью дееспособный гражданин России. Завещая свое имущество в соответствии с собственной волей и личными интересами, гражданин становится инициатором односторонней срочной сделки, которая порождает определенные права и обязанности для наследников, обозначенных в завещании, после смерти завещателя и открытия наследства. В завершение осталось лишь напомнить, что составление завещания — не обязанность, а право завещателя, которым он может и не воспользоваться.

По общему правилу наследником является лицо, к которому переходят права и обязанности наследодателя в результате наследственного правопреемства. В случае наследования по завещанию последнее как раз и является основанием для такого правопреемства.

Важно подчеркнуть, что в отличие от статуса завещателя, возможность стать наследником не зависит от состояния дееспособности лица. Право наследования входит в содержание гражданской правоспособности: с момента рождения и до наступления смерти все граждане могут быть наследниками.

Фактор дееспособности по отношению к наследникам имеет значение лишь в том случае, когда речь идет об отказе от наследства. Так, в частности, п. 4 ст. 1157 ГК РФ допускает отказ от наследства со стороны не полностью дееспособного или ограниченно дееспособного гражданина лишь при условии получения предварительного разрешения на совершение этой сделки от органа опеки и попечительства. Последующее одобрение органом опеки и попечительства отказа от наследства не допускается. Несоблюдение этих требований влечет недействительность (ничтожность) отказа от принятия наследства как сделки, не соответствующей требованиям закона.

В качестве наследника может выступать любой субъект гражданского права. В частности, по действующему законодательству к наследованию по завещанию могут призываться (ст. 1116 ГК РФ):

- граждане, находящиеся в живых в момент открытия наследства, а также зачатые при жизни наследодателя и родившиеся живыми после открытия наследства;
- юридические лица, существующие на день открытия наследства, и наследственный фонд, учрежденный во исполнение последней воли наследодателя, выраженной в завещании;
- Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования, иностранные государства и международные организации.

Важнейшим правом наследника, связанным с приобретением наследства, и одновременно условием приобретения является принятие наследства в течение шести месяцев с момента его открытия, совершенное по правилам главы 64 ГК РФ. Принятие наследства как акт, связанный с односторонней волей наследника, так же, как и завещание, признается односторонней сделкой, содержанием которой является волеизъявление наследника, направленное на приобретение наследства. Но, в отличие от составления завещания, закон допускает возможность принятия наследства через представителя. Это возможно, если в доверенности последнего специально предусмотрено полномочие на принятие наследства. Для принятия наследства законным представителем доверенность не требуется (п. 1 ст. 1153 ГК РФ). При этом ГК РФ устанавливает, что наследник не может принять лишь часть наследства, но в свою очередь принятие хотя бы какой-либо его части означает принятие всего причитающегося ему наследства, в чем бы оно ни заключалось и где бы оно ни находилось (п. 2 ст. 1152 ГК РФ). Принятие наследства под условием или с оговорками не допускается.

Закон предусматривает несколько основных способов принятия наследства:

1) подачу наследником нотариусу или иному должностному лицу, уполномоченному законом выдавать свидетельства о праве на наследство заявления о принятии наследства; такое заявление подается по месту открытия наследства; принятие наследства через представителя;

2) подачу наследником заявления о выдаче свидетельства о праве на наследство;

3) совершение действий, свидетельствующих о фактическом принятии наследства; в соответствии с п. 2 ст. 1153 ГК РФ, пока не доказано иное, считается, что подтверждением фактического принятия наследства со стороны наследника является совершение любого из следующих действий:

- вступление во владение или в управление наследственным имуществом;
- принятие мер по сохранению наследственного имущества, защите его от посягательств или притязаний третьих лиц;
- производство за свой счет расходов на содержание наследственного имущества;
- оплата за свой счет долгов наследодателя или получение от третьих лиц причитавшихся наследодателю денежных средств.

Однако, как отмечают практики, последний из названных способов принятия наследства, особенно в случае наследования недвижимости, наследника в будущем могут ожидать проблемы, связанные с невозможностью полноценно распоряжаться унаследованным имуществом.

Вообще имущество может переходить к наследнику по разным основаниям — не только по завещанию, но и по закону. При этом, согласно п. 2 ст. 1152 ГК РФ, если имущество переходит к наследнику по разным основаниям, наследник может принять либо не принять наследство по каждому из них. Однако, как отмечает Н. В. Трушкина в этом случае

возникает вопрос, на который ГК РФ ответа не дает: будут ли различные завещания считаться различными основаниями наследования? От ответа на этот вопрос, как отмечает исследовательница, будет зависеть и ответ на вопрос о том, сможет ли наследник принять имущество по одному завещанию и отказаться от принятия имущества по другому.

На наш взгляд, условно различные завещания можно признать разными основаниями наследования и допустить, что наследник имеет право принять имущество по одному завещанию и отказаться от принятия имущества по другому. Условность такого признания обусловлена в данном случае тем обстоятельством, что фактически юридическим основанием наследования является не столько само завещания, сколько закон, устанавливающий правила наследования по завещанию.

В то же время поставленный вопрос — это еще один повод высказаться Пленуму Верховного Суда Российской Федерации.

Наследник, однако, как уже упоминалось выше, имеет право не только принять наследство, но и отказаться от него. При этом отказ от наследства также является совершаемой наследником односторонней сделкой, причем такая сделка может быть совершена как с указанием лиц, в пользу которых наследник отказывается от наследства, так и без такого указания.

Круг лиц, в пользу которых может быть совершен отказ от наследства, ограничен кругом наследников по завещанию (ст. 1121 ГК РФ) или наследников по закону (ст.ст. 1142-1148, 1156 ГК РФ). Недостойные наследники, то есть наследники по закону или по завещанию, не имеющие права наследовать или отстраненные судом от наследования (ст. 1117 ГК РФ), а также наследники по закону, лишенные наследодателем наследства, в этот круг лиц не входят.

В отличие от принятия наследства, отказ от наследства является бесповоротным и не может быть впоследствии изменен или отозван.

Следует отметить, что наряду с общими принципами и правилами наследования по завещанию, имеющими отношение ко всем наследникам (в том числе и подназначенным), закон, во-первых, выделяет несколько категорий наследников, обладающих особым статусом (такowymi можно признать, в частности, государство (муниципальные образования), недостойных наследников и обязательных наследников), а во-вторых, называет некоторые категории участников наследования по завещанию, которые наследниками в общепринятом значении этого слова могут и не быть, но имеют самое непосредственное отношение к самому институту наследования по завещанию (это исполнители завещания (душеприказчики) и отказополучатели (легаты)).

Что касается государства, то, как наследник по завещанию (и не только) оно имеет свою специфику, которая проявляется, в частности, в том, что на него не распространяется правило о праве наследника отказаться от наследства и что от него не требуется каких-либо действий для принятия наследства. Это означает, что принятие имущества является не только правом, но и обязанностью государства. Кроме того, как отмечает П. В. Жестеров, если в качестве наследников по завещанию значатся субъекты права хозяйственного ведения или оперативного управления — государственные или муниципальные предприятия и учреждения или казенные предприятия, то фактически наследником такого имущества является государство или муниципальное образование, но не юридическое лицо. Говоря иначе, имущество может быть передано и названным юридическим лицам, но собственником этого имущества в любом случае будет государство (или муниципальное образование).

Статус «недостойных наследников», т.е. лиц, не имеющих право наследовать ни по закону, ни по завещанию, определен в ст. 1117 ГК РФ. Здесь сказано, в частности, что не наследуют граждане, которые своими умышленными противоправными действиями, направленными против

наследодателя, кого-либо из его наследников или против осуществления последней воли наследодателя, выраженной в завещании, способствовали либо пытались способствовать призванию их самих или других лиц к наследованию либо способствовали или пытались способствовать увеличению причитающейся им или другим лицам доли наследства, если эти обстоятельства подтверждены в судебном порядке. Примером наследника, который не будет иметь права наследовать, может служить лицо, лишенное родительских прав в отношении завещателя, либо лицо, отстраненное судом от наследования по требованию заинтересованного лица. При этом положения, касающиеся недостойных наследников, распространяются и на тех из них, которые имеют право на получение обязательной доли в наследстве.

Закон предусматривает лишь одно исключение: граждане, которым наследодатель после утраты ими права наследования завещал имущество, имеют право его наследовать.

Не останавливаясь подробно на случаях, когда наследник не имеет права наследовать, нужно лишь отметить, что при рассмотрении споров о наследовании лиц, признанных недостойными наследниками, необходимо иметь в виду, что их противозаконные действия, установленные приговором суда, являются по смыслу указанной статьи основанием к лишению права наследования лишь при умышленном характере этих действий. В отношении же лиц, осужденных за совершение преступления по неосторожности, правило, предусмотренное ст. 1117 ГК РФ, неприменимо.

Другую, выделенную законом категорию наследников — так называемых «необходимых (обязательных) наследников» — образуют наиболее близкие наследодателю нетрудоспособные наследники по закону, которым — независимо от оснований наследования — выплачивается обязательная доля. Так, в соответствии с п. 1 ст. 1149 ГК РФ

несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя, его нетрудоспособные супруг и родители, а также нетрудоспособные иждивенцы наследодателя, подлежащие призванию к наследованию на основании п. 1 и п. 2 ст. 1148 ГК РФ, наследуют независимо от содержания завещания не менее половины доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону (обязательная доля). В данном случае стоит подчеркнуть, что лица, относящиеся к категории необходимых наследников, получают определенную долю имущества наследодателя даже в том случае, если в завещании сказано о лишении их права наследования. Однако, согласно п. 4 ст. 1117 ГК РФ, обязательный наследник, признанный недостойным, к наследованию не призывается.

Закон, однако, предусматривает и круг обязательств, которыми завещатель может обременить наследников по своему усмотрению. Так, в частности, в соответствии со ст. 1134 ГК РФ завещатель может поручить исполнение завещания указанному им в завещании гражданину — душеприказчику (исполнителю завещания). Но поскольку исполнителем завещания в соответствии с волей завещателя может быть как лицо из числа наследников, так и лицо, которое наследником не является, правовой статус душеприказчика мы рассмотрим в третьем параграфе данной главы.

Далее, на основании ст. 1137 ГК РФ завещатель имеет право 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), т.е. — установить завещательный отказ (легат). 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.

Наследник, на которого завещателем возложен завещательный отказ, должен исполнить его в пределах стоимости перешедшего к нему наследства за вычетом приходящихся на него долгов завещателя. Однако в этом случае, а также с точки зрения уже неоднократно поднимаемого нами вопроса о праве завещателя передавать по своему усмотрению свои долги, вызывает интерес положение, заключенное в п. 2 ст. 1138 ГК РФ. Согласно этому положению, в случае, когда завещательный отказ возложен на нескольких наследников, такой отказ обременяет право каждого из них на наследство соразмерно его доле в наследстве постольку, поскольку завещанием не предусмотрено иное. Указание в законе на возможность того, что в завещании будет предусмотрен иной порядок распределения обязательств, не пропорциональный доле наследника в наследстве, дает основания полагать, что законодатель оставляет за завещателем право распоряжаться своими долгами, в том числе устанавливать завещательный отказ, по своему усмотрению.

Однако такой подход, как уже неоднократно отмечалось, противоречит принципу справедливости. Но наряду с этим он прямо противоречит и положению, прописанному в п. 1 ст. 1138 ГК РФ, согласно которому наследник должен исполнить завещательный отказ в пределах стоимости перешедшего к нему наследства за вычетом приходящихся на него долгов завещателя. Следовательно, закон устанавливает все-таки ограниченный объем исполнения завещательного отказа, а толкование по смыслу п. 2 ст. 1138 ГК РФ противоречит положению, предусмотренному п. 1 ст. 1138 ГК РФ. В связи с этим фраза «постольку, поскольку завещанием не предусмотрено иное» из п. 2 ст. 1138 ГК РФ, на наш взгляд, должна быть исключена.

Наконец, ст. 1139 ГК РФ предусматривает возможность обременения наследников по завещанию, а также наследников по закону или душеприказчиков завещательным возложением — т.е. обязанностью

совершить какое-либо действие имущественного или неимущественного характера, направленное на осуществление общепользу цели. Завещатель вправе также возложить на одного или нескольких наследников обязанность содержать принадлежащих завещателю домашних животных, а также осуществлять необходимый надзор и уход за ними.

Основное отличие завещательного возложения от завещательного отказа заключается в том, что даже при имущественном характере первого завещанием не устанавливается конкретный выгодоприобретатель, а круг лиц, имеющих право требовать исполнения возложения, значительно шире, нежели в случаях неисполнения завещательного отказа. Кроме того, между завещательным возложением и завещательным отказом можно выделить следующие различия:

- завещательный отказ всегда имеет имущественный характер, тогда как завещательное возложение может предполагать и выполнение действий неимущественного характера (например, принести кому-либо извинения);
- при «возложении» сущность завещательного распоряжения обычно состоит в осуществлении наследником действий, направленных на выполнение какой-либо общепользу цели;
- установление завещательного отказа дает право требовать исполнения обязательства тому лицу, в чью пользу он установлен: это лицо является кредитором в отношении наследника; при «возложении» же обязательственного отношения между наследником и другим лицом не возникает, следовательно, нет и кредитора, который мог бы потребовать исполнения завещания в свою пользу;
- завещательный отказ может быть исполнен только наследниками, а завещательное возложение — еще и исполнителем завещания.

При осуществлении на практике предписанных законом норм о завещательном возложении вновь может возникнуть масса ситуаций, в

которых столкнутся имущественные и неимущественные интересы наследников и лиц, в чью пользу (объективно или субъективно) будет установлено данное возложение. Так, например, в случае, если нет одного конкретного лица, в пользу которого осуществлено возложение (например, завещатель возложил на наследников обязанность покупать одежду для детей из детского дома), то делать это наследнику придется до тех пор, пока не будет исчерпана вся величина активов полученного наследства. Следовательно, в конечном итоге ничего другого, кроме дополнительных обязательств, наследник по такому завещанию не получит. По сути, ему будет выгоднее вообще не принимать наследство. Если же завещательным возложением наследнику будет предписано содержать собаку завещателя, то в соответствии с буквальным толкованием норм действующего законодательства наследник будет вправе выгнать собаку из дома, как только закончатся средства, полученные им по наследству.

В целом же все представленные выше рассуждения о непродуманности действующих сегодня норм наследственного права с точки зрения соотношения в них имущественных и неимущественных интересов завещателей, наследников и других субъектов наследования по завещанию, наталкивают на мысль о том, что при разработке норм пятого раздела третьей части ГК РФ законодатели настолько увлеклись идеей свободы завещания, что совершенно забыли о материальной стороне действительности и необходимости привести в соответствие пожелания первого и возможности второго.

2.2 Проблемы определения правового положения свидетелей, рукоприкладчиков, исполнителей завещания и отказополучателей

Институт свидетелей играет важную роль в завещательном праве и является в завещательном процессе дополнительной гарантией по

совместительству с нотариальной, свидетельствующей о подлинности завещания и законности действий, совершаемых завещателем. Законодательством не закреплено понятия «свидетель». Из доктрины процессуального права свидетелем считается процессуальная фигура, которой были известны какие-либо сведения об обстоятельствах, которые могли бы содержать существенное значение для рассмотрения и разрешения соответствующего дела. Свидетелем в институте наследственного права будет считаться то лицо, которым при участии в завещательном процессе была получена информация об определенных процедурах при составлении, изменении завещания. В обязанности свидетеля входит содействие правосудию и соблюдению законности.

Необходимо отметить, что завещание представляет собой одностороннюю сделку, несущую определенные права и обязанности после открытия наследства, т. е. смерти завещателя, так как при жизни наследодателя завещание не обладает юридической силой. На сегодняшний день к основному нормативно-правовому акту, регулирующему вопросы составления и исполнения завещания, относится Гражданский кодекс Российской Федерации.

Предполагается присутствие приглашенного свидетеля в процессе составления, подписания и удостоверения завещательного документа. В случае необходимости (например, в суде) он должен свидетельствовать о процессе совершения завещания. Присутствие свидетеля – еще одна гарантия подлинности завещания и законности всех действий, с ним связанных.

Свидетель должен отдавать себе отчет в серьезности происходящего в нотариальной конторе. Для этого нотариус произносит вводные слова, знакомит присутствующего с ситуацией, предупреждает о тайне завещания.

Роль свидетеля заключается в удостоверении фактов при совершении завещания. Он должен вникнуть в такие вопросы, как

соответствие текста воле составителя, состояние завещателя на день подписания документа, его осознанность и возможность руководить своими действиями. Наряду с нотариусом присутствующие лицо подтверждает подлинность подписи наследодателя, его личность и другие важные моменты, в чем и подписывается под текстом завещания. Особенно важно такое подтверждение в случаях, когда документ вместо завещателя визирует рукоприкладчик.

Нормы права РСФСР не предусматривали приглашение свидетелей в нотариальную контору при оформлении завещания. Практика показывает, что в случае оспаривания завещания свидетель может не столько сообщить нужные данные, сколько запутать дело. Например, если приглашенное лицо хорошо знало завещателя и общалось с ним каждый день, по привычке ему трудно определить и пересказать, как именно наследодатель чувствовал и вел себя на момент посещения нотариальной конторы. События путаются с более ранними и поздними, а при разговорах с другими знакомыми завещателя о его особе люди создают друг другу ложные воспоминания. Такой свидетель вряд ли сможет быть полезен в деле о недействительности завещания из-за подозрений наследодателя в недееспособности. Полезность свидетелей обычно оправдывается в случаях, в которых закон требует их приглашения.

Участие свидетелей в завещательном процессе носит добровольный характер, т. е. по желанию завещателя¹. Однако ГК РФ предусматривает обязательное присутствие свидетелей при составлении, подписании, удостоверении завещания или при передаче его нотариусу, отсутствие свидетелей в данном случае влечет за собой недействительность завещания, т. е. сделка признается ничтожной.

¹ Трушкина Н. В. Субъекты наследственных правоотношений // В сборнике: Проблемы и перспективы развития экспериментальной науки сборник статей Международной научно-практической конференции. 2018. С. 110.

Наследодатель может прийти в нотариальную контору со своими свидетелями, которые не являются родственниками или наследниками.

Нотариус или лицо, его заменяющее, устанавливает личности приглашенных для свидетельствования. Они должны иметь при себе паспорта или другие документы, удостоверяющие личность.

В законе явно не указано, что свидетели должны присутствовать при написании и прочтении текста завещания в конторе. Однако это будет нелишним, если завещатель не возражает.

Лицо, приглашенное для свидетельствования при удостоверении обычного завещания, упоминается в его тексте, пишет свои фамилию, имя и отчество, указанный в паспорте адрес проживания и ставит подпись.

Участие свидетеля (свидетелей) обязательно:

1) в случае составления закрытого завещания. Согласно ГК РФ, нужны два очевидца. Они подпишут заклеенный конверт, не ознакомляясь с содержимым, а на внешнем конверте нотариус запишет их фамилии, имена, отчества и места проживания;

2) во время вскрытия закрытого завещания после смерти завещателя при наличии свидетельства о смерти наследодателя. Нотариус вскрывает конверт по истечении пятнадцати дней после предоставления свидетельства о смерти наследниками в присутствии двух свидетелей и заинтересованных лиц из числа наследников по закону. После вскрытия конверта и оглашения нотариусом завещания им составляется протокол, удостоверяющий вскрытие конверта с завещанием и содержащий полный текст завещания, который подписывается свидетелями. При этом законодателем не предусмотрено обязательное присутствие тех же свидетелей, которые принимали участие при составлении закрытого завещания, так как усложнилась бы процедура принятия и оформления наследственных прав;

3) в случае участия одного свидетеля при совершении завещания, приравненного к нотариально удостоверенному завещанию (составляется в больнице, военной части, тюрьме), которое подписывается завещателем и свидетелем в присутствии лица, удостоверяющего завещания;

4) в случае, если гражданин, находящийся в положении, явно угрожающем его жизни, в силу сложившихся чрезвычайных обстоятельств лишен возможности совершить завещание в нотариальном порядке и вследствие этого вправе изложить последнюю волю завещателя в простой письменной форме. Такая форма волеизъявления признается завещанием в том случае, если при написании и подписании документа, по содержанию представляющего завещание, присутствовали два свидетеля;

5) в случае проведения нотариусом описи наследственного имущества в целях охраны наследства. Нотариус описывает имущество в присутствии двух свидетелей по заявлению одного из наследников, исполнителя завещания, органов местного самоуправления и иных лиц, в интересах которых заключается сохранение данного имущества.

При участии свидетелей в завещательном процессе в обязанности нотариуса входит предупреждение свидетелей о соблюдении тайны завещания (т. е. речь идет о сохранении свидетелем тайны содержания завещания, его совершения, изменения или отмены до открытия наследства), нарушение тайны завещания влечет за собой определенные последствия. ГК РФ предусматривает право завещателя требовать возмещение компенсации морального вреда и иные способы защиты гражданских прав.

Неправильный выбор свидетелей может привести к тому, что завещание будет признано недействительным (оспоримым). ГК РФ предусматривает к свидетелям одинаковые требования, независимо от основания привлечения свидетелей к участию в завещательном процессе.

Ни свидетелями, ни рукоприкладчиками завещателя во время составления документа не могут быть:

- нотариус или заменяющий его служащий;
- наследник или другое заинтересованное лицо, его супруг или дети;
- недееспособные, ограниченно дееспособные граждане;
- неграмотные;
- граждане, которые в силу своих физических недостатков не имеют возможности осознавать суть происходящего (глухота, немота и др.);
- граждане, не владеющие языком, на котором было составлено завещание, за исключением закрытого завещания.

Вышеуказанный перечень лиц является исчерпывающим. Это объясняется тем, что данные лица в силу своей заинтересованности в составлении завещания, по причине отсутствия объективности, наличия пристрастия, недобросовестности не могут быть свидетелями, так как присутствует возможность введения в заблуждение нотариальных и судебных органов в случае привлечения их по конкретному наследственному делу.

В случае несоответствия лица вышеизложенным требованиям завещание будет являться оспоримым, т. е. по иску заинтересованного лица в судебном порядке может быть признано недействительным.

Таким образом, свидетели играют немаловажную роль при совершении завещания. В некоторых случаях при составлении и подписании завещания свидетели необходимы, без них документ будет оспоримым. В других ситуациях их присутствие допускается. Законодательно наложены ограничения на круг лиц, которых можно приглашать в качестве свидетелей. Лицо, выступающее свидетелем, должно вникать в происходящее, удостоверять факты и действия.

Следует упомянуть еще и о таком участнике наследственных правоотношений, как переводчик. Это лицо упоминается лишь в ст. 1123

ГК РФ, где предусматривается его ответственность за разглашение тайны завещания. Других пояснений относительно статуса переводчика в наследственном законодательстве не содержится, хотя от поведения этого лица (правильности перевода, заинтересованности в содержании завещания и т.д.) зависят довольно существенные правовые последствия.

Далее, согласно п. 2 ст. 1125 ГК РФ, если завещатель не в состоянии лично прочитать завещание, его текст оглашается для него нотариусом, о чем на завещании делается соответствующая надпись с указанием причин, по которым завещатель не смог лично прочитать завещание. Однако, в правилах составления завещания у нотариуса не упоминаются случаи, когда в силу физических недостатков завещатель не может ни прочитать текст завещания самостоятельно, ни воспринять его со слов нотариуса. В этой ситуации, которая вполне может случиться в реальности, при составлении завещания неизбежно присутствие субъекта, владеющего, например, языком глухих. Правовой статус этого лица законом не определен; в числе лиц, обязанных хранить тайну завещания и перечисленных в ст. 1123 ГК РФ, он также не назван, хотя с определенной долей условности может быть отнесен либо к свидетелям, либо к переводчикам.

По мнению В. С. Ершова, в правилах удостоверения завещаний лиц, страдающих теми или иными физическими недостатками или не владеющих языком, на котором составлено завещание, выработанных нотариальной практикой, отсутствуют два необходимых указания: во-первых, на то, что в тексте завещания и удостоверительной надписи следует отметить, что переводчик предупрежден нотариусом об уголовной ответственности за заведомо неправильный перевод; и во-вторых, на то, что в качестве переводчиков так же, как и рукоприкладчиков, не могут привлекаться лица, назначенные наследниками по завещанию, отказополучатели, выгодоприобретатели, наследники закону.

Следовательно, законодательные нормы, регулирующие составление завещания нотариусом со слов завещателя, а равно участие в процессе удостоверения завещания свидетеля и переводчика нуждаются в уточнении или, как минимум, в соответствующих разъяснениях Пленума Верховного Суда Российской Федерации.

Особая роль в наследственных правоотношениях принадлежит исполнителю завещания (душеприказчику), в качестве которого, как уже отмечалось ранее, может выступать как наследник, так и лицо, не входящее в круг наследников.

Исполнитель завещания выполняет свои обязанности только добровольно. Если лицо назначено исполнителем завещания без его согласия, оно вправе в любое время отказаться от исполнения этих обязанностей без объяснения причин отказа. Согласие лица быть исполнителем завещания должно быть выражено этим лицом либо в его собственноручной надписи на самом завещании, либо в заявлении, приложенном к завещанию или поданном нотариусу в течение месяца со дня открытия наследства. Кроме того, гражданин признается давшим согласие быть исполнителем завещания, если он в течение месяца со дня открытия наследства фактически приступил к исполнению завещания (ст. 1134 ГК РФ).

Права и обязанности исполнителя определяются содержанием завещания. Перечень его конкретных правомочий основывается на самом завещании и удостоверяется свидетельством, выдаваемым нотариусом. Если в завещании не установлено иное, исполнитель должен принять меры, необходимые для исполнения завещания, и в том числе:

- 1) обеспечить переход к наследникам причитающегося им наследственного имущества в соответствии с выраженной в завещании волей наследодателя и законом;

2)принять самостоятельно или через нотариуса меры по охране наследства и управлению им в интересах наследников;

3)получить причитающиеся наследодателю денежные средства и иное имущество для передачи их наследникам, если это имущество не подлежит передаче другим лицам;

4)исполнить завещательное возложение либо требовать от наследников исполнения завещательного отказа или завещательного возложения (ст. 1135 ГК РФ).

Кроме того, в соответствии с п. 3 ст. 1135 ГК РФ исполнитель завещания вправе от своего имени вести дела, связанные с исполнением завещания, в том числе в суде, других государственных органах и учреждениях.

Среди иных лиц, участвующих в наследственных правоотношениях и о правовом статусе которых частично речь уже шла ранее, следует назвать граждан, на которых наложен завещательный отказ (легатов) и отказополучателей (легатариев), лиц, на которых сделано завещательное возложение и соответственно тех, кто вправе требовать его исполнения, кредиторов завещателя, доверительных управляющих и др.

Таким образом, анализ оговоренного в наследственном законодательстве Российской Федерации гражданско-правового статуса участников наследования по завещанию в целом свидетельствует о необходимости существенной доработки норм о правах и обязанностях практически каждого из них.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Анализ действующих в настоящее время норм о наследовании по завещанию позволяет сделать следующие общетеоретические и практические выводы:

В работе отмечается, что признание законодателем наследования по завещанию первоочередным по отношению к наследованию по закону полностью отвечает современным социально-экономическим условиям, когда имущество, которое может принадлежать гражданину на праве собственности, не имеет количественных и стоимостных ограничений. Право распорядиться имуществом на случай смерти с помощью завещания воплощает в себе один из важнейших принципов наследственного права - принцип свободы завещания, который в свою очередь, проистекает из общих принципов гражданского права - принципов дозволительной направленности и диспозитивности гражданско-правового регулирования.

Рассматриваются различные точки зрения на понятие наследования по завещанию и признается правильным утверждение о том, что распоряжение на случай смерти признается завещанием, если только оно носит имущественный характер, хотя оно может сопровождаться и распоряжениями неимущественного характера. Распоряжения, которые сделаны исключительно по поводу неимущественных отношений (о месте и способе захоронения и т.п.), завещанием не являются. Определение, сложившееся в правовой доктрине - «распоряжение имуществом на случай смерти», содержится и в самом законе (п. 1 ст. 1118 ГК РФ).

Завещание является односторонней, консенсуальной, безвозмездной, казуальной, срочной, фидуциарной сделкой физического лица, не имеющей правовой силы при жизни составителя и заключающей в себе распоряжение, сделанное в установленной законом форме о переходе прав и обязанностей после смерти наследодателя к назначенным им лицам. Если охарактеризовать

завещание как сделку, то можно сказать, что это основная односторонняя личная сделка с отлагательным сроком действия (при этом такой срок не определен, он связан с наступлением конкретного события - смерти завещателя), которой присущ элемент условности.

На наш взгляд, при решении вопроса в суде о действительности завещания, написанного в чрезвычайных обстоятельствах, должны быть учтены следующие моменты:

1) в случае отсутствия на завещании, составленном в чрезвычайных обстоятельствах, подписей свидетелей (что допускается законом) единственным условием возможности признания его действительным в суде может быть участие в процессе свидетелей, присутствовавших при его совершении;

2) в случае, когда присутствие в суде свидетелей, подтверждающих факт составления завещания в чрезвычайных обстоятельствах, невозможно, обязательным условием принятия решения о действительности завещания должно быть наличие в нем подписей свидетелей, удостоверяющих его составление.

Однако, в настоящее время ГК РФ не требует, чтобы свидетели, присутствующие при совершении завещания в чрезвычайных обстоятельствах, удостоверяли его своими подписями. Однако, если впоследствии вопрос о действительности такого завещания будет рассматриваться судом, но никого из участников составления завещания в чрезвычайных обстоятельствах не останется в живых или их невозможно будет найти, доказать, что завещание было составлено в соответствии с требованиями ГК РФ, будет невозможно.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ

Нормативно – правовые и судебные акты

1 Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 22.01.1993 (вступила в силу для Российской Федерации 10.12.1994) (с изм. от 28.03.1997) // Собрание законодательства РФ, 24.04.1995, № 17, ст. 1472.

2 Конституция Российской Федерации от 12.12.1993 (ред. от 21.07.2014) // Собрание законодательства РФ, 2014, № 31, ст. 4398.

3 Международный пакт о гражданских и политических правах (Принят 16.12.1966 Резолюцией 2200 (XXI) на 1496-ом пленарном заседании Генеральной Ассамблеи ООН) // Ведомости Верховного Совета СССР, 28.04.1976, № 17, ст. 291.

4 Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 03.08.2018) // Собрание законодательства РФ, 05.12.1994, № 32, ст. 3301.

5 Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 № 14-ФЗ (ред. от 29.07.2018) // Собрание законодательства РФ, 29.01.1996, № 5, ст. 410.

6 Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья) от 26.11.2001 № 146-ФЗ (ред. от 18.03.2019) // Собрание законодательства РФ, 03.12.2001, № 49, ст. 4552.

7 Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (ред. от 18.03.2019) // Собрание законодательства РФ, 01.01.1996, № 1, ст. 16.

8 Налоговый кодекс Российской Федерации (часть первая) от 31.07.1998 № 146-ФЗ (ред. от 29.05.2019) // Собрание законодательства РФ, № 31, 03.08.1998, ст. 3824.

9 Налоговый кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 05.08.2000 № 117-ФЗ (ред. от 29.05.2019) // Собрание законодательства РФ, 07.08.2000, № 32, ст. 3340.

10 Земельный кодекс Российской Федерации от 25.10.2001 № 136-ФЗ (ред. от 25.12.2018) // Собрание законодательства РФ, 29.10.2001, № 44, ст. 4147.

11 О благотворительной деятельности и благотворительных организациях: Федеральный закон от 11.08.1995 № 135-ФЗ (ред. от 05.05.2014) // Собрание законодательства Российской Федерации, 2014, № 52, ст. 6998.

12 Основы законодательства Российской Федерации о нотариате (утв. ВС РФ 11.02.1993 № 4462-1) (ред. от 27.12.2018) // Ведомости СНД и ВС РФ, 11.03.1993, № 10, ст. 357.

13 О банках и банковской деятельности: Федеральный закон от 02.12.1990 № 395-1 (ред. от 29.05.2019) // Собрание законодательства РФ, 05.02.1996, № 6, ст. 492

14 О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним: Федеральный закон от 21 июля 1997 года № 122-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации, 1997, № 30, ст. 3594.

15 О погребении и похоронном деле: Федеральный закон от 12.01.1996 № 8-ФЗ (ред. от 23.05.2018) // Собрание законодательства РФ, 15.01.1996, № 3, ст. 146.

16 Об утверждении Правил совершения завещательных распоряжений правами на денежные средства в банках: Постановление Правительства РФ от 27.05.2002 № 351 // Собрание законодательства РФ, 03.06.2002, № 22, ст. 2097.

17 О судебной практике по делам о наследовании: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 г. № 9 (ред. от 23.04.2019) // Российская газета, № 127, 06.06.2012

Монографии, учебники и научные статьи

18 Альбов, А. П. Наследственное право: учебник и практикум для бакалавриата и специалитета / А. П. Альбов, С. В. Николукин. 2-е изд. М.: Юрайт, 2019. 197 с.

19 Андропова, Т. В. Устная форма завещания и перспектива использования современных информационных технологий при составлении завещания / Т. В. Андропова // Закон и жизнь. 2018. № 3. С. 35-46.

20 Антонова, А. А. Наследственный фонд в законодательстве российской федерации: проблемные аспекты / А. А. Антонова // Наука. Общество. Государство. 2018. № 4 (24). С. 114-119.

21 Бегичев, А. В. Наследственное право России: учебное пособие / А. В. Бегичев. М.: Логос, 2017. 168 с.

22 Белов, В. А. Наследственное право: учебник для бакалавриата и магистратуры / М. С. Абраменков, А. Г. Сараев; ответственный редактор В. А. Белов. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Юрайт, 2019. 346 с.

23 Белов, В. А. Гражданское право в 2 т. Том 2. Особенная часть: учебник для академического бакалавриата / В. А. Белов. М.: Юрайт, 2019. 463 с.

24 Беспалов, Ю. Ф. Наследственное право / Ю. Ф. Беспалов. М.: Осъ-89, 2017. 585 с.

25 Гущин, В. В. Наследственное право России: учебник для академического бакалавриата / В. В. Гущин, В. А. Гуреев. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Юрайт, 2017. 467 с.

26 Гонгало, Б. М. Гражданское право. Учебник. Том 2: учебник / Б. М. Гонгало. М.: Статут, 2018. 560 с.

27 Данилова, К. В. Закрытое завещание по российскому гражданскому законодательству / К. В. Данилова. Научный редактор И. С. Кокорин. Ответственный редактор Е. Б. Гоголевская / Проблемы защиты прав:

история и современность Материалы XIII международной научно-практической конференции. 2019. С. 342-345.

28 Данилова К. В. Недействительность завещания по российскому гражданскому законодательству / К. В. Данилова. Ответственный редактор Е. Б. Гоголевская / Проблемы защиты прав: история и современность Материалы XIII международной научно-практической конференции. 2019. С. 345-348.

29 Деханов, С. А. От завещания к наследственному договору / С. А. Деханов // Нотариус. 2018. № 6. С. 37-40.

30 Егорова, О.А. Настольная книга судьи по делам о наследовании / О. А. Егорова. М.: Проспект, 2018. 470 с.

31 Ершов, В. С. Актуальные проблемы наследования по завещанию в Российской Федерации / В. С. Ершов / Социально-гуманитарные аспекты благополучия человека Сборник статей Международной научно-практической конференции. 2018. С. 184-188.

32 Жукова, К. С. Завещание как условная сделка в гражданском праве РФ / К. С. Жукова / Гражданское законодательство РФ: современное состояние, тенденции и перспективы развития Сборник научно-практических статей II Международной научно-практической конференции. 2017. С. 75-77.

33 Жестеров, П. В., Туркин, М. М. Особенности наследования по завещанию как гражданско-правовой сделки / П. В. Жестеров, М. М. Туркин / Частное и публичное право сборник научных трудов преподавателей и молодых ученых юридического факультета российского государственного социального университета. По итогам круглого стола, посвященного 25-летию принятия Конституции. М., 2019. С. 56-66.

34 Зенин, И. А. Гражданское право. Общая часть: учебник для академического бакалавриата / И. А. Зенин. 19-е изд., перераб. и доп. М.: Юрайт, 2019. 489 с.

35 Ивакин, В. Н. Гражданское право. Особенная часть: учебное пособие для вузов / В. Н. Ивакин. 7-е изд., перераб. и доп. М.: Юрайт, 2019. 289 с.

36 Иванова, Е. В. Гражданское право. Общая часть: учебник и практикум для прикладного бакалавриата / Е. В. Иванова. 4-е изд., перераб. и доп. М.: Юрайт, 2019. 278 с.

37 Иванова, Е. В. Гражданское право. Особенная часть: учебник и практикум для прикладного бакалавриата / Е. В. Иванова. 4-е изд., перераб. и доп. М.: Юрайт, 2019. 355 с.

38 Кайдаулов, В. А. Завещание как особый вид сделки / В. А. Кайдаулов / Актуальные проблемы гражданского права и процесса. Материалы всероссийской научно-практической конференции. Ответственные редакторы: Н. А. Резина, Е. Ф. Рашидов. 2019. С. 69-76.

39 Касаткина, А. Ю. Наследственно-правовое положение ребенка в Российской Федерации / А. Ю. Касаткина. М.: Проспект, 2016. 595 с.

40 Клявлиная, Л.Р. Свобода и тайна совершения завещания / Л. Р. Клявлиная / Актуальные проблемы частного права и гражданского судопроизводства материалы I Всероссийской научно-практической конференции. 2017. С. 207-214.

41 Корнеева, И. Л. Наследственное право: учебник и практикум для бакалавриата и магистратуры / И. Л. Корнеева. 4-е изд., перераб. и доп. М.: Юрайт, 2019. 287 с.

42 Маказиева, З. Д. Сущность наследования по завещанию в гражданском праве российской федерации / З. Д. Маказиева // Аллея науки. 2018. № 5 (21). С. 638-641.

43 Минаев, А. Г., Меньшикова, В. А., Рыбакова, М. Н. Завещание как односторонняя сделка / А. Г. Минаев, В. А. Меньшикова, М. Н. Рыбакова / Организационно-правовое регулирование безопасности жизнедеятельности в

современном мире сборник материалов второй Международной научно-практической конференции. Под ред. Э. Н. Чижикова. 2018. С. 603-607.

44 Монгуш, А. Л., Шалчима, И. В. Правовые проблемы наследования по завещанию в российском гражданском праве / А. Л. Монгуш, И. В. Шалчима // Закон и право. 2018. № 5. С. 156-158.

45 Нерсисян, А. Ж. Формы завещаний по российскому законодательству / А. Ж. Нерсисян // Вестник научных конференций. 2018. № 11-3 (39). С. 76-79.

46 Нураева, Э. Ш. К вопросу о понимании завещания как односторонней сделки / Э. Ш. Нураева // Вестник магистратуры. 2015. № 1-3 (40). С. 60-62.

47 Петрова, Н. В. Наследование по завещанию в Российской Федерации / Н. В. Петрова // Молодой ученый. 2017. № 34 (168). С. 65-67.

48 Рыженков, А. Я. Гражданское право России. Особенная часть в 2 т. Том 2: учебник для академического бакалавриата / А. П. Анисимов, М. Ю. Козлова, А. Я. Рыженков; под общей редакцией А. Я. Рыженкова. 6-е изд., перераб. и доп. М.: Юрайт, 2019. 224 с.

49 Садыхов, А. А. Завещание как особый вид сделок / А. А. Садыхов // Право и образование. 2015. № 6. С. 159-165.

50 Синайский, В. И. Русское гражданское право / Синайский В. И.; Редкол.: Долгов А. Г., Ем В. С. М.: Статут, 2016. 638 с.

51 Солдатова, Е. О. Совместные завещания по российскому и зарубежному законодательству: сравнительный анализ / Е. О. Солдатова // Вестник современных исследований. 2018. № 12.6 (27). С. 200-202.

52 Сусенко, О. В. О некоторых проблемах наследования по завещанию в российской федерации / О. В. Сусенко // Закон и власть. 2017. № 3. С. 6-8.

53 Суховеева, Е. А. Свобода завещания как один из основополагающих принципов наследственного права / Е. А. Суховеева // Аллея науки. 2018. № 6 (22). С. 817-825.

54 Таросас, С. Ч. Завещание как особый вид односторонней сделки / С. Ч. Таросас / Теория и практика современной юридической науки сборник научных трудов по итогам международной научно-практической конференции. 2016. С. 68-70.

55 Трушкина, Н. В. Субъекты наследственных правоотношений / Н. В. Трушкина / Проблемы и перспективы развития экспериментальной науки сборник статей Международной научно-практической конференции. 2018. С. 108-113.

56 Чашин, А. Н. Наследство и завещание / А. Н. Чашин. М.: Дело и сервис, 2017. 128 с.

57 Черемных, Г. Г. Наследственное право России : учебник для магистров / Г. Г. Черемных. 2-е изд. М.: Юрайт, 2019. 516 с.

58 Чиркаев, С. А. Завещание как сделка и основание наследования / С. А. Чиркаев // Вестник Саратовской государственной юридической академии. 2017. № 5 (118). С. 140-148.

59 Чистяков, О. И. Хрестоматия по истории отечественного государства и права: учебное пособие для академического бакалавриата / О. И. Чистяков, Г. А. Кутьина. 3-е изд., испр. и доп. М.: Юрайт, 2015. 520 с.

60 Шершеневич, Г. Ф. Учебник русского гражданского права / Г. Ф. Шершеневич. М.: Юрайт, 2018. 532 с.

61 Шершеневич, Г. Ф. Наука гражданского права в России / Г. Ф. Шершеневич. М.: Юрайт, 2019. 206 с.