

МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования

«Тольяттинский государственный университет»

ИНСТИТУТ ПРАВА

(институт)

Кафедра «Гражданское право и процесс»

40.03.01 «ЮРИСПРУДЕНЦИЯ»

(код и наименование направления подготовки, специальности)

Гражданско – правовой

(наименование профиля, специализации)

БАКАЛАВРСКАЯ РАБОТА

на тему «Исполнение завещания в Российской Федерации и зарубежных
странах»

Студент(ка)

В.С. Кирдянов

(И.О. Фамилия)

(личная подпись)

Руководитель

Л.В. Стародубова

(И.О. Фамилия)

(личная подпись)

Допустить к защите

Заведующего кафедрой канд. юрид. наук, доцент А.Н. Федорова

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

(личная подпись)

« _____ » _____ 2018 г.

Тольятти, 2018

Аннотация

к бакалаврской работе

Студента В.С. Кирдянова группы ЮРбз-1332Д

Актуальность темы бакалаврской работы заключается в увеличивающейся роли института исполнения завещания как инструмента реализации последней воли завещателя и защиты интересов заинтересованных лиц. В ГК РФ значительно расширены полномочия исполнителя завещания, а также важные изменения касаются возможности получения вознаграждения душеприказчиком.

Цель работы – рассмотреть процесс исполнения завещания в Российской Федерации и зарубежных странах.

Объектом данной работы является отношения по исполнению завещания в Российской Федерации и зарубежных странах

Предметом данной дипломной работы являются нормативно-правовые акты, регулирующие вышеуказанные отношения.

Структура работы определяется целями и задачами исследования. Работа состоит из двух логически связанных между собой глав, введения и заключения. Главы разделены на параграфы.

Общий объем работы – 62 страницы.

Оглавление

Введение.....	4
Глава 1. Исполнение завещания в Российской Федерации	8
1.1. Лица, исполняющие завещание: наследники, исполнитель завещания (душеприказчик).....	8
1.2. Толкование завещания, как способ установления воли завещателя (наследодателя).....	16
1.3. Меры, принимаемые по исполнению завещания или способы исполнения завещания	24
Глава 2. Исполнение завещания в зарубежных странах	37
2.1. Особенности исполнения завещания в странах с англосаксонской правовой системой.....	37
2.2. Порядок исполнения завещания в странах с романо-германской системой права	44
Заключение	51
Список используемой литературы	56

Введение

В настоящее время право наследования гарантируется Основным законом – Конституцией Российской Федерации. Гражданский Кодекс Российской Федерации конкретизирует нормы Конституции РФ, отменив практически все законодательные запреты в отношении видов, объема и стоимости имущества, которое может принадлежать гражданам. III часть Гражданского кодекса РФ, в целом детально урегулировала основные институты наследственного права, создав необходимые правовые гарантии свободы завещательной воли, защиты интересов семьи наследодателя, законности наследования отдельных видов имущества.

В сфере наследственных отношений традиционно именно институт нотариата выполняет функцию по приданию наследственным правам необходимой определенности и бесспорности. Российские нотариусы обеспечивают гарантии свободы завещания и его исполнимости, в процессе совершения соответствующих нотариальных действий содействуют защите интересов семьи при наследовании, обеспечивают сохранность наследственного имущества до принятия наследниками наследства.

Так согласно статье 1 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате нотариат в Российской Федерации призван обеспечивать в соответствии с Конституцией Российской Федерации, конституциями (уставами) субъектов Российской Федерации, настоящими Основами защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц путем совершения нотариусами предусмотренных законодательными актами нотариальных действий от имени Российской Федерации. То есть нотариуса в какой то мере так же возможно отнести к лицам исполняющим завещание, так как его действия направлены также на исполнение последней воли завещателя, а также на защиту интересов заинтересованных лиц.

Актуальность темы бакалаврской работы заключается в увеличивающейся роли института исполнения завещания как инструмента реализации последней воли завещателя и защиты интересов заинтересованных лиц. В ГК РФ значительно расширены полномочия исполнителя завещания, а также важные изменения касаются возможности получения вознаграждения душеприказчиком. Таким образом, хочется сказать, что законодательство об исполнении завещания претерпевает изменения и находится на стадии развития.

Так же следует отметить, что существует две основные системы нотариата - латинского и англосаксонского типа. Российский нотариат базируется на системе латинского нотариата, его основах. Развитию российского нотариата содействует также вступление России в Международный союз латинского нотариата (МСЛН) основной функцией которого и заключается планомерное развитие латинского нотариата в странах участницах.

Понятие исполнения завещания весьма объёмное по своему содержанию, так как оно включает выполнение таких этапов, обязанностей и задач как розыск наследников, розыск наследственного имущества, принятие мер к охране наследственного имущества, исполнение завещательного отказа или завещательного возложения и другие действия лица исполняющего завещания.

Данная тема не достаточно разработана в специальной литературе. В основном имеется изложение положений Гражданского кодекса и их краткая, не развёрнутая характеристика, комментарии. Литературных изданий разработанных исключительно по теме «исполнение завещания» не достаточно для составления полной картины этого весьма многогранного процесса.

Так, например, не достаточно урегулированы следующие вопросы:

- в любое время после открытия наследства, в том числе уже начав исполнение завещания, душеприказчик может обратиться в суд с просьбой прекращения своих полномочий?

Мы считаем, что если законодатель не установил какие-либо сроки в данном случае, то возможно обращение исполнителя завещания в любое время, так как обстоятельства могут сложиться неблагоприятным образом для исполнителя завещания в любое время, в том числе и после начала исполнения завещания. И уже суд на своё усмотрение решает является ли причины уважительными.

- что указывается в Свидетельстве, выдаваемом душеприказчику?

В выдаваемом нотариусом исполнителю завещания Свидетельстве указывается либо тот круг прав, которые наследодатель решил предоставить исполнителю завещания, либо полный перечень прав указанный в Гражданском Кодексе с обязательной ссылкой на статью 1135 ГК РФ.

- может ли нотариус самостоятельно принять меры по охране и управлению наследственным имуществом в случае если наследником является несовершеннолетний опекун над которым ещё не установлена и не назначен завещанием душеприказчик?

Согласно пункту 2 статьи 1171 ГК РФ принять меры по охране наследственного имущества нотариус может только по заявлению. В данном случае мы считаем, что с таким заявлением должен обратиться орган опеки и попечительства, так как вышеуказанная статья предусматривает возможность обращения органа опеки и попечительства с заявлением о принятии мер к охране наследственного имущества и управлению им.

Цель работы – рассмотреть процесс исполнения завещания в Российской Федерации и зарубежных странах.

Исходя из цели, были поставлены следующие задачи:

1. определить лиц, которые исполняют завещание;
2. определить меры, которые принимаются для исполнения завещания;

3. рассмотреть такие понятия как завещательный отказ и завещательное возложение;

4. рассмотреть институт исполнения завещания в зарубежных странах;

5. проанализировать систему российского нотариата и систему нотариата зарубежных стран.

Объектом данной работы является отношения по исполнению завещания

Предметом данной бакалаврской работы являются нормативно-правовые акты, регулирующие вышеуказанные отношения.

В написании бакалаврской работы были использованы следующие методы:

- описательный метод – на его основе были рассмотрены различные способы исполнения завещания, а также лица, которые могут осуществлять его исполнение.

- исторический – на основе этого метода было рассмотрено возникновение таких понятий как «завещание» и «душеприказчик».

- сравнительного правоведения – используя данный метод было осуществлено сравнение нотариата в общем и самой процедуры исполнения завещания в Российской Федерации и зарубежных странах.

- аналитический – применяя этот метод была сделана попытка привести собственные решения тех вопросов, которые не достаточно или вообще не урегулированы законодательством.

Вопрос по исполнению завещания освещен в таких законодательных актах как непосредственно Гражданский кодекс, Жилищный кодекс, Основы законодательства Российской Федерации о нотариате, Методических рекомендаций по оформлению наследственных прав от 2012 года и до 2018 года.

Глава 1. Исполнение завещания в Российской Федерации

1.1. Лица, исполняющие завещание: наследники, исполнитель завещания (душеприказчик)

К лицам, которые исполняют завещание, закон относит:

1. исполнитель завещания (душеприказчик), указанный в самом завещании;
1. наследники по завещанию.

Согласно статье 1133 ГК РФ¹ исполнять завещание может лицо, назначенное наследодателем в самом завещании. В гражданском законодательстве вышеуказанное лицо именуется как исполнитель завещания или душеприказчик.

Сам термин «душеприказчик» появился достаточно давно. Уже в Своде законов Русской империи, а именно в томе 10 части первой «Свод законов гражданских» книге 3 Отделении седьмом «О порядке исполнения духовного завещания» статье 1084² используется такой термин как - «душеприказчик».

Статья 1084 «Духовные завещания исполняются:

- 1) душеприказчиками
- 2) самими наследниками, по воле завещателя»

Значение этого термина предполагало, что в древних духовных завещаниях существовало такое выражение как «приказываю душу» и указывалось лицо кому. Соответственно тот кому приказывалась душа назывался душеприказчиком.

Само понятие «духовное завещание» излагается в том же томе 10 книге третьей главе «О духовных завещаниях» отделении первом статье 1010 «Духовное завещание есть законное объявление воли владельца о его имуществе, на случай его смерти».

¹«Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья)» от 26.11.2001 №146-ФЗ(ред. 23.05.2018) // Консультант Плюс 1992-2018 ЗАО «Консультант Плюс»// Первоначальный текст документа опубликован в изданиях «Собрание законодательства РФ». - 05.12.1994. - № 32, ст. 3301, «Российская газета». – 08.12.1994. - № 238-239

²Проект «Консультант Плюс» при поддержке издательства «Статут» и Юридической научной библиотеки издательства «Спарк» - Классика российского права. Свод Законов Российской Империи // Консультант Плюс 1992-2018 ЗАО «Консультант Плюс»

Так термин «духовное завещание» в настоящее время уже не упоминается. При изложении воли наследодателя по поводу его имущества мы говорим о «завещании».

Вообще назначение исполнителя последней воли (executores) наследодателя допускалось и в Римском праве. Исполнитель назначался:

1. по завещанию (testamentarii);
2. по соглашению наследников (conventionales);
3. по назначению от правительства (dativi).

«В английском законе полномочие «вступление в распоряжение именем» должно быть удостоверено. Такое полномочие зависит от воли самого завещателя или от правительственного учреждения. Исполнитель должен представить завещание (если он назначен по завещанию) к его утверждению в явочную палату, которая принимает от него присягу и утверждает его полномочие. В случае отсутствия такого исполнителя – приказчика – явочная палата по просьбе заинтересованного лица, принимает от него присягу и «утверждает в звании ответственного распорядителя по завещанию».³

Итак, из всего вышесказанного видно, что сам институт назначения в завещании наследодателем лица для исполнения своей воли существовал давно и существовал не только в Российском праве.

Так согласно статье 1134 ГК РФ чтобы стать исполнителем завещания лицо должно дать своё согласие. Данное согласие может быть выражено одним из следующих способов:

1. собственноручной надписи на самом завещании;
2. заявлением, приложенным к завещанию;
3. заявлением, поданным нотариусу в течение 1 месяца со дня открытия наследства.

³ Победоносцев К.П. Курс гражданского права. Часть вторая: Права семейственные, наследственные и завещательные. // Проект «Консультант Плюс» при поддержке издательства «Статут» и Юридической научной библиотеки издательства «Спарк» - Классика российского права. // Консультант Плюс 1992-2018 ЗАО «Консультант Плюс»

Такое согласие также может быть выражено фактически, путем осуществления действий по исполнению завещания в течение 1 месяца со дня открытия наследства. То есть лицо, которое не дало своё согласие быть исполнителем воли наследодателя не может быть признано исполнителем завещания (душеприказчиком).

Законом также предусмотрена возможность освобождения душеприказчика от его обязанностей судом. Суд может освободить исполнителя завещания от его обязанностей при наличии нескольких условий. Они заключаются в наличии просьбы со стороны самого исполнителя или просьбы наследников, но помимо этого должны существовать такие обстоятельства, которые препятствуют исполнителю завещания в осуществлении его полномочий. То есть законодательно закрепляется возможность снятия с лица, исполняющего завещание обязанности по его исполнению только в *судебном порядке*.

На исполнителя завещания распространяются положения о тайне завещания. Так исполнитель завещания не вправе разглашать сведения, которые стали ему известны, касающиеся содержания, совершения, изменения или отмены завещания, до открытия наследства (ст. 1123 ГК РФ). Следует отметить, что давая в статье 1134 ГК РФ определение понятия душеприказчика законодатель четко определил круг лиц, которые могут быть исполнителями завещания. В статье сказано, что завещатель может поручить исполнить свою волю указанному в завещании *гражданину*. Исходя из этого можно сказать, что исполнителем завещания не могут быть юридические лица. Анализируя полномочия исполнителя завещания указанные в статье 1135 ГК РФ можно сделать вывод, что душеприказчиком может быть также лицо, обладающее полной дееспособностью. «Следовательно, исполнителем завещания может быть лицо:

1. физическое;
2. обладающее полной дееспособностью;
3. давшее согласие быть исполнителем;

4. как являющееся наследником, так и не являющееся наследником».⁴

«В завещании наследодатель должен четко и однозначно указать лицо, которому он поручает исполнение. Если таких лиц несколько, необходимо записать, в какой части завещание исполняется каждым из них. При этом указываются фамилия, имя, отчество гражданина – исполнителя завещания, место его жительства».⁵

Что касается полномочий исполнителя завещания, то они изложены в статье 1135 ГК РФ. Список полномочий приведённый в Гражданском кодексе не является исчерпывающим. Так исполнитель завещания должен принять следующие меры, необходимые для исполнения завещания:

1. обеспечить переход наследственного имущества к наследникам;
2. принять меры по охране и управлению (если это требуется) наследством;
3. получить наследственное имущество и передать его наследникам или иным лицам;
4. исполнить завещательное возложение или завещательный отказ и потребовать такого исполнения от наследников.

При назначении исполнителя завещания наследодатель, таким образом, создает дополнительную гарантию исполнения своей воли. Также наследодатель не обязан согласовывать с наследниками кандидатуру душеприказчика. Завещатель может возложить на исполнителя обязанность исполнения завещания, как в полном объёме, так и отдельной его части.

Пунктом 3 статьи 1135 ГК РФ предусмотрено право душеприказчика вести дела в суде. Но возникает вопрос - чьи интересы в суде он будет представлять? Интересы наследников, завещателя? По этому вопросу следует обратиться к статье 182 ГК РФ где сказано, что исполнитель завещания не является представителем, то есть он ничьи интересы не представляет, но его

⁴ Гаврилов В.О. Комментарий к разделу V части III ГК РФ «Наследственное право». - СПб.: Питер, 2016. – с. 74 – (Серия «Закон и комментарии»).

⁵ Гражданское право: учебник: в 3т. Т. 3./А.Н. Гуев.-М.: Издательство «Экзамен», 2006.- 44с.

действия направлены на осуществление последней воли наследодателя, на осуществление самого завещания. Даже если он при осуществлении своих полномочий действует с выгодой для наследников или иных лиц. Право на представление их интересов законодательством ему не дано. Как указано в статье 1135 ГК РФ исполнитель завещания действует (в том же суде, государственных органах и государственных учреждениях) от своего имени. Соответственно он не относится к категории представителей, а действует именно как исполнитель завещания (душеприказчик) и отождествлять понятие «представитель» и «исполнитель завещания» неверно.

Полномочия душеприказчика основываются на завещании и *подтверждаются* специально выданным нотариусом Свидетельством. Законодательством не оговаривается то, что в себе должен содержать текст свидетельства. «Но исходя из того, что Свидетельство подтверждает право (то есть является правоподтверждающим документом), которое устанавливается завещанием, можно сказать что в Свидетельстве должны содержаться:

- указание на то действие, которое он должен совершить (суть того для чего завещатель решил назначить исполнителя);
- те полномочия, которые предоставлены ему завещанием (если завещатель возложил исполнение завещания на душеприказчика в отдельной его части);
- в случае если полномочия не конкретизированы завещанием, то должна быть ссылка на статью 1135 ГК РФ с описанием полномочий по этой статье».⁶

Также не оговаривается ответственность исполнителя завещания в случае ненадлежащего исполнения завещания или неисполнения завещания. Так как в случае дачи согласия быть исполнителем завещания лицо принимает на себя определённые обязанности по его исполнению и при неисполнении этих обязанностей или ненадлежащего их исполнения

⁶Гатин А.М. Гражданское право: Учебное пособие. – Издательско-торговая корпорация «Дашков и К», 2007. – с. 201

применять следует нормы главы 25 ГК РФ - об ответственности за нарушение обязательств.

«При выполнении своих полномочий душеприказчик осуществляет необходимые расходы. Эти затраты могут быть связаны с хранением имущества, поддержанием его состояния, уплатой различных платежей (например, оплата квартирной платы и коммунальных услуг, пошлины при предъявлении исковых требований о возврате имущества и др.)».⁷ Исполнитель завещания может вернуть произведенные им расходы за счёт наследственного имущества о чём сказано в статье 1136 ГК РФ. Осуществить данное возмещение он может только после принятия наследства наследниками.

Сущность принятия наследства состоит в том, что наследники в течение 6 месяцев подают нотариусу заявление о принятии наследства. То есть только в течение этих шести месяцев происходит выявление наследников, выявление имущества наследодателя, ведь на протяжении этого срока некоторые наследники могут отказаться от принятия наследства.

Так в период исполнения своих обязанностей душеприказчик тратит собственные средства. Для получения от наследников возмещения понесенных в связи с исполнением завещания расходов душеприказчик обязан, во-первых, документально подтвердить произведенные расходы (представить платежные квитанции, чеки и др.), во-вторых, доказать, что расходы были произведены во исполнение завещания, в-третьих, обосновать необходимость этих расходов. Необходимыми расходы, возможно, признать, если их невозможно было избежать, и если они дают возможность избежать больших расходов в будущем. «Как уже говорилось, возмещение расходов осуществляется за счёт наследственного имущества, но если стоимости этого наследственного имущества не будет хватать, то расходы не будут покрыты. То есть затраты покроются только тем имуществом которое имеется, душеприказчик не вправе требовать от наследников возмещения расходов

⁷ Зайцева Т.И. Нотариальная практика: ответы на вопросы. – ВолтерсКлувер, 2016. – с. 3.

связанных с исполнением завещания из их собственного имущества (только за счёт наследственного имущества)».⁸

Статья 1136 ГК РФ предполагает безвозмездное действие душеприказчика, но в самом завещании можно предусмотреть вознаграждение, выплачиваемое помимо возмещённых расходов. Но на выплату вознаграждения должно быть прямое указание в завещании. Вознаграждение выплачивается также за счёт наследственного имущества.

Вопросы не урегулированные законодательством:

1. Какие лица не могут быть исполнителями завещания;
2. Возможно ли назначение нескольких исполнителей? Если провести аналогию с тем, что в завещании наследодатель может указать несколько наследников, которые должны предоставить жилую площадь для проживания указанному лицу, то соответственно возможно назначение нескольких исполнителей завещания;
3. Что указывается в Свидетельстве выдаваемом душеприказчику? Помимо необходимых реквизитов в Свидетельстве указываются права душеприказчика. Так в нём могут указываться все права предоставленные ему в соответствии с законодательством, при этом должна быть ссылка на ГК РФ. Возможно и такое что завещатель выделил только определённый круг прав исполнителя завещания и при выдаче Свидетельства все эти права должны быть указаны в нём.

п.3 ст. 1135 ГК РФ душеприказчик может вести дела в суде, НО чьи интересы в суде он будет представлять? (наследников, завещателя); По статье 182 ГК душеприказчик не является представителем, то есть он ничьи интересы не представляет, но его действия направлены на осуществление последней воли наследодателя. Даже если он при осуществлении своих полномочий действует с выгодой для наследников или иных лиц. Право на представление их интересов законодательством ему не дано. Как указано в статье 1135 ГК РФ исполнитель завещания действует (в том же суде, гос. органах и гос.

⁸ Гвоздева И.Н. Вопросы наследования // Бюллетень нотариальной практики. – 2016. - №4. – с. 40.

учреждениях) от своего имени. Соответственно он не относится к категории представителей, а является самостоятельным субъектом гражданских правоотношений. И именно действует как исполнитель завещания (душеприказчик). А его полномочия основываются на завещании и подтверждаются специально выданным нотариусом Свидетельством⁹.

«Исполнитель завещания может выполнять разнообразные функции:

- производить розыск наследников, в пользу которых сделано завещание;
- извещать их об открывшемся наследстве;
- обращаться к нотариусу по месту открытия наследства с заявлением о принятии мер к охране наследственного имущества;
- распределять наследственное имущество между наследниками в случаях, когда это возможно (например, распределить предметы обычной домашней обстановки и обихода между наследниками при отсутствии у них спора);
- и проч.».¹⁰

Необходимо сказать, что некоторые авторы рассматривают нотариуса и лиц которые могут исполнять некоторые нотариальные действия как исполнителя завещания. Так как нотариус также производит розыск наследников, извещает их об открывшемся наследстве, а также выполняет другие действия направленные на исполнения воли завещателя указанной в завещании.

Существуют взгляды, что помимо нотариуса осуществлять некоторые нотариальные функции могут консулы. «В то же время большинство консульских соглашений, заключенных Россией, предоставляют консулам иностранных государств ограниченные полномочия при регулировании

⁹Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29.05.2012 г. № 9 «О судебной практике по делам о наследовании» // «Консультант плюс» (дата обращения 19.04.2018 г.).

¹⁰Настоящая книга нотариуса: в двух томах (Том II) (издание 2-е, исправленное и дополненное)/ Б.М. Гонгало, Т.И. Зайцева, П.В. Крашенинников, Е.Ю. Юшкова, В.В. Ярков. – М.: ВолтерсКлувер, 2014. – с. 154.

наследств, открытых в России в отношении их граждан. В соответствии с данными соглашениями полномочия консулов могут ограничиваться представительством в наследственных делах, принятием мер к охране наследства или включать также управление наследством и выдачу правоустанавливающих документов наследникам. В отсутствие судебной практики вопрос о соотношении консульских полномочий и полномочий нотариуса по ведению наследственного дела остается нерешенным. Независимо от содержания соответствующего соглашения не всегда ясно, в какой мере консул иностранного государства может подменять российского нотариуса при ведении международного наследственного дела и наоборот.

Например, в консульских соглашениях с Австрией, Бельгией, Францией и США компетенция консула при принятии мер к охране наследства, управления им и распределения наследства зависит от наличия одного из нижеуказанных условий:

- 1) отсутствует завещание или исполнитель завещания;
- 2) наследники являются несовершеннолетними, недееспособными или неизвестно место их нахождения;
- 3) исполнитель завещания отсутствует в месте открытия наследства».¹¹

1.2. Толкование завещания, как способ установления воли завещателя (наследодателя)

Статья 1132 Гражданского кодекса РФ дает ответ на вопрос, кто может осуществлять толкование завещания. Так толковать завещание может:

1. нотариус;
2. исполнитель завещания;
3. суд.

При прочтении абзаца первого вышеуказанной статьи можно сказать, что этот перечень лиц, которые вправе толковать завещание является

¹¹ Медведев И.Г. Международное частное право и нотариальная деятельность (3-е изд.). - М.: ВолтерсКлувер, 2014. – с. 231 (Серия "Библиотека нотариуса" / Федер. нотар. палата России, Центр нотар. исслед.)

исчерпывающим. Само понятие толкование означает «1. Определение смысла чего-нибудь; 2. Объяснение чего-нибудь, изложение точки зрения на что-нибудь».¹²

Законом не предусмотрена какая-либо процедура толкования завещания, а так же не предусмотрено совершение какого-либо процессуального документа как итога процедуры толкования. Но сам факт толкования завещания находит свое отражение в решении суда, при толковании завещания судом, в выданном нотариусом свидетельстве о праве на наследство, при толковании завещания нотариусом.

«Толкование представляет собой особый вид деятельности государственных органов, должностных лиц, граждан и их объединений, направленной на раскрытие смыслового содержания правовых норм и на выявление содержащейся в них государственной воли».¹³

Толкование делится на:

1. толкование уяснение;
2. толкование разъяснение.

«В случае неясности буквального смысла какого-либо положения завещания он устанавливается путём сопоставления этого положения с другими положениями и смыслом завещания в целом. При этом должно быть обеспечено наиболее полное осуществление предполагаемой воли завещателя. Подобное толкование называется систематическим. Однако приведённое положение закона не запрещает использование других видов толкования (например грамматического, то есть основанного на использовании грамматических правил)».¹⁴

¹²Новый экономический и юридический словарь/Под ред. А.Н. Азрилияна. – М.: Институт новой экономики, 2016.- с. 598

¹³Марченко М.Н. Теория государства и права. Учебник. Издание второе, переработанное и дополненное. – М.: ООО «ТК Велби», 2002. – с. 614.

¹⁴Крашенинников П.В. Библиотечка «Российской газеты» Самое новое в законодательстве о наследовании. Гражданский кодекс Российской Федерации часть третья и Федеральный закон о введении её в действие. Постатейный комментарий к разделу V части третьей Гражданского кодекса РФ // Наследственное право. – 2001. - №23. – с. 40.

Толкование уяснение является собственным представлением, понятием какого-либо положения, чего-либо. Марченко М.Н. выделяет такие виды толкования уяснения как:

- грамматическое (текстовое)
- систематическое толкование
- логическое толкование

Грамматическое толкование представляет собой анализ текста с точки зрения грамматики, делается анализ синтаксиса и пунктуации. Помимо этого должны подвергаться анализу определённые термины, словосочетания, общеупотребимые выражения.

«Толкование систематическое - раскрытие смысла нормы права путем выявления ее места в системе соответствующего нормативно-правового акта. Система нормативно-правовых актов определяется законодателем в строгом соответствии с определенным основанием ее создания, а значит, по расположению нормы права можно (в определенных случаях) раскрыть ее подлинное содержание».¹⁵

Если применить понятие систематического толкования к завещанию, то можно предположить, что отдельные положения (завещательные распоряжения) наследодателя изучаются, толкуются в их совокупности и системности. В данном случае этот вид толкования уяснения поможет наиболее четко, правильно и полно определить смысл содержащейся в завещании воли наследодателя. Логическое толкование предполагает уяснение смысла завещания путем применения законов мышления.

«Толкование-разъяснение представляет собой совокупность выработанных государственными органами, общественными организациями и гражданами рекомендаций и пояснений, направленных на раскрытие подлинного смысла и содержания закона и его норм».¹⁶

¹⁵ Новый экономический и юридический словарь/Под ред. А.Н. Азрилияна. – М.: Институт новой экономики, 2016.- 914 с.

¹⁶ Марченко М.Н. Теория государства и права. Учебник. Издание второе, переработанное и дополненное. – М.: ООО «ТК Велби», 2002. – с. 618.

Не маловажное значение для толкования завещания имеет правильное применения законодательства. Суть заключается в том, что законодательство РФ претерпевает изменения и это необходимо обязательно учитывать при толковании. То есть какое законодательство действовало в тот момент, когда составлялось завещание. Какие нормативно-правовые акты подлежат применению в данный момент.

Также важное значение для толкования завещания имеет профессиональная компетенция лица осуществляющего толкование, его правовая грамотность. Ведь действия по толкованию должны быть максимально объективны, лишены субъективности.

Толкование завещания нотариусом.

Так при толковании завещания нотариусом принимаются во внимание не только буквальный смысл слов и выражений, но и уясняется смысл содержащихся в завещании распоряжений завещателя.

«Например, завещателем совершено завещание, в соответствии с которым он завещает принадлежащую ему квартиру дочери и сыну в равных долях каждому. Однако при оформлении наследственных прав после его смерти установлено, что квартира принадлежит завещателю и его супруге на праве общей долевой собственности. При толковании такого завещания будет неправильно руководствоваться только буквальным смыслом изложенных в нем слов, касающихся имущественного объекта завещания, поскольку завещатель не мог распорядиться квартирой целиком. Вместе с тем оснований для отказа в выдаче наследникам свидетельства о праве на наследство по завещанию также не имеется. Нотариус, руководствуясь принципом толкования завещания, должен выдать указанное свидетельство на долю в праве общей собственности на завещанную квартиру, принадлежащую наследодателю».¹⁷

В данном примере наследуется только 1/2 доля в праве общей долевой собственности на квартиру, так как другая 1/2 доля принадлежит супруге

¹⁷ Настольная книга нотариуса: в двух томах (Том II) (издание 2-е, исправленное и дополненное)/ Б.М. Гонгало, Т.И. Зайцева, П.В. Крашенинников, Е.Ю. Юшкова, В.В. Ярков. – М.: ВолтерсКлувер, 2014. – с. 168.

наследодателя. Учитывая то, что распорядиться, в том числе завещать можно только собственное имущество, а наследодателю в данном случае принадлежит $1/2$ доля, а не вся квартира. Еще необходимо учитывать, что при составлении завещания нотариусом разъясняется наследодателю правило о так называемой обязательной доле. То есть супруга наследодателя являющаяся нетрудоспособной (достигшей пенсионного возраста) к моменту открытия наследства имеет право на обязательную долю в наследственном имуществе.

Так если смотреть текст статьи 1149 ГК РФ супруге наследодателя по закону причиталась бы $1/3$ доля, так как существует три наследника первой очереди – супруга, дочь и сын, и наследование происходило бы в равных долях согласно пункту 2 статьи 1141 ГК РФ. Итак, половина от причитающейся по закону $1/3$ доли составляет $1/6$ долю, соответственно супруга наследодателя имеет право на обязательную долю в размере $1/6$ доли от незавещанной части или за отсутствием таковой из завещанной $1/2$ доли в праве общей долевой собственности на квартиру.

Значит из завещанной $1/2$ доли будет выделена $1/6$ доля – как обязательная доля – супруге наследодателя, а дети наследодателя указанные в завещании будут наследовать $1/3$ долю от $1/2$ доли в праве общей долевой собственности на квартиру. Соответственно доля дочери будет составлять - $1/6$ долю от $1/2$ доли в праве общей долевой собственности на квартиру, и доля сына наследодателя будет равняться также $1/6$.

В итоге супруга, дочь и сын наследодателя будут наследовать по $1/6$ доли от $1/2$ доли в праве общей долевой собственности на квартиру каждый. Супруга может также отказаться от обязательной доли. Этот пример рассмотрен с учетом того, что квартира принадлежит супругам на праве общей долевой собственности в равных долях.

Возможен случай когда завещатель завещает квартиру дочери и сыну в равных долях каждому. При оформлении наследственных прав установлено, что квартира принадлежит супругам на праве общей совместной

собственности. При толковании такого завещания следует руководствоваться статьей 1150 ГК РФ. Так при смерти одного из супругов пережившему супругу выделяется его доля на имущество нажитое во время брака с наследодателем. Нотариус выдает такому супруг Свидетельство о праве собственности пережившего супруга (См. приложение №2 образец Свидетельства о праве собственности пережившего супруга).

То есть сначала происходит выдел супружеской доли пережившего супруга.

«В случае смерти одного из собственников квартиры, приватизированной в общую совместную собственность, происходит наследование «права в общей совместной собственности на квартиру», но поскольку наследник не может стать сособственником в праве общей совместной собственности в силу закона, поэтому необходимо определение доли умершего в общем имуществе».¹⁸ Так согласно статье 3.1. Закона РФ от 04.07.1991 №1541-1 «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации»¹⁹ жилое помещение приватизированное в общую совместную собственность до 31.05.2001 года считается приватизированным в равных долях.

Таким образом, выдача нотариусом Свидетельства о праве на наследство является подтверждением того, что нотариус осуществил толкование завещания, то есть установил волю наследодателя.

Толкование завещания судом.

Итогом толкования завещания судом является решение суда, а именно в решении суда в самом тексте находит своё отражение итог толкования завещания судом. К примеру, решение Ульяновского областного суда в котором гр. И*** С.И. обратился с иском к гр. Ж*** А.М и нотариусу

¹⁸ Данилов Е.П. Наследование. Нотариат. Похороны: Комментарий законодательства. Справочные материалы. Адвокатская и судебная практика. Образцы документов. – 3-е изд-е. М.: Право и Закон, 2001.- с. 104 (Серия «Справочник адвоката»)

¹⁹ Закон РФ от 04.07.1991 №1541-1 (ред. от 16.10.2016) «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации» // Первоначальный текст документа опубликован в изданиях «Ведомости СНД и ВС РСФСР». - 11.07.1991. - № 28, ст. 959, «Бюллетень нормативных актов». – 1992. - № 1

признании завещания, составленного его матерью Ж*** Т.А. 18 июня 2016 года, отмененным ввиду составления нового завещания от 03 июля 2013 года.

По делу установлено, что Ж*** Т.А. 18 июня 2016 года составила завещание согласно которому она все свое имущество, которое ко дню смерти окажется ей принадлежащим, где бы оно ни находилось, и в чем бы ни заключалось, завещала своему внуку Ж*** А.М.

03 июля 2017 года она составила второе завещание конкретно на квартиру № 5, расположенную по ул.***, которую завещала внуку Ж*** А.М. и снохе Ж*** С.Ю.

Во втором завещании никаких указаний об отмене прежнего завещания не содержалось.

При жизни Ж*** Т.А. указанной квартирой по ул. *** распорядилась по своему усмотрению - продала ее.

На день своей смерти Ж*** Т.А. являлась собственником ½ доли квартиры *** дома *** по ул.*** в г.Ульяновске. Другая ½ доли, принадлежавшая ее мужу, после его смерти перешла по завещанию внуку Ж*** А.М.

Разрешая требования истца, суд пришел к обоснованному выводу о том, что первое завещание, которым наследодатель все свое имущество завещала своему внуку Ж*** А.М., действительно, и наследование следует согласно этому завещанию.

При этом суд правильно руководствовался ст.1130,1132 ГК РФ, которым дал правильное толкование.

Так, суд правильно исходил из положений ст.1130 ГК РФ о том, что завещатель вправе посредством нового завещания отменить прежнее завещание в целом либо изменить его посредством отмены или изменения отдельных содержащихся в нем завещательных распоряжений.

Последующее завещание, не содержащее прямых указаний об отмене прежнего завещания или отдельных содержащихся в нем завещательных

распоряжений, отменяет это прежнее завещание полностью или в части, в которой оно противоречит последующему завещанию.

В данном случае по первому завещанию наследодатель завещала все свое имущество, которое у нее окажется ко дню смерти, своему внуку Ж*** А.М.

Во втором завещании наследодатель, не отменяя прежнего завещания, указала о наследовании конкретной квартиры, то есть из общей массы наследственного имущества выделила конкретное имущество в виде квартиры по ул. ***, оговорив порядок его наследования в отдельном завещании.

Суд дал правильное толкование данным завещаниям, которое соответствует требованиям ст.1132 ГК РФ.

Из сопоставления обоих завещаний и, принимая во внимание буквальное содержание завещаний, суд правомерно указал, что воля завещателя по второму завещанию не отменяет ранее принятого решения относительно того, кому предназначено ее имущество на случай ее смерти, выделяя лишь одну квартиру, на которую составила второе завещание²⁰.

Таким образом, имея два завещания суд осуществил толкование исходя из того, что второе завещание составленное позднее не отменило первоначально составленное завещание. Второе завещание составленное на конкретное имущество будет считаться не написанным, так как при жизни собственник распорядился этим имуществом по своему усмотрению.

²⁰ Настольная книга нотариуса: в двух томах (Том II) (издание 2-е, исправленное и дополненное)/ Б.М. Гонгало, Т.И. Зайцева, П.В. Крашенинников, Е.Ю. Юшкова, В.В. Ярков. – М.: ВолтерсКлувер, 2014. – с. 154

1.3. Меры, принимаемые по исполнению завещания или способы исполнения завещания

Статья 1135 ГК РФ перечисляет полномочия исполнителя завещания. То есть к мерам, которые могут быть приняты для исполнения завещания законодатель относит:

- обеспечение перехода к наследникам наследственного имущества причитающегося им по завещанию;
- принятие мер по охране наследственного имущества;
- получение и передача наследникам денежных средств или иного наследственного имущества, если это имущество не подлежит передаче иным лицам;
- исполнение завещательного распоряжения или завещательного отказа;
- ведение дел в суде, а также других государственных органах и учреждениях.

Помимо вышеуказанных мер, которые могут приниматься для исполнения завещания возможно также осуществления иных действий. Таких как:

- выявление кредиторов наследодателя;
- выявление имущества принадлежащего наследодателю на день смерти;
- выявление наследников имеющих право на обязательную долю;
- осуществление розыска наследников, в пользу которых совершено завещание

А также принятие иных мер необходимых для реализации воли наследодателя выраженной в завещании.

Законодательно не дается подробного разъяснения как должен обеспечиваться переход наследственного имущества к наследникам указанным в завещании.

Если разобрать этот пункт, то можно сделать следующие выводы. Процедура перехода прав на наследственное имущество начинается с момента подачи заявления наследника нотариусу ведущему данное наследственное дело. Форма такого заявления сроки и требования при его подаче нотариусу подробно излагаются в Методических рекомендациях по оформлению наследственных прав.²¹

Далее после подачи заявления процесс продолжается дальнейшим выявлением наследственного имущества и наследников, а также наследников имеющих право на обязательную долю в наследственном имуществе. То есть этот процесс длится по общему правилу в течение 6 месяцев. Это общий срок для принятия наследства.

И далее переход права происходит в следующем порядке:

Наследник, имеющий на руках Свидетельство о праве на наследство по завещанию (в случае выдачи его на недвижимое имущество) идёт в территориальный орган Федеральной службы государственной регистрации, кадастра и картографии и осуществляет регистрацию перехода права собственности на это недвижимое имущество. В результате чего лицо получает свидетельство о государственной регистрации права, в документах основаниях которого будет значиться Свидетельство о праве на наследство по завещанию. Так переход наследственного имущества будет завершён и наследник уже будет являться собственником указанного в Свидетельстве недвижимого имущества.

В случае если Свидетельство о праве на наследство по завещанию выдано на автотранспортное средство, то наследник должен пойти в ГАИ и перерегистрировать право собственности на данное автотранспортное средство на себя. То есть он получит новое свидетельство о регистрации автотранспортного средства (тех. паспорт) и в ПТС (Паспорт Технического Средства) будет внесена отметка о смене собственника и на основании чего получено это транспортное средство (пометка будет делаться в графе

²¹ Методические рекомендации по оформлению наследственных прав утверждённые Правлением ФНП 28.02.2006 года // «Нотариальный вестник». – 2006. - №5

«особые отметки»). Возможны случаи когда ТС (транспортное средство) будет принадлежать нескольким наследникам в долях, соответственно в ПТС делается отметка, что имеются еще сособственники и указываются доли этих сособственников.

Что касается денежных средств, то после получения Свидетельства о праве на наследство по завещанию наследник обращается в то отделение банка в котором находится вклад для получения денежных средств со вклада.

Охрана наследственного имущества. В силу статьи 1171 ГК РФ и статьи 64 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате²² для защиты прав наследников, отказополучателей и других заинтересованных лиц меры по охране наследства и управления им принимаются исполнителем завещания или нотариусом по месту открытия наследства.

Согласно статье 1171 ГК РФ меры по охране наследственного имущества могут принять:

1. нотариус по требованию:

- наследников;
- исполнителя завещания;
- органа местного самоуправления;
- органа опеки и попечительства;
- или других лиц действующих в интересах сохранения

наследственного имущества (например кредиторы).

Законом делается оговорка, что в случае если наследодатель назначил исполнителя завещания, то нотариус согласовывает свои действия по охране наследственного имущества с душеприказчиком. При этом не дается какого-либо разъяснения как должно выглядеть согласование действий нотариуса и душеприказчика.

2. исполнитель завещания. При этом в абзаце 2 пункта 2 статьи 1171 ГК РФ сказано, что душеприказчик принимает меры по охране

²²«Основы законодательства Российской Федерации о нотариате», утв. ВС РФ 11.02.1993 N 4462-1, ред. от 21.12.2013 // Первоначальный текст документа опубликован в изданиях «Ведомости СНД и ВС РФ». - 11.03.1993. - № 10, ст. 357, «Российская газета». - 13.03.1993. - № 49

наследственного имущества по требованию наследников или самостоятельно.

Иными словами круг лиц, которые могут обращаться к исполнителю завещания ограничен только наследниками.

Важно то, что обратиться с запросом в банк иные кредитные организации по закону может только нотариус. В свою очередь нотариус может сообщать полученные сведения о составе наследства только душеприказчику и наследникам.

Сроки для охраны наследства определяются нотариусом с учетом следующих обстоятельств:

- характера и ценности наследственного имущества;
- времени необходимого для принятия наследства.

Но этот срок не может превышать шести месяцев, а в случае отказа наследника от наследства, не принятия наследства другим наследником или его отстранения как недостойного наследника срок не может превышать девяти месяцев со дня открытия наследства.

Согласно п. 25 раздела III Методических рекомендаций по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации²³ меры по охране наследственного имущества принимаются нотариусом в срок не позднее 3 рабочих дней после получения поручения о принятии мер по его охране или сообщения о наследственном имуществе. По статье 191 ГК РФ течение вышеуказанного срока будет начинаться на следующий день после календарной даты или наступления события, которым определено его начало.

Стоит разобрать процедуру поступления заявления о принятии мер к охране наследственного имущества и управления им. Согласно

²³Приказ Минюста РФ от 15.03.2000 №91 «Об утверждении методических рекомендаций по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации» // «Бюллетень Минюста РФ». – 2000. - №4.

Методическим рекомендациям по оформлению наследственных прав²⁴ производство по наследственному делу помимо прочих действий включает в себя учёт поступающих к нотариусу в связи с открывшимся наследством документов (заявлений, согласий и т.д.), в том числе заявлений о принятии мер к охране наследственного имущества либо к управлению наследственным имуществом.

Так же согласно вышеуказанных методических рекомендаций все поступившие к конкретному наследственному делу заявления регистрируются в Книге учёта наследственных дел. В соответствии с пунктом 13 Методических рекомендаций если нотариус совершает нотариальное действие в рамках ведения наследственного дела (до выдачи свидетельства о праве на наследство), то лицо обратившееся за совершением нотариального действия, должно представить документы, необходимые для совершения этого нотариального действия. При этом документы, которые относятся к наследственному делу могут быть представлены нотариусу, как на личном приёме, так и по почте. По пункту 23 Методических рекомендаций по оформлению наследственных прав утверждённым Правлением ФНП 28 февраля 2006 года если заявление наследника пересылается нотариусу по почте, подлинность подписи наследника на заявлении должна быть засвидетельствована любым нотариусом, должностным лицом, уполномоченным совершать нотариальные действия (п. 7 ст. 1125 ГК РФ), или лицом, уполномоченным удостоверить доверенности в соответствии с п. 3 ст. 185 ГК РФ (п. 1 ст. 1153 ГК РФ).

При отправлении заявления по почте оно считается поданным в срок, установленный для принятия наследства, если оно сдано оператору почтовой связи до истечения установленного срока, то есть датировано числом до последнего срока включительно. К наследственному делу приобщается

²⁴«Методические рекомендации по оформлению наследственных прав», утв. Решением Правления Федеральной нотариальной палаты от 27 - 28.02.2007, Протокол №02/07 // Консультант Плюс 1992-2018 ЗАО «Консультант Плюс».

конверт со штампом, на котором указана дата отправления поступившего заявления.

Все документы, связанные с оформлением конкретного наследственного дела помещаются в отдельное наследственное дело, в том числе документы, касающиеся принятия мер к охране и к управлению наследственным имуществом.

В случае если наследственное имущество будет находиться в разных местах нотариус посылает поручение об охране этого имущества и управления им нотариусу по месту нахождения соответствующей части наследственного имущества. Либо направление такого поручения может осуществляться через территориальные органы федерального органа исполнительной власти, который осуществляет правоприменительные функции и функции по контролю и надзору в сфере нотариата.

Как указано в статье 66 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате и статье 1172 ГК РФ для охраны наследственного имущества нотариус осуществляет опись наследственного имущества. Производство описи осуществляется в присутствии заинтересованных лиц, которые пожелали присутствовать при данном действии. Для производства описи необходимо присутствие двух свидетелей (понятых). По результатам описи составляется акт (См. приложение №3 Акт описи наследственного имущества). В акте описи согласно пункту 26 раздела III Методических рекомендаций по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации (утв. Приказом Минюста РФ от 15.03.2000 года № 91) указываются следующие сведения:

1) фамилия, имя, отчество нотариуса, производящего опись, дата и номер приказа органа юстиции о назначении на должность нотариуса, его нотариальный округ или наименование государственной нотариальной конторы;

2) дата поступления сообщения о наследственном имуществе или поручения о принятии мер к охране наследственного имущества;

3) дата производства описи, сведения о лицах, участвующих в описи. В отношении физических лиц - фамилии, имена и отчества полностью, дата рождения, удостоверяющий личность документ и его реквизиты, адрес постоянного места жительства или преимущественного пребывания (при совершении нотариальных действий от имени иностранных граждан также указывается их гражданство); в отношении юридических лиц - полное наименование, индивидуальный номер налогоплательщика, юридический адрес, дата и место государственной регистрации, номер регистрационного свидетельства, адрес фактического места нахождения;

4) фамилия, имя, отчество и последнее постоянное место жительства наследодателя, время его смерти и место нахождения описываемого имущества;

5) было ли опечатано помещение до явки нотариуса и кем, не нарушены ли пломба или печать;

6) подробная характеристика каждого из предметов описываемого наследственного имущества.

При этом свидетелями не могут быть следующие лица:

- сам нотариус или другое лицо, которым удостоверено завещание;
- лицо, в пользу которого совершено завещание, дети, супруги и родители такого лица;
- недееспособные граждане;
- неграмотные;
- лица с физическими недостатками, которые мешают им осознавать существо происходящего;
- лица, не владеющие языком на котором осуществляется действие.

В опись наследственного имущества вносится всё имущество, а также заявления всех физических и юридических лиц об исключении отдельных вещей из описи наследственного имущества, так как они принадлежат не наследодателю, также заносятся в акт описи. В таком случае лица желающие

исключить конкретную вещь из состава наследственного имущества должны обратиться в суд с иском об исключении этого имущества из описи.

В случае если опись имущества прерывается или длится несколько дней, то помещение каждый раз опечатывается. При этом в акте описи каждый раз делаются пояснения причин приостановки описи, состояние пломб и печатей. В самом конце акта делается пометка кому на хранение сдано имущество, и это лицо ставит свою подпись. Делается отметка о предупреждении об ответственности согласно законодательству.

Акт описи наследственного имущества составляется в 3-х экземплярах. Если принять меры по охране наследственного имущества не представляется возможным, то об этом составляется акт и осуществляется информирование об этом заинтересованных лиц, в необходимых случаях информируются необходимые государственные органы или органы местного самоуправления.

Согласно статье 1172 ГК РФ при проведении описи наследственного имущества допускается присутствие исполнителя завещания, наследников, органов опеки и попечительства.

Необходимо сказать, что должна быть произведена оценка наследственного имущества. Оценка наследства может быть произведена:

1. по соглашению между наследниками
2. а при отсутствии соглашения - оценка наследственного имущества или той его части, в отношении которой соглашение не достигнуто, производится независимым оценщиком.

Оценка имущества независимым оценщиком производится за счет лица, потребовавшего этой оценки, но впоследствии эти расходы распределяются между наследниками пропорционально стоимости полученного каждым из них наследства. Согласно статье 4 Федерального «Об оценочной деятельности в Российской Федерации»²⁵ оценщиками признаются физические лица, являющиеся членами одной из

²⁵Федеральный закон от 29.07.1998 №135-ФЗ, (ред. от 29.07.2017), «Об оценочной деятельности в Российской Федерации», принят ГД ФС РФ 16.07.1998 // Первоначальный текст документа опубликован в изданиях «Собрание законодательства РФ». - 03.08.1998. - № 31, ст. 3813, «Российская газета». – 06.08.1998. - № 148-149.

саморегулируемых организаций оценщиков и застраховавшие свою ответственность согласно указанного Федерального закона. Также оценщики могут осуществлять оценочную деятельность самостоятельно, занимаясь частной практикой, а также на основании трудового договора между оценщиком и юридическим лицом, которое соответствует условиям, которые установлены вышеуказанным Федеральным законом.

Согласно пункту 1 статьи 1172 ГК РФ при отсутствии соглашения оценка наследственного имущества или той его части, в отношении которой соглашение не достигнуто, производится независимым оценщиком за счёт лица, потребовавшего оценки наследственного имущества, с последующим распределением этих расходов между наследниками пропорционально стоимости полученного каждым из них наследства.

Все входящие в состав наследственного имущества наличные деньги вносятся в депозит нотариуса. Что же такое депозит?

«Депозит (от лат. depositum – вещь, отданная на хранение) вклад в банки и сберегательные кассы».²⁶ Согласно Письму Центрального банка РФ О депозитных счетах нотариусов²⁷ руководствуясь статьями 327 ГК РФ и 87 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате – о возможности внесения денежной суммы или ценных бумаг в депозит нотариуса для передачи кредитору, нотариус вправе открыть в кредитных организациях счета для принятия от должников в депозит денежных сумм. В указанных целях нотариусу в соответствии с Инструкцией Банка России «Об открытии и закрытии банковских счетов, счетов по вкладам (депозитам)»²⁸ открывается депозитный счет нотариуса. В Инструкции № 28-И депозитный счет нотариуса выделен в один из видов банковских счетов Основанием для открытия данного счета является заключение соответствующего договора.

²⁶ Новый экономический и юридический словарь/Под ред. А.Н. Азрилияна. – М.: Институт новой экономики, 2016.- 161 с.

²⁷ Письмо ЦБ РФ от 08.12.2010 №18-1-2-9/1558 «О депозитных счетах нотариусов» // «Нотариальный вестник». – 2011. - № 1

²⁸ Инструкция ЦБ РФ от 14.09.2006 №28-И, ред. от 28.08.2012, «Об открытии и закрытии банковских счетов, счетов по вкладам (депозитам)», Зарегистрировано в Минюсте РФ 18.10.2006 №8388 // Первоначальный текст документа опубликован в издании «Вестник Банка России». – 25.10.2006. - №57

Так в главе 6 Открытие депозитных счетов судов, подразделений службы судебных приставов, правоохранительных органов, нотариусов пункте 6.4. дается перечень документов необходимых для открытия депозита нотариуса. К таким документам относятся:

- документ, удостоверяющий личность физического лица;
- карточка;
- документ, подтверждающий наделение нотариуса полномочиями (назначение на должность), выдаваемый органами юстиции субъектов Российской Федерации, в соответствии с законодательством Российской Федерации, то есть лицензия на осуществление нотариальной деятельности.

Карточка оформляется на бланке формы N 0401026 по ОКУД²⁹. (См. приложение №4) По правилам указанным в пункте 7.2. Главы 7 вышеуказанной Инструкции карточка заполняется с применением пишущей или электронно-вычислительной машины шрифтом черного цвета либо ручкой с пастой (чернилами) черного, синего или фиолетового цвета. Применение факсимильной подписи для заполнения полей карточки не допускается.

«Поскольку действующее законодательство Российской Федерации не содержит специального правового регулирования режима депозитного счета нотариуса, полагаем, что особенности обслуживания депозитного счета нотариуса должны быть отражены в заключаемом между кредитной организацией и нотариусом договоре. При этом установление иммунитета данных счетов, предусматривающего невозможность обращения взыскания на денежные средства, находящиеся на них по обязательствам нотариуса, в том числе в сфере налоговых правоотношений, также возможно только на уровне федерального закона, а не на уровне нормативных актов Банка России ввиду отсутствия у последнего соответствующих полномочий».³⁰

²⁹«Изменение №7/2000 общероссийский классификатор управленческой документации (ОКУД) ОК 011-93», утв. Госстандартом РФ // Консультант Плюс 1992-2018 ЗАО «Консультант Плюс»

³⁰Письмо Центрального Банка РФ от 20.11.2007 г. № 18-1-2-9/1915 О депозитных счетах нотариусов // «Нотариальный вестник». – 2008. - № 1

В случае если в состав наследственного имущества входят валютные ценности, драгоценные металлы и камни, изделия из них и не требующие управления ценные бумаги, то они могут быть переданы банку по договору хранения (статья 921 ГК РФ).

Как гласит Гражданский кодекс если в состав наследственного имущества входит оружие, то нотариус должен уведомить об этом органы внутренних дел. Принадлежавшее наследодателю оружие входит в состав наследства и наследуется на общих основаниях, установленных ГК РФ, Тем самым происходит уравнивание данной категории вещей с вещами, свободно находящимися в обороте, но на этом их уравнивание прекращается.

Нотариус, приняв заявление о выдаче свидетельства о праве на наследство, должен разъяснить наследнику, что воспользоваться наследуемым оружием он может лишь после получения специального разрешения (лицензии) на него. Порядок получения такого разрешения установлен соответствующим законом. До получения такого разрешения должны быть приняты меры по охране оружия, входящего в состав наследства. Порядок сдачи оружия на временное хранение аналогичен с процедурой оформления находки. Наряду с этим нотариус обязан известить наследников о местонахождении наследственного имущества с передачей в их распоряжение копии талона-уведомления. То есть в ОВД подаётся заявление, которое регистрируется в установленном порядке в «Книге регистрации и обращений граждан».

В случае если в состав наследственного имущества входят:

- доля в уставном (складочном) капитале хозяйственного товарищества или общества;
- ценные бумаги;
- предприятие;
- исключительные права и др.

то нотариус заключает договор доверительного управления таким имуществом (нотариус в данном случае выступает как учредитель

доверительного управления). Если же завещанием назначен исполнитель завещания, то в качестве учредителя доверительного управления выступает он сам.

Положения о доверительном управлении регулируются главой 53 ГК РФ. По договору доверительного управления одна сторона (учредитель управления) передаёт другой стороне (доверительному управляющему) на определённый срок имущество в доверительное управление, а другая сторона обязуется осуществлять управление этим имуществом в интересах учредителя управления или указанного им лица (выгодоприобретателя) (пункт 1 статьи 1012 ГК РФ).

Что касается формы самого договора доверительного управления, то он совершается в простой письменной форме. А в случае передачи в доверительное управление недвижимого имущества, такое право должно быть зарегистрировано в Федеральной службе государственной регистрации, кадастра и картографии. Так согласно статье 30 Федерального закона «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним»³¹ право на распоряжение имуществом (недвижимым) на условиях доверительного управления, должно регистрироваться на основании документов, которые определяют такие отношения (в том числе на основании договора или решения суда).

Важно отметить, что передача имущества в доверительное управление не влечёт за собой переход права собственности на это имущество к доверительному управляющему. «Все сделки доверительный управляющий осуществляет от своего имени. И при осуществлении своих полномочий он должен давать пояснения, что действует как доверительный управляющий, то есть в случае не письменного оформления действия он информирует другую сторону о действии в качестве доверительного управляющего, а в случае письменного оформления после имени или наименования

³¹Федеральный закон от 21.07.1997 №122-ФЗ, ред. от 12.03.2016, «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним», принят ГД ФС РФ 17.06.1997 // Первоначальный текст документа опубликован в изданиях «Собрание законодательства РФ». - 28.07.1997. - № 30, ст. 3594, «Российская газета». – 30.07.1997. - № 145, утратит силу с 1 января 2020г.

доверительного управляющего должна стоять пометка «Д.У.».если отсутствуют вышеуказанные условия, то доверительный управляющий отвечает перед третьими лицами лично и только своим имуществом».³²

Итак, к мерам по охране наследственного имущества помимо его описи, оценки наследства, его хранения относится, в том числе такая мера как передача наследственного имущества в доверительное управление. При этом доверительный управляющий действует в интересах либо учредителя управления либо указанного им лица – выгодоприобретателя, но от своего имени.

³² Постатейный комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, частям первой, второй, третьей / под ред. Т.Е. Абовой, М.М., Богуславского, А.Ю. Кабалкина, А.Г. Лисицына-Светланова; Ин-т государства и права РАН . – М.: Юрайт-Издат, 2014. – с. 879. – (Профессиональные комментарии).

Глава 2. Исполнение завещания в зарубежных странах

2.1. Особенности исполнения завещания в странах с англосаксонской правовой системой

Англосаксонская правовая модель основана преимущественно на судебном прецеденте, в силу чего основное внимание уделяется свидетельским показаниям как средству доказывания, в том числе и при исследовании письменных доказательств. «Нотариус в правовой системе и нотариальные, как и иные письменные документы не играют той роли, какая отведена им в странах латинского нотариата. Поэтому любые письменные документы в гражданском процессе стран общего права могут быть опровергнуты с помощью свидетелей. Американские нотариусы, так называемые *publicnotary*, выполняют сугубо удостоверительные функции, например, в отношении копий, подписей, свидетельских показаний под присягой и т.д.»³³ Их функции и организация не имеют ничего общего с нотариатом латинского типа. Однако в ряде штатов США (Луизиана, Техас, Флорида) появилась новая категория юристов, так называемых «гражданских нотариусов» (*civillawnotaries*). Они уполномочены создавать аутентичные акты и функционируют на сходных с латинским нотариатом принципах. В США организация и порядок деятельности нотариусов регулируются законодательством штатов. Как правило, нотариальные функции выполняют две категории лиц: нотариусы, назначаемые законодательными органами штата либо высшими должностными лицами штата, а также комиссионеры по вопросам установления факта.

Так в США принятие законодательства о наследовании отнесено к компетенции штатов. Во многих из них законы о наследовании включены в своды законов штатов (Вирджиния, Теннесси, Южная Каролина и др.). В

³³Ерпылева Н.Ю. Международное частное право: Учеб. – М.: ТК Велби, 2004. – с. 113-114.

штате Луизиана, например, действует Французский гражданский кодекс, до настоящего времени сохранилась в основных чертах французская система наследственного права. Существующие, серьезные различия в регламентации наследственных отношений в рамках отдельных штатов вызвали потребность достижения единообразия правовых норм в данной области. Эта необходимость выразилась, в частности, в разработке единообразного закона о наследовании (UniformProbateCode), принятого пока лишь в нескольких штатах (например, Аляске, Айдахо).

«Итак, что касается стран общего права, то в них основной формой распоряжения имуществом на случай смерти является завещание, удостоверенное свидетелями. В Англии это единственная форма завещания. Оно пишется самим завещателем либо иным лицом по его поручению от руки, печатается на машинке или на типографском бланке и подписывается завещателем в присутствии двух свидетелей (ст. 9 Закона о завещаниях 1837 г.). Как правило, в качестве свидетеля, удостоверяющего завещание, не может выступать лицо, являющееся по данному завещанию выгодоприобретателем. Аналогичные правила установлены в Гражданском кодексе провинции Квебек (ст. 727 - 730).

Английская форма завещания, с некоторыми изменениями и дополнениями, воспринята во многих штатах США (attestedwill), хотя в некоторых штатах допускаются олографические завещания (holographicwill), аналогичные тем, которые предусмотрены в европейских законодательствах (Аризона, Арканзас, Калифорния и др.); такие завещания должны быть выполнены самим наследодателем рукописно, без применения технических средств. Кроме того, в некоторых штатах применяются устные завещания (oralwill, nuncupativewill)».³⁴

Так можно сказать, что в Великобритании нет как таковых в нашем понимании нотариусов, как нет и понятия официального документа. Тем не менее завещания оставляют и там. Причем свою волю подданный

³⁴ Абраменков М.С. Наследование по завещанию в Российской Федерации и зарубежных странах: сравнительно-правовой аспект // Наследственное право. – 2016. - №4. – с. 16.

Соединённого Королевства выражает письменно в виде закрытого завещания. Для этого необходимо купить в магазине канцелярских принадлежностей специальный конверт "TheWillAccordingtoEnglishLaw" с вложенным в него бланком. Бланк размерами с газетный разворот на одной стороне имеет текст с популярным изложением порядка и правил того, как в соответствии с английскими законами излагать свою волю. На обороте бланк разлинован для изложения завещания.

И в Англии и в США наследственная масса поначалу переходит к так называемому «личному представителю» погибшего (на праве доверительной принадлежности), а потом уже он, производя нужные расчеты с кредиторами наследодателя, передаст наследникам оставшуюся часть.

«Наследование имущества в Великобритании возможно как по завещанию, так и по закону. Так, еще в 1837 году был принят закон о завещаниях, позже, в 1925 году - закон об администрировании наследства, в 1952 году - закон о наследстве лиц, не оставивших завещания, и наконец, в 1975 году - закон о наследовании, придающий обязательную силу завещанию, составленному в письменной форме в присутствии двух свидетелей. Действующее законодательство предусматривает возможность обращения в суд с просьбой установить содержание из наследства, по завещанию и по закону, со стороны нетрудоспособных родственников, разведенного супруга и других лиц».³⁵

«В Англии, законодательству неизвестны такие понятия, как «резерв» или «обязательная доля». Сравнительно недавно в английском праве появились средства защиты интересов семьи наследодателя. Акт о наследовании (об обеспечении семьи) 1938 г. предоставил возможность пережившему супругу, несовершеннолетним и нетрудоспособным детям право просить суд о назначении им разумного содержания из наследственного имущества, если оно не было обеспечено завещанием. Позднее согласно Акту «О наследовании» 1975 г. (далее - Акт о

³⁵ Ануфриева Л.П. Международное частное право: В 3-х т. Том. 2. Особенная часть: Учебник. – М.: Издательство БЕК, 2009. – с. 532-538.

наследовании) воспользоваться правом о назначении разумного содержания предоставлялось право бывшему супругу наследодателя, не вступившему в другой брак, детям умершего, в том числе еще не родившимся, иждивенцам и некоторым другим лицам, не связанным с наследодателем кровным родством. Акт о наследовании предоставил более широкие полномочия по определению размера и способа исчисления разумного содержания указанным лицам».³⁶

Необходимо отметить, что в английском праве наследование недвижимости как по закону так и по завещанию подчиняется формуле, установленной Законом «О собственности» 1925 г. Как гласит закон, наследование недвижимого имущества, а оно включает в себя землю, материальные вещи, неразрывно связанные с землей и составляющие неразрывное целое, производится по праву того государства, на территории которого находится это имущество. В случае, если предметом наследования выступает движимое имущество, то выбор права осуществляется уже по закону места последнего проживания лица, оставившего такое имущество. Важным условием в данном случае является отсутствие завещания. В Великобритании легатарии (отказополучатели) по своей компетенции практически ничем не отличаются от наследников.

«Следует сказать и о таком понятии как «траст». Слово «траст» происходит от английского «trust» - вера, доверие. В английском праве до сих пор не существует точного определения траста. Но можно сказать, что доверительная собственность представляет добросовестно и добровольно принятое на себя обязательство, которое закон принуждает выполнять после его принятия - добросовестно владеть и управлять собственностью или правом в интересах другого лица или других лиц, при недопустимости всякого риска в отношении этой собственности».³⁷

³⁶ Жаботинский М.В. Обязательное наследование в России и за рубежом // Наследственное право. – 2017. - №2. – с. 16.

³⁷ Карецкий Д.Н. Международное наследование в российском нотариате // Нотариус. – 2017. - №5.. – с. 22.

Это значит, что некоторую долю имущества и капитала можно передать в траст, а в акте об учреждении траста предусмотреть такой режим использования активов в интересах любого лица, который не позволит никому отобрать их в погашение возможных долгов доверителя. И позволит тратить лишь строго определенные суммы на обучение и жизнеобеспечение указанного в акте лица. С наступлением более зрелого возраста часть средств будет выдана для развития собственного дела. Оставшимися средствами он сможет свободно распоряжаться после того, как наступит момент окончания договора траста.

Если наследник по состоянию своего умственного здоровья является недееспособным, то траст обеспечит его достойное существование и после смерти родителей.

Если имущество передано в траст, то наследники могут пользоваться им так, как указано в акте об учреждении траста, а после смерти доверителя не возникает налогов на наследство, ведь собственник имущества не меняется - им так и остается траст.

При создании траста должны присутствовать следующие элементы:

- доверитель (settlor) - владелец, учредитель доверительной собственности (им может быть любое лицо, владеющее собственностью и имеющее право отчуждать ее в чью-то пользу безвозмездно);
 - собственность, передаваемая в траст;
 - управляющий, доверительный собственник траста (trustee);
 - выгодоприобретатель (beneficiary) - лицо, которое получает выгоду от собственности и (или) получит эту собственность при определенных условиях – бенефициар;
- защитник или опекун (protector) - лицо, призванное защищать интересы выгодоприобретателя и не позволять действий, которые могут нарушить эти интересы.

Основные виды трастов:

фиксированный (FixedTrusts). Доверитель дает конкретные, подробные, четкие детали и указания относительно всех элементов траста, по управлению доверительной собственностью и доходам от нее.

дискреционный (DiscretionaryTrusts). Управляющему принадлежит право на любые действия, которые защищают интересы бенефициара и преумножают стоимость собственности. Это - самый распространенный на западе вид траста. В этом случае бенефициар не приобретает от учредителя никакого реального имущества. Такие трасты применяются для управления предприятиями посредством использования доверительным собственником наемных специалистов, результаты труда которых положительно скажутся на стоимости компании и ее прибыли, и это будет выгодно бенефициарам.

защищенный (AssetsProtectionTrusts). Например, родители учреждают траст в пользу детей. Популярен в странах, которые отличаются высоким налогообложением доходов или имущества.

«Считается, что зарождение института доверительной собственности началось, в период раннего средневековья (XII - XIII вв.) в Англии. В то время существовал запрет на отчуждение земель в пользу церкви. Чтобы обойти его, владелец земли становился ее доверительным собственником и управлял участком в интересах церкви.

Существует также мнение, что запрет на возможность завещать землю любому лицу, а не только наследнику по закону, можно было обойти, если владелец назначал доверительного собственника земли, к которому она могла перейти после его смерти».³⁸

Первый закон о доверительной собственности был принят в Великобритании в 1893 г. Сейчас в английском праве действует Закон 1925 года, в котором есть отдельная глава, посвященная доверительным собственникам и трасту. Также к трастовому законодательству относят еще несколько законов, принятых позднее.

³⁸Брун М.И. Введение в международное частное право // Вестник гражданского права. – 2010. - №2. – с. 12.

«В США же нотариальные функции возложены на государственных нотариусов, назначаемых законодательным органом штата, а также на комиссаров по вопросам установления фактов, назначаемых муниципальными советами. Государственный нотариус - в США - лицо, уполномоченное государством на определенный период выдавать подтверждения под присягой и осуществлять аттестацию и сертификацию документов».³⁹

Так в настоящее время в США началась кампания за перевод нотариальных контор на цифровые технологии. Сейчас в Соединенных Штатах насчитывается более 4,5 млн. нотариусов. В их функции входит проверка и заверение подлинности подписей на документах, выдача доверенностей и прочая бумажная работа. Одних подписей в США заверяется более миллиарда в год. В соответствии с требованиями законодательства нотариальные действия по-прежнему отражаются в журналах в виде записей от руки.

Была высказана инициатива 200 тысяч нотариусов, о необходимости перехода на цифровые технологии. Было предложено ввести новую компьютеризированную систему, которая будет автоматически сохранять образец заверенного документа в цифровом виде. Помимо самого отсканированного документа с подписью, каждая «виртуальная» нотариальная запись будет содержать цифровую копию паспорта, водительских прав или иного документа, подтверждающего личность. Кроме того, на документе будет ставиться отпечаток пальца клиента, являющийся дополнительной гарантией того, что нотариальное действие совершено заявленным в документе лицом.

Таким образом, США и Великобритания имеют другой тип нотариата – нотариат стран общего права, где функции нотариуса выполняют в основном адвокаты, суды, а также иногда лица, не имеющие специального юридического образования.

³⁹Дударев А.В., Хамидуллина А.А. Международные аспекты реализации права на наследование имущества // Наследственное право. – 2017. - №4. – с. 5.

2.2. Порядок исполнения завещания в странах с романо-германской системой права

Нотариат латинского типа, функционирует в таких странах как Франция, Германия, Испания и в ряде других стран. В нотариальной системе такого типа нотариус является должностным лицом; лицом свободной юридической профессии (самостоятельно организует свою работу). Нотариусы нотариата латинского типа объединяются в коллективные органы (например, нотариальные палаты). Латинский нотариат основывается на традициях римского права. «Среди основных признаков, которые характеризуют любой национальный нотариат латинского типа, можно назвать следующие:

- основная функция нотариуса – придание частным соглашениям аутентичного характера, особой доказательственной и исполнительной силы, защита публичного интереса;

- нотариус – это публичное должностное лицо, получающий полномочия от государства, реализующий их от его имени и под его контролем;

- нотариус – это лицо свободной юридической профессии в том смысле, что самостоятельно организует свою работу, за собственный счёт приобретает необходимое имущество и нанимает помощников, несёт полную имущественную ответственность за причинённые убытки;

- нотариус за совершением им нотариальных актов получает нотариальный тариф, размер и порядок уплаты которого устанавливаются государством. Нотариальный тариф является одновременно основным источником для самофинансирования нотариальной деятельности;

- нотариусы объединяются в коллективные органы: нотариальные палаты, выполняющие административные и контрольные функции. Членство нотариусов в палатах обязательно».⁴⁰

Так существует так называемый Международный Союз Латинского Нотариата. Международный союз латинского нотариата (TheInternationalUnionofNotaries) – на сегодняшний день, это международная ассоциация нотариальных палат из 73 стран мира, со всех пяти континентов, который был основан 2 октября 1948 года, в Буэнос-Айресе, Аргентине, во время Первого Международного Конгресса Нотариусов.

Создание Международного Союза Латинского Нотариата было обусловлено во имя достижения следующих целей:

- для представительства нотариата в международных организациях;
- для сотрудничества с национальными, в том числе нотариальными организациями;
- для изучения и усовершенствования права в области нотариальной деятельности;
- для распространения принципов Латинского нотариата;
- для организации международных нотариальных конгрессов.

В странах континентальной Европы нормы наследственного права включены в состав гражданских кодексов и помещены, как правило, вслед за нормами, регулирующими правовое положение физических лиц и семейные отношения. Во Франции нормы, регулирующие наследственные отношения, содержатся в первых двух титулах книги ФГК (Французский Гражданский Кодекс) («О различных способах, которыми приобретается собственность»), озаглавленных «О наследовании» и «О дарениях между живыми и в завещаниях». Наследование по закону рассматривается в ФГК отдельно от наследования по завещанию, которое регулируется в тесной связи с прижизненными дарениями. Это объясняется наличием в законе общих норм, регулирующих порядок безвозмездного приобретения имущества. В ФРГ

⁴⁰Гетьман-Павлова И.В. Международное частное право. – М.: Эксмо, 2005. – с. 362.

наследственным правоотношениям посвящена отдельная книга V ГГУ (Германское Гражданское Уложение) («Наследственное право»). В Швейцарии нормы наследственного права также содержатся в отдельной книге – Гражданского Кодекса («О наследствах»). Регламентирование некоторых вопросов, в частности связанных с составлением завещания, кодекс относит к компетенции кантонов. Кантон — основная единица административного деления в Швейцарии. Закон Швейцарии о международном частном праве 1987 г. исходит из того, что к наследованию лица с последним местом жительства в Швейцарии должно применяться швейцарское право, а к наследованию лица, последним местом жительства которого было иностранное государство, должно применяться право, к которому отсылает коллизионное право государства последнего места жительства наследодателя.

«Французский законодатель любые распоряжения имуществом на случай смерти именует «легатами» (legs) и различает такие понятия, как «универсальные легатарии» (legataire universel) - наследники по завещанию, к которым переходит все имущество наследодателя, «легатарии по универсальному титулу» (legataire a titre universel) - наследники, получающие по завещанию определенную часть наследственного имущества, и «легатарии по партикулярному титулу» (legataire a titre particulier) - сингулярные правопреемники, отказополучатели. Согласно ст. 1003 ФГК легатом, распространяющимся на всю совокупность имущества, является завещательное распоряжение, посредством которого завещатель предоставляет одному или нескольким лицам всю совокупность имущества, которую он оставит после смерти. Если наряду с универсальным легатарием имеются наследники, которые в силу закона имеют право на долю имущества, то эти наследники по праву вступают, вследствие смерти завещателя, во владение всем наследственным имуществом и легатарий, которому завещана вся совокупность имущества, должен потребовать у сонаследников выдачи имущества, указанного в завещании (ст. 1004 ФГК). В

то же время легатарий будет иметь право пользования имуществом, указанным в завещании, считая со дня смерти, если требование о выдаче имущества было предъявлено в течение года со дня смерти; в противном случае это пользование начнется лишь со дня предъявления требования в судебном порядке или со дня, когда на выдачу имущества последовало добровольное согласие (ст. 1005 ФГК). При легате по универсальному титулу легатарий получает идеальную долю в общей собственности, распоряжаться которой закон позволяет завещателю, в частности: половину, треть или всю его недвижимость, или все движимое имущество, или определенную долю всех его недвижимостей, или всей движимости (ст. 1010 ФГК). Кодекс также устанавливает, что универсальный легатарий и легатарий по универсальному титулу отвечает по долгам наследодателя вместе с наследниками, за которыми закон закрепляет право на определенную долю имущества (ст. 1009, 1012 ФГК)».⁴¹

В Германии, в отличие от системы, принятой в России, Великобритании, США и Франции, исходным является принцип единства наследственного имущества. И к движимому, и к недвижимому имуществу применяется закон гражданства наследодателя.

Во Франции еще с XVI в. любое наследование недвижимости подчинялось закону места ее нахождения. Иными словами, недвижимость, даже находящаяся во владении иностранцев, попадает под французскую юрисдикцию. В отношении же движимого имущества, французская практика придерживается правила, что такое наследство должно распределяться, исходя из личного закона наследодателя. Наследуемое имущество переходит непосредственно к наследникам. Однако, его владельцами могут стать только те, кто обладает «сезиной». Термин «сезина» означает разрешение вести себя в качестве владельца наследства и немедленно вступить во владение наследуемым имуществом, управлять им и извлекать из него прибыль.

⁴¹ Абраменков М.С. Наследование по завещанию в Российской Федерации и зарубежных странах: сравнительно-правовой аспект // Наследственное право. – 2016. - №4. – с. 23.

В рамках французской системы наследования действует также понятие резерва. Суть этого института состоит в том, что ни завещательные распоряжения, ни пожизненные дарения не могут затронуть всего имущества лица, если у него есть близкие родственники. Когда наследодатель составляет завещание, то руководствуясь правилами о резерве, он обязан распределить только ту долю наследуемого имущества, которой он имеет право распорядиться (от 3/14 до 1/4 всего наследуемого имущества в зависимости от наличия восходящих родственников и детей).

«В Германии, например, согласно § 2303 - 2338 Германского гражданского уложения (далее - ГГУ) предусматривается «система обязательной доли», согласно которой «обязательный дольщик» является не наследником по закону, а лишь кредитором, который вправе требовать выплаты ему определенной суммы наследниками по завещанию. Во Франции имущество наследодателя распадается на часть, находящуюся в его свободном распоряжении (*quotitidisponible*), и часть, которая именуется в законе резервом (*reserve*)».⁴²

«Нотариат, функционирующий во многих странах на основе единых принципов и стандартов, способен сыграть позитивную роль. Речь идет о его участии в регулировании частноправовых отношений с «внешним», иностранным, элементом. В последние годы количество таких дел в нотариальной практике как в России, так и за рубежом значительно увеличилось, что связано с увеличением деловых, личных, семейных и профессиональных контактов российских граждан и организаций с иностранными физическими и юридическими лицами. Роль нотариуса заключается здесь в обеспечении адекватного ожиданиям сторон и соответствующего применимым нормам регулирования такой смешанной правовой ситуации в целях обеспечения действенности и эффективности

⁴² Жаботинский М.В. Обязательное наследование в России и за рубежом // Наследственное право. – 2017. - №2

приобретаемых прав и обязанностей вне зависимости от условий времени и места». ⁴³

«В соответствии с § 2 Закона в компетенцию Государственного нотариата входит совершение следующих действий: 1) производство всех удостоверений и заверений; 2) действия, связанные с составлением, хранением и открытием завещания или договора о наследстве; 3) остальные действия по наследственным делам; 4) действия по всем делам об опеке и попечительстве в интересах совершеннолетних лиц; 5) действия по всем делам по депозиту и хранению; 6) разрешение и публичное вручение согласно; 7) принятие решения об объявлении полномочия лишенным силы согласно; 8) назначение представителя собственника земельного участка согласно; 9) принятие присяжных заверений, поскольку для этого не действуют нормы гражданско-процессуального кодекса; 10) регистрация заявлений о выходе из религиозного общества в соответствии с постановлением от 13 июля 1950 г.; 11) хранение актов, книг и официально переданных документов нотариусов; 12) совершение протестов векселей и чеков; 13) выдача дубликатов взамен уничтоженных или утраченных нотариальных документов в соответствии с постановлением от 16 ноября 1956 г. о порядке замены уничтоженных или утраченных судебных и нотариальных документов; 14) назначение лиц-хранителей; 15) назначение и запрос экспертов в случаях, когда требуется установить состояние и стоимость вещи; 16) выдача повторных исполнительных листов по нотариальным документам (§ 797 ГПК); 17) все прочие действия, которые законом отнесены или будут отнесены к компетенции нотариата». ⁴⁴

В российской юридической литературе некоторые авторы приравнивают нотариуса к исполнителю завещания. Обосновывая это тем, что нотариуса также как и исполнитель осуществляет извещение наследников, розыск имущества принадлежащего наследодателю, принимает

⁴³Карецкий Д.Н. Международное наследование в российском нотариате // Нотариус. – 2017. - №5

⁴⁴Медведев И.Г. Международное частное право и нотариальная деятельность (3-е изд.). - М.: ВолтерсКлувер, 2014. – с. 156 (Серия "Библиотека нотариуса" / Федер. нотар. палата России, Центр нотар. исслед.)

заявления от кредиторов, может принять меры к охране наследственного имущества.

Итак, из всего вышесказанного можно отметить, что роль нотариусов во всех странах, с различной правовой системой имеет разное значение. А также возможно выполнение некоторых нотариальных функций в отношении наследования, исполнения завещания такой категорией лиц как консулы.

Заключение

Исполнение завещания осуществляется наследниками по завещанию, за исключением случаев, когда его исполнение полностью или в определенной части осуществляется исполнителем завещания (статья 1134).

Завещатель может поручить исполнение завещания указанному им в завещании гражданину-душеприказчику (исполнителю завещания) независимо от того, является ли этот гражданин наследником.

Согласие гражданина быть исполнителем завещания выражается этим гражданином в его собственноручной надписи на самом завещании, или в заявлении, приложенном к завещанию, или в заявлении, поданном нотариусу в течение месяца со дня открытия наследства.

Гражданин признается также давшим согласие быть исполнителем завещания, если он в течение месяца со дня открытия наследства фактически приступил к исполнению завещания.

После открытия наследства суд может освободить исполнителя завещания от его обязанностей как по просьбе самого исполнителя завещания, так и по просьбе наследников при наличии обстоятельств, препятствующих исполнению гражданином этих обязанностей.

Полномочия исполнителя завещания основываются на завещании, которым он назначен исполнителем, и удостоверяются свидетельством, выдаваемым нотариусом.

Если в завещании не предусмотрено иное, исполнитель завещания должен принять необходимые для исполнения завещания меры, 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 (пункт 1 статьи 1183);

4) исполнить завещательное возложение либо требовать от наследников исполнения завещательного отказа (статья 1137) или завещательного возложения (статья 1139).

3. Исполнитель завещания вправе от своего имени вести дела, связанные с исполнением завещания, в том числе в суде, других государственных органах и государственных учреждениях.

Исполнитель завещания имеет право на возмещение за счет наследства необходимых расходов, связанных с исполнением завещания, а также на получение сверх расходов вознаграждения за счет наследства, если это предусмотрено завещанием.

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

Завещательный отказ должен быть установлен в завещании.

Содержание завещания может исчерпываться завещательным отказом.

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

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.

При последующем переходе права собственности на имущество, входившее в состав наследства, к другому лицу право пользования этим имуществом, предоставленное по завещательному отказу, сохраняет силу.

3. К отношениям между отказополучателем (кредитором) и наследником, на которого возложен завещательный отказ (должник), применяются положения настоящего Кодекса об обязательствах, если из правил настоящего раздела и существа завещательного отказа не следует иное.

4. Право на получение завещательного отказа действует в течение трех лет со дня открытия наследства и не переходит к другим лицам.

В настоящее время в Российской Федерации отменен порядок подачи заявления о вступлении в наследство строго определенному нотариусу. Наследники имеют право подать соответствующее заявление любому нотариусу данного нотариального округа. Данный порядок гарантирован введением единого электронного реестра нотариальных действий по всей территории Российской Федерации, а значит отсутствие бумажного носителя завещания, а также поиск наследником исполнителем завещания значительно упрощается.

Российская Федерация присоединилась к Международному союзу латинского нотариата. Федеральная нотариальная палата стала членом Международного союза латинского нотариата 25 мая 1995 года. В отличие от англосаксонской системы, в России придают особую роль государству при назначении на должность нотариуса и соответственно контролю за нотариальной деятельностью в области исполнения завещания. Международный союз латинского нотариата и Федеральная нотариальная палата России строят свою деятельность на основном принципе: нотариус должен быть квалифицированным юристом. Именно этот принцип обеспечивает полное исполнение воли завещателя.

Проанализировав нотариат зарубежных стран и российский нотариат можно определить сходство и различие. В общем, существует как уже отмечалось две системы нотариата: англосаксонская система и система латинского нотариата.

Что касается нотариата стран с англосаксонской системой права, то он значительно отличается от российского, так как в основном роль нотариуса в этих странах сводится к свидетельствованию подписи на документе. Должность нотариуса не утверждается государством. Здесь нотариусом может стать любое лицо, как отмечалось, которое приобрело соответствующую лицензию. А оформлением наследства здесь занимаются так называемые «личные представители» погибшего. Причем, что касается США, то закон о наследовании в разных штатах не одинаков. То есть и система нотариата в разных штатах действует различная (и англосаксонская и система латинского нотариата). Таким образом, с российской моделью нотариата сходства не имеется, так как в Российской Федерации действует латинский нотариат.

Итак, нотариат латинского типа имеет следующие общие черты:

- нотариус участвует в подготовительной стадии договоров, даёт разъяснение относительно правовых последствий договоров;
- нотариус самостоятельно организует свою работу, за собственный счёт приобретает необходимое имущество;
- нотариусы нотариата латинского типа объединяются в коллективные органы (нотариальные палаты);
- нотариус получает полномочия от государства, реализует их от его имени;
- нотариус за совершённые нотариальные действия получает нотариальный тариф, размер и порядок уплаты которого устанавливается также государством;
- нотариат этого типа являет основной целью снять основную нагрузку с судов.

Таким образом, и в зарубежных странах и в Российской Федерации особая и важная роль отводится завещанию, как реализации свободы завещателя на определение дальнейшей судьбы своего имущества, и как возможности выразить свою последнюю волю. А исполнение завещания является процедурой для реализации вышеуказанных свобод и возможностей.

Список используемой литературы

1. Нормативно-правовые акты

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ)//Первоначальный текст документа опубликован в издании «Российская газета». - 25.12.1993 г. - № 237;

2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья) от 26.11.2001 № 146-ФЗ (ред. от 23.05.2018)//Первоначальный текст документа опубликован в изданиях «Собрание законодательства РФ». - 05.12.1994. - № 32, ст. 3301, «Российская газета». – 08.12.1994. - № 238-239;

3. Жилищный кодекс Российской Федерации от 29.12.2004 № 188-ФЗ (ред. от 04.06.2018)//Первоначальный текст документа опубликован в изданиях «Собрание законодательства РФ». - 03.01.2005. - № 1 (часть 1), ст. 14, «Российская газета». – 12.01.2005. - № 1, «Парламентская газета». – 15.01.2005. - № 7-8;

4. Налоговый кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 05.08.2000 №117-ФЗ, принят ГД ФС РФ 19.07.2000, (ред. от 19.02.2018) //Первоначальный текст документа опубликован в изданиях «Собрание законодательства РФ». - 07.08.2000. - № 32, ст. 3340, «Парламентская газета». – 10.08.2000. - № 151-152;

5. Закон РФ от 04.07.1991 №1541-1 (ред. от 20.12.2017) «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации»//Первоначальный текст документа опубликован в изданиях «Ведомости СНД и ВС РСФСР». - 11.07.1991. - № 28, ст. 959, «Бюллетень нормативных актов». – 1992. - № 1;

6. «Основы законодательства Российской Федерации о нотариате», утв. ВС РФ 11.02.1993 N 4462-1, (ред. от 23.05.2018) //Первоначальный текст документа опубликован в изданиях «Ведомости СНД и ВС РФ». - 11.03.1993. - № 10, ст. 357, «Российская газета». – 13.03.1993. - № 49;

7. Федеральный закон от 21.07.1997 №122-ФЗ,(ред. от 03.07.2016) «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним», принят ГД ФС РФ 17.06.1997 //Первоначальный текст документа опубликован в изданиях «Собрание законодательства РФ». - 28.07.1997. - № 30, ст. 3594, «Российская газета». – 30.07.1997. - № 145;утрачивает силу с 1 января 2020 г.

8. Федеральный закон от 29.07.1998 №135-ФЗ, (ред. от 29.07.2017), «Об оценочной деятельности в Российской Федерации», принят ГД ФС РФ 16.07.1998//Первоначальный текст документа опубликован в изданиях «Собрание законодательства РФ». - 03.08.1998. - № 31, ст. 3813, «Российская газета». – 06.08.1998. - № 148-149;

9. Методические рекомендации по оформлению наследственных прав утверждённые Федеральной нотариальной палатой 28.02.2006 года// «Нотариальный вестник». – 2006. - №5;

10.Приказ Минюста РФ от 15.03.2006 N 91 «Об утверждении методических рекомендаций по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации»// «Бюллетень Минюста РФ». – 2006. - №4;

2. Специальная литература

1. Абраменков М.С. Наследование по завещанию в Российской Федерации и зарубежных странах: сравнительно-правовой аспект // Наследственное право. – 2016. - №4. – с. 38;
2. Ануфриева Л.П. Международное частное право: В 3-х т. Том. 2. Особенная часть: Учебник. – М.: Издательство БЕК, 2014. – с. 532-538;

3. Брун М.И. Введение в международное частное право // Вестник гражданского права. – 2010. - №2. – с. 33;
4. Гаврилов В.О. Комментарий к разделу V части III ГК РФ «Наследственное право». - СПб.: Питер, 2016. – с. 125 – (Серия «Закон и комментарии»);
5. Гатин А.М. Гражданское право: Учебное пособие. – Издательско-торговая корпорация «Дашков и К», 2007. – с. 201;
6. Гвоздева И.Н. Вопросы наследования // Бюллетень нотариальной практики. – 2016. - №4. – с. 40;
7. Гетьман-Павлова И.В. Международное частное право. – М.: Эксмо, 2005. – с. 442;
8. Гонгало Ю.Б. Понятие утраты силы завещательного распоряжения по французскому праву и его соотношение с категориями российского права//Семейное и жилищное право.-2008.-№3.-с. 28;
9. Грудцына Л.Ю. Как правильно распорядиться своим имуществом (наследование, дарение, рента). – Подготовлен для системы Консультант Плюс. – 2014 // Консультант Плюс 1992-2018 ЗАО «Консультант Плюс»;
10. Гуев А.Н. Гражданское право: учебник: в 3т. Т. 3. - М.: Издательство «Экзамен», 2006.- с. 44;
11. Данилов Е.П. Наследование. Нотариат. Похороны: Комментарий законодательства. Справочные материалы. Адвокатская и судебная практика. Образцы документов. – 3-е изд-е. М.: Право и Закон, 2001.- с. 104 (Серия «Справочник адвоката»);
12. Дударев А.В., Хамидуллина А.А. Международные аспекты реализации права на наследование имущества // Наследственное право. – 2017. - №4. – с. 45;
13. Ерпылева Н.Ю. Международное частное право: Учеб. – М.: ТК Велби, 2004. – с. 113-114;

14. Жаботинский М.В. Обязательное наследование в России и за рубежом//Наследственное право. – 2017. - №2. – с. 32;
15. Зайцева Т.И. Судебная практика по наследственным делам. – ВолтерсКлувер, 2016. – с. 326;
16. Карецкий Д.Н. Международное наследование в российском нотариате//Нотариус. – 2017. - №5. – с. 22;
17. Крашенинников П.В. Библиотечка «Российской газеты» Самое новое в законодательстве о наследовании. Гражданский кодекс Российской Федерации часть третья и Федеральный закон о введении её в действие. Постатейный комментарий к разделу V части третьей Гражданского кодекса РФ // Наследственное право. – 2001. - №23. – с. 40;
18. Мананников О.В. Наследственное право России: Учебное пособие. – М.: Издательско-торговая корпорация «Дашков и Ко», 2004. – с. 267;
19. Марченко М.Н. Теория государства и права. Учебник. Издание второе, переработанное и дополненное. – М.: ООО «ТК Велби», 2002. – с. 614;
20. Медведев И.Г. Международное частное право и нотариальная деятельность (3-е изд.). - М.: ВолтерсКлувер, 2014. – с. 231 (Серия "Библиотека нотариуса" / Федер. нотар. палата России, Центр нотар. исслед.);
21. Настольная книга нотариуса: в двух томах (Том II) (издание 3-е, исправленное и дополненное)/ Б.М. Гонгало, Т.И. Зайцева, П.В. Крашенинников, Е.Ю. Юшкова, В.В. Ярков. – М.: ВолтерсКлувер, 2014. – с.154;
22. Новый экономический и юридический словарь/Под ред. А.Н. Азрилияна. – М.: Институт новой экономики, 2016.- с. 598;
23. Победоносцев К.П. Курс гражданского права. Часть вторая: Права семейственные, наследственные и завещательные. // Проект «Консультант Плюс» при поддержке издательства «Статут» и Юридической научной библиотеки издательства «Спарк» - Классика

- российского права//Консультант Плюс 1992-2018 ЗАО «Консультант Плюс»;
- 24.Покровский И.А. История римского права. – М.: Статут, 2004. – с. 365;
- 25.Постатейный комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, частям первой, второй, третьей / под ред. Т.Е. Абовой, М.М., Богуславского, А.Ю. Кабалкина, А.Г. Лисицына-Светланова; Ин-т государства и права РАН . – М.: Юрайт-Издат, 2017. – с. 879. – (Профессиональные комментарии);
- 26.Рахвалова М.Н. Право пользования жилым помещением на основании завещательного отказа//Научно-практическое информационное издание «Семейное и жилищное право». – 2012. - №2. – с. 32;
- 27.Солодова А.А. Завещательное назначение опекуна или попечителя в форме завещательного возложения//Юрист.-2007.-№1.-с. 45;
- 28.Тарарышкина И.С. Институт завещательного отказа по Российскому праву // Нотариус. – 2016. - № 5.

3. Материалы судебной и юридической практики

1. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29.05.2012 г. № 9 «Осудебной практики по делам о наследовании» // «Консультант плюс» (дата обращения 19.04.2018 г.).