

МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
«Тольяттинский государственный университет»

ПРАВА

(институт)

«Гражданское право и процесс»

(кафедра)

030501.65 «Юриспруденция»

(код и наименование направления подготовки, специальности)

Гражданское право

(наименование профиля, специализации)

ДИПЛОМНАЯ РАБОТА

на тему Общие положения о завещании

Студент

А.П. Дорожкин

(И.О. Фамилия)

(личная подпись)

Руководитель

Э.А. Джалилов

(И.О. Фамилия)

(личная подпись)

Допустить к защите

И.о. заведующего кафедрой канд.юрид.наук, доцент О.С. Лапшина _____

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

(личная подпись)

«_____» _____ 2016 г.

Тольятти, 2017

МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
«Голыяттинский государственный университет»

ИНСТИТУТ ПРАВА

(институт)

Кафедра «Гражданское право и процесс»

УТВЕРЖДАЮ

И.о. зав. кафедрой «Гражданское право,
гражданский процесс и трудовое право»

О.С. Лапшина

(подпись)

(И.О.Фамилия)

«02» сентября 2016 г.

ЗАДАНИЕ

на выполнение выпускной квалификационной работы

Студент: Дорожкин Алексей Петрович

1. Тема: Общие положения о завещании

2. Срок сдачи студентом законченной выпускной квалификационной работы: 26.12.2016.

3. Исходные данные к выпускной квалификационной работе: Гражданский кодекс РФ; Гришаев С.П. Наследственное право. М.: Юристъ, 2012; Зайцева Т.И. Настольная книга нотариуса: В 4 т. Семейное и наследственное право в нотариальной практике. Т.3. М.: Статут, 2015; Кирилловых А.А. Завещательное распоряжение в современном гражданском праве. М.: Деловой двор, 2011; Путинцева Е.П. Распоряжения на случай смерти по законодательству Российской Федерации и Федеративной Республики Германия. М.: Статут, 2016.

4. Содержание выпускной квалификационной работы (перечень подлежащих разработке вопросов, разделов):

Глава 1. Общая характеристика завещания.

Глава 2. Теоретический анализ формы и порядка составления завещания.

Глава 3. Содержание завещания.

5. Дата выдачи задания « 02 » сентября 2016 г.

Руководитель выпускной
квалификационной работы

(подпись)

Э.А. Джалилов

(И.О. Фамилия)

Задание принял к исполнению

(подпись)

А.П. Дорожкин

(И.О. Фамилия)

МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
«Тольяттинский государственный университет»

ИНСТИТУТ ПРАВА

(институт)

Кафедра «Гражданское право и процесс»

УТВЕРЖДАЮ

И.о. зав. кафедрой «Гражданское право,
гражданский процесс и трудовое право»

О.С. Лапшина

(подпись)

(И.О.Фамилия)

«02» сентября 2016 г.

КАЛЕНДАРНЫЙ ПЛАН

выполнения выпускной квалификационной работы

Студента: Дорожкина Алексея Петровича

по теме: Общие положения о завещании

Наименование раздела работы	Плановый срок выполнения раздела	Фактический срок выполнения раздела	Отметка о выполнении	Подпись руководителя
Составление плана работ и библиографии.	Сентябрь 2016	15.09.2016	выполнено	
Обсуждение I главы работы	Октябрь 2016	05.10.2016	выполнено	
Обсуждение II главы работы	Октябрь 2016	25.10.2016	выполнено	
Обсуждение III главы работы	Ноябрь 2016	15.11.2016	выполнено	
Предоставлен черновой вариант работы	Ноябрь 2016	20.11.2016	выполнено	
Представление ВКР для проверки в системе «Антиплагиат»	Январь 2017	10.01.2017	выполнено	
Предзащита	Декабрь 2016	29.12.2016	выполнено	
Корректировка ВКР	Январь 2017	16.01.2017	выполнено	
Защита ВКР перед государственной аттестационной комиссией	Январь 2017	23.01.2017		

Руководитель выпускной
квалификационной работы

(подпись)

Э.А. Джалилов

(И.О. Фамилия)

Задание принял к исполнению

(подпись)

А.П. Дорожкин

(И.О. Фамилия)

АННОТАЦИЯ

студента Дорожкина Алексея Петровича группы ЮРз-1102Д

Актуальность темы исследования обусловлена тем, что наследственное правопреемство, определяющее процедуру перехода прав на имущество умершего лица к иному лицу (лицам), имеет важное значение в каждом государстве, в результате чего ни одним современным правовым порядком не оставлено без внимания регулирование данных отношений. Наследственные отношения прочно связаны с отношениями собственности, составляющие экономическую основу современного общества, что предопределяет, в свою очередь, стабильный интерес юристов к вопросам наследственного права.

Цель работы - является комплексный анализ института завещания в современном гражданском праве.

Задачи исследования: рассмотреть историю возникновения и развития завещания; понятие завещания; формы и виды завещания; порядок составления завещания; общие требования к содержанию завещания; сущность завещательного отказа и завещательного возложения.

Объектом исследования являются общественные отношения в сфере наследования по завещанию.

Предметом исследования являются нормы права, закрепляющие общие положения о завещании.

Методы исследования представлены диалектическим, историко-правовым, формально-логическим, сравнительно-правовым и др.

При написании работы были использованы: нормативно-правовые акты, учебная и специальная литература, исторические источники, материалы юридической практики. Всего использовано 82 источника.

Объем работы составил 70 страниц.

ОГЛАВЛЕНИЕ

ВВЕДЕНИЕ.....	6
ГЛАВА 1. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ЗАВЕЩАНИЯ.....	9
1.1. История возникновения и развития завещания.....	9
1.2. Понятие завещания.....	17
ГЛАВА 2. ТЕОРЕТИЧЕСКИЙ АНАЛИЗ ФОРМЫ И ПОРЯДКА СОСТАВЛЕНИЯ ЗАВЕЩАНИЯ.....	23
2.1. Форма и виды завещания.....	23
2.2. Порядок составления завещания.....	35
ГЛАВА 3. СОДЕРЖАНИЕ ЗАВЕЩАНИЯ.....	43
3.1. Общие требования к содержанию завещания.....	43
3.2. Завещательный отказ и завещательное возложение.....	51
ЗАКЛЮЧЕНИЕ.....	60
БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК.....	63

ВВЕДЕНИЕ

Наследственное правопреемство, определяющее процедуру перехода прав на имущество умершего лица к иному лицу (лицам), имеет важное значение в каждом государстве, в результате чего ни одним современным правопорядком не оставлено без внимания регулирование данных отношений. Наследственные отношения прочно связаны с отношениями собственности, составляющие экономическую основу современного общества, что предопределяет, в свою очередь, стабильный интерес юристов к вопросам наследственного права.

Сегодня государства предпринимают попытки учитывать последнюю волю своих граждан и дают им право распоряжаться имуществом на случай смерти согласно их представлению о справедливом наследственном преемстве. В большинстве государств указанное распоряжение выражается в завещании¹.

Наследование по завещанию является одним из значимых правовых институтов в российском праве. Однако его развитие было достаточно сложным, а в отдельные периоды формирования даже противоречивым. С преобразованиями в сфере гражданского законодательства будут трансформироваться и положения наследственного права, в том числе касающиеся оформления нотариусом завещания.

Основополагающим отличительным положением о наследовании является несомненный приоритет, который принадлежит наследованию по завещанию². Сегодня завещание представляет важнейший демократический механизм передачи имущества наследникам, точно отвечающий волеизъявлению лица и влекущий рост благосостояния граждан³.

¹ Путинцева Е.П. Распоряжения на случай смерти по законодательству Российской Федерации и Федеративной Республики Германия. М.: Статут, 2016. С. 3.

² Зайцева Т.И., Крашенинников П.В. Наследственное право. Комментарий законодательства и практика его применения. М., 2002. С. 34.

³ Медведев И.Г., Ярков В.В. Завещание без границ: о необходимости присоединения к международным договорам в данной сфере // Закон. 2014. № 6. С. 82.

Объектом исследования являются общественные отношения в сфере наследования по завещанию.

Предметом исследования являются нормы права, закрепляющие общие положения о завещании.

Целью работы является комплексный анализ института завещания в современном гражданском праве.

Достижение цели исследования влечет необходимость решения следующих задач:

- рассмотреть историю возникновения и развития завещания;
- определить понятие завещания;
- установить формы и виды завещания;
- определить порядок составления завещания;
- охарактеризовать общие требования к содержанию завещания;
- раскрыть сущность завещательного отказа и завещательного возложения.

Методы исследования представлены диалектическим, историко-правовым, формально-логическим, сравнительно-правовым и др.

Теоретическую базу исследования составили труды таких авторов как: Абраменков М.С., Амиров М.И., Абрамова Е.Н., Барков Р.А., Барщевский М.Ю., Бегичев А.В., Белов В.А., Блинков О.Е., Бредихина А.С., Бугаев Д.В., Власов Ю.Н., Гришаев С.П., Громов А.А., Гущин В.В., Демичев А.А., Ермолова Н.А., Зайцева Т.И., Зиганшина Д.Ф., Кириллова Е.А., Кирилловых А.А., Корсик К.А., Коршунова Е.А., Костычева А.И., Котарев С.Н., Крайнова Т.К., Кузнецова О.А., Кучкин В.А., Летова Н.В., Лысенко Е.В., Марухно В.М., Медведев И.Г., Минахина И.А. Мясникова А.Ю., Нестолий В.Г., Никитюк П.С., Ожегов С.И., Останина Е.А., Покровский И.А., Путинцева Е.П., Раскостова Р., Сараев А.Г., Сафонова А.А. Серебровский В.И., Тарасова И.Н., Терехова М.В., Титова Т.В., Тоцкий Н.Н., Трапезникова А.В., Уткин А.В., Хачатуров Р.Л., Черепяхин Б.Б., Эрделевский А.М.

При написании работы были использованы Конституция РФ, Гражданский кодекс, иные федеральные законы, а также подзаконные акты. Практической основой исследования послужили материалы судебной практики.

Структура работы представлена введением, тремя главами, подразделенными на шесть параграфов, заключением и библиографическим списком.

ГЛАВА 1. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ЗАВЕЩАНИЯ

1.1. История возникновения и развития завещания

Завещание является актом односторонней воли, который определяет судьбу гражданско-правовых отношений лица на случай его смерти⁴.

Понятие завещания впервые было сформулировано во времена Византийской Империи. Достойному члену римского общества полагалось содержать при жизни и оставить после себя все свои дела в порядке. Грамотно составленное завещание говорило о мудрости человека и ясности ума. Факт же составления завещания свидетельствовал не только наличие собственности у человека, но и показывал его ответственность и серьезность. Воля завещателя имела силу закона.

В 530-533 годах н.э. по приказу византийского императора Юстиниана I были составлены и утверждены Дигесты - выдающийся памятник права римской классической правовой мысли, который представлял собой собрание извлечений из трудов авторитетнейших римских юристов. Дигесты включали 50 книг и имели силу закона. Дигестов подразделялись на девять частей. В пятой части Дигестов - «De testamentis» были включены книги 28 - 36 характеризующие завещания и завещательные отказы.

В отечественном праве упоминание о завещании прослеживается уже с X века и тесно связано с понятием «Духовная грамота».

Факт существования наследственного права и практики составления завещаний упомянут в древнем летописном памятнике «Повести временных лет». Идея составления завещания в древнерусском государстве связывалась с нравственной обязанностью перед смертью позаботиться о собственной душе, закончив земные дела, в связи с чем завещание именовалось «душевной грамотой» (позже «Духовной грамотой»). Договором князя Олега, который был заключен с греками в 911г., устанавливается, что если

⁴ Завещание // Энциклопедический словарь Брокгауза и Ефрона: в 86 т. (82 т. и 4 доп.). СПб., 1890—1907.

«русин», который служит византийскому императору, умрёт, то его имущество должно передаваться наследнику, упомянутому в «духовной»⁵. До сегодняшнего времени сохранились подлинные «душевные грамоты» великих Московских князей⁶.

«Духовной грамотой» наряду с молитвенным напутствием родным устанавливались пожелания прагматического характера, полностью совпадающие по значению с соответствующими пунктами современного завещания (князьями и владельческими лицами передавались по «Духовной грамоте», принадлежавшие им земли, села, имущество и т.д.). Духовные грамоты составляли на Руси все: от правителей государства и духовных лиц, до деловых людей и простых граждан. Светскими властителями включалось в содержание грамоты следующие пункты:

- назначение преемника;
- указания по распоряжению владеемой территорией;
- указания на делегирование полномочий и на действия по незавершённым политическим акциям;
- выражение своего политического волеизъявления как наставление потомкам и преемникам.

Обычно частными лицами в Духовную вносились распоряжения исключительно имущественного характера:

- распределение между наследниками имущества;
- пожертвования монастырям и церквям на помин души;
- вольные для холопов;
- распоряжения об исполнении долговых обязательств.

Духовная писалась или самим завещателем собственной рукой, или лицом, которое выбиралось для данной процедуры завещателем. Документ скреплялся печатью. Грамоты влиятельных лиц (князей, царей, патриархов)

⁵ Хачатуров Р.Л. Византия и Русь: государственно-правовые отношения. Тольятти: Акцент, 1995. С. 12.

⁶ Кучкин В.А. Завещания Московских князей XIV. Первая душевная грамота Великого князя Ивана Даниловича Калиты // Древняя Русь. Вопросы медиевистики. 2008. №1 (31). С. 101.

составлялись их дьяками и скреплялись официальными печатями (церковными или государственными).

При составлении Духовных грамот должны были присутствовать свидетели, которые расписывались на обратной стороне завещания. Духовная грамота могла быть составлена как на одре смертельной болезни, так и заранее. Так, например, в период монголо-татарского ига она составлялась князьями при отъезде в Золотую орду.

Процедура назначения лиц, которые могли быть свидетелями и душеприказчиками после смерти составившего Духовную грамоту с течением времени стала регулироваться законодателем.

Так, наиболее полные положения о наследовании были закреплены Русской Правдой (сводом законов Киевской Руси XI-XII веков)⁷. Вместе с Духовными грамотами, которые оформлялись в письменной форме завещание совершалось в устной форме, и называлось обычно «Изустной памятью». Завещалось имущество, которое имелось на момент составления завещания. К наследству могло быть отнесено только движимое имущество. Недвижимое имущество оставалось принадлежащим роду. К наследованию призывались прежде всего сыновья, а только при их отсутствии – дочери. К наследованию по завещанию могли призываться наследники по закону, то есть завещателем могло быть перераспределено имущество между ними.

Более поздними известными источниками права, такими как, например, Псковской Судной грамотой 1467 года⁸ и Новгородской Судной грамотами⁹, Судебниками 1497¹⁰ и 1550 годов, Соборным Уложением царя Алексея Михайловича 1649 года¹¹ были развиты положения наследственного права.

⁷ Русская Правда // Российское законодательство X - XX веков. Т. 1: Законодательство Древней Руси / Под ред. О.И. Чистякова. М.: Юрид. лит., 1984.

⁸ Псковская судная грамота // Российское законодательство. Т. 1: Законодательство Древней Руси / Под ред. О.И. Чистякова. М.: Юрид. лит., 1984.

⁹ Новгородская судная грамота // Российское законодательство. Т. 1: Законодательство Древней Руси / Под ред. О.И. Чистякова. М.: Юрид. лит., 1984.

¹⁰ Судебник 1497 года // Российское законодательство X-XX вв. Т. 2. Законодательство периода образования и укрепления русского централизованного государства. М.: Юрид. лит., 1985.

¹¹ Соборное Уложение 1649 года // Российское законодательство. Т. 3. Акты земских соборов / Под ред. О.И. Чистякова. М.: Юрид. лит., 1985.

Указанными памятниками допускалось наследование и недвижимости. Завещание могло составляться не только в пользу наследников по закону, но и в пользу иных лиц. Законом предусматривались устная форма завещания в пользу наследников по закону, и письменная форма в пользу посторонних лиц.

До реформы Петра I содержание завещаний претерпевало отдельные изменения (например, некоторые ограничения в распоряжении землей в зависимости от её категории). Также существовали две формы завещания – письменная в виде «Духовной грамоты» и устная в виде «Изустных памятей», совершение которых осуществлялось крестьянской среде вплоть до XIX века невзирая на то, что законодатель признавал устную форму совершения завещания недействительной¹².

Закон Судный Людям предусматривал строгие требования к процедуре совершения завещания. Необходимо было, чтобы при совершении завещания присутствовало несколько свидетелей. При этом законом устанавливались ограничения: не могли быть привлечены как свидетели малолетние и лица состоящие под родительской властью, немые, глухие, лишённые ума, лишённые права быть свидетелями вообще, объявленные расточителями. Завещание совершалось письменно: самим завещателем либо иным лицом с разрешения завещателя, и подписывалось собственноручно завещателем и свидетелями, после чего ставилась подпись духовного отца. Действительность завещание получало после засвидетельствования епархиальным епископом правильности его формы и свободы воли завещателя.

Законом Петра I «О порядке наследования в движимых и недвижимых имуществах» от 18 марта 1714 года была произведена реформа в завещательном праве. Как результат реформы Петра I завещательные отношения были отданы гражданскому ведомству. Указанное обстоятельство

¹² Бегичев А.В. Наследование по завещанию в дореволюционном российском праве // Наследственное право. 2011. № 3. С. 9.

было связано с желанием обеспечить верность и единообразие завещательных актов.

С развитием светского законодательства завещательные отношения стали средством государственной политики, которая обеспечивала достижение государственных целей, поскольку реформа армии, военные действия требовали существенных расходов государства. Составление и свидетельствование завещательных распоряжений могли быть дополнительным источником пополнения государственной казны.

Отнесение завещаний к гражданскому ведомству способствовало развитию светского законодательства, которое регулировало завещательные отношения. Завещания выполнялись в письменной форме, и кроме того только на особой гербовой бумаге (под страхом недействительности), подлежали удостоверению в специальном учреждении и регистрации в крепостной книге. Указ Петра I установил систему майората (передачу всей недвижимости старшему сыну в отсутствие завещания или одному из сыновей по завещанию). Оставшиеся сыновья и дочери могли наследовать в равных долях движимое имущество. Завещание не могло быть совершено в пользу других лиц.

Императрицей Анной были установлены новые правила: завещатель мог только разделить родовое имение поровну между сыновьями, а дочерям определить приданое.

В начале XVII века вместе с «Духовной грамотой» стали использоваться «Духовные памяти», которыми постепенно были вытеснены документы предыдущего типа.

К началу XVIII века, в связи с духом секуляризации русского общества изменилась содержание и форма «Духовных грамот» и памятей. Начали пропадать формулировки духовного (религиозного) содержания, документ приобрел вид сугубо делового качества, что было отражено и в названии: сформулированное к началу XVIII века название «Духовный завет», позже трансформировавшееся в завещание.

Дореволюционное законодательство не накладывало запрета на условные и срочные завещания. Только по отношению к родовому имуществу условные и срочные завещания были невозможны в силу того, что право на них в силу самого закона принадлежало наследникам.

Внешним условием действительности завещания являлось соблюдение предусмотренной формы:

- общей (домашнее и нотариальное завещание);
- особенной, являющейся исключением из первой и возможной только в предусмотренных законом случаях при существовании отдельных условий.

К особым формам завещания русским дореволюционным наследственным правом относилось: военно-морское, военно-походное, заграничное, крестьянское, госпитальное.

Все завещания должны были быть составлены письменно и совершение завещания в устной форме не имело силы.

В соответствии с действовавшими до 1917 года законами, завещание, после смерти завещателя должно было с соблюдением сроков передано в судебные органы для утверждения к выполнению. Сроки были предусмотрены следующие: для находящихся в государстве – 1 год, а для пребывающих за границей – 2 года со дня смерти завещателя. После истечения предусмотренных сроков завещание не принималось к выполнению и становилось ничтожным. Данный срок мог восстанавливаться тогда, когда наследником предоставлялись неоспоримые доказательства того, что срок для утверждения к выполнению пропущен в результате незнания наследником о факте существования завещания, или по иной уважительной причине. В данном случае наследнику представлялось право иска до истечения общей земской давности со дня смерти завещателя.

Выполнение воли завещателя было можно возложить как на самих наследников, так и на специально назначенное лицо. Душеприказчиками не могли являться служащие карантинных учреждений, в случае если завещание было составлено лицом в период нахождения в данном учреждении. Также

не могли назначаться душеприказчиками лица, которые подписали завещание как свидетели.

Душеприказчик не мог требовать вознаграждения от наследников за выполняемые им действия или самостоятельно выделить его из наследственной массы. Завещатель, тем не менее, вправе был назначить ему вознаграждение на основании завещательного акта.

Завещанием можно было также установить процедуру раздела наследства не только с определением долей наследников, но и способов фактического осуществления раздела. При этом завещателем могло быть прямо поручено производство раздела душеприказчику. Если же завещатель не определили процедуру раздела, законодатель предоставлял самим наследникам право осуществить раздел полюбовно. При недостижении наследниками согласия в данном вопросе действовала судебная процедура раздела наследства по истечении 2-х лет со времени подачи суду прошения о разделе кем-либо из сонаследников. Документом о разделе или разделительным актом являлась раздельная запись, которая совершалась по «Положению о нотариальной части»¹³.

Советской властью в первые месяцы ее существования декретом ВЦИК от 27 (14) апреля 1918 года отменялось наследование как по закону, так и по завещанию¹⁴.

С введением 1 января 1923 года в действие Гражданского кодекса РСФСР, допускалось наследование и по закону и по завещанию, однако устанавливалось ограничение в пределах общей стоимости наследственного имущества не больше 10 000 золотых рублей. Данным документом определялось, что наследниками по завещанию вправе быть лица из числа наследников по закону. В указанный период появляются положения об известных нам сегодня завещательном отказе и подназначении наследников,

¹³ Титова Т.В., Миридонова В.С. Нормативное регулирование завещательных отношений в крестьянской среде в России второй половины XIX - начала XX веков // Вестник ННГУ им. Н.И. Лобачевского «Государство и право: итоги XX века». Н.Новгород, 2012. С. 43.

¹⁴ Декрет ВЦИК от 27.04.1918 «Об отмене наследования» // СУ РСФСР. 1918. N 34. Ст. 456.

о подписании завещания рукоприкладчиком. Завещание должно быть выполнено в письменной форме и подлежало нотариальному удостоверению.

Указом Президиума Верховного Совета СССР от 14 марта 1945 года¹⁵ были расширены права завещателя в выборе наследников – он был вправе распорядиться собственным имуществом в пользу одного или неограниченного числа лиц из числа наследников по закону или государственной либо общественной организации. В отсутствие наследников по закону наследодатель мог совершать завещание в пользу любых лиц¹⁶.

Гражданским кодексом 1964 года¹⁷ предоставлялась возможность выполнить завещание в пользу любых физических лиц, государства, государственных, кооперативных и других общественных организаций, введены новые правила о возможности лишить наследства, о праве на обязательную долю в наследстве, о завещательном возложении, о завещаниях, которые приравниваются к нотариально удостоверенным.

Главой 62 Гражданского кодекса РФ «Наследование по завещанию» в ст. 1118-1140 регламентируется сфера завещания, определяются его формы и виды. Сохраняя преемственность ранее действующему законодательству в настоящее время развиваются положения о форме завещания, возрожден институт свидетелей.

Таким образом, основываясь на анализе изложенных выше правовых источников можно констатировать, что на развитие института завещания повлияли культурно-исторические аспекты, а также экономические и политические причины. В настоящее время положения о завещании содержатся в ст. 1111 – 1140 главы 62 Гражданского кодекса РФ.

¹⁵ Указ Президиума ВС СССР от 14.03.1945 «О наследниках по закону и по завещанию» // Ведомости ВС СССР. 1945. N 15.

¹⁶ Власов Ю.Н., Калинин В.В. Наследственное право: Курс лекций. М.: Омега-Л, 2012. С. 48.

¹⁷ Гражданский кодекс РСФСР (утв. ВС РСФСР 11.06.1964) // Ведомости ВС РСФСР. 1964. N 24. Ст. 407.

1.2. Понятие завещания

Согласно ст. 1118 Гражданского кодекса РФ «распорядиться имуществом на случай смерти можно только путем совершения завещания»¹⁸, являющееся единственным вариантом распоряжения имуществом на случай смерти.

Законом отводится первоначальная роль наследованию по завещанию, предусматривая, что наследование по закону будет иметь место только в тех случаях, когда оно не изменено завещанием¹⁹. Так, наследованию по закону отводится восполнительная функция: положения, которые регулируют наследование по закону, используются только в тех случаях, когда гражданином самим на случай своей смерти не определена судьба своего имущества. Гражданским кодексом Российской Федерации специально подчеркивается, что распорядиться имуществом на случай смерти можно одним способом - посредством совершения завещания.

Завещание это распоряжение завещателя (наследодателя) в отношении принадлежащего ему имущества на случай его смерти, и выполненное в предусмотренной законом форме. Распоряжения, которые сделаны только в отношении неимущественных отношений, не являются завещанием²⁰.

В соответствии со ст. 1119 ГК РФ «завещатель вправе по своему усмотрению завещать имущество любым лицам, любым образом определить доли наследников в наследстве, лишить наследства одного, нескольких или всех наследников по закону, не указывая причин такого лишения, а в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, включить в завещание иные распоряжения. Завещатель вправе отменить или изменить совершенное завещание в соответствии с правилами статьи 1130 настоящего Кодекса».

¹⁸ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья) от 26.11.2001 N 146-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 2001. N 49. Ст. 4552.

¹⁹ Барков Р.А., Блинков О.Е. Эволюция основных положений о завещании: общие тенденции и перспективы их унификации на постсоветском пространстве // Наследственное право. 2013. N 4. С. 41

²⁰ Комментарий к ГК РФ. Часть третья (постатейный) / Отв. ред. Л.П. Ануфриева. М.: Волтерс Клувер, 2004. С. 656.

Следует подчеркнуть, что российским законодательством достаточно детально регламентируется наследование по завещанию, но вместе с тем не сформулировано точного определения понятия «завещание».

В научной же литературе содержится множество определений понятия завещания. Так, И.А. Покровским завещание понимается как собственное распоряжение гражданина на случай его смерти о переходе его передаваемых по наследству имущественных и личных неимущественных прав к определенным им наследникам, совершенное в рамках, предусматриваемых законом, и оформленное в установленной законом форме²¹.

М.Ю. Барщевский полагает, что завещание это распоряжение лица на случай смерти о собственном имуществе, совершенное в предусмотренной законом форме²².

А.А. Кирилловых считает, что завещанием следует признать юридический акт, который не имеет юридического значения при жизни составителя и содержащий в себе одностороннее распоряжение гражданина, совершенное в предусмотренной законом форме, о том, что должно быть выполнено после его смерти и, главным образом, в отношении предоставления его имущества в пользу определенных лиц²³.

И.А. Минахина определяет завещание как односторонне распорядительную, лично формальную сделку, выполненную на случай смерти для установления наследственного правопреемства²⁴.

Б.Б. Черепихин, рассматривая классификацию односторонних сделок, где выделяются односторонне обязывающие и односторонне управомочивающие; нуждающиеся и не нуждающиеся в восприятии иными лицами; распорядительные и обязательственные, относит завещание к

²¹ Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права. М.: Проспект, 2011. С. 106.

²² Барщевский М.Ю. Наследственное право. М.: Омега, 2012. С. 69.

²³ Кирилловых А.А. Завещание как способ распоряжения наследством // Законодательство и экономика. 2010. № 10. С. 8.

²⁴ Минахина И.А. Наследование. Дарение. Пожизненная рента: вопросы правового регулирования. Издательско-торговая корпорация «Дашков и К», 2013. С. 47.

односторонне упрвомочивающим распорядительным сделкам, не нуждающимся в восприятии иных лиц²⁵.

А.Г. Сараев устанавливает, что завещание это индивидуальный волевой акт лица, который облекается в четко определенную форму и направленный на желаемое отчуждение прав на имущество, которое принадлежало определенному лицу в момент смерти, установление обязанностей в отношении указанных имущественных прав, а также установление условий реализации указанного акта²⁶.

В соответствии с п. 5 ст. 1118 ГК РФ «завещание является односторонней сделкой, которая создает права и обязанности после открытия наследства». Итак, в науке наследственного права завещание рассматривается в качестве:

- а) односторонней сделки;
- б) одного из способов распоряжения имуществом в случае смерти;
- в) документа, содержащего распоряжения наследодателя.

Отечественным законодательством о наследовании в качестве одного из основных принципов закрепляется свобода завещания, которая, как верно отмечают большинство ученых, является одним из важнейших критериев характеристики демократического общества²⁷.

В течении жизни наследодателя завещание не имеет юридической силы, не ограничивает собственника в его праве распорядится собственным завещанным имуществом, не может оспариваться заинтересованными лицами. Более того, указание на завещание как на одностороннюю сделку предполагает, что положения, устанавливающие основания признания сделок недействительными и общие условия действительности распространяются и на завещания в той степени, в которой они могут применяться к данному виду сделок (ст. 166 - 181 ГК РФ).

²⁵ Черепяхин Б.Б. Труды по гражданскому праву / Науч. ред.: С.С. Алексеев. М.: Статут, 2001. С. 331.

²⁶ Сараев А.Г. О правовой природе завещания // Наследственное право. 2013. № 2. С. 82.

²⁷ Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. Часть третья (постатейный) / Отв. ред. Л.П. Ануфриева. М., 2004. С. 13.

Согласно п. 3 ст. 1118 ГК РФ «завещание должно быть совершено лично. Совершение завещания через представителя не допускается», то есть данная сделка, совершается одним лицом, и выражает волю только данного лица и носит личный характер.

П.С. Никитюк, определяя завещание как единоличную сделку, подчеркивает, что она может быть составлена только от имени одного лица²⁸. При указании в завещании волеизъявления большего числа лиц, оно может признаваться недействительным, кроме того, нотариус не вправе удостоверить одно завещание, составленное от имени нескольких граждан. Завещать можно только собственное имущество, однако данное не означает, что при удостоверении завещания государственным нотариусом могут быть затребованы документы, подтверждающие право собственности завещателя. В указанной части действительность завещания устанавливается только на момент открытия наследства. Таким образом, можно осуществить завещание только своего имущества, оно должно составляться от имени одного лица и содержать только его волю. Правовые последствия завещанием порождаются только после смерти наследодателя, и при условии, что оно составлено в предусмотренной законом форме²⁹.

Основным признаком завещания в научной литературе признается свобода его совершения. Так, в соответствии со ст. 1119 ГК РФ «завещатель вправе по своему усмотрению завещать имущество любым лицам, любым образом определить доли наследников в наследстве, лишить наследства одного, нескольких или всех наследников по закону, не указывая причин такого лишения, а в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, включить в завещание иные распоряжения. Завещатель вправе отменить или изменить совершенное завещание в соответствии с правилами статьи 1130 настоящего Кодекса. Свобода завещания ограничивается правилами об

²⁸ Никитюк П. С. Наследственное право и наследственный процесс (проблемы теории и практики). Кишинев, 2014. С. 53.

²⁹ Кузнецова О.А. Завещание как односторонняя сделка: проблемы теории и практики // Актуальные проблемы российского законодательства: Сборник статей. Брянск: ООО «Ладомир», 2013. Вып. 6. С. 61.

обязательной доле в наследстве (статья 1149). Завещатель не обязан сообщать кому-либо о содержании, совершении, об изменении или отмене завещания». К признакам завещания также относятся:

1) является односторонней сделкой;

2) признается распоряжением на случай смерти;

3) совершается под отлагательным условием. Мы полагаем, что данный подход не вполне корректен. Условием признается некое обстоятельство, которое может возникнуть, но может и не возникнуть. Смерть же человека неизбежна, неясен лишь момент смерти. В связи с этим смерть завещателя, в зависимости от которой осуществляются правовые последствия завещания, не придает завещанию характера условной сделки. Завещание также не является условной сделкой еще и потому, что условие всегда является факультативным моментом в сделке, предусмотриваемым соглашением сторон³⁰.

4) является сделкой, непосредственно связанной с личностью завещателя;

5) является распоряжением гражданина о принадлежащем ему имуществе;

6) является сделкой, которая для своей действительности требует в обязательном порядке соблюдения предусмотренной законом формы;

7) не может включать распоряжения, противоречащие закону или совершенные в обход закона, либо направленные к явному ущербу для государства³¹.

Таким образом, законом отводится первоначальная роль наследованию по завещанию, предусматривая, что наследование по закону имеет место только в тех случаях, когда оно не изменяется завещанием. Завещание

³⁰ Мясникова А.Ю. Завещание в гражданском праве // Проблемы современного российского права. Международная научно-практическая конференция, посвященная памяти доктора юридических наук, профессора, члена-корреспондента Петровской академии наук и искусств, Заслуженного деятеля науки Российской Федерации Ивана Яковлевича Дюрягина (24-25 мая 2013 года): сборник статей. Челябинск: Полиграф-Мастер, 2014. С. 101.

³¹ Серебровский В.И. Избранные труды по наследственному и страховому праву. М.: Статут, 2013. С. 41.

представляет собой одностороннюю сделку, направленную, прежде всего, на распределение имущества между лицами, упомянутыми завещателем в качестве своих наследников, в порядке, который установлен наследодателем. Завещать можно только собственное имущество, оно должно быть совершено от имени одного лица и содержать только его волю. Правовые последствия завещанием порождаются только после смерти наследодателя, и при условии, а если оно составлено в предусмотренной законом форме. Главный принцип завещания это свобода его совершения. Через завещание гражданином выражается его воля в определении судьбы принадлежащего ему имущества в случае его смерти. В это же время свобода завещания ограничивается положениями об обязательной доле в наследстве и установлением в законе случаев, когда возможны распоряжения по поводу имущества на случай смерти.

Завещание, являясь по своей природе сделкой, позволяет определить юридическую судьбу имущества завещателя после его смерти, являясь одним из способов распоряжения имуществом физических лиц. Именно в этом есть его главное правовое назначение. В течении жизни наследодателя завещание не влечет никаких обязательств между завещателем и его наследниками. Кроме того, завещателем могут быть составлены несколько завещаний, определяющие судьбу одного и того же имущества.

ГЛАВА 2. ТЕОРЕТИЧЕСКИЙ АНАЛИЗ ФОРМЫ И ПОРЯДКА СОСТАВЛЕНИЯ ЗАВЕЩАНИЯ

2.1. Форма и виды завещания

Римское право верно оценивало форму завещания. Ее соблюдение являлось одним из условий признания завещания завершенным правовым актом³². При ее несоблюдении данный акт рассматривался как проект завещания, не выполненный до конца.

Конструкция завещания в соответствии с предусмотренной формой это один из главнейших аспектов действительности завещания. Каждому гражданину при желании совершить завещание должны быть гарантированы, прежде всего, свобода и отсутствие препятствий для выражения и оформления его последней воли, а также, закрепление его истинной воли в наиболее возможной степени и обеспечение тайны завещания до наступления соответствующего момента. Если последнее нарушается, завещатель имеет право требовать компенсацию морального вреда и (или) использовать другие способы защиты гражданских прав, предусмотренные законом. Данный запрет утрачивает силу после открытия наследства. Однако, наследникам может быть и не известно о совершенном завещании в их пользу, поскольку действующим законодательством не установлена обязанность завещателя информировать кого-либо о совершении данного действия³³.

Не менее важным является правильное составление завещания, в связи с чем необходимо обратить пристальное внимание на положения о форме завещания и порядке его совершения, закрепленные в части третьей ГК РФ. Главным моментом в этом случае является тот факт, что завещание это

³² Ермолова Н.А., Камышанский В.П. Условные завещания: за и против // Наследственное право. 2011. N 3. С. 11 - 13.

³³ Тарасова И.Н. Понятие и значение формы завещания в российском гражданском праве // Наследственное право. 2014. № 4. С. 35.

строго формальная сделка.

В связи со сказанным ранее необходимо обратить внимание на понятие формы сделки. На современном этапе своего развития российское законодательство не дает точное определение указанной правовой категории. А в правовой литературе понятие формы сделки определяется посредством требований к составлению документа, которые устанавливаются п. 1 ст. 160 ГК РФ. Согласно данной статье «сделка в письменной форме должна быть совершена путем составления документа, выражающего ее содержание и подписанного лицом или лицами, совершающими сделку, или должным образом уполномоченными ими лицами. Двусторонние (многосторонние) сделки могут совершаться способами, установленными пунктами 2 и 3 статьи 434 настоящего Кодекса.

Законом, иными правовыми актами и соглашением сторон могут устанавливаться дополнительные требования, которым должна соответствовать форма сделки (совершение на бланке определенной формы, скрепление печатью и т.п.), и предусматриваться последствия несоблюдения этих требований. Если такие последствия не предусмотрены, применяются последствия несоблюдения простой письменной формы сделки»³⁴.

Ряд ученых понятие сделки определяет следующим образом. Так, В.А. Беловым сделка понимается как средство выражения воли сторон сделки вовне (способ волеизъявления) в объединении со способом закрепления содержания выраженной воли³⁵. Е.Н. Абрамовой делается вывод о том, что форма сделки как сложная категория по общему правилу формируется посредством соблюдения главных (обязательных) требований к форме, установленных законом для каждой гражданско-правовой сделки³⁶.

Новым законодательством, так же как и предыдущим, в обязательном

³⁴ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 1994. N 32. Ст. 3301.

³⁵ Белов В.А. Гражданское право России. Общая часть. Т. 2. Лица, блага, факты: Учебник. М.: Юрайт, 2011. С. 634.

³⁶ Абрамова Е.Н. Дополнительные требования к письменной форме сделки // Нотариальный вестник. 2012. N 5. С. 16.

порядке прописываются общие нормы, касающиеся формы и порядка совершения завещания.

В соответствии со ст. 1124 ГК РФ «завещание должно быть составлено в письменной форме и удостоверено нотариусом. Удостоверение завещания другими лицами допускается в случаях, предусмотренных пунктом 7 статьи 1125, статьей 1127 и пунктом 2 статьи 1128 настоящего Кодекса.

Несоблюдение установленных настоящим Кодексом правил о письменной форме завещания и его удостоверении влечет за собой недействительность завещания. Составление завещания в простой письменной форме допускается только в виде исключения в случаях, предусмотренных статьей 1129 настоящего Кодекса».

Постановлением Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 29 мая 2012 г. N 9 «О судебной практике по делам наследования»³⁷, для формирования единообразия судебной практики по применению гражданского законодательства о регламентировании наследственных прав, судебным органам даются разъяснения о подсудности исковых заявлений, которые связаны с рассмотрением дел о недействительности завещания.

Необходимо подчеркнуть, что общим правилом части третьей ГК РФ закрепляется письменная нотариальная форма завещания, что устанавливает его существенность и важность как сделки.

Письменная форма завещания может быть в качестве:

- специальной формы, утвержденной законодательством;
- простой формы, в которую должны включаться все основополагающие позиции, т.е. формальные реквизиты, относящиеся к завещанию. Несоблюдение положений о письменной форме завещания и о его удостоверении нотариально влечет за собой недействительность завещания.

³⁷ Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 29 мая 2012 г. N 9 «О судебной практике по делам наследования» // Российская газета. 2012 г. 6 июня. N 5800.

Составление завещания осуществляется в свободной форме, и нотариусом не могут выражаться требования о следовании завещателем одной из имеющихся у него примерных форм³⁸.

Основным видом завещания является нотариально удостоверенное завещание. Так, в соответствии со ст. 1125 «нотариально удостоверенное завещание должно быть написано завещателем или записано с его слов нотариусом. При написании или записи завещания могут быть использованы технические средства (электронно-вычислительная машина, пишущая машинка и другие)».

К.А. Корсик подчеркивает, что нотариусом является лицо, осуществляющее действия от имени государства и имеющие полную ответственность за все нотариальные действия, которые совершает, включая действия, которые связаны с составлением, изменением и отменой завещания³⁹.

Нотариальное удостоверение сделки помогает заинтересованной стороне доказать свое право, так как содержание сделки, место и время ее совершения, намерения субъектов сделки и иные обстоятельства, официально зафиксированные нотариусом, предполагаются как очевидные и достоверные. Указанное обстоятельство связано с тем, что с выполнением нотариусом государственной функции, участием нотариуса в судебном процессе как представителя государства⁴⁰.

Государством в лице нотариуса предоставляются гражданам гарантии, что нотариальная форма завещания нацелена на соблюдение следующих принципов:

1) тайны завещания, а в случае его несоблюдения возможность завещателя потребовать возмещения морального вреда, а также использовать

³⁸ Кирилловых А.А. Завещательное распоряжение в современном гражданском праве. М.: Деловой двор, 2011. С. 28.

³⁹ Корсик К.А. Принцип государственности и некоторые методы спекуляции этим понятием // Нотариус. 2012. N 6. С. 2.

⁴⁰ Тоцкий Н.Н. Вступительное слово «О проекте Федерального закона «О нотариате и нотариальной деятельности в Российской Федерации» // Нотариус. 2010. N 1. С. 2.

иные способы защиты нарушенных гражданских прав;

2) свободы завещания;

3) право выбора формы совершения завещания;

4) снижение размера обязательной доли в наследственном имуществе с $\frac{2}{3}$ до $\frac{1}{2}$;

5) изменение процедуры определения обязательной доли в наследственном имуществе;

6) ограничение права на обязательную долю;

7) право отстранить обязательного наследника от наследования как недостойного и др.⁴¹

Вместе с тем считается, что завещание, выполненное от руки, имеет большее число преимуществ, и его труднее потом оспорить.

Завещание также может быть выполнено по желанию наследодателя на любом техническом устройстве. Основное условие - письменная форма, несоблюдение которой автоматически ведет к признанию его ничтожным. Напечатанное завещание часто является предметом спора в судебных органах: родственниками умершего ставятся под сомнение оформленное данным образом завещание, аргументируя тем, что оно подписано не глядя⁴².

При выполнении завещания от руки необходимо иметь в виду, что оно не может быть написано карандашом. Указанный запрет следует из ч. 1 ст. 45 Основ законодательства о нотариате, который гласит, что «в случае, если указанные документы исполнены на бумажных носителях, они не должны иметь подчисток или приписок, зачеркнутых слов либо иных неоговоренных исправлений и не могут быть исполнены карандашом или с помощью легко удаляемых с бумажного носителя красителей»⁴³.

Кроме нотариально удостоверенных завещаний возможно совершение завещаний, которые приравниваются к нотариально удостоверенным. В

⁴¹ Лысенко Е.В. Нотариальная форма завещания: проблемы и пути их решения // Нотариус. 2014. № 5. С. 24.

⁴² Костычева А.И. Наследование по завещанию // Бюллетень нотариальной практики. 2003. N 2. С. 16.

⁴³ Основы законодательства Российской Федерации о нотариате // Ведомости СНД и ВС РФ. 1993. N 10. Ст. 357.

соответствии со ст. 1127 ГК РФ «приравняются к нотариально удостоверенным завещаниям:

1) завещания граждан, находящихся на излечении в больницах, госпиталях, других стационарных лечебных учреждениях или проживающих в домах для престарелых и инвалидов, удостоверенные главными врачами, их заместителями по медицинской части или дежурными врачами этих больниц, госпиталей и других стационарных лечебных учреждений, а также начальниками госпиталей, директорами или главными врачами домов для престарелых и инвалидов;

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

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

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

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

Р. Раскостовой обобщены случаи, встречающиеся в практике удостоверения завещания ненадлежащими лицами. Среди них лечащий врач или какой-либо другой врач (кроме случаев, когда лечащий врач одновременно является дежурным врачом) больницы, где гражданин пребывает на лечении; начальник изолятора временного содержания и следственного изолятора; командир воинской части - для лиц, не

являющихся военнослужащими, если в пункте размещения воинской части есть органы, осуществляющие нотариальные действия и т.п.⁴⁴

В связи с многообразием возможностей удостоверения завещания данным числом должностных лиц появляется проблема в определении их осведомленности в законодательстве, которое регулирует наследственные правоотношения. Нотариусы ежедневно сталкиваются с таким нотариальным действием, как удостоверение завещания, а осуществление функции нотариуса иными должностными лицами, наоборот, не относится к их основной области деятельности, в связи с этим можно отметить возможный факт неосновательного изучения соответствующего законодательства. При учете того, что вышеупомянутой инструкцией довольно подробно и широко описано осуществление нотариальных действий, есть основания предполагать, что она понятна только юристам, практикующим в области гражданско-правовых отношений.

Необходимо отметить, что на основании изменений, внесенных в гражданское законодательство, в частности в ГПК РФ, обстоятельства, удостоверенные нотариусом при осуществлении нотариального действия, не требуют доказывания⁴⁵. Соответственно, нотариальные действия, которые совершены нотариусами, сегодня могут оспариваться только по основанию подложности или при значительных нарушениях процедуры совершения нотариального действия. Мы считаем, что с введением указанного положения число исков о признании завещаний недействительными уменьшится, с учетом того, что основная масса завещаний заинтересованными лицами оспаривалась по основаниям недостаточной юридической осведомленности завещателя или его тяжелого физического или психического состояния в связи с принятия лекарств. С другой стороны, нотариальные действия, осуществляемые другими

⁴⁴ Раскостова Р. Формы завещаний и условий их действительности // Наследственное право. 2008. N 2. С. 34 - 36.

⁴⁵ Федеральный закон от 29.12.2014 N 457-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. 2015. N 1 (часть I). Ст. 10.

уполномоченными должностными лицами, не имеют такого бесспорного характера и могут легко оспариваться в суде, что тоже является существенной проблемой для наследодателя, последняя воля которого не будет выполнена. Как подчеркивает В.Г. Нестолий, если же завещание только приравнено к нотариально удостоверенному, то у него не существует той доказательственной ценности, той убедительности и достоверности, которая есть у нотариально удостоверенного завещания⁴⁶.

Особое значение в составе наследственной массы играют деньги, денежные средства и требования денежного характера, состоящие в праве требовать уплаты некоторой суммы денег или денежных средств⁴⁷. Возможно совершение завещательных распоряжений вкладчика своим счетом в банке: «права на денежные средства, внесенные гражданином во вклад или находящиеся на любом другом счете гражданина в банке, могут быть по усмотрению гражданина завещаны либо в порядке, предусмотренном статьями 1124 - 1127 настоящего Кодекса, либо посредством совершения завещательного распоряжения в письменной форме в том филиале банка, в котором находится этот счет. В отношении средств, находящихся на счете, такое завещательное распоряжение имеет силу нотариально удостоверенного завещания».

Это дает право считать, что кроме нотариально удостоверенных и приравненных к ним завещаний российским наследственным законом допускается, вероятно, один случай, когда распоряжение на случай смерти может даваться тому лицу, с которым завещатель состоит в обязательственных правоотношениях, являясь кредитором, т.е. имея право требования, способное к наследственному правопреемству. Спецификой данного института, как завещательное распоряжение, является прежде всего то, что распорядиться можно только денежными средствами, а также,

⁴⁶ Нестолий В.Г. Ничтожность завещания, приравненного у нотариальному, оспоримость нотариального завещания (судебная защита и нотариальная охрана гражданских прав) // Нотариус. 2014. № 8. С. 23.

⁴⁷ Громов А.А. Наследование денежных средств из некоторых гражданско-правовых обязательств // Наследственное право. 2013. № 3. С. 14.

распоряжение может относиться только к тем денежным средствам, которые размещены на счетах⁴⁸.

Также закон предусматривает возможность совершения так называемых закрытых завещаний: «завещатель вправе совершить завещание, не предоставляя при этом другим лицам, в том числе нотариусу, возможности ознакомиться с его содержанием (закрытое завещание)».

В отношении закрытого завещания существует проблема определения момента его совершения, каковым может признаваться как момент его написания собственноручно, так и момент его подачи нотариусу. Однако две указанные даты могут существенно не совпадать во времени. Так, если буквально толковать слово «совершать» в соответствии с Толковым словарем русского языка, то оно значит «заключать, оформлять» (например сделку)⁴⁹.

Мы считаем, что моментом совершения закрытого завещания необходимо признать момент его «официального оформления», а именно момент передачи его нотариусу. Когда бы ни был составлен сам текст завещания, юридически значимую форму оно получает только после передачи его нотариусу и выполнения нотариусом предусмотренной законом процедуры принятия закрытого завещания.

Если признать моментом совершения закрытого завещания момент его собственноручного написания завещателем (что осуществляется в отсутствие нотариуса), то при возникновении спора после открытия наследства у наследников появляется дополнительная проблема установления момента (даты) составления завещания (которая может не соответствовать дате, которая проставлена в тексте закрытого завещания)⁵⁰.

Возможно также совершение завещаний в чрезвычайных обстоятельствах: «гражданин, который находится в положении, явно

⁴⁸ Блинков О.Е. Наследование по завещанию денежных средств и иного имущества в банках // Наследственное право. 2008. № 2.

⁴⁹ Ожегов С.И., Шведов Н.Ю. Толковый словарь русского языка: 80000 слов и фразеологических выражений / Российская академия наук. Институт русского языка им. В.В. Виноградова. 4-е изд., дополненное. М.: Азбуковник, 1999. С. 544.

⁵⁰ Терехова М.В. Миф или реальность // Нотариус. 2015. № 2. С. 33.

угрожающем его жизни, и в силу сложившихся чрезвычайных обстоятельств лишен возможности совершить завещание в соответствии с правилами статей 1124 - 1128 ... Кодекса, может изложить последнюю волю в отношении своего имущества в простой письменной форме.

Изложение гражданином последней воли в простой письменной форме признается его завещанием, если завещатель в присутствии двух свидетелей собственноручно написал и подписал документ, из содержания которого следует, что он представляет собой завещание.

Завещание ... утрачивает силу, если завещатель в течение месяца после прекращения этих обстоятельств не воспользуется возможностью совершить завещание в какой-либо иной форме, предусмотренной статьями 1124 - 1128 ... Кодекса.

Завещание, совершенное в чрезвычайных обстоятельствах в соответствии с настоящей статьей, подлежит исполнению только при условии подтверждения судом по требованию заинтересованных лиц факта совершения завещания в чрезвычайных обстоятельствах. Указанное требование должно быть заявлено до истечения срока, установленного для принятия наследства». При этом как те, так и иные прежнему законодательству были не известны⁵¹.

Так, предусмотренные законом изъятия могут относиться к тому, что завещание может удостоверяться не нотариусом, а другим должностным лицом. Данные особые положения могут учитывать, например, служебное или должностное положение завещателя (военнослужащие, моряки) или какие-либо жизненные обстоятельства, при которых завещатель должен составлять распоряжения о собственном имуществе - эпидемии, стихийные бедствия, оторванность от внешнего мира и т.д.⁵²

В случае если после окончания чрезвычайных обстоятельств

⁵¹ Зайцева Т.И., Крашенинников П.В. Наследственное право. Комментарий законодательства и практика его применения. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Статус, 2002. С. 102.

⁵² Абраменков М.С. Наследование по завещанию в Российской Федерации и зарубежных странах: сравнительно-правовой аспект // Наследственное право. 2008. N 4. С. 36.

завещатель остался в живых, завещание будет сохранять силу только в течение одного месяца с момента прекращения чрезвычайных обстоятельств. Считается, что в течение данного срока гражданин может выразить собственную волю по распоряжению имуществом в любой другой установленной законом публичной форме. Предусмотренный месячный срок является пресекательным, поскольку не может восстанавливаться судебными органами ни при каких обстоятельствах. После истечения месяца завещание будет утрачивать силу и в ситуации, если завещателем не совершено новое завещание в другой форме, и в ситуации, если он его совершил, но не воспроизвел в нем дословно содержание завещания в чрезвычайных обстоятельствах⁵³.

Указанное завещание может являться основанием для наследования только после того, как судебными органами, куда должны обратиться заинтересованные лица, будет подтвержден факт его составления в чрезвычайных обстоятельствах, которые угрожали смертью завещателю. Только после установления указанного факта судебными органами нотариус имеет право открывать наследственное производство на основании данного завещания. Обращение заинтересованных лиц в суд должно произойти в рамках общих сроков, предусмотренных для принятия наследства. При пропуске сроков по уважительным причинам они вправе ходатайствовать об их восстановлении.

Завещанием в чрезвычайных обстоятельствах не отменяется и не изменяется составленное раньше в любой другой форме завещание. Данным завещанием может изменяться или отменяться только завещание, которое составлено раньше также в чрезвычайных обстоятельствах⁵⁴.

Термин «чрезвычайные обстоятельства» в законодательстве не раскрыт. Мы полагаем, что речь идет о таких обстоятельствах, при которых создается прямая угроза жизни завещателя (катастрофы, боевые действия,

⁵³ Марухно В.М. Недействительность завещания с пороками формы // Власть закона. 2015. № 4. С. 42.

⁵⁴ Наследственное право / Под ред. К.Б. Ярошенко. М.: Волтерс Клувер, 2005.С. 147.

стихийные бедствия и т.п.), с одной стороны, и с другой – отсутствие возможности осуществить совершение завещания в другой форме. То есть, необходимо наличие двух составляющих, существование которых влекут действительность завещания, совершенного в чрезвычайных обстоятельствах, а именно, прямая угроза жизни завещателя, и, невозможность совершения завещания в нотариальной форме.

Сегодня перспективой развития института завещания является закрепление его упрощенной формы, ее допустимость, поскольку необходимо руководствоваться, в первую очередь тем, что в случае особых чрезвычайных обстоятельств, а именно захвата заложников данная форма необходима. Данная точка зрения нашла оспаривается в научной литературе, поскольку если воля завещателя выражается в устной форме, будет крайне трудно, а скорее всего, невозможно установить истинную волю завещателя и имела ли место быть она вообще. В силу указанного отечественным законодательством как и ранее не закрепляется устная форма завещания, хотя споров на эту данную тему вплоть до настоящего дня стало не меньше⁵⁵.

Таким образом, конструкция завещания в соответствии с предусмотренной формой это один из главнейших аспектов действительности завещания. Общим правилом части третьей ГК РФ закрепляется письменная нотариальная форма завещания, что устанавливает его существенность и важность как сделки.

Основным видом завещания является нотариально удостоверенное завещание. Кроме нотариально удостоверенных завещаний возможно совершение завещаний, которые приравниваются к нотариально удостоверенным, совершение завещательных распоряжений вкладчика своим счетом в банке, совершения закрытых завещаний, совершение завещаний в чрезвычайных обстоятельствах.

⁵⁵ Барков Р.А., Блинков О.Е. Формальная действительность завещания как акта реализации активной завещательной правосубъектности (сравнительно-правовой аспект) // Наследственное право. 2013. N 3. С. 42 - 48.

2.2. Порядок составления завещания

Гражданским законодательством наряду с достаточно подробной регламентацией видов завещания устанавливаются требования к составлению данных видов завещаний. В соответствии с п. 2 ст. 1118 ГК РФ «завещание может быть совершено гражданином, обладающим в момент его совершения дееспособностью в полном объеме». Исходя из ст. 57 Основ законодательства о нотариате, «нотариус удостоверяет завещания дееспособных граждан, составленные в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации и лично представленные ими нотариусу. Удостоверение завещаний через представителей не допускается». В связи с этим, несмотря на существующую дискуссию по проблеме о возможности предоставления права составления завещания также и несовершеннолетним в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, и ограниченно дееспособным гражданам⁵⁶, нотариусом при удостоверении завещания в обязательном порядке должно быть установлено, обладает ли гражданин дееспособностью в полном объеме, осознает ли он значение осуществляемого действия и может ли руководить им.

Кроме того, общим правилом при составлении завещания является допускаемая Гражданским кодексом РФ возможность присутствия свидетелей. При этом, ст. 1124 оговаривается состав лиц, которые не могут быть свидетелями: В случае, когда в соответствии с правилами настоящего Кодекса при составлении, подписании, удостоверении завещания или при передаче завещания нотариусу присутствуют свидетели, не могут быть такими свидетелями и не могут подписывать завещание вместо завещателя:

нотариус или другое удостоверяющее завещание лицо;

⁵⁶ Зиганшина Д.Ф. Имущественные права несовершеннолетних // ЕврАзЮж. 2008. N 3 (5); Котарев С.Н., Котарева О.В. Осуществление наследственных прав недееспособных и ограниченно дееспособных граждан // Наследственное право. 2011. N 2; Летова Н.В. Ребенок как субъект наследственных правоотношений // Цивилист. 2010. N 4; Трапезникова А.В. Проверка дееспособности завещателя: теоретические и практические вопросы // Наследственное право. 2011. N 4.

лицо, в пользу которого составлено завещание или сделан завещательный отказ, супруг такого лица, его дети и родители;

граждане, не обладающие дееспособностью в полном объеме;

неграмотные;

граждане с такими физическими недостатками, которые явно не позволяют им в полной мере осознавать существо происходящего;

лица, не владеющие в достаточной степени языком, на котором составлено завещание, за исключением случая, когда составляется закрытое завещание.

В случае, когда в соответствии с правилами настоящего Кодекса при составлении, подписании, удостоверении завещания или при передаче его нотариусу присутствие свидетеля является обязательным, отсутствие свидетеля при совершении указанных действий влечет за собой недействительность завещания, а несоответствие свидетеля требованиям, установленным пунктом 2 настоящей статьи, может являться основанием признания завещания недействительным».

В качестве общего требования выступает также необходимость указания времени и места совершения завещания: «на завещании должны быть указаны место и дата его удостоверения». При этом место совершения завещательного распоряжения не зависит ни от места жительства завещателя, ни от места нахождения имущества, которое завещается⁵⁷.

Суть значения времени составления завещания состоит в том, что в зависимости от него разрешаются проблемы:

- о действительности завещания с точки зрения соблюдения формы;
- о дееспособности завещателя;
- о значении указанного завещания при сопоставлении его с иными завещаниями данного наследодателя, совершенными в другое время.

⁵⁷ Сафонова А.А. Актуальные проблемы удостоверения завещания органами, правомочными совершать нотариальные действия // Нотариус. 2015. № 8. С. 32.

Процедура совершения завещания предполагает включение его в реестр нотариальных действий, осуществление проверки его законности, совершение удостоверительной надписи с реквизитами нотариуса, именной гербовой печати, а также взимание тарифа⁵⁸.

По отношению к отдельным видам завещания гражданским законодательством предусматриваются различные требования к его составлению. Так, нотариально удостоверенное завещание «записанное нотариусом со слов завещателя, до его подписания должно быть полностью прочитано завещателем в присутствии нотариуса. Если завещатель не в состоянии лично прочесть завещание, его текст оглашается для него нотариусом, о чем на завещании делается соответствующая надпись с указанием причин, по которым завещатель не смог лично прочесть завещание.

Завещание должно быть собственноручно подписано завещателем. Если завещатель в силу физических недостатков, тяжелой болезни или неграмотности не может собственноручно подписать завещание, оно по его просьбе может быть подписано другим гражданином в присутствии нотариуса. В завещании должны быть указаны причины, по которым завещатель не мог подписать завещание собственноручно, а также фамилия, имя, отчество и место жительства гражданина, подписавшего завещание по просьбе завещателя, в соответствии с документом, удостоверяющим личность этого гражданина.

При составлении и нотариальном удостоверении завещания по желанию завещателя может присутствовать свидетель. Если завещание составляется и удостоверяется в присутствии свидетеля, оно должно быть им подписано и на завещании должны быть указаны фамилия, имя, отчество и место жительства свидетеля в соответствии с документом, удостоверяющим его личность.

⁵⁸ Гущин В.В., Гуреев В.А. Наследственное право России: Учебник. М.: Эксмо, 2013. С. 94.

Нотариус обязан предупредить свидетеля, а также гражданина, подписывающего завещание вместо завещателя, о необходимости соблюдать тайну завещания. При удостоверении завещания нотариус обязан разъяснить завещателю содержание статьи 1149 ... Кодекса и сделать об этом на завещании соответствующую надпись.

В случае, когда право совершения нотариальных действий предоставлено законом должностным лицам органов местного самоуправления и должностным лицам консульских учреждений Российской Федерации, завещание может быть удостоверено вместо нотариуса соответствующим должностным лицом с соблюдением правил ... Кодекса о форме завещания, порядке его нотариального удостоверения и тайне завещания».

Нотариально удостоверенное завещание должно быть зарегистрировано в реестре регистрации нотариальных действий; информация о данном завещании подлежат внесению в алфавитную книгу учета завещаний⁵⁹.

В соответствии со ст. 1126 ГК РФ «закрытое завещание должно быть собственноручно написано и подписано завещателем. Несоблюдение этих правил влечет за собой недействительность завещания.

Закрытое завещание в заклеенном конверте передается завещателем нотариусу в присутствии двух свидетелей, которые ставят на конверте свои подписи. Конверт, подписанный свидетелями, запечатывается в их присутствии нотариусом в другой конверт, на котором нотариус делает надпись, содержащую сведения о завещателе, от которого нотариусом принято закрытое завещание, месте и дате его принятия, фамилии, об имени, отчестве и о месте жительства каждого свидетеля в соответствии с документом, удостоверяющим личность.

Принимая от завещателя конверт с закрытым завещанием, нотариус

⁵⁹ Кириллова Е.А. Создание Единого реестра завещаний: основные проблемы практики // Актуальные проблемы совершенствования законодательства и правоприменения: материалы III международной научно-практической конференции (г.Уфа, 8 февраля 2013 г.). Уфа, 2013. С. 116.

обязан разъяснить завещателю содержание пункта 2 настоящей статьи и статьи 1149 настоящего Кодекса и сделать об этом соответствующую надпись на втором конверте, а также выдать завещателю документ, подтверждающий принятие закрытого завещания.

По представлении свидетельства о смерти лица, совершившего закрытое завещание, нотариус не позднее чем через пятнадцать дней со дня представления свидетельства вскрывает конверт с завещанием в присутствии не менее чем двух свидетелей и пожелавших при этом присутствовать заинтересованных лиц из числа наследников по закону. После вскрытия конверта текст содержащегося в нем завещания сразу же оглашается нотариусом, после чего нотариус составляет и вместе со свидетелями подписывает протокол, удостоверяющий вскрытие конверта с завещанием и содержащий полный текст завещания. Подлинник завещания хранится у нотариуса. Наследникам выдается нотариально удостоверенная копия протокола».

Следует подчеркнуть, что вопрос дееспособности завещателя, который совершил закрытое завещание, напрямую законодателем не затронут. Вместе с тем п. 55 Методических рекомендаций по удостоверению завещаний установлено, что на завещателя, который совершает закрытое завещание, полностью распространяются требования о дееспособности. Нотариус обязан отказать в принятии закрытого завещания, если к нему обращается недееспособный гражданин. Сегодня при принятии нотариусом конверта с закрытым завещанием речь не идет об удостоверении сделки (завещания) с обязанностью нотариуса установить дееспособность гражданина. Нотариус в данном случае удостоверяет факт получения конверта с закрытым завещанием. Это тем более непонятно, так как завещание это односторонняя сделка, которая создает права и обязанности после открытия наследства⁶⁰.

О дне вскрытия конверта с закрытым завещанием нотариус обязан

⁶⁰ Методические рекомендации по удостоверению завещаний, принятию нотариусом закрытого завещания, вскрытию и оглашению закрытого завещания (утв. Решением Правления ФНП от 01-02.07.2004, Протокол N 04/04) // Нотариальный вестник. 2004. № 9.

поставить в известность наследников наследодателя по закону, местонахождение которых ему известно. Информация о наследниках по закону может быть представлена лицом, которое предъявило свидетельство о смерти завещателя. Если информации о наследниках по закону у нотариуса нет или никем из наследников по закону не изъявлено желания присутствовать при процедуре вскрытия и оглашения закрытого завещания, нотариус обязан осуществить данное действие без их присутствия при участии одних свидетелей. По этому поводу не может существовать двух мнений, так как пятнадцатидневный срок, предусмотренный п. 4 ст. 1126, изложен как пресекательный, и вскрытие конверта с закрытым завещанием не позже названного срока относится к обязанностям нотариуса.

Завещания, приравненные к нотариально удостоверенным, согласно ст. 1127 ГК РФ «завещание, приравненное к нотариально удостоверенному завещанию, должно быть подписано завещателем в присутствии лица, удостоверяющего завещание, и свидетеля, также подписывающего завещание.

В остальном к такому завещанию соответственно применяются правила статьей 1124 и 1125 настоящего Кодекса.

Завещание, удостоверенное в соответствии с настоящей статьей, должно быть, как только для этого представится возможность, направлено лицом, удостоверившим завещание, через территориальные органы федерального органа исполнительной власти, осуществляющего правоприменительные функции и функции по контролю и надзору в сфере нотариата, нотариусу по месту жительства завещателя. Если лицу, удостоверившему завещание, известно место жительства завещателя, завещание направляется непосредственно соответствующему нотариусу.

Если в каком-либо из случаев, предусмотренных пунктом 1 настоящей статьи, гражданин, намеревающийся совершить завещание, высказывает желание пригласить для этого нотариуса и имеется разумная возможность выполнить это желание, лица, которым в соответствии с указанным пунктом

предоставлено право удостоверить завещание, обязаны принять все меры для приглашения к завещателю нотариуса».

Иные особенности существуют при завещательном распоряжении правами на денежные средства в банке. Так, «завещательное распоряжение правами на денежные средства в банке должно быть собственноручно подписано завещателем с указанием даты его составления и удостоверено служащим банка, имеющим право принимать к исполнению распоряжения клиента в отношении средств на его счете. Порядок совершения завещательных распоряжений денежными средствами в банках определяется Правительством Российской Федерации.

Права на денежные средства, в отношении которых в банке совершено завещательное распоряжение, входят в состав наследства и наследуются на общих основаниях в соответствии с правилами настоящего Кодекса. Эти средства выдаются наследникам на основании свидетельства о праве на наследство и в соответствии с ним, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 3 статьи 1174 настоящего Кодекса.

Правила настоящей статьи соответственно применяются к иным кредитным организациям, которым предоставлено право привлекать во вклады или на другие счета денежные средства граждан».

Процедура совершения завещательных распоряжений денежными средствами в банках определяется Постановлением Правительства РФ от 27 мая 2002 г. N 351 «Об утверждении Правил совершения завещательных распоряжений правами на денежные средства в банках»⁶¹.

На основании вышесказанного, можно утверждать, что завещание влечет правовые последствия только в тех случаях, когда оно составлено в предусмотренной законом форме, т.е. имеет письменную форму, собственноручно подписано завещателем (или иным рукоприкладчиком) и имеет нотариальное удостоверение или приравнивается к нотариально

⁶¹ Постановление Правительства РФ от 27.05.2002 N 351 «Об утверждении Правил совершения завещательных распоряжений правами на денежные средства в банках» // Собрание законодательства РФ. 2002. N 22. Ст. 2097.

удостоверенному.

Таким образом, гражданским законодательством наряду с достаточно подробной регламентацией видов завещания устанавливаются требования к составлению данных видов завещаний. Общими же требованиями являются составление завещания гражданином, обладающим в момент его совершения дееспособностью в полном объеме, возможность присутствия свидетелей, указание времени и места совершения завещания.

Процедура совершения завещания предполагает включение его в реестр нотариальных действий, осуществление проверки его законности, совершение удостоверительной надписи с реквизитами нотариуса, именной гербовой печати, а также взимание тарифа.

ГЛАВА 3. СОДЕРЖАНИЕ ЗАВЕЩАНИЯ

3.1. Общие требования к содержанию завещания

Согласно ст. 1120 ГК РФ «завещатель вправе совершить завещание, содержащее распоряжение о любом имуществе, в том числе о том, которое он может приобрести в будущем. Завещатель может распорядиться своим имуществом или какой-либо его частью, составив одно или несколько завещаний». При этом «завещатель может совершить завещание в пользу одного или нескольких лиц ... как входящих, так и не входящих в круг наследников по закону.

Завещатель может указать в завещании другого наследника (подназначить наследника) на случай, если назначенный им в завещании наследник или наследник завещателя по закону умрет до открытия наследства, либо одновременно с завещателем, либо после открытия наследства, не успев его принять, либо не примет наследство по другим причинам или откажется от него, либо не будет иметь право наследовать или будет отстранен от наследования как недостойный».

Следует подчеркнуть, что выбор основания для подназначения наследника является правом завещателя, которое не подлежит ограничению. Вместе с этим при составлении завещания с подназначением наследника в используя какое-то одно основание или несколько, но не все, вероятно, целесообразно оговаривать, что по иным основаниям наследник не подназначается. Указанное требуется для избежания в последующем вероятных судебных споров в отношении верного понимания завещателем изложенного положения⁶².

Сегодня в завещание можно включить положения, связанные с назначением наследника, подназначением наследника, завещательным

⁶² Зайцева Т.И. Настольная книга нотариуса: В 4 т. Семейное и наследственное право в нотариальной практике. Т.3. М.: Статут, 2015. С. 69.

возложением, завещательным отказом, назначением душеприказчика⁶³. Однако проектом закона о внесении изменений в гражданское законодательство предполагается установить допустимость отменительных и отлагательных условий, в том числе потестативных, допустимость наследственного договора, допустимость совместных завещаний супругов и т.д.⁶⁴

Пояснительной запиской к проекту подчеркивается, что проект имеет цели расширения возможностей наследодателя в сфере выражения им завещательных распоряжений и что введение в российское наследственное право данных изменений является следствием стремительного развития экономических отношений⁶⁵.

Ст. 1122 ГК РФ конкретизируется принцип свободы завещания относительно того, как завещанное имущество может распределяться в завещании между двумя или несколькими, т.е. больше чем двумя, наследниками. Спор между наследниками могут возникать только относительно того, кто из них имеет преимущественное право на получение из наследственной массы какой-либо вещи, но при решении данного вопроса необходимо руководствоваться тем, что доли всех наследников в наследственном имуществе в их стоимостном выражении признаются равными⁶⁶. Так, в соответствии с указанным положением «имущество, завещанное двум или нескольким наследникам без указания их долей в наследстве и без указания того, какие входящие в состав наследства вещи или права кому из наследников предназначаются, считается завещанным наследникам в равных долях.

⁶³ Останина Е.А. Диспозитивность наследственного права и защита кредиторов наследства // Наследственное право. 2016. № 1. С. 31.

⁶⁴ Блинков О.Е. О наследственном договоре в российском наследственном праве: быть или не быть? // Наследственное право. 2015. № 4. С. 3-5; Блинков О.Е. О совместном завещании супругов в российском наследственном праве: быть или не быть? // Наследственное право. 2015. № 3. С. 3-7; Амиров М.И. Институт совместного завещания супругов // Нотариус. 2016. № 1. С. 19-22.

⁶⁵ Пояснительная записка к проекту Федерального закона «О внесении изменений в части первую, вторую и третью Гражданского кодекса Российской Федерации, а также в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // СПС КонсультантПлюс.

⁶⁶ Гришаев С.П. Наследственное право. М.: Юристъ, 2012. С. 105.

Указание в завещании на части неделимой вещи (статья 133), предназначенные каждому из наследников в натуре, не влечет за собой недействительность завещания. Такая вещь считается завещанной в долях, соответствующих стоимости этих частей. Порядок пользования наследниками этой неделимой вещью устанавливается в соответствии с предназначенными им в завещании частями этой вещи.

В свидетельстве о праве на наследство в отношении неделимой вещи, завещанной по частям в натуре, доли наследников и порядок пользования такой вещью при согласии наследников указываются в соответствии с настоящей статьей. В случае спора между наследниками их доли и порядок пользования неделимой вещью определяются судом».

Следует особо подчеркнуть, что раздел неделимой вещи в натуре в итоге, противоречил бы истинной воле завещателя и интересам наследников. Если бы завещание признавалось недействительным с указанием на то, что неделимую вещь разделить в натуре нельзя, то указанное нарушило бы волю завещателя. В связи с этим законодатель, не становясь на путь признания завещания недействительным, осуществил его толкование в том смысле, что неделимая вещь должна признаваться завещанной в долях, которые соответствуют стоимости указанных частей, но завещанной только тем наследникам, которым части данной вещи предназначались в натуре⁶⁷.

В соответствии со ст. 1119 «завещатель вправе по своему усмотрению завещать имущество любым лицам, любым образом определить доли наследников в наследстве, лишить наследства одного, нескольких или всех наследников по закону, не указывая причин такого лишения, а в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, включить в завещание иные распоряжения. Завещатель вправе отменить или изменить совершенное завещание в соответствии с правилами статьи 1130 настоящего Кодекса».

Наследодатель имеет право лишить наследства одного, нескольких или

⁶⁷ Коршунова Е.А. Некоторые особенности завещания // Актуальные проблемы права и управления глазами молодежи: Материалы международной научной студенческой конференции (Тула, 28-29 марта 2014 года). Тула: Папирус, 2014. С. 89.

всех наследников по закону, не определяя причины. Необходимо подчеркнуть, что оставляя наследство кому то одному из наследников, он этим фактически лишает наследства иных наследников по закону. Вместе с тем, положение указанных наследников отлично от положения наследников, лишенных наследства специальным завещательным распоряжением. Это предполагает, что лишенный наследства наследник ни в какой ситуации не может быть призван к наследованию, более того к наследованию не могут призываться по праву представления и потомки такого лица, а также его наследники в порядке наследственной трансмиссии: «усыновленный и его потомство не наследуют по закону после смерти родителей усыновленного и других его родственников по происхождению, а родители усыновленного и другие его родственники по происхождению не наследуют по закону после смерти усыновленного и его потомства».

Е.П. Путинцева подчеркивает, что свобода завещания близка по своей природе к свободе договора, так как источник их существования это диспозитивность гражданского права; но в это же время между ними имеется значительное различие, состоящее в том, что договор представляется результатом достигнутого субъектами соглашения и должен обеспечивать оптимальный баланс интересов двух независимых свободных сторон, в то время как завещание совершается только одним субъектом и иные лица, в том числе и наследники, не могут влиять на его содержание⁶⁸.

Свобода завещания ограничивается правилами об обязательной доле в наследстве. Правила об обязательной доле в наследстве регламентируются ст. 1149 ГК РФ. Так, «несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя, его нетрудоспособные супруг и родители, а также нетрудоспособные иждивенцы наследодателя, подлежащие призванию к наследованию на основании пунктов 1 и 2 статьи 1148 настоящего Кодекса, наследуют независимо от содержания завещания не менее половины доли,

⁶⁸ Путинцева Е.П. Распоряжения на случай смерти по законодательству Российской Федерации и Федеративной Республики Германия. М.: Статут, 2016. С. 3.

которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону (обязательная доля).

Право на обязательную долю в наследстве удовлетворяется из оставшейся незавещанной части наследственного имущества, даже если это приведет к уменьшению прав других наследников по закону на эту часть имущества, а при недостаточности незавещанной части имущества для осуществления права на обязательную долю - из той части имущества, которая завещана.

В обязательную долю засчитывается все, что наследник, имеющий право на такую долю, получает из наследства по какому-либо основанию, в том числе стоимость установленного в пользу такого наследника завещательного отказа.

Если осуществление права на обязательную долю в наследстве повлечет за собой невозможность передать наследнику по завещанию имущество, которым наследник, имеющий право на обязательную долю, при жизни наследодателя не пользовался, а наследник по завещанию пользовался для проживания (жилой дом, квартира, иное жилое помещение, дача и тому подобное) или использовал в качестве основного источника получения средств к существованию (орудия труда, творческая мастерская и тому подобное), суд может с учетом имущественного положения наследников, имеющих право на обязательную долю, уменьшить размер обязательной доли или отказать в ее присуждении».

Указанное положение раскрывает правила ст. 7 Конституции РФ, в соответствии с которым «Российская Федерация - социальное государство, политика которого направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека», в том числе и несовершеннолетних или нетрудоспособных детей наследодателя, его

нетрудоспособных супруга и родителей, а также нетрудоспособных иждивенцев наследодателя, подлежащих призванию к наследованию⁶⁹.

Некоторые авторы считают, что положения об обязательной доле являются возложением на наследодателя обязанностей по материальному содержанию отдельных лиц. Указанным образом государство передает наследодателю свои социальные обязанности перед малообеспеченными группами населения⁷⁰.

Однако указанное утверждение неоднозначно, так как наследники, получившие обязательную долю в наследстве, не лишены права на социальные гарантии и их размер не уменьшается. Мы полагаем, что государство, предусматривая данные социальные гарантии для незащищенных групп населения, запускает внутренние механизмы взаимопомощи, перераспределения материальных ценностей среди социальных групп, осуществляя стабилизацию общества, легально создавая основу среднего класса. Речь в данной ситуации идет именно о помощи нуждающимся, так как в соответствии с ч. 4 ст. 1149 ГК РФ по иску заинтересованных лиц судебные органы своим решением могут уменьшить размер обязательной доли лица, которое не нуждается в дополнительном обеспечении, или ему может быть отказано в ее присуждении. Указанное обстоятельство подтверждается материалами судебной практики⁷¹.

Несмотря на четкое закрепление в законе положений об обязательной доле в наследстве как ограничении свободы завещания, А.А. Демичев считает данное положение сомнительным, подчеркивая его несостоятельность. В качестве аргументов он указывает доводы о том, что как таковая свобода завещания не ограничивается положениями об обязательной доле в наследстве - наследодатель имеет право указать в

⁶⁹ Бугаев Д.В., Драпалюк О.В. Запреты и ограничения свободы завещания в российском законодательстве // Нотариус. 2014. № 2. С. 40.

⁷⁰ Наследственное право: Постатейный комментарий к разделу V Гражданского кодекса Российской Федерации / Е.Р. Аминов, И.А. Андреев, И.Л. Арсентьев и др.; Под общ. ред. М.А. Димитриева // СПС КонсультантПлюс.

⁷¹ Постановление Президиума Воронежского областного суда от 27.09.2006 N 44г-337 // СПС КонсультантПлюс.

завещании именно то и так, как он желает⁷².

В данной части не представляется возможным согласиться с А.А. Демичевым, так как принцип свободы завещания обеспечивает охраняемый режим не только закрепления воли наследодателя посредством составления документа, но и процесса его составления, и основное реализации. В процессе составления и удостоверения завещания нотариус должен поставить в известность наследодателя в отношении всех законных ограничений, создавая для него возможность скорректировать свое имущественное волеизъявление. Воля наследодателя будет выполненной не только путем составления документа, но и в конечном итоге путем его буквального выполнения⁷³. Мы полагаем, что законодателем, обоснованно установлено данное ограничение, создана система по его рациональному осуществлению.

Завещатель имеет право отменить, изменить уже совершенное завещание. Завещатель не обязан сообщать кому-либо о содержании, совершении, об изменении или отмене завещания.

Гражданское законодательство предоставляет завещателю право по собственному усмотрению включать в завещание другие распоряжения, которые предусмотрены положениями части третьей ГК РФ о наследовании.

Отдельные доверительные распоряжения, которые связаны с волеизъявлением лица о достойном отношении к его телу после смерти, могут выражаться устно при свидетелях или в письменной форме. Сюда могут быть отнесены указания завещателя:

- о согласии или несогласии быть подвергнутым патолого-анатомическому вскрытию;
- о согласии или несогласии на изъятие органов и (или) тканей из его тела;

⁷² Демичев А.А. Свобода завещания в российском праве в контексте правила об обязательной доле в наследстве // Наследственное право. 2013. N 1. С. 20.

⁷³ Бугаев Д.В., Драпалюк О.В. Запреты и ограничения свободы завещания в российском законодательстве // Нотариус. 2014. № 2. С. 12.

- быть погребенным на том или ином месте, по тем или иным обычаям или традициям, рядом с теми или иными ранее умершими;
- быть подвергнутым кремации;
- о доверии исполнить свое волеизъявление тому или иному лицу⁷⁴.

В соответствии со ст. 1112 ГК РФ «в состав наследства входят принадлежавшие наследодателю на день открытия наследства вещи, иное имущество, в том числе имущественные права и обязанности.

Не входят в состав наследства права и обязанности, неразрывно связанные с личностью наследодателя, в частности право на алименты, право на возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина, а также права и обязанности, переход которых в порядке наследования не допускается настоящим Кодексом или другими законами.

Не входят в состав наследства личные неимущественные права и другие нематериальные блага».

При совершении акта распоряжения имуществом на случай смерти, к каковым относится завещание, вовсе не подразумевается, что завещатель к моменту составления завещания имеет определенное в завещании имущество. Поэтому не случайно, что при совершении завещания часто используют такую формулировку: «все мое имущество, в чем бы оно ни выразалось и где бы ни находилось, завещаю...» и впоследствии указывается перечень лиц, которым имущество завещается, и иные завещательные распоряжения завещателя. Напротив, к моменту составления завещания завещатель может иметь солидный капитал, но к моменту своей смерти разориться дотла. Указанное обстоятельство также не ставит под сомнение действительность составленного завещания, хотя наследовать, возможно, будет нечего.

На основании вышесказанного можно сделать вывод, что гражданским законодательством завещателю предоставляется полная свобода в

⁷⁴ Федеральный закон от 12.01.1996 N 8-ФЗ «О погребении и похоронном деле» // Собрание законодательства РФ. 1996. N 3. Ст. 146.

составлении завещания, его действия никем и ничем не могут быть ограничены, за исключением права на обязательную долю в наследстве.

Одним из основных требований, которые предъявляются к содержанию завещания, является законность распоряжений завещателя. Проверкой законности распоряжений занимается должностное лицо, которое удостоверяет завещание и которым должно быть разъяснено завещателю реальность и выполнимость его распоряжений. Завещание может содержать распоряжение только тем имуществом и имущественными правами, которые могут переходить по праву наследования. Завещатель имеет право включить в завещание любые распоряжения, предусмотренные ГК РФ.

3.2. Завещательный отказ и завещательное возложение

На основании ст. 1137 ГК РФ «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)». Так, на наследника, к которому переходит жилое помещение, завещателем может быть возложена обязанность по предоставлению иному лицу на период жизни данного лица или на другой срок право пользования данным жилым помещением или его частью⁷⁵. При последующем переходе права собственности на имущество, входившее в состав наследства, к другому лицу право пользования этим имуществом, предоставленное по завещательному отказу, сохраняет силу.

Сущность субинститута завещательного отказа в структуре наследственных правоотношений предопределяется тем фактом, что в

⁷⁵ Крайнова Т.К. Обязательная доля в наследстве и проблемы, связанные с ее выделением // Нотариальный вестник. 2012. № 11. С. 9.

соответствии п. 1 ст. 1137 ГК РФ «содержание завещания может исчерпываться завещательным отказом». Необходимо также отметить, что завещательный отказ должен быть элементом завещания и не может устанавливаться в каком-либо иным документом, отличным от завещания.

Смысл распоряжения, который связан с завещательным отказом, заключается в том, что из всей совокупности прав и обязанностей, которые входят в наследство, отдельному лицу или лицам осуществляется передача только какого-либо определенного имущественного права. Соответственно, в этой ситуации можно вести речь о частичном правопреемстве, на основании которого отказополучатели получают право потребовать выполнения оговоренной обязанности, а те наследники, по отношению к которым устанавливается легат, получают дополнительную обязанность. К тому же отказополучатель не являясь наследником не несет ответственности по долгам наследодателя, не уплачивает государственную пошлину. При этом нужно иметь в виду, что нуждаемость наследника в пользовании наследственным имуществом, а также осуществление перехода права собственности от наследника к иному лицу, в независимости от оснований данного перехода (продажа, дарение, обмен и т. п.) не могут влиять на права отказополучателя, так как объем данных прав предусматривается наследодателем при составлении завещания и не может изменяться его наследниками. Указанное значит, что завещательным отказом обременяется не конкретный наследник, а наследственное имущество, и в связи с этим при последующем переходе права собственности на имущество, которое входит в состав наследства, к иному лицу, право пользования данным имуществом, предоставленное по завещательному отказу, сохраняется⁷⁶.

Содержание завещательного отказа, возложенного на наследников, должно быть конкретным (т.е. завещанием должно быть точно предусмотрено, в чем заключается само обязательство, его характер,

⁷⁶ Уткин А.В. Институт отстранения лиц от наследования: актуальные проблемы теории и практики //Нотариус. 2012. № 5. С.15.

процедура и сроки выполнения и т.д.) и правомерным. 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.

Предмет завещательного отказа может заключаться также в праве вещной выдачи. Его значимость будет особенно выражена в наследовании имущества, раздел которого в натуре невозможен, в результате чего завещатель может завещать данную вещь одному наследнику, возложив на него обязанность вещных выдач для иных потенциальных наследников путем возложения на первого завещательного отказа⁷⁷.

Существует возможность совпадения отказополучателя и наследника в одном лице. В указанной ситуации право принять завещательный отказ не связано с правом на принятие наследства, поскольку можно принять наследство без принятия завещательного отказа, и наоборот.

Право на получение завещательного отказа действует в течение трех лет со дня открытия наследства и не переходит к другим лицам. Однако отказополучателю в завещании может быть подназначен другой отказополучатель на случай, если назначенный в завещании отказополучатель умрет до открытия наследства или одновременно с наследодателем, либо откажется от принятия завещательного отказа или не воспользуется своим правом на получение завещательного отказа, либо лишится права на получение завещательного отказа.

⁷⁷ Бредихина А.С. Предмет завещательного отказа в проекте Гражданского кодекса РФ // Наследственное право. 2011. № 2- 12.

Согласно ст. 1138 ГК РФ «наследник, на которого завещателем возложен завещательный отказ, должен исполнить его в пределах стоимости перешедшего к нему наследства за вычетом приходящихся на него долгов завещателя. Если наследник, на которого возложен завещательный отказ, имеет право на обязательную долю в наследстве, его обязанность исполнить отказ ограничивается стоимостью перешедшего к нему наследства, которая превышает размер его обязательной доли. Если завещательный отказ возложен на нескольких наследников, такой отказ обременяет право каждого из них на наследство соразмерно его доле в наследстве постольку, поскольку завещанием не предусмотрено иное».

Нормами текущего законодательства о наследовании, т.е. положениями главы 62 ГК РФ установлено следующее: отказополучатель является лицом, которое обладает в рамках наследственных правоотношений собственным гражданско-правовым статусом. Он вправе требовать от наследников, на которых возложен завещательный отказ, выполнения установленной обязанности либо отказа от нее. От имени малолетних отказополучателей, лиц, признанных недееспособными, данное требование вправе заявить их законные представители, опекуны и попечители. Но, в отличие от наследников, отказополучатель не вправе потребовать выдать имущество прямо из наследственного имущества, т.е. участвовать в принятии и распределении наследства вместе с наследниками; он имеет право высказывать свои притязания по отношению к определенному наследнику, указанному в завещании. В указанном случае, согласно п. 3 ст. 1137 ГК РФ: «К отношениям между отказополучателем (кредитором) и наследником, на которого возложен завещательный отказ (должником), применяются положения настоящего Кодекса об обязательствах, если из правил настоящего раздела и существа завещательного отказа не следует иное». В частности, на основании п. 5 ст. 1117 ГК РФ «правила настоящей статьи соответственно применяются к завещательному отказу ... В случае, когда предметом завещательного отказа было выполнение определенной работы

для недостойного отказополучателя или оказание ему определенной услуги, последний обязан возместить наследнику, исполнившему завещательный отказ, стоимость выполненной для недостойного отказополучателя работы или оказанной ему услуги».

Отказополучатель станет кредитором наследника в момент открытия наследства. Это осуществляется в силу закона, в связи с этим каких-либо заявлений с его стороны о намерении воспользоваться установленным в его отношении правом не нужно. О существовании завещательного отказа отказополучатель может быть проинформирован от самого наследодателя, от наследника, на которого возложен завещательный отказ, из публичного извещения или сообщения в СМИ, от нотариуса по месту открытия наследства и т.д.

В общем же законодательство о наследовании и положения о завещательном отказе играют немаловажную практическую роль, поскольку их верное применение это обязательное условие законности и обоснованности судебных решений по спорам между наследниками по завещанию и отказополучателями.

Обобщая, в целом можно сформулировать следующие законодательные требования к завещательному отказу:

- 1) завещательным отказом возможно возложение только обязанностей имущественного характера;
- 2) в завещании должно указываться конкретное лицо или лица, в отношении которых должна выполняться обязанность;
- 3) завещательным отказом обременяется имущество и в случае перехода последнего к иному собственнику не утрачивает силы;
- 4) право отказополучателя прочно связано с его личностью и не может передаваться другому лицу⁷⁸.

В соответствии со ст. 1139 ГК РФ «завещатель может в завещании возложить на одного или нескольких наследников по завещанию или по

⁷⁸ Эрделевский А.М. О недействительности завещания. М.: Дело, 2011. С. 159.

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

Завещатель вправе также возложить на одного или нескольких наследников обязанность содержать принадлежащих завещателю домашних животных, а также осуществлять необходимый надзор и уход за ними».

В качестве примера завещательного возложения может быть предусмотрена завещанием обязанность лица, которому завещана большая библиотека редких книг, предоставить право пользования данной библиотекой учащимся конкретного учебного заведения. Так, например, осуществляя передачу своих сбережений медицинскому учреждению, завещатель вправе поручить ему использовать данные суммы на закупку оборудования для лечения определенной болезни. «Возложением» будет и завещательное распоряжение о процедуре использования оставшихся после завещателя рукописей.

Однако необходимо сразу же сделать оговорку, что вопрос достижения общепользуемой цели, которая может являться критерием завещательного возложения, с точки зрения практики имеет спорный характер. Общепользуемая цель как цель завещательного возложения имеет значимое юридическое значение: она должна быть целью, которая полезна для общества и государства в целом, или целью, которая способна принести пользу определенному числу лиц, не ограниченному по численности. Общепользуемая цель при этом должна быть правомерной и достижимой для наследника.

Устанавливая суть завещательного возложения новым гражданским законодательством вводятся следующие правила: прежде всего, «возложение» может носить имущественный и неимущественный характер; возложена данная обязанность может быть как на одного, так и на

нескольких наследников; можно возложить обязанность по содержанию принадлежащих завещателю домашних животных, а также осуществлению требуемого надзора и ухода за ними. Указанная же обязанность может возлагаться на исполнителя завещания, но только при условии выделения в завещании части наследственного имущества специально для выполнения завещательного возложения. Соответственно, при возложении могут иметь место два случая:

1) выделение в завещании части наследственного имущества для выполнения возложения и существование указания на обязанность душеприказчика лично выполнить возложение; в данной ситуации исполнителем завещания должны быть самостоятельно совершены соответствующие действия;

2) отсутствие заблаговременно выделенного для выполнения возложения имущества или указания в завещании на обязанность душеприказчика выполнить возложение; в этой ситуации исполнитель завещания вправе потребовать от наследников выполнения действий, которые предусмотрены в завещательном возложении.

В общем, между завещательным отказом и завещательным возложением можно выделить следующие различия:

- завещательный отказ всегда носит имущественный характер, тогда как завещательное возложение может предусматривать и исполнение действий неимущественного характера (например, принесение кому-либо извинений);

- при «возложении» суть завещательного распоряжения как правило состоит в выполнении наследником действий, которые направлены на достижение какой-либо общепользуемой цели;

- наличие завещательного отказа предоставляет право потребовать выполнения обязательства тому лицу, в чью пользу он совершен: указанное лицо является кредитором по отношению к наследнику; при «возложении» же обязательственного отношения между наследником и иным лицом не

существует, соответственно, нет и кредитора, который вправе был бы требовать выполнения завещания в свою пользу;

- завещательный отказ должен исполняться только наследниками, а завещательное возложение может быть выполнено еще и исполнителем завещания.

Необходимо подчеркнуть, что в соответствии с п. 3 ст. 1139 ГК РФ «заинтересованные лица, исполнитель завещания и любой из наследников вправе требовать исполнения завещательного возложения в судебном порядке, если завещанием не предусмотрено иное». Заинтересованными при этом могут признаваться любые лица, имеющие как имущественный, так и неимущественный интерес, либо осуществляющие действия в соответствии с имеющимися у них полномочиями в целях защиты общественных интересов.

По мнению С.П. Гришаева заинтересованные лица должны устанавливаться в зависимости от характера налагаемой обязанности и ее общественно полезной цели⁷⁹. Так, если на наследника возлагается обязанность следить за породистой собакой, потребовать выполнения данной обязанности вправе клуб или другая организация, которая следит за условиями существования представителей указанной породы, организация по защите животных. Если завещательное возложение состоит в опубликовании после смерти писателя сборника его произведений, требовать данного опубликования вправе Министерство культуры, Союз писателей и т.д.

В соответствии с буквальным толкованием положений текущего законодательства о наследовании ситуация может сложиться по другому: так, если в соответствии с завещательным возложением наследник должен будет содержать собаку завещателя, как только закончатся средства, полученные им по наследству, будет иметь право выгнать животное из дома.

Учитывая сказанное, М.В. Телюкиной делается предложение о разделении возложений по характеру на имущественные и неимущественные и законодательно закрепить на первые из них ограничения по стоимости и

⁷⁹ Гришаев С.П. Наследственное право. М.: Юристъ, 2012. С. 169.

сроку выполнения, а на вторые – только по сроку (так, если говорить о содержании животных – пожизненно). Вероятно, что данное разделение может быть только условным, поскольку, например, обязанность содержать собаку самым прямым образом затрагивает имущественные интересы, поскольку ей необходимо приобретать корм, лечить ее, делать прививки и т.д.

Таким образом, завещательный отказ и возложение имеют сходные черты, представляя собой обязанность наследников выполнить в пользу другого лица какую-либо обязанность. Основное различие между ними заключается в цели. Завещательный отказ всегда осуществляется в пользу конкретного человека, а возложение имеет общепользную цель.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

В результате проведенного исследования можно сделать следующие выводы: на развитие института завещания повлияли культурно-исторические аспекты, а также экономические и политические причины.

В настоящее время положения о завещании содержатся в ст. 1111 – 1140 главы 62 Гражданского кодекса РФ.

Законом отводится первоначальная роль наследованию по завещанию, предусматривая, что наследование по закону будет иметь место только в тех случаях, когда оно не изменено завещанием. Завещание это распоряжение завещателя (наследодателя) в отношении принадлежащего ему имущества на случай его смерти, и выполненное в предусмотренной законом форме. Основным признаком завещания признается свобода его совершения.

Конструкция завещания в соответствии с предусмотренной формой это один из главнейших аспектов действительности завещания. Общим правилом части третьей ГК РФ закрепляется письменная нотариальная форма завещания, что устанавливает его существенность и важность как сделки.

Основным видом завещания является нотариально удостоверенное завещание. Кроме нотариально удостоверенных завещаний возможно совершение завещаний, которые приравниваются к нотариально удостоверенным, совершение завещательных распоряжений вкладчика своим счетом в банке, совершения закрытых завещаний, совершение завещаний в чрезвычайных обстоятельствах.

Гражданским законодательством наряду с достаточно подробной регламентацией видов завещания устанавливаются требования к составлению данных видов завещаний. Общими же требованиями являются составление завещания гражданином, обладающим в момент его совершения дееспособностью в полном объеме, возможность присутствия свидетелей, указание времени и места совершения завещания.

Процедура совершения завещания предполагает включение его в реестр нотариальных действий, осуществление проверки его законности, совершение удостоверительной надписи с реквизитами нотариуса, именной гербовой печати, а также взимание тарифа.

Завещатель вправе совершить завещание, содержащее распоряжение о любом имуществе, в том числе о том, которое он может приобрести в будущем. Завещатель может распорядиться своим имуществом или какой-либо его частью, составив одно или несколько завещаний. При этом завещатель может совершить завещание в пользу одного или нескольких лиц как входящих, так и не входящих в круг наследников по закону.

Завещатель может указать в завещании другого наследника (подназначить наследника) на случай, если назначенный им в завещании наследник или наследник завещателя по закону умрет до открытия наследства, либо одновременно с завещателем, либо после открытия наследства, не успев его принять, либо не примет наследство по другим причинам или откажется от него, либо не будет иметь право наследовать или будет отстранен от наследования как недостойный.

В завещание можно включить положения, связанные с назначением наследника, подназначением наследника, завещательным возложением, завещательным отказом, назначением душеприказчика.

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).

Предмет завещательного отказа может заключаться также в праве вещной выдачи. Его значимость будет особенно выражена в наследовании имущества, раздел которого в натуре невозможен, в результате чего завещатель может завещать данную вещь одному наследнику, возложив на

него обязанность вещных выдач для иных потенциальных наследников путем возложения на первого завещательного отказа.

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

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК**Правовые акты:**

1. Конституция Российской Федерации // РГ. 1993. 25 дек.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 1994. N 32. Ст. 3301.
3. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 N 14-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 1996. N 5. Ст. 410.
4. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья) от 26.11.2001 N 146-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 2001. N 49. Ст. 4552.
5. Основы законодательства Российской Федерации о нотариате // Ведомости СНД и ВС РФ. 1993. N 10. Ст. 357.
6. Федеральный закон от 29.12.2014 N 457-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. 2015. N 1 (часть I). Ст. 10.
7. Федеральный закон от 12.01.1996 N 8-ФЗ «О погребении и похоронном деле» // Собрание законодательства РФ. 1996. N 3. Ст. 146.
8. Постановление Правительства РФ от 27.05.2002 N 351 «Об утверждении Правил совершения завещательных распоряжений правами на денежные средства в банках» // Собрание законодательства РФ. 2002. N 22. Ст. 2097.
9. Методические рекомендации по удостоверению завещаний, принятию нотариусом закрытого завещания, вскрытию и оглашению закрытого завещания (утв. Решением Правления ФНП от 01-02.07.2004, Протокол N 04/04) // Нотариальный вестник. 2004. № 9.
10. Гражданский кодекс РСФСР (утв. ВС РСФСР 11.06.1964) // Ведомости ВС РСФСР. 1964. N 24. Ст. 407 (утратил силу).
11. Декрет ВЦИК от 27.04.1918 «Об отмене наследования» // СУ РСФСР. 1918. N 34. Ст. 456 (утратил силу).

12. Указ Президиума ВС СССР от 14.03.1945 «О наследниках по закону и по завещанию» // Ведомости ВС СССР. 1945. N 15 (утратил силу).

13. Пояснительная записка к проекту Федерального закона «О внесении изменений в части первую, вторую и третью Гражданского кодекса Российской Федерации, а также в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // СПС КонсультантПлюс.

Специальная литература:

1. Абраменков М.С. Наследование по завещанию в Российской Федерации и зарубежных странах: сравнительно-правовой аспект // Наследственное право. 2008. N 4.

2. Амиров М.И. Институт совместного завещания супругов // Нотариус. 2016. № 1.

3. Абрамова Е.Н. Дополнительные требования к письменной форме сделки // Нотариальный вестник. 2012. N 5.

4. Барков Р.А., Блинков О.Е. Формальная действительность завещания как акта реализации активной завещательной правосубъектности (сравнительно-правовой аспект) // Наследственное право. 2013. N 3.

5. Барков Р.А., Блинков О.Е. Эволюция основных положений о завещании: общие тенденции и перспективы их унификации на постсоветском пространстве // Наследственное право. 2013. N 4.

6. Барщевский М.Ю. Наследственное право. М.: Омега, 2012.

7. Бегичев А.В. Наследование по завещанию в дореволюционном российском праве // Наследственное право. 2011. № 3.

8. Белов В.А. Гражданское право России. Общая часть. Т. 2. Лица, блага, факты: Учебник. М.: Юрайт, 2011.

9. Блинков О.Е. Наследование по завещанию денежных средств и иного имущества в банках // Наследственное право. 2008. N 2.

10. Блинков О.Е. О наследственном договоре в российском наследственном праве: быть или не быть? // Наследственное право. 2015. N 4.
11. Блинков О.Е. О совместном завещании супругов в российском наследственном праве: быть или не быть? // Наследственное право. 2015. N 3.
12. Бредихина А.С. Предмет завещательного отказа в проекте Гражданского кодекса РФ // Наследственное право. 2011. № 2- 12.
13. Бугаев Д.В., Драпалюк О.В. Запреты и ограничения свободы завещания в российском законодательстве // Нотариус. 2014. № 2.
14. Власов Ю.Н., Калинин В.В. Наследственное право: Курс лекций. М.: Омега-Л, 2012.
15. Гришаев С.П. Наследственное право. М.: Юрист, 2012.
16. Громов А.А. Наследование денежных средств из некоторых гражданско-правовых обязательств // Наследственное право. 2013. № 3.
17. Гущин В.В., Гуреев В.А. Наследственное право России: Учебник. М.: Эксмо, 2013.
18. Демичев А.А. Свобода завещания в российском праве в контексте правила об обязательной доле в наследстве // Наследственное право. 2013. N 1.
19. Ермолова Н.А., Камышанский В.П. Условные завещания: за и против // Наследственное право. 2011. N 3.
20. Завещание // Энциклопедический словарь Брокгауза и Ефрона: в 86 т. (82 т. и 4 доп.). СПб., 1890—1907.
21. Зайцева Т.И. Настольная книга нотариуса: В 4 т. Семейное и наследственное право в нотариальной практике. Т.3. М.: Статут, 2015.
22. Зайцева Т.И., Крашенинников П.В. Наследственное право. Комментарий законодательства и практика его применения. М., 2002.
23. Зиганшина Д.Ф. Имущественные права несовершеннолетних // ЕврАзЮж. 2008. N 3 (5).
24. Кириллова Е.А. Создание Единого реестра завещаний: основные проблемы практики // Актуальные проблемы совершенствования

законодательства и правоприменения: материалы III международной научно-практической конференции (г.Уфа, 8 февраля 2013 г.). Уфа, 2013.

25. Кирилловых А.А. Завещание как способ распоряжения наследством // Законодательство и экономика. 2010. № 10.

26. Кирилловых А.А. Завещательное распоряжение в современном гражданском праве. М.: Деловой двор, 2011.

27. Комментарий к ГК РФ. Часть третья (постатейный) / Отв. ред. Л.П. Ануфриева. М.: Волтерс Клувер, 2004.

28. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. Часть третья (постатейный) / Отв. ред. Л.П. Ануфриева. М., 2004.

29. Корсик К.А. Принцип государственности и некоторые методы спекуляции этим понятием // Нотариус. 2012. N 6.

30. Коршунова Е.А. Некоторые особенности завещания // Актуальные проблемы права и управления глазами молодежи: Материалы международной научной студенческой конференции (Тула, 28-29 марта 2014 года). Тула: Папирус, 2014.

31. Костычева А.И. Наследование по завещанию // Бюллетень нотариальной практики. 2003. N 2.

32. Котарев С.Н., Котарева О.В. Осуществление наследственных прав недееспособных и ограниченно дееспособных граждан // Наследственное право. 2011. N 2.

33. Крайнова Т.К. Обязательная доля в наследстве и проблемы, связанные с ее выделением // Нотариальный вестник. 2012. № 11.

34. Кузнецова О.А. Завещание как односторонняя сделка: проблемы теории и практики // Актуальные проблемы российского законодательства: Сборник статей. Брянск: ООО «Ладомир», 2013. Вып. 6.

35. Кучкин В.А. Завещания Московских князей XIV. Первая душевная грамота Великого князя Ивана Даниловича Калиты // Древняя Русь. Вопросы медиевистики. 2008. №1 (31).

36. Летова Н.В. Ребенок как субъект наследственных

правоотношений // Цивилист. 2010. N 4.

37. Лысенко Е.В. Нотариальная форма завещания: проблемы и пути их решения // Нотариус. 2014. № 5.

38. Марухно В.М. Недействительность завещания с пороками формы // Власть закона. 2015. № 4.

39. Медведев И.Г., Ярков В.В. Завещание без границ: о необходимости присоединения к международным договорам в данной сфере // Закон. 2014. № 6.

40. Минахина И.А. Наследование. Дарение. Пожизненная рента: вопросы правового регулирования. Издательско-торговая корпорация «Дашков и К», 2013.

41. Мясникова А.Ю. Завещание в гражданском праве // Проблемы современного российского права. Международная научно-практическая конференция, посвященная памяти доктора юридических наук, профессора, члена-корреспондента Петровской академии наук и искусств, Заслуженного деятеля науки Российской Федерации Ивана Яковлевича Дюрягина (24-25 мая 2013 года): сборник статей. Челябинск: Полиграф-Мастер, 2014.

42. Наследственное право / Под ред. К.Б. Ярошенко. М.: Волтерс Клувер, 2005.

43. Наследственное право: Постатейный комментарий к разделу V Гражданского кодекса Российской Федерации / Е.Р. Аминов, И.А. Андреев, И.Л. Арсентьев и др.; Под общ. ред. М.А. Димитриева // СПС КонсультантПлюс.

44. Нестолий В.Г. Ничтожность завещания, приравненного у нотариальному, оспоримость нотариального завещания (судебная защита и нотариальная охрана гражданских прав) // Нотариус. 2014. № 8.

45. Никитюк П. С. Наследственное право и наследственный процесс (проблемы теории и практики). Кишинев, 2014.

46. Ожегов С.И., Шведов Н.Ю. Толковый словарь русского языка: 80000 слов и фразеологических выражений / Российская академия наук.

Институт русского языка им. В.В. Виноградова. 4-е изд., дополненное. М.: Азбуковник, 1999.

47. Останина Е.А. Диспозитивность наследственного права и защита кредиторов наследства // Наследственное право. 2016. № 1.

48. Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права. М.: Проспект, 2011.

49. Путинцева Е.П. Распоряжения на случай смерти по законодательству Российской Федерации и Федеративной Республики Германия. М.: Статут, 2016.

50. Раскостова Р. Формы завещаний и условий их действительности // Наследственное право. 2008. N 2.

51. Сараев А.Г. О правовой природе завещания // Наследственное право. 2013. № 2.

52. Сафонова А.А. Актуальные проблемы удостоверения завещания органами, правомочными совершать нотариальные действия // Нотариус. 2015. № 8.

53. Серебровский В.И. Избранные труды по наследственному и страховому праву. М.: Статут, 2013.

54. Тарасова И.Н. Понятие и значение формы завещания в российском гражданском праве // Наследственное право. 2014. № 4.

55. Терехова М.В. Миф или реальность // Нотариус. 2015. № 2.

56. Титова Т.В., Миридонова В.С. Нормативное регулирование завещательных отношений в крестьянской среде в России второй половины XIX - начала XX веков // Вестник ННГУ им. Н.И. Лобачевского «Государство и право: итоги XX века». Н.Новгород, 2012.

57. Тоцкий Н.Н. Вступительное слово «О проекте Федерального закона «О нотариате и нотариальной деятельности в Российской Федерации» // Нотариус. 2010. N 1.

58. Трапезникова А.В. Проверка дееспособности завещателя: теоретические и практические вопросы // Наследственное право. 2011. N 4.

59. Уткин А.В. Институт отстранения лиц от наследования: актуальные проблемы теории и практики //Нотариус. 2012. № 5.

60. Хачатуров Р.Л. Византия и Русь: государственно-правовые отношения. Тольятти: Акцент, 1995.

61. Черепяхин Б.Б. Труды по гражданскому праву / Науч. ред.: С.С. Алексеев. М.: Статут, 2001.

62. Эрделевский А.М. О недействительности завещания. М.: Дело, 2011.

Материалы судебной практики:

1. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 29 мая 2012 г. N 9 «О судебной практике по делам наследования» // Российская газета. 2012 г. 6 июня. N 5800.

2. Постановление Президиума Воронежского областного суда от 27.09.2006 N 44г-337 // СПС КонсультантПлюс.

Исторические источники:

1. Русская Правда // Российское законодательство X - XX веков. Т. 1: Законодательство Древней Руси / Под ред. О.И. Чистякова. М.: Юрид. лит., 1984.

2. Псковская судная грамота // Российское законодательство. Т. 1: Законодательство Древней Руси / Под ред. О.И. Чистякова. М.: Юрид. лит., 1984.

3. Новгородская судная грамота // Российское законодательство. Т. 1: Законодательство Древней Руси / Под ред. О.И. Чистякова. М.: Юрид. лит., 1984.

4. Судебник 1497 года // Российское законодательство X-XX вв. Т. 2. Законодательство периода образования и укрепления русского централизованного государства. М.: Юрид. лит., 1985.
5. Соборное Уложение 1649 года // Российское законодательство. Т. 3. Акты земских соборов / Под ред. О.И. Чистякова. М.: Юрид. лит., 1985.