

МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ РОССИЙСКОЙ
ФЕДЕРАЦИИ


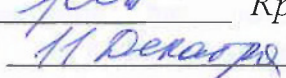
ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ АВТОНОМНОЕ
ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ТЮМЕНСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ»

ИНСТИТУТ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

КАФЕДРА ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА И ПРОЦЕССА

РЕКОМЕНДОВАНО К ЗАЩИТЕ
В ГЭК И ПРОВЕРЕНО НА ОБЪЕМ
ЗАИМСТВОВАНИЯ

И.о. заведующей кафедрой
(канд. юрид. наук, доцент)


Краснова Т.В.
 2017 г.

МАГИСТЕРСКАЯ ДИССЕРТАЦИЯ

«НАСЛЕДОВАНИЕ ПО ЗАВЕЩАНИЮ»

40.04.01 Юриспруденция

Магистерская программа «ГРАЖДАНСКОЕ И СЕМЕЙНОЕ ПРАВО»

Выполнил работу
студентка 3 курса
заочной формы обучения



Петрова
Надежда
Викторовна

Научный руководитель
(канд.юрид.наук., доцент)



Романчук
Сергей
Владимирович

Рецензент
канд. юрид. наук
адвокат Тюменской
межрегиональной коллегии
адвокатов Адвокатской
палаты
Тюменской области



Соловьева
Ольга
Валерьевна

г. Тюмень, 2017

СОДЕРЖАНИЕ

Список сокращений.....	3
Введение.....	4
Глава 1. Завещание как форма наследования.....	7
1.1. Понятие завещания.....	7
1.2. Свобода и тайна завещания.....	13
Глава 2. Порядок оформления и исполнения завещания.....	41
2.1. Форма и порядок составления завещания.....	41
2.2. Проблемы исполнения завещаний.....	51
Глава 3. Завещательное распоряжение и проблемы его реализации.....	65
3.1. Завещательный отказ и завещательное возложение.....	65
3.2. Подназначение наследника.....	77
Заключение.....	87
Список использованных источников.....	100

СПИСОК СОКРАЩЕНИЙ

АПК	-	Арбитражный процессуальный кодекс
БНА	—	Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти
ВАС	—	Высший Арбитражный суд
ВКС	—	Вестник Конституционного Суда Российской Федерации
ВС РФ	—	Верховный Суд Российской Федерации
ГК РФ	—	Гражданский кодекс Российской Федерации
ГПК	—	Гражданский процессуальный кодекс
РФ	—	Российская Федерация
СЗ РФ	—	Собрание законодательства Российской Федерации
Гл.	—	глава
Ст.	—	статья
Ч.	—	часть
П.	—	пункт
Пп	—	подпункт
См.	—	смотреть
Т.е.	—	то есть
Т.п.	—	тому подобное
Др.	—	другое

ВВЕДЕНИЕ

Часть 4 статьи 35 Конституции Российской Федерации гарантирует любому гражданину право наследования. В развитие указанных положений Основного закона Гражданский кодекс Российской Федерации довольно детально урегулировал правоотношения в сфере наследования, в том числе по завещанию.

В свою очередь, анализ действующего законодательства и сформировавшейся довольно обширной правореализационной практики приводит нас к выводу о том, что несмотря на подробное урегулирование наследования по завещанию, оно не лишено недостатков и противоречий, а некоторые нормы части третьей ГК РФ нуждаются в дополнениях или изменениях.

Также необходимо отметить, что разрешению практических проблем наследования не способствует довольно низкий уровень правосознания и правовой культуры в России, в частности можно отметить недостаточную осведомленность граждан о своих правах на завещание, нельзя не указать также, что своевременное и добросовестное исполнение нотариусами своих обязанностей во многих случаях позволило бы предотвратить судебные споры между наследниками.

В российской науке гражданского права уделялось и уделяется значительное внимание вопросам правового регулирования наследования. В числе авторов, чьи труды использовались в настоящей работе для ретроспективного исследования можно назвать авторов гражданского права: Белов В.А.¹, Гонгало Б.М.², Маковского А.Л.³, Сараев А.Г.⁴ и др. Проблемы современного наследования по завещанию были

¹ Белов В.А. Гражданское право России. Общая часть. Т. 2. Лица, блага, факты: / Учебник. - М.: Юрайт, 2011. 634с

² Гражданский кодекс Российской Федерации. Постатейный комментарий к разделу V: Наследственное право / Б.М. Гонгало, Т.И. Зайцева, И.Е. Маньлов и др.; под ред. П.В. Крашенинникова. М.: Статут, 2013. 264 с.

³ Комментарий к части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации / Под ред. А.Л. Маковского, Е.А. Суханова. Автор комментария - К.Б. Ярошенко. М.: Юрист, 2013. 715 с.

⁴ Сараев А.Г. О правовой природе завещания / Наследственное право. 2013. № 2 // Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 21.11.2017).

исследованы по трудам: Великоклад Т.П.¹ Гущин В.В.², Зайцева Т.И.³, Кириллова Е.А. и др.⁴

Целью настоящей работы явилось исследование проблем правового регулирования института наследования по завещанию на основе комплексного анализа современного российского законодательства и правоприменительной практики.

В соответствии с целью работы нами обозначены следующие задачи:

- ретроспективный анализ законодательства о наследовании по завещанию;
- анализ и систематизация общих действующих положений наследственного права;
- изучение особенностей наследования по завещанию;
- раскрытие принципов свободы и тайны завещания и правовая характеристика способов их обеспечения и ограничения;
- анализ форм совершения завещания;
- выявление проблем исполнения завещаний;
- изучение завещательных распоряжений и проблем их реализации

Объектом исследования являются правоотношения в сфере наследования по завещанию.

Предметом - российское законодательство, регулирующее наследование по завещанию, практика его применения, основные научные труды по данной теме.

Методологическую основу исследования составил диалектический метод познания, предполагающий всесторонность, объективность и взаимосвязанность исследуемых явлений. При написании настоящей работы использовались также специальные научные методы исследования, такие как: логико-юридический, историко-правовой, сравнительно-правовой, метод правового моделирования и др.

¹ Великоклад Т.П. Правомочия завещателя на включение условий в завещание // Наследственное право. 2013. № 2. С. 16 - 20 [Электронный ресурс] Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 07.05.2017).

² Гущин В.В., Гуреев В.А. Наследственное право России: Учебник. М.: Эксмо, 2013. 315 с.

³ Зайцева Т.И., Крашенинников П.В. Наследственное право в нотариальной практике: комментарии (ГК РФ, ч. 3, разд. V), метод. рекомендации, образцы док., норматив. акты, судеб. практика: практ. пособие - 7-е изд., перераб. и доп. - М.: Волтерс Клувер, 2013. 415 с.

Научная новизна настоящей выпускной квалификационной работы определяется тем, что предпринята попытка выявить ряд актуальных проблем на основе комплексного подхода к изучению и анализу института наследования по завещанию в Российской Федерации с учетом имеющихся научных разработок, норм части третьей ГК РФ, судебной практики; также сформулированы предложения по совершенствованию российского законодательства в сфере наследования по завещанию.

ГЛАВА 1 . ЗАВЕЩАНИЕ КАК ФОРМА НАСЛЕДОВАНИЯ

1.1. Понятие завещания

«Институт завещания - одно из наиболее адекватных выражений индивидуальной распорядительной власти лица над своим имуществом»¹. Только путем составления завещания наследодатель может распорядиться своим имуществом, указав наследников из числа любых субъектов права, предусмотренных статьей 1116 Гражданского кодекса (далее - ГК РФ)².

Исторически завещание как основание наследования сложилось позднее наследования по закону. Это было обусловлено особенностями складывающихся отношений. Римский юрист Ульпиан определял завещание как «правомерное выражение воли, сделанное торжественно для того, чтобы оно действовало после нашей смерти» или как «правомерную фиксацию нашего намерения, составленного в торжественной форме с тем, чтобы оно имело силу после нашей смерти»³.

В древнейшем праве личность наследника определялась строением семьи и рода. Положение лица в них не могло быть изменено частной волей индивида. Поэтому последний не мог изменить и предопределенный этим семейным строем порядок наследования⁴. С развитием общественных отношений потребность в составлении особых распоряжений на случай смерти возрастает. Постепенно законодательство вводит завещание в число оснований наследования. Это стало возможным благодаря признанию индивидуальной собственности. В зависимости от исторической эпохи и особенностей правовых систем разных стран менялись требования, предъявляемые к составлению завещания, его оформлению, исполнению

¹ Дождев Д.В. Римское частное право: Учебник для вузов / Под общ. ред. В.С. Нерсесянца. М., 2003. С. 646.

² Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья) от 26.11.2001 № 146-ФЗ: по состоянию на 09.04.2015 // Собрание законодательства РФ, 03.12.2001, № 49, ст. 4552.

³ Цит. по: Римское частное право: Учебник / Под ред. И.Б. Новицкого, И.С. Перетерского. М., 1994. С. 27.

⁴ Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права. М., 1998. С. 298.

и т.д. Неизменным оставалась суть завещания: определение круга лиц, получающих имущество наследодателя.

Дореволюционное российское законодательство определяло завещание как законное объявление воли владельца о его имуществе на случай смерти (ст. 1010 Свода законов гражданских)¹.

Отмечаем, что ГК РФ не содержит точного юридического определения понятия «завещание». Он указывает только на то, что это односторонняя сделка, которая создает права и обязанности после открытия наследства (п. 5 ст. 1118 ГК РФ).

Ученые в большинстве своем раскрывают данное понятие как сделку, которая направлена на распределение имущества (наследственной массы) между лицами, названными завещателем своими наследниками, в порядке, который устанавливает завещатель². Более развернутое определение предложено современной юридической доктриной: завещание представляет собой индивидуальный волевой акт (юридически значимое действие) лица, облакаемый в строго определенную форму и направленный на желаемое (вероятностное) отчуждение прав на имущество, принадлежавших конкретному лицу в момент смерти, установление обязанностей относительно данных имущественных прав, а также определение условий реализации данного акта³.

Классическое понимание завещания с гражданско-правовой точки зрения дал О.С. Иоффе, который считал, что «завещание - это односторонне-распорядительная лично-формальная сделка, совершаемая на случай смерти в целях упорядочения наследственного правопреемства»⁴. Вслед за О.С. Иоффе мы приходим к выводу о том, что именно упорядочение наследственного правопреемства как квалифицирующий признак назначения завещания отражает сущность этого института в современных условиях.

¹ Портал История гражданского права России По изданию: Свод законов гражданских (св. зак. т. 10 ч. 1, изд. 1900 г. по Прод. 1906 и 1908 гг.). С предметным указателем и с позднейшими узаконениями по день выхода в свет [Электронный ресурс] / Сост. А. Л. Саатчиан. — Издание неофициальное. СПб: Издание Юридического книжного магазина И. И. Зубкова под фирмой «Законоведение», 1911. // [URL] <http://civil-law.Nearod.ru/wist/szg/szg111.html> (дата обращения 01.01.2017).

² Баршевский М.Ю. Наследственное право: Учеб. пособие. 2-е изд., испр. и доп. М.: Белые альвы, 1996. С. 51.

³ Лысенко Е.В. Наследование в российском гражданском праве: составление, изменение и отмена завещания // Нотариус. 2013. № 2. С. 16 и сл.

⁴ Иоффе О.С. Советское гражданское право: Курс лекций. Л., 1965. С. 309.

Правовая природа завещания в качестве односторонней сделки не оспаривается правоведами. Однако вид и характер этой односторонней сделки определяется по-разному. Б.Б. Черепахин выделял несколько видов односторонних сделок: «односторонне обязывающие и односторонне управомочивающие, нуждающиеся и не нуждающиеся в восприятии другими лицами, распорядительные и обязательственные»¹. При этом завещание им отнесено к числу односторонне управомочивающих, распорядительных сделок, не нуждающихся в восприятии других лиц. В.С. Толстой выделяет «правоустанавливающие, правоизменяющие, правопрекращающие односторонние сделки и сделки, порождающие последствия нескольких видов, отнеся завещание к числу первых из них. Будучи правоустанавливающей сделкой, завещание одновременно устанавливает права и обязанности»². При этом следует отметить, что правоустанавливающий эффект завещания возникнет не с момента составления завещания, а с момента открытия наследства при условии принятия наследства лицами, призванными к наследованию.

Содержание завещания составляет совокупность завещательных распоряжений, определяющих волю наследодателя в отношении его имущества. Перечень таких распоряжений приведен в ст. 1119 ГК РФ. Объектом завещательного распоряжения может быть как имеющееся у наследодателя предприятие, так и то, которое он приобретет в будущем. Свобода завещания позволяет лицу не только совершить завещание или отказаться от этого, но и завещать предприятие любым лицам, как входящим, так и не входящим в число наследников по закону, определить конкретного наследника предприятия или определить доли наследников в наследуемом предприятии. При отсутствии условия о размере долей наследников они предполагаются равными. В римскую эпоху завещание представляло собой волевой акт, в котором собственник имущества имел право сам определить, кому и в каком размере (объеме) после его смерти должны перейти входящие в это имущество права и обязанности.

¹ Черепахин Б.Б. Труды по гражданскому праву. С. 331.

² Толстой В.С. Понятие и значение односторонних сделок в советском гражданском праве: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 1966. С. 7.

По замечанию А.А. Кирилловых «на сегодняшний день в России законодатель повернулся лицом к частному праву, и на первое место вышла забота о человеке, о предоставлении ему свободы в изложении его воли и предоставлении максимальных полномочий и возможностей распоряжаться как своим имуществом, так и своими умом, физическим и духовным потенциалом. Приоритет государственных интересов над частными в сфере гражданских правоотношений канул в прошлое. Но гражданское право превратилось бы в естественное, будь оно правом, изложенным в нормах закона, и не содержи оно запретов и ограничений»¹. Как справедливо полагает О.В. Мананников, «любой закон должен быть направлен прежде всего на защиту интересов именно добросовестных граждан и ограждение их прав от попыток нарушения со стороны недобросовестных лиц»².

В юридической литературе термин «завещание» не имеет однозначного восприятия. С точки зрения прикладной под ним следует понимать документ, в котором наследодатель сделал определенные распоряжения, с точки зрения теоретической завещание является юридическим фактом, представляющим из себя конкретное жизненное обстоятельство в виде юридического акта (действия), наличие которого опосредует после смерти наследодателя возникновение наследственных правоотношений.

Наиболее распространенным является определение завещания как распоряжения гражданином своим имуществом на случай смерти³. При этом в понятие «имущество» с учетом его многовариантности следует включать лишь вещи и имущественные права. Завещатель не может распорядиться имущественными обязанностями в отрыве от имущественных прав. Подобные завещательные распоряжения следует признавать недействительными, так как они противоречат правилам об ответственности наследников по долгам наследодателя (ст. 1175 ГК РФ)⁴. Долги обременяют наследство, следуют за активом наследственной массы, что

¹ Кирилловых, А. А. Завещание как способ распоряжения наследством // Законодательство и экономика. 2010. № 10 . С. 38.

² Мананников О.В. Наследование по завещанию и недействительность завещания // Нотариус. 2003. № 1.

³ См., например: Бондарев Н.И., Эйдинова Э.Б. Право на наследство и его оформление. М., 1971. С. 56.

⁴ Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. Часть третья (постатейный) / Отв. ред. Л.П. Ануфриева. С. 28.

абсолютно верно отмечал еще В.И. Серебровский¹. Поэтому следует согласиться с определением М.В. Гордона, что «завещанием называется такое одностороннее распоряжение гражданина, которым он устанавливает порядок передачи после своей смерти принадлежащих ему имущественных прав отдельным лицам или организациям»².

Ю.В. Проколова понимает под завещанием «юридически значимые действия физического лица (гражданина, иностранного гражданина и лица без гражданства) по распоряжению принадлежащими ему имущественными, а в ряде случаев неимущественными правами и обязанностями на случай своей смерти»³.

Как мы уже знаем, для ГК РФ на сегодняшний день наследование по завещанию является юридически приоритетным⁴. Это подтверждается социальной направленностью российского государства, которое заботится о своих гражданах и ставит на первое место их волю, что, в свою очередь, корреспондирует принципам дозволительной направленности и диспозитивности самого гражданско-правового регулирования. Соответственно, учитывается воля собственника, выраженная в завещании относительно судьбы имущества на случай смерти. При этом гарантом защиты частной собственности выступает завещание. Особо точно подметил данный момент К. Кавелин. В своем научном очерке он отмечал: «Завещание есть необходимый ингредиент собственности. Как я могу отдать свое, кому я хочу, при жизни моей, так я волен отдать его, кому я хочу, и после моей смерти. Словом, где есть собственность - там должно быть и завещание...»⁵.

Пункт 2 ст. 1111 ГК РФ указывает, что наследование по закону имеет место, когда и поскольку оно не изменено завещанием, а также в иных случаях, установленных ГК РФ. Данная норма еще раз подтверждает, что наследование по завещанию является ведущим основанием.

¹ Серебровский В.И. Избранные труды по наследственному и страховому праву. М., 2003. С. 119.

² Гордон В.М. Система советского торгового права. Харьков, 1927. С. 97.

³ Проколова Ю.В. Наследование по завещанию - нерешенные законодательством проблемы правоприменения // ЭЖ-Юрист. 2013. С.18.

⁴ Барков Р.А., Блинков О.Е. Эволюция основных положений о завещании: общие тенденции и перспективы их унификации на постсоветском пространстве // Наследственное право. 2013. № 4. С. 41

⁵ Загоровский А. К вопросу о будущем законодательстве о наследовании. Кавелин К. Очерк юридических отношений, возникающих из наследования имущества // Юридический вестник: Апрель. Издание Московского Юридического Общества. 1886. № 4. С. 735.

Исходя из отдельных юридических характеристик завещания, перед тем, как перейдем к анализу отдельных аспектов процедуры наследования по завещанию, сделаем следующие выводы. Итак, завещание

1) относится к юридическим фактам категории односторонних сделок, то есть случаев, когда для возникновения правоотношения достаточно волеизъявления одного лица - наследодателя;

2) носит характер срочной сделки под отлагательным условием. Возможность вступления в права наследования обусловлена наступлением конкретного обстоятельства - смертью наследодателя, без этого события факт составления завещания не будет иметь никакого юридического значения;

3) обладает свойством фидуциарности - может выполняться только лично. В данном случае имеется в виду, что составление завещания не допускает использования института представительства (ни законного, ни договорного);

4) требует наличия у завещателя полной дееспособности. Лицо должно либо достичь совершеннолетия (18-летия), либо состоять в браке до достижения данного возраста, либо быть эмансипированным, а также не быть признанным судом полностью недееспособным или ограниченно дееспособным. В юридической литературе вопрос о лишении возможности несовершеннолетних от 14 до 18 лет, а также ограниченно дееспособных совершать завещание является остро дискуссионным, поскольку согласно нормам гражданского законодательства данные лица наделены рядом правовых возможностей, позволяющих им реализовывать достаточный комплекс имущественных прав (например, права несовершеннолетнего от 14 до 18 лет распоряжаться собственным заработком);

5) совершается без участия третьих лиц (принцип отдельности составления завещания). В практике встречаются случаи, когда лица, владеющие имуществом на праве общей собственности (например, супруги), желают составить совместное завещание, однако указанное обстоятельство признается законом недопустимым;

6) при составлении завещания законодательство не требует подтверждения права собственности на объекты гражданских прав, которые будут переходить в порядке наследования. Тем самым законодатель попытался максимально упростить

процедуру реализации права оставить распоряжения на случай своей смерти без дополнительных организационно-технических формальностей;

7) при совершении завещания допускается возможность распоряжения пока еще не имеющимися у наследодателя в наличии имущественными и неимущественными правами. Предполагается, что указанные блага могут возникнуть в будущем, а потому закон, максимально либерально подходя к решению данного вопроса, не запрещает конкретно указать виды имущества, которые завещает наследодатель, хотя у него их нет в наличии¹;

8) в отношении возможности составления завещания действует принцип его свободы.

1.2. Свобода и тайна завещания

Статья 1123 ГК РФ устанавливает принцип тайны удостоверения завещания и определяет круг граждан, которые не имеют права разглашать сведения до открытия наследства, которые касаются содержания завещания, его совершения, отмены либо изменения. К числу таких лиц относятся:

- нотариус;
- иное лицо, удостоверяющее завещание;
- исполнитель завещания (душеприказчик);
- переводчик;
- гражданин, который подписывает вместо завещателя завещание (рукоприкладчик);
- свидетели.

Тайна совершения завещания является известным в нотариальной практике принципом завещания. К примеру, в ст. 5 Основ законодательства РФ о нотариате содержится общий принцип тайны совершения нотариальных действий, распространяющийся, в том числе и на удостоверение завещаний. Вследствие

¹ Желонкин С.С., Ивашин Д.И. Наследственное право: учебное пособие. М.: Юстицинформ, 2014. С. 25.

требований данной статьи при исполнении служебных обязанностей нотариусу, как и лицам, которые работают в нотариальной конторе, запрещено разглашение сведений о совершенных нотариальных действиях. Справки о совершенных нотариальных действиях, включая и нотариально удостоверенные завещания, могут быть выданы лишь на основании требования прокуратуры, суда, органов следствия в связи с гражданскими и уголовными делами, которые находятся в их производстве.

Одновременно с этим существовавший ранее принцип тайны совершения завещания был распространен лишь на нотариуса и служащих нотариальных контор. На данный момент значительно расширен круг субъектов, которые обязаны соблюдать тайну завещания. Помимо этого, установлены законом юридические гарантии обеспечения тайны завещаний: завещатель при нарушении тайны завещания имеет право требовать компенсации морального вреда, а также пользоваться иными методами защиты гражданских прав, которые предусмотрены действующим законодательством.

Непосредственно связан с принципом тайны завещания порядок выдачи дубликата завещания, нотариально удостоверенного. Возможна выдача дубликата завещания лишь самому завещателю, а в случае его смерти – наследникам, которые указаны в завещании при представлении свидетельства о смерти завещателя. Если наступила смерть его наследников, указанных в завещании, возможна передача дубликата завещания их наследникам при представлении ими свидетельства о смерти завещателя и умершего наследника, после которого они наследуют, а в подобных случаях – и документов, которые подтверждают родственные отношения с наследодателем наследников (в случае, если документы не были ранее представлены).

Завещатель, опираясь на принцип свободы завещания, имеет право не сообщать кому-то о содержании, совершении, об отмене либо изменении завещания, также, как и о причинах такого решения, что является средством воплощения права завещателя на тайну завещания.

Неприкосновенность частной жизни, семейная и личная тайна отнесены гражданским законодательством к числу нематериальных благ, принадлежащим

гражданину в силу закона, которые являются неотчуждаемыми и непередаваемыми другим способом. Гражданским законодательством предусмотрена защита обозначенных благ с использованием в подобающих ситуациях предусмотренных методов защиты гражданских прав (ст. 150 ГК).

Закрепляя тайну завещания, ст. 1123 Гражданского Кодекса РФ призвана защитить относительно принципа свободы завещания неприкосновенность частной жизни, семейную и личную тайну граждан. Для гражданина очень важно, чтобы выражение и формирование его воли, которая зафиксирована в завещании, протекали без любого давления извне, свободно. Но также он должен быть уверен в том, что и после совершения завещания его содержание не будет преждевременно разглашено никем, включая и лиц, ознакомленных с завещанием. Неимение подобной уверенности может повлечь за собой отказ гражданина от совершения завещания или выражение в нем далеко не истинной собственной воли. Причем не стоит забывать и про душевный дискомфорт, который может быть испытан гражданином, узнавшим о преждевременном содержании его завещания, то есть еще до того, как наследство будет открыто. За этим могут последовать изменение отношений с близкими людьми, разлад среди них, принуждение гражданина к отмене либо изменению завещания, в противовес его воли.

Гарантирована тайна завещания тем, что вовсе не обязан завещатель посвящать кого-то, в том числе и граждан, коих касается завещание, о совершении, содержании, отмене либо изменении завещания. Все вышеперечисленное относится к частной жизни завещателя, является его сугубо личной тайной, поэтому является неприкосновенной, и по желанию завещателя должно быть надежно сокрыто от посторонних глаз.

Также гарантируется тайна завещания тем, что к знакомству с завещанием, в случае необходимости, допускается довольно небольшой круг граждан, причем их выбор зависит во многом от самого собственно завещателя. Можно вынести предположение, что завещатель сделает свой выбор из числа тех граждан, которым он может довериться.

Обеспечивается тайна завещания путем возложения обязанности на граждан, которые перечислены в ч. 1 ст. 1123 ГК РФ, до того, как наследство будет открыто,

не разглашать сведения, которые касаются содержания завещания, его совершения, отмены либо изменения. Этими лицами являются: нотариус либо иное удостоверяющее завещание лицо, исполнитель завещания, переводчик, свидетели, а также гражданин, который подписывает вместо завещателя завещание (рукоприкладчик). Необязательно условие достоверности разглашаемых сведений, ими могут являться и небылицы, но они тоже могут стать причиной лишения душевного покоя как собственно завещателя, так и прочих лиц. Порой их распространение преследует цель «насолить» обозначенным гражданам, лишить их равновесия. Однако мотивы распространения или разглашения таких сведений вне зависимости от того, являются они достоверными либо нет, не имеют значения. На лиц, которые перечислены в ч. 1 ст. 1123 ГК РФ, возложена обязанность замкнуть уста и «дождаться», когда наследство будет открыто. За несоблюдением обозначенной обязанности может последовать применение способов защиты гражданских прав, предусмотренных законом, включая и меры ответственности. Любым из этих способов защиты может воспользоваться собственно сам завещатель, а если к моменту возникновения необходимости их применения он будет признан в установленном порядке недееспособным, – то лица, на коих возлагается защита его прав и интересов, охраняемых законом – его опекуны. В качестве данных способов защиты может быть запрещение судом лицу, которое нарушило тайну завещания, разглашение или распространение сведений о завещательных распоряжениях, сделанных или якобы сделанных завещателем, под угрозой применения санкций, предусмотренных законом, к указанному лицу.

В качестве способов защиты, которые возможно применить к правонарушителю, специально в законе выделена одна – это право завещателя требовать компенсацию морального вреда. Завещатель имеет право требовать компенсацию морального вреда не только от нотариуса или другого лица, удостоверившего завещание, но и от иных лиц, которые перечислены в ч. 1 ст. 1123 ГК РФ. К данным лицам возможно применение и других мер ответственности, причем не только гражданско-правовой. К примеру, возможно лишение частного нотариуса лицензии на осуществление нотариальной деятельности, исключение его

из нотариальной палаты. Помимо компенсации морального вреда, также возможно наложение на него обязанности по возмещению клиенту имущественного ущерба.

Свобода завещания не представляет собой абсолютно новый принцип завещания, хотя в законе он сформулирован впервые именно в качестве юридического признака завещания (ст. 1119 ГК РФ).

Согласно принципу свободы завещания, гражданин имеет право на свое усмотрение завещать имущество любому кругу лиц и любым образом выделить в наследстве доли наследников, лишить наследства одного, нескольких либо всех наследников по закону, не указав причину подобного лишения, а также он может включить в завещание другие распоряжения, которые предусмотрены правилами Кодекса о наследовании. Завещатель имеет право совершить завещание, в котором содержится распоряжение о любом имуществе, включая и то, которое он, возможно, приобретет в будущем. Согласно принципу свободы завещания, завещатель также имеет право по своему выбору:

- совершить завещание в пользу одного или нескольких лиц, которые как входят, так и не входят в число наследников по закону;

- подназначить наследника как наследнику по завещанию, так и наследнику по закону на тот случай, если обозначенный им в завещании наследник либо наследник по закону умрет до того, как наследство откроется, или смерть наступит одновременно с наследодателем, или же после открытия наследства, не успев его принять, или же не примет наследство либо от него откажется, или не будет иметь право наследовать либо будет отстранен от наследования как недостойный;

- назначить исполнителя собственной воли, которая выражена в завещании (душеприказчика);

- возложить на одного либо некоторое количество наследников по завещанию либо по закону выполнение за счет наследства обязанности имущественного характера в пользу одного либо нескольких лиц (завещательный отказ);

- возложить на наследника (наследников) по закону или завещанию выполнение какого-то действия имущественного либо неимущественного характера, которое будет направлено на реализацию общепольной цели (возложение);

- в любой момент времени изменить или отменить завещание, составленное им, не давая объяснения причин таких действий;

- простить своих недостойных наследников, посредством завещания им имущества после утраты ими права наследования, и т.д.

Способ реализации принципа свободы завещания – правило, которое гласит, что завещатель не обязан сообщать кому-то о совершении, содержании, об отмене либо изменении завещания.

Принцип свободы завещания не является абсолютно новым принципом завещания, хотя именно как юридический признак завещания он сформулирован в комментируемой статье впервые. В соответствии с принципом свободы завещания гражданин вправе по своему усмотрению завещать имущество любым лицам, а также распределить наследство по долям, лишить наследства одного, нескольких или всех наследников по закону, не указывая причин такого лишения, а также включить в завещание иные распоряжения, предусмотренные правилами ГК РФ о наследовании. Завещатель вправе совершить завещание, содержащее распоряжение о любом имуществе, в том числе о том, которое он может приобрести в будущем. Так, например, предметом завещания может являться жилое помещение государственного или муниципального жилищного фонда, наниматель которого, имеющий право на приватизацию жилого помещения, намерен приобрести его в собственность.

Анализируя основания для завещания в контексте принципа свободы, Зайцева Т.И., Крашенинников П.В. указывают, что «завещатель вправе ... по собственному выбору:

- совершить завещание в пользу одного лица или нескольких лиц, как входящих, так и не входящих в круг наследников по закону;
- любым образом распределить имущество между наследниками;
- любым образом определить доли наследников в наследственном имуществе;
- лишить наследства одного, нескольких или всех наследников по закону, не указывая при этом причин такого лишения;
- подназначить наследника как к наследнику по завещанию, так и к наследнику по закону на случаи, если назначенный им в завещании наследник или наследник по закону умрет до открытия наследства, либо одновременно с наследодателем, либо после открытия наследства, не успев его принять, либо не примет наследство или

откажется от него, либо не будет иметь права наследовать или будет отстранен от наследования как недостойный;

- назначить исполнителя своей воли, выраженной в завещании (душеприказчика);

- возложить на одного или нескольких наследников по завещанию либо по закону исполнение за счет наследства обязанности имущественного характера в пользу одного или нескольких лиц (завещательный отказ);

- возложить на наследника (наследников) по закону или по завещанию обязанность совершить какое-либо действие имущественного либо неимущественного характера, направленное на осуществление общепользуемой цели (возложение);

- в любое время отменить либо изменить составленное им завещание, не объясняя причины своих действий;

- «простить» своих недостойных наследников, завещав им имущество после утраты ими права наследования, и т.п»¹.

С принципом свободы завещания связан предусмотренный законодательством достаточно широкий круг лиц, которые могут являться наследниками по завещанию. В настоящее время круг наследников по завещанию определен ст. 1116 ГК РФ, в соответствии с которой наследниками по завещанию могут являться:

- физические лица, входящие в круг наследников по закону;

- физические лица, не входящие в круг наследников по закону;

- юридические лица (при этом следует иметь в виду, что юридические лица могут быть призваны к наследованию по завещанию только в том случае, если к моменту открытия наследства они зарегистрированы в установленном законом порядке);

- Российская Федерация;

- субъекты Российской Федерации;

¹ Зайцева Т.И., Крашенинников П.В. Наследственное право в нотариальной практике: комментарии (ГК РФ, ч. 3, разд. V), метод. рекомендации, образцы док., норматив. акты, судеб. практика: практ. пособие - 7-е изд., перераб. и доп. - М.: Волтерс Клувер, 2013.

- муниципальные образования;
- иностранные государства;
- международные организации.

Важно отметить, что с 1 сентября 2018 года вступают в законную силу положения Федерального закона от 29.07.2017 № 259-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и третью Гражданского кодекса Российской Федерации»¹, которым расширяется круг лиц, которые могут призываться к наследованию.

В частности, указывается, что к наследованию может призываться, в том числе, наследственный фонд, учрежденный во исполнение последней воли наследодателя, выраженной в завещании.

Указанный закон, расширяющий возможности граждан по распоряжению их имуществом на случай смерти. Вводится совершенно новая для российского наследственного права конструкция - наследственный фонд .

Наследственным фондом признается создаваемый в порядке, предусмотренном ГК РФ (с 01.09.2018), во исполнение завещания гражданина и на основе его имущества фонд, осуществляющий деятельность по управлению полученным в порядке наследования имуществом этого гражданина бессрочно или в течение определенного срока в соответствии с условиями управления наследственным фондом (ст. 123.20-1 ГК РФ).

Таким образом, наследственный фонд - это способ управления имуществом, бизнесом, капиталом, которые остаются после смерти наследодателя.

Создание института наследственного фонда направлено, прежде всего, на создание возможности гражданам-наследодателям обеспечить сохранение своего бизнеса. Не каждый наследник способен грамотно распорядиться семейным бизнесом, управлять доставшимся от наследодателя предприятием и вообще вести бизнес. И для того, чтобы предприятие/бизнес просто не было продано (как правило, срочно, по невыгодной цене), законодатель и создал возможность учреждения наследственного фонда.

¹ Федеральный закон от 29.07.2017 № 259-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и третью Гражданского кодекса Российской Федерации» // Российская газета, № 172, 04.08.2017.

Нововведения вступят в силу с 1 сентября 2018 года. Именно с этого момента могут создаваться наследственные фонды.

Свобода завещания предполагает право завещателя лишить наследства одного, нескольких или всех наследников по закону, не указывая причин такого лишения. Лишение права наследования может быть произведено одним из двух способов:

1) прямое лишение - в завещании прямо указывается, кого именно из наследников наследодатель лишает наследства. В этом случае наследник при всех обстоятельствах лишается права на наследство (за исключением случаев, предусмотренных ст. 1149 ГК). К наследованию после смерти лица, прямо лишенного наследства, не призываются даже его наследники по праву представления;

2) косвенное лишение - завещатель попросту умалчивает в завещании о ком-либо из наследников, распределяя принадлежащее ему имущество между другими наследниками. При этом наследник, лишенный наследства по завещанию, может наследовать по закону имущество, оставшееся незавещанным.

Завещателем может быть составлено завещание, в котором вообще никакого имущества не завещается, в нем завещатель только лишает права на наследство кого-либо из наследников. Смысл такого завещания заключается в том, что в данном случае другие наследники не могут отказаться от наследства в пользу наследника, лишенного права на наследство. При отсутствии же других наследников право наследования переходит к государству.

Следует также отметить, что при составлении завещания завещатель может возложить на наследника определенные обязанности, например предоставить имущество в пожизненное пользование третьему лицу. При оформлении завещания на имущество в идеальных долях нескольким наследникам можно указать, какая конкретно часть имущества (например, комната в квартире) предназначается в пользование каждому из названных в завещании наследников. Указание в завещании на части неделимой вещи (ст. 133 ГК РФ), 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 со ст. ст. 133, 252, 258 ГК РФ. В случае спора между наследниками их доли и порядок пользования неделимой вещью определяются судом.

Завещатель вправе обусловить получение наследства определенным условием относительно характера поведения наследника. Возможно составление завещания под отлагательным условием: например, передать сыну автомобиль после окончания высшего учебного заведения (в подобных случаях завещателю следует рекомендовать назначить исполнителя завещания). Условия завещания не должны противоречить закону и общепринятым моральным принципам.

Противоправные условия, включенные в распоряжение о назначении наследника или лишении права наследования, недействительны.

Включенные в завещание условия, которые невыполнимы для наследника по состоянию его здоровья или в силу иных объективных причин, могут быть признаны недействительными после открытия наследства по иску заинтересованного наследника.

Способом реализации принципа свободы завещания является также правило о том, что завещатель не обязан сообщать кому-либо (как наследникам, так и другим лицам) о содержании, совершении, изменении или отмене завещания. При жизни наследодателя никто из наследников и иных заинтересованных лиц не вправе ставить вопрос о признании завещания недействительным. Завещатель вправе отменить или изменить составленное им завещание в любое время после его совершения, не указывая при этом причины его отмены или изменения.

Для отмены или изменения завещания не требуется чье-либо согласие, в том числе лиц, назначенных наследниками в отменяемом или изменяемом завещании.

Можно привести следующий пример из практики, так кассационное определение Судебной коллегии по гражданским делам Тюменского областного суда

от 18 апреля 2017 года дело № 33-1903/2011 «Е.П. при жизни завещание не отменила, не изменила. Истец не вправе оспаривать завещание по основаниям, предусмотренным ст. 178 Гражданского Кодекса РФ, поскольку последствием признания завещания недействительным по этим основаниям является двусторонняя реституция, которая в данном случае невозможна, поскольку, правоспособность гражданина, в силу ч.2 ст. 17 Гражданского Кодекса РФ, возникает в момент его рождения и прекращается смертью. Доводы жалобы направлены на иную оценку обстоятельств дела».

Обычно формулировка отказных решений по таким требованиям выглядит следующим образом: истцом не представлено никаких доказательств введения наследодателя в заблуждение в момент составления завещания, суд не может согласиться с доводами истца и считает, что нарушений законодательства, влекущих признание завещания недействительным по заявленным истцом основаниям ст. 178 ГК РФ в ходе рассмотрения дела не установлено ¹.

Принцип свободы завещания ограничивается только правилами об обязательной доле в наследстве (ст. 1149 ГК РФ). Завещатель не может лишить права на наследование своих несовершеннолетних или нетрудоспособных детей, нетрудоспособного супруга и родителей, а также своих нетрудоспособных иждивенцев, которые на основании п. п. 1 и 2 ст. 1148 ГК РФ могут быть призваны к наследованию. При удостоверении завещания в обязанности нотариуса входит разъяснение завещателю правил ст. 1149 ГК РФ. Однако следует иметь в виду, что функции нотариуса в данном направлении ограничиваются именно разъяснениями нормы права. По требованию завещателя в завещание может быть включен пункт о лишении им наследства кого-либо из наследников по закону, в том числе и обязательных наследников. Запретить завещателю совершить завещание по его усмотрению нотариус не вправе. Само по себе такое условие завещания не влечет его недействительность. Например, завещатель лишил права на наследство всех своих наследников по закону любых очередей, в том числе малолетних детей. Однако к

¹Кассационное определение № 33-1932/2017 от 18 апреля 2017 г. по делу № 33-1932/2017. Тюменский областной суд (Тюменская область)

моменту открытия наследства дети наследодателя достигли совершеннолетия, никто из наследников не являлся нетрудоспособным по возрасту либо по состоянию здоровья, не имелось и нетрудоспособных иждивенцев наследодателя. При таких обстоятельствах оснований для признания завещания недействительным только по той причине, что завещателем при совершении завещания были проигнорированы правила об обязательной доле в наследстве, не имеется. Наследственное имущество должно перейти к государству.

Необходимо помнить также, что согласно п. 4 ст. 1117 ГК РФ лица, имеющие право на обязательную долю в наследстве, могут быть отстранены от наследования как недостойные. Например, завещатель лишил права на наследование своего сына, инвалида II группы, по причине того, что тот злостно уклонялся от выполнения лежавших на нем в силу закона обязанностей по содержанию престарелого отца. Вполне вероятно, что впоследствии суд, рассматривая вопрос о признании сына наследодателя недостойным наследником, в качестве одного из доказательств его уклонения от исполнения обязанностей по содержанию наследодателя использует содержание совершенного завещания.

В практике иногда приходится встречать завещания, в которых завещателю не разъяснено право необходимых наследников на обязательную долю в наследстве. Несмотря на то, что при удостоверении завещания нотариусом нарушены требования п. 6 ст. 1125 ГК РФ, в соответствии с которым он обязан был разъяснить завещателю содержание ст. 1149 ГК РФ и сделать об этом на завещании соответствующую надпись, ничтожности завещания такое нарушение повлечь не может. В крайнем случае можно сделать предположение лишь об оспоримости завещания в зависимости от остальных его условий. Следует иметь в виду, что правила, установленные ст. 1149 ГК РФ, объективно существуют и не зависят от воли завещателя. Если незнание последним указанных правил не отразилось на существе его волеизъявления в отношении принадлежащего ему имущества, признать такое завещание недействительным нет оснований.

Свобода завещания является основополагающим принципом наследования, представляя собой активное выражение личной воли лица-завещателя, который

распоряжается своим правом определить судьбу наследственного имущества, учитывая взаимоотношения, сложившиеся между ним и иными лицами. В случае если лицо соглашается с порядком наследования, установленным ГК РФ, наследодатель пассивно распоряжается своим имуществом.

В этой связи возникает вопрос: «Возможно ли ограничить пределами свободу завещания?» В гражданско-правовой доктрине превалирует мнение, что ограничением свободы завещания являются требования об обязательной доле (ст. 1149 ГК РФ)¹.

Отдельные авторы не соглашаются с данным суждением, указывая, что «ограничением свободы завещания, содержащимся в Гражданском кодексе РФ, можно признать только положения ч. 4 ст. 1118 ГК РФ, касающиеся недопустимости так называемых совместных завещаний, и ч. 1 ст. 1119 ГК РФ о возможности включения в завещание иных распоряжений в случаях, прямо предусмотренных Кодексом»².

Правильное толкование норм права, равно как и раскрытие вопроса о наличии либо отсутствии ограничений у субъектов гражданско-правовых отношений, имеет значительный не только теоретический, но и прикладной характер. Удостоверение завещания в условиях рыночной экономики представляет собой продукт - услугу, которую оказывает нотариус, удостоверяя законность сделки. В этой связи лицо вправе знать пределы своих полномочий и перспективы своего волеизъявления. Любые ограничения реализации права на выражение своей воли, тем более касающиеся имущества, влекут недоверие завещателей и, как следствие, не востребованность данного продукта на рынке.

Признание тех или иных положений ограничениями также влияет и на процедуру удостоверения завещания. Так, при удостоверении завещания нотариус обязан разъяснять положения об обязательной доле, а также разъяснять завещателю, что его наследники вправе требовать в судебном порядке уменьшения размера

¹ Российское гражданское право: В 2 т. Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права: Учебник. Т. 1. 2-е изд., стер. / Отв. ред. Е.А. Суханов. М.: Статут, 2011. С.154.

² Сараев А.Г. О правовой природе завещания / Наследственное право. 2013. № 2 // Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 05.03.2017).

обязательной доли или отказа в ее присуждении в случаях, указанных в п. 4 ст. 1149 ГК РФ¹.

При этом ограничения следует отграничивать от запретов. По нашему мнению, различие состоит в правовых последствиях несоблюдения норм, устанавливающих ограничения и запреты.

В отличие от запрета (отсутствия права на совершение чего-либо), ограничение - это норма, определяющая какие-то границы, рамки, условия.

Одним из таких условий обоснованно признается установление в п. 1 ст. 1149 ГК РФ круга наследников, которые вправе получать обязательную долю в наследстве. Действующий ГК РФ определяет ее в размере не менее половины той доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону

Данная норма раскрывает положения ст. 7 Конституции РФ, определившей Российскую Федерацию как социальное государство, политика которого направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие, в том числе и несовершеннолетних или нетрудоспособных детей наследодателя, его нетрудоспособного супруга и родителей, а также нетрудоспособных иждивенцев наследодателя, подлежащих призванию к наследованию в порядке, установленном ст. 1148 ГК РФ.

Отдельные авторы указывают на то, что «правила об обязательной доле представляют собой возложение на наследодателя обязанности по материальному содержанию определенных лиц. Тем самым государство перекладывает на наследодателя свои социальные обязанности перед малоимущими слоями населения»².

Это неоднозначное утверждение, поскольку наследники, получившие обязательную долю в наследстве, не лишаются права на социальные гарантии и не уменьшается их размер. Представляется, что государство, устанавливая подобные

¹ Методические рекомендации по удостоверению завещаний, принятию нотариусом закрытого завещания, вскрытию и оглашению закрытого завещания (утв. Решением Правления ФНП от 01 – 02.07.2004, Протокол № 04/04) // Нотариальный вестник. 2004. № 9.

² 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. [Электронный ресурс] Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 05.03.2017).

социальные гарантии для незащищенных слоев населения, включает внутренние процессы взаимопомощи, перераспределения материальных ценностей внутри социальных групп, стабилизируя общество, легально формируя основу среднего класса. Речь в этом случае идет именно о помощи нуждающимся, поскольку в соответствии с ч. 4 ст. 1149 ГК РФ по иску заинтересованных лиц суд своим решением может уменьшить размер обязательной доли лица, не нуждающегося в дополнительном обеспечении, или ему может быть отказано в ее присуждении, что подтверждается материалами судебной практики¹. Используя указанный правовой механизм, наследники самостоятельно могут определять необходимость защиты последней воли усопшего при выделе обязательной доли в целях обеспечения социальной справедливости.

Несмотря на прямую фиксацию в законе правила об обязательной доле в наследстве в качестве ограничения свободы завещания, А.А. Демичев подвергает это положение сомнению, указывая на несостоятельность данного правила². В обоснование он приводит доводы о том, что «как таковая свобода завещания не ограничивается правилами об обязательной доле в наследстве - наследодатель вправе указать в завещании именно то и так, как он хочет».

В этой части не можем согласиться с А.А. Демичевым, поскольку полагаем, что принцип свободы завещания обеспечивает охраняемый режим не только фиксации воли наследодателя путем составления документа, но и процедуры его составления, а главное реализации. В ходе составления и последующего удостоверения завещания, как было уже сказано ранее, нотариус обязан поставить в известность наследодателя относительно всех законных ограничений, предоставляя ему возможность скорректировать свое имущественное волеизъявление. Воля наследодателя будет исполненной не только посредством написания документа, но и в конечном итоге посредством его буквального исполнения. Считаем, что законодатель, обоснованно

¹ Постановление Президиума Воронежского областного суда от 27.09.2006 № 44г-337 [Электронный ресурс] Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 05.03.2017).

² Демичев А.А. Свобода завещания в российском праве в контексте правила об обязательной доле в наследстве // Наследственное право. 2013. № 1. С. 20. [Электронный ресурс] Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 05.03.2017).

установив рассматриваемое ограничение, создал систему по его рациональной реализации.

При этом следует согласиться с автором, что негативные правовые последствия для исполнения последней воли не наступают. Правоприменители лишь корректируют исполнение завещания с учетом законодательно установленных правил.

По-иному складывается перспектива реализации завещания, нарушающего установленный в ч. 4 ст. 1118 ГК РФ запрет на составление совместных завещаний.

Составление и исполнение завещания с множественностью лиц на стороне завещателя, по обоснованному мнению К.Б. Ярошенко, «не соответствовало бы характеру завещания как односторонней сделки на случай смерти, поскольку лишало бы завещателя возможности как свободно распоряжаться своим имуществом при жизни, так и изменить свое распоряжение о судьбе имущества на случай смерти»¹. И, как свидетельствует судебная практика, такие завещания относятся к числу недействительных сделок вследствие их ничтожности².

Следует отметить, что в настоящее время ставится вопрос о возможности законодательно допустить совместные завещания супругов, но пока этот вопрос не решен.

Нотариус, удостоверяя открытое завещание, вынужден будет отказать в совершении нотариального действия в случае обнаружения нарушения п. 4 ст. 1118 ГК РФ. В случае если будет принято к исполнению закрытое завещание, содержащее волю нескольких лиц, нотариус обязан отказать в выдаче свидетельства о праве на наследство в связи с ничтожностью завещания. При этом наследники оставляют за собой право оспорить его в суде в соответствии с главой 37 ГПК РФ.

Рассматривая положения ст. 1119 ГК РФ, отдельные авторы хотя и указывают на наличие пробела в действующем законодательстве, но все же согласны с

¹ Комментарий к части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации / Под ред. А.Л. Маковского, Е.А. Суханова. Автор комментария - К.Б. Ярошенко. М.: Юрист, 2003. С. 80.

² Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29.05.2012 № 9 «О судебной практике по делам о наследовании» // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2012. Июль. № 7.

возможностью «применения условного завещания в отечественном праве»¹. Подобные мнения активно обсуждаются в литературе в связи с отсутствием прямого запрета на составление условных завещаний в ГК РФ².

Существует и иная позиция, так Т.П. Великокклад обоснованно отмечает, что «буквальное толкование диспозиции указанной нормы позволяет сделать вывод о том, что в дополнение, кроме названных в ст. 1119 ГК РФ, в завещание могут быть включены только распоряжения, указанные в части третьей ГК РФ, а именно: ст. 1121 ГК РФ - назначение и подназначение наследника; ст. 1134 ГК РФ - назначение исполнителя завещания; ст. 1137 ГК РФ - завещательный отказ; ст. 1139 ГК РФ - завещательное возложение»³. Данный перечень, по нашему мнению, является исчерпывающим и не может подлежать расширительному толкованию.

А.Л. Маковский указывает, что в ходе обсуждений проекта части третьей ГК РФ разработчиками была сознательно отвергнута идея закрепления возможности заключения условных завещаний по мотивам того, что эти условия могут неоправданно ограничивать права и свободы человека, являющегося наследником, даже несмотря на то, что такие завещания известны праву ряда стран⁴.

К сожалению, законодатель лишь косвенно закрепил недопустимость применения к части третьей ГК РФ положений общей части ГК РФ, содержащей основания для заключения сделок под условием. Это порождает не только бурные дискуссии, приведенные выше, но и судебную практику, увеличивая нагрузку на суды общей юрисдикции⁵.

Таким образом, проведенный анализ существующих ограничений и запретов, учитываемых при составлении завещаний, позволяет сделать вывод о том, что ограничение, предусмотренное ст. 1149 ГК РФ, об обязательной доле в случае его

¹ Тарасова И.Н. Допустимость условной формы завещания в российском гражданском праве // Нотариус. 2013. № 2. С. 21.

² Сергеев А.П., Толстой Ю.К., Елисеев И.В. Комментарий к ГК РФ, части третьей (постатейный). М.: Норма, 2002. С. 143.

³ Великокклад Т.П. Правомочия завещателя на включение условий в завещание // Наследственное право. 2013. № 2. С. 16 - 20 [Электронный ресурс] Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 05.03.2017).

⁴ Маковский А.Л. Как лучше гарантировать наследование // Законодательство и экономика. 1997. № 3. С. 38.

⁵ Апелляционное определение Омского областного суда от 10.07.2013 по делу № 33-4477/2013 [Электронный ресурс] Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 05.03.2017).

несоблюдения при составлении завещания может быть оспорено заинтересованными лицами. В ч. 4 ст. 1118 ГК РФ закреплен прямой запрет на составление совместных завещаний, а ст. 1119 ГК РФ содержит положения о косвенном запрете на составление условных завещаний. Нарушение рассмотренных запретов влечет отрицательную судебную практику.

В целях уменьшения судебной нагрузки и недопущения различного толкования рассмотренной нормы ст. 1119 ГК РФ полагаем обоснованным законодателю установить в качестве одного из оснований признания завещания недействительным

Полагаем, что в целях преодоления сложившейся ситуации, а также чтобы исключить двойственное толкование диспозиции ст. 1119 «Свобода завещания» ГК РФ и предупредить возможные осложнения представляется наиболее разумным ввести прямой запрет на составление условных завещаний, за исключением случаев, прямо предусмотренных в действующем законодательстве. Для реализации предлагаемого варианта совершенствования законодательной нормы целесообразно дополнить п.1 ст.1119 ГК РФ абзацем вторым следующего содержания: «Завещания, содержащие отлагательные или отменительные условия, ничтожны, за исключением случаев прямо предусмотренных законодательством».

Перейдем к принципу тайны завещания. Статьей 1123 ГК РФ установлен принцип тайны совершения завещания и определен круг лиц, которые не вправе до открытия наследства разглашать сведения, касающиеся содержания завещания, его совершения, изменения или отмены.

Как отмечает Ю.К. Толстой, «статья 1123 ГК, закрепляя тайну завещания, призвана защитить, применительно к принципу свободы завещания, неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайны граждан»¹. Так, в соответствии с п. 2 ст. 1119 ГК РФ завещатель не обязан сообщать кому-либо о содержании, совершении, об изменении или отмене завещания. Для отмены или изменения завещания не требуется чье-либо согласие, в том числе лиц, назначенных наследниками в отменяемом или изменяемом завещании (п. 1 ст. 1130 ГК РФ).

¹ Гражданское право: Учебник: В 3 т. / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. 4-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2005. Т. 3. С. 618 (автор главы - Ю.К. Толстой).

Согласно ст. 5 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате 1993 года справки о завещании выдаются только после смерти завещателя.

Тайна завещания - это особый правовой режим информации, имеющий целью обеспечить охрану доверительного, конфиденциального характера завещательного распоряжения определенного лица. Режим тайны завещания представляет собой особый, специальный случай охраны неприкосновенности частной жизни, личной и семейной тайны физического лица (ст. 150 ГК РФ)¹. На эти отношения распространяются правила ст. 1123 ГК, а также правила, устанавливающие основания и порядок защиты нематериальных благ, принадлежащих гражданину от рождения или в силу закона (ст. ст. 150 - 152 ГК). Объектом правовых отношений по охране тайны завещания являются сведения о самих фактах совершения завещания, последующего изменения или отмены завещания, а также сведения о содержании завещаний - первоначального и последующих. Круг лиц, обязанных соблюдать тайну завещаний, установлен законом и обусловлен либо служебным положением лиц, удостоверяющих завещательные действия, либо участием определенных лиц в процессе совершения завещания.

К лицам, обязанным соблюдать тайну завещания в силу служебного положения, ст. 1123 ГК РФ отнесла нотариуса и другое удостоверяющее завещание лицо, переводчика, свидетелей, рукоприкладчика, исполнителя завещания, а также нотариусов, имеющих доступ к сведениям, содержащимся в единой информационной системе нотариата, и лиц, осуществляющих обработку данных единой информационной системы нотариата. К этому следует добавить, что в соответствии со ст. 5 Основ законодательства РФ о нотариате правила о соблюдении тайны нотариальных действий распространяются также на лиц, работающих в нотариальной конторе, которым стало известно о совершении нотариальных действий в связи с выполнением ими служебных обязанностей. Эти лица обязаны хранить тайну и после увольнения. Нельзя не учитывать и тот факт, что о производстве по делам, связанным с удостоверением завещаний, может стать известно другим лицам - работникам

¹ Котарева О.В., Котарев С.Н., Надежин Н.Н. Тайна завещания как элемент конституционного права граждан на личную и семейную тайну // Наследственное право. 2016. № 1. С. 20 - 22.

консульских учреждений (сотрудникам аппарата, секретариата и пр.), лечебных учреждений (младшему медицинскому персоналу и др.), судового экипажа (например, вахтенным штурманам - лицам, ведущим записи, кроме записей о завещаниях, в судовом журнале и имеющим к нему служебный доступ) и т.д. Кроме того, закон устанавливает (ст. 1127 ГК РФ), что завещания, приравненные к нотариально удостоверенным, подлежат пересылке через органы юстиции нотариусу по месту жительства завещателя, при этом в сопроводительных письмах содержатся сведения о факте совершения завещания, завещателе и месте его жительства, которые становятся известными работникам органов юстиции.

В связи с этим следует согласиться с Т.Д. Чепига, отмечающей, что правила о соблюдении тайны завещания должны стать общими для всех случаев удостоверения завещания. В дополнение к ст. 1123 ГК РФ необходимо установить, что запрещение разглашать сведения о завещаниях распространяется на лиц, которым о совершении завещания стало известно в связи с выполнением ими служебных обязанностей¹.

Срок охраны тайны завещания ограничен периодом до открытия наследства. Этот факт не нуждается в дополнительном обосновании - само собой понятно, что после открытия наследства сохранение тайны завещания может стать препятствием для осуществления права наследования как по завещанию, так и по закону. Однако любые иные сведения, относящиеся к личной или семейной тайне наследодателя, ставшие известными лицам, причастным к совершению завещания, не подлежат распространению, так как охраняются правилами ст. 150 - 152 ГК РФ и др.

Правовые последствия нарушения тайны завещания заключаются, как регламентирует законодатель, в возможности для завещателя потребовать компенсации морального вреда и использовать другие способы защиты гражданских прав (ч. 2 ст. 1123 ГК РФ). Компенсация морального вреда, причиненного конкретному завещателю разглашением сведений о совершенных им завещаниях, производится в соответствии со ст. ст. 151, 1099 - 1101 ГК РФ. Если нарушитель тайны завещания одновременно распространил сведения, порочащие честь и

¹ Чепига Т.Д. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. Часть третья (постатейный) / Отв. ред. Л.П. Ануфриева. М.: Волтерс_Куливер, 2016. С. 45.

достоинство завещателя и его наследников, указанные лица вправе использовать средства защиты, предусмотренные на случай нарушения чести и достоинства, наряду с компенсацией морального вреда, причиненного нарушением тайны завещания. При этом следует учитывать, что право требовать компенсации морального вреда, причиненного нарушением тайны завещания, принадлежит исключительно самому завещателю и может быть осуществлено при жизни последнего. Однако право защиты чести и достоинства завещателя, если они были задеты при разглашении сведений о его завещаниях, принадлежит заинтересованным лицам и после смерти завещателя.

Кроме компенсации морального вреда, причиненного нарушением тайны завещания, завещатель вправе использовать другие способы защиты гражданских прав, однако в таких случаях и пределах, которые вытекают из существа нарушенного права на конфиденциальность завещательных действий и характера последствий этого нарушения (п. 2 ст. 150 ГК РФ). Поэтому далеко не всеми способами защиты гражданских прав, предусмотренными ст. 12 ГК РФ, может воспользоваться завещатель. В частности, он вправе потребовать возмещения имущественного вреда, если таковой причинен в связи с ухудшением состояния здоровья, вызванного конфликтами на почве ставшего известным завещания и необходимостью нести расходы на лечение, либо возмещения денежных расходов, которые пришлось понести завещателю в целях улаживания конфликта на оплату неоднократных междугородных телефонных переговоров, поездок на легковом автотранспорте для личных объяснений и др.

В связи с положениями ч. 2 ст. 1123 ГК РФ следует подчеркнуть, что выбор способов защиты для случая нарушения тайны завещания определяется правовой сущностью и свойствами завещания, особенностями имущественных или неимущественных последствий такого нарушения. Исходя из этого, надо признать ошибочными утверждения о том, что в случае нарушения тайны завещания завещатель вправе потребовать восстановления положения, существовавшего до нарушения права, присуждения к исполнению обязанности в натуре, взыскания неустойки, прекращения или изменения правоотношений. Так, вряд ли возможно

восстановить положение, существовавшее до нарушения тайны завещания, и заново сделать закрытыми, конфиденциальными разглашенные сведения, переставшие быть тайной и превратившиеся в доступную для заинтересованных и других лиц информацию. Завещание не создает до открытия наследства новых правоотношений и не изменяет существующих, включая обязательственные, чтобы их можно было бы защищать посредством взыскания неустойки, принудительного изменения или прекращения правоотношений, присуждения к исполнению обязанности в натуре.

Закон устанавливает, что не является разглашением тайны завещания представление нотариусом, другим удостоверяющим завещание лицом сведений об удостоверении завещания, отмене завещания в единую информационную систему нотариата в порядке, установленном Основами законодательства Российской Федерации о нотариате.

Тайна совершения завещания - известный нотариальной практике принцип. Так, ст. 5 Основ законодательства РФ о нотариате содержит в себе общий принцип тайны совершения нотариальных действий, который распространяется и на удостоверение завещаний. В соответствии с требованиями указанной статьи нотариусу при исполнении служебных обязанностей, а также лицам, работающим в нотариальной конторе, запрещается разглашать сведения о совершенных нотариальных действиях. Справки о совершенных нотариальных действиях, в том числе и о нотариально удостоверенных завещаниях, выдаются только по требованию суда, прокуратуры, органов следствия в связи с находящимися в их производстве уголовными и гражданскими делами. В соответствии со ст. 16 Основ нотариус обязан хранить в тайне сведения, которые стали ему известны в связи с осуществлением его профессиональной деятельности. Только суд может освободить нотариуса от обязанности сохранения тайны, если против нотариуса возбуждено уголовное дело в связи с совершением нотариального действия.

Вместе с тем ранее существовавший принцип тайны совершения завещания распространялся только на нотариуса и работников нотариальных контор. В настоящее время круг субъектов, обязанных сохранять тайну завещания, значительно расширен. К таким лицам относятся: нотариус, другое удостоверяющее завещание

лицо, переводчик, исполнитель завещания (душеприказчик), свидетели, а также гражданин, подписывающий завещание вместо завещателя (рукоприкладчик).

Более того, законом установлены юридические гарантии обеспечения тайны завещаний: в случае нарушения тайны завещания завещатель вправе потребовать компенсацию морального вреда, а также воспользоваться другими способами защиты гражданских прав, предусмотренными действующим законодательством. Несомненно, что в случаях, когда гражданину вследствие разглашения указанными лицами сведений о совершенном завещании причинен не только моральный вред, но и материальный ущерб, на виновных лиц может быть возложена обязанность возместить его.

Приведенный перечень лиц, на которых распространяется сохранение тайны совершения завещания, Зайцева Т.И., Крашенинников П.В. условно разделяют на две части:

«1) лица, удостоверяющие завещание (нотариусы; должностные лица органа исполнительной власти; должностные лица больниц, госпиталей и иных стационарных лечебных учреждений, домов для престарелых и инвалидов; капитаны судов, плавающих под Государственным флагом РФ; начальники разведочных арктических и тому подобных экспедиций; командиры воинских частей и начальники мест лишения свободы);

2) лица, по каким-либо причинам присутствовавшие при совершении завещаний (переводчик, исполнитель завещания, свидетели, гражданин, подписывающий завещание вместо завещателя (рукоприкладчик))»¹.

Следует отметить, что указанный перечень лиц, получивших доступ к сведениям о совершении завещания и обязанных сохранять тайну совершения завещания, фактически не является исчерпывающим.

В частности, на практике встречаются ситуации, когда доступ к совершенным (нотариально удостоверенным) завещаниям получают иные лица. Например,

¹ Зайцева Т.И., Крашенинников П.В. Там же, с. 275.

согласно ст. 28 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате¹ «нотариальная палата может истребовать от нотариуса (лица, замещающего временно отсутствующего нотариуса) представления сведений о совершенных нотариальных действиях, иных документов, касающихся его финансово-хозяйственной деятельности, а в необходимых случаях - личных объяснений в нотариальной палате, в том числе и по вопросам несоблюдения требований профессиональной этики. Нотариальная палата вправе передать полученную информацию учреждениям, осуществляющим страхование деятельности нотариуса. Должностные лица нотариальной палаты обязаны сохранять тайну совершения нотариальных действий. За разглашение тайны и причинение нотариусу, занимающемуся частной практикой, ущерба виновные несут ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации».

Приведем пример из судебной практики. В решении Тюменского областного суда указано, что текст завещания был составлен должностным лицом до прихода в квартиру к завещателю, после этого только текст был прочитан завещателем. Вместе с тем, суд, верно, ссылается на ч. 3 статьи 1125 ГК РФ, согласно которой завещание должно быть собственноручно подписано завещателем. Кроме того, согласно ст. 1123 ГК РФ нотариус, другое удостоверяющее завещание лицо, переводчик, исполнитель завещания, свидетели, а также гражданин, подписывающий завещание вместо завещателя, не вправе до открытия наследства разглашать сведения, касающиеся содержания завещания, его совершения, изменения или отмены. Согласно ст. 34. В соответствии со ст. 54 Основ нотариус обязан выяснить волю завещателя, направленную на определение судьбы имущества завещателя на день его смерти.

Воля завещателя может быть выяснена в ходе личной беседы нотариуса и завещателя о действительном и свободном намерении завещателя составить завещание в отношении определенных лиц, и определенного имущества. Нотариус принимает меры, позволяющие завещателю изложить волю свободно, без влияния третьих лиц на ее формирование. Согласно п.4,5 ст. 1125 ГК РФ при составлении и

¹ Основы законодательства Российской Федерации о нотариате от 11.02.1993 № 4462-1 //Российская газета, № 49, 13.03.1993.

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. Нотариус обязан предупредить свидетеля, а также гражданина, подписывающего завещание вместо завещателя, о необходимости соблюдать тайну завещания (статья 1123 ГК РФ).

Из фабулы дела следовало, что завещание составлено в трех экземплярах, один из которых хранился не у уполномоченного лица. В судебном заседании установлено и не отрицается наследницей, что она присутствовала при подписании завещания. Однако, в тексте завещания она не указана, нет ссылки на тот факт, что она предупреждена о необходимости соблюдать тайну завещания. В силу закона она не является лицом, которое вправе присутствовать при завещании. Более того, у нее незаконно длительное время хранился текст завещания, что свидетельствует о том, что должностным лицом была нарушена тайна завещания - текст завещания стал известен заинтересованному лицу. Считает, что наследница является лицом, заинтересованным в составлении завещания в ее пользу она возможно убеждала последнюю передать каким-то образом квартиру в ее пользу. Таким образом, должностным лицом были нарушены правила по процедуре совершения завещания и его удостоверению, что свидетельствует о нарушении тайны завещания и ставит под сомнение добровольность волеизъявления завещателя. Должностным лицом не была надлежащим образом выяснена воля завещателя. Считает, что составление текста завещания заранее, до прихода в квартиру, присутствие заинтересованного лица при подписании завещания, не указание в тексте присутствующего свидетеля, составление более двух экземпляров завещания повлияло на свободу волеизъявления завещателя.

Суд признал завещание недействительным, ссылаясь на требования ст. 1124, 1125 ГК РФ - должностным лицом допущены нарушения порядка составления, подписания и удостоверения завещания, а именно: тайна завещания; должностное лицо не убедились, соответствует ли удостоверяемое ею завещание воле завещателя.

Данные нарушения закона свидетельствуют о недействительности спорного завещания.

Также, за исполнением нотариусами их обязанностей осуществляется контроль. В частности, в соответствии со ст. 34 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате «контроль за исполнением профессиональных обязанностей нотариусами, работающими в государственных нотариальных конторах, осуществляют федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий функции по контролю в сфере нотариата, и его территориальные органы, а нотариусами, занимающимися частной практикой, - нотариальные палаты».

С принципом тайны завещания непосредственно связан порядок выдачи дубликата нотариально удостоверенного завещания. Дубликат завещания может быть выдан только самому завещателю, а после его смерти - указанным в завещании наследникам по представлении свидетельства о смерти завещателя. В случае смерти наследников, которые были указаны в завещании, дубликат завещания может быть передан их наследникам по представлении ими свидетельства о смерти завещателя и умершего наследника, после которого они наследуют, а в необходимых случаях - и документов, подтверждающих родственные отношения наследников с наследодателем (если документы не были представлены ранее).

Федеральным законом от 2 октября 2012 г. № 166-ФЗ «О внесении изменений в Основы законодательства Российской Федерации о нотариате и отдельные законодательные акты Российской Федерации»¹ круг лиц, предусмотренный в первом абзаце комментируемой статьи, расширен за счет нотариусов, имеющих доступ к сведениям, содержащимся в единой информационной системе нотариата, и лиц, осуществляющих обработку данных единой информационной системы нотариата.

Кроме того, указанный Федеральный закон ввел новый абзац, согласно которому не является разглашением тайны завещания представление нотариусом, другим удостоверяющим завещание лицом сведений об удостоверении завещания,

¹ Собрание законодательства РФ. 2012. № 41. Ст. 5531.

отмене завещания в единую информационную систему нотариата в порядке, установленном Основами законодательства РФ о нотариате.

На практике нередко возникает вопрос о том, как наследники узнают о завещании, составленном гражданином не по его нынешнему месту жительства (т.е. не по месту потенциального открытия наследства). Например, гражданин ранее жил и работал в Тюменской области, там же совершил завещание, а потом, по выходе на пенсию, переехал в Сочи. Сочинский нотариус (по месту открытия наследства) не будет знать о существовании завещания, а его тюменский коллега - о факте открытия наследства. Ситуация может быть осложнена еще и тем, что завещание могло быть составлено вообще в том месте, где гражданин был всего час в жизни и о котором потенциальные наследники могут даже не догадываться (например, во время краткосрочной командировки или по иным поводам). Поэтому обращение с запросом в нотариальную палату региона по последнему месту жительства завещателя, как иногда предлагается в литературе, может оказаться недостаточным.

Самым простым способом предупреждения потери завещания кажется отмена предыдущего завещания и (или) составление нового по новому месту жительства. Однако это не решает вопроса в принципе. В литературе высказывается идея о необходимости создания единого банка завещаний, в который вносились бы сведения о самих фактах составления, изменения и отмены завещания, вместе с тем, отсутствие указанного единого банка обусловлено соображениями безопасности и необходимости сохранения данных в тайне. Также предлагается сообщать потенциальным наследникам о факте совершения завещания с указанием места совершения. Остается согласиться с тем, что завещатель заинтересован в том, чтобы наследники знали, где именно удостоверено завещание.

Получается, что гражданину ничего не остается, кроме как соизмерять важность тайны завещания с риском того, что оно может так и остаться неизвестным для наследников и иных заинтересованных лиц, а значит, неисполненным.

ГЛАВА 2. ПОРЯДОК ОФОРМЛЕНИЯ И ИСПОЛНЕНИЯ ЗАВЕЩАНИЯ

2.1. Форма и порядок составления завещания

Конструкция завещания в соответствии с установленной формой - это один из важнейших аспектов действительности завещания.

Составление завещания в соответствии с установленной законодательством формой является одним из важнейших аспектов действительности завещания.

Каждому гражданину при желании составить завещание должны быть гарантированы, свобода и отсутствие препятствий для выражения и закрепления его последней воли, а так же фиксация его подлинной воли в максимально возможной степени и обеспечение тайны завещания до наступления соответствующего момента. Требования в случае с завещанием особенно актуальны и обоснованы.

Достаточно жесткие требования законодательство предъявляет к завещанию, это вызвано следующими обстоятельствами, завещание составляется на случай смерти, а после открытия наследства для исполнения завещания нужно быть уверенным в правильном толковании последней воли наследодателя, т.е. должны быть исключены все сомнения или возможность неправильного толкования, а, следовательно, различных вариантов исполнения распоряжений, содержащихся в завещании. В итоге форма завещания является важным элементом наследственных отношений, необходимость ее соблюдения установлена законом по объективным причинам. Необходимо обратить внимание, что завещание должно быть составлено в письменной форме, она выполняет ряд важных функций, выполнение данной формальности позволит доказать в будущем сам факт составления завещания, и письменная форма позволяет считать завещание законченным юридическим актом. Из текста завещания мы сможем судить о волеизъявлении завещателя, а значит, государство сможет исполнить его последнюю волю. Законодатель закрепляет обязательную письменную форму, при несоблюдении которой завещание будет

считаться недействительным, поэтому полностью исключается устная форма составления завещания.

Еще одним важным и главным требованием является удостоверение завещания нотариусом или другими лицами, указанными в законодательстве. Процедура нотариального удостоверения способствует тому, чтобы завещание было составлено в наиболее точных и соответствующих закону выражениях, которые не дадут впоследствии оснований для сомнений относительно содержания завещательного распоряжения. Удостоверения завещания в нотариальном порядке не ограничивается простым заверением подписи завещателя, прежде всего, нотариус выясняет подлинную волю завещателя. Нотариус разъясняет завещателю его права и возможности, разъясняются права обязательных наследников. Нотариус устанавливает личность завещателя, проверяет его дееспособность. Также необходимо помнить, что нотариус обеспечивает тайну завещания. Также нотариальные действия могут совершать помимо нотариуса должностные лица органов исполнительной власти, уполномоченные совершать такие действия в случае отсутствия в населенном пункте нотариуса.

Не менее важно правильно составить завещание, в связи с чем следует обратить особое внимание на нормы о форме и порядке их совершения, которые закреплены в части третьей ГК РФ. Ключевым моментом в данном случае является тот факт, что завещание представляет собой сделку строго формальную.

В связи с вышесказанным обратим внимание на понятие формы сделки. На сегодняшнем этапе своего развития современное законодательство, к сожалению, не дает четкую дефиницию данной правовой категории. А в юридической литературе понятие формы сделки определено через требования к составлению документа, которые устанавливает п. 1 ст. 160 ГК РФ. Согласно упомянутой выше статье ГК РФ это документ, выражающий содержание сделки и подписанный лицом или лицами, совершающими ее либо по их уполномочию.

Ряд ученых трактуют его следующим образом. В.А. Белов определяет его как способ выражения воли участников сделки вовне (способ волеизъявления) в

соединении со способом фиксации содержания выраженной воли¹. Е.Н. Абрамова делает вывод о том, что форма сделки как сложная категория по общему правилу формируется путем соблюдения основных (обязательных) требований к форме, предусмотренных законом для любой гражданско-правовой сделки².

Прежде всего, каждому гражданину при желании составить завещание должны быть гарантированы:

- во-первых, свобода и отсутствие препятствий для выражения и закрепления его последней воли,
- во-вторых, фиксация его подлинной воли в максимально возможной степени и обеспечение тайны завещания до наступления соответствующего момента.

Если последнее нарушается, завещатель вправе потребовать компенсацию морального вреда и (или) воспользоваться другими способами защиты гражданских прав, предусмотренными действующим законодательством. Данный запрет теряет силу после открытия наследства. К сожалению, наследники могут и не знать о составленном завещании в их пользу, так как в действующем законодательстве не предусмотрена обязанность завещателя по информированию кого-либо о совершении данного факта.

Новое законодательство, так же как и предыдущее, в обязательном порядке прописывает общие правила, касающиеся формы и порядка совершения завещания.

В данном случае речь идет о ст. 1124 ГК РФ, норма которой указывает, что завещание, составленное в письменной форме, должно быть удостоверено нотариусом или должностным лицом, которому по закону предоставлено право совершения нотариальных действий. Данная процедура подразумевает внесение его в реестр нотариальных действий, проверку его законности, проставление удостоверительной надписи с реквизитами нотариуса, именной гербовой печати, а также взыскание тарифа³.

¹ Белов В.А. Гражданское право России. Общая часть. Т. 2. Лица, блага, факты: Учебник. М.: Юрайт, 2011. С. 634.

² Абрамова Е.Н. Дополнительные требования к письменной форме сделки // Нотариальный вестник. 2012. № 5. С. 16.

³ Гуцин В.В., Гуреев В.А. Наследственное право России: Учебник. М.: Эксмо, 2013. С. 94.

Итак, проанализируем сначала лишь те позиции, которые касаются любого из завещаний независимо от его вида, а в дальнейшем исследуем особенности форм различных завещаний.

В частности, С.В. Желонкин выделяет следующие особенности.

«Во-первых, обязательна письменная форма завещания. В отличие, например, от ряда государств исламского мира, в которых возможно оглашение своей последней воли наследодателя в присутствии нескольких свидетелей и этого будет достаточно, чтобы завещание имело юридическую силу, в России не допускается выполнение завещания в устной форме.

Во-вторых, обязательно нотариальное удостоверение завещания. Нотариус в Российской Федерации является должностным лицом, наделенным правом совершения различных правовых действий, которые придают этим действиям более высокую юридическую значимость. В качестве исключений допускается удостоверение завещания лицами, которым такое право предоставлено законодательством (главы органов местного самоуправления и консульских учреждений Российской Федерации), их действия аналогичны действиям нотариусов.

Несоблюдение вышеуказанных требований о письменной форме и обязательном нотариальном удостоверении завещания влечет в соответствии с действующим законодательством его ничтожность, т.е. юридическое безразличие и невозможность принятия наследства заинтересованными лицами.

В-третьих, при удостоверении завещания могут присутствовать свидетели. В ряде случаев их наличие является обязательным, например при удостоверении завещания лицами, которым такое право предоставлено законом, в частности начальником исправительного учреждения в отношении завещаний осужденных к лишению свободы. Устанавливая такое правило, законодатель преследовал двойственные цели: с одной стороны, создание гарантий наследодателю, который желает обезопасить будущих наследников в случае возможного оспаривания завещания со стороны заинтересованных лиц, а с другой - при обязательности

присутствия свидетелей гарантируется соблюдение установленной законом процедуры удостоверения завещания»¹.

В том случае, когда наличие свидетеля по закону является обязательным, то его отсутствие, а также несоответствие вышеуказанным требованиям влечет возможность оспаривания в дальнейшем завещания в суде.

В-четвертых, при удостоверении завещания лиц, имеющих физические недостатки, неграмотных, страдающих тяжелым заболеванием, не позволяющим собственноручно подписать данный документ, возможно использование рукоприкладчика - лица, которое от имени наследодателя выполнит действия, связанные с правильным оформлением завещания. В этом случае в завещании указываются причины, по которым наследодатель не смог подписать завещание, а также фамилия, имя, отчество и место жительства рукоприкладчика в соответствии с документом, удостоверяющим его личность. Предполагается, хотя это и прямо не указано в законе, что к рукоприкладчику должны предъявляться те же требования, что и к свидетелю, удостоверяющему завещание.

В-пятых, при составлении завещания в обязательном порядке указываются место и дата его удостоверения, исключением является лишь закрытое завещание.

Помимо нотариально удостоверенных завещаний допускается совершение завещаний, приравниваемых к нотариально удостоверенным, а также завещательных распоряжений вкладчика своим счетом в банке. Предусмотрены также так называемые закрытые завещания и завещания в чрезвычайных обстоятельствах, причем как те, так и другие прежнему законодательству известны не были².

В частности, установленные в законе изъятия могут касаться того, что завещание может быть удостоверено не нотариусом, а иным должностным лицом. Такие особые правила могут учитывать, например, должностное или служебное положение завещателя (военнослужащие, моряки) или те жизненные обстоятельства, при которых завещатель вынужден составлять распоряжения о своем имуществе -

¹ Желонкин С.С. Наследственное право: учебное пособие / С.С. Желонкин, Д.И. Ива- шин. – М.: Юстицинформ, 2014. С.98.

² 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.

стихийные бедствия, эпидемии, оторванность от внешнего мира, морские путешествия и т.д.¹

Современное российское законодательство как перспективу своего развития в области упрощенной формы завещания, отстаивая позицию ее допустимости, руководствуется, прежде всего, таким весомым аргументом, как случай особых чрезвычайных обстоятельств, а именно захват заложников. Точка зрения оппонентов все-таки нашла большую поддержку ввиду того, что, если воля завещателя выражена в устной форме, будет крайне сложно, а скорее всего, невозможно установить подлинную волю завещателя и имела ли место быть она вообще. В силу этого отечественное законодательство по-прежнему не закрепляет устную форму завещания, хотя споров на эту тему вплоть до сегодняшнего дня меньше не стало².

Подчеркнем, что общим правилом части третьей ГК РФ закреплена письменная нотариальная форма завещания, что подтверждает его существенность и важность как сделки.

Гущин В.В., Гуреев В.А. отмечают, что «письменная форма завещания имеет две формы составления:

- специальная форма, утвержденная законодательством;

- простая форма, в которой должны содержаться все основные позиции, т.е. формальные реквизиты, касающиеся завещания: это место, время составления завещания, фамилия, имя, отчество завещателя, место его жительства, содержание завещательных распоряжений, полное наименование наследника (фамилия, имя, отчество для физических лиц и полное наименование юридического лица); фамилия, имя, отчество нотариуса, который удостоверяет завещание. Несоблюдение правил о письменной форме завещания и о его нотариальном удостоверении влечет за собой недействительность завещания»³.

¹ Абраменков М.С. Наследование по завещанию в Российской Федерации и зарубежных странах: сравнительно-правовой аспект // Наследственное право. 2008. № 4. С. 36.

² Барков Р.А., Блинков О.Е. Формальная действительность завещания как акта реализации активной завещательной правосубъектности (сравнительно-правовой аспект) // Наследственное право. 2013. № 3. С. 42 - 48.

³ Гущин В.В., Гуреев В.А. Наследственное право России: Учебник. М.: Эксмо, 2013. С. 49.

Завещание составляется в свободной форме, и нотариус не имеет права требовать, чтобы завещатель следовал одной из имеющихся у него примерных форм¹.

Значение времени совершения завещания состоит в том, что в зависимости от него решаются вопросы:

- о действительности завещания с точки зрения соблюдения формы;
- о дееспособности завещателя;
- о значении данного завещания в сопоставлении его с другими завещаниями того же наследодателя, составленными в другое время².

Нотариальное удостоверение сделки облегчает заинтересованной стороне доказывание своего права, поскольку содержание сделки, время и место ее совершения, намерения субъектов сделки и другие обстоятельства, официально зафиксированные нотариусом, презюмируются как очевидные и достоверные³.

Считается, что завещание, написанное от руки, имеет больше преимуществ, и его сложнее оспорить потом. Данная форма завещания в законодательстве других стран имеет свои особенности и закреплена как олографическое (например, в Испании, Франции, Польше).

Завещание может быть также исполнено по желанию наследодателя на любом техническом средстве. Главное условие - письменная форма, несоблюдение которой автоматически влечет к признанию его ничтожным. Отпечатанное завещание нередко становится предметом спора в суде: родственники умершего ставят под сомнение оформленное таким образом завещание, аргументируя тем, что оно подписано не глядя.

При написании завещания от руки следует иметь в виду, что оно не может быть исполнено карандашом. Данный запрет вытекает из ч. 1 ст. 45 Основ законодательства о нотариате, который гласит, что нотариусы не принимают для совершения нотариальных действий документы, исполненные карандашом⁴.

¹ Кирилловых А.А. Завещательное распоряжение в современном гражданском праве. М.: Деловой двор, 2011. С. 28.

² Гушин В.В., Гуреев В.А. Указ. раб. С. 23.

³ Белов В.А. Указ. раб. С. 318.

⁴ Костычева А.И. Наследование по завещанию // Бюллетень нотариальной практики. 2003. № 2. С. 16.

Никаких законом установленных норм и ограничений относительно содержания завещания не существует. Можно составить очень подробный список всего нажитого имущества и указать наследников. Также нет никаких препятствий, чтобы завещать только часть своих сбережений или одну любую вещь, например, фамильный сервиз, доставшийся от бабушки. А имущество, не перешедшее по завещанию, будет распределено между наследниками в соответствии с законом.

Само завещание должно быть надлежащим образом оформлено. Вне формы завещание, как и любая сделка, существовать не может. Надлежащей формой завещания является письменное и собственноручное волеизъявление дееспособного лица, удостоверенное нотариусом. Несоблюдение правил о письменной форме завещания и его удостоверении влечет за собой недействительность завещания (абз. 2 п. 1 ст. 1124 ГК РФ).

Необходимо обратиться к современной судебной практике Российской Федерации.

Не нотариальные завещания в большей степени подвержены оспариванию по различным основаниям: ненадлежащее оформление, удостоверение неуполномоченным лицом и др. Например, завещание лица, находящегося на излечении в больнице, может удостоверить не любой дежурный врач или заведующий отделением, а именно заместитель главного врача по медицинской части или дежурный врач больницы. Так, заведующий пульмонологическим отделением в больнице, не имея соответствующих полномочий, удостоверил завещание и не направил его нотариусу. Суд сделал вывод о невыполнении обязательных правил о письменной форме завещания и процедуре его удостоверения¹.

В другом деле заинтересованному в наследстве лицу удалось оспорить завещание, удостоверенное заместителем главного врача, по причине имеющихся

¹ Апелляционное определение Нижегородского областного суда от 7 апреля 2015 г. по делу № 33-3391/15 // [Электронный ресурс]. // – Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 27.11.2017).

пороков формы завещания, которые не позволяли установить действительную волю наследодателя при составлении данного завещания¹.

Как показывает практика ненотариальная форма завещания на современном этапе не востребована.

Наличие ошибок (опечаток, описок, лишних букв, неверных цифр и т.д.) в алфавитной книге учета завещаний или реестре нотариуса не является безусловным основанием для признания завещания недействительным и отказа в наследовании по завещанию. Если установить волю наследодателя и идентифицировать наследника по завещанию и записям в книге и реестре нотариуса возможно, завещание никем не оспаривалось, данных о том, что оно отменено, изменено или составлено новое, не установлено, завещание признается действительным².

Необходимо отметить также, что ряд авторов считает возможным внести некоторые предложения для совершенствования правил наследования по завещаниям, приравненным к нотариально удостоверенным. Так, например, в законодательстве возможно оставить полномочия на удостоверение завещаний консулами, поскольку последние обладают достаточной квалификацией и обеспечивают представление интересов российских граждан на территории иностранных государств. Не менее важными являются полномочия должностных лиц органов местного самоуправления, поскольку указанные лица призваны удостоверять завещания в связи с отсутствием в населенном пункте нотариуса, они его замещают³.

С 1 января 2018 года порядок совершения нотариальных действий должен соответствовать утвержденному регламенту.

Согласно изменениям, внесенным Федеральным законом от 03.07.2016 N 360-ФЗ в числе прочего, в статью 39 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате, и вступающим в силу с 1 января 2018 года, порядок совершения

¹ Апелляционное определение Верховного суда Республики Башкортостан от 24 марта 2016 г. по делу N 33-5788/2016 // [Электронный ресурс]. // – Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 27.11.2017).

² Апелляционное определение Московского городского суда от 18.08.2016 по делу N 33-32078/2016// [Электронный ресурс]. // – Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 27.11.2017).

³ Киракосян С.А. Проблемы наследования по завещаниям, приравненным к нотариально удостоверенным // Наследственное право. 2017. N 2. С. 18 - 22.

нотариальных действий нотариусами регулируется, в том числе, Регламентом совершения нотариусами нотариальных действий, устанавливающим объем информации, необходимой нотариусу для совершения нотариальных действий, и способ ее фиксирования, и утвержденным федеральным органом юстиции совместно с Федеральной нотариальной палатой¹.

Настоящим Регламентом, в частности:

- установлены способы фиксирования информации, необходимой для совершения нотариального действия,
- определены источники информации, необходимой для совершения нотариальных действий,
- установлены объем информации и порядок ее фиксирования.

Предусмотрено, что нотариус самостоятельно определяет способ фиксирования информации, если иное не установлено законодательством и настоящим Регламентом. При совершении нотариального действия может быть использовано несколько способов фиксирования информации.

Нотариус не вправе требовать от заявителя представления информации, которую он может получить самостоятельно в электронной форме, в том числе из государственных реестров².

Таким образом, полагаем, что при последующем внесении поправок в ГК РФ следует исходить из того, что они должны быть, прежде всего, направлены на стимулирование граждан к совершению завещаний. А плюрализм их форм совершения этому только способствует³, так как только в завещании наследодатель может наиболее приемлемым для себя образом решить судьбу своего имущества.

¹ Об утверждении Регламента совершения нотариусами нотариальных действий, устанавливающего объем информации, необходимой нотариусу для совершения нотариальных действий, и способ ее фиксирования: приказ Минюста России от 30.08.2017 N 156 [Электронный ресурс]. URL: <http://www.pravo.gov.ru> (дата обращения 07.09.2017)

² Об утверждении Регламента совершения нотариусами нотариальных действий, устанавливающего объем информации, необходимой нотариусу для совершения нотариальных действий, и способ ее фиксирования: приказ Минюста России от 30.08.2017 N 156 [Электронный ресурс]. URL: <http://www.pravo.gov.ru> (дата обращения 07.09.2017)

³ Блинков О.Е. О допустимости коллективных завещаний в российском гражданском праве // Вестник Тверского государственного университета. Серия: Право. 2014. № 1. С. 10.

2.2. Проблемы исполнения завещаний

Завещание - односторонняя сделка, выражающая волю наследодателя, в силу чего она может создавать обязанность для исполнения после открытия наследства.

Одной из целей, которая в числе прочих преследуется наследодателем при составлении завещания, является точное и неукоснительное выполнение после его смерти тех распоряжений, которые были включены им в данный документ. Поэтому действующее законодательство, заботясь о том, чтобы указанная цель была достигнута, вводит специфический институт контроля и одновременно содействия в реализации положений завещания, получивший наименование «исполнения завещания». Следует отметить, что анализируемый институт не является обязательным, его применение напрямую зависит от волеизъявления самого наследодателя, который при желании может оставить распоряжения об исполнении завещания.

Исполнение завещания представляет собой процесс наследственного правоотношения, направленный на обеспечение выполнения завещательных распоряжений наследодателя, связанных с контролем и содействием по передаче (переходу) принадлежавших ему прав и обязанностей к наследникам.

Итак, исполнение завещания происходит в рамках наследственных правоотношений с целью реализации права наследования по завещанию и возможности иного правообладателя за счет наследства. Исполнить завещание - значит совершить определенные действия, предусмотренные завещателем в завещании¹.

Законодатель, определяя процедуру исполнения завещания, исходит из положений о том, что исполнителями являются наследники по завещанию, за исключением случаев, когда его исполнение полностью в определенной части осуществляется исполнителем завещания (ст. 1134 ГК РФ).

¹ Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части третьей / Под общ. ред. д-ра юрид. наук, проф. В.П. Мозолина. С. 62 - 63.

По мнению Л.П. Ануфриевой, с которой мы вполне солидарны, «значение института исполнения завещания заключается в том, что он служит охране наследства как комплекса имущественных прав и обязанностей, охране прав и интересов лиц, приобретающих имущественные блага за счет наследства, и лиц, имеющих притязания на наследство»¹.

В то же время отметим, что норма закона «исполнение завещания», закрепленная в разделе V части третьей ГК РФ (ст. 1133), не дает определение понятия «исполнение завещания» и отсылает к исполнителю завещания (ст. 1134 ГК РФ), полномочия которого регламентирует ст. 1135 ГК РФ, в том числе право на возмещение расходов, связанных с исполнением завещания (ст. 1136 ГК РФ).

Что касается понятия исполнения завещания, то его не было ни в нормах римского, ни в нормах русского дореволюционного, ни в нормах советского права.

В связи с этим в российской цивилистике высказываются различные варианты определения исполнения завещания.

А.М. Эрделевский считает, что «под исполнением завещания принято понимать совершение действий юридического и фактического характера, как прямо предусмотренных завещанием, так и не указанных в нем, но необходимых для обеспечения возможности реализации последней воли завещателя»².

М.В. Телюкина полагает, что «исполнение завещания - это процедура, в ходе которой собирается имущество наследодателя (например, при необходимости оно может быть истребовано из чужого незаконного владения), определяется, какое имущество надлежит передать какому из наследников, кто в каком объеме будет исполнять обязательства, выясняется, какое из завещаний действительно»³.

Исполнение завещания может носить как обязательный, так и факультативный для наследников характер. Обязательным процесс воплощения в действительность последней воли наследодателя является тогда, когда наследодатель прямо указал на

¹ Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. Часть третья (постатейный) / Отв. ред. Л.П. Ануфриева. С. 43.

² Постатейный научно-практический комментарий части третьей Гражданского кодекса РФ / Под общ. ред. А.М. Эрделевского. М., 2002. С. 35.

³ Телюкина М.В. Наследственное право: Комментарий к Гражданскому кодексу РФ: Учеб.-практ. пособие. М.: Дело, 2002. С. 53.

это в самом завещании, в остальных случаях наследники могут самостоятельно обеспечить исполнение завещательных распоряжений.

Среди наиболее частых обстоятельств (оснований), которые могут послужить причинами включения наследодателем в завещание положений о его исполнении, в юридической литературе называются следующие:

1) предупреждение споров между наследниками о размере наследственной доли и соответствующей ей имущественной массе;

2) отсутствие у наследников правовых знаний, которые позволят им юридически грамотно оформить наследственные права;

3) отсутствие полной дееспособности наследников (малолетний возраст, ограниченная дееспособность и др.), а также недоверие со стороны наследодателя к его законным представителям, которые могут осуществить злоупотребления при переходе наследственных прав и обязанностей;

4) нетрудоспособность наследников, выражающаяся в невозможности либо затруднительности самостоятельного оформления прав на наследство;

5) наличие в завещании определенных обстоятельств, выполнение которых является обязательным условием вступления в наследственные права (вступление в брак, рождение ребенка и др.). В данном случае на стадии исполнения осуществляется контроль за выполнением наследником указанных условий;

6) включение в завещание завещательного отказа (легата) и (или) завещательного возложения - обязательных распоряжений наследодателя о выполнении наследником имущественной либо неимущественной обязанности в пользу третьего лица;

7) необходимость охраны и (или) управления наследством на период от момента его открытия до приобретения наследником на него права собственности. В течение указанного промежутка времени наследство считается «лежачим», т.е. не имеющим собственника, а потому если в его состав входит ценное имущество (автомобиль и др.), а также имущество, требующее управления (например, предприятие), то целесообразно на данном этапе обеспечить меры по его сохранности и управлению.

Субъектами осуществления действий, связанных с исполнением завещания, могут являться только физические лица, имеющие статус участника наследственного правоотношения и именуемые исполнителями завещания. Ими могут быть сами наследники по завещанию (при факультативности данной стадии) либо душеприказчик - специально уполномоченное наследодателем лицо, осуществляющее действия по выполнению завещательных распоряжений (законом установлено, что им может являться также один или несколько самих наследников по завещанию).

Необходимо отметить, что исполнение завещания требует согласия на то назначенного наследодателем лица (душеприказчика), которое может осуществляться несколькими способами:

1) юридическим:

- а) собственноручной надписью на самом завещании при его оформлении;
- б) путем составления самостоятельного заявления, приложенного к завещанию;
- в) подачей заявления о согласии на исполнение завещания в течение месяца со

дня открытия наследства;

2) фактическими действиями, направленными на исполнение завещания (без подачи соответствующего заявления), осуществленными также не позднее месяца со дня открытия наследства (в этом случае имеется в виду, что данный исполнитель завещания был назначен наследодателем).

Определим теперь правовое положение исполнителя завещания.

Действует, как правило (при юридическом оформлении полномочий), на основании свидетельства, выдаваемого нотариусом. Указанное свидетельство подтверждает юридический статус исполнителя завещания и предоставляет возможность реализовывать круг принадлежащих ему на основании закона прав и обязанностей.

Завещатель вправе назначить исполнителем завещания любого гражданина (душеприказчика) с его согласия, в том числе, возможно, и из числа наследников, который бы после открытия наследства исполнил его последнюю волю, с тем, чтобы исключить всяческие неприязненные отношения между родственниками.

Душеприказчик помимо письменного согласия в заявлении, а затем (собственноручной) надписи на самом завещании впоследствии после открытия наследства в течение месяца подает заявление нотариусу на исполнение завещания.

Целью деятельности исполнителя завещания является обеспечение перехода прав и обязанностей умершего наследодателя к его наследникам, которое может конкретно выражаться в следующих действиях:

1) выявлении кредиторской и дебиторской задолженности, возникших при жизни наследодателя, а также их последующем погашении и взыскании (отдаче и получении долгов);

2) выполнении комплекса действий, направленных на оформление права собственности наследников:

а) уведомление наследников по завещанию и необходимых (обязательных) наследников, т.е. имеющих право на долю в наследстве вне зависимости от содержания завещания (при их наличии);

б) составление описи наследственного имущества;

в) определение доли в наследстве каждого из наследников;

г) обеспечение передачи имущества, соответствующего доле наследника.

Необходимо отметить, что исполнитель завещания в случае необходимости должен принять меры по охране наследственного имущества, которые могут носить двухуровневый характер:

1) юридические (внесение наличных денежных средств в депозит нотариуса, заключение договоров хранения определенных видов имущества и др.);

2) технические (установка железной двери в жилом помещении, навешивание замков, оборудование запорных устройств и др.).

Также, исполнитель завещания вправе учредить управление над имуществом, которое требует указанных действий (например, предприятие, ценные бумаги). Данные меры принимаются с момента открытия наследства до вступления наследников во владения наследственным имуществом и осуществляются при помощи заключения между исполнителем завещания и третьим лицом (именуемым доверительным управляющим) договора доверительного управления имуществом;

либо самостоятельным управлением исполнителем завещания указанным имуществом.

Исполнитель завещания осуществляет самостоятельно либо требует от наследников выполнения завещательных распоряжений наследодателя. В качестве таковых могут выступать различные обстоятельства, события, условия, осуществление которых для наследников является обязательным, например передача части имущества третьему лицу и др.

Также исполнитель завещания имеет право представлять в суде и других государственных и муниципальных органах и учреждениях по делам, связанным с исполнением завещания (например, при заявлении заимодавцем наследодателя требования о взыскании долга; при оформлении документов на жилое помещение в отношении кого-либо из наследников). Документом, подтверждающим полномочия на указанные действия, является, как уже указывалось, соответствующее свидетельство, выдаваемое нотариусом.

Исполнитель завещания по общему правилу осуществляет возложенные на него обязанности безвозмездно, за исключением случаев, когда выплата ему вознаграждения напрямую предусмотрена в завещании. При отсутствии указания на конкретный размер вознаграждения его сумма определяется обычаями делового оборота, т.е. на основании общих положений о вознаграждении, которое обычно выплачивается за подобного рода услуги. Кроме того, необходимо отметить, что указанное вознаграждение может быть выплачено только из состава наследства, но не из личных средств наследников.

Исполнитель завещания имеет право на возмещение за счет наследства необходимых (разумных) расходов, связанных с действиями по исполнению завещания. В качестве таковых можно назвать сумму уплаченной государственной пошлины за выдачу свидетельства о праве на наследство; стоимость проезда для оформления прав на наследственное имущество, находящееся вне места его открытия; стоимость проживания в гостинице в тех же случаях; суммы расходов, произведенных в связи с принятием мер по охране и управлению наследством

(вознаграждение по договору хранения, доверительного управления имуществом; стоимость запорных устройств, дверей и др.).

После открытия наследства исполнитель завещания может быть освобожден судом от выполнения возложенных на него обязанностей по собственной просьбе либо просьбе наследников при наличии объективных причин (тяжелое заболевание, командировка, семейные обстоятельства и др.). Как показывает анализ действующего законодательства, произвольный, без действительных на то причин, отказ исполнителя завещания от реализации установленных завещанием и законом прав и обязанностей является возможным основанием последующего привлечения его к гражданско-правовой ответственности по заявлению заинтересованных лиц (наследников, кредиторов наследодателя и др.).

При изучении научного труда (кандидатской диссертации) Р.Ю. Закирова¹ мы нашли подтверждение наших выводов о том, что в понятии «исполнение завещания» заложены материальный и формальный смысл формулировок.

Так, с материальной точки зрения исполнение завещания представляет собой юридическую процедуру, в рамках которой исполнителем завещания либо наследниками завещателя осуществляются предусмотренные как самим завещанием, так и действующим гражданским законодательством действия юридического и фактического характера, направленные на максимально точную реализацию последней воли завещателя.

С формальной стороны под исполнением завещания принято понимать все действия нотариуса, связанные с исполнением воли наследодателя (удовлетворение завещания, выдача свидетельства о праве на наследство и иные).

Толкование завещания также возложено на нотариуса (исполнителя завещания) либо суд в случае наследственного спора, и в этом случае принимается во внимание буквальный смысл содержащихся в нем слов и выражений (ст. 1132 ГК РФ).

Следовательно, сопоставить текст и смысл завещания - это значит сравнить (сличить) неясное в завещании положение с другими его положениями в их

¹ Закиров Р.Ю. Наследование по завещанию по российскому гражданскому праву: Дис. ... канд. юрид. наук. М., 2005. С. 129.

совокупности. В противном случае может возникнуть спор между наследниками, который в случае отсутствия соглашения между наследниками можно разрешить, полагает А.Н. Гуев¹, возложив на них обязанность по исполнению завещания в равных долях.

Московский городской суд, формулируя правовые позиции Конституционного Суда РФ, обозначенные в Определении от 21 апреля 2011 г. № 590-О-О², и положения, позволяющие завещателю отменить или изменить завещание, прежде всего обратил внимание на то обстоятельство, что, исходя из принципа свободы завещания, завещатель лично вправе определить судьбу наследственного имущества с учетом отношений между ним и иными лицами³, в том числе возложив определенные ГК РФ права и обязанности на исполнителя завещания.

В целях формирования единообразной судебной практики по применению гражданского законодательства о регулировании наследственных отношений Постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 г. № 9 «О судебной практике по делам о наследовании»⁴ судам даны соответствующие разъяснения, касающиеся соблюдения норм ГК РФ, регулирующих наследование по завещанию, а в том числе и в порядке исполнения завещания.

Завещание может быть оспорено только после открытия наследства. В случае если требование о недействительности завещания, в том числе в силу неправомерных действий исполнителя завещания, предъявлено до открытия наследства, суд отказывает в принятии заявления, а если заявление принято, прекращает производство по делу (ч. 1 ст. 3, ч. 1 ст. 4, ч. 2 ст. 134, ст. 221 ГПК РФ (п. 27 Постановления № 9))⁵.

Достаточно ясно, что проблемы правовой регламентации содержания завещания и его исполнения наследниками имущественных распоряжений с учетом

¹ Гуев А.Н. Постатейный комментарий к части третьей Гражданского кодекса РФ. М.: Инфра-М, 2002. С. 139.

² Определение Конституционного Суда РФ от 21 апреля 2011 г. № 590-О-О // Официальный сайт. Конституционный Суд РФ. 15 января 2013 г.

³ Настольная книга судьи по делам о наследовании: Учеб.-практ. пособие. М.: Проспект, 2013. С. 69 - 75.

⁴ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 г. № 9 «О судебной практике по делам о наследовании» // Официальный сайт. Верховный Суд РФ. 15 января 2013 г. // Российская газета. № 127. 06.06.2012.

⁵ Там же (п. 27) // Российская газета. 2012. № 127. 6 июня.

теории права вполне успешно разрешаются правоприменителем, о чем свидетельствуют обобщения судебной практики по данной категории дел, хотя неясности законодательных формулировок, неполнота остаются невосполненными.

В соответствии со ст. 1134 ГК РФ завещатель может поручить исполнение завещания указанному им в завещании душеприказчику (исполнителю завещания) независимо от того, является ли такое лицо наследником. Исполнителем завещания может быть гражданин или юридическое лицо.

Завещатель вправе в любое время произвести замену исполнителя завещания или отменить назначение исполнителя завещания (статья 1130). Указанные изменения вступают в силу с 1 сентября 2018 года¹. Ранее действовавшее законодательство допускало назначение душеприказчиком юридического лица (ст. 544 ГК РСФСР 1964 г.)².

Положения ст. 1134 ГК РФ в настоящее время определяют основания, по которым определенное лицо может быть признано исполнителем завещания (душеприказчиком): если на такое лицо прямо указано в завещании, а также если в течение месяца со дня открытия наследства гражданин фактически приступил к исполнению завещания либо выразил свое согласие быть исполнителем завещания в заявлении, поданном нотариусу.

На практике наследники далеко не всегда осознают необходимость в получении статуса исполнителя завещания (если он не был определен в завещании) в установленные сроки. Суд отказывает в назначении исполнителя завещания, поскольку по смыслу приведенной нормы права закон относит к усмотрению суда не вопрос об определении исполнителя завещания, а только вопрос об освобождении такого лица, прямо указанного в завещании, от его обязанностей.

Так, Апелляционным определением Московского городского суда от 11 декабря 2013 г. по делу N 11-5644/2013 было отказано в удовлетворении исковых требований о возложении обязанности исполнителя завещания: «Поскольку

¹ Федеральный закон от 29.07.2017 № 259-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и третью Гражданского кодекса Российской Федерации» // Российская газета, № 172, 04.08.2017.

² Гражданский кодекс РСФСР (утв. ВС РСФСР 11 июня 1964 г.) // Ведомости ВС РСФСР. 1964. N 24. Ст. 407.

завещатель И.В. не указала в своем завещании на его исполнителя, исполнение ее воли в соответствии со ст. 1133 ГК РФ должно осуществляться самими наследниками по завещанию - по согласованию воли всех заинтересованных наследников.

В заседании апелляционной инстанции установлено, что согласования и решения указанных вопросов по исполнению завещания всеми наследниками не осуществлялось, поэтому судебная коллегия не усматривает оснований для удовлетворения требований О.А., И.П., Ю.А. о возложении обязанности исполнителя завещания И.В. от 17 июня 2009 года на О.А. При этом учитывает, что истцы вправе впоследствии обратиться в суд с иском в отдельном судопроизводстве в случае, если между наследниками не будет достигнуто согласия по исполнению завещания»¹.

Однако в процессе оформления наследства важно не только назначение исполнителя завещания, но и возможность его отстранения в случае совершения им недобросовестных действий. Пункт 2 ст. 1134 действующей редакции ГК РФ предусматривает только, что после открытия наследства суд может освободить исполнителя завещания от его обязанностей по его личной просьбе или по просьбе наследников при наличии обстоятельств, препятствующих исполнению гражданином этих обязанностей. По смыслу изложенной нормы такими обстоятельствами являются те, возникновение которых не зависит от воли сторон (события, юридические факты).

Расширяются и полномочия исполнителя завещания, но через волю завещателя: в соответствии с новой редакцией, вступающей в силу с 1 сентября 2018 года завещатель может предусмотреть в завещании действия, которые исполнитель завещания обязан совершать, а также действия, от совершения которых он обязан воздержаться, в том числе вправе предусмотреть обязанность исполнителя завещания голосовать в высших органах корпораций таким образом, который указан в завещании².

¹ Апелляционное определение Московского городского суда от 11 декабря 2013 г. по делу N 11-5644/2013// Документ опубликован не был. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 27.11.2017)

² Федеральный закон от 29.07.2017 № 259-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и третью Гражданского кодекса Российской Федерации» // Российская газета, № 172, 04.08.2017.

Доверительное управление наследственным имуществом, разумеется, может быть введено не только в случаях, когда имеется завещание и назначен душеприказчик. Согласно ст. 1175 ГК РФ, критерием для заключения нотариусом договора доверительного управления наследственным имуществом являются случаи, когда в составе наследства имеется имущество, требующее не только охраны, но и управления (предприятие, доля в уставном (складочном) капитале хозяйственного товарищества или общества, ценные бумаги, исключительные права и т.п.).

На практике основными причинами проблем, связанных с деятельностью доверительных управляющих наследственным имуществом, становятся: размер вознаграждения доверительного управляющего, его правоотношения с хозяйственным обществом, доля (акции) которого наследуется, в том числе решения, принятые не в интересах наследников; пределы ответственности доверительного управляющего и сроки действия договора доверительного управления.

Например, совсем недавно Верховный Суд Российской Федерации, отказывая в передаче кассационной жалобы для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии по экономическим спорам, в Определении от 13 февраля 2017 г. N 306-ЭС16-20217¹ подтвердил позицию о том, что иск к доверительному управляющему о взыскании убытков, причиненных хозяйственному обществу, в отсутствие доказательств наличия у него статуса лиц, указанных в ст. 71 Федерального закона от 26 декабря 1995 г. N 208-ФЗ «Об акционерных обществах», не может быть удовлетворен.

Аналогичную судебную практику подтверждает Постановление ФАС Западно-Сибирского округа от 29.03.2013 по делу N А27-8923/2012².

В соответствии с пунктом 8 статьи 21 Закона N 208-ФЗ доли в уставном капитале общества переходят к наследникам граждан и к правопреемникам

¹ Определение Верховного Суда РФ от 13.02.2017 N 306-ЭС16-20217 по делу N А72-11028/2015 Документ опубликован не был. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 27.11.2017)

² Постановление ФАС Западно-Сибирского округа от 29.03.2013 по делу N А27-8923/2012 [Электронный ресурс]. // Документ опубликован не был. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 27.11.2017)

юридических лиц, являвшихся участниками общества, если иное не предусмотрено уставом общества с ограниченной ответственностью¹.

На основании пункта 4 статьи 1152 Гражданского кодекса принятое наследство признается принадлежащим наследнику со дня открытия наследства независимо от времени его фактического принятия, а также независимо от момента государственной регистрации права наследника на наследственное имущество, когда такое право подлежит государственной регистрации².

Таким образом, доля умершего участника в уставном капитале общества признается принадлежащей наследникам, принявшим наследство, с момента открытия наследства.

В соответствии с пунктом 2 статьи 1171 Гражданского кодекса Российской Федерации нотариус принимает меры по охране наследства и управлению им по заявлению одного или нескольких наследников, исполнителя завещания, органа местного самоуправления, органа опеки и попечительства или других лиц, действующих в интересах сохранения наследственного имущества. В случае, когда назначен исполнитель завещания (статья 1134 Кодекса), нотариус принимает меры по охране наследства и управлению им по согласованию с исполнителем завещания³.

Согласно статье 1173 Гражданского кодекса Российской Федерации, если в составе наследства имеется имущество, требующее не только охраны, но и управления (предприятие, доля в уставном (складочном) капитале хозяйственного товарищества или общества, ценные бумаги, исключительные права и тому подобное), нотариус в соответствии со статьей 1026 данного Кодекса в качестве учредителя доверительного управления заключает договор доверительного управления этим имуществом⁴.

¹ Об акционерных обществах : федеральный закон от 26 декабря 1995 г. N 208-ФЗ: по сост. на 27.11.2017 // Собрание законодательства РФ. 01.01.1996, N 1, ст. 1.

² Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья) от 26.11.2001 № 146-ФЗ: по сост. на 28.03.2017 // Собрание законодательства РФ. 03.12.2001. № 49. Ст. 4552.

³ Там же.

⁴ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья) от 26.11.2001 № 146-ФЗ: по сост. на 28.03.2017 // Собрание законодательства РФ. 03.12.2001. № 49. Ст. 4552.

На отношения доверительного управления, возникшие на основании названной нормы, распространяются положения главы 53 Гражданского кодекса Российской Федерации (пункт 2 статьи 1026 названного Кодекса).

В силу пункта 2 статьи 1012 Гражданского кодекса Российской Федерации, осуществляя доверительное управление имуществом, доверительный управляющий вправе совершать в отношении этого имущества в соответствии с договором доверительного управления любые юридические и фактические действия в интересах выгодоприобретателя.

При наличии заключенного договора доверительного управления и участия на собрании доверительного управляющего, довод кассационной жалобы о необходимости извещения истца как наследника о проведении собрания, а также о наличии у него права на участие в собрании подлежал отклонению как несостоятельный, противоречащий статьям 1012, 1173 Гражданского кодекса Российской Федерации¹.

В России распоряжения на случай смерти, а тем более о назначении исполнителя завещания, пока еще встречаются нечасто. Это вызвано прежде всего существовавшим в советский период укладом жизни и отсутствием у большинства граждан достаточного имущества, которое подлежало бы завещанию.

В настоящее время ситуация существенно меняется: в собственности граждан, помимо объектов недвижимости и ценных движимых объектов, находятся доли, акции хозяйственных обществ, иногда - крупные компании. Собственники заинтересованы не только в успешном развитии своего бизнеса, но и в его сохранении при переходе права собственности к наследникам в процессе наследования. Становятся актуальными вопросы охраны и управления наследством, в частности вопросы доверительного управления наследственным имуществом.

¹ Постановление ФАС Западно-Сибирского округа от 29.03.2013 по делу N А27-8923/2012 [Электронный ресурс]. // Документ опубликован не был. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 27.11.2017)

Таким образом, очевидно стремление законодателя четко урегулировать управление наследственным имуществом и предотвратить потери, что, как показывает практика, является необходимым.

Подводя итоги необходимо отметить следующее: исполнение завещания, несомненно, является необходимым и весьма важным этапом наследственного преемства, осуществляемого на основании завещательного распоряжения наследодателя, при этом данный этап может быть связан с определенными сложностями, препятствующими исполнению последней воли завещателя. Именно на этом этапе вскрываются проблемы действительности завещания, толкования его смысла, исполнения распоряжений наследодателя.

Деятельность исполнителя завещания, предусмотренная наследственным законодательством, призвана в первую очередь, решить вопросы сохранности имущества, обеспечения перехода его к наследникам, названным в завещании, а также исполнения завещательного отказа или возложения. В связи с этим законодательное регулирование института исполнения завещания специально назначенным лицом должно адекватно отвечать уровню общественных отношений, которые оно призвано регулировать. Завещание, то есть по существу последняя воля завещателя, может быть исполнено при условии, что завещание является действительным, неотмененным, четко и ясно сформулированным, не оставляющим сомнений относительно действительной воли завещателя.

ГЛАВА 3. ОГРАНИЧЕНИЯ НАСЛЕДСТВЕННЫХ ПРАВ: ТЕОРЕТИЧЕСКИЕ И ПРАКТИЧЕСКИЕ АСПЕКТЫ

3.1. Завещательный отказ и завещательное возложение

Исследованная нами правовая природа завещания позволяет сделать заключение о том, что содержанием завещания являются распоряжения, влекущие за собой правовые последствия.

Действующим законодательством завещателю предоставлен широкий круг возможностей в отношении составления завещания.

В зависимости от содержания завещательного распоряжения, которое наследодатель сочтет приемлемым для собственного завещания, правовые последствия могут быть различными. Содержание завещания должно быть законным, а как следствие исполнимым.

Содержание завещания, включающее в себя противоречащие закону распоряжения, даст основания для признания таких распоряжений недействительными. Значит, недействительной станет соответствующая часть завещания или всё завещание в целом, если его содержание исчерпывалось противоречащими закону распоряжениями. Исполнить указанные распоряжения будет невозможно, в частности это относится к вопросу о возможности перехода в порядке наследования некоторых видов объектов гражданских правоотношений.

Как противоречащее закону завещательное распоряжение можно рассматривать такое распоряжение, которое содержит ограничение относительно прав наследников в последующем распоряжении наследственным имуществом.

Содержание завещания должно быть определенным и однозначным, то есть выраженным таким образом, чтобы воля завещателя могла быть реализована, и при этом не возникло спора или сомнений относительно действительной воли наследодателя.

К временно действующим ограничениям наследственных прав можно отнести возложение на наследника завещательного отказа и завещательного возложения.

Завещательный отказ является уникальным юридическим механизмом в наследственном праве, при котором лицо за счет наследства наделяется гражданскими правами, не приобретая статуса наследника и не отвечая по долгам наследодателя.

Как отмечает Н.А. Белицкая «специальный характер особых завещательных распоряжений определяется:

- 1) детальной регламентацией порядка, условий и формы осуществления;
- 2) достаточной сложностью процедуры реализации, требующей выполнения одного или нескольких юридически значимых действий;
- 3) исчерпывающим законодательным перечнем указанных распоряжений (в отличие от обычных). В этой связи целесообразным является определение понятий данных правовых категорий и проведение детальной юридической характеристики их сущности и содержания».

Завещательный отказ (легат, от лат. *legatum* - «предназначение по завещанию») это институт, который был известен наследственному праву начиная с Древнего Рима.

Согласно нормам ст. 1137 ГК РФ завещательный отказ представляет собой разновидность распоряжений в составе завещания, в котором наследодатель возлагает 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. Примеры таких имущественных обязанностей в пользу отказополучателя также указаны в законе: передача как вещи, так и права, выполнение работы, оказание услуги, осуществление периодических платежей и др¹.

Таким образом, возникшие после открытия наследства отношения между отказополучателем и наследником регламентируются комплексом обязательственных и наследственно-правовых норм.

¹ Белицкая Н.А. Завещательный отказ как особое имущественное завещательное распоряжение // Наследственное право. 2008. № 3. С.85.

Отказополучателем является лицо, в чью пользу установлена имущественная обязанность наследника. Действующее законодательство не называет конкретного субъекта гражданского права, который может выступать в качестве легатария, а употребляет термин «лицо». Исходя из этого, логично предположить, что отказополучателем может являться любой участник гражданско-правовых отношений (физическое лицо, юридическое лицо, публично-правовое образование, международная организация). Единственным исключением, о наличии которого можно сделать вывод, проанализировав действующее законодательство, является вменение наследнику обязанности обеспечить проживание в жилом помещении определенному субъекту. В этом случае имеется в виду физическое лицо, поскольку законодатель употребляет фразу «на период его жизни».

Также следует отметить, что наследник и легатарий могут совпадать в одном лице (например, когда на одного из наследников возлагается обязанность произвести определенные действия в пользу другого, в частности оказать какую-либо услугу).

Объектом завещательного отказа является обязанность имущественного характера в пользу третьего лица, возлагаемая наследодателем на наследника. Закон не дает нам исчерпывающего перечня таких обязанностей, однако называет примерные их виды:

- 1) передача имущества (телевизора, холодильника и др.);
- 2) передача денежных средств (разовая или периодическая, например ежемесячно в течение всей или определенного периода жизни легатария);
- 3) выполнение работы (производство ремонта, посадка овощных культур и др.);
- 4) оказание услуги (например, по лечению зубов, если наследник является врачом-стоматологом);
- 5) обеспечение права пользования имуществом (автотранспортным средством, музыкальным инструментом);
- 6) обеспечение права проживания легатария на определенный период или пожизненно в жилом помещении, перешедшем к наследнику на праве собственности от наследодателя, и др.

Легат может выступать самостоятельным содержанием завещания, т.е. завещание может исчерпываться данным распоряжением и более ничего в себя не включать, в этом случае осуществляется наследование по закону, а одному или нескольким наследникам вменяется осуществление какого-либо из вышеуказанных действий (например, передача имущества).

Завещательный отказ обладает свойством следования судьбе вещи. Например, наследнику было завещано автотранспортное средство, обремененное правом пользования легатарием один день в неделю; в случае отчуждения указанной вещи, на нового собственника возлагается продолжение осуществления данной имущественной обязанности (то же самое правило применяется в отношении любых иных видов имущества и уже называемых видов завещательного отказа). Вместе с тем закон обязывает наследника при осуществлении действий по отчуждению имущества, обремененного легатом, уведомлять о данном факте нового собственника.

В случае смерти отказополучателя легат не входит в состав наследства и не переходит к третьим лицам ни на основании закона, ни на основании завещания.

Легат может являться самостоятельным предметом гражданско-правовых сделок, например цессии (уступки права требования). В частности, легатарий имеет право, предварительно уведомив наследника, уступить права по получению легата третьему лицу, в свою очередь, наследник после этого обязан будет выполнять имущественную обязанность в пользу данного субъекта. Исключением являются случаи, где личность отказополучателя имеет значение для наследника (например, при завещательном отказе в виде предоставления права пользования жилым помещением).

При выбытии из наследственного правоотношения наследника, ответственного за осуществление легата (например, по причине отказа от наследства), обязанность его выполнения переходит на оставшихся наследников, а при их отсутствии - на Российскую Федерацию, которая приобретает право на наследство в виде выморочного имущества.

Легатарий имеет право отказаться от завещательного отказа. В данном случае закон не допускает возможность таких действий в пользу третьего лица, отказа с оговорками или под условием. Правовым последствием такого рода действий легатария является освобождение обязанного наследника от исполнения завещательного отказа, кроме случаев, когда одному отказополучателю подназначен другой (например, завещание содержит положение о том, что в случае отказа основного легатария от своего имущественного права воспользоваться возможностью его реализации вправе иное указанное в завещании лицо).

На легатария в полном объеме распространяются положения действующего законодательства о недостойном наследовании, согласно которым в случае определенных противоправных действий (например, связанных с покушением на жизнь наследодателя; неуплатой в его пользу алиментов и др.) отказополучатель может быть отстранен от наследования.

Срок реализации или вступления в определенные легатом имущественные права соответствует общему сроку исковой давности и составляет три года. Таким образом, легатария установлен период времени, в течение которого он вправе требовать, в том числе принудительно, от наследника исполнения возложенной на него имущественной обязанности. По истечении указанного срока право требования может быть реализовано только в случае отсутствия заявления наследника о применении к правоотношениям положений об исковой давности. Данное правило не распространяется в случае подназначения отказополучателя.

Вторым названным нами видом особых завещательных распоряжений является завещательное возложение, под которым следует понимать специальное распоряжение наследодателя, возлагающее на наследников осуществление имущественной либо неимущественной обязанности в общепользовательных целях, которая выступает в качестве необходимого условия вступления в права наследования либо последующей полноценной реализации права собственности на наследственное имущество.

В дореволюционной литературе высказываются мнения, что первыми шагами в формировании института пожертвований стали «отказы по завещаниям сумм на

поминование души»¹. Эти отказы были широко распространены не только в Российской империи, но и в Западной Европе (Пруссии, Германии, Франции), как и отказы в пользу больных и неимущих. Так, завещатель мог пожертвовать в пользу церквей, монастырей, архиерейских домов, а также богоугодных заведений (больниц, приютов, домов призрения, карантинных домов) и тюрем, а равно в пользу отдельного лица или лиц, находящихся в данных учреждениях, определенную сумму денег или иное имущество с указанием цели, на которую данное имущество жертвуется, или без таковой.

Возможность завещателя возложить на наследников по завещанию «исполнение каких-либо действий, направленных на осуществление общепользовательных целей», с указанием конкретной цели, «на которую должно быть употреблено завещанное имущество», была введена советским законодателем в нормы наследственного права лишь с 6 апреля 1928 года.

До этого момента советское законодательство либо вообще отрицало наследование по завещанию, о чем было сказано выше, либо предоставляло завещателю возможность возложить на наследников по завещанию «исполнение какого-либо обязательства в пользу одного, нескольких или всех законных наследников», что, полагаем, является отказом в чистом виде, но никак не возложением для достижения общепользовательных целей, хотя законодатель и употребляет глагол «возложить» в тексте данной нормы.

Вводя категорию «общепользовательная цель», законодатель, однако, не раскрывает содержание данной категории. Очевидно, что данное понятие («общепользовательная цель») является столь же оценочным, как, например, «мелкая бытовая сделка», «разумность», «нравственность» и т.п. Под такими целями можно понимать «социальные, благотворительные, культурные, образовательные, научные и управленческие цели», цели «охраны здоровья граждан, развития физической культуры и спорта, удовлетворения духовных и иных нематериальных потребностей граждан, защиты прав и законных интересов граждан и организаций, разрешения

¹ Об основных моментах наследования / Никольский В. - М.: Унив. тип. (Катков и Ко), 1871. С.181.

споров и конфликтов, оказания юридической помощи», а также иные цели, «направленные на достижение общественных благ»¹.

Это должна быть цель:

- полезная для государства и общества в целом;
- представляющая пользу для определенного круга с неопределенным числом лиц (например, пользование библиотекой наследодателя всеми жителями города, оказание финансовой поддержки студентам государственной юридической академии и т.п.);
- представляющая пользу для неопределенного круга с неопределенным числом лиц (например, пользование той же библиотекой всеми желающими).

Выделив в самостоятельный правовой институт «возложение на наследника совершения действий для общепользных целей», законодатель не счел нужным за все время действия раздела VII «Наследственное право» (в течение 38 лет) разработать сколько-нибудь четкое, ясное и подробное регулирование отношений по установлению и исполнению завещательного возложения, устранившее бы поверхностность и нечеткость первоначальной редакции этой статьи.

Итак, понятие завещательного возложения существовало в наследственном праве и ранее, однако в настоящее время в соответствии с ГК РФ завещатель вправе возложить исполнение за счет наследства какой-либо обязанности имущественного либо неимущественного характера как на наследников по завещанию, так и на наследников по закону. Действующее законодательство указывает, что в отношении завещательного возложения применяются правила о завещательном отказе постольку, поскольку иное не предусмотрено положениями ГК РФ. Вместе с тем завещательное возложение обладает рядом особенностей, которые наделяют его качеством самостоятельного правового института, требующего более детального рассмотрения.

К завещательному возложению, предметом которого являются действия, имеющие имущественный характер, соответственно, применяются правила ст. 1138

¹ Статья 2 Федерального закона № 7-ФЗ от 12.01.1996 «О некоммерческих организациях» // .Российская газета, № 14, 24.01.1996.

ГК РФ об исполнении завещательного отказа: наследник, на которого завещателем возложена обязанность совершения действия, направленного на осуществление общепольной цели, должен исполнить его в пределах стоимости перешедшего к нему наследства за вычетом приходящихся на него долгов завещателя. Если наследник, на которого возложены указанные действия, имеет право на обязательную долю в наследстве, его обязанность исполнить возложение ограничивается стоимостью перешедшего к нему наследства, которая превышает размер его обязательной доли.

При совершении завещаний с возложением нотариус должен рекомендовать завещателю решить вопрос об исполнителе завещания.

Рассмотрим отличия завещательного возложения от легата.

Субъектный состав:

1) наследник (как по завещанию, так и по закону);

2) кредитор наследника, как правило, не индивидуализирован, но при определенных обстоятельствах такими субъектами могут быть и физическое, и юридическое лицо, и публично-правовое образование, например муниципальное. В целом объединяющим их критерием является наличие юридического интереса в осуществлении наследником завещательного возложения (например, если в качестве завещательного возложения выступает обязанность наследника ежегодно перечислять денежные средства на счет какого-либо муниципального детского дома, то свои юридические интересы может отстаивать в данном случае муниципальное образование).

Объектом завещательного возложения вступает обязанность как имущественного, так и неимущественного характера (например, прокладка дороги; высадка деревьев; благотворительная деятельность; организация концерта, вечера в детском доме и др.). Отдельно законодателем выделяется обязанность по содержанию принадлежащих наследодателю при жизни домашних животных (например, собак, кошек), а также осуществлению за ними необходимого надзора и ухода.

Целями осуществления завещательного возложения является достижение общепольных, общесоциальных результатов, т.е. таких, которые будут иметь значение не для конкретного лица, а для всего общества или его части.

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

Безусловно, что содержание, «необходимый надзор и уход» за одним или даже несколькими домашними животными наследодателя есть не что иное как действия имущественного характера, но возможно ли рассматривать их как действия, направленные на достижение именно общепольных целей? Представляется, что да, возможно, так как одним из результатов данных действий (будем исходить из того, что они осуществляются надлежащим образом в соответствии с существующими требованиями к содержанию и уходу за домашними животными) является сокращение численности бездомных животных, распространяющих различные инфекции и представляющих очевидную опасность для общества в целом и отдельных его членов.

Оборотной стороной этой «медали» является то, что далеко не всякий наследник захочет принять на себя такую обузу, особенно если он по тем или иным причинам не может или не хочет заботиться о домашних животных, тем более чужих. К сожалению, в действующем в настоящее время наследственном законодательстве отсутствует правовой механизм и/или системы контроля за исполнением таких распоряжений: законодатель не указывает органы или лиц, в чью компетенцию входил бы контроль за выполнением наследниками обязанностей по содержанию, уходу и надзору за домашними животными, а равно законодательством не предусмотрены меры ответственности наследников и/или душеприказчиков за неисполнение или ненадлежащее исполнение своих обязанностей в отношении домашних животных. Такое положение вещей предоставляет наследникам широкие возможности для уклонения от исполнения или ненадлежащего исполнения возложенных на них обязанностей, в связи с чем ожидания завещателей рискуют оказаться нереализованными.

Следует помнить, что возложение может являться обременением (ограничением) прав наследников в отношении определенного имущества. Содержание завещательного возложения должно быть названо в свидетельстве о праве на наследство, выдаваемом обязанному по такому возложению наследнику. Если завещательное возложение обременяет не конкретное имущество либо если ко дню выдачи свидетельства о праве на наследство возложение исполнено, свидетельство о праве на наследство выдается без указаний о возложении.

Еще одной особенностью завещательного возложения является то, что обязанность по совершению действий имущественного и неимущественного характера может быть возложена как на наследников (как по закону, так и по завещанию), так и на исполнителя завещания (душеприказчика), что не допускается при завещательном отказе. Однако единственным условием возложения на исполнителя завещания обязанности по совершению вышеназванных действий является выделение в завещании части наследственного имущества для исполнения завещательного возложения.

Законодатель, указывая на лиц, обязанных к исполнению завещательного возложения, - наследников или исполнителя завещания, их же называет лицами, управомоченными требовать исполнения завещательного возложения в судебном порядке. В эту же группу управомоченных лиц включены заинтересованные лица, которые, наравне с наследниками и исполнителем завещания, могут требовать исполнения завещательного возложения. Законодателем, однако, не указываются, что это за лица, их компетенция, в т.ч. объем прав и обязанностей. Думается, что такими заинтересованными лицами могут выступать физические лица, а также организации или учреждения, созданные и действующие (как до, так и после открытия наследства) для достижения тех же целей, что и названные завещателем в завещании. Полагаем, что в качестве заинтересованных лиц могут выступать и соответствующие органы государственной власти и местного самоуправления, в компетенцию которых входит осуществление какой-либо деятельности, преследующей достижение тех же или аналогичных общепольных целей.

Например, при возложении на наследника или душеприказчика обязанности по передаче определенной денежной суммы в пользу больных раком заинтересованными лицами могут быть как Министерство здравоохранения соответствующего субъекта Российской Федерации, на территории которого уже существуют специализированные центры или только планируется их создание, а также существующие благотворительные фонды, созданные частными лицами с той же самой целью, что и указанная завещателем - помощь раковым больным.

Такое положение вещей порождает целый ряд вопросов, на которые законодатель пока ответа не дает. Во-первых, кто, как и на основании чего будет определять лицо или лиц, потенциально заинтересованных в исполнении завещательного возложения, если завещатель даже приблизительно не указал, в пользу каких именно лиц должны быть совершены действия имущественного или неимущественного характера, и не назначил исполнителя завещания. Наследники? Но насколько добросовестно будут действовать последние и будут ли действовать вообще, зная, что никакого контроля за их деятельностью никем не осуществляется, они никому не подотчетны и не понесут никакого наказания? Только другие наследники и душеприказчик могут понудить обязанного возложением наследника к каким-либо действиям, а если данные лица отсутствуют?

Во-вторых, даже если наследник(-и), действуя добросовестно, желает исполнить возложение, то каким органам, организациям или учреждениям отдать предпочтение, если завещатель прямо не указал, что действия должны быть совершены в пользу прямо названного им лица, например, в пользу Екатеринбургского общества защиты животных?

В чью же пользу совершать действия, если наследником самостоятельно установлено несколько лиц, действующих ради достижения одной и той же общепользуемой цели, а завещатель возложил обязанность передать определенную денежную сумму «на борьбу с распространением наркотиков, со СПИДом или с терроризмом», не указав, в чью конкретно пользу совершать действия имущественного или неимущественного характера? Очевидно, что данные цели (например, борьба с распространением наркотиков, терроризмом или СПИДом)

могут преследоваться как государственными органами, так и различными (даже многочисленными) общественными организациями и благотворительными фондами. Кому же отдать предпочтение? Кого выбрать? Наиболее нуждающихся в помощи? Но что принять за критерий нуждаемости - данные бухгалтерского баланса, результаты аудиторских проверок? И стоит ли вообще в пользу таких лиц совершать какие-либо действия имущественного характера, т.к. велик риск того, что приобретенное в результате таких действий будет направлено не непосредственно на общепользные цели, а на поддержание «жизнеспособности» лиц (выплату задолженности по заработной плате, погашение кредиторской задолженности и т.д.), действующих ради достижения общепользных целей? Оправданно ли совершать действия имущественного или неимущественного характера в пользу сразу нескольких лиц, действующих ради достижения общепользных целей, чтобы никого не обидеть? Но как тогда определить, какие именно действия, в каком объеме должны быть совершены в пользу каждого из заинтересованных лиц? И это далеко не полный перечень вопросов, возникших в ходе анализа положений ГК РФ, чьи нормы, на наш взгляд, нуждаются в дальнейшей тщательной доработке и проработке законодателем.

3.2. Подназначение наследника

«Механизм приобретения наследства является, пожалуй, центральным звеном всего института наследования.

Ведь наследственные правоотношения построены именно вокруг самого перехода прав и обязанностей в случае смерти лица».

Вопросу принятия наследства в работах некоторых исследователей наследственного права отдается преимущество в сравнении с иными проблемами правового регулирования наследования - принятие наследства рассматривается еще до того, как будут проанализированы основные институты данной подотрасли гражданского права.

Этому можно найти определенное объяснение.

Субъектами наследственных отношений являются в большинстве своем граждане, а для среднестатистического гражданина проблемы в исследуемой сфере наследования, возникают именно на стадии принятия наследства, оформления необходимых документов, выполнения всех сопутствующих этому процессу действий.

В целом наследственное отношение для граждан начинается открытием наследства и дальнейшей проблемой - принимать или нет наследство, а если принимать - значит обращаться к нотариусу, совершать массу необходимых юридических и фактических действий. Интерес наследников как участников правоотношений в первую очередь обусловлен первостепенной задачей - принятием наследства.

Только затем «на горизонте» могут появиться иные проблемы, такие как недействительность завещания, оспаривание завещания, раздел наследственного имущества, толкование последней воли завещателя и проч. Поэтому авторы не случайно избирают такую хронологию изложения правового регулирования наследственных отношений, при которой одним из первых вопросов стоит рассмотрение проблем принятия наследства. Общепринятым является утверждение о том, что при наследовании по завещанию волеизъявление завещателя и

волеизъявление наследника никогда не существуют одновременно и представляют собой две односторонние сделки, не составляющие взаимной сделки, то есть договора.

Завещатель может совершить завещание в пользу одного или нескольких лиц, как входящих, так и не входящих в круг наследников по закону.

Согласно действующему законодательству, завещатель вправе:

- завещать все принадлежащее ему имущество одному лицу, как входящему, так и не входящему в круг наследников по закону;

- завещать все принадлежащее ему имущество нескольким лицам, как входящим, так и не входящим в круг наследников по закону;

- завещать не все имущество, а лишь долю в нем одному лицу, как входящему, так и не входящему в круг наследников по закону;

- завещать долю в имуществе нескольким лицам, как входящим, так и не входящим в круг наследников по закону;

- завещать не все имущество, а часть его одному лицу или нескольким лицам, как входящим, так и не входящим в круг наследников по закону;

- разделить имущество по видам между наследниками;

- установить равные размеры долей каждому из наследников;

- установить разные размеры долей каждому из наследников и т.п.

Кроме того, в соответствии с принципом свободы завещания завещатель вправе по своему усмотрению помимо указаний о распоряжении своим имуществом также включить в завещание иные распоряжения, предусмотренные правилами ГК РФ о наследовании.

Одним из таких распоряжений является так называемое подназначение наследника.

Вот как разъясняет Палшкова А.М. суть наследственной субституции: «Когда наступит указанное в завещании условие, в права наследования вступит

дополнительный наследник. Таким образом, произойдет прямое непосредственное преемство запасным наследником во всем объеме пассива и актива наследства»¹.

Кирилловых А.А. отмечает, что «подназначение наследников основной в современном наследственном праве вид особых распоряжений завещателя - результат развития норм права римскими юристами»².

На практике иногда возникает вопрос: необходимо ли подназначать наследника обязательно в расчете на все перечисленные основания или возможно подназначить его на одно из них или некоторые из них? Выбор оснований для подназначения наследника - это право завещателя, ограничить в котором гражданина никто не может. Вместе с тем при совершении завещания с подназначением наследника в расчете на какое-то одно основание или несколько оснований, но не на все основания, очевидно, целесообразно оговаривать, что по остальным основаниям наследник не подназначается. Это необходимо в целях избежания в дальнейшем возможных судебных споров по поводу правильного понимания завещателем изложенного правила.

Прерогативой завещателя является выбор того, кому он планирует передать имущество после своей смерти. Особое значение такая возможность приобретает в тех случаях, когда наиболее тесные и интимные связи у наследодателя возникают с лицами, которых закон к наследникам не относит (например, при фактических брачных отношениях). Необходимо отметить, что положения статьи 1121 ГК РФ, конкретизируя нормы ст. 1119 ГК РФ, имеют не только декларативное значение, но и предоставляют потенциальному завещателю ориентир при составлении завещания. Как отмечает Н.Н. Аверченко, «обычно подназначение наследника осуществляется в ситуации, когда завещатель не вполне уверен, что указанный им в завещании наследник переживет его и примет наследство; при этом есть второе лицо, которому завещатель желает оставить имущество, но не решается сделать это в приоритетном порядке».

¹ Палшкова А.М. Особые завещательные распоряжения в римском праве // Наследственное право. 2009. № 3. С. 8 - 13.

² Кирилловых А.А. К вопросу о завещательной субституции [Электронный ресурс] URL: http://www.juristlib.ru/book_7397.html (дата обращения 12.01.2015).

Следует помнить, что подназначить наследника к наследнику, принявшему наследство, нельзя. Так, завещание, составленное в пользу гражданина с условием, чтобы он, в свою очередь, завещал имущество названному завещателем лицу, явно заключает в себе дефект содержания, и в удостоверении такого завещания должно быть отказано.

По правилам ГК РФ может быть также произведено подназначение отказополучателя. 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 как недостойный.

Необходимо согласиться с Т.И. Зайцевой в том, что «при совершении завещания с подназначением наследника в расчете на какое-то одно основание или несколько оснований, но не на все основания, очевидно, целесообразно оговаривать, что по остальным основаниям наследник не подназначается»¹.

В том случае, если завещатель не воспользуется возможностями, предоставленными комментируемым пунктом, сработают юридические конструкции, восполняющие отсутствие соответствующего волеизъявления наследодателя. К таким юридическим конструкциям относятся, в частности, конструкции, закрепленные в ст. ст. 1146 ГК РФ (наследование по праву представления), 1156 ГК РФ (переход права на принятие наследства (наследственная трансмиссия)), 1161 ГК РФ (приращение наследственных долей).

Как полагает Л.Ю. Грудцына, при наступлении перечисленных в п. 2 ст. 1121 ГК РФ событий наследование будет осуществляться по следующим правилам ГК РФ:

- переход права на принятие наследства (ст. 1156 ГК РФ);
- приращение наследственных долей (ст. 1161 ГК РФ);
- наследование по закону (ст. 1141 - 1151 ГК РФ)².

¹ Зайцева Т.И. Указ. соч. С. 42.

² Грудцына Л.Ю. Наследование. Дарение. Рента: Как правильно распорядиться своим имуществом. -М., 2012. С.247.

Можно с определенной долей уверенности предположить, что закрепление в законе исчерпывающего перечня таких обстоятельств устраняет неопределенность, которая существовала по этому вопросу в ранее действовавшем законодательстве о наследовании.

Наследование подназначенным наследником может иметь место и в тех случаях, когда основной наследник не примет наследство по каким-либо другим причинам или откажется от него. Перечень этих причин, как представляется, не может быть определен однозначно на современном этапе. При всей очевидности рационального установления конкретного (закрытого) перечня случаев подназначения практическая сторона вопроса может быть далека от совершенства.

В литературе отмечается, что количество подназначений законом не ограничивается, поэтому завещатель может указать неограниченное количество лиц, выступающих в качестве подназначенных наследников к запасному (подназначенному) наследнику. Как полагает А.В. Сутягин, завещатель может указать в завещании целую «пирамиду» наследников. Например: основной - супруг, если он не принял - сын, если и он не принял - дочь и т.д..

В правовых нормах Гражданского кодекса РФ ничего не сказано о том, сколько подназначенных наследников может указать завещатель, отдавая распоряжения на случай смерти. Мнения исследователей и экспертов на этот счет разошлись. Как отмечают Телюкина М.В.¹ и Кирилловых А.А.², количество запасных наследников может быть любым, особенно если учесть, что, если подназначенный наследник не примет наследства в силу обстоятельств, указанных в пункте 2 статьи 1121 ГК РФ, имущество перейдет к законным наследникам завещателя, а не к подназначенному наследнику. Сутягин А.В. полагает, что «завещатель может указать в завещании целую пирамиду наследников, если основной наследник супруг и он не

¹ Телюкина М.В. Наследственное право: Комментарий к разделу пятому Гражданского кодекса Российской Федерации. М., 2010. С. 200.

² Кирилловых А.А. К вопросу о завещательной субституции. [Электронный ресурс] URL: http://www.juristlib.ru/book_7397.html (дата обращения: 12.01.2015).

примет наследство - сын, если и он, в свою очередь, откажется от наследства, то дочь и т.д.»¹.

Противоположной точки зрения придерживается Гув А.Н., который полагает, что правом назначения другого наследника для подназначенного завещатель не обладает². Тем не менее прямого запрета подназначать при определенных условиях наследников для уже подназначенных наследников закон не содержит.

Можно сделать следующий вывод: наследодатель может подназначить любое количество наследников, таким образом, фактически лишив определенных наследников наследства. Исключение из этого вывода может иметь место: если наследник отказывается от принятия наследства по одному из оснований, он может сделать это в чью-то пользу (если, конечно, завещано было не все имущество).

Наследственная субституция (подназначение наследника) не допускает отказа от наследства в пользу других наследников. Такое требование вполне оправданно с точки зрения реализации последней воли наследодателя, которая была бы искажена, допусти законодатель отступление в праве о подназначении.

Вполне логично и то, что волю в распоряжении наследственными правами в случае установления субституции должен диктовать наследодатель, а не наследник. В данной ситуации, реализуя свою волю по отношению к наследству, наследник может совершить отказ от наследства, не указывая, в пользу кого он отказывается. Следовательно, при наличии подназначенного наследника он может отказаться от наследства только без указания адресата отказа, что повлечет переход имущества к подназначенному наследнику.

Нельзя в этой связи назвать безупречным вывод Е.В. Вавилина и Е.В. Гурьевой об обязательном отказе наследника в пользу подназначенного даже с учетом наличия у наследника сведений об указании в завещании о подназначении³.

С практической точки зрения важным моментом является гарантия права наследования для подназначенного наследника в случаях отпадения основного

¹ Сулягин А.В. Имущественные отношения супругов и наследование / Под ред. А.В. Сулягина. М., 2008. С.77.

² Гув А.Н. Постатейный комментарий к части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации. М., 2010. С. 32.

³ Вавилин Е.В., Гурьева Е.В. Новый порядок наследования и дарения. М.: Юркнига, 2010. С.109.

наследника. С этой позиции следует рассматривать правомерной возможность наследовать запасному наследнику и тогда, когда основной наследник окажется недостойным (ст. 1117 ГК РФ). Представляется, что такое правило ни в коей мере не будет умалять права других наследников либо искажать волю наследодателя.

Как мы полагаем, в рассматриваемой ситуации наследственные права подназначенного не могут ставиться в зависимость от морально-этических принципов и оценки достойности поведения основного наследника. Фактически подназначенный выступает самостоятельным наследником, однако реализовать свое право он может лишь при наступлении конкретного юридического факта.

В известном смысле подназначенного можно считать условным наследником, наследственные права которого находятся как бы под условием.

В этой связи следует отметить, что римская наследственная традиция с древнейших времен подназначение наследника (*substitutio*) рассматривала как составление завещания с так называемым отлагательным условием.

Другим аргументом в пользу приведенных рассуждений является также и другой смысл подназначения, который законодатель видит в том, чтобы не допустить перехода имущества к наследственным правопреемникам наследника, не принявшего наследство.

И если недостойность наследника оставить «за рамками» правил о подназначении, то фактически наследственное имущество может переходить, например, в результате смерти недостойного наследника к его ближайшим родственникам.

Толкование законодательных норм позволяет сделать вывод, что подназначенным наследником может быть не только гражданин, но и юридическое лицо, государство, международная организация, это вытекает из толкования законодательных норм.

Категорично не согласен с данным положением Кирилловых А.А., он отмечает, что «подназначение в качестве наследника государства или публично-правового образования вызывает некоторые сомнения.

С одной стороны, в случаях, когда наследует государство, обычно наследует оно выморочное имущество, таким образом, наследодатель, устраняя от наследования своих ближайших родственников, тем самым вступает в противоречие с главным условием, поставленным законодателем: уменьшить выморочность наследства и увеличить круг наследников.

С другой стороны, существует законодательный запрет, который вытекает из положений ст. 1151 Гражданского кодекса РФ (имущество считается выморочным, если отсутствуют наследники по закону или по завещанию)¹.

Однако согласно статье 1116 ГК РФ Российская Федерация и даже иностранные государства вполне могут быть наследниками по завещанию, а не только наследниками выморочного имущества.

Российский гражданин может написать завещание, оставив всю свою собственность или ее часть Российской Федерации, вариант подназначения государства в качестве запасного наследника прямо не регламентирован, но не исключен, тому подтверждение судебная практика.

Анализ особенностей состава наследственных правоотношений при подназначении наследника позволяет сделать вывод: круг лиц, вовлеченных в правоотношение при наследственной субституции, шире - наследодатель, основной наследник и запасной наследник, чем в правоотношениях, возникающих при наследовании по завещанию или по закону, когда круг лиц ограничивается наследодателем и наследниками.

Кроме того, наследственное правоотношение при наследственной субституции проходит в своем развитии три этапа, а не два, как при наследовании по завещанию или по закону.

На первом этапе возникающее право на принятие наследства у основного наследника остается нереализованным и переходит к запасному наследнику.

На втором этапе содержание правоотношения составляет право запасного наследника на принятие или отказ от наследства.

¹ Кирилловых А.А. К вопросу о завещательной субституции [Электронный ресурс] URL: http://www.juristlib.ru/book_7397.html (дата обращения: 12.01.2015).

На третьем этапе право на принятие наследства у наследника трансформируется в право на наследство.

Следует подчеркнуть, что если для основного наследника основанием наследования является завещание, то для запасного наследника право на принятие наследства возникает вследствие подназначения наследника.

Статья 1161 ГК РФ содержит исчерпывающий перечень случаев, при которых возникают отношения по приращению долей в наследственном имуществе.

Между тем среди перечисленных случаев, при которых наступает приращение наследственных долей, отсутствует случай, когда наследник умирает, не успев принять наследство, а завещание не содержит предусмотренного п. 2 ст. 1121 ГК Российской Федерации распоряжения о подназначении наследника.

Следовательно, в случае смерти наследника, не успевшего принять наследство, право наследования переходит к его наследникам, а не к наследникам завещателя, то есть к таким отношениям применяются правила наследования по закону¹.

Завещание, содержащее назначение определенного лица наследником ко всему или к части наследства, означает тем самым устранение от наследования завещанного имущества всех других лиц, входящих в круг наследников по закону. Такое умолчание о других наследниках по закону, сопровождающее определенное назначение по завещанию, вызывает иные правовые последствия, нежели прямое лишение наследства. Если завещание как основание наследования не подлежит исполнению ввиду отсутствия наследников по завещанию, отказа их от наследства, непринятия ими наследства или по иным основаниям, к наследованию имущества, свободного от завещательных распоряжений, призываются наследники по закону, которые не были лишены наследства, но о которых завещатель умолчал при совершении завещания.

Следовательно, умолчание - слабый способ устранения от наследства, его действие ограничивается лишь рамками наследования по завещанию.

¹ Определение Верховного Суда РФ от 05.07.2011 N 84-В11-3; Определение Верховного Суда РФ от 23.11.2010 N 38-В10-3 Документ опубликован не был. [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 27.11.2017).

Прямое лишение наследства - решительный способ устранения от наследования вообще, его действие не зависит от оснований, по которым будет осуществляться наследование.

Таким образом, признание наследника принявшим наследство не совместимо с восстановлением срока для принятия наследства.

Поэтому формулировка п. 1 ст. 1155 ГК РФ, регулирующего восстановление срока, на наш взгляд должна исключать словосочетание «признать наследника принявшим наследство».

Установление же факта принятия наследства в судебном порядке является самостоятельным требованием, отличным от требования о восстановлении срока для принятия наследства и могущим иметь место в случае совершения наследником действий, свидетельствующих о принятии наследства.

То есть имеется в виду тот случай, когда наследник на первом этапе отдает предпочтение фактическому способу принятия наследства, рассмотренному выше, а затем по тем или иным причинам осознает

Такие правовые последствия лишения наследства вытекают из положения закона, согласно которому наследование по закону имеет место, когда и поскольку оно не изменено завещанием.

Таким образом, признание наследника принявшим наследство не совместимо с восстановлением срока для принятия наследства.

Поэтому формулировка п. 1 ст. 1155 ГК РФ, регулирующего восстановление срока, на наш взгляд должна исключать словосочетание «признать наследника принявшим наследство».

Установление же факта принятия наследства в судебном порядке является самостоятельным требованием, отличным от требования о восстановлении срока для принятия наследства и могущим иметь место в случае совершения наследником действий, свидетельствующих о принятии наследства.

То есть имеется в виду тот случай, когда наследник на первом этапе отдает предпочтение фактическому способу принятия наследства, рассмотренному выше, а

затем по тем или иным причинам осознает необходимость легитимизации своего права на имущество, перешедшего ему по завещанию.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

По результатам исследования особенностей наследования по завещанию нами сделаны следующие выводы:

1. В работе исследована сущность, правовая природа и основы правового регулирования завещания. Необходимо отметить, что законодатель определил лишь юридическую природу завещания, не раскрывая само понятие завещания. В свою очередь, нами выделено несколько научных позиций, разработанных в разное время отечественными учеными-цивиристами, и сделан вывод, о том, что во всех определениях, которые имеются в доктрине, нет ни одного определения завещания, которое в полной мере отражало бы его сущность.

В связи с этим, выявлены наиболее существенные признаки завещания, которые уточняют и дополняют позиции ученых-цивилистов:

- представляет собой одностороннюю сделку с отсроченным периодом исполнения по распоряжению имуществом и/или правами;
- совершается в установленной законом форме одним физическим лицом на случай смерти;
- содержит сведения о месте и времени его совершения, за исключением случая совершения завещания в «чрезвычайных обстоятельствах»;
- имеет юридическую силу с момента его составления по требуемой законом форме;
- имеет отсроченный период исполнения, который начинается в момент открытия наследства;
- обладает свойством отменности;
- сведения, составляющие содержание завещания, не подлежат разглашению лицами, оформляющими этот документ, т.е. являются тайными;
- правовой результат возникает из совокупности юридических фактов: наличие завещания и смерть гражданина либо объявление его умершим;
- создает права и обязанности после открытия наследства.

2. Правовую оценку получил и дискуссионный вопрос о возможности совершения завещаний под условием. Изучение научных позиций ученых-цивилистов, а также норм действующего законодательства и правоприменительной практики позволило сформулировать предложение о введении запрета на составление условных завещаний, то есть завещаний, совершаемых под отлагательным или отменительным условием, за исключением случаев, прямо предусмотренных в законе. В частности, предлагается дополнить п.1 ст.1119 ГК РФ абзацем вторым следующего содержания: «Завещания, содержащие отлагательные или отменительные условия, ничтожны, за исключением случаев прямо предусмотренных законодательством».

3. Принцип тайны совершения завещания распространялся только на нотариуса и работников нотариальных контор: в настоящее время круг субъектов, обязанных сохранять тайну завещания, значительно расширен. К таким лицам также относятся иное удостоверяющее завещание лицо, переводчик, исполнитель завещания (душеприказчик), свидетели, а также гражданин, подписывающий завещание вместо завещателя (рукоприкладчик). На случай нарушения тайны завещания законодательно предусмотрен механизм востребования компенсации за причинение морального вреда, а также возможность воспользоваться иными способами защиты гражданских прав.

4. Конструкция завещания в соответствии с установленной формой - это один из важнейших аспектов действительности завещания. Резюмируя процедуру детального оформления завещания, следует подчеркнуть, что в отечественном законодательстве оно представлено как квалифицированная форма сделки и требует наличия помимо таких неотъемлемых составляющих как документ, выражающий содержание (волю) и подпись лица, совершающего завещание, еще одного важного составляющего - удостоверительной надписи нотариуса или другого уполномоченного на это должностного лица. В свою очередь при последующем внесении поправок в ГК РФ следует исходить из того, что они должны быть, прежде всего, направлены на стимулирование граждан к совершению завещаний. А плюрализм их форм совершения этому только способствует, так как только в

завещании наследодатель может наиболее приемлемым для себя образом решить судьбу своего имущества.

5. Одной из целей, которая в числе прочих преследуется наследодателем при составлении завещания, является точное и неукоснительное выполнение после его смерти тех распоряжений, которые были включены им в данный документ. Поэтому действующее законодательство, заботясь о том, чтобы указанная цель была достигнута, вводит специфический институт контроля и одновременно содействия в реализации положений завещания - «исполнение завещания». На наш взгляд, законодательные проблемы об обеспечении исполнения завещательных распоряжений как материального, так и нематериального характера в целом не разрешены, о чем свидетельствуют научная дискуссия и правоприменительная практика. В то же время законодательные недостатки института «исполнения завещания» можно и нужно выявлять и устранять, но с обязательным условием обобщения материалов нотариальной и судебной практики, современных данных научных исследований.

6. В настоящей работе были рассмотрены общие положения о завещательном распоряжении, а также виды завещательных распоряжений, произведен сравнительный анализ завещательных отказов и возложений. Полагаем, что для более детальной проработки института завещательного распоряжения целесообразно:

- предоставить гражданам возможность включать в завещание некоторые нематериальные распоряжения;

- дополнить часть третью ГК РФ положениями о возможности назначения юридического лица исполнителем завещания. Такое нововведение стало бы дополнительной гарантией точного исполнения воли завещания и реализации принципа свободы завещания;

- предоставить завещателю возможность подназначить душеприказчику другого исполнителя завещания на случай, если он не согласится принять на себя налагаемые на него функции, умрет до открытия наследства или в период исполнения обязанностей по исполнению завещания, сложить полномочия исполнителя

завещания уже после открытия наследства или будет лишен права исполнения завещания.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ

1. Нормативные источники

- 1.1 Конституция Российской Федерации от 12 декабря 1993 г.: по сост. на 21 ноября 2017 // Собрание законодательства Российской Федерации. 2009. № 4. Ст. 445.
- 1.2 Конвенция о защите прав человека и основных свобод: заключена в Риме 04 ноября 1950 г. // Собрание законодательства РФ. 2001. № 2. Ст. 163.
- 1.3 Международная конвенция о ликвидации всех форм расовой дискриминации: принята Резолюцией 2106 (XX) Генеральной Ассамблеи ООН 21 декабря 1965 г. // Ведомости ВС СССР. 1969. № 25. Ст. 219.
- 1.4 Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (Заключена в г. Минске 22.01.1993) (вступила в силу 19.05.1994, для Российской Федерации 10.12.1994) // Собрание законодательства РФ. 24.04.1995. № 17. Ст. 1472.
- 1.5 Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ: по сост. на 29.07.2017 // Российская газета. 08.12.1994. № 238-239.
- 1.6 Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья) от 26.11.2001 № 146-ФЗ: по сост. на 28.03.2017 // Собрание законодательства РФ. 03.12.2001. № 49. Ст. 4552.
- 1.7 Об акционерных обществах : федеральный закон от 26 декабря 1995 г. N 208-ФЗ: по сост. на 27.11.2017 // Собрание законодательства РФ. 01.01.1996, N 1, ст. 1.
- 1.8 Основы законодательства Российской Федерации о нотариате утверждены Верховным Советом РФ 11.02.1993 № 4462-1: по сост. на 03.07.2017 // Российская газета. 13.03.1993. № 49.
- 1.9 О некоммерческих организациях: Федеральный закон от 12.01.1996 № 7ФЗ: по сост. на 19.12.2016 // Собрание законодательства РФ. 1996. № 3. Ст. 145.

1.10 О введении в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации: Федеральный закон от 26.11.2001 № 147ФЗ: по сост. на 26.07.2017 // Собрание законодательства РФ. 03.12.2001. № 49. Ст. 4553.

1.11 О внесении изменений в части первую, вторую и третью Гражданского кодекса Российской Федерации: федеральный закон от 29.07.2017 N 259ФЗ: по сост. на 27.11.2017 // Российская газета. 04.08.2017. N 172.

1.12 Гражданский кодекс РСФСР (утв. ВС РСФСР 11 июня 1964 г.) // Ведомости ВС РСФСР. 1964. N 24. Ст. 407.

1.13 Об утверждении Правил совершения завещательных распоряжений правами на денежные средства в банках: Постановление Правительства РФ от 27.05.2002 № 351 // Российская газета. 31.05.2002. № 97.

1.14 Об утверждении Регламента совершения нотариусами нотариальных действий, устанавливающего объем информации, необходимой нотариусу для совершения нотариальных действий, и способ ее фиксирования: приказ Минюста России от 30.08.2017 N 156 [Электронный ресурс]. URL: <http://www.pravo.gov.ru> (дата обращения 07.09.2017)

2 Научная литература

2.1 Абрамова Е.Н. Дополнительные требования к письменной форме сделки // Нотариальный вестник. 2012. № 5. С. 1627.

2.2 Авербах Э. «Карманный» нотариус // ЭЖЮрист. 2014. № 48. С. 14.

2.3 Ахметьянова З.А. Доверительное управление наследственным имуществом // Наследственное право. 2017. N 1. С. 30 - 33.

2.4 Барков Р.А., Блинков О.Е. Формальная действительность завещания как акта реализации активной завещательной правосубъектности (сравнительно-правовой аспект) // Наследственное право. 2013. № 3. С. 42-48.

2.5 Барков Р.А., Блинков О.Е. Эволюция основных положений о завещании: общие тенденции и перспективы их унификации на постсоветском пространстве // Наследственное право. 2013. № 4. С. 4189.

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

2.7 Беспалов Ю.Ф. Участие нотариуса в осуществлении наследственных прав // Нотариус. 2014. № 8. С. 3-7.

2.8 Блинков О.Е. О допустимости коллективных завещаний в российском гражданском праве // Вестник Тверского государственного университета. Серия: Право. 2014. № 1. С. 1015.

2.9 Блинков О.Е. О присутствии наследника при совершении завещания // Наследственное право. 2014. № 2. С. 3-5.

2.10 Богатырев В.Н. Особенности механизма реализации конституционно-правовых принципов при оказании нотариальных услуг // Ленинградский юридический журнал. 2014. № 2. С. 149-158.

2.11 Великокклад Т.П. Правомочия завещателя на включение условий в завещание // Наследственное право. 2013. № 2. С. 16-20 [Электронный ресурс] Доступ из справочно-правовой системы «Консультант-Плюс» (дата обращения 07.05.2017).

2.12 Гражданский кодекс Российской Федерации. Постатейный комментарий к разделу V: Наследственное право / Б.М. Гонгало, Т.И. Зайцева, И.Е. Манылов и др.; под ред. П.В. Крашенинникова. М.: Статут, 2013. 264 с.

2.13 Гущин В.В., Гуреев В.А. Наследственное право России: Учебник. М.: Эксмо, 2013. 315 с.

2.14 Демичев А.А. Институт недостойных наследников в российском праве: законодательство и тенденции судебной практики // Наследственное право. 2014. № 4. С. 10-13.

2.15 Демичев А.А. Свобода завещания в российском праве в контексте правила об обязательной доле в наследстве // Наследственное право. 2013. № 1. С. 20. [Электронный ресурс] Доступ из справочноправовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 07.05.2017).

2.16 Дождев Д.В. Римское частное право: Учебник для вузов / Под общ. ред. В.С. Нерсесянца. М., 2003. 704 с.

2.17 Долганова И.В. Элементы иска о недействительности завещания // Наследственное право. 2014. № 3. С. 26-29.

2.18 Егорова О.А., Беспалов Ю.Ф. Настольная книга судьи по делам о наследовании: учебно-практическое пособие. М.: Проспект, 2013. 208 с.

2.19 Желонкин С.С., Ивашин Д.И. Наследственное право: учебное пособие / М.: Юстицинформ, 2014. 134 с.

2.20 Киракосян С.А. Проблемы наследования по завещаниям, приравненным к нотариально удостоверенным // Наследственное право. 2017. N 2. С. 18-22.

2.21 Кирилловых А.А. Завещательное распоряжение в современном гражданском праве. М.: Деловой двор, 2011. 720 с.

2.22 Кирилловых А.А. К вопросу о завещательной субституции. [Электронный ресурс] URL: http://www.juristlib.ru/book_7397.html (дата обращения: 07.05.2017).

2.23 Кириллова Е.А. Субституция в наследственном праве России: значение, роль, особенности // Актуальные проблемы российского права. 2014. № 5. С. 816-820.

2.24 Колоколов Н.А. Наследование: анализируем, как суды корректируют и дополняют нотариальную практику // Нотариус. 2014. № 6. С. 23-30.

2.25 Комментарий к части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации / Под ред. А.Л. Маковского, Е.А. Суханова. Автор комментария К.Б. Ярошенко. М.: Юрист, 2013. 715 с.

2.26 Котарев С.Н., Котарева О.В. Осуществление наследственных прав недееспособных и ограниченно дееспособных граждан // Наследственное право. 2011. № 2. С. 2738.

2.27 Лысенко Е.В. Нотариальная форма завещания: проблемы и пути их разрешения // Нотариус. 2014. № 5. С. 24-26.

2.28 Любомудров Д., Яковлева А. Изменения в часть третью Гражданского кодекса Российской Федерации. Информационный меморандум // Имущественные отношения в Российской Федерации. 2014. № 5. С. 12-18.

2.29 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. [Электронный ресурс] Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 07.05.2017).

2.30 Нестолий В.Г. Ничтожность завещания, приравненного к нотариальному, оспоримость нотариального завещания (судебная защита и нотариальная охрана гражданских прав) // Нотариус. 2014. № 8. С. 22-25.

2.31 Никифоров А.В. Разъяснение Верховным Судом Российской Федерации вопросов наследования // Наследственное право. 2014. № 1. С. 17-20; № 2. С. 6-11; № 3. С. 13-17; № 4. С. 7-9.

2.32 Павлова Г.А. Исполнитель завещания и доверительный управляющий наследственным имуществом: судебная практика и развитие законодательства // Судья. 2017. N 6. С. 53 - 57.

2.33 Пластинина Н. Наследство New: что нового? // Жилищное право. 2017. N 9. С. 7-21.

2.34 Портал История гражданского права России По изданию: Свод законов гражданских (св. зак. т. 10 ч. 1, изд. 1900 г. по Прод. 1906 и 1908 гг.). С предметным указателем и с позднейшими узаконениями по день выхода в свет [Электронный ресурс] / Сост. А. Л. Саатчиан. — Издание неофициальное. СПб: Издание Юридического книжного магазина И. И. Зубкова под фирмою «Законоведение», 1911. // [URL] <http://civillaw.№arod.ru/wist/szg/szg111.html> (дата обращения 07.05.2017).

2.35 Прокопова Ю.В. Наследование по завещанию нерешенные законодательством проблемы правоприменения // ЭЖЮрист. 2013. С. 1836.

Рудик И.Е. Об обеспечении исполнения завещательных распоряжений неимущественного характера // Наследственное право. 2012. № 2. С. 14-16.

2.36 Пунько Т.Н. Принципы наследственного права // Российская юстиция. 2012. № 11. С. 31-33.

2.37 Российское гражданское право: В 2 т. Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права: Учебник. Т. 1. 2е изд., стер. / Отв. ред. Е.А. Суханов. М.: Статут, 2011. 358 с.

2.38 Сараев А.Г. О правовой природе завещания / Наследственное право. 2013. № 2 // Доступ из справочноправовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 21.11.2017).

2.39 Смирнов С.А. Теория и история наследственного права России: вопросы развития // Наследственное право. 2014. № 3. С. 18-21.

2.40 Спор о признании действительным и исполнении завещания (на основании практики Московского городского суда) // Помощник адвоката: электрон. журн. 2017.

2.41 Тарасова И.Н. Допустимость условной формы завещания в российском гражданском праве // Нотариус. 2013. № 2. С. 2132.

2.42 Тарасова И.Н. Понятие и значение формы завещания в российском гражданском праве // Наследственное право. 2014. № 3. С. 35-38.

2.43 Тихомирова Л.В. Наследство: приобретение и защита прав, вопросы налогообложения / под ред. М.Ю. Тихомирова. М.: Издво Тихомирова М.Ю., 2012. 92 с.

2.44 Ускова Т.В. Проблемы определения правовой природы арбитражного управления // Арбитражный и гражданский процесс. 2017. N 5. С. 36 - 40.

2.45 Чепига Т.Д. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. Часть третья (постатейный) / Отв. ред. Л.П. Ануфриева. М.: Волтерс_Куливер, 2016. 418 с.

2.46 Чиркаев С.А. Общая характеристика наследования по завещанию // Наследственное право. 2017. N 1. С. 26-29.

3 Материалы практики

3.1 О применении судами гражданского законодательства, регулирующего отношения по обязательствам вследствие причинения вреда жизни или здоровью

гражданина: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 26.01.2010 № 1 // Российская газета. 05.02.2010. № 24.

3.2 О судебной практике по делам о наследовании: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29.05.2012 № 9 // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2012. № 7.

3.3 Постановление Европейского суда по правам человека от 10.01.2012 «Дело «Вулах и другие (Vulakh a№ed Others) против Российской Федерации» [рус., англ.] // Бюллетень Европейского суда по правам человека. Российское издание. 2013. № 2. С. 8, 146-154.

3.4 Об утверждении Методических рекомендаций по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации: Приказ Минюста РФ от 15.03.2000 № 91 // Бюллетень Минюста РФ. 2000. № 4.

3.5 Методические рекомендации по оформлению наследственных прав: утв. Решением Правления ФНП от 27 28.02.2007 Протокол № 02/07 // Нотариальный вестник. 2007. № 8.

3.6 Методические рекомендации по удостоверению завещаний, принятию нотариусом закрытого завещания, вскрытию и оглашению закрытого завещания: утв. Решением Правления ФНП от 0102.07.2004, Протокол № 04/04 // Нотариальный вестник. 2004. № 9.

3.7 Кассационное определение № 331932/2017 от 18 апреля 2017 г. по делу № 331932/2017. Тюменский областной суд (Тюменская область)

3.8 Определение Верховного Суда РФ от 17.02.2015 № 117КГ142 [Электронный ресурс]. Документ опубликован не был. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 21.11.2017).

3.9 Определение Верховного Суда РФ от 13.01.2015 № 8КГ147 [Электронный ресурс]. Документ опубликован не был. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 21.11.2017).

3.10 Определение Верховного Суда РФ от 09.12.2014 № 18КГ14150 [Электронный ресурс]. Документ опубликован не был. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 21.11.2017).

3.11 Определение Верховного Суда РФ от 02.12.2014 № 24КГ147 [Электронный ресурс]. Документ опубликован не был. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 21.11.2017).

3.12 Определение Верховного Суда РФ от 04.02.2014 № 19КГ1312 [Электронный ресурс]. Документ опубликован не был. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 21.11.2017).

3.13 Определение Верховного Суда РФ от 13.02.2017 N 306-ЭС16-20217 по делу N А72-11028/2015 Документ опубликован не был. [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 27.11.2017).

3.14 Определение Верховного Суда РФ от 05.07.2011 N 84-В11-3; Определение Верховного Суда РФ от 23.11.2010 N 38-В10-3 Документ опубликован не был. [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 27.11.2017).

3.15 Определение Новосибирского областного суда от 24.03.2015 по делу № 332430/2015 [Электронный ресурс]. Документ опубликован не был. Доступ из справочноправовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 21.11.2017).

3.16 Апелляционное определение Верховного суда Республики Башкортостан от 19.03.2015 № 334322/2015 [Электронный ресурс]. Документ опубликован не был. Доступ из справочноправовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 21.11.2017).

3.17 Апелляционное определение Московского городского суда от 12.03.2015 по делу № 337784/15 [Электронный ресурс]. Документ опубликован не был. Доступ из справочноправовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 21.11.2017).

3.18 Апелляционное определение Московского городского суда от 18.08.2016 по делу N 3332078/2016 [Электронный ресурс]. // Документ опубликован не был. Доступ из справочноправовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 27.11.2017)

3.19 Апелляционное определение Московского городского суда от 11 декабря 2013 г. по делу N 11-5644/2013// Документ опубликован не был. Доступ из справочноправовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 27.11.2017)

3.20 Апелляционное определение Нижегородского областного суда от 07.04.2015 по делу N 333391/15 [Электронный ресурс]. // Документ опубликован не был. Доступ из справочноправовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 27.11.2017).

3.21 Апелляционное определение Верховного суда Республики Башкортостан от 24.03.2016 по делу N 335788/2016 [Электронный ресурс]. // Документ опубликован не был. Доступ из справочноправовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 27.11.2017).

3.22 Постановление ФАС Западно-Сибирского округа от 29.03.2013 по делу N А27-8923/2012 [Электронный ресурс]. // Документ опубликован не был. Доступ из справочноправовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 27.11.2017)