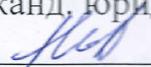


МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ  
ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ АВТОНОМНОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ  
ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ  
«ТЮМЕНСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ»

ИНСТИТУТ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА  
Кафедра гражданского права и процесса

РЕКОМЕНДОВАНО К ЗАЩИТЕ  
В ГЭК И ПРОВЕРЕНО НА ОБЪЕМ  
ЗАИМСТВОВАНИЯ  
Заведующий кафедрой  
канд. юрид. наук, доцент  
 Т.В. Краснова  
15 июля 2018 г.

**ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА**  
(магистерская диссертация)

**ПРАВОВЫЕ ПРОБЛЕМЫ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ НОТАРИУСА В РАМКАХ  
НАСЛЕДОВАНИЯ ИМУЩЕСТВА**

40.04.01 Юриспруденция

Магистерская программа «Гражданское и семейное право»

Выполнила  
студентка 2 курса  
очной формы обучения



Муромцева  
Ксения  
Андреевна

Научный руководитель  
канд. юрид. наук, доцент



Яковлев  
Александр  
Александрович

Рецензент  
ВРИО Нотариуса  
нотариального округа г.  
Тюмени Смактиной А.И.



Павлова  
Любовь  
Владимировна

## СОДЕРЖАНИЕ

СОДЕРЖАНИЕ .....	2
СПИСОК СОКРАЩЕНИЙ.....	3
ВВЕДЕНИЕ .....	4
Глава 1. ТЕОРЕТИКО-ПРАВОВЫЕ И ПРАВОПРИМЕНИТЕЛЬНЫЕ ОСНОВЫ НОТАРИАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ПО РЕАЛИЗАЦИИ НАСЛЕДСТВЕННЫХ ПРАВ.....	8
1.1. Основные понятия наследования и состав приобретаемого наследства .....	8
1.2. Понятие и основные функции нотариуса при оформлении наследственных прав .....	22
1.3. Правовое регулирование нотариальной деятельности по реализации наследственных прав.....	36
Глава 2. НАСЛЕДСТВЕННЫЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ В НОТАРИАЛЬНОЙ ПРАКТИКЕ .....	47
2.1. Роль нотариуса в реализации наследственных прав граждан.....	47
2.2. Проблемы нотариальной деятельности, возникающие при оформлении наследственных прав.....	63
2.3. Актуальные проблемы определения состава имущества нотариусом .....	75
2.4. Наследование имущества наследственным фондом в нотариальной практике ..	86
ЗАКЛЮЧЕНИЕ .....	95
СПИСОК ИСТОЧНИКОВ.....	100
ПРИЛОЖЕНИЕ .....	114

## СПИСОК СОКРАЩЕНИЙ

<b>АПК РФ</b>	—	Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации
<b>ВС РФ</b>	—	Верховный суд Российской Федерации РФ
<b>ГК РФ</b>	—	Гражданский кодекс Российской Федерации
<b>ГПК РФ</b>	—	Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации
<b>ЕГРН</b>	—	Единый государственный реестр недвижимости
<b>ЕИС</b>	—	Единая информационная система нотариата
<b>ЗК РФ</b>	—	Земельный кодекс Российской Федерации
<b>КС РФ</b>	—	Конституционный суд Российской Федерации
<b>Минюст</b>	—	Министерство юстиции Российской Федерации
<b>НПА</b>	—	Нормативно-правовой акт
<b>Основы</b>	—	Основы законодательства Российской Федерации о нотариате
<b>ООО</b>	—	Общество с ограниченной ответственностью
<b>Проект</b>	—	Проект Федерального закона "О нотариате и нотариальной деятельности в Российской Федерации"
<b>РФ</b>	—	Российская Федерация
<b>РСФСР</b>	—	Российская Советская Федеративная Социалистическая Республика
<b>ФЗ</b>	—	Федеральный закон
<b>ФНП</b>	—	Федеральная нотариальная палата

## ВВЕДЕНИЕ

Настоящая работа посвящена рассмотрению проблем, связанных с нотариальным производством в рамках наследственных правоотношений. Тема наследования не теряет своей актуальности с незапамятных времен. Так или иначе, любой гражданин становится субъектом наследственных правоотношений, сталкиваясь с проблемой раздела имущества наследодателя, либо реализует свое право на распоряжение имеющимся имуществом и самостоятельно принимает решение о его дальнейшей судьбе.

Наследственные правоотношения являются юридически сложными по содержанию, реализация которых невозможна без участия беспристрастного лица, который бы обладал глубокими правовыми знаниями и мог оказать квалифицированную юридическую помощь. Именно поэтому нотариус, как доверенное лицо, действующее от имени государства, осуществляет процесс перехода прав и обязанностей наследодателя к одному или нескольким наследникам, гарантируя законность их оформления. Он призван совершить ряд юридически значимых действий, направленных на выявление и удостоверение воли участников наследственных правоотношений, объема их прав, определение наследственной массы, круга достойных наследников, и доли в наследуемом имуществе, причитающейся каждому из них по закону или по завещанию, в соответствии с волей наследодателя. Нотариальная деятельность направлена на защиту интересов всех участников наследственных правоотношений: как наследников, так и самого наследодателя, а также иных лиц, обеспечивающих сохранность наследуемого имущества, реализации прав и обязанностей субъектов. Однако на практике существуют проблемы, связанные с несовершенством законодательной базы для деятельности нотариуса, что влечет за собой противоречивую практику применения норм, регулирующих наследственные правоотношения и, как следствие, не надлежащее оформление прав граждан, либо несоответствие приобретенных прав и обязанностей их ожиданиям.

Нотариат является особым профессиональным сообществом нотариусов, которое осуществляет публично-правовые функции, при этом не относится ни к одной из ветвей власти. С одной стороны, он осуществляет правоохранительную и социальную функцию государства, с другой- действует в интересах каждого лица, защищая его от любых посягательств на его законные права и обязанности в рамках своей компетенции. В связи с развитием общества, разрастающимся и усложняющимся кругом предметов гражданского оборота меняется и его назначение. Современный нотариат – активный нотариат, который выполняет не только удостоверительные, но и посреднические функции между государством и частными лицами. Именно поэтому правовое регулирование его деятельности должно изменяться в соответствии с изменениями потребностей общества. Сегодня возрастает роль нотариата как эффективного института защиты прав граждан и юридических лиц в условиях цифровой экономики. Президент ФНП в своем последнем докладе подчеркнул, что в настоящий момент стратегическая задача нотариата – не просто осознать свою роль в новых условиях, но и стать одним из лидеров модернизации в правовой сфере<sup>1</sup>. Нотариус в своей работе встречается с все более новыми институтами права, объектами имущества, правами и обязанностями участников наследственных правоотношений, что нередко порождает проблемы, связанные с пробелами законодательства.

С учетом изложенного, и возрастающей значимостью в современных реалиях наследственного права, представляется целесообразным рассмотреть статус нотариуса в наследственных правоотношениях, освещая одновременно основополагающие положения института наследственного права и роль нотариуса в столь сложной области<sup>2</sup>. В этом и заключается **актуальность работы**.

Вопрос о наследстве в нотариальной практике активно исследовался такими учеными Е.А.Суханов, В.В. Ралько, Н.В. Репин, А.В. Дударев, В.А. Фомин, Б.М. Гонгалов, К.Б. Ярошенко, Л.Ю. Михеева. Однако в связи с изменением модели

---

<sup>1</sup> Роль нотариата в модернизации правовой сферы [Электронный ресурс]. Официальный сайт Федеральной Палаты Адвокатов в РФ. URL: [http://fparf.ru/news/all\\_news/news/49165/](http://fparf.ru/news/all_news/news/49165/) (дата обращения: 01.02.2018).

<sup>2</sup> Ишмухаметова А.З. Наследование в нотариальной практике // Молодой ученый. 2015. № 19. С. 481.

нотариата у нотариуса появились новые функции и задачи, обусловленные изменившимися правовыми и социально-экономическими условиями, которые являются не столь изученными и требуют глубокого анализа.

**Объектом** исследования являются правоотношения, возникающие в процессе нотариального производства между нотариусом и иными лицами по поводу реализации наследственных прав.

**Предмет** исследования составляет российское законодательство, а именно: гражданское законодательство; законодательство, регулирующее деятельность нотариуса; подзаконные акты, имеющие большое значение для осуществления нотариальной деятельности; материалы судебной и нотариальной практики.

**Целью** работы является определение проблем правового регулирования деятельности нотариуса в рамках наследственных правоотношений на основе комплексного анализа современного российского законодательства и правоприменительной практики.

В соответствии с поставленной целью исследования нами был определен **ряд задач**, необходимых к решению:

- Изучить правовые основы деятельности нотариуса в РФ;
- Провести анализ общих действующих положений наследования в РФ;
- Определить функции нотариуса и круг его полномочий в рамках наследования имущества;
- Выявить роль нотариуса в осуществлении прав и обязанностей участниками наследственных правоотношений;
- Определить проблемы современной нотариальной практики в области наследования имущества граждан, возникающие о поводу осуществления конкретных нотариальных действий;
- Проанализировать новеллы законодательства об изменениях функций нотариуса в рамках наследственных правоотношений и оценить их применимость в российской правовой действительности.

**Методологической основой** исследования послужили общенаучные методы: сравнительно-правовой, метод системного анализа, диалектический метод. Среди

специальных методов, используемых юридической наукой, были использованы формально-юридический, технико – юридический и метод сравнительного правоведения.

**Теоретическую основу** исследования составляет научная литература авторства ученых В.В. Яркова, Н.Ю. Рассказовой, А.Л. Малковского, Е.А. Суханова, Б.М. Гонгало, К.Б. Ярошенко, Л.Ю. Михеевой, Л.В.Щенниковой, З.У. Гасанова, С.А. Смирнова, О.А. Серовой, А.В. Бегичева, А.В. Баркова, О.Е. Блинкова, А.П. Сергеева, А.В. Фиошина, Ю.К. Толстого.

**Практическая значимость** работы заключается в возможности использования результатов исследования в правоприменительной и законотворческой деятельности. Законодательство, регулирующее нотариальную деятельность, претерпевает значительные изменения в связи с изменением модели нотариата и введением новых правовых категорий, данное исследование направлено на изучение и устранение законодательных пробелов, противоречий в сфере реализации наследственных прав.

**Структурное содержание** работы определяется введением, двумя главами, заключением, списком использованной литературы и приложением. Первая глава содержит в себе три пункта, определяющих теоретические и правовые основы деятельности нотариуса в рамках наследственных правоотношений, вторая глава включает в себя четыре пункта, посвященных основам наследования, роли нотариуса в наследственных правоотношениях и актуальным проблемам нотариальной деятельности, возникающих во время осуществления конкретных нотариальных действий по поводу раздела наследственного имущества.

# Глава 1. ТЕОРЕТИКО-ПРАВОВЫЕ И ПРАВОПРИМЕНИТЕЛЬНЫЕ ОСНОВЫ НОТАРИАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ПО РЕАЛИЗАЦИИ НАСЛЕДСТВЕННЫХ ПРАВ

## 1.1. Основные понятия наследования и состав приобретаемого наследства

Право наследования гарантируется Конституцией Российской Федерации, принятой всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. Ст. 35 провозглашено право частной собственности, обеспеченное и охраняемое законом, а также установлено, что право наследования гарантируется<sup>1</sup>. Аналогичное положение содержится в Постановлении Конституционного Суда Российской Федерации от 16 января 1996 г. № 1-П "По делу о проверке конституционности частей первой и второй статьи 560 Гражданского кодекса РСФСР в связи с жалобой гражданина А.Б. Наумова", в соответствии с которым право наследования, предусмотренное ч. 4 ст. 35 Конституции РФ, обеспечивает гарантированный государством переход имущества, принадлежащего умершему (наследодателю), к другим лицам (наследникам)<sup>2</sup>.

Наследственные правоотношения начинаются задолго до смерти наследодателя и открытия наследства. Ни один субъект не может реализовать свое право по распоряжению имеющимся у него имуществом без участия доверенного лица: независимого, беспристрастного, но при этом не безучастного и действующего в интересах наследодателя для реализации его воли после смерти, действуя при этом рамках закона. Таким лицом является нотариус. Он осуществляет удостоверение завещаний, и иных документов, приравнённых к ним. В случае, если по каким-либо причинам в установленном порядке гражданин не выразил свою волю по определению принадлежности имущества другим лицам после его смерти, то нотариус самостоятельно определяет круг имеющих у него достойных

---

<sup>1</sup> Собрание законодательства РФ. 2014. № 31. Ст. 4398.

<sup>2</sup> Вестник Конституционного Суда РФ. 1996. № 1.

наследников, а также часть имущества, подлежащую к передаче каждому из них, учитывая социально-правовой статус наследника.

Наследование — это процесс перехода прав и обязанностей наследодателя к одному ли нескольким наследникам. Ученые разделяют эту позицию. Так, отечественный исследователь Г.Ф. Шершеневич писал, что "совокупность юридических отношений, в которые поставило себя лицо, со смертью его не прекращается, но переходит на новое лицо... Новое лицо заменяет прежнее и занимает в его юридических отношениях активное или пассивное положение, смотря по тому, какое место занимал умерший. Оно является субъектом прав собственности, сервитутов, залога, прав требования; на него падают обязанности по всем долгам умершего"<sup>1</sup>. Советские правоведы придерживались того же мнения, к примеру, А.М. Гуляев: "Со смертью субъекта фактически прекращаются те отношения, которые связывали его с другими лицами по поводу: имущества, а равно и отношения его к имуществу. Но юридические отношения их не прекращаются: они продолжают существовать, с той разницей, что на месте выбывшего субъекта становится его правопреемник"<sup>2</sup>.

Как следует из ст. 1110 Гражданского кодекса Российской Федерации (части третьей) от 26 ноября 2001 г. № 146-ФЗ: «при наследовании имущество умершего (наследство, наследственное имущество) переходит к другим лицам в порядке универсального правопреемства, то есть в неизменном виде как единое целое и в один и тот же момент, если из правил настоящего Кодекса не следует иное»<sup>3</sup>. Под иными условиями законодатель имеет ввиду определенные обстоятельства, например, когда наследодатель при жизни обладал специфическим имуществом. Так, в случае смерти участника полного товарищества его наследник может вступить в полное товарищество лишь с согласия других участников (ст. 78 Гражданского кодекса Российской Федерации (часть первая) от 30 ноября 1994г. №

---

<sup>1</sup> Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. Т. 2. М.: Статут, 2005. С. 330.

<sup>2</sup> Гуляев А.М. Русское гражданское право. СПб.: Тип. М.М. Стасюлевича, 1913. С. 554.

<sup>3</sup> Собрание законодательства РФ. 2001. № 49. Ст. 4552.

51-ФЗ)<sup>1</sup>. Соответственно момент перехода права собственности на долю наступает не с момента получения свидетельства о праве на наследство, а с момента входа в товарищество. В противном случае наследник имеет право на получение стоимости части наследуемого имущества.

Универсальность правопреемства ставится под вопрос, поскольку к наследникам переходят не все права и обязанности, однако в научной литературе на этом не акцентируется внимание. Законодательством предусмотрено, что к наследникам не переходят права и обязанности, связанные с личностью наследодателя: в частности, право на алименты, право на возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина, а также права и обязанности по договору поручения, пожизненной ренты (в случае, если наследодатель являлся получателем средств), агентского договора, договора доверительного управления и иных договоров. Также стоит отметить, что к наследникам также не переходят и личные неимущественные права, такие как права авторства, однако, наследники приобретают имущественные права, связанные с личными неимущественными, например, право на получение вознаграждение за использование произведения. В связи с этим считаем универсальное правопреемство относительной характеристикой наследования. В п.15 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 29 мая 2012 г. № 9 поддерживается эта позиция<sup>2</sup>.

Наследство по смыслу вышеуказанной статьи рассматривается как единое целое вне зависимости от его состава. Это означает, что, принимая его, наследник тем самым принимает на себя вещные права в отношении имущества, которое возможно еще ему не известно. Отсутствие информации о полном составе наследства не влияет на последствия правопреемства. Презумпция принятия наследства действует также и в том случае, если сложносоставное наследство должно быть поделено между несколькими наследниками. Каждый из них с принятием наследства приобретает права в отношении каждого наследуемого объекта пропорционально своей доле (если только конкретные объекты не завещаны

---

<sup>1</sup> Собрание законодательства РФ. 1994. № 32. Ст. 3301.

<sup>2</sup> Бюллетень Верховного Суда РФ. 2012. № 7.

конкретным лицам). Это касается не только прав, но и обязанностей. Правовой статус наследника как залогодержателя или страхователя переходит к наследнику.

Согласно существующим нормам, наследование осуществляется по завещанию и по закону. При этом существует приоритет завещания перед процедурой наследования по закону. Об этом свидетельствует формально-юридическая конструкция ст. 1111 ГК РФ, а также направленность целого ряда норм на стимулирование к распоряжению своим наследством при жизни.

1. Так, например, законом гарантируется соблюдение принципа тайны завещания, означающее, что заявитель может распределить имущество таким образом, чтобы в будущем его наследники избежали семейных конфликтов по поводу раздела, а также при его жизни не могли оказать влияние на самого завещателя. Интересы завещателя охраняются законом еще при жизни, и к их нарушителям могут быть применены меры ответственности (ст. 1123 ГК РФ);

2. Завещатель составляет завещание самостоятельно, в отсутствие влияния третьих лиц и обстоятельств. Это гарантируется ст. 1119 ГК РФ, провозглашающей принцип свободы завещания, а также мер ответственности за его нарушения, вплоть до лишения права на наследование кого-либо из наследников либо ограничения их права и т.п. (ст. 1119 ГК РФ). Свобода также предполагает возможность изменения, замены, отмены, составления дополнительного завещания в любое время;

3. Снижение размера обязательной доли в наследственном имуществе с  $\frac{2}{3}$  до  $\frac{1}{2}$  (п. 1 ст. 1149 ГК РФ);

4. изменение порядка определения обязательной доли в наследственном имуществе (п. 2 ст. 1149 ГК РФ);

5. ограничение права на обязательную долю, отстранение от доли в случае, если обязательный наследник препятствует пользованию имуществом другими наследниками (п. 4 ст. 1149 ГК РФ);

6. возможность признания недостойным обязательного наследника, и его последующего отстранения от наследства (п. 4 ст. 1117 ГК РФ);

7. альтернативность форм совершения завещания (ст. ст. 1125, 1126, 1127, 1128, 1120 ГК РФ)<sup>1</sup>.

Законодатель не раскрывает понятия круга участников наследственных правоотношений, однако логически можно выявить следующих лиц:

1. наследодатель;
2. лица, которые могут призываться к наследованию;
3. наследники;
4. особые участники, которые оказывают содействие в реализации наследственных прав, обладают обязанностями по отношению к наследодателю и наследникам: исполнитель завещания, нотариус и иные органы, к примеру, органы опеки и попечительства, органы социальной защиты, консульства, посольства и тд.

В законе отсутствует понятие наследодателя. Однако исходя из его основных действий, направленных на реализацию конституционного права на распоряжение собственным имуществом, можно сделать вывод о том, что наследодатель – умерший гражданин РФ, обладающий имуществом; либо гражданин, обладающий имуществом на территории РФ. Несмотря на ограничение подписания завещания недееспособным или ограниченным в дееспособности лицом, от его имени может распоряжаться его опекун или попечитель. То есть фактически, важно лишь то, что заявитель обладал каким-либо имуществом или имущественными правами при жизни, находящимися или зарегистрированными на территории РФ.

Отдельными учёными высказывается мнение о том, что наследодатель не может являться участником наследственных правоотношений, поскольку с момента смерти он перестает обладать право- и дееспособностью, а значит и не может быть субъектом наследственных правоотношений. О.А. Печеный утверждает: «безосновательна ссылка на составление завещания как основание возникновения наследственного правоотношения. При таком подходе искажается природа завещания, поскольку само лишь его составление, до наступления факта открытия

---

<sup>1</sup> Гражданский кодекс РФ (часть третья).

наследства, не может порождать наследственных правоотношений»<sup>1</sup>. Считаем данную позицию не верной, поскольку наследственные правоотношения- это отношения по поводу распределения имущественных прав и обязанностей лиц, как и любые другие вещные или обязательственные правоотношения. Однако для их реализации важен особый юридический факт- смерть наследодателя. Не заключение договора, не регистрация права, не момент передачи имущества. Это является отличительной чертой содержания наследственных правоотношений. Без наличия оснований для передачи прав наследодателя дальнейшая реализация наследственных прав другими субъектами не возможна. Даже если само составление завещания не является свидетельством участия в правоотношениях заявителя, но его отсутствие делает невозможным правопреемство. Нет наследодателя- нет состава наследства. В связи с чем, по нашему мнению, наследодатель является участником наследственных правоотношений. Наследодатель, как и наследники реализует круг своих наследственных прав, взаимодействуя с нотариусом, а в отдельных случаях гражданами (составление завещания опекуном, совместное завещание и др.).

Помимо наследников, в круг участников наследственных правоотношений входят лица, которые могут призываться к наследованию. Их следует отличать, поскольку в эту группу входят наследники, которые в последствии могут быть признаны недостойными. Недостойные наследники- лица, к которым были применены меры гражданско-правовой ответственности в виде отстранения от наследства за совершение ими противоправных действий в отношении наследодателя. Эта категория включает лиц, которые отказывались от исполнения своих обязанностей в отношении наследодателя либо осуществляли в отношении его противоправные действия. Так, законом определено, что недостойным наследником будет являться лицо:

1. лишенное родительских прав в отношении наследодателя;

---

<sup>1</sup> Печеный О.А. О субъектах наследственных правоотношений // Известия БГУ. 2013. № 4. С. 94.

2. не исполняющее алиментные обязательства по отношению к наследодателю;

3. осуществившее противоправные действия, направленные против наследодателя, кого-либо из его наследников или против осуществления последней воли наследодателя, выраженной в завещании. При этом судом должен быть установлен умышленный характер таких действий, при этом не имеют юридического значения мотив и цель их совершения (в том числе при их совершении на почве мести, ревности, из хулиганских побуждений и т.п.), а равно вне зависимости от наступления соответствующих последствий.

Считаем, что наличие критерия противоправности не дает суда в полной мере оценить суду действия наследников с точки зрения этики, морали и добросовестности по отношению к наследодателю. Так, Московский городской суд вынес решение об отказе в удовлетворении требования Н. к ответчику К. о признании недостойным наследником, отстранении от наследования<sup>1</sup>. Судом установлено, что ответчик К. являлась мужем умершего В., который являлся сыном истца Н. Оставил завещание, в котором указал жену единственным наследником, которая являлась его коллегой по работе, никто из членов семьи умершего не знал об их браке. За два месяца до его смерти К. заключила брак с В., в то время как В. находился в крайне тяжелом физическом состоянии, общее состояние препятствовало ему в полной мере осознать свои действия в юридически значимые периоды и руководить ими, а значит не мог противиться действиям К. Это подтверждается данными посмертной экспертизы, в том числе почерковедческой, выпиской из истории болезни, данных о реанимации пациента, после того как К. вывезла В из больницы без согласия врачей с помощью неустановленных лиц, так как В. не мог физически самостоятельно передвигаться. Истцу было отказано в возбуждении уголовного дела о сообщения преступления ответчиком К. Вместе с тем, судом было установлено, что все действия К. были умышленными и направлены на завладение имуществом В. и напрямую на приближение его смерти и

---

<sup>1</sup> Апелляционное определение Московского городского суда от 2 апреля 2018 г. № 33-9050/2018 [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 15.05.2018).

тем самым способствовала призванию себя к наследованию имущества В. Однако суд отказал в удовлетворении требований, основываясь на том, что в действиях лица отсутствует характер противоправности. Представляется, что истец неверно определил требования к ответчику. Если бы он предъявил требование о признании завещания недействительным, то в таком случае с большей вероятностью его требования были бы удовлетворены.

Таким образом, для отстранения лица от наследства необходимо наличие важного юридического акта: судебного решения либо приговора. Отдельного решения о признании наследника недостойным не требуется<sup>1</sup>. Решение об исключении лица из состава наследников принимает нотариус при предъявлении ему вышеуказанных актов. Это значительно снижает нагрузку на органы судопроизводства, не влияя при этом на законность решения нотариуса. Акты судов имеют преюдициальный характер, что распространяется не только на остальные суды, но и на органы нотариата.

Законом определены лица, которые могут быть наследниками. Согласно ст. 1116 ГК РФ наследники - граждане, которые находятся в живых на день открытия наследства, а также граждане, зачатые наследодателем при его жизни и те, которые были рождены живыми после открытия наследства<sup>2</sup>. В завещании наследодатель может указать любых лиц, поэтому нормы данной статьи применимы в отношении наследников по закону. На наш взгляд, в содержании данной нормы есть некоторое противоречие, поскольку наследниками как по завещанию, так и по закону, могут являться не только граждане, но и публичные образования. К наследникам по закону в соответствии со ст. ст. 1142 - 1145, 1148 ГК РФ относятся родственники наследодателя по пятую степень родства, а также пасынки, падчерицы, отчим, мачеха наследодателя, его нетрудоспособные иждивенцы, находившиеся на его иждивении не менее 1 года до смерти и проживавшие совместно с ним. Усыновленные и их потомство, с одной стороны, и усыновители и их родственники,

---

<sup>1</sup> П. 19 Постановления Пленума Верховного Суда РФ «О судебной практике по делам о наследовании».

<sup>2</sup> Гражданский Кодекс РФ (часть третья).

с другой, стороны приравниваются к родственникам по происхождению. Таким образом, законодательством предусмотрено наследование до седьмой очереди.

Специфическими участниками наследственных правоотношений являются юридические лица. Они могут наследовать имущество физических лиц только при наличии прямого указания на это в завещании, даже несмотря на фактическое принятие наследуемого имущества умершего<sup>1</sup>. Это положение также действует в отношении иностранных государств и международных организаций.

В случае, если наследство не было принято ни одним из наследников, либо они отсутствуют, все имущество наследует РФ, субъекты РФ и муниципальные образования. Вышеуказанные субъекты могут наследовать имущество не только по закону, но и по завещанию.

Новеллой законодательства является введение нового участника наследственных правоотношений: наследственный фонд, учрежденный во исполнение последней воли наследодателя, выраженной в завещании. Как отметил П.В. Крашенинников: «Наследственный фонд - это способ управления имуществом, бизнесом, капиталом, которые остаются после смерти наследодателя. Наследственный фонд становится одним из наследников наряду с указанными в завещании гражданами или организациями, или наряду с наследниками по закону. Имущество фонда может пополняться в ходе осуществления фондом своей деятельности, в том числе за счет доходов от управления имуществом. Из имущества или из доходов будут производиться выплаты тем лицам, которые были указаны учредителем в завещании. Это могут быть члены семьи наследодателя, различные организации или граждане, не являющиеся наследниками умершего. Таким образом, наследодатель обеспечивает финансовую поддержку определенных лиц даже после своей смерти»<sup>2</sup>. Возможность наследования наследственным фондом появится с 1 сентября 2018 года, что повлечет за собой расширение функций нотариуса: они будут обязаны в течение трех дней после открытия

---

<sup>1</sup> Апелляционное определение Забайкальского краевого суда от 13 июля 2015 г. по делу № 33-1732/2015 [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 02.05.2018).

<sup>2</sup> Крашенинников П.В. Наследство до востребования // Российская газета. 2017. № 168 (7334). С. 3.

наследства направить в уполномоченный государственный орган заявление о регистрации фонда.

Назначением завещания так или иначе служит распоряжение имуществом, имеющимся у наследодателя, после его смерти. Совокупность имущественных отношений по поводу принадлежности материальных объектов считается наследством (наследственной массой). В практике наблюдается тождественность терминов «наследство», «наследственная масса», «наследственное имущество». Однако в рамках понятия «наследство» заключены не только вещи, имущество и иные реальные объекты, к примеру денежные средства, но и права и обязанности наследодателя. Как отметил Ю.К. Толстой: «состав наследства нельзя сводить к одним лишь имущественным правам и обязанностям, а потому правильнее вести речь именно о наследстве или о наследственной массе, но не о наследственном имуществе, что вольно или невольно сужает круг объектов наследственного правопреемства»<sup>1</sup>.

В состав наследства входит принадлежавшее наследодателю на день открытия наследства имущество, в частности:

1. вещи, включая деньги и ценные бумаги (ст. 128 ГК РФ)<sup>2</sup>;
2. имущественные права (в том числе права, вытекающие из договоров, заключенных наследодателем, если иное не предусмотрено законом или договором; исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности или на средства индивидуализации; права на получение присужденных наследодателю, но не полученных им денежных сумм);
3. имущественные обязанности, в том числе долги в пределах стоимости перешедшего к наследникам наследственного имущества (п. 1 ст. 1175 ГК РФ)<sup>3</sup>.

Имущественные права и обязанности не входят в состав наследства, если они неразрывно связаны с личностью наследодателя, а также если их переход в порядке наследования не допускается ГК РФ или другими федеральными законами (статья

---

<sup>1</sup> Гражданское право: учебник: в 3 т. / под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. М., 2005. Т. 3. С. 617.

<sup>2</sup> Гражданский кодекс РФ (часть первая).

<sup>3</sup> Постановление Пленума Верховного Суда РФ «О судебной практике по делам о наследовании».

418, часть вторая статьи 1112 ГК РФ)<sup>1</sup>. В частности, в состав наследства не входят: право на алименты и алиментные обязательства, личные неимущественные права (право авторства, право защищать репутацию автора, право на защиту произведения), право пожизненной ренты, права и обязанности, возникшие из договоров безвозмездного пользования, поручения, комиссии, агентского договора. Вместе с тем, отдельные исключения из правил существуют: так, несмотря на невозможность передачи права авторства по наследству, право на обнародования может быть передано. По мнению М.Н. Малеиной, исходя из диспозитивных начал гражданского права, в отсутствие запрета на обнародование произведения наследники вправе руководствоваться собственными соображениями, если воля автора в отношении права на обнародование специально не оговорена в завещании<sup>2</sup>. Иные авторы утверждают, что наличие правовой неопределенности не дает оснований распоряжаться личными правами автора<sup>3</sup>.

По общему правилу, наследники, принимая наследство, в судебном порядке могут защищать интересы умершего в отношении присущих ему прав и обязанностей, но в отношении только того имущества, которое было им передано, действуя от своего имени. Защита личных прав умершего по общему правилу исключена. Вместе с тем, наследники могут защищать интересы наследодателя, принадлежащие ему еще при жизни. Согласно п. 5 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 26 января 2010 г. № 1 "О применении судами гражданского законодательства, регулирующего отношения по обязательствам вследствие причинения вреда жизни или здоровью гражданина" наследники вправе обращаться с самостоятельными исками в суд либо вступать в процесс в порядке процессуального правопреемства лишь по требованиям о взыскании фактически начисленных потерпевшему в счет возмещения вреда, но не

---

<sup>1</sup> Гражданский кодекс РФ (часть третья).

<sup>2</sup> Малеина М.Н. Личные неимущественные права граждан: понятие, осуществление, защита. М., 2001. С. 213.

<sup>3</sup> Тимонина Ю.В., Фесечко Т.А. Комментарий к части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации. М., 2012. С. 11-12.

выплаченных ему при жизни сумм<sup>1</sup>. Это же положение применимо в отношении компенсации морального вреда<sup>2</sup>.

Также имеет значение и вид наследуемого имущества. Особый порядок наследования предполагается для недвижимого имущества, интеллектуальной собственности, предприятий как имущественного комплекса, средств на брокерском счете, прав и обязанностей по договору экскроу, и др., например, для передачи прав доли в ООО. Организационные права участника (прежде всего, право участия в управлении делами общества) не наследуются, но могут переходить к его наследникам с переходом к ним имущественной составляющей доли в уставном капитале общества безусловно либо при условии согласия остальных участников общества, если получение такого согласия в соответствии с п. 8 ст. 21 Федерального закона от 08 января 1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» предусмотрено уставом общества<sup>3</sup>.

Помимо вещей, наследники приобретают и имущественные права наследодателя. К ним могут относиться получение гонорара за произведение, право на получение долга, право на выплату страхового платежа в случае личного страхования наследодателя, и, если наличие другого выгодоприобретателя было предусмотрено договором.

По общему правилу, наследники приобретают права на имущество, существующее у наследодателя на момент смерти. Вместе с тем, наследодатель имеет право распорядиться имуществом, которое еще не существует в настоящий момент, или еще не будет существовать при его жизни, однако будет создано в будущем. К примеру, объектом наследственного правопреемства могут стать права, принадлежащие наследодателю по договору долевого строительства (п. 5 ст. 1118, ст. 1120 ГК РФ)<sup>4</sup>. Так, завещатель может указать в завещании объект недвижимости,

---

<sup>1</sup> Бюллетень Верховного Суда РФ. 2010. № 3.

<sup>2</sup> Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 ноября 2011 г. № 17 ("О практике применения судами норм главы 18 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации, регламентирующих реабилитацию в уголовном судопроизводстве // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2012. № 1.

<sup>3</sup> Методические рекомендации по теме "О наследовании долей в уставном капитале обществ с ограниченной ответственностью" (утв. на заседании Координационно-методического совета нотариальных палат ЮФО, С-К ФО, ЦФО РФ 28 – 29 мая 2010 г.) // Нотариальный вестник. № 2. 2011.

<sup>4</sup> Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья).

право собственности на которое еще не зарегистрировано и не представляется возможным сделать это. «В связи с изложенным при нотариальном удостоверении завещания не требуется представления нотариусу доказательств, подтверждающих право завещателя на указываемое в завещании имущество<sup>1</sup>».

Вместе с тем, на практике существуют проблемы наследования имущества, еще не существующего в натуре. Рассмотрим пример из судебной практики.

Наследодатель А. составила завещание, согласно которому право собственности на 2 квартиры передается ее сыну, С., который в свою очередь, обязуется предоставить право пользования одной из квартир ее внукам, а за счет наследования другой квартиры - выплатить им же денежную сумму (завещательный отказ). После открытия наследства выяснилось, что наследодатель не обладал правом собственности на вторую квартиру, так как застройщик еще не построил дом, в котором должна располагаться квартира, передаваемая А. по договору участия в долевом строительстве. Вследствие этого наследник отказался выплачивать внукам А. денежные средства. Внуки А. обратились в суд с требованием о взыскании денежной суммы и исполнении завещания. В удовлетворении требований было отказано, поскольку объект не существовал на момент открытия наследства, следовательно, она не принадлежала наследодателю. Согласно судебному решению, право собственности на квартиру возникло у наследника на основании договора долевого участия в строительстве, а не на основании завещания<sup>2</sup>.

Указанное решение суда вызывает сомнения по поводу правильности применения материальных норм права, либо о неверном определении требований истца. Поскольку объектами наследственных прав могут быть не только имущество, но имущественные права, то в данном случае к сыну А., С., перешли имущественные права по договору участия в долевом строительстве. Помимо

---

<sup>1</sup> П. 18 Методических рекомендаций по удостоверению завещаний, принятию нотариусом закрытого завещания, вскрытию и оглашению закрытого завещания (утв. Решением Правления ФНП от 1-2 июля 2004 г., Протокол № 04/04) // Нотариальный вестник. 2004. № 9.

<sup>2</sup> Решение Нижнесергинского районного суда Свердловской области от 15 марта 2013 г. по делу № 2-1453/13 [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения: 15.03.2018)

наследования по завещанию, С. является также наследником по закону. Это означает, что он фактически имеет право отказаться от одного из видов наследований, а значит, от исполнения завещательного отказа в том числе. В любом случае С. становится правопреемником имущественных прав по договору долевого участия в строительстве. В случае назначения наследником иного лица, не являющимся наследником по крови или необходимым наследником, отказ от исполнения завещательного отказа был невозможен.

В качестве иного примера можно рассмотреть материалы практики Президиума Московского городского суда. На момент составления завещания наследуемое имущество существовало в натуре, однако на момент открытия наследства оно было утрачено. Наследодатель распорядилась своей квартирой и передала ее дочери, однако в дальнейшем дом, в котором она находилась, был снесен. Взамен наследодателю была предоставлена новая квартира, однако составить новое завещание она не успела. Нотариус отказал в выдаче свидетельства о праве на новую квартиру, в обоснование указав, что завещанное наследодателем имущества уже не существовало. Решением первой инстанции дочери было отказано в удовлетворении требований, апелляционной инстанцией иск был удовлетворен исходя из учета воли завещателя, однако суд надзорной инстанции оставил в силе решение суда, обоснованно исходя из факта отсутствия завещанного имущества и невыраженной воли в отношении новой квартиры<sup>1</sup>.

Таким образом, наследники по общему правилу являются универсальными правопреемниками наследодателя, однако любое из прав и обязанностей может быть исключено из наследственной массы, исходя из правовой природы правоотношений по поводу конкретного вещи, предмета либо условий договора. Наследники в установленном законом случаях могут наследовать вещные, обязательственные, личные имущественные, а также личные неимущественные права.

---

<sup>1</sup> Постановление Президиума Московского городского суда от 18 июля 2014 г. 44г-84/14 [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения: 10.03.2018).

Однако граждане не обладают должным уровнем правосознания и юридических знаний, с помощью которых обеспечивается реализация наследственных прав граждан, поэтому наследственное правопреемство невозможно без участия нотариуса. В связи с этим считаем необходимым рассмотреть понятие нотариуса как специфического представителя государственной власти, а также его функции в рамках наследования.

## **1.2. Понятие и основные функции нотариуса при оформлении наследственных прав**

Нотариат - особый орган, целью деятельности которого является оказание квалифицированной юридической помощи, направленной на защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц путем совершения нотариусами предусмотренных законодательными актами нотариальных действий от имени РФ. Нотариус обеспечивает правовую защиту, предупреждая споры и способствуя погашению будущих конфликтов. Тем самым нотариус является помощником правосудия, поскольку его деятельность снижает спорность отношений гражданского оборота.

Нотариат имеет огромное значение для реализации наследственных прав граждан. В отсутствие его деятельности исключена защита интересов всех участников наследственных правоотношений, как наследников, так и самого наследодателя, а также иных лиц, обеспечивающих сохранность наследуемого имущества, реализации прав и обязанностей. Таким образом, нотариат занимает значимое место в системе государственных правоохранительных органов.

Термин «правоохранительный орган» применительно к нотариату был использован не случайно, т.к. согласно нотариус призван охранять законные права и интересы субъектов права. Этой же позиции придерживается и В.В. Ярков<sup>1</sup>. Ряд авторов полагают, что органы нотариата занимаются нотариальным обслуживанием

---

<sup>1</sup> Нотариальное право: учебник / Б.М. Гонгало, Т.И. Зайцева, И.Г. Медведев и др.; под ред. В.В. Яркова. 2-е изд., испр. и доп. М.: Статут, 2017. С. 249.

граждан и юридических лиц<sup>1</sup> либо юридическим обслуживанием<sup>2</sup>. Эти суждения представляются некорректными, поскольку деятельность, осуществляемая нотариусом в рамках процесса наследования имущества, во-первых, является строго регламентированной, ряд оказываемых им услуг нотариального характера не увеличивается на собственное усмотрение. Во-вторых, нотариус не ведет дела своих заявителей, и не является представителем их интересов в судебных инстанциях, он оказывает свою помощь, не преследуя коммерческие цели. Безусловно, нотариус действует по просьбе заинтересованных физических или юридических лиц, но последние обязаны также и в силу закона обращаться к нотариусу, который, в свою очередь, не вправе отказать им в совершении законных действий.

Участие нотариуса в реализации наследственных прав имеет императивный характер. Необходимость его привлечения объясняется сложностью и многоаспектностью наследственных правоотношений. Юридический факт, порождающий начало правоотношений не является нарушением, злоупотреблением или препятствием в реализации чьих-либо прав, а значит, не может служить основанием спора, в результате которого стороны могут обратиться в суд для решения. Для определения имущества, входящего в состав наследственной массы, и розыска наследников граждане не обладают необходимыми базами данных и возможностью истребовать информацию у других органов власти. Определение очереди наследников, величины наследуемых долей в имуществе и других не менее важных вопросов также остается невозможным без участия нотариуса, поскольку граждане не обладают необходимыми правовыми знаниями и должной степенью юридической грамотности, чтобы самостоятельно оформить наследство, не ущемив в правах ни одного из наследников. Целью участия нотариуса в делах о наследовании является не рассмотрение и разрешение споров участников наследственных правоотношений, а содействие в реализации всех наследственных прав, которыми обладает каждый из субъектов по закону.

---

<sup>1</sup> Тарбагаева Е.Б. Нотариат в Российской Федерации. СПб., 2001. С. 9-10.

<sup>2</sup> Козуб Т.Р. Взаимодействие органов государственной власти и нотариата в Российской Федерации: дисс. ... канд. юрид. наук: 12.00.02 / Козуб Т.Р. М., 1996. С. 39.

Стоит отметить, что деятельность нотариуса не является предпринимательской. Оказание правовой помощи нотариусами не преследует достижение экономической прибыли или выгоды. Нотариат создан для оказания специальной квалифицированной помощи во имя реализации положений ст.48 Конституции РФ<sup>1</sup> о праве на получение квалифицированной юридической помощи.

Поэтому нотариус- всегда лицо, обладающее специальными знаниями и обладающее особым социально-правовым статусом, имеющее членство в соответствующей нотариальной палате и периодически подтверждающее свою квалификацию и право на доступ к этой профессии. Это также подтверждает публично-правовой характер деятельности нотариусов обусловлен спецификой назначения нотариата.

Нотариус- специально уполномоченный субъект, осуществляющий нотариальные действия в соответствии с Основами, работающий в государственной нотариальной конторе или занимающийся частной практикой. Осуществляя свою деятельность на публично-правовой основе, нотариус реализует свои полномочия от имени государства, что обязывает его действовать в рамках строгих правил, его деятельность строго регламентирована. Это объясняется тем, что нотариус должен, во-первых, поддерживать уровень доверия к нему как к представителю государственной власти, а во-вторых, формализм уменьшает количество оспаривания его действий.

С другой стороны, нотариус в системе латинского нотариата по общему правилу, включая Россию, не является государственным служащим и, как следствие, самостоятельно организует свою работу и несет уголовную, административную, имущественную и иную ответственность за последствия своих действий и допущенные им нарушения закона.

Поскольку содержание нотариальной деятельности включает в себя определенные формы обеспечения защиты прав и законных интересов физических и юридических лиц, вопросы ее теоретического изучения так важны на современном

---

<sup>1</sup> Конституция РФ от 12 декабря 1993 г.

этапе реформирования системы органов гражданской юрисдикции. Современная модель развития российского нотариата - это развитие модели активного нотариата, которая ставит нотариуса в центр гражданского оборота и наделяет его полномочиями для оказания квалифицированной юридической помощи.

В решении вопроса об изменении модели нотариата с бюрократической на активную заключается решение многих проблем российского нотариата. Во-первых, в рамках активной модели нотариата нотариус берет на себя множество функций, которые выполняют в настоящее время различные посредники, поэтому, наоборот, нотариус сам станет посредником между гражданами и государством. Осуществляя полномочия по сбору документов, проверке их достоверности, консультируя по всем аспектам возможности совершения нотариального действия, занимаясь работой по передаче документов и получению их с регистрации, нотариус тем самым освободит клиентов от необходимости обращения как к разным государственным органам, органам местного самоуправления, так и к посредникам, работающим на этом рынке. В этом аспекте среди прочего активная модель нотариата способствует снижению уровня коррупции в системе государственного управления<sup>1</sup>.

Во-вторых, такая деятельность будет для нотариуса не гражданско-правовым посредничеством, а деятельностью, основанной на его публично-правовых полномочиях, делающей для граждан совершение юридических действий более удобным и комфортным. В-третьих, если обращение к нотариусу в силу удобства для граждан освободит их от необходимости самостоятельного сбора документов, то, будучи соединенным с гарантиями официальности и публичности нотариального акта, обеспечит существенные стимулы для обращения к нотариусу. Определяющим при выборе нотариальной формы станет тот комплекс правовых услуг, который способен оказать нотариус в отличие от представителей других юридических профессий. Все это соединяется также с фиксированными размерами нотариальных

---

<sup>1</sup> Доклад регионального общественного фонда ИНДЕМ "Роль нотариата в противодействии коррупции и теневой экономике". М., 2013. С. 45.

тарифов, их организованностью в корпорацию публичного права, коллективными гарантиями возмещения ущерба от ошибок нотариуса.

В связи с изменением значения нотариуса в сфере гражданских правоотношений представляется важным изучить существующие функции нотариата как органа, действующего в интересах общества и государства. Под функциями принято понимать те основные направления деятельности нотариата, которые индивидуализируют нотариат и определяют его сущность, а также его социально-правовое назначение как государственного органа. Это понятие поддерживается рядом ученых, например, Г.Г. Черемных и И.Г. Черемных, и является наиболее распространенным и применимым. А В.В. Ярков рассматривает нотариальные функции как содержательные характеристики, отражающие основные направления и сущность деятельности органов нотариата в правовой системе России<sup>1</sup>. Представляется, что последнее определение дает представление функций, однако не конкретизирует их таким образом, чтобы можно было понять, какому органу они присущи. Это понятие является обобщенным и может быть применимо ко всем государственным органам, поскольку в предложенном определении нет специфики, присущей нотариату как государственному органу.

Нотариат является особым органом, имеющим дуалистическую природу: его характеризует одновременно присущая деятельности публичность и защита интересов субъектов в частноправовой сфере. Исходя из этого, функции нотариата принято разделять на две группы: социальные и содержательные. Этой классификации придерживается ряд известных ученых, таких как В.В. Ярков, В.В. Ралько<sup>2</sup>. Отсутствие множественности вариантов классификаций объясняется должной степенью раскрытия задач и целей в законодательстве, которым должна отвечать деятельность нотариуса, согласно ст. 1 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате, утвержденных Постановлением Верховного Совета Российской Федерации № 4462-1 от 11 февраля 1993 года<sup>3</sup>. Рассмотрев положения

---

<sup>1</sup> Кодинцев А.Я., Ралько В.В. Советское государство и нотариат. 1920 - 1950-е годы. М., 2010. С. 43.

<sup>2</sup> Кодинцев А.Я., Ралько В.В. Указ. соч. С. 44.

<sup>3</sup> Российская газета. 1993. № 49.

данной статьи с точки зрения основных положений о нотариате мы пришли к выводу о том, что деятельность нотариата составляет: защита прав и интересов физических и юридических лиц, обеспечение законности, и деятельность от имени государства. Если обеспечение законности рассматривать как принцип деятельности, то остальные положения служат прямым указанием на функции, которые призван осуществить нотариат как государственный орган. С одной стороны, нотариат преследует сугубо социальную цель, поскольку именно на нотариат ложится обязанность оказания квалифицированной юридической помощи в тех случаях, в которых, по мнению государства, гражданам, не обладающим должным уровнем юридической грамотности затруднительно реализовать в полной мере свои законные права и обязанности. Нотариат действует всегда от имени государства, поскольку полностью отвечает его интересам и реализует некоторые функции государства:

1. правоохранительную- в части укрепления законности и предотвращения правонарушений. Нотариус снижает уровень правонарушений в сфере собственности, способствует быстрой работе органов судопроизводства, поскольку сила актов нотариуса имеет бесспорное значение.

2. социальную- в части оказания определенных услуг нуждающемуся населению. Ст. 48 Конституции РФ предусмотрено право на получение квалифицированной юридической помощи. Нотариат является органом, на который государством возложена данная функция. Ни один нотариус не вправе отказать в оказании помощи за исключением случаев, предусмотренных законом.

3. экономическую (фискальную)- нотариус, согласно п. 6 ст. 85 Налогового кодекса Российской Федерации (части первой) от 31 июля 1998 г. № 146-ФЗ, к обязанностям нотариуса относится уведомление налоговых органов по месту своего нахождения о выдаче им свидетельства о праве на наследство, об удостоверении договоров дарения<sup>1</sup>. При этом информация об удостоверении договоров дарения должна содержать сведения о степени родства между дарителем

---

<sup>1</sup> Российская газета. 1998. № 148-149.

и одаряемым. Таким образом нотариат способствует привлечению всех лиц, обязанных платить налоги, что отвечает интересам государства.

Деятельность от имени государства объясняется особым правовым статусом органов нотариата. Нотариус, исходя из норм действующего законодательства, не относится ни к государственным органам, ни к лицам, замещающим государственные должности, ни к лицам, замещающим должности государственной гражданской службы. В то же время нотариус совершает нотариальные действия от имени РФ и использует Государственный герб РФ на своей личной печати<sup>1</sup>. Р.Г. Вергасова отмечает: "Нотариус в России получил статус независимого представителя государства, наделенного им в установленном законом порядке правом совершать нотариальные действия"<sup>2</sup>.

Считаем классификацию функций нотариата, подразумевающую деление на социальные и содержательные оптимальной. Она в полной мере соответствует целям и задачам, которые призван осуществлять такой специфический орган, как нотариат.

В свою очередь, социальные и содержательные являются обобщающими категориями и делятся на различные функции. Так, к социальным принято относить:

- 1) предупредительно-профилактическую;
- 2) правореализационную;
- 3) правоохранительную;
- 4) фискальную.

Предупредительно-профилактическая функция заключается в превентивном характере деятельности. Нотариус защищает интересы граждан и юридических лиц на той стадии правоотношений, когда еще нет причины спора, хотя и возможен конфликт интересов. К примеру, при разделе наследуемого имущества между наследниками. Нотариус решает вопросы сторон в соответствии с буквой и духом закона, а в иных случаях, с учетом воли сторон. Так, нотариус отчасти выполняет функции медиатора, становится посредником между сторонами, склоняет стороны к

---

<sup>1</sup> ч. 1 ст. 11 Основ законодательства РФ о нотариате.

<sup>2</sup> Вергасова Р.И. Нотариат в России: Учеб. пособие. М., 2011. С. 54.

соглашению, гарантируя им равную защиту их прав и законных интересов. Например, при заключении соглашения о разделе имущества между супругами, наследниками, составлении брачных контрактов, удостоверении фактов, удостоверении соглашений об уплате алиментов, решении вопросов о продлении сроков для принятия наследства или включении в число наследников по закону лица, не имеющего возможности представить доказательства о родственных отношениях. Не случайно Минюстом РФ в Проекте была посвящена целая глава о том, что нотариус должен обладать правом на удостоверение медиативного соглашения<sup>1</sup>. Таким образом, нотариус предотвращает рассмотрение спора в суде, снижая нагрузку на органы судопроизводства. В то же время, нотариус облегчает процесс рассмотрения споров и процесса доказывания, поскольку документы, выдаваемые нотариусом, имеют особое доказательственное значение в суде и являются наименее оспоримыми, чем документы в простой письменной форме. Помимо этого, нотариус осуществляет правовые консультации и дает разъяснения по вопросам, касающимся совершения РФ конкретных нотариальных действий, и их последствий для лиц, не обладающих должным уровнем юридической грамотности затруднительно реализовать в полной мере свои законные права и обязанности.

Правореализационная функция отражает место нотариата в системе осуществления субъективных прав и исполнения обязанностей. Нотариус обладает несколькими полномочиями в рамках реализации прав граждан и юридических лиц. С одной стороны, нотариус обязан предоставить условия для реализации прав участников правоотношений. Так, нотариус оформляет завещание в соответствии с законом и волей наследодателя, тем самым гарантируя реализацию его законных интересов. С другой стороны, он является гарантом реализации прав и следит за тем, чтобы деятельность по их реализации была законной и справедливой по отношению ко всем участникам правоотношений, не ущемляя других лиц в их правах. В данном случае, нотариус при определении круга наследников умершего

---

<sup>1</sup> гл. 35 Проекта Федерального закона «О нотариате и нотариальной деятельности в Российской Федерации» (подготовлен Минюстом России) (не внесен в ГД ФС РФ, текст по состоянию на 17 сентября 2013 г.) [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения: 17.05.2018).

наследодателя обязан проверить, все ли из претендующих на наследство лиц имеют право называться наследниками, к примеру, не является ли один из них недостойным наследником по ряду причин.

Охранительная функция отражает место нотариата как публично-правового института, обеспечивающего законность и правомерность юридических действий участников гражданского оборота в самом широком смысле, снижая уровень как гражданских, так и уголовных правонарушений. В ходе реализации данной функции нотариат способствует снижению уровня преступности и криминальности в гражданском обороте в сфере собственности, а также обеспечивает юридическую безопасность физических и юридических лиц посредством удостоверения доверенностей на совершение отчуждения прав собственности и иных прав, удостоверения принятия общим собранием участников общества решения и состава участников общества, присутствовавших при его принятии. С принятием норм об обязательном удостоверении сделок с долями недвижимости процент мошеннических сделок был сокращен.

Фискальная функция реализуется нотариусом за счёт привлечения всех обязанных лиц к уплате налогов. Эта функция отчасти находит свое отражение в экономической функции государства, о чем упоминалось выше. При выдаче свидетельства о праве на наследство нотариус обязан сообщать о получении наследства конкретными лицами в налоговые органы.

Не менее значимыми функциями, которым призван отвечать нотариат, являются содержательные функции. К ним относятся:

1. правоустановительная
2. удостоверительная

Содержательные функции характеризуют нотариальную деятельность с точки зрения ее особенностей, как специфической государственной деятельности.

Правоустановительная функция заключается в необходимости установления определенных фактов, имеющих юридическое значение. Нотариус обязан проверять информацию, поступающую к нему от субъектов правоотношений, а также предоставлять ее в установленных законом случаях посредством истребования из

соответствующих учреждений или лиц. Это относится и к документам, которые нотариус получает для оформления конкретных документов, например, при определении круга наследственной массы нотариус обязан проверить наличие оснований права собственности у наследодателя на все перечисленные в завещании объекты имущества.

Удостоверительная функция нотариата находит свое отражение в ряде действий, совершаемых нотариусом. Все акты, выдаваемые им от имени РФ, имеют особое доказательственное значение в суде. Приоритетная сила нотариальных актов объясняется спецификой нотариата, как государственного органа. Нотариус-доверенное лицо, выступающее от имени государства, которое призвано законно, беспристрастно, независимо и самостоятельно осуществлять свои полномочия, понимая при этом ответственность за совершение неправомерных действий. Перед осуществлением любого действия нотариус проверит все факты и обстоятельства, которые могли бы ввести его в заблуждение и помешали вынести верное решение. Нотариально заверенные факты презюмируются судом как соответствующие действительности, пока не доказано обратное. Вследствие этого нотариус обладает особым социально-правовым статусом, дающим ему право удостоверить различные юридические факты, сделки, договоры, волеизъявления субъектов: завещания, соглашения и т.д.

Некоторые ученые выделяют особую функцию нотариата, не входящую ни в одну из групп- доказательственную<sup>1</sup>. Ее значение связано с особой силой актов, издаваемых нотариусом, являющихся квалифицированными письменными доказательствами. Для нотариальных актов процессуальном законодательством установлены специальные правила, освобождающие стороны от доказывания обстоятельств, подтвержденных нотариусом.

Так, согласно ч. 5 ст. 61 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации от 14 ноября 2002 г. № 138-ФЗ обстоятельства, подтвержденные нотариусом при совершении нотариального действия, не требуют доказывания, если

---

<sup>1</sup> Гонгало Б.М., Зайцева Т.И., Медведев И.Г. и др.; Указ. соч. С.273.

подлинность нотариально оформленного документа не опровергнута в порядке, установленном ст. 186 ГПК РФ, или не установлено существенное нарушение порядка совершения нотариального действия<sup>1</sup>. Из этого следует, что лицо, оспаривающее факты, удостоверенные нотариусом вправе написать заявление о подложности доказательств либо привести доказательства существенного нарушения порядка совершения нотариального действия. Указанное обстоятельство может быть установлено также судом по собственной инициативе. Аналогичное положение закреплено в ч. 5 ст. 69 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации" от 24 июля 2002 г. № 95-ФЗ<sup>2</sup>.

Таким образом, нотариальные акты обладают особой юридической силой- в отношении них действует презумпция действительности этого документа, как следствие, верности обстоятельств, которые он подтверждает.

Особое доказательственное значение нотариальных актов также проявляется в их удостоверительном характере. Так, при совершении ряда сделок, действий, обязательно должен присутствовать нотариус, который является гарантом правомерности сделки и волеизъявления обеих сторон, либо одной стороны, когда нотариус удостоверяет завещание. Этот аспект коррелирует с удостоверительной функцией, упомянутой выше. Отсутствие нотариального удостоверения сделок, в отношении которых удостоверение нотариусом является общеобязательным, влечет их недействительность. Придание особого статуса нотариальным актам объясняется обширным рядом действий, которые осуществляет нотариус для проверки имеющейся у него информации либо поиска необходимой для удостоверения. Нотариус проверяет их на соответствие закону, соблюдение формальных требований, устанавливает причинно-следственные связи, а также оценивает применимость.

---

<sup>1</sup> Собрание законодательства РФ. 2002. № 46. ст. 4532.

<sup>2</sup> Собрание законодательства РФ. 2002. № 30. ст. 3012.

Отдельные авторы полагают, что все общие положения доктрины доказательственного права вполне применимы и к нотариальной деятельности<sup>1</sup>. Так, в нотариальном производстве также можно выделить этапы собирания, исследования и оценки доказательств, необходимо здесь определять и предмет доказывания. Применимы правила относимости и особенно допустимости доказательств, которые здесь достаточно строги.

Исследовав функции, присущие нотариату как специфическому органу, мы пришли к выводу о том, что нотариат является специфическим профессиональным сообществом нотариусов, не относящимся ни к одной из ветвей власти, однако непременно оказывающим содействие каждой из них. Он является органом с двойственной правовой природой, действующий на границе государства и гражданского общества. Его деятельность многоаспектна, а функции, которые он осуществляет, находят свое отражение в деятельности других государственных органов. Нотариат решает, как социальные, так и сугубо юридические задачи: обеспечивает законность, способствует снижению численности правонарушений и преступлений, облегчает процесс доказывания и уменьшает количество судебного рассмотрения споров, играет роль медиатора, способствует реализации прав граждан и охраняет их законные права и интересы, удостоверяет юридические факты, оказывает содействие налоговым органам, взаимодействует с государственными органами и хозяйствующими субъектами.

Нотариус является важнейшим участником правоотношений, возникающих по поводу наследования имущества. Наследственные правоотношения возникают с момента удостоверения завещания наследодателя и заканчиваются выдачей свидетельства о праве на наследство либо прекращаются по истечении установленного законом срока на принятие с выдачей свидетельства о праве на наследство. На протяжении периода реализации наследственных прав нотариус

---

<sup>1</sup> Треушников М.К. Судебные доказательства. 5-е изд., доп. М.: Издательский Дом «Городец», 2016. С.220; Решетникова И.В. Курс доказательственного права в российском гражданском судопроизводстве. Монография. М.: Норма. Инфра-М, 2010. С. 82.

является гарантом законности и всесторонней защиты интересов всех участвующих субъектов.

Полномочия нотариуса являются средством реализации его функций, поскольку, осуществляя то или иное действие, он реализует назначение нотариата в обществе. Полномочия- совокупность действий, которые нотариус может или должен совершать в рамках осуществления своей деятельности в соответствии с законом. На сегодняшний день нотариус может осуществлять ряд действий, целью которых является реализация воли наследодателя, защита интересов наследников, защита имущества, составляющего наследственную массу, охрана интересов лиц, перед которыми у наследодателя имелись обязательства и т.д. Круг его полномочий ограничен ст.35 Основ<sup>1</sup>. Однако перечень нельзя признать закрытым, поскольку законодательными актами РФ могут быть предусмотрены и иные действия, например, оказание услуг технического характера и осуществление правового анализа удостоверяемых им документов. При этом каждое из них должно соответствовать регламенту и иным требованиям, установленным к форме каждого из видов деятельности, осуществляемой нотариусом.

Согласно действующим нормам ГК РФ и Основ, нотариус, осуществляя свою деятельность по реализации наследственных прав граждан, правомочен совершать следующие действия:

1. удостоверение завещаний (ст.57 Основ, ст. 1125 ГК РФ);
2. удостоверение завещаний, приравняемых к нотариально удостоверенным завещаниям (ст. 1127 ГК РФ);
3. оглашение закрытых завещаний (ст.1126 ГК РФ);
4. удостоверение полномочий душеприказчика/исполнителя завещания (ст.1135 ГК);
5. выдача свидетельств о праве на наследство (1153 ГК РФ);
6. принятие мер по охране наследственного имущества (ст. 64 Основ, ст. 1171, 1172 ГК РФ);

---

<sup>1</sup> Основы законодательства РФ о нотариате.

7. учреждение доверительного управления имуществом (ст.1173 ГК РФ);
8. передача имущества на хранение (ст. 1172 ГК РФ);
9. выдача постановления о возмещении расходов на достойные похороны наследодателя (ст. 1174 ГК РФ);
10. составление и ведение наследственных дел;
11. определение состава наследственной массы;
12. удостоверение соглашения о разделе наследственного имущества;
13. определение лиц, претендующих на право получения обязательной доли в наследстве (ст.1149 ГК РФ);
14. подтверждение круга наследников (ст. 1116 ГК РФ);
15. извещение наследников об открывшемся наследстве (ст.63.1 Основ);
16. осуществление нотариусом полномочий в деле о банкротстве умершего гражданина или гражданина, объявленного умершим (там же)<sup>1</sup>.

Основными видами деятельности нотариуса в рамках наследственных правоотношений являются – удостоверение завещаний, открытие наследственного дела, опись и охрана наследства, определение круга наследников, и выдача свидетельств о праве на наследство. Совершая указанные действия, нотариус вступает в правовые отношения с наследодателем, наследниками, органами опеки и попечительства, иными лицами и органами.

Как следует из анализа нормативно-правой базы, не все действия, выполняемые нотариусом в рамках наследования имущества, регламентируются федеральным законодательством. В отличие от других государственных органов, большое значение для нотариальной практики имеют подзаконные акты: методические рекомендации, приказы, регламенты, издаваемые Минюстом и ФНП. Для подробного изучения полномочий нотариуса представляется необходимым изучить правовые основы нотариальной деятельности.

Как отметил Щекочихин П.А.: «вопрос о правовых основах организации и деятельности нотариата в РФ имеет не только теоретическое, но и практическое

---

<sup>1</sup> Гражданский кодекс РФ (часть третья).

значение, поскольку в правоприменительной деятельности нотариуса постоянно возникают вопросы выбора нормы, которой следует руководствоваться при совершении конкретного нотариального действия»<sup>1</sup>.

### **1.3 Правовое регулирование нотариальной деятельности по реализации наследственных прав**

Правовые основы деятельности нотариуса в рамках наследственных правоотношений являются довольно объемными и содержательными по своему значению. Это объясняется многоаспектностью деятельности органов нотариата. С одной стороны, для эффективной и корректной работы требуется административное законодательство, устанавливающее назначение, организацию, состав, структуру, правовое положение нотариата и нотариусов, действующих от лица и имени государства. С другой стороны, необходимо установить юрисдикционные полномочия нотариуса и характер его взаимодействия с другими субъектами государственной власти, такими, как суд. Существо правоприменительной деятельности нотариуса регулируется нормами гражданского права. Также считаем обязательным упомянуть о том, что нотариат является не только специфическим государственным органом, призванным решать определенные задачи государства, но и субъектом права в лице его сотрудников, который также может нести ответственность. В связи с этим, на деятельность нотариусов распространяет свое действие нотариальное, гражданское, уголовное и трудовое законодательство.

Нормативным актом, обладающим высшей юридической силой в РФ, является Конституция РФ. Сущность нотариальной деятельности определяется ее содержанием. В ст. 48 содержится право граждан на квалифицированную юридическую помощь<sup>2</sup>. Для реализации этого положения был создан нотариат, специфический публично-правовой орган. Нотариальная деятельность

---

<sup>1</sup> Щекочихин П.А. Нотариат Российской Федерации: автореф. дисс. ... канд. юрид. наук: 12.00.02 / Щекочихин П.А. Москва, 2013. С. 13.

<sup>2</sup> Конституция РФ от 12 декабря 1993 г.

провозглашена в ч.1 ст. 72 Конституции РФ, согласно которой нотариат как публично-правовой орган относится к предметам совместного ведения РФ и субъектов РФ. В федеральном законодательстве существуют ссылки на законодательство субъектов, которое могло бы более детально регламентировать то или иное действие нотариуса. Однако на практике правотворческая деятельность субъектов РФ в области нотариата практически не находит своего применения.

Среди практикующих юристов и ученых существует мнение о том, что подобных законодательных актов субъектов очень мало<sup>1</sup>. Как отмечает Комаров Н.И.: «Более чем в 30 субъектах РФ имеются законы о пределах нотариальных округов и их границах». В основном, субъекты РФ в своем законотворчестве воспроизводят нормы федерального законодательства. Представляется, что причина отсутствия законодательной базы субъектов в отношении нотариального производства кроется в достаточном наличии подзаконных актов, инструкций, методических рекомендаций, издаваемых ФНП или Минюста. Несмотря на их меньшую юридическую силу, на практике они являются общеобязательными.

В этом случае возникают проблемы противоречия норм Основ и ст. 3 ГК РФ в аспекте допустимости правового регулирования гражданских правоотношений в подзаконных НПА федеральных органов государственной власти. В Тюменской области нотариальную деятельность регламентирует Закон Тюменской области от 2 мая 2006 г. № 460 «О нотариате в Тюменской области»<sup>2</sup>. Изучив вышеупомянутый закон Тюменской области, мы пришли к выводу о том, что в ведении субъекта РФ остается определение пределов нотариальных округов, количество должностей нотариусов в нотариальных округах Тюменской области, а также материально-техническое и финансовое обеспечение государственных нотариальных контор, осуществляемое за счет средств областного бюджета. Содержание вышеупомянутого закона определяется тремя статьями. Предлагаем усовершенствовать законодательство субъектов РФ на примере закона, принятого в

---

<sup>1</sup> Настольная книга нотариуса Организация нотариального дела: в 4 т. / Т.И. Зайцева, Т.В. Патрушева, И.В. Первалова и др.; под ред. И.Г. Медведева. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Статут, 2015. Т. 1: Организация нотариального дела. С. 25.

<sup>2</sup> [Электронный ресурс]. Сайт. URL:<https://law.admtymen.ru/law/view.htm?id=215576> (дата обращения 25.02.2018).

Воронежской области, и дополнить статьи в части регулирования нотариальной деятельности посредством введения таких категорий как: иные нотариальные действия, схема нотариальных округов, порядок определения платы за оказание услуг правового и технического характера, срока повторной сдачи квалификационного экзамена и тд<sup>1</sup>.

Вторым по значению актом, регулирующим деятельность нотариусов, являются Основы законодательства Российской Федерации о нотариате. Это специфический НПА, фактически не являющийся ни федеральным конституционным законом, ни федеральным законом, поскольку был введен в действие до принятия Конституции РФ, соответственно до возникновения таких видов НПА. По своей юридической силе он соответствует федеральным законам РФ. Основы содержат в себе общую и особенную части. Общая часть закрепляет основные положения организации нотариата как государственного органа, порядок назначения и смещения с должности нотариуса, предъявляемым к нему требованиям, а также права, обязанности и меры ответственности нотариуса. Специальная часть включает в себя нормы, регламентирующие совершение нотариальных действий: применительно к наследственным правоотношениям это- удостоверение завещаний, принятие заявлений граждан, принятие мер к охране имущества, выдача свидетельств о праве на наследство. Основы носят правоустанавливающий характер для деятельности нотариуса, поскольку определяют основы функционирования его деятельности и виды осуществляемых им действий. Вопросам содержательного характера в Основах уделяется незначительное внимание.

В ст. 1 определены правовые основы нотариата: Конституция РФ, конституции (уставы) субъектов РФ и соответственно Основы. Представляется, что перечень является довольно узким и неисчерпывающим. Даже не обращая внимание на подзаконные акты, которые имеют большое значение для правоприменительной

---

<sup>1</sup>Закон Воронежской области № 219-ОЗ от 22 декабря 2015 г. «О регулировании отдельных правоотношений в сфере нотариата в Воронежской области и о признании утратившими отдельных законодательных актов воронежской области в сфере нотариата». Официальный интернет-портал правовой информации [Электронный ресурс]. Сайт. URL: <http://www.pravo.gov.ru> (дата обращения: 10.02.2018).

практики нотариуса, законодатель не упомянул о кодексах РФ, имеющих огромное значение для любого нотариуса, ни о ратифицированных международных договорах, ни о федеральных законах. Ставится под сомнение целесообразность включения в ст.1 ограниченного списка нормативного регулирования нотариата. Отсутствие прямого указания на Конституцию и Основы не лишает их силы распространения на нотариальную деятельность.

Если Основы являются формой осуществления нотариальной деятельности, то нормы части Гражданский кодекс РФ как источник нотариального законодательства в основном относится к самому содержанию нотариальной деятельности, определяя существо конкретных нотариальных действий. Отдельного внимания заслуживает раздел 5 части 3(гл. 61-65), в котором содержится значительное количество норм, регламентирующих процедуру действий нотариуса по реализации наследственных прав граждан: общие положения о наследования, порядок наследования по закону и завещанию, наследование отдельных видов имущества<sup>1</sup>.

Такое же значение имеют Семейный, Трудовой, Налоговый и Земельный кодексы РФ. Они уточняют содержание деятельности нотариуса в рамках различных правоотношений с иными государственными органами, своими сотрудниками и заявителями. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ содержит меры ответственности, в частности ст. 202 «Злоупотребление полномочиями частными нотариусами и аудиторами»<sup>2</sup>. Особое значение имеют процессуальные кодексы: Гражданский процессуальный кодекс РФ и Арбитражный процессуальный кодекс РФ. В них установлены правила процессуального участия нотариуса в судопроизводстве, в том числе основания и порядок оспаривания его действий.

Среди федеральных законов, имеющих значение для нотариальной деятельности, основополагающим является Федеральный закон от 21 ноября 2011 г. № 324-ФЗ "О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации"<sup>3</sup>. В ст. 19

---

<sup>1</sup> Гражданский кодекс РФ (часть третья).

<sup>2</sup> Собрание законодательства РФ. 1996. № 25. ст. 2954.

<sup>3</sup> Собрание законодательства РФ. 2011. № 48. ст. 6725.

закреплена обязанность нотариусов оказывать бесплатную юридическую помощь в установленных законом случаях. Помимо этого, нотариус реализует свои полномочия в соответствии с Федеральным законом «Об обществах с ограниченной ответственностью», Федеральным законом «Об акционерных обществах», «О регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним», Федеральным законом «О государственной регистрации недвижимости», Федеральным законом «Об инвестиционном товариществе» и рядом других федеральных законов.

Указы Президента РФ и Правительства РФ. В качестве примера можно привести Указ Президента РФ от 22 июля 2002 г. № 767 "Об использовании Государственного герба Российской Федерации на печатях нотариусов", согласно которому Государственный герб РФ помещается на печатях нотариусов и воспроизводится на оформляемых и (или) выдаваемых ими документах<sup>1</sup>.

Акты федеральных органов исполнительной власти. Указанные акты принимаются по целому ряду вопросов, в том числе и в случаях, прямо указанных в Основах законодательства РФ о нотариате. Другими, но не менее важными правовыми основами деятельности нотариуса по реализации наследственных прав граждан являются подзаконные акты. К ним относятся приказы и регламенты Минюста РФ, ФНП. Он содержит правила удостоверения сделок (в том числе завещаний), принятия мер к охране наследственного имущества, выдачи свидетельства о праве на наследство, свидетельствование верности копий документов и выписок из них, подлинности подписи и верности перевода, удостоверении различных фактов, и других действий. Наиболее значимыми приказами Минюста РФ в рамках наследования имущества являются:

1. Приказ Минюста РФ от 30 августа 2017 г. № 156 «Об утверждении Регламента совершения нотариусами нотариальных действий, устанавливающего объем информации, необходимой нотариусу для совершения нотариальных действий, и способ ее фиксирования»<sup>2</sup>. Данным приказом устанавливаются

---

<sup>1</sup> Собрание законодательства РФ. 2002. № 30. ст. 3036

<sup>2</sup> Официальный интернет-портал правовой информации [Электронный ресурс]. Сайт. URL: <http://www.pravo.gov.ru> (дата обращения: 10.01.2018).

требования к запрашиваемой нотариусом информации для совершения конкретных видов действий: конкретный список необходимых сведений и источник ее получения, общие положения об использовании информации нотариусом и ее фиксации.

2. Приказ Минюста РФ от 15 марта 2000 г. № 91 «Об утверждении Методических рекомендаций по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации»<sup>1</sup>. В нем содержатся руководство к составлению и удостоверению любых видов нотариальных актов, отсылочные нормы к гражданскому законодательству, которыми должен руководствоваться нотариус при совершении конкретного действия, правила оформления решений о принятии мер к охране наследства, выдаче свидетельства о праве на наследство и др.

3. «Методические рекомендации по удостоверению завещаний, принятию нотариусом закрытого завещания, вскрытию и оглашению закрытого завещания» (утв. Решением Правления ФНП от 01-02 июля 2004 г., Протокол № 04/04)<sup>2</sup>. Рекомендации включают в себя порядок действий нотариуса на каждой стадии оформления и оглашения воли заявителя согласно закрытому завещанию. В данном документе содержатся правила проверки личности и дееспособности заявителя, формы завещания, раскрывается принцип свободы завещания, права заявителя, требования к содержанию закрытого завещания, а также порядок его удостоверения, права и обязанности нотариуса на каждой стадии реализации наследственных прав завещателя.

4. «Методические рекомендации по оформлению наследственных прав» (утв. Решением Правления ФНП от 27 – 28 февраля 2007 г., Протокол № 02/07)<sup>3</sup>. В этом акте содержится подробное описание всех стадий нотариального производства с момента открытия наследства до выдачи свидетельства о праве на наследство,

---

<sup>1</sup> Бюллетень Минюста РФ. 2000. № 4.

<sup>2</sup> Нотариальный вестник. 2004. № 9.

<sup>3</sup> Нотариальный вестник. 2008. № 8.

порядок ведения наследственных дел, требования к документам, порядок выдачи нотариальных актов.

5. Приказ Минюста России от 16 апреля 2014 г. № 78 «Об утверждении Правил нотариального делопроизводства»<sup>1</sup>.

Их содержание носит общеобязательный характер, они подлежат применению всеми нотариусами на всей территории РФ. Причиной тому является специфический организационно-правовой статус нотариальных органов. Фактически ФНП является некоммерческим общественным объединением, с обязательным членством всех нотариальных палат в силу закона<sup>2</sup>.

Отличительной особенностью нормативных актов по нотариату является то правило, что многие из них должны приниматься совместным решением Минюста РФ и ФНП, поскольку последняя наделена рядом регулирующих полномочий публично-правового характера в сфере нотариата.

Международные соглашения и договоры. Согласно ч. 4 ст. 15 Конституции РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры России являются частью ее правовой системы. В условиях вхождения России в мировое экономическое и правовое пространство значение международных договоров по правовым вопросам весьма значительно. Например, нотариусами применяются Конвенция, отменяющая требование легализации иностранных официальных документов, заключенная в Гааге, 5 октября 1961 г. (вступила в силу для России 31 мая 1992 г.)<sup>3</sup>, в соответствии с которой нотариально удостоверенные акты, составленные нотариусом на территории иностранного государства признаются действующими и не требуют проверки подлинности содержания, подписи, печати и полномочий удостоверяющего лица.

Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (Минск, 22 января 1993 г., вступила в силу для России 31 мая 1992 г.) определяют порядок и размер оказания помощи нотариусами в рамках

---

<sup>1</sup> Российская газета. 2014. № 95.

<sup>2</sup> Устав Федеральной нотариальной палаты, утверждена ФНП 22 сентября 1993 г. // Нотариальный вестник. 2017. № 9.

<sup>3</sup> Бюллетень международных договоров. 1993. № 6.

семейных, наследственных и иных правоотношений<sup>1</sup>. Существует целый ряд других международных соглашений и договоров. Например, Конвенция между Союзом Советских Социалистических Республик и Итальянской Республикой о правовой помощи по гражданским делам (заключена в г. Риме 25 января 1979 г.) устанавливает правила о трансграничном действии нотариальных актов в отношении денежных обязательств, придавая им силу, фактически равную с судебным решением<sup>2</sup>.

Существенное значение для правоприменительной практики имеет Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод (заключена в г. Риме 04 ноября 1950 г.)<sup>3</sup>. Основные права и свободы человека, закрепленные в данной Конвенции, имеют приоритетное правоприменительное значение и для нотариусов, которые обязаны соблюдать ее положения. Например, ст. 14 Конвенции запрещает дискриминацию в каких-либо форме и виде, что распространяется и на участников нотариального производства.

Судебная практика. Источником права в современных условиях становится судебная практика в самых разнообразных ее формах. Судебная практика не только выступает в современных условиях в качестве предварительной ступени к последующему нормативному регулированию, но и сама становится непосредственным источником такого регулирования.

Практика Конституционного Суда РФ. Юридическая сила решений Конституционного Суда РФ характеризуется тем, что они обязательны на всей территории РФ для всех представительных, исполнительных и судебных органов государственной власти, органов местного самоуправления, предприятий, учреждений, организаций, граждан и их объединений (ст. 6 Федерального конституционного закона от 21 июля 1994 г. № 1-ФКЗ "О Конституционном Суде Российской Федерации)<sup>4</sup>. Одним из таких актов является Постановление Конституционного Суда РФ от 19 мая 1998 г. №15-П «По делу о проверке

---

<sup>1</sup> Бюллетень международных договоров. 1993. № 6.

<sup>2</sup> [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 10.03.2018).

<sup>3</sup> Бюллетень международных договоров. 2001. № 3.

<sup>4</sup> Собрание законодательства РФ. 1994. № 13. ст. 1447.

конституционности отдельных положений ст. ст. 2, 12, 17, 24 и 34 Основ законодательства РФ о нотариате»<sup>1</sup>.

Практика Верховного Суда РФ. Важное значение имеют решения Верховного Суда РФ, когда указанный судебный орган реализует свои полномочия по проверке соответствия федеральным законам актов Правительства РФ и нормативных актов федеральных органов исполнительной власти, а также разрешает гражданские дела в апелляционном, кассационном и надзорном порядке. Например, Апелляционным определением Верховного Суда РФ от 13 августа 2015 г. № АПЛ15-312 было оставлено без изменения решение Верховного Суда РФ от 23 апреля 2015 г. N АКПИ15-140, которым было оставлено без удовлетворения заявление о признании недействующим Приказа Минюста России от 1 июля 2011 г. N 254 "Об утверждении форм статистической отчетности Министерства юстиции Российской Федерации о нотариате в Российской Федерации"<sup>2</sup>.

Значима также практика толкования норм ВС РФ и нижестоящими судами общей юрисдикции, применяемых в нотариальной деятельности. Поэтому такая практика обобщается и используется в работе нотариусов, а также публикуется в виде обзоров. Ключевым Постановлением ВС РФ, имеющим огромное значение для деятельности нотариуса и судей в рамках наследования, является Постановление Пленума ВС РФ от 29 мая 2012 года № 9 «О судебной практике по делам о наследовании»<sup>3</sup>. Данное постановление разъяснило многие противоречия, которые долгие годы являлись предметом многочисленных обжалований применения норм судами и действий нотариуса. До сих пор оно не утратило своего значения. Более того, часть положений, закрепленных в нем зашли свое отражение в Проекте.

Еще одним специфическим актом, составляющим правовые основы деятельности нотариата в РФ, является Кодекс профессиональной этики нотариусов, утвержденный Министерством юстиции РФ 19 января 2016 года<sup>4</sup>. Он устанавливает требования к профессиональной этике нотариуса и лица, его замещающего, а также

---

<sup>1</sup> Российская газета. 1998. № 101.

<sup>2</sup> [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 07.01.2018).

<sup>3</sup> Российская газета. 2012. № 127.

<sup>4</sup> [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 07.01.2018).

основания возникновения дисциплинарной ответственности нотариуса, порядок привлечения его к дисциплинарной ответственности и меры дисциплинарной ответственности нотариуса, занимающегося частной практикой, и лица, его замещающего. Ранее Кодекс носил рекомендательный характер, но после его официального утверждения Минюстом и ФНП, данный акт приобрел общеобязательный характер. В нем содержатся требования, предъявляемые не только к формальным действиям нотариуса, но и к этической стороне его деятельности. Из этого следует, что государство проявляет осмотрительность в делах, осуществляемых от его имени, и следит за тем, чтобы нотариус являлся уважаемым, легитимным представителем власти и ответственно относился к своим полномочиям.

Особым актом, представляющим большой научный интерес, однако пока не обладающий юридической силой, является Проект Федерального закона «О нотариате и нотариальной деятельности в Российской Федерации», подготовленный Минюстом РФ<sup>1</sup>. В настоящий момент текст закона не внесен в Государственную Думу, проект находится на стадии общественного обсуждения с 17 сентября 2013 г. В законопроекте содержится ряд положений, закрепленных выше рассмотренными Приказами Минюста РФ, расширяется аппарат, определяется правовой статус нотариата. Так, согласно ст. 1, нотариат является профессиональным сообществом нотариусов, выполняющим публично-правовые функции. Он не входит в систему органов государственной власти и органов местного самоуправления. Подобные положения критикуются отдельными авторами, поскольку анализ назначения и правового статуса нотариата говорит о том, что он реализует все функции, присущие государственному органу. Проектом также ставится вопрос об уравнивании компетенций государственного нотариуса, и нотариуса, занимающегося частной практикой. Сейчас государственные нотариальные конторы открываются Минюстом РФ или по его поручению его территориальным управлением. В случае принятия проекта такие конторы будут открываться

---

<sup>1</sup> [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 13.04.2018).

субъектом РФ по предложению территориального управления Минюста РФ в случае признания несостоявшимся конкурса на получение статуса нотариуса.

Практикующие нотариусы критикуют данный проект по ряду оснований: так, проект обязывает нотариусов по каждому нотариальному действию выносить постановление о начале производства, о приостановлении, о завершении и тд. Все это способствует затягиванию процесса нотариальной деятельности и не несет практического применения, в особенности, если заявитель обратился просто за удостоверением копии документа или получением согласия на выезд ребенка за границу<sup>1</sup>. Проектом не установлен перечень действий, в отношении которых нотариус будет протоколировать каждый этап его совершения.

Таким образом, можно сказать, что основным источником правовых норм как об организации нотариальной деятельности, так и относительно порядка совершения нотариальных действий являются Основы и подзаконные акты (приказы Минюста), раскрывающие и уточняющие ее нормы, конкретизирующие порядок и правила действий в отношении наследования имущества. Только относительно ряда процедурных вопросов назначения на должность нотариуса и нотариального делопроизводства в случаях, предусмотренных Основами законодательства РФ о нотариате, источником нотариального законодательства являются нормативные акты федеральных органов исполнительной власти, при этом в ряде случаев принятые по согласованию с Федеральной нотариальной палатой.

---

<sup>1</sup> Верхов М.А. Проект нового закона о нотариате представлен на общественный суд. Комментарий Мокробородовой Е.Н., нотариуса города Москвы. [Электронный ресурс]. Электронный журнал «Экономика и жизнь». Сайт. URL: <https://www.eg-online.ru/article/224415/> (дата обращения: 11.04.2018).

## **Глава 2. НАСЛЕДСТВЕННЫЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ В НОТАРИАЛЬНОЙ ПРАКТИКЕ**

### **2.1. Роль нотариуса в реализации наследственных прав граждан**

В своей повседневной работе нотариус руководствуется массой правовых норм для достижения одной цели- должного оформления актов реализации прав заинтересованных лиц, обратившихся к нему за помощью, обеспечивая соблюдение публичного интереса в частноправовых отношениях и защиту прав третьих лиц, и прежде всего слабой стороны. Своим актом нотариус реализует волю и законные интересы граждан и юридических лиц.

В деятельности нотариуса две равнозначные стороны: материально-правовая и процессуальная. С материально-правовой точки зрения нотариус применяет нормы гражданского, семейного, земельного, жилищного и другого законодательства, определяющего существо совершаемых нотариальных действий. Одновременно его деятельность протекает в строго определенной процессуальной форме, обеспечивающей точность, полноту и достоверность установления нотариусом разнообразных юридических фактов гражданского оборота, предопределяя бесспорность нотариальных актов, их особую юридическую силу и значимость<sup>1</sup>.

Нотариус является гарантом реализации всех наследственных прав граждан- как наследодателя, так и наследников. Его деятельность призвана решать обширный круг задач, но основной целью является оказание квалифицированной юридической помощи. С одной стороны, он оказывает помощь в реализации наследственных прав граждан, удостоверяя завещание или выдавая свидетельство о праве на наследство. С другой стороны, он осуществляет своего рода правоустанавливающий процесс, когда определяет наличие оснований для включения имущества в состав наследственной массы или гражданина в круг наследников. Кроме того, нотариус правомочен осуществлять охрану законных интересов субъектов наследственных

---

<sup>1</sup> Зайцева Т.И., Патрушева Т.В., Перевалова И.В. и др.; под ред. Медведева И.Г. Указ. соч. С. 299.

правоотношений, принимая меры к охране наследственного имущества или отстраняя недостойного наследника по установленным основаниям. Помимо этого, он также оказывает и консультации по поводу совершения тех или иных действий, для того чтобы заявитель понимал и осознавал их значение и правовые последствия, тем самым оказывая в своем роде правовое просвещение граждан. На этом роль нотариуса в наследовании не ограничивается.

Для всесторонней реализации наследственных прав граждан нотариусу необходимо совершить обширный круг действий, для того, чтобы гарантировать что правопреемство осуществлено в рамках закона и не ущемляет права каждого из наследников и иных заинтересованных лиц.

По общему правилу нотариус становится участником наследственных правоотношений с момента удостоверения завещания либо заявления об принятии наследства в случае отсутствия завещания. Исследуя проект ФЗ «О нотариате и нотариальной деятельности», мы пришли к выводу о том, что нотариус может возбудить производство по наследственному делу в любой момент до выдачи свидетельства о право на наследство всем принявшим наследникам. Так, согласно ст. 211 вышеупомянутого Проекта, основаниями для начала деятельности нотариуса являются заявление:

- 1) о принятии либо об отказе от наследства;
- 2) о выдаче свидетельства о праве на наследство;
- 3) о выдаче свидетельства на долю в общем имуществе супругов после смерти одного из них;
- 4) о выдаче постановления об использовании принадлежавших наследодателю денежных средств для осуществления расходов на достойные похороны наследодателя;
- 5) о принятии мер по охране наследства либо об управлении им;
- 6) об удостоверении прав отказополучателей;
- 7) об удостоверении полномочий исполнителя завещания;
- 8) об удостоверении круга наследников для действия за границей Российской Федерации;

9) иное заявление, имеющее отношение к наследованию.

Основу для Проекта составили Методические рекомендации, из которых были выбраны вышеуказанные акты в некотором сокращении. Значительный круг оснований объясняется тем, что нотариус может вступить в процесс наследования на любом его этапе, поскольку в настоящий момент завещание может быть удостоверено у любого нотариуса, а открытие наследства должно осуществляться по месту последнего жительства гражданина либо, в случае отсутствия подобных сведений, по месту нахождения имущества, или наиболее ценной его части<sup>1</sup>. В случае возникновения сомнений нотариус обращается с разъяснением в территориальное представительство ФНП.

Подобное разнообразие влечет двоякое понимание, в результате чего наследственное дело заводит не тот нотариус, который должен заниматься этим согласно полномочиям в рамках своего нотариального округа. Хотя, исходя из норм действующего законодательства, нотариус обязан отказать в совершении нотариального действия, если действие подлежит совершению другим нотариусом (ст. 48 Основ). Проект не предусматривает возможности ФНП, Минюсту и их территориальным подразделениям обязывать нотариуса отказать в совершении нотариального действия или отменять совершенное нотариальное действие. В связи с этим возникает вопрос, какие меры ответственности применимы по отношению к нотариусу, который занимается действиями, предназначенными другому нотариусу? <sup>2</sup> Является ли отказ от совершения нотариального действия возможностью, а не обязанностью? Практикующие нотариусы г. Тюмени не усматривают в этой норме противоречий. По их мнению, проблема определения места открытия наследства решается с помощью разъяснения территориального подразделения ФНП, которое может получить гражданин после подачи заявления о разъяснении. Решение палаты определяется после оценки наследуемого имущества. После оценки и определения наиболее ценной его части устанавливается его

---

<sup>1</sup> Ст. 1115 Гражданского кодекса РФ (часть третья).

<sup>2</sup> Иванова А.Ю. О некоторых проблемах наследования в нотариальной практике // Имущественные отношения в РФ. 2013. № 3 (138). С. 45.

местоположение, и, следовательно, наследственный округ, к которому прикреплен тот или иной нотариус. Ответственность нотариуса зависит не от открытия или не открытия наследственного дела, а от принятия или не принятия заявления гражданина. Вне зависимости от принадлежности к нотариальному округу нотариус принимает заявление об открытии или принятии наследства, вносит его в ЕИС. В случае безосновательного отказа принятия заявления к нотариусу будут применены меры ответственности.

Формально нотариус приступает к реализации наследственных прав граждан не с момента совершения ими юридически значимого действия, а с момента составления наследственного дела. Наследственное дело- юридически значимый свод поступающих нотариусу заявлений, переписка нотариуса и документов, предъявленных нотариусу в доказательство фактов, необходимых для удостоверения права на наследство и совершения нотариальных действий по защите прав и интересов наследников, отказополучателей и иных заинтересованных лиц.

С целью фиксации документальной информации, необходимой для удостоверения нотариусом перехода прав наследодателя к надлежащим наследникам, нотариус открывает наследственное дело.

С момента предъявления нотариусу заявления начинают действовать наследственные правоотношения. Стоит отметить, что нотариус является не субъектом, а участником наследственных отношений, содействующим в реализации их прав и обязанностей в процессе наследственного правопреемства. Заявление является актом выражения своей воли и реализации наследственных прав.

Нотариус осуществляет серьезную работу по делопроизводству и учету всей информации, относящейся к делу. В определенной степени его деятельность можно сравнить с деятельностью органов следствия и дознания, поскольку, прежде чем удостоверить юридически значимый акт, он обязан проверить массу фактов, свидетельствующих о его истинности и законности. Так, нотариус, принимая заявление, регистрирует его в Журнале входящей корреспонденции, а затем- в Книге учета наследственных дел. Каждое наследственное дело ведется в соответствии с требованиями, установленными ФНП. Строгая регламентация

деятельности, в том числе делопроизводственной, объясняется особым социально-правовым статусом нотариальных актов. Они имеют специфическое доказательственное значение, как для суда, так и для иных государственных органов, организаций.

Производство по наследственному делу включает в себя:

1) учет поступающих к нотариусу в связи с открывшимся наследством документов (заявлений, согласий и т.д.):

- о принятии наследства либо об отказе от него;
- о выдаче свидетельства о праве на наследство;
- о выдаче свидетельства о праве на наследство, открывшееся за границей (об удостоверении круга наследников);
- о выдаче пережившему супругу свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе, нажитом в период брака с наследодателем;
- о принятии мер к охране наследственного имущества либо к управлению наследственным имуществом;
- о согласии быть исполнителем завещания (душеприказчиком);
- о выдаче свидетельства, удостоверяющего полномочия душеприказчика;
- о вынесении постановления об оплате за счет денежных средств наследодателя расходов по организации его похорон;
- о согласии на принятие наследства наследником, пропустившим срок, установленный для принятия наследства;
- иных документов, поступающих в связи с открытием наследства;

2) уведомление наследников и заинтересованных лиц о факте открытия наследства;

3) уведомление наследников, принявших наследство, о получении пережившим супругом свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе, нажитом в период брака с наследодателем;

4) истребование документов и сведений, необходимых для удостоверения наследственных прав:

- о смерти наследодателя;

- о времени и месте открытия наследства;
  - о наличии оснований наследования;
  - о принадлежности наследодателю наследственного имущества, составе, месте нахождения, стоимости наследственного имущества;
  - иных необходимых документов и сведений;
- 5) выдачу пережившему супругу свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе, нажитом в период брака с наследодателем;
  - 7) выдачу свидетельства о подтверждении полномочий душеприказчика;
  - 8) принятие мер к охране и управлению наследственным имуществом;
  - 9) вынесение постановлений об оплате за счет денежных средств наследодателя расходов по организации его похорон;
  - 10) выдачу свидетельства о праве на наследство;
  - 11) вынесение постановления об аннулировании ранее выданного свидетельства о праве на наследство;
  - 12) вынесение постановления об отказе выдачи свидетельства о праве на наследство;
  - 13) иные действия, необходимые для оформления наследственных прав<sup>1</sup>.

Наиболее оптимальным моментом возникновения наследственных правоотношений является составление завещания. Законодатель не определил понятие «завещания», в связи с чем в литературе существует масса предложений и дискуссий по этому поводу. Наиболее распространенным является определение завещания как распоряжения гражданином своим имуществом на случай смерти<sup>2</sup>.

Для рассмотрения проблем нотариальной деятельности, возникающих в рамках наследования имущества, представляется необходимым рассмотреть отдельные юридические характеристики завещания.

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

---

<sup>1</sup> П. 11 Методических рекомендаций по оформлению наследственных прав.

<sup>2</sup> Бондарев Н.И., Эйдинова Э.Б. Право на наследство и его оформление. М., 1971. С. 56.

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;

5) совершается без участия третьих лиц (принцип раздельности 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 (за исключением территории Крыма). Однако в возможном будущем этот способ завещания будет распространен на всей территории РФ, соответствующий законопроект уже внесен в Государственную Думу РФ<sup>1</sup>;

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

---

<sup>1</sup> Законопроект № 451522-7 «О внесении изменений в части первую и третью Гражданского кодекса Российской Федерации», Официальный сайт Государственной думы РФ. Информация по законопроекту № 801269-6 [Электронный ресурс]. Сайт. URL: [http://asozd2.duma.gov.ru/main.nsf/\(Spravka\)?OpenAgent&RN=801269-6](http://asozd2.duma.gov.ru/main.nsf/(Spravka)?OpenAgent&RN=801269-6) (дата обращения 13.04.2018).

решению данного вопроса, не запрещает конкретно указать виды имущества, которые завещает наследодатель, хотя у него их нет в наличии;

8) в отношении возможности составления завещания действует принцип его свободы. Он предполагает возможность наследодателя передать свое имущество любым лицам, даже тем, кому не предполагается доля имущества по закону, отстранить наследников, не указывая причин, самостоятельно определить размер передаваемых долей. Единственное ограничение- выделение из завещания обязательных долей, даже если в завещании наследодатель предполагал передачу имущества с учетом их размера.

Для удостоверения завещания нотариус должен совершить ряд юридически значимых действий, направленных на установление личности заявителя, определение наличия дееспособности, отсутствия ранее существующих завещаний. Завещатель вправе составить не одно, а несколько завещаний, или впоследствии отменить или изменить их. На это указывает диспозитивность законодательства, а также отсутствие противоречий практики.

До недавнего времени перед нотариусом стояла проблема оценки дееспособности. Нотариус при работе с клиентом должен был сделать о его психическом и нравственном здоровье, основываясь на собственном мнении, сложившемся в результате формальной беседы из ряда стандартных вопросов. При этом он имел права запрашивать у каждого заявителя справку о психическом или физическом здоровье, поскольку данные сведения являются тайной, охраняемой законом, и раскрываются в особых случаях. Напомним, что в случае удостоверения заявления недееспособного лица, нотариус нарушает законодательство и несет за это предусмотренную ответственность. Поэтому нотариусы находились в заведомо невыгодном положении. Теперь ФНП обладает доступом к Реестру дееспособности лиц, являющихся собственниками недвижимого имущества. В этом реестре содержатся все сведения о вынесенных в отношении гражданина судебных решениях о признании его недееспособным и тд. Если раньше нотариус фактически осуществлял экспертную оценку, не обладая необходимыми медицинскими знаниями, то теперь в его компетенцию входит проверка дееспособности на предмет

ее наличия или отсутствия. Это упрощает работу и делает ее более безопасной с точки зрения нотариуса.

После установления личности и проверки документов нотариус решает вопрос о том, какой вид завещания предполагает составить заявитель. По общему правилу составляется простое завещание, в рамках которого нотариусу становится известно его содержимое: он обязан хранить тайну завещания и не вправе сообщать эту информацию иным лицам до наступления момента открытия наследства. К иным лицам, обязанным хранить тайну завещания относятся иное лицо, удостоверяющее завещание и свидетели; душеприказчик; переводчик; и рукоприкладчик, подписывающий завещание вместо наследодателя по физиологическим причинам.

Заявитель вправе составить закрытое завещание. Его отличительной особенностью является то, что его содержимое известно лишь самому наследодателю. Согласно ст. 1126 ГК РФ закрытое завещание должно быть собственноручно написано и подписано завещателем<sup>1</sup>. Несоблюдение этих правил влечет за собой недействительность завещания. Принимая конверт с завещанием, нотариус удостоверяет его в присутствии двух свидетелей, которые также обязаны поставить свои подписи на конверте. Конверт, удостоверенный в установленном порядке, запечатывается в их присутствии нотариусом в другой конверт, на котором нотариус оставляет данные о завещателе, месте и дате его принятия завещания, фамилии, об имени, отчестве и о месте жительства каждого свидетеля в соответствии с документом, удостоверяющим личность.

Отличительной особенностью является то, что закрытым завещанием нельзя определить создание наследственного фонда. Считаем это положение закономерным, поскольку его создание предусматривает закрепление устава. Устав фонда является юридически сложной конструкцией, составление которого невозможно без консультации с нотариусом и обладания глубокой степенью правовых знаний. Несоответствие положений устава закону влечет его недействительность, поскольку не может быть зарегистрировано.

---

<sup>1</sup> Гражданский кодекс РФ (часть третья).

В обязанности нотариуса по удостоверению завещания также входит разъяснение всех юридических последствий составления завещания и понимания значения своих действий. Так, на практике нередко происходят случаи, когда к нотариусу обращается пожилой гражданин вместе со своим молодым родственником, который, пользуясь преклонным возрастом и складом ума, внушает потенциальному наследодателю иное последствие совершения своих действий. В этом случае нотариус проводит беседу с заявителем единолично и удостоверяется в желании и независимости воли заявителя.

По общему правилу завещание составляется в простой письменной форме, в последствии удостоверяется и визируется нотариусом. В случаях, предусмотренных федеральными законами, допускается удостоверение завещаний (завещательных распоряжений) помимо нотариуса другими лицами:

1. должностным лицам органов местного самоуправления;
2. должностным лицам консульских учреждений РФ;
3. главными врачами, их заместителями по медицинской части или дежурными врачами этих больниц, госпиталей и других медицинских организаций, а также начальниками госпиталей, директорами или главными врачами домов для престарелых и инвалидов;
4. капитанами судов, плавающих под Государственным флагом РФ;
5. начальниками экспедиций, российских антарктических станций или сезонных полевых баз;
6. командирами воинских частей;
7. начальниками мест лишения свободы<sup>1</sup>.

Впоследствии такое завещание, приравненное к нотариально удостоверенному, должно быть удостоверено нотариусом в установленном порядке. На практике возникает масса проблем, поскольку лица, осуществляющие удостоверение, не всегда могут оценить документ и его содержание на предмет соответствия закону. Зачастую удостоверяющую подпись ставят лица, не

---

<sup>1</sup> П. 11 Методических рекомендаций по удостоверению завещаний, принятию нотариусом закрытого завещания, вскрытию и оглашению закрытого завещания.

наделенные полномочиями, либо нарушают форму составления документа, к примеру, некорректно ставят дату или место составления. Также на практике имеет место проблема, когда завещание, составленное в чрезвычайных условиях, не было вовремя удостоверено нотариусом, а для признания его силы в суде истец не мог доказать факт наличия чрезвычайных обстоятельств. Причем категория «чрезвычайность» предполагает особые внешние, окружающие обстоятельства, а не резкое ухудшение здоровья завещателя<sup>1</sup>.

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. Простая письменная форма допустима только при совершении завещания в чрезвычайных обстоятельствах. Под ними подразумевается такое положение, при котором жизнь человека находится под угрозой. В этом случае его подписывает наследодатель, удостоверяющее вышеуказанное лицо и два свидетеля. В последствии такое завещание должно быть удостоверено судом по требованию заинтересованных лиц в течение срока принятия наследства.

Одним из важнейших требований к форме завещания независимо от его вида и способа удостоверения является наличие собственноручной подписи наследодателя.

В случае, если завещатель ввиду своих физиологических особенностей (отсутствие части руки, иные физические недостатки, особые заболевания) либо неграмотности не может самостоятельно подписать документ - за него подпись осуществляет рукоприкладчик - лицо, которое от имени наследодателя выполнит действия, связанные с правильным оформлением завещания<sup>2</sup>. 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

---

<sup>1</sup> Попова Ю.А. Завещание в чрезвычайных обстоятельствах: вопросы теории и практики // Научный журнал Кубанского государственного аграрного университета. 2016. № 109-5. С. 26.

<sup>2</sup> Ч. 3 ст. 1125 Гражданского кодекса РФ (часть третья).

это и прямо не указано в законе, что к рукоприкладчику должны предъявляться те же требования, что и к свидетелю, удостоверяющему завещание.

К иным формальным требованиям относится указание даты и места удостоверения. Без них завещание не будет иметь юридической силы, даже не смотря на удостоверение нотариусом.

Третьим, особым видом завещания является завещательное распоряжение правами на денежные средства, находящихся на счете гражданина в банке. К нему применяются те же правила в отношении отмены, изменения и составления за исключением удостоверяющего субъекта. Его удостоверяет служащий банка, визирует печатью и регистрирует в книге завещательных распоряжений<sup>1</sup>. Дальнейшее удостоверение не требуется.

Открытие наследства является отправной точкой в реализации наследственных прав граждан. Этот юридический факт напрямую связан со смертью наследодателя. С этого момента у нотариуса появляется масса обязательств перед наследниками. Открытие наследства осуществляется на основании представленного оригинала свидетельства о смерти.

Он обязан открыть наследственное дело, убедившись перед этим в том, что именно он обладает полномочиями по ведению наследственного дела (зависит от места последнего проживания наследодателя). Поскольку при составлении завещания нотариус не может требовать от заявителя правоустанавливающих документов на наследуемое имущество, то в круг его обязанностей входит работа с государственными органами по установлению оснований прав у наследодателя по поводу тех или иных имущественных благ. Наиболее серьезной проблемой является определение состава недвижимого имущества, когда нотариусу на основании представленных документов приходится делать вывод о наличии или отсутствии права наследодателя на недвижимое имущество в тех ситуациях, когда представленные документы с бесспорностью не подтверждают возникшее право

---

<sup>1</sup> Постановление Правительства РФ от 27 мая 2002 г. № 351 "Об утверждении Правил совершения завещательных распоряжений правами на денежные средства в банках" // Собрание законодательства РФ. 2002. № 22. ст. 2097.

наследодателя. В первую очередь это касается случаев, когда отсутствуют сведения о регистрации права наследодателя.

В этот процесс привлекаются и наследники, обладающие правоустанавливающими документами на имя наследодателя, как правило, проживающие с ним. Из этого следует следующая обязанность нотариуса: поиск и уведомление всех наследников об открывшемся наследстве. Обычно, наиболее очевидными лицами, претендующими на наследство, являются субъекты, указанные в завещании. Нотариус обязан проверить возможность включения в круг наследников: являются ли они достойными наследниками, обладают ли полной дееспособностью (возможно возникновение включения в процесс наследования опекунов, попечителей и иных лиц). По заявлению заинтересованных лиц нотариус при предоставлении вступившего в силу решения суда отстраняет недостойных наследников<sup>1</sup>.

Нотариус оглашает завещание наследникам, как по одному, так и всем вместе. В случае, если наследодатель выразил свою волю в закрытом завещании, то нотариус вскрывает конверт и зачитывает его содержимое в присутствии заинтересованных лиц и двух свидетелей.

В завещании могут быть назначены лица, ответственные за его исполнение и реализацию воли наследодателя- душеприказчик (исполнитель завещания). Нотариус обязан удостовериться в его дееспособности и согласии на исполнение.

Согласием будет считаться подпись исполнителя в самом завещании, а также заявления нотариусу на исполнение завещания, поданного в течение месяца после открытия наследства. Целью деятельности исполнителя завещания является обеспечение перехода прав и обязанностей умершего наследодателя к его наследникам. Без получения нотариального удостоверения своим полномочий он не вправе осуществить свою деятельность.

Дальнейшие действия нотариуса направлены на исполнение воли наследодателя. Если завещание не было составлено, и нотариус вступает в

---

<sup>1</sup> Ишмухаметова А. З. Указ. соч. С. 482.

правоотношения только с момента получения заявления о принятии наследства и свидетельства о смерти, то в его обязанности входит определение очереди наследников и долей, причитающейся каждому из них в соответствии с их степенью родства и правом на обязательную долю в наследстве. После установления круга наследников и определения причитающейся им части наследственной массы нотариус уведомляет каждого из них о имеющемся праве на наследство. С этого момента наследники могут принять или отказаться от наследства. Правопреемство является их правом, а не обязанностью. Наследники в течение установленного законом срока на принятие наследства могут написать заявление нотариусу на:

1. принятие наследства, в том числе прав и обязанностей, существующих у наследодателя (например, обязательства по кредитному договору);
2. отказ от наследства в пользу наследников последующей очереди;
3. отказ от наследства в пользу назначенного наследодателем поднаследника;
4. принятие наследства в случае фактического принятия наследства с момента смерти наследодателя.

На практике порой возникает проблема затягивания процесса правопреемства наследниками, основанная на личных конфликтных взаимоотношениях наследников. Отметим, что законодательством не установлено принуждение к составлению заявления о принятии либо отказа от наследства, и фактически наследник может пропустить срок для его принятия, просто не предпринимая никаких действий в отношении имущества. При этом наследники следующей очереди не имеют права претендовать на наследство в течение шести месяцев, или до тех пор пока не нотариусу поступит заявление об отказе от права на наследство. Все это порождает затягивание процесса правопреемства, и как следствие времени содержания имущества. Наследники, фактически принявшие имущество, не могут зарегистрировать право собственности на него, и не могут полноценно им распоряжаться, не смотря на то что по общему правилу право собственности на недвижимое имущество возникает с момента фактического принятия, а не момента государственной регистрации. По нашему мнению, эта проблема не может иметь

законодательного разрешения, поскольку любое понуждение к составлению заявления (определению дальнейшей судьбы имущества: отказ или его принятие) будет противоречить свободе воли и нарушать сроки принятия наследства для всех лиц. Наследники следующих очередей имеют право продлить срок принятия наследства, основываясь на том, что в течение первых 6 месяцев после открытия наследства у них не было юридических оснований для его принятия. Для доказательства данного факта наследникам необходимо предъявить сведения, которые они вправе запросить из наследственного дела нотариуса.

Наследственное дело – кодифицированный источник всех юридически важных документов, которые были предоставлены нотариусу или поступили к нему по собственному запросу: заявлений, писем, описи имущества, выписок из реестра, запросов из органов записи актов гражданского состояния, документы, касающиеся подтверждения полномочий душеприказчика, принятия мер к охране и к управлению наследственным имуществом, экземпляры свидетельств и справок, выданных нотариусом в процессе ведения наследственного дела, соответствующая переписка нотариуса и др. При вынесении нотариусом постановления об отказе в совершении нотариального действия экземпляр постановления помещается в наследственное дело<sup>1</sup>.

Свидетельство о праве на наследство является публичным документом, подтверждающим право на указанное в нем наследственное имущество, выдается свидетельство по заявлению наследника по месту открытия наследства нотариусом или уполномоченным в соответствии с законом совершать такое нотариальное действие должностным лицом (статьи 1115 и 1162 ГК РФ). В таком же порядке выдается свидетельство и при переходе выморочного имущества по наследству к РФ (ст. 1151 и 1162 ГК РФ)<sup>2</sup>.

Иногда наследники прибегают к мирному способу разрешения конфликта относительно раздела наследуемого имущества и заключают мировое соглашение

---

<sup>1</sup> П. 15 Методических рекомендаций по оформлению наследственных прав.

<sup>2</sup> Гражданский кодекс РФ (часть третья).

(наследственное соглашение) о разделе наследственной массы. Одним из плюсов является то, что стороны могут отойти от границ причитающихся им долей и самостоятельно определить имущество, подлежащее каждому из них к передаче, в пределах размера имущества, определенного к наследованию сторонами соглашения. Такое соглашение удостоверяет нотариус. Согласно действующим нормам, нотариус вправе удостоверить соглашение и послед получения свидетельства о праве на наследство. По нашему мнению, заключение соглашения послед получения свидетельства о праве является наиболее оптимальным вариантом, исходя из юридического значения самого документа. Свидетельство о праве на наследство является правоустанавливающим документом, который свидетельствует о возможности наследника владеть, пользоваться, распоряжаться имуществом наследодателя.

Нередко имущество, составляющее наследственную массу, находится под угрозой утраты или самовольного распоряжения наследниками, например-коллекция ювелирных украшений наследодателя, с которым проживают и иные лица, может быть утрачена в результате действий одного из наследников. В этих случаях нотариус принимает меры по охране наследства:

1. производит опись наследственного имущества;
2. произведена оценка наследственного имущества;
3. вносит деньги на депозит нотариуса;
4. валютные ценности, драгоценные металлы и камни, изделия из них и не требующие управления ценные бумаги передаются банку на хранение;
5. передает оружие на хранение уполномоченному органам;
6. передача имущества, требующего управления, иным лицам по договору хранения (доверительное хранение).

Для принятия мер об охране имущества нотариусу необходимо заявление заинтересованных лиц. Он проверяет только факт открытия наследства и места открытия наследства. Данные обстоятельства приобретают важное юридическое значение, когда имущество находится за пределом нотариального округа нотариуса по месту открытия наследства. В этом случае нотариус обязан отправить запрос

другому нотариусу, в пределах нотариального округа которого содержится это имущество, с требованием принятия мер к его охране. Если нотариусу по месту открытия наследства известно, кем должны быть приняты меры по охране имущества, такое поручение направляется соответствующему нотариусу или иному специально уполномоченному лицу.

Окончательным этапом нотариальной деятельности в рамках реализации наследственных правоотношений является выдача свидетельств о праве на наследство всем наследникам. После этого нотариус в установленном законом порядке закрывает наследственное дело и отправляет его в архив.

Таким образом, для получения свидетельства о праве на наследство нотариусом должно быть установлено:

1. факт открытия наследства;
2. место открытия наследства;
3. основания призвания наследника к наследованию;
4. факт принятия наследства наследником установленным действующим законом способом и в установленный срок;
5. основания определения и (или) приращения доли наследника в праве на наследство;
6. принадлежность наследодателю наследуемого имущества;
7. состав, место нахождения и стоимость наследственного имущества, право на которое удостоверяется, а также сведения об обременении данного имущества.

## **2.2. Проблемы нотариальной деятельности, возникающие при оформлении наследственных прав**

Нотариус, осуществляющий юридическое закрепление воли завещателя в отношении принадлежащего ему имущества не только проверяет содержание завещания на предмет соответствия его закону, но и осуществляет проверку дееспособности заявителя для установления у него наличия права составления

завещания. Ранее нотариусу приходилось проверять достижение лицом 18-летнего возраста либо наличие статуса эмансипации для признания его полностью дееспособным, а также оценивать поведение лица на наличие психических отклонений, свидетельствующих об ограничении дееспособности. При этом нотариус - лицо, не обладающее специальными медицинскими знаниями, которыми должен руководствоваться эксперт при определении наличия заболевания психики.

Проблема породилась отсутствием механизмов, позволяющие нотариусу определить с должной степенью вероятности не только адекватность психического состояния обратившегося лица, но и выяснить наличие у того или иного субъекта ограничения или лишения дееспособности. В 2012 г. на сайте Федеральной нотариальной палаты состоялось активное обсуждение посетителями ресурса проблемы проверки нотариусами дееспособности физических лиц<sup>1</sup>. Большинство участников дискуссии пришли к выводу о том, что работа нотариуса была бы существенно упрощена с введением специального реестра (базы данных), с которой нотариус мог бы взаимодействовать и получать сведения о его дееспособности. На сегодняшний день в работе нотариата появился такой инструмент. Приказом Минюста России был утвержден «Регламент совершения нотариусами нотариальных действий, устанавливающий объем информации, необходимой нотариусу для совершения нотариальных действий, и способ ее фиксирования». Данный Регламент установил обязанность нотариуса обращаться к онлайн реестрам для получения информации, необходимой для выполнения конкретного действия. Так, с 1 января 2018 года нотариусы проверяют наличие информации о наличии (отсутствии) судебного акта о признании заявителя недееспособным или ограниченно дееспособным из ЕГРН. Данный реестр ведется Федеральной службой государственной регистрации, кадастра и картографии.

С одной стороны, это упрощает работу нотариуса. А с другой стороны, делает более безопасной процедуру оформления сделок и удостоверения договоров у

---

<sup>1</sup> [Электронный ресурс]. Официальный сайт Федеральной нотариальной палаты РФ. URL: [https://notariat.ru/sovets/pages/page/press\\_4601\\_21](https://notariat.ru/sovets/pages/page/press_4601_21) (дата обращения: 04.03.2018).

нотариуса, поскольку стороны смогут узнать заранее о возможности признания сделки недействительной.

Однако введение реестра недееспособных собственников не избавило нотариуса от всех проблем, связанных с определением дееспособности. Отклонения в поведении лиц появляются не с момента рождения, а в течение всей жизни. Этому могут способствовать различные социальные и медицинские факторы. Так, экспертами установлено, что лица, страдающие тяжелыми онкологическими заболеваниями и принимающие в рамках лечения сильнодействующие препараты, могут не понимать и не осознавать последствий и значения своих действий<sup>1</sup>. Другие ученые высказывают мнение о том, что старческие особенности ума и психики лица, находящихся в преклонном возрасте, в некоторых случаях не позволяют в отдельных случаях принять однозначное решение о способности лица осознавать в полной мере значение совершаемых действий<sup>2</sup>. У указанных категорий лиц нет ограничения в дееспособности, но их состояние может влиять на психику. В связи с этим отдельные ученые предлагают доработать процессуальные нормы и разработать список вопросов, которые бы позволили сделать первичный вывод о психическом здоровье обратившегося лица аналогично со шкалой PANSS, используемой в психиатрии, который позволил бы выявить отсутствие патологических изменений личности у гражданина в том случае, если у нотариуса возникли сомнения в адекватности его поведения<sup>3</sup>. Стоит отметить, что при оспаривании завещания на основании того, что завещатель не мог осознавать последствий своих действий, суды учитывают не характер заболевания и медицинское воздействие принимаемых им препаратов, а медицинские свидетельства о состоянии пациента и заключения о его психическом и физическом здоровье. Так, суд ВС Республики Саха (Якутия) отказал в удовлетворении требований о признании завещания недействительным. На основании заключения судебно-психиатрической экспертизы, эксперты, опираясь на

---

<sup>1</sup> Политова И.П., Серова О.А. К проблеме фактического ограничения прав лиц, страдающих онкологическими заболеваниями // Наследственное право. 2013. № 3. С. 18.

<sup>2</sup> Барков А.В. Эволюция идеи о старческой дееспособности в современном российском наследственном праве // Наследственное право. 2009. № 3. С. 6.

<sup>3</sup> Серова О.А. О проблеме оценки нотариусами дееспособности гражданина // Нотариус. 2016. № 3. С. 19.

дневниковые записи в медицинской карте, сделали вывод, что у Ф. в установленный период составления завещания не было нарушений сознания, мышления и восприятия, поведение было вполне адекватным ситуации<sup>1</sup>. Суд также учел поведение лица после выписки из стационара, свидетельствующее о здоровом состоянии ума и понимания значения своих действий и мог воспользоваться правом изменения или отмены завещания. Для признания завещания недействительным по этому основанию весомым обстоятельством, принимаемым судом во внимание, является факт нахождения на учете у психотерапевта<sup>2</sup>.

Как было сказано ранее, открытие наследства является началом этапа реализации наследственных прав наследников. Оформлением их прав занимается нотариус, в круг полномочий которого входит принятие заявлений об открытии и принятии наследства, выяснение состава наследуемого имущества, а также определение круга наследников и причитающейся им доли в наследстве. Отсутствие проблем с определением наследственного округа у нотариуса не означает возможности беспрепятственного осуществления процесса оформления наследственных прав. Зачастую на практике происходит проблема поиска завещания. Как правило, потенциальные наследники знают о совершении завещания заявителем, однако отсутствие завещания может привести к проблемам. Наследники не могут предоставить информацию о всех лицах, претендующих на призвание к наследованию, не могут узнать, какой нотариус удостоверил завещание, а также остается не определенным круг наследственного имущества. До 2014 года эти проблемы решались с помощью самостоятельного поиска копии заявления об удостоверении завещания в месте последнего проживания наследодателя либо многочисленными запросами нескольким нотариусам на предмет наличия у них оригинала завещания. Однако с появлением ЕИС в нотариальной практике поиск завещания перестает быть проблематичным. Так, с 2014 года, обратившись к

---

<sup>1</sup> Апелляционное определение Верховного суда Республики Саха (Якутия) от 14 февраля 2018 г. по делу № 33-497/2018 [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения: 06.05.2018).

<sup>2</sup> Определение Приморского краевого суда от 23 ноября 2015 г. по делу № 33-10754/2015 [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения: 11.03.2018).

любому нотариусу вне зависимости от места открытия наследства каждый заявитель имеет право запросить у нотариуса информацию о наличии в ЕИС данных о завещании, о нотариусе его удостоверившем, и о наследственном округе, в котором подлежит открытию наследственное дело<sup>1</sup>.

Законодательством установлено, что наследование в РФ осуществляется в соответствии с завещанием, закрытым завещанием, документом, приравненным к завещанию, и завещательному распоряжению. На практике нередко предмет споров выступает процедура удостоверения закрытого завещания. Ввиду конфиденциальности информации нотариус не может проверить завещание на предмет соответствия его закону. Нотариус, удостоверяя закрытое завещание, не имеет возможности удостовериться в том, понял ли смысл и значение своих действий заявитель, соответствует ли его содержание форме и закону, что на практике вызывает большой процент оспариваемости подобной формы завещания в сравнении с «простым» завещанием. Его существование является реализацией принципа тайны завещания, к которой заявитель вправе не допустить даже нотариуса. Обязательным атрибутом формы закрытого завещания является подпись заявителя. Однако некоторыми учеными высказывается мнение о том, что ее наличие можно считать не обязательным, поскольку письменная, рукописная форма завещания свидетельствует о воле завещателя, а уровень развития почерковедческой экспертизы позволяет при возникновении сомнений о подлинности завещания установить ее соответствие или не соответствие реальной подписи заявителя. Помимо прочего, аргументом в пользу отказа от подписи является факт удостоверения составления закрытого завещания двумя свидетелями, подписи которых проставляются на закрытом конверте<sup>2</sup>. Эта позиция имеет право на существование, но ее реализация будет противоречить общим правилам составления

---

<sup>1</sup> Кириллова Е.А. Учет завещаний в единой информационной системе нотариата Российской Федерации // Наследственное право. 2015. № 3. С. 21.

<sup>2</sup> Савченко С.А., Гриценко Н.Б. Проблемы удостоверения юридических фактов в нотариальной практике // Символ науки. 2015. № 9-2. [Электронный ресурс] Электронная библиотека «КиберЛенинка». Сайт. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/problemy-udostovereniya-yuridicheskikh-faktov-v-notarialnoy-praktike> (дата обращения: 08.05.2018).

завещаний, а, следовательно, подобное завещание может быть оспоримым и в дальнейшем недействительным.

Массу споров вызывает форма и содержание завещательного распоряжения. По мнению ряда ученых, удостоверение этого вида завещания сотрудниками банка порождает проблемы невозможности его применения<sup>1</sup>. Во-первых, несмотря на идентичность требований к содержанию завещательного распоряжения и завещания, сотрудник банка не может проверить дееспособность гражданина, выражающего свою последнюю волю в отношении принадлежащего ему имущества. В ходе беседы нотариус выясняет адекватность ответов завещателя на задаваемые вопросы, на основании чего нотариусом делается вывод о возможности гражданина понимать сущность своих действий.<sup>2</sup> Действия сотрудника банка ограничиваются формальной проверкой достижения 18-летнего возраста или наличия статуса эмансипации. В отличие от нотариуса, он не имеет доступа к информации об ограничении дееспособности заявителя и не обладает знаниями для квалификации состояния лица, а главное, обязанностью оценить способность лица осознавать последствия своих действий, способность принимать решение независимо от влиятельных третьих лиц. В этом заключается вторая проблема, и едва ли не основная, поскольку принцип свободы завещания является основополагающим в институте наследования, также, как и принцип его тайны. Нотариус обязан провести индивидуальную беседу с заявителем и удостовериться в его личном желании распорядиться именно таким образом своими средствами. Сотрудник банка не может быть привлечен к тем же мерам ответственности, что и нотариус за разглашение наследственной тайны, однако к нему может быть предъявлено требование о возмещении морального вреда. Нотариус же несет полную ответственность за нарушение требований закона вплоть до лишения лицензии на право осуществления нотариальной деятельности. Существует несколько оснований для нарушения этого принципа: требование суда или правоохранительных органов либо возбуждение уголовного дела в отношении

---

<sup>1</sup> Киракосян С.А. Проблемы наследования по завещаниям, приравненным к нотариально удостоверенным // Наследственное право. 2017. № 2. С. 19.

<sup>2</sup> П. 8 Методических рекомендаций по удостоверению завещаний, принятию нотариусом закрытого завещания, вскрытию и оглашению закрытого завещания.

нотариуса в связи с совершением им нотариального действия. Такое же обязательство возложено на консульское должностное лицо (п. 2 ст. 26 Консульского устава РФ 5 июля 2010 г. № 154-ФЗ<sup>1</sup>), а также на должностное лицо органа местного самоуправления (п. 7 ст. 1125 ГК РФ<sup>2</sup>)<sup>3</sup>.

Третьим фактором, вызывающим наибольшее количество проблем реализации завещательного распоряжения, является несоблюдение формы его оформления установленному регламенту. Несоблюдение уполномоченными лицами требований, предъявляемых общими и специальными нормами, которыми определен порядок совершения нотариальных действий, может привести к признанию недействительности совершенных действий. Нотариус обладает необходимыми профессиональными знаниями, поскольку имеет высшее юридическое образование, и является компетентным лицом, способным оценить составленный им документ с юридической точки зрения на предмет соответствия материальным и процессуальным нормам. Иные лица не обязаны иметь юридическое образование, а значит, не в полной мере способны квалифицировать содержание и форму завещательного распоряжения. В практике известны случаи, когда внутренние инструкции банка препятствовали наследнику реализовать свои наследственные права. Так, наследница Т. обратилась в суд с заявлением о признании незаконным отказ нотариуса Ч. в выдаче свидетельства о праве на наследство по завещательному распоряжению на денежные вклады после умершего 16.10.2015 года К. Судом было установлено, что нотариусу была представлена копия, а не дубликат имеющегося распоряжения, «что противоречит ст. 73 Основ законодательства о нотариате (в соответствии с п. 1 ст. 1128 ГК РФ завещательное распоряжение имеет силу нотариального удостоверенного завещания, соответственно на него распространяются все установленные законом требования для выдачи нотариусом свидетельств о праве на наследство). Также в постановлении указано, что в представленной копии распоряжения не читается фамилия наследника, значительная

---

<sup>1</sup> 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. 21.

<sup>2</sup> Собрание законодательства РФ. 2010. № 28. ст. 3554.

<sup>3</sup> Гражданский кодекс РФ (часть третья).

часть фамилии закрыта пятном, что препятствует нотариусу в бесспорном порядке определить лицо, имеющее право наследовать по завещательному распоряжению. Вместе с тем, в Сбербанке заявителю не выдают дубликат распоряжения, ссылаясь на внутренние инструкции, согласно которым не предусмотрена выдача дубликата действующих документов»<sup>1</sup>. Суд пришел к выводу об отсутствии оснований для удовлетворения заявления. В то же время, по мнению другого суда, непредставление банком по техническим причинам дубликата завещательного распоряжения не является основанием для отказа в совершении нотариального действия<sup>2</sup>. Однако в этом случае содержание документа читалось отчетливо, но нотариус не предпринял никаких действий для получения сведений из банка.

На сегодняшний день проблема предоставления сведений нотариусу решена. С 1 января 2018 года нотариус, согласно пп. 3 п. 48 «Регламента совершения нотариусами нотариальных действий, устанавливающего объем информации, необходимой нотариусу для совершения нотариальных действий, и способ ее фиксирования» запрашивает в электронной форме посредством ЕИС информацию об удостоверении завещательного распоряжения правами на денежные средства в банке с приложением копии (электронной копии) завещательного распоряжения.

Нормы действующего законодательства в отношении завещательных распоряжений остаются такими же, как и на момент введения в действие части 3 ГК РФ. За годы существования этого института практикой были определены проблемы правового регулирования завещательного распоряжения. Так, ученые выделяли проблему соотношения нотариально удостоверенных завещаний и завещательных распоряжений. Существовала неопределенность в юридической силе этих актов и возможности их изменения посредством принятия новых. Согласно нормам, п. 6 ст. 1130 ГК, завещательным распоряжением правами на денежные средства в банке может быть отменено либо изменено завещательное распоряжение правами на

---

<sup>1</sup> Определение Санкт-Петербургского городского суда от 17 января 2013 г. № 33-363/13 [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения: 14.04.2018).

<sup>2</sup> Апелляционное определение СК по гражданским делам ВС Республики Тыва от 12 февраля 2015 г. по делу № 33-44/2015 [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения: 14.04.2018).

денежные средства в этом же банке, филиале банка<sup>1</sup>. Однако завещанием может быть установлено распоряжение денежными средствами, имеющимися в банке. В связи с этим на практике возникал вопрос: будет ли отменять завещательное распоряжение завещание, составленное позднее, или приоритет будет сохранять первоначальный документ? Возможно ли отмена завещания в части составленного позднее завещательного распоряжения? Ответы на эти вопросы дало постановление Пленума ВС РФ, согласно которому завещанием может быть отменено завещательное распоряжение, если оно было составлено позднее и касается имущества, на счет которого распоряжение было составлено. При этом завещатель может не указывать конкретный номер счета в банке, других банках. Таким образом, завещание дает право распоряжаться денежными средствами во всех банках, в которых завещатель имеет вклад. Завещательное распоряжение может изменить субъекта правопреемства, указанного в завещании, только в отношении того вклада, в банке которого было составлено распоряжение<sup>2</sup>. То есть, при наличии вклада в единственном банке, наследодатель может изменить свою волю как посредством завещания, так и завещательного распоряжения.

С позицией суда ВС РФ не согласен П.В. Крашенинников: «С таким толкованием невозможно не согласиться. Однако следующее содержащееся в п. 23 Постановления Пленума правило вызывает откровенное недоумение. Этим выводом Постановления Пленума, по сути, изменена редакция п. 6 ст. 1130 ГК РФ, что, естественно, является недопустимым. Никакого двойственного толкования данная норма закона не предполагает и не позволяет».

В отношении завещательных распоряжений правами на денежные средства в банках законодателем сужены пределы общеустановленного принципа свободы завещания. Ограничение принципа свободы завещания касается не только объекта (только денежные средства в определенном банке), но и возможности отмены

---

<sup>1</sup> Гражданский кодекс РФ (часть третья).

<sup>2</sup> п. 23 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации «О судебной практике по делам о наследовании».

завещательным распоряжением в банке завещаний, совершенных в иной форме»<sup>1</sup>. По нашему мнению, разъяснение ВС РФ не противоречит существующим нормам, в нем подчеркивается равнозначность завещательного распоряжения и завещания. Оба вида завещания могут изменять друг друга в случае составления новых заявлений. Нельзя согласиться с мнением об ограничении свободы завещания, поскольку каждое из видов завещаний предусматривает некоторые ограничения, которые неразрывно связаны с его правовой формой и содержанием. Так, в закрытом завещании невозможно определить создание наследственного фонда, в «простом» (нотариально удостоверенном) завещании свобода завещания ограничивается правилом об обязательной доле в наследстве, в прочем, как и во всех актах выражения наследственной воли заявителя. О равнозначности данных видов завещаний свидетельствует правоприменительная практика. Так, судом было отменено завещательное распоряжение по причине составленного позднее завещания, в котором истцу было завещано все имущество.<sup>2</sup> В связи с тем, что завещательное распоряжение удостоверяется лицом, не обладающим юридическими знаниями, он не может разъяснить значения составления завещательного распоряжения и его соотношения с другими завещаниями, заявитель основывается исключительно на своих правовых знаниях. В обязанности сотрудника банка входит только удостоверение. В практике известны случаи, когда для совершения завещательного распоряжения сотрудник банка даже не мог требовать паспорт или паспортные данные. Так, Московский городской суд признал действия сотрудника банка незаконными, поскольку завещательное распоряжение не требовало указания этих данных согласно существовавшему на тот момент законодательству.<sup>3</sup> На сегодняшний день Постановление Правительства РФ, являющееся правовой основой совершения завещательного распоряжения сотрудниками банка, приведено в соответствие с нормами гражданского законодательства, и паспортные данные лица

---

<sup>1</sup> Гонгало Б.М., Зайцева Т.И., Манылов И.Е. и др.; под ред. Крашенинникова П.В. Указ. соч. С. 182.

<sup>2</sup> Апелляционное определение СК по гражданским делам Свердловского областного суда от 6 мая 2014 г. по делу № 33-5513/2014 [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения: 18.04.2018).

<sup>3</sup> Определение СК по гражданским делам Московского городского суда от 28 октября 2010 г. № 33-33864 [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения: 19.04.2018).

являются обязательным требованием к его оформлению, хотя и не являются реквизитом его содержания<sup>1</sup>.

Анализ ряда норм ГК РФ дает понять, что преимущественное значение имеют акты, имеющие статус нотариального удостоверения. Об это говорит и особая доказательственная сила нотариального акта. Завещательное распоряжение- акт, издаваемый в простой письменной форме. По общему правилу ст. 452 ГК РФ изменение и расторжение договора совершается в той же форме, в какой совершен договор. Завещание является односторонней сделкой, а значит, к нему применяются правила о договоре. Исходя из этого, договор, составленный в односторонней форме, не может изменить договор в нотариальной форме. В связи с этим Рассказова Н.Ю. считает, что завещательное распоряжение не может изменить завещания вне зависимости от времени его представления<sup>2</sup>.

В недалеком будущем появится новый вид договора, который будет являться источником волеизъявления наследодателей и будет также удостоверяться нотариусом. С момента введения в действие части третьей ГК РФ законодателями не вносились изменения в содержание ст. 1111 ГК РФ, однако в будущем возможно появление совершенно нового института для российской правовой действительности - третьего вида наследования по договору. 27 июля 2017 года Президентом РФ был подписан закон, предполагающий введение нового для российской гражданско-правовой действительности институт: наследственный договор<sup>3</sup>. На сегодняшний день отражения его норм в ГК РФ нет, но Законопроект № 451522-7 «О внесении изменений в части первую и третью Гражданского кодекса Российской Федерации», предусматривающий внесение изменений в соответствующие статьи, находится на рассмотрении Комитета Государственной

---

<sup>1</sup> Постановление Правительства РФ «Об утверждении Правил совершения завещательных распоряжений правами на денежные средства в банках».

<sup>2</sup> Нотариальная практика в свете изменений гражданского законодательства. Материалы учебных курсов для президентов нотариальных палат субъектов РФ. М.: ФРПК, 2011. С. 102.

<sup>3</sup> Официальный сайт Государственной думы РФ. Информация по законопроекту № 801269-6 [Электронный ресурс]. Сайт. URL: [http://asozd2.duma.gov.ru/main.nsf/\(Spravka\)?OpenAgent&RN=801269-6](http://asozd2.duma.gov.ru/main.nsf/(Spravka)?OpenAgent&RN=801269-6) (дата обращения 13.04.2018).

Думы по государственному строительству и законодательству с 26 апреля 2018 года<sup>1</sup>.

За основу была взята модель, описанная в Гражданском уложении Германии. Этот проект получил отрицательные отзывы в научном мире, в том числе и от Научно-консультативного совета Федеральной нотариальной палаты<sup>2</sup>. Следует отметить, что эта идея о включении нового механизма защиты имущественных прав граждан появилась еще в 2013 году, основанная на украинской модели наследственного договора, однако упомянутый законопроект был отозван субъектом инициативы<sup>3</sup>.

Наследственный договор – третий вид наследования имущества, согласно которому наследодатель вправе определить наследника и наследуемое им имущество, а последний обязуется взамен на право принятия данного имущества по распоряжению наследодателя взять на себя обязательства имущественного и неимущественного характера, предусмотренные договором.

Следует отметить, что в современной юридической литературе существует мнение относительно схожести таких правовых конструкций, как договор ренты и договор о наследовании, так как они оба направлены на передачу одной стороной имущества в собственность другой стороне, за что другая сторона обязуется выполнить определенные распоряжения отчуждателя, предусмотренные договором<sup>4</sup>. Однако при детальном рассмотрении данного вопроса становится очевидным тот факт, что разница между этими договорами есть - она весьма существенна и изначально выражается в более широком круге обязанностей приобретателя по наследственному договору (чем в рентных договорах у плательщика ренты), в моменте перехода права собственности к приобретателю, а также в составе

---

<sup>1</sup> Официальный сайт Государственной думы РФ. Информация по законопроекту № 451522-7 [Электронный ресурс]. Сайт. URL: [http://asozd.duma.gov.ru/main.nsf/\(Spravka\)?OpenAgent&RN=451522-7](http://asozd.duma.gov.ru/main.nsf/(Spravka)?OpenAgent&RN=451522-7) (дата обращения 23.05.2018).

<sup>2</sup> Официальный сайт Федеральной нотариальной палаты РФ [Электронный ресурс]. Сайт. URL: <https://notariat.ru/ru-ru/news/nauchno-konsultativnyi-sovet-fnp-obsudil-poiavivshiesia-predlozheniia-po-izmeneniiam-v-nasledstvennom-prave> (дата обращения 10.05.2018).

<sup>3</sup> Официальный сайт Государственной думы РФ. Информация по законопроекту № 295719-6 [Электронный ресурс]. Сайт. URL: <http://asozd2.duma.gov.ru/main.nsf/%28Spravka%29?OpenAgent&RN=295719-6&02> (дата обращения 13.04.2018).

<sup>4</sup> Муромцева К.А. Наследственный договор и проблемы его применения в нотариальной практике // Вестник магистратуры. 2018. № 6. С. 92.

передаваемого по наследственному договору имущества (по договору пожизненного содержания с иждивением получатель ренты может передать в собственность плательщика ренты только недвижимое имущество (ст. 601 ГК РФ), а по наследственному договору можно будет передать как движимое, так и недвижимое имущество, а также имущественные права), в особенностях расторжения договора и пр.<sup>1</sup>.

### **2.3. Актуальные проблемы определения состава имущества нотариусом**

Процесс наследственного правопреемства начинается с определения круга лиц, претендующих на наследство завещателя. Напомним, статус наследников они приобретают после выяснения и подтверждения нотариусом оснований для призвания к наследованию, а также выдачи свидетельства о праве на наследство. Удостоверение завещания значительно упрощает поиск наследников, поскольку все сведения о них и причитающемся им имуществе содержится в завещании. Нотариусу необходимо лишь уведомить их надлежащим образом. Теоретики выделяют также проблему определения круга наследников по закону, однако на практике нотариус при открытии наследства предупреждает явившихся на принятие наследства наследников о том, что в случае, если иным наследникам, о которых нотариусу не были предоставлены сведения, станет известно об смерти наследодателя, они имеют право оспорить выдачу свидетельства о праве на наследство и выделить свою долю. Но для этого необходимо наличие определенных оснований: во-первых, доказательств, подтверждающих, что истец не знал о смерти родственника, а во-вторых, не должен был знать о ней ввиду конкретных, установленных судом обстоятельств. Практикой подтверждается, что незнание потенциального наследника о смерти наследодателя не является причиной отмены свидетельства о праве на наследство, а также того факта, что наследники не несут ответственность за не предоставление сведений о других наследниках. Даже если

---

<sup>1</sup> Сидорова В.Н., Бейн А.К. Наследственный договор: юридико-фактические проблемы // Нотариус. 2015. № 4. С. 29.

судом будет установлено, что наследники сознательно скрывали сведения о смерти лица от другого наследника, не влияет на отмену свидетельства о праве на наследство, поскольку при нормальных отношениях истец должен был знать о смерти наследодателя<sup>1</sup>. Обстоятельствами, подтверждающими факт того, что наследник не мог знать о смерти наследодателя могут быть, например, проживание в другом федеральном округе. Так, суд восстановил срок для принятия наследства, несмотря на то что ответчик скрыл факт наличия иных наследников у наследодателя<sup>2</sup>. Практикующие нотариусы высказывают свое мнение о том, что отсутствие ответственности за не предоставление сведений об иных лицах является реализацией принципа добросовестности в гражданском праве. Нельзя согласиться с этой позицией. Если обратиться к нормам законодательства в отношении юридических лиц, например, банков, и иных государственных органов, то для них законом установлена ответственность за несообщение данных. По нашему мнению, подобное исключение для наследников обретает смысл, если обратиться к ст. 1 Семейного кодекса РФ: «Семейное законодательство исходит из необходимости укрепления семьи, построения семейных отношений на чувствах взаимной любви и уважения, взаимопомощи и ответственности перед семьей всех ее членов, недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в дела семьи, обеспечения беспрепятственного осуществления членами семьи своих прав, возможности судебной защиты этих прав»<sup>3</sup>. Нормальные семейные отношения предполагают участие в жизни членов семей, их поддержка и забота. Отсутствие общения между членами семьи в течение шести месяцев без наличия уважительных обстоятельств свидетельствует о неформальной утрате близких родственных отношений. В связи с чем отсутствие прав притязания на имущество умершего родственника в таком случае считаем реализацией политики государства, направленной на защиту семейных ценностей.

---

<sup>1</sup> Кассационное определение Санкт-Петербургского городского суда от 8 сентября 2010 г. № 33-12410 [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения: 27.04.2018).

<sup>2</sup> Апелляционное определение Верховного суда Республики Саха (Якутия) от 10.01.2018 по делу № 33-20/2018 [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения: 21.04.2018).

<sup>3</sup> Семейный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 1995 г. № 223-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 1996. № 1. ст. 16.

Следующим этапом оформления прав на имущества является определение самого имущества, так называемой наследственной массы. Нотариус не имеет права требовать правоустанавливающие документы на имущество, указываемое при завещании, поэтому он самостоятельно запрашивает правоустанавливающие документы в государственных реестрах либо запрашивает их у наследников, чаще всего лиц, проживающих с наследодателем, и являющихся наследниками, фактически принявшими наследство. В связи с относительно недавним введением системы электронного документооборота не все правоустанавливающие документы можно получить в электронном варианте. На практике часто возникают случаи, когда наследодатель при жизни обладал имуществом, однако права на него он получил очень давно, и правоустанавливающие документы отсутствуют или не соответствуют требованиям для государственной регистрации прав собственности. Постановление Пленума ВС РФ разъяснило, что в отношении объектов, право собственности на которые у наследодателя возникло до введения в действие ЗК РФ, право собственности наследников регистрируется на основании решения суда<sup>1</sup>. В таком случае в суд подается требование о включении в состав наследства либо о признании права собственности в порядке наследования в зависимости от того, получили ли наследники свидетельство о праве на наследство. Таким образом суды снимают нагрузку на регистрирующие органы и избавляют от обязанности регистрировать право собственности на умершее лицо.

Практика оформления наследственных прав показывает, что наибольшие затруднения в работе нотариуса связаны с определением состава наследуемого имущества, а также причитающейся каждому из наследников части. Согласно ст. 1149 ГК РФ, свобода завещания ограничивается наличием права на обязательную долю определённых категорий граждан. К ним относятся:

1. несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя;
2. его нетрудоспособные супруг и родители;
3. нетрудоспособные иждивенцы наследодателя.

---

<sup>1</sup> П.82 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации «О судебной практике по делам о наследовании».

В отечественной, а также в зарубежной доктрине права эта категория лиц соответствует понятию необходимые наследники<sup>1</sup>.

Положение об обязательной доле является, с одной стороны, реализацией частных интересов лиц, обладающих особым правовым статусом, с другой стороны, реализуют интерес общества и государства<sup>2</sup>. Институт обязательной наследственной доли носит социальный, нравственный характер, поскольку отражает интересы незащищенных слоев населения, нуждающихся в поддержке.

Отметим, что понятие нетрудоспособности воспринимается законодательством, как достижение пенсионного возраста либо наличие инвалидности<sup>3</sup>.

Обязательная доля предполагается для все нетрудоспособных граждан, вне зависимости от наличия выплачиваемой пенсии или пособия. Понятие «несовершеннолетние дети» используется законом для того, чтобы правом обязательной доли могли обладать и эмансипированные граждане, признанные дееспособными. Таким образом, законодатель определяет круг необходимых наследников по возрастному критерию, а значит, способности к самостоятельному материальному обеспечению. Щербина Н.В. отмечает, что «...нетрудоспособность лица не обязательно автоматически влечет его материальную необеспеченность, тогда как функция обязательной доли в наследстве - прежде всего компенсаторно-обеспечительная». <sup>4</sup> Постановление Пленума ВС РФ от 29 мая 2012 г. № 9 расширило круг лиц, претендующих на обязательную долю в наследстве. Так, п. 32 установлено, что необходимым наследником может быть лицо, которое не является родственником, получает систематическую материальную помощь, при этом имеет право на собственный заработок, пенсию, стипендию или иные выплаты. В связи с чем считаем формулировку «нетрудоспособный иждивенец» не корректной. Лицо,

---

<sup>1</sup> Рясенцев В.А. Наследование по закону и завещанию в СССР. М., 1972. С.25; Никифоров А.В. Правовое регулирование обязательной доли в наследственном законодательстве России и США // Наследственное право. 2013. № 1. С. 43.

<sup>2</sup> Белоотченко Е.А. Институт обязательной доли в сфере защиты нотариусом наследственных прав (от доли в натуре к компенсации) // Нотариальный вестник. 2018. № 1. С. 45.

<sup>3</sup> Апелляционное определение Астраханского областного суда от 3 августа 2015 г. по делу № 33-2053/2015 [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения: 02.05.2018).

<sup>4</sup> Щербина Н.В. Свобода завещания и случаи ее ограничения // Законодательство. 2004. № 5. С. 23.

получающее заработную плату в соответствии с Трудовым кодексом РФ, не может являться нетрудоспособным.

В связи с чем предлагается внести изменения в ст. 1149 ГК РФ, и изложить п.1. в следующей редакции: «1. Несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя, его нетрудоспособные супруг и родители, ~~а также~~ нетрудоспособные иждивенцы наследодателя, подлежащие призванию к наследованию на основании пунктов 1 и 2 статьи 1148 настоящего Кодекса, *а также иные лица, получающие постоянную или систематическую материальную помощь от наследодателя,* наследуют независимо от содержания завещания не менее половины доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону (обязательная доля).» В противном случае положения Постановления Пленума ВС РФ не могут быть реализованы в отсутствие прямого указания категории наследника.

Если сравнивать положения об обязательной доле Германии и России, то для германского законодательства обязательная доля не является компенсационной мерой материально не обеспеченных наследников, так что к ней, в отличие от российского правопонимания доли, применимы положения о переходе права требования в порядке наследования или по сделке<sup>1</sup>. В российском законодательстве обладатель права на обязательную долю является полноправным наследником, а в германском- скорее кредитор, обладающий правом требования к должникам-наследникам.<sup>2</sup> Считаем, что в правовом статусе по германскому законодательству есть свои преимущества, которые могут быть заимствованы. Так, если наследник по российскому законодательству является полноправным наследником, то это означает принятие им не только имущественных прав, но и обязанностей, в том числе и долгов наследодателя. Учитывая позицию государства о принципе создания такого института наследованного права, было бы логично обезопасить материально незащищённые категории наследников.

---

<sup>1</sup> Абзац 2 § 2317 Германского гражданского уложения (ГГУ): Вводный закон к Гражданскому уложению. - 4-е изд., перераб. - М.: Инфотропик Медиа, 2015. С. 573.

<sup>2</sup> Путинцева Е.П. Распоряжения на случай смерти по законодательству Российской Федерации и Федеративной Республики Германия. М.: Статут, 2016. С. 181.

Также, при определении доли учитывается и имущественное положение потенциального обладателя обязательной доли, о чем говорит п.4 ст. 1149 ГК РФ<sup>1</sup>. Это положение распространяет свое действие на те случаи, когда судом будет установлено, что присуждение обязательной доли сделает невозможным реализацию наследственных прав других наследников по закону. В этом случае доля может быть уменьшена, или судом может быть отказано в ее присуждении. Данное положение было воспринято из практики Конституционного Суда РФ<sup>2</sup>. Так, суд отклонил требования истицы по вышеуказанному основанию несмотря на то, что суд принял во внимание имущественное положение ответчика. Так, гражданка М. подала иск к В, являющейся супругой наследодателя, с требованием об отказе в присуждении обязательной доли в наследстве, состоящего из нескольких объектов недвижимости (в том числе квартиры), а также денежных средств. Единственным основанием для отказа является доказанность того факта, что необходимый наследник препятствует пользованию наследуемым имуществом других наследников по завещанию, которые пользовались этим имуществом при жизни наследодателя.

Таким образом, отказ в присуждении обязательной доли возможен не всякий раз, когда объектом наследственных прав становится жилое помещение, а только в том случае, если реализация одним наследником своих наследственных прав приведет или может привести к утрате другим наследником возможности пользоваться этим имуществом после смерти наследодателя. По мнению суда, суд правомерно указал, что доказательств наличия условий, предусмотренных в ст. 1149 ГК РФ, для исключения, уменьшения обязательной доли наследника по закону истицей представлено не было, а тот факт, что ответчица имела другое жилое помещение и при жизни наследодателя не пользовалась имуществом, включенным в наследственную массу (квартирой и земельным участком), не являлся безусловным основанием к удовлетворению исковых требований. Довод истицы о ее проживании

---

<sup>1</sup> Гражданский кодекс РФ (часть третья).

<sup>2</sup> Определение Конституционного Суда РФ от 9 декабря 1999 г. № 209-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданки Курниковой Е.А. на нарушение ее конституционных прав статьей 535 ГК РСФСР» // Вестник Конституционного Суда РФ. 2000. № 2.

в наследственной квартире не подтверждал факт невозможности пользования этим наследственным имуществом по причине принятия наследства ответчицей<sup>1</sup>.

Таким образом, при определении круга лиц, претендующих на обязательную долю в наследстве, нотариус учитывает степень родства (в определенных случаях), возраст наследника, наличие инвалидности, факт оказания материальной помощи и ее срок (не менее года), наличие договора пожизненной ренты с наследодателем, наличие права представления и степень родства, факт совместного проживания (если наследник не является родственником).

На сегодняшний день необходимые наследники имеют право претендовать на имущество наследодателя в размере не менее половины доли, причитающейся ему как наследнику по закону при отсутствии завещания. Это правило распространяется на те случаи, когда наследодателя не указал наследника в завещании, либо определенная ему доля соразмерно меньше половины указанной части. Для определения обязательной доли нотариус осуществляет ряд действий:

1. выяснение количества лиц, претендующих на обязательную долю в наследстве;
2. определение основания наследования такой доли;
3. определение круга всех наследников по закону или по завещанию;
4. определение стоимости наследственного имущества;
5. определение долей каждому из наследников, за исключением вышеуказанных лиц;
6. установление минимального размера обязательной доли в наследственном имуществе наследодателя;
7. принятие решения о выделении доли либо о ее увеличении за счет долей других наследников.

Для выделения доли используется как незавещанное, так и завещанное имущество. В случаях, если необходимому наследнику помимо обязательной доли завещанием назначена другая, большая часть имущества, или размер общего

---

<sup>1</sup> Апелляционное определение Ростовского областного суда от 16.08.2016 по делу N 33-13908/2016 [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения: 27.04.2018).

незавещанного имущества превышает размер его доли, а иных наследников по закону больше нет, то суд отказывает в присуждении обязательной доли сверх указанного имущества. Это обстоятельство подтверждается практикой<sup>1</sup>.

Наибольшие затруднения в деятельности нотариуса вызваны выделением и расчётом обязательной доли, особенно в случае, если в наследственной массе есть как завещанное, так и не завещанное имущество. Обязательный наследник не имеет права претендовать на завещанное имущество в случае, если незавещанного имущества достаточно для удовлетворения размера его обязательной доли, даже несмотря на то, что сам наследник, или все наследники не желают получить именно то наследство, которое полагается им по закону или по завещанию. Из сказанного следует, что незавещанное имущество распределяется между обязательными наследниками, хотя при этом, очевидно, права других наследников на это имущество уменьшаются<sup>2</sup>.

Для выделения доли нотариус делит сумму стоимости всего наследуемого имущества (предположим, 6 млн рублей) на количество наследников по закону (предположим, 3), и умножает на  $1/2$ , итого размер обязательной доли составит 1,5 млн рублей. В случае если незавещанное имущество не превышает обязательную долю, то нотариус обязан выдать наследнику свидетельство о праве на наследство в той части, размера которой не хватает до обязательной доли. В случае несогласия с произведенным расчетом наследник имеет право обратиться в суд<sup>3</sup>. В литературе существует два подхода относительно понимания обязательной доли. По мнению одних ученых право на обязательную долю является неотчуждаемым, отказ от нее недопустим<sup>4</sup>. По мнению других ученых право на обязательную долю является, прежде всего правом, а не обязанностью наследника, следовательно, отказ от нее

---

<sup>1</sup> Апелляционное определение Иркутского областного суда от 28 января 2016 г. по делу № 33-257/2016 [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения: 08.05.2018).

<sup>2</sup> Магденко А.Ю. Обязательная доля в наследстве: вопросы ее определения и выделения. // Вестник Омской юридической академии. 2015. № 2 (27) С. 33.

<sup>3</sup> Крайнова, Т. К. Обязательная доля в наследстве и проблемы, связанные с ее выделением / Т. К. Крайнова // Закон. 2006. № 11. С. 36.

<sup>4</sup> Лиманский, Г. С. Право на обязательную долю: актуальные вопросы теории и судебной практики / Г. С. Лиманский // Российский судья. 2016. № 3. С. 19.

возможен<sup>1</sup>. По нашему мнению, право обязательной доли является сложным по своему правовому содержанию, что не позволяет сделать категоричный вывод. С одной стороны, оно представляет собой право требования, которое может быть предъявлено к другим родственникам либо к нотариусу, в случае, если он не выделил или не верно определил ее размер. Но с другой стороны, само существо права говорит о диспозитивности его начала, о возможности его применения на усмотрение субъекта, как, например, право на авторство. Но право на долю возникает императивно, не по воле субъекта, а вследствие юридического факта открытия наследства умершего наследодателя. В связи с чем, право на обязательную долю по сути представляет собой обязанность принять его, и распорядиться дальше по своей воле. И тут возникает проблема: если сам наследник не заинтересован в его приобретении, или не заинтересован в приобретении конкретно этой части имущества, то он не может отказаться от него согласно действующему законодательству. Только суд может принять такое решение, и его воля здесь не будет учитываться. Так, судом может быть вынесено решение либо об уменьшении доли, либо отказе в ее наследовании.

В вышеупомянутом Постановлении Пленума ВС РФ, в п. 32, указывается на невозможность наследования завещанным имуществом в счет обязательной доли, если существует не завещанное имущество, и даже наличие согласия других наследников по завещанию не может отменить это положение. Считаем это положение не корректным. С одной стороны, таким образом судьи защищают волю завещателя, говоря о соответствии содержания завещания его исполнению. С другой стороны, завещатель не всегда обсуждает раздел наследственного имущества с наследниками при жизни, и не знает об их предпочтениях и удобстве управления тем или иным имуществом. Напомню, право наследования обязательной доли является непередаваемым и не может быть компенсировано в счет уступки требования о выделе в натуре.

---

<sup>1</sup> А.Ю.Магденко. Указ. соч. С. 35.

Наследник обязательной доли является точно таким же наследником по содержанию его правового статуса: он вправе оспорить завещание, подавать в суд иск о признании наследника недостойным, требовать перерасчета причитающейся ему доли, подавать заявления о принятии наследства, предоставлять и запрашивать информацию о других наследниках, вправе присутствовать при оглашении закрытого завещания, требовать выплаты части наследства в счет проведения достойных похорон и т.д. Однако есть несколько исключений, свидетельствующей о его ограниченной правоспособности: он не имеет права заключать соглашения о разделе наследуемого имущества и отказаться от наследства. Единственным выражением воли в отношении наследуемого им имущества является не написание заявления о принятии наследства. Только бездействие может расцениваться судом как нежелание принимать обязательную долю при рассмотрении иска другого наследника о лишении права на обязательную долю<sup>1</sup>. Таким образом, по нашему мнению, не отчуждаемость права на получение обязательной доли порой нарушает права граждан, тем самым ограничивает принцип диспозитивности в гражданском праве.

В имущество, составляющее размер обязательной доли включается вся наследственная масса, то есть фактически обязательный наследник- собственник всей наследственной массы<sup>2</sup>. Это означает переход всех прав и обязанностей в наследуемой части, что может осложняться составом наследуемого имущества. Так, в случае если в состав наследуемого имущества входит доля в ООО, то положение о наследовании обязательной доли усложняет процесс деятельности юридического лица: наследники приобретают корпоративные права, в том числе право управления. В таком случае, с получения согласия остальных участников общества он приобретает часть доли умершего участника<sup>3</sup>. В случае отказа в членстве он мог бы продать данную долю другим участникам общества, в том числе в соответствии со

---

<sup>1</sup> Апелляционное определение Верховного суда Республики Татарстан от 21 января 2016 г. по делу № 33-338/2016 [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения: 09.04.2018).

<sup>2</sup> Петров Е.Ю. Наследственное право России: состояние и перспективы развития М., 2017. С. 54.

<sup>3</sup> П.10 ст. 21 Федерального закона от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» // Собрание законодательства РФ. 1998. № 7. ст. 785.

ст. 1176 ГК РФ, но не имеет прав на это, поскольку, как было сказано ранее, право на обязательную долю неотчуждаемо. Фактически, он обязан ее принять, и только потом осуществить отчуждение после приобретения права собственности.

Как отмечают практикующие юристы, другая проблема возникает при управлении общества. Возникает вопрос, насколько полезным будет для бизнеса допущение к управлению ООО нетрудоспособного супруга или родителя<sup>1</sup>. Как правило, необходимыми наследниками являются лица, которые не обладают необходимыми знаниями и компетенцией для управления обществом, а также не заинтересованы участием в его хозяйственной деятельности. Соглашение о компенсации стоимости доли в счет отказа от прав на наследственное имущество будет ничтожным, согласно п.55 указанного Постановления Пленума ВС РФ.

Таким образом, законодательство, регулирующее правоотношения по поводу наследования обязательной доли в наследстве, требует изменений, поскольку вызывает сложности в реализации всех законных прав участников наследственных правоотношений, нарушает их интересы, а также противоречит отдельным положениям гражданского законодательства, в частности ст. 1176 ГК РФ<sup>2</sup>. В связи с чем предлагаем изменить положения ст. 1149 ГК РФ и предоставить возможность определения состава имущества, входящего в состав обязательной доли наследника по соглашению сторон.

В Германии лицо, имеющее право на обязательную долю, вправе требовать только денежной компенсации от наследника по завещанию (при этом долги наследодателя уменьшают размер наследственной массы), что исключает какое-либо его участие в разделе и управлении наследственным имуществом. Устанавливая такие правила, германский законодатель стремился предотвратить дробление наследственной массы, особенно если в его состав входит предприятия или недвижимое имущество, поскольку нахождение указанных объектов права собственности в руках нескольких конфликтующих между собой наследников может весьма пагубно отразиться на их использовании и содержании. В Германии

---

<sup>1</sup> Белоотченко Е.А. Указ. соч. С.49.

<sup>2</sup> Гражданский кодекс РФ (часть третья).

класс мелких и средних предпринимателей, занимающихся каким-либо делом из поколения в поколение, исторически служил основой стабильности государства, поэтому возможность определить наследника, который будет иметь право единоличной собственности на наследство и права которого не могут быть поколеблены другими субъектами, имеет традиционно большое значение.

Таким образом, предлагаем содержание ст. 1149 ГК РФ дополнить следующим пунктом: «По соглашению сторон право на обязательную долю в наследстве может быть удовлетворено посредством выплаты наследнику денежной суммы в размере стоимости обязательной доли и (или) наследуемого имущества, как завещанного, так и незавещанного. Данное соглашение подлежит обязательному нотариальному удостоверению». В таком случае процесс наследственного правопреемства будет удовлетворять интересы как наследодателя, так и наследников.

#### **2.4. Наследование имущества наследственным фондом в нотариальной практике**

С 1 сентября 2018 года в российском гражданском обороте появится совершенно новый участник- наследственный фонд. Необходимость его введения обусловлена необходимостью создания более эффективной системы управления наследственной массой, а также усложнением ее состава<sup>1</sup>. Согласно п. 1 ст. 1116 ГК РФ, наследственный фонд является организацией, созданной во имя реализации воли наследодателя<sup>2</sup>. Назначение организации заключается в управлении имущественными активами наследодателя, деятельность которого направлена на устойчивое развитие бизнеса умершего или иного законного получения доходов, например, аренды многочисленных объектов недвижимости. Все полученные средства от деятельности фонда могут в дальнейшем использоваться в бизнесе наследодателя, а их часть систематически передается наследникам, т.е.

---

<sup>1</sup> Карташов М.А. Наследственный фонд: новое российское законодательство и иностранный опыт // Современное право. 2017. № 10. С. 83.

<sup>2</sup> Гражданский кодекс РФ (часть третья).

обеспечивает их. Как отметил П.В. Крашенинников, наследственный фонд позволит сохранить активы наследодателя в «прижизненном» виде, защитить интересы кредиторов умершего лица, а главное лиц, которым полагается обязательная доля в наследстве, в особенности несовершеннолетних детей<sup>1</sup>. Также он отметил, что нововведение законодательства создаст все условия для развития отечественной благотворительности.

Возможность учреждать такие фонды, в том или ином виде, давно существует в праве Великобритании, США, Австрии, Германии и других стран<sup>2</sup>. В качестве примера всемирно известных фондов можно привести фонд Альфреда Нобеля, фонд Генри Форда. Отличительной особенностью является то, что все эти фонды существуют за счет дивидендов от акций.

Авторы полагают, что главной целью введения наследственного фонда является сохранение работоспособности бизнеса<sup>3</sup>. Передача прав фонду позволяет избежать дробления имущества и его сохранения в едином комплексе, необходимом для правильного функционирования бизнеса. Кроме того, новый институт наследования позволит избежать споров по поводу распределения наследственной массы, поскольку вместо имущества, определяемого размером наследственной доли, наследники получают постоянные дивиденды от предприятия умершего наследодателя соразмерно доле в праве на наследство.

Наследственный фонд образуется в случае прямого указания на его создание в завещании. Однако, его усмотрение возможно лишь при составлении «простого», нотариально оформленного завещания. В законодательстве прямо указано на невозможность учреждения наследственного фонда посредством составления закрытого завещания. По нашему мнению, законодатель логично ограничил условия его оформления, поскольку закрытое завещание – это гарантия абсолютной реализации принципа тайны завещания. Даже в отсутствие такой сложной правовой

---

<sup>1</sup> Козлова Н.Н. «Наследство до востребования». Интернет-версия газеты «Российская Газета». [Электронный ресурс]. Сайт. URL: <https://rg.ru/2017/07/31/krasheninnikov-nasledstvennyj-fond-novyyj-sposob-upravleniia-imushchestvom.html>

<sup>2</sup> Гушин В.В., Добровинская А.В. Наследственный фонд как способ управления наследственным имуществом // Наследственное право. 2018. № 1. С. 22.

<sup>3</sup> Белов В.А. Проблемы наследования бизнеса // Вестник экономического правосудия Российской Федерации. 2015. № 7. С. 130.

конструкции, как наследственный фонд, само по себе оно нередко является предметом оспаривания завещания в суде. Учитывая тот факт, что создание устава наследственного фонда невозможно без квалифицированной правовой помощи и участия профессионалов в сфере управления бизнеса по различным направлениям, само значение тайны закрытого завещания утрачивает свое особое значение<sup>1</sup>.

Фонд начинает свое существование после открытия наследства и регистрации его деятельности после направления документов в уполномоченный орган нотариусом. Авторы называют решение об учреждении наследственного фонда «одностороннюю сделку с отлагательным сроком действия»<sup>2</sup>. Это означает, что наследодатель не имеет представления о том, как будет работать его фонд, что, по нашему мнению, является минусом конструкции российских наследственных фондов. В интересах заявителя увидеть, как будет осуществляться управление имуществом или предприятием после его смерти. В случае обнаружения недостатков устава или несоответствия должностей занимаемых ими лиц, еще при жизни он может внести изменения или переизбрать круг лиц, осуществляющих управление фондом. В первоначальной редакции законопроект № 801269-6 "О внесении изменений в части первую, вторую и третью Гражданского кодекса Российской Федерации, а также в отдельные законодательные акты Российской Федерации (в части совершенствования наследственного права)" предусматривал возможность учреждения фонда гражданином при жизни. Однако он подвергся критике учёных, ссылавшихся на то, что прижизненное создание фонда может способствовать выводу наследственного имущества из массы<sup>3</sup>.

Неотъемлемой частью завещания, условия которого предусматривают создание наследственного фонда, являются решение завещателя об учреждении наследственного фонда, устав фонда, а также условия управления фондом. В таком решении завещатель также определяет порядок, размер, способы и сроки

---

<sup>1</sup> Гуцин В.В., Добровинская А.В. Указ. соч. С. 24.

<sup>2</sup> Карташов М.А. Наследственный фонд: новое российское законодательство и иностранный опыт // Современное право. 2017. № 10. С. 84.

<sup>3</sup> Блинков О.Е. Российский наследственный закон: что день грядущий нам готовит? // Наследственное право. 2016. № 1. С. 3.

образования имущества фонда, лиц, назначаемых в состав органов данного фонда, и порядок определения таких лиц. Условия управления фондом должны содержать положения о выгодоприобретателях (наследниках), порядок передачи имущества и/или имущественных прав, а также размер и периодичность выплат выгодоприобретателям. Выгодоприобретатели могут быть определены учредителем фонда при жизни, либо могут быть выбраны в соответствии с условиями отбора, которые также определяет учредитель.

Выгодоприобретатель наследственного фонда имеет право:

- 1) на получение в соответствии с условиями управления наследственным фондом всего или части имущества фонда (п. 2 ст. 123.20-3 ГК РФ);
- 2) запрашивать и получать у наследственного фонда информацию о деятельности фонда в случаях, предусмотренных уставом наследственного фонда (п. 4 ст. 123.20-3 ГК РФ);
- 3) потребовать проведения аудита деятельности фонда выбранным им аудитором (п. 5 ст. 123.20-3 ГК РФ);
- 4) потребовать возмещения убытков, возникших вследствие нарушения условий управления наследственным фондом, если это право предусмотрено уставом фонда (п. 6 ст. 123.20-3 ГК РФ)<sup>1</sup>.

Исходя из смысла норм, под выгодоприобретателями должны пониматься наследники. Однако существует другая категория, которая имеет право на получение имущества или имущественных прав наследственного фонда – отдельные категории лиц. Законом не определена разница в их правах и обязанностях, эта категория может обладать всеми вышеуказанными правами в отношении имущества наследственного фонда.

Сам фонд, согласно принятым в ГК РФ изменениям, является некоммерческой организацией, создаваемой для управления наследством умершего завещателя, в соответствии с условиями управления наследственным фондом. Его правовой режим определяется ст. ст. 123.17 - 123.20, но с учетом особенностей,

---

<sup>1</sup> Маркина Т.В. Гражданская правосубъектность наследственного фонда: основные положения // Наследственное право. 2017. № 4. С. 12.

предусмотренных уже новыми нормами, специально посвященными наследственным фондам, а это ст. ст. 123.20-1 - 123.20-3 ГК РФ<sup>1</sup>. Условия управления определяются в каждом исключительном случае его создания. В связи с чем встает вопрос: если цель создания, в большинстве случаев, управление бизнесом наследодателя, то как соотносится некоммерческий характер деятельности наследственного фонда и предпринимательская деятельность управляемого им предприятия? Также существуют некоторые отличия от статуса фонда: так, наследственный фонд не может приобретать имущество на безвозмездной основе, не публикует ежегодные отчеты своей деятельности, сведения об условиях управления являются закрытыми. Исследователи приходят к выводу, что «...наследственный фонд - это, во-первых, уже не некоммерческая организация, преследующая социальные и общепользные цели (п. 1 ст. 123.17 ГК РФ). Во-вторых, его основу не составляют добровольные имущественные взносы. В-третьих, управление этим фондом подчиняется не правилам ст. 123.19 ГК РФ, а указаниям завещателя»<sup>2</sup>. По нашему мнению, отсутствие безвозмездного увеличения уставного имущества фонда отвечает смыслу его создания, поскольку цель его создание-управление наследственной массой, которая возникла в порядке правопреемства прав и обязанностей умершего лица. Основная цель его создания не благотворительная, а скорее управленческая.

С введением наследственного фонда нотариальная практика расширится перечнем новых действий, которые обязан осуществлять нотариус. Так, сначала нотариус должен удостоверить завещание наследодателя, решение об учреждении наследованного фонда, устав фонда, а также условия его управления. Все документы удостоверяются в трех экземплярах: для нотариуса, органа управления и регистрирующего органа.

При подготовке документов заявитель определяет круг лиц, составляющих управление фондом (его органы), либо определяет порядок их избрания. В случае,

---

<sup>1</sup> Гражданский кодекс РФ (часть первая).

<sup>2</sup> Щенникова Л.В. Наследственный фонд как новелла российского гражданского права // Наследственное право. 2017. № 4. С. 3.

если порядок определить невозможно, или указанные завещателем лица отказываются от полномочий, то наследственный фонд не создается. В связи с чем на нотариуса ложится другая обязанность: доведение до сведения лиц, входящих в состав органов фонда, условий управления этим фондом (процесс передачи имущества, его условия, и субъекты). На органы фонда будет возлагаться определение перечня выгодоприобретателей фонда, а также лиц, которым необходимо будет передать определенное имущество. В условиях управления будут содержаться указания на вид и размер передаваемого имущества, в том числе имущественные права (например, пользование имуществом, оплату работ или услуг), а также на срок и периодичность этой передачи<sup>1</sup>.

После открытия наследства нотариус обязан принять меры по учреждению наследственного фонда. Он подает документы на государственную регистрацию фонда и предоставляет копию учредительных документов выгодоприобретателям. Последние имеют право оспорить действия нотариуса, в случае, если обязанности по созданию наследственного фонда нотариус не исполнит или исполнит ненадлежащим образом (п. 3 ст. 123.20-1 ГК РФ). Так, законодательно устанавливается, что действия нотариуса по созданию наследственного фонда могут быть оспорены выгодоприобретателями наследственного фонда, душеприказчиком или наследниками. Отметим, что совершение действий нотариуса ограничено временем, это объясняется сложностью предприятия как наследства. На сегодняшний день в случае процесса наследования коммерческой организации сроки имеют огромное значение. Практикующие нотариусы отмечают, что часто после такого правопреемства организация банкротится и не стоит буквально ничего: за полгода (в лучшем случае) вся работа приостанавливается, потому что нет уполномоченных лиц на осуществление деятельности, либо недобросовестные члены правления общества распределяют активы в своих интересах так, чтобы наследники не получили ни бизнес, ни доходы от него.

---

<sup>1</sup> Щенникова Л.В. Указ. соч. С. 4.

Положениями ГК РФ не установлено, какие правовые последствия влечёт за собой отказ в регистрации фонда при невозможности формирования состава управляющих органов? Авторы отмечают, что остается открытым вопрос, в каком порядке надлежит наследовать имущество. Предлагается ввести положение согласно которому имущество, подлежащее передачи на баланс наследственного фонда, в случае невозможности его регистрации наследуется по закону<sup>1</sup>. Однако п. 4 ст. 123.20-2 ГК РФ, определено, что в этом случае фонд подлежит ликвидации и применению ее последствий. Так, в случае ликвидации фонда имущество передается выгодоприобретателям в той части, которой определялось право на получение дохода от деятельности фонда, а в случае, если их невозможно определить, имущество передается в собственность РФ. Считаем это положение соответствующим принципам наследования имущества по завещанию и наследованию вымороченного имущества.

После регистрации фонда нотариус выдает свидетельство о праве на наследство. И здесь наследодатель обладает специфическими полномочиями, доступными законодателю. Так, в решении об учреждении фонда завещатель самостоятельно определяет срок выдачи свидетельства о праве на наследство. Таким образом, фундаментальная норма о шестимесячном сроке принятия наследства здесь приобретает диспозитивный характер.

Четвертое нотариальное действие, которое может быть предусмотрено уставом наследственного фонда, касается хранения его документов. Так, в случае прямого указания нотариус принимает на хранение уставные документы, отчеты о деятельности, судебные акты по спорам с участием организации, протоколы собраний органов управления.

Наследственный фонд- уникальный правовой институт, имеющий сходства сразу с несколькими субъектами права (фонд, доверительный управляющий, душеприказчик), но при этом не относящийся ни к одним из них полностью. Для его реализации законодатель отступает от сложившихся правил во имя интересов

---

<sup>1</sup> Карташов М.А. Указ. соч. С. 6.

наследодателя. Вместе с тем, такие отступления делаются ввиду особого правового статуса наследованного фонда. Он, как и другие участники наследственных правоотношений, является субъектом наследственного правопреемства. По общему правилу, к наследникам переходят все права и обязанности умершего с момента получения свидетельства о праве на наследство. Фонд же приобретает имущество с момента регистрации юридического лица до получения свидетельства. Представляется, что изменение момента правопреемства связано с желанием законодателя сохранить хозяйственную деятельность предприятия и не тормозить процесс предпринимательской деятельности.

Наследственный фонд в определенной степени схож с доверительным управляющим, поскольку цель их создания - управление имуществом умершего наследодателя в интересах его наследников. Именно для таких случаев законодатель предусмотрел возможность оспаривания действия или бездействия нотариуса заинтересованными лицами.

Революционность правового регулирования наследственного фонда заключается и в том, что законодатель позволил отойти от принципа неотчуждаемости права на обязательную долю в наследстве. Так, согласно п. 5 ст. 1149 ГК РФ наследник, имеющий право на обязательную долю и являющийся выгодоприобретателем наследственного фонда, утрачивает право на обязательную долю<sup>1</sup>. Он также вправе отказаться от статуса выгодоприобретателя с сохранением права на обязательную долю. Это означает смягчение позиции законодателя в отношении института обязательной доли, в соответствии с которой нотариусом наконец может быть учтено мнение необходимого наследника. В связи с этим, считаем предложенные выше изменения в отношении ст. 1149 ГК РФ актуальными и готовыми к реализации.

Несмотря на то, что авторы идеи наследственного фонда говорят о создании стимула для развития благотворительности в РФ, на практике это скорее всего не будет реализоваться. Россия не расположена к благотворительности и

---

<sup>1</sup> Гражданский кодекс (часть третья).

пожертвованиям. В общемировом рейтинге благотворительности 2017 года она поднялась на две строчки вверх, переместившись со 126 места на 124. Всего в рейтинге принимает участие 139 стран<sup>1</sup>. Так, проводя аналогию с международными общеизвестными фондами П.В. Крашенинников упустил из внимания тот факт, что эти фонды были созданы при жизни учредителя, целью их создания были благотворительность и помощь людям, а не сохранение активов умершего.

Таким образом, наследственный фонд является уникальным для российской правовой действительности институтом, направленным на защиту интересов обеспеченных граждан, желающих сохранить свой бизнес в процветании после их смерти и не обделить наследников, избежав раздела имущества и сохранить его как целый объект. Наследственный фонд дает возможность поддерживать развитие науки и искусства и после своей смерти за счет средств фонда или осуществлять благотворительность при условии конкретного указания лиц, в адрес которых она осуществляется. Однако его создание возлагает на нотариусов дополнительные обязанности, которые оценят не все.

В связи с введением этой формы наследования появляется необходимость регулирования отдельных аспектов правоотношений в области права собственности супругов, управления фондом и надзора за фондом, прав кредиторов наследодателя, особенностей налогообложения доходов и выплат фонда и признания фонда в иностранных государствах, чтобы институт наследственного фонда стал полноценным элементом наследственного права Российской Федерации.

---

<sup>1</sup> Официальный сайт Фонда поддержки и развития филантропии «КАФ» [Электронный ресурс]. URL: [http://www.cafrussia.ru/page/mirovoi\\_reiting\\_blagotvoritelnosti\\_1](http://www.cafrussia.ru/page/mirovoi_reiting_blagotvoritelnosti_1) (дата обращения: 10.05.2018).

## ЗАКЛЮЧЕНИЕ

В рамках проведенного исследования были изучены все стадии нотариального производства, осуществляемого в рамках наследования имущества. По результатам проведенного исследования нами были сделаны следующие выводы:

1. Наследование - процесс перехода прав и обязанностей наследодателя к наследникам. К наследникам переходят как имущественные, так и неимущественные права, за исключением некоторых, передача которых исключена нормами законодательства, поскольку неразрывно связана с личностью наследодателя, либо это вытекает из содержания самих прав и обязанностей. Так, к наследникам не могут быть переданы права на алименты, возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина, а также права и обязанности по договору поручения, пожизненной ренты (в случае, если наследодатель являлся получателем средств), агентского договора, договора доверительного управления и иных договоров. Также стоит отметить, что к наследникам также не переходят и личные неимущественные права, такие как права авторства, однако, наследники приобретают имущественные права, связанные с личными неимущественными, например, право на получение вознаграждение за использование произведения. В связи с чем считаем, что правопреемство в рамках наследования имущества нельзя назвать универсальным.

2. Нотариус является важнейшим участником наследственных правоотношений, главной целью деятельности которого является оказание квалифицированной юридической помощи, направленной на реализацию всех наследственных прав и обязанностей субъектов наследственных правоотношений. Он защищает интересы граждан и юридических лиц на той стадии правоотношений, когда еще нет причины спора, хотя и возможен конфликт интересов. Его деятельность составляет консультирование граждан в рамках совершаемых ими нотариальных действий; установление определенных фактов и проверка сведений, имеющих юридическое значение; охрана прав и законных интересов физических и юридических лиц; обеспечение законности и правомерности юридических действий

участников гражданского оборота; а также придание особой доказательственной силы фактам, содержащимся в актах, удостоверяемых нотариусом.

3. Законодательство, регулирующее нотариальную деятельность, имеет свою специфику. Основным источником, регламентирующим порядок, основания, принципы и полномочия нотариуса являются Основы законодательства РФ о нотариате. Актом, регулирующим содержание нотариальной деятельности, является Гражданский кодекс РФ (часть 3). Большое значение имеют подзаконные акты, издаваемые Министерством юстиции РФ совместно с Федеральной нотариальной палатой. Они являются общеобязательными для всех нотариусов на территории РФ. Предполагается, что большинству положений, содержащихся в нормах методических рекомендаций и регламентов осуществления нотариальной деятельности будет придана форма закона с принятием проекта Федерального закона «О нотариате и нотариальной деятельности в РФ».

4. Введение Единой электронной информационной системы нотариата стало решением массы проблем, существующих многие годы. Так, например, значительно упрощен поиск завещания, определение места открытия наследства, осуществления проверки дееспособности граждан, установления оснований наследования. Этому способствовало также введение общеобязательных требований, конкретизирующих объем информации, которые нотариус имеет право запрашивать для осуществления конкретных нотариальных действий.

5. Воля наследодателя в отношении распоряжения принадлежащими ему денежными средствами может быть реализована посредством любого из видов завещаний, однако наибольшие практические проблемы вызывает проблема оформления наследственных прав по завещательному распоряжению. Удостоверение этого особого вида завещания осуществляется сотрудниками банка, не обладающими специальными юридическими знаниями и инструментарием нотариуса для совершения подобных действий. Вследствие этого завещательное распоряжение часто признается недействительным на основании несоответствия формы составления акта, подписания его неуполномоченным лицом, составлении

распоряжения завещателем, находившимся в данный момент не в состоянии понимать последствия своих действий и др.

Несмотря на общий приоритет нотариальной формы документов, согласно нормам гражданского законодательства, судами признается тождественность юридического значения составления завещания и завещательных распоряжений.

6. Свобода завещания ограничивается наличием права на обязательную долю определённых категорий граждан. К ним относятся: несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя, его нетрудоспособные супруг и родители; нетрудоспособные иждивенцы наследодателя. Постановление Пленума ВС РФ от 29 мая 2012 г. № 9 расширило круг лиц, претендующих на обязательную долю в наследстве. Так, п. 32 установлено, что необходимым наследником может быть лицо, которое не является родственником, может не проживать с ним, получает систематическую материальную помощь, при этом имеет право на собственный заработок, пенсию, стипендию или иные выплаты. В связи с чем считаем формулировку «нетрудоспособный иждивенец» не корректной. Лицо, получающее заработную плату в соответствии с Трудовым кодексом РФ, не может являться нетрудоспособным.

Наибольшие затруднения в деятельности нотариуса вызваны выделением и расчётом обязательной доли, особенно в случае, если в наследственной массе есть как завещанное, так и не завещанное имущество. Определение состава имущества, подлежащего к передаче вынужденному наследнику в счет обязательной доли, производится, в первую очередь, в счет незавещанного имущества. В случае отсутствия такого имущества или недостаточной стоимости, определяющей ее минимальный размер, нотариус вправе определить ее из завещанного имущества. Вместе с тем, подобный подход может нарушать интересы наследников. Наследник, имеющий право на обязательную долю может быть не заинтересован в приобретении прав именно на это имущество либо его часть, но отказаться от нее он не может ввиду действия принципа не отчуждаемости доли. Необходимый наследник обладает тем же статусом, что и остальные наследники, за исключением права отказаться от доли в наследстве либо заключить соглашение о разделе

наследственного имущества. Решение об отчуждении доли может принять только суд в установленных законом случаях, к которым не относится собственное желание лица. В связи с чем считаем, что содержание нормы ст. 1149 ГК РФ должно быть изменено.

7. После долгих обсуждений и изменений проекта о введении договорного основания наследования, в скором будущем он будет реализован на территории российского правового пространства. Наследственный договор – третий вид наследования имущества, согласно которому наследодатель вправе определить наследника и наследуемое им имущество, а последний обязуется взамен на право принятия данного имущества по распоряжению наследодателя взять на себя обязательства имущественного и неимущественного характера, предусмотренные договором. По общему правилу к нему будут применяться правила ГК РФ о завещании. Договор может быть составлен между несколькими субъектами, например, супругами и третьим лицом. Благодаря наследственному договору будут расширены возможности потенциальных наследодателей по выбору способа распоряжения имуществом на случай смерти.

8. Учитывая постоянное усложнение объектов гражданского оборота в целях повышения экономической эффективности работы коммерческих организаций, защиты интересов собственников данных организаций законодательством устанавливается новый субъект наследственных правоотношений - наследственный фонд. Он является некоммерческой организацией, осуществляющей управление активами наследодателя и передачу имущества, имущественных прав, либо части прибыли выгодоприобретателям фонда, определяемым наследодателем с помощью своего завещания. С введением данного института перечень полномочий нотариуса в рамках наследования имущества существенно расширяется. Так, нотариус наделяется полномочиями по удостоверению завещания, предусматривающего создание наследственного фонда, правовой оценке учредительных документов фонда, подаче документов для его регистрации, а также последующей выдаче свидетельства о праве на наследование имущества наследственным фондом. В полномочия нотариусов может входить

хранение документации. Так, в случае прямого указания в уставе фонда нотариус принимает на хранение уставные документы, отчеты о деятельности, судебные акты по спорам с участием организации, протоколы собраний органов управления. Действия нотариуса ограничиваются во времени: закон обязывает его подать документы на регистрацию фонда не позднее трех дней с момента открытия наследства, а полное оформление наследственных прав фонда должно закончиться не позднее 6 месяцев после открытия наследства. Таким образом, защищая наследственные права физических лиц, нотариус при этом удовлетворяет рыночные и экономические интересы общества в целом. Введение данного института позволит значительно сократить процесс правопреемства, а значит, передать бизнес наследникам в ликвидном состоянии.

Таким образом, нотариус является особым представителем власти, действующим от имени Российской Федерации, реализующим публично-правовые функции государства в целях защиты прав и свобод граждан. На сегодняшний день правовые основы деятельности нотариуса строго регламентированы, все выявленные противоречия и правовые пробелы довольно быстро устраняются актами ФНП, что гарантирует единообразие правоприменительной практики в рамках наследования имущества. Законодательство, регулирующее нотариальную деятельность, является передовым, поскольку стремительно совершенствуется в соответствии с изменением потребностей общества и назначения нотариата. За последние несколько лет законодателем была внесена масса изменений в отношении норм, распространяющих свое действие на нотариуса, что способствовало улучшению качества нотариально оказываемых услуг, ускорению деятельности нотариуса, обеспечило безопасность перехода прав и обязанностей субъектов наследственных правоотношений.

## СПИСОК ИСТОЧНИКОВ

### 1. Нормативно-правовые акты

1.1 Конституция Российской Федерации от 12 декабря 1993 г.: по сост. на 21 июля 2014 г. // Собрание законодательства Российской Федерации. – 2014. – № 4. – Ст. 445.

1.2 О Конституционном Суде Российской Федерации: федеральный конституционный закон от 21 июля 1994 г. № 1-ФКЗ: по сост. на 29 декабря 2016 г. // Собрание законодательства РФ. – 1994. – № 13. – Ст. 1447.

1.3 Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24 июля 2002 г. № 95-ФЗ: по сост. на 28 декабря 2017 г. // Собрание законодательства РФ. – 2002. – № 30. – ст. 3012.

1.1 Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ: по сост. на 23 мая 2018 г. // Собрание законодательства РФ. – 1994. – № 32. – Ст. 3301.

1.2 Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья) от 26 ноября 2001 г. № 146-ФЗ: по сост. на 23 марта 2017 г. // Собрание законодательства РФ. – 2001. – № 49. – Ст. 4552.

1.3 Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14 ноября 2002 г. № 138-ФЗ: по сост. на 3 апреля 2018 г. // Собрание законодательства РФ. – 2002. – № 46. – Ст. 4532.

1.4 Основы законодательства РФ о нотариате, утвержденные Постановлением Верховного Совета РФ № 4462-1 от 11 февраля 1993 года: по сост. на 23 мая 2018 г. // Собрание законодательства РФ. – 1996. – № 1. – Ст. 16.

1.5 Семейный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 1995 г. № 223-ФЗ: по сост. на 29 декабря 2017 г. // Собрание законодательства РФ. – 1996. – № 1. – Ст. 16.

1.6 Уголовный кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ: по сост. на 23 апреля 2018 г. // Собрание законодательства РФ. – 1996. – № 25. – Ст. 2954.

1.7 Налоговый кодекс Российской Федерации (часть первая) от 31.07.1998 № 146-ФЗ: по сост. на 19 февраля 2018 г. // Российская газета. – 1998. – № 148-149.

1.8 Консульский устав Российской Федерации: федеральный закон от 05.07.2010 № 154-ФЗ: по сост. на 29 декабря 2017 г. // Собрание законодательства РФ. – 2010. – № 28. – Ст. 3554.

1.9 О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации: федеральный закон от 21 ноября 2011 г. № 324-ФЗ: по сост. на 28 ноября 2015 г. Собрание законодательства РФ. – 2011. – № 48. – Ст. 6725.

1.10 Об обществах с ограниченной ответственностью: федеральный закон от 05 июля 2010 г. № 154-ФЗ от 23 апреля 2018 г. // Собрание законодательства РФ. – 1998. – № 7. – Ст. 785.

1.11 О регулировании отдельных правоотношений в сфере нотариата в Воронежской области и о признании утратившими отдельных законодательных актов воронежской области в сфере нотариата: закон Воронежской области № 219-ОЗ от 22 декабря 2015 г.: по сост. на 02 июля 2017 г. Официальный интернет-портал правовой информации [Электронный ресурс]. Сайт. — URL: <http://www.pravo.gov.ru>. (дата обращения 11.02.2018)

1.12 О нотариате в Тюменской области: закон Тюменской области от 2 мая 2006 г. № 460 [Электронный ресурс]. Сайт. — URL: <https://law.admtyumen.ru/law/view.htm?id=215576> (дата обращения 25.02.2018).

## **2. Правовые акты**

2.1. Кодекс профессиональной этики нотариусов, утвержденный 19 января 2016 года [Электронный ресурс]. – Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 07.01.2018).

2.2. Методические рекомендации по оформлению наследственных прав: утв. Решением Правления ФНП от 27 – 28 февраля 2007 г., Протокол № 02/07 // Нотариальный вестник. – 2008. – № 8.

2.3. Методические рекомендации по теме «О наследовании долей в уставном капитале обществ с ограниченной ответственностью»: утв. на заседании Координационно-методического совета нотариальных палат ЮФО, С-К ФО, ЦФО РФ 28 – 29 мая 2010 г. // Нотариальный вестник. – 2011. – № 2.

2.4. Методические рекомендации по удостоверению завещаний, принятию нотариусом закрытого завещания, вскрытию и оглашению закрытого завещания: утв. Решением Правления ФНП от 01-02 июля 2004 г., Протокол № 04/04 // Нотариальный вестник. – 2004. – № 9.

2.5. Об использовании Государственного герба Российской Федерации на печатях нотариусов: Указ Президента РФ от 22 июля 2002 г. № 767 // Собрание законодательства РФ. – 2002. – № 30. – Ст. 3036.

2.6. Об утверждении Методических рекомендаций по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации: приказ Минюста РФ от 15 марта 2000 г. № 91 // Бюллетень Минюста РФ. – 2000. – № 4.

2.7. Об утверждении Правил нотариального делопроизводства: приказ Минюста России от 16 апреля 2014 г. № 78 // Российская газета. – 2014. – № 95.

2.8. Об утверждении Правил совершения завещательных распоряжений правами на денежные средства в банках: Постановление Правительства РФ от 27 мая 2002 г. № 351 // Собрание законодательства РФ. – 2002. – № 22. – ст. 2097.

2.9. Регламент совершения нотариусами нотариальных действий, устанавливающий объем информации, необходимой нотариусу для совершения нотариальных действий, и способ ее фиксирования: утв. решением Правления ФНП от 28 августа 2017 г. № 10/17, приказом Минюста России от 30 августа 2017 № 156. (Зарегистрировано в Минюсте России 06.09.2017 № 48092) [Электронный ресурс] Официальный интернет-портал правовой информации – URL: <http://www.pravo.gov.ru>. (дата обращения 04.04.2018).

2.10. Устав Федеральной нотариальной палаты: утв. ФНП 22 сентября 1993 г.: по сост. на 25 апреля 2017 г. // Нотариальный вестник. – 2017. – №9.

### **3. Международные договоры**

3.1. Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод: заключена в Риме 4 ноября 1950 г.: по сост. на 13 мая 2004 г. // Бюллетень международных договоров. – 2001. – № 3.

3.2. Конвенция между Союзом Советских Социалистических Республик и Итальянской Республикой о правовой помощи по гражданским делам: заключена в Риме 25 января 1979 г. // Ведомости ВС СССР. – 1986. – № 35. – Ст. 729.

3.3. Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам: заключена в Минске 22 января 1993 г. // Бюллетень международных договоров. – 1995. – № 2.

3.4. Конвенция, отменяющая требование легализации иностранных официальных документов: заключена в Гааге, 5 октября 1961 г. // Бюллетень международных договоров. – 1993. – № 6.

### **4. Научная литература**

4.1. Барков А.В. Эволюция идеи о старческой дееспособности в современном российском наследственном праве / А.В. Барков // Наследственное право. – 2009. – № 3. – С. 4 - 8.

4.2. Белов В.А. Проблемы наследования бизнеса / В.А. Белов // Вестник экономического правосудия Российской Федерации. – 2015. – № 7. – С. 130 - 144.

4.3. Белоотченко Е.А. Институт обязательной доли в сфере защиты нотариусом наследственных прав (от доли в натуре к компенсации) / Белоотченко Е.А. // Нотариальный вестник. – 2018. – № 1. – С. 45-49.

4.4. Блинков О.Е. Российский наследственный закон: что день грядущий нам готовит? / Блинков О.Е. // Наследственное право. – 2016. – № 1. – С. 3 - 5.

4.5. Бондарев Н.И. Право на наследство и его оформление. / Н.И. Бондарев, Э.Б. Эйдинова. – М., 1971. – С. 56.

4.6. 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.

4.7. Гражданское право: учеб.: в 3 т. / Е. Н. Абрамова, Н. Н. Аверченко, Ю. В. Байгушева [и др.]; подред. А. П. Сергеева. — М.: ТК Велби, 2009. — Т. 3. — 800 с.

4.8. Гражданское право: учебник: в 3 т. / под ред. А.П. Сергеева, Ю. К. Толстого. – М., 2005. – Т. 3. – 703 с.

4.9. Гражданское уложение Германии: Вводный закон к Гражданскому уложению ред. от 02.01.2002 г., с изм. и доп. по 31.03.2013 г. – 4-е изд., перераб. – М.: Инфотропик Медиа, 2015. – 715 с.

4.10. Гуляев А.М. Русское гражданское право / – А.М. Гуляев. – СПб.: Тип. М.М. Стасюлевича, 1913. – 739 с.

4.11. Гущин В.В. Наследственный фонд как способ управления наследственным имуществом / В.В. Гущин, А.В. Добровинская // Наследственное право. – 2018. – № 1. – С. 22 - 25.

4.12. Доклад регионального общественного фонда ИНДЕМ "Роль нотариата в противодействии коррупции и теневой экономике". – М., 2013. – С. 45-74.

4.13. Иванова А.Ю. О некоторых проблемах наследования в нотариальной практике / А.Ю. Иванова // Имущественные отношения в РФ. – 2013. – № 3 (138). – С. 45-51.

4.14. Ишмухаметова А. З. Наследование в нотариальной практике /А.З. Ишмухаметова // Молодой ученый. – 2015. – №19. – С. 481- 485.

4.15. Карташов М.А. Наследственный фонд: новое российское законодательство и иностранный опыт / М.А. Карташов // Современное право. – 2017. – № 10. – С. 83 - 90.

4.16. Киракосян С.А. Проблемы наследования по завещаниям, приравненным к нотариально удостоверенным / С.А. Киракосян // Наследственное право. – 2017. – № 2. – С. 18 - 22.

4.17. Кириллова Е.А. Учет завещаний в единой информационной системе нотариата Российской Федерации/ Е.А. Кириллова // Наследственное право. – 2015. – № 3. – С. 20 - 23.

4.18. Кодинцев А.Я. Советское государство и нотариат. 1920 - 1950-е годы. / Кодинцев А.Я., Ралько В.В. – М., 2010. – С. 40 - 45.

4.19. Козуб Т.Р. Взаимодействие органов государственной власти и нотариата в Российской Федерации: дисс. ... канд. юрид. наук: 12.00.02 / Козуб Т.Р. – М., 1996. – 201 с.

4.20. Котарева О.В. Тайна завещания как элемент конституционного права граждан на личную и семейную тайну / О.В. Котарева, С.Н. Котарев, Н.Н. Надежин // Наследственное право. – 2016. – № 1. – С. 21- 32.

4.21. Крайнова, Т. К. Обязательная доля в наследстве и проблемы, связанные с ее выделением / Т. К. Крайнова // Закон. – 2006. – № 11. – С. 34–37.

4.22. Лиманский Г.С. Право на обязательную долю: актуальные вопросы теории и судебной практики / Г.С. Лиманский // Рос. судья. – 2006. – № 3. – С. 18–21.

4.23. Магденко А.Ю. Обязательная доля в наследстве: вопросы ее определения и выделения / А.Ю. Магденко // Вестник Омской юридической академии. – 2015. – № 2 (27). – С. 32-35.

4.24. Малеина М.Н. Личные неимущественные права граждан: понятие, осуществление, защита / М.Н. Малеина. – М., 2001. – 364 с.

4.25. Маркина Т.В. Гражданская правосубъектность наследственного фонда: основные положения / Т.В. Маркина // Наследственное право. – 2017. – № 4. – С. 12 - 14.

4.26. Муромцева К.А. Наследственный договор и проблемы его применения в нотариальной практике // Вестник магистратуры. – 2018. – № 6. – С. 92-94.

4.27. Настольная книга нотариуса: Организация нотариального дела: в 4 т. / Т.И. Зайцева, Т.В. Патрушева, И.В. Перевалова и др.; под ред. И.Г. Медведева. – 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Статут, 2015. – Т. 1: Организация нотариального дела. – 414 с.

4.28. Никифоров А.В. Правовое регулирование обязательной доли в наследственном законодательстве России и США / А.В. Никифоров // Наследственное право. – 2013. – № 1. – С. 41-47.

4.29. Нотариальная практика в свете изменений гражданского законодательства. Материалы учебных курсов для президентов нотариальных палат субъектов РФ. – М.: ФРПК, 2011. – С. 102.

4.30. Нотариальное право: учебник / Б.М. Гонгало, Т.И. Зайцева, И.Г. Медведев и др.; под ред. В.В. Яркова. 2-е изд., испр., и доп. – М.: Статут, 2017. – 576 с.

4.31. Петров Е.Ю. Наследственное право России: состояние и перспективы развитию / Е.Ю. Петров – М., 2017. – С. 52-56.

4.32. Печеный О.А. О субъектах наследственных правоотношений / О.А. Печеный // Известия БГУ. – 2013. – № 4. – С. 93-97.

4.33. Политова И.П. К проблеме фактического ограничения прав лиц, страдающих онкологическими заболеваниями / И.П. Политова, О.А. Серова // Наследственное право. – 2013. – № 3. – С. 17-21.

4.34. Попова Ю.А. Завещание в чрезвычайных обстоятельствах: вопросы теории и практики / Ю.А. Попова // Научный журнал Кубанского государственного аграрного университета. – 2016. – № 109-5. – С. 24-27.

4.35. Путинцева Е.П. Распоряжения на случай смерти по законодательству Российской Федерации и Федеративной Республики Германия / Е.П. Путинцева. – М.: Статут, 2016. – 160 с.

4.36. Решетникова И.В. Курс доказательственного права в российском гражданском судопроизводстве / И.В. Решетникова. Монография. — М.: Норма — Инфра-М, 2010. — 288 с.

4.37. Рясенцев В.А. Наследование по закону и завещанию в СССР / В.А. Рясенцев – М., 1972. –372 с.

4.38. Савченко С.А. Проблемы удостоверения юридических фактов в нотариальной практике / С.А. Савченко, Н.Б. Гриценко // Символ науки. – 2015. – № 9-2. [Электронный ресурс] Электронная библиотека «КиберЛенинка». Сайт. — URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/problemy-udostovereniya-yuridicheskikh-faktov-v-notarialnoy-praktike> (дата обращения: 08.05.2018).

4.39. Серова О.А. О проблеме оценки нотариусами дееспособности гражданина / О.А. Серова // Нотариус. – 2016. – № 3. – С. 18-20.

4.40. Сидорова В.Н. Наследственный договор: юридико-фактические проблемы / В.Н. Сидорова, А.К. Бейн // Нотариус. – 2015. – N 4. – С. 29 - 36.

4.41. Тарбагаева Е.Б. Нотариат в Российской Федерации / Е.Б. Тарбагаева. – СПб., 2011. – С. 8-12.

4.42. Тимонина Ю.В. Комментарий к части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации / Ю.В. Тимонина, Т.А. Фесечко. – М., 2012. – 497 с.

4.43. Треушников М.К. Судебные доказательства / М.К. Треушников – 5-е изд., доп. – М.: Издательский Дом «Городец», 2016. – 304 с.

4.44. Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права / Г.Ф. Шершеневич – Т. 2. – М.: Статут, 2005. – 481 с.

4.45. Щекочихин П.А. Нотариат Российской Федерации: автореф. дисс. ... канд. юрид. наук: 12.00.02 / Щекочихин П.А. – Москва, 2013. – 27 с.

4.46. Щенникова Л.В. Наследственный фонд как новелла российского гражданского права / Л.В. Щенникова // Наследственное право. – 2017. – № 4. – С. 3 - 7.

4.47. Щербина Н.В. Свобода завещания и случаи ее ограничения / Н.В. Щербина // Законодательство. – 2004. – № 5. – С. 22 - 29.

## **5. Интернет- ресурсы**

5.1. Верхов М.А. Проект нового закона о нотариате представлен на общественный суд. Комментарий Мокробородовой Е.Н., нотариуса города Москвы. [Электронный ресурс]. — Электронный журнал «Экономика и жизнь». Сайт. — URL: <https://www.eg-online.ru/article/224415/> (дата обращения: 11.04.2018).

5.2. Козлова Н.Н. «Наследство до востребования». Интернет-версия газеты «Российская Газета». [Электронный ресурс]. Сайт. — URL: <https://rg.ru/2017/07/31/krashennnikov-nasledstvennyj-fond-novyj-sposob-upravleniia-imushchestvom.html>

5.3. Официальный сайт Государственной думы РФ. Информация по законопроекту №801269-6 [Электронный ресурс]. — URL: [http://asozd2.duma.gov.ru/main.nsf/\(Spravka\)?OpenAgent&RN=801269-6](http://asozd2.duma.gov.ru/main.nsf/(Spravka)?OpenAgent&RN=801269-6) (дата обращения 13.04.2018).

5.4. Официальный сайт Государственной думы РФ. Информация по законопроекту №295719-6 [Электронный ресурс]. — URL: <http://asozd2.duma.gov.ru/main.nsf/%28Spravka%29?OpenAgent&RN=295719-6&02> (дата обращения 13.04.2018).

5.5. Официальный сайт Государственной думы РФ. Информация по законопроекту № 451522-7 «О внесении изменений в части первую и третью Гражданского кодекса Российской Федерации» [Электронный ресурс]. Сайт. — URL: [http://asozd.duma.gov.ru/main.nsf/\(Spravka\)?OpenAgent&RN=451522-7](http://asozd.duma.gov.ru/main.nsf/(Spravka)?OpenAgent&RN=451522-7) (дата обращения 23.05.2018).

5.6. Официальный сайт Федеральной нотариальной палаты [Электронный ресурс]. РФ. — URL: [https://notariat.ru/sovets/pages/page/press\\_4601\\_21](https://notariat.ru/sovets/pages/page/press_4601_21) (дата обращения: 04.03.2018).

5.7. Официальный сайт Федеральной нотариальной палаты РФ [Электронный ресурс]. — URL: <https://notariat.ru/ru-ru/news/nauchno-konsultativnyi-sovet-fnp-obsudil-poiavivshiesia-predlozheniia-po-izmeneniam-v-nasledstvennom-prave> (дата обращения 10.05.2018).

5.8. Официальный сайт Фонда поддержки и развития филантропии «КАФ» [Электронный ресурс]. — URL:

[http://www.cafrussia.ru/page/mirovoi\\_reiting\\_blagotvoritelnosti\\_1](http://www.cafrussia.ru/page/mirovoi_reiting_blagotvoritelnosti_1) (дата обращения: 10.05.2018).

5.9. Проект Федерального закона «О нотариате и нотариальной деятельности в Российской Федерации», подготовленный Минюстом РФ [Электронный ресурс]. – Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 13.04.2018). по сост. 17 сентября 2013 г

5.10. Проект Федерального закона № 451522-7 «О внесении изменений в части первую и третью Гражданского кодекса Российской Федерации», Официальный сайт Государственной думы РФ. Информация по законопроекту № 801269-6 [Электронный ресурс]. Сайт. — URL: [http://asozd2.duma.gov.ru/main.nsf/\(Spravka\)?OpenAgent&RN=801269-6](http://asozd2.duma.gov.ru/main.nsf/(Spravka)?OpenAgent&RN=801269-6) (дата обращения 13.04.2018).

## **6. Материалы практики**

6.1. Апелляционное определение Астраханского областного суда от 3 августа 2015 г. по делу № 33-2053/2015 [Электронный ресурс]. – Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения: 02.05.2018).

6.2. Апелляционное определение Верховного суда Республики Саха (Якутия) от 10 января 2018 г. по делу № 33-20/2018 [Электронный ресурс]. – Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения: 21.04.2018).

6.3. Апелляционное определение Верховного суда Республики Саха (Якутия) от 14 февраля 2018 г. по делу № 33-497/2018 [Электронный ресурс]. – Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения: 06.05.2018).

6.4. Апелляционное определение Верховного суда Республики Саха (Якутия) от 2 апреля 2018 г. по делу № 33-1127/2018 [Электронный ресурс]. –

Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 07.05.2018).

6.5. Апелляционное определение Верховного суда Республики Татарстан от 21 января 2016 г. по делу № 33-338/2016 [Электронный ресурс]. – Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения: 09.05.2018).

6.6. Апелляционное определение Верховного Суда РФ от 13 августа 2015 г. № АПЛ15-312 [Электронный ресурс]. – Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 07.01.2018).

6.7. Апелляционное определение Иркутского областного суда от 28 января 2016 г. по делу № 33-257/2016 [Электронный ресурс]. – Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения: 08.05.2018).

6.8. Апелляционное определение Московского городского суда от 2 апреля 2018 г. № 33-9050/2018 [Электронный ресурс]. – Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 05.05.2018).

6.9. 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 27.12.2017).

6.10. Апелляционное определение Ростовского областного суда от 16 августа 2016 г. по делу № 33-13908/2016 [Электронный ресурс]. – Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения: 27.04.2018).

6.11. Апелляционное определение Свердловского областного суда от 06 июля 2017 г. по делу № 33-11288/2017 [Электронный ресурс]. – Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 17.02.2018).

6.12. Апелляционное определение Свердловского областного суда от 31 марта 2016 г. по делу № 33-5379/2016 [Электронный ресурс]. – Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 17.03.2018).

6.13. Апелляционное определение СК по гражданским делам ВС Республики Тыва от 12 февраля 2015 г. по делу № 33-44/2015 [Электронный ресурс]. – Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения: 14.04.2018).

6.14. Апелляционное определение СК по гражданским делам Свердловского областного суда от 6 мая 2014 г. по делу № 33-5513/2014 [Электронный ресурс]. – Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения: 18.04.2018).

6.15. Апелляционное определение Суда Ханты-Мансийского автономного округа - Югры от 5 апреля 2016 г. по делу № 33-2121/2016 [Электронный ресурс]. – Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 10.02.2018).

6.16. Апелляционное определение Суда Ханты-Мансийского автономного округа - Югры от 26 апреля 2016 г. по делу № 33-2790/2016 [Электронный ресурс]. – Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 18.02.2018).

6.17. Апелляционное определение Тюменского областного суда от 20 апреля 2016 г. по делу № 33-2421/2016 [Электронный ресурс]. – Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 07.03.2018).

6.18. Апелляционное определение Хабаровского краевого суда от 28 июня 2017 г. по делу № 33-4388/2017 [Электронный ресурс]. – Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения: 09.05.2018).

6.19. Кассационное определение Санкт-Петербургского городского суда от 8 сентября 2010 г. № 33-12410 [Электронный ресурс]. – Документ опубликован не

был. – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения: 27.04.2018).

6.20. О практике применения судами норм главы 18 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации, регламентирующих реабилитацию в уголовном судопроизводстве: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 ноября 2011 г. № 17 // Бюллетень Верховного Суда РФ. – 2012. – № 1.

6.21. О применении судами гражданского законодательства, регулирующего отношения по обязательствам вследствие причинения вреда жизни или здоровью гражданина: Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 26 января 2010 г. № 1 // Бюллетень Верховного Суда РФ. – 2010. – № 3.

6.22. О судебной практике по делам о наследовании: Постановление Пленума ВС РФ от 29 мая 2012 года № 9 // Российская газета. – 2012. – № 127.

6.23. Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Романова Сергея Николаевича на нарушение его конституционных прав пунктом 1 статьи 1149 Гражданского кодекса Российской Федерации Определение Конституционного Суда: РФ от 02.12.2013 N 1906-О [Электронный ресурс]. – Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения 28.01.2018).

6.24. Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданки Курниковой Е.А. на нарушение ее конституционных прав статьей 535 ГК РСФСР: Определение Конституционного Суда РФ от 9 декабря 1999 г. № 209-О // Вестник Конституционного Суда РФ. – 2000. – № 2.

6.25. Определение Приморского краевого суда от 23 ноября 2015 г. по делу № 33-10754/2015 [Электронный ресурс]. – Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения: 11.03.2018).

6.26. Определение Санкт-Петербургского городского суда от 17 января 2013 г. № 33-363/13 [Электронный ресурс]. – Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения: 14.04.2018).

6.27. Определение СК по гражданским делам Московского городского суда от 28 октября 2010 г. №33-33864 [Электронный ресурс]. – Документ опубликован не

был. – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения: 19.04.2018).

6.28. По делу о проверке конституционности отдельных положений ст. ст. 2, 12, 17, 24 и 34 Основ законодательства РФ о нотариате: Постановление Конституционного Суда РФ от 19 мая 1998 г. №15-П // Российская газета. – 1998. – № 101.

6.29. По делу о проверке конституционности частей первой и второй статьи 560 Гражданского кодекса РСФСР в связи с жалобой гражданина А.Б. Наумова: постановление Конституционного Суда РФ от 16 января 1996 г. № 1-П // Вестник Конституционного Суда РФ. – № 1. – 1996.

6.30. Постановление Президиума Московского городского суда от 18 июля 2014 г. 44Г-84/14 [Электронный ресурс]. – Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения: 10.03.2018).

6.31. Решение Нижнесергинского районного суда Свердловской области от 15 марта 2013 г. по делу № 2-1453/13 [Электронный ресурс]. – Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения: 15.03.2018).

## ПРИЛОЖЕНИЕ

Предложение о внесении изменений в редакцию ст. 1149 ГК РФ

Текст редакции:

1. Невершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя, его нетрудоспособные супруг и родители, ~~а также~~ нетрудоспособные иждивенцы наследодателя, подлежащие призванию к наследованию на основании пунктов 1 и 2 статьи 1148 настоящего Кодекса, **а также иные лица, получающие постоянную или систематическую материальную помощь от наследодателя**, наследуют независимо от содержания завещания не менее половины доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону (обязательная доля).

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

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

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

5. Наследник, имеющий право на обязательную долю и являющийся выгодоприобретателем наследственного фонда, утрачивает право на обязательную долю. Если такой наследник в течение срока, установленного для принятия наследства, заявит ведущему наследственное дело нотариусу об отказе от всех прав выгодоприобретателя наследственного фонда, он имеет право на обязательную долю в соответствии с настоящей статьей.

В случае отказа наследника от прав выгодоприобретателя наследственного фонда суд может уменьшить размер обязательной доли этого наследника, если стоимость имущества, причитающегося ему в результате наследования, существенно превышает размер средств, необходимых на содержание гражданина с учетом его разумных потребностей и имеющихся у него на дату открытия наследства обязательств перед третьими лицами, а также средней величины расходов и уровня его жизни до смерти наследодателя.

**6. По соглашению сторон право на обязательную долю в наследстве может быть удовлетворено посредством выплаты наследнику денежной суммы в размере стоимости обязательной доли и (или) наследуемого имущества, как завещанного, так и незавещанного. Данное соглашение подлежит обязательному нотариальному удостоверению.**