

ББК 67.12

Вик. Т. Батычко**ТЕОРЕТИЧЕСКИЕ И ПРАКТИЧЕСКИЕ АСПЕКТЫ ЗАВЕЩАНИЯ
КАК ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЙ СДЕЛКИ**

Завещание среди множества гражданско-правовых сделок занимает особое место, поскольку является возможностью определить судьбу имущества в случае смерти лица, а также предполагает сохранение накопленных в течение жизни материальных благ и их дальнейшее приумножение достойными, по мнению завещателя, наследниками. Возможность собственника имущества свободно выразить свою волю порождает трудности в определении круга наследников. Совершенствование законодательства о наследовании имущества поможет решить ряд проблем в этой области. При этом следует использовать практику зарубежного законодательства.

Основания наследования; завещание; наследники; форма завещания; подназначение наследника; тайна завещания; завещательное распоряжение; рукоприкладчик; свидетели; закрытое завещание.

Vick. T. Batychko**THEORETICAL AND PRACTICAL ASPECTS OF THE WILL AS CIVIL-LAW
TRANSACTION**

The will among set of civil-law transactions takes a special place as is possibility to define destiny of property on a death case, and also assumes preservation of the material benefits saved up during life and their further augmentation worthy, according to the testator, successors. Possibility of the owner of property freely to express the will generates difficulties in definition of a circle of successors. Improvement of the legislation on inheritance of property will help to solve a number of problems in this area. Thus it is necessary to use practice of the foreign legislation.

The inheritance bases; the will; successors; the will form; secret of the will; the testamentary order; witnesses; the closed will.

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

В соответствии с Конституцией Российской Федерации каждому предоставлено право распоряжаться принадлежащим ему имуществом любым, не запрещённым законом, способом. К одному из таких способов гражданское право относит составление завещания.

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

Согласно ст. 1111 ГК РФ выделяют два основания наследования: наследование по завещанию и наследование по закону. Ранее ГК РСФСР 1964 г. на первое место ставил наследование по закону, а затем – наследование по завещанию. На практике чаще встречается наследование по закону, чем наследование по завещанию.

В результате принятия третьей части Гражданского кодекса РФ институт наследования по завещанию подвергся серьёзным изменениям по сравнению с ранее действовавшим законодательством о наследовании [1].

Теперь наследование по завещанию ставится на первое место. Наследование по закону имеет место при следующих обстоятельствах:

- ◆ если наследодатель не оставил завещания;
- ◆ если завещание было составлено, но признано полностью либо в отдельной части недействительным в судебном порядке;
- ◆ если наследодатель завещал только часть, принадлежащего ему имущества;
- ◆ если наследник по завещанию отказался от наследства либо не принял его;
- ◆ если наследник по завещанию умер раньше завещателя и ему не был подназначен другой наследник;
- ◆ если указанный в завещании наследник был признан в судебном порядке недостойным наследником;
- ◆ если юридическое лицо, указанное в завещании как наследник, было ликвидировано.

Завещание представляет собой составленный с соблюдением установленных правил и удостоверенный надлежащим образом документ, которым определена судьба имущества гражданина и других благ, переход которых в порядке наследования допускается законом, на случай его смерти. Как уже отмечалось, завещание – исключительная прерогатива физических лиц.

Завещание – это право распоряжения имуществом на случай смерти, но не обязанность. В случае отсутствия завещания наследование происходит в порядке, установленном законом.

Наследственное право основывается на принципе свободы завещания. Закрепление в законе возможности определить судьбу имущества в случае смерти – важнейшая гарантия защиты частной собственности. Путем составления завещания человек волен распорядиться имуществом по своему усмотрению, причем не только тем, которое имеется к моменту составления завещания в натуре, но и тем, которое он может приобрести в будущем. В соответствии со ст. 1120 ГК РФ завещатель может распорядиться всем имуществом или только его частью. При этом может быть составлено как одно завещание, в котором будут содержаться распоряжения в отношении всего имущества завещателя, так и несколько, в каждом из которых будет определена судьба конкретной вещи. Однако более предпочтительным представляется составление одного завещания, чтобы меньше было противоречий в распоряжениях завещателя. Если в завещании указывается только часть имущества, то другая (оставшаяся) его часть будет наследоваться по закону.

Завещание может быть составлено в любой момент жизни человека. Единственное требование, которое устанавливает закон, относится к дееспособности завещателя. В силу ст. 1118 ГК РФ на момент составления завещания гражданин должен обладать полной дееспособностью.

Завещание является односторонней сделкой, которая создает права и обязанности после открытия наследства. Завещатель вправе совершить завещание, содержащее распоряжение о любом имуществе, в том числе о том, которое он может приобрести в будущем [3].

Главное назначение завещания состоит в том, чтобы определить порядок перехода всего наследственного имущества или его части к определённым лицам (физическим или юридическим), а также к публично-правовым образованиям (Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования, иностранные государства и международные организации).

При этом необходимо отметить, что в современной России завещать своё имущество можно только субъектам гражданского права. Не предоставляется возможность завещать своё имущество, например, животным. В соответствии со ст. 137 ГК РФ животные относятся к имуществу. Хотя история России знает примеры,

когда имущество завещалось животным. Например, завещание в пользу собаки – дворняги по кличке Серко – было составлено в XIX в. Нетривиальность мышления продемонстрировала купчиха Мария Леонтьева из Углича. Одним росчерком пера дама оставила многочисленную родню с носом, завещав 100 тысяч рублей – баснословную сумму по тем временам – своей собаке. Родственники, конечно же, понеслись в суд, но проиграли: по завещанию после смерти дворняги деньги переходили в собственность города.

Но это, пожалуй, едва ли не единственный случай в отечественной практике. Сегодня законодательство России не предусматривает даже возможности составлять завещания в пользу животных. И все же лазейку отыскать можно: достаточно найти опекуна для своего питомца и оформить наследство на него. Такое завещание будет называться завещательным возложением [5]. Правда, надо учитывать человеческий фактор: нет никакой гарантии, что опекун будет четко соблюдать все пункты завещания – типа визитов к ветеринару и поездок на воды.

Современная зарубежная практика знает немало примеров, когда имущество, после смерти наследодателей переходило к животным.

В Иране или Бельгии вы никогда не сможете завещать свое имущество собаке или кошке, а в Америке или Европе указать в качестве наследника Осаму бен Ладена. Однако большое количество странных завещаний, написанных в Британии, Америке или прочих государствах, законодательство которых основано на англосаксонском праве, объясняется как раз тем, что там права завещателя практически ничем не ограничены. Ваша последняя воля – только ваша. Оспорить ее можно, лишь тогда, когда есть основания сомневаться, что завещатель находился в здравом уме.

Первым человеком, завещавшим все свое имущество животным, считается житель американского города Коламбус Джексон, поручивший своим душеприказчикам выстроить общежитие для кошек с удобными спальнями, столовой, библиотекой и концертным залом, в котором кошки могли бы наслаждаться музыкой, и удобной крышей для прогулок.

Другой пример также имеет отношение к США. Миллионер и кинопродюсер Роджер Доркас все свои 65 миллионов долларов оставил своему любимому псу Максимилиану. Суд признал такое решение законным, поскольку при жизни богатч сделал собаке человеческие документы. Стоит ли говорить, что жене покойного, получившей всего один цент, такое не понравилось. И она нашла весьма интересную лазейку к деньгам, выйдя замуж за пса с документами человека. После смерти собаки оригинальная дама спокойно вступила в права наследства.

Самая богатая собака в мире, занесенная в книгу рекордов Гиннеса, живет в Италии и откликается на кличку Гюнтер IV. Состояние этой немецкой овчарки на сегодня оценивается в 372 миллиона долларов. А денежки достались Гюнтеру от его отца – Гюнтера III: тот настолько сумел пленить свою хозяйку графиню Карлотту фон Либенштайн, что она оставила ему все, чем владела. Да еще назначила питомцу толковых опекунов, сумевших изрядно приумножить состояние Гюнтера. Жизнь нынешнего владельца миллионов – Гюнтера IV – похожа на фарс, во всяком случае, она красноречиво говорит о своеобразном чувстве юмора собачьего опекуна. Так, у овчарки есть собственный BMW с откидным верхом и вилла во Флориде, купленная в 2000 г. у Мадонны. В доме – девять комнат и семь туалетов.

В 2001 г. Гюнтер засветился в таблоидах, приобретя на аукционе в Италии редкий белый трюфель за две тысячи долларов. Словом, пес ведет жизнь респектабельного повесы. Лишь отсутствие любовных походов немного портит этот имидж: невесты, подходящей по статусу, не нашлось во всем мире. Наследников у Гюнтера нет [4].

Но не только животных в своих завещаниях указывают как наследников. Например, некая женщина из округа Чероки оставила все свое состояние Богу. Суд, рассмотрев завещание и не найдя оснований для отмены, поручил местному шерифу найти бенефициара и обеспечить передачу ему наследства. Через несколько дней округ Чероки прославился как единственное место на планете, официально признавшее свою богооставленность. В докладе шерифа местному судье говорилось, что после повсеместных и тщательных изысканий не удалось обнаружить Бога на территории этого округа.

Правительство Финляндии имеет все основания считаться официальным представителем дьявола. Один из граждан страны завещал все свое имущество Сатане. Государство успешно отсудило себе все деньги [2].

В современной России такое невозможно. Завещать своё имущество можно только субъектам гражданско-правовых отношений.

Завещатель может распорядиться своим имуществом или какой-либо его частью, составив одно или несколько завещаний. Нотариус, другое удостоверяющее завещание лицо, переводчик, исполнитель завещания, свидетели, а также гражданин, подписывающий завещание вместо завещателя, не вправе до открытия наследства разглашать сведения, касающиеся содержания завещания, его совершения, изменения или отмены. В случае нарушения тайны завещания завещатель вправе потребовать компенсацию морального вреда, а также воспользоваться другими способами защиты гражданских прав.

Завещание должно быть совершено лично. Совершение завещания через представителя не допускается [1]. Это необходимо для того, чтобы с максимальной точностью выразить в завещании именно волю наследодателя, не исказив ее сознанием представителя. Кроме того, исключается возможность злоупотребления представителем своими полномочиями.

В завещании могут содержаться распоряжения только одного гражданина. Согласно п. 4 ст. 1118 ГК РФ совершение завещания двумя или более гражданами не допускается [1].

Завещатель волен определить круг наследников, лишить наследства одного, нескольких или всех наследников по закону, не указывая причин такого лишения, установить конкретный состав имущества, который переходит к каждому из наследников и др. Наследниками по завещанию могут быть не только граждане, состоящие в родстве с наследодателем, но и любые другие указанные им лица, причем количество наследников не ограничивается.

Завещатель может указать в завещании другого наследника на случай, если назначенный им в завещании наследник или наследник завещателя по закону умрет до открытия наследства, либо одновременно с завещателем, либо после открытия наследства, не успев его принять, либо не примет наследство по другим причинам или откажется от него, либо не будет иметь право наследовать или будет отстранен от наследования как недостойный в соответствии со ст. 1121 ГК РФ [1]. Данный прием именуется подназначением наследника. Таким образом, подназначение наследника происходит, когда до открытия наследства назначают другого наследника взамен основного, при этом основной наследник должен быть выбывшим из наследственного правопреемства. По сути, это назначение «запасного» наследника. Это еще одна грань права гражданина завещать имущество по собственному усмотрению.

Если наследников по завещанию два или более, то неизбежно возникает вопрос о доле каждого из них в наследстве. Наследственные доли могут быть определены завещателем любым способом: распределением конкретного имущества между наследниками или закреплением за каждым из наследников соответствующую

шей доли, выраженной в виде дроби или процентов наследства. Согласно ст. 1122 ГК РФ, в тех случаях, когда завещатель никак не выразил свою волю относительно долей наследников по завещанию, их доли считаются равными [1].

Юридическая практика знает различные по своему содержанию завещания. Например, самое короткое завещание принадлежит немцу Карлу Таушу. 19 июня 1967 г. в присутствии нотариуса умирающий Тауш написал на листе бумаги всего два слова: «Все жене». Самое длинное завещание оставила американская домохозяйка Фредерика Кук в 1925 г. Оно состояло из 95 940 слов и никогда не было прочитано целиком вслух, как это обычно происходит. Миссис Кук не обладала большим состоянием, а ее имущество можно было пересчитать по пальцам. Зато миссис Кук, нажившая множество друзей и врагов, имела блестящую память и нашла несколько слов (добрых или злых – дело другое) всем им. Она сочиняла завещание 20 лет, и многие, кто видел ее за этим занятием, были уверены, что она пишет роман. Кстати, те, кто все-таки смог прочесть завещание целиком, утверждают, что оно и читается как настоящий женский роман, а если его напечатать, успех гарантирован [2].

В ряде случаев законодатель предусматривает специальные правила о наследовании того или иного имущества. Как правило, чаще всего могут вызвать затруднения указанные в завещании части неделимой вещи, предназначенные каждому из наследников в натуре. Статья 1122 ГК РФ устанавливает порядок наследования неделимой вещи. Неделимая вещь – это вещь, раздел которой в натуре невозможен без изменения ее назначения [1]. Если части неделимой вещи завещаны в натуре двум или более лицам, такая вещь считается завещанной в долях, соответствующих стоимости этих частей. На нее возникает право общей долевой собственности.

Статья 1123 ГК РФ гарантирует тайну завещания. Она прямо запрещает лицам, которым в силу участия в составлении завещания становится известно о его содержании, разглашать данные сведения.

Срок охраны тайны завещания ограничен периодом до открытия наследства. После открытия наследства сохранение тайны завещания может стать препятствием для осуществления права наследования.

Более строгие требования предъявляются к форме завещания, так как этот документ оглашается после смерти завещателя и его содержание и смысл не должны вызывать сомнений, что он действительно выражает волю наследодателя.

Согласно существующей в гражданском праве классификации завещание является письменной сделкой, которая, кроме прочего, требует нотариального удостоверения. Таким образом, завещание составляется только в письменной форме, устное волеизъявление лица не имеет юридической силы. По общему правилу завещание должно быть удостоверено нотариусом [6].

Когда в соответствии с законом право совершения нотариальных действий предоставлено должностным лицам органов местного самоуправления и должностным лицам консульских учреждений РФ (в случае отсутствия нотариуса в населенном пункте), завещание может быть удостоверено вместо нотариуса соответствующим должностным лицом (п. 7 ст. 1125 ГК РФ).

Приравниваются к нотариально удостоверенным завещаниям:

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

- ◆ завещания граждан, находящихся во время плавания на судах, плавающих под Государственным флагом РФ, удостоверенные капитанами этих судов;
- ◆ завещания граждан, находящихся в разведочных, арктических или других подобных экспедициях, удостоверенные начальниками этих экспедиций;
- ◆ завещания военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, где нет нотариусов, также завещания работающих в этих частях гражданских лиц, членов их семей и членов семей военнослужащих, удостоверенные командирами воинских частей;
- ◆ завещания граждан, находящихся в местах лишения свободы, удостоверенные начальниками мест лишения свободы (ст. 1127 ГК РФ).

Совершение, приравненное к нотариальным завещаниям, имеет две особенности. Во-первых, завещатель должен подписывать завещание обязательно в присутствии должностного лица, который удостоверяет это завещание. Во-вторых, для совершения такого завещания обязательно присутствие свидетеля, который также подписывает завещание. Завещание, удостоверенное перечисленными лицами, должно быть, как только для этого представится возможность, направлено через органы юстиции нотариусу по месту жительства завещателя.

Если в каком-либо из перечисленных случаев, гражданин, намеревающийся совершить завещание, выражает желание пригласить для этого нотариуса и имеется разумная возможность выполнить это желание, то лица, которым предоставлено право удостоверить завещание, обязаны принять все необходимые меры для приглашения к завещателю нотариуса.

Завещание прав на денежные средства, находящиеся в банке, может быть удостоверено служащим банка, имеющим право принимать к исполнению распоряжения клиента в отношении средств, находящихся на его счете. Это так называемое завещательное распоряжение, которое имеет силу нотариально удостоверенного завещания. Денежные средства, внесенные гражданином во вклад или находящиеся на любом другом счете в банке или ином кредитном учреждении, могут быть завещаны как путем совершения завещательного распоряжения, так и в обычном порядке. Завещательное распоряжение совершается в письменной форме за собственноручной подписью завещателя в том филиале банка, в котором находится этот счет. Вкладчик вправе распоряжаться вкладом при жизни, даже если имеется завещательное распоряжение. Он может по своему усмотрению изменить или отменить завещательное распоряжение. Права на денежные средства, которые находятся на счетах в банках, входят также в состав наследства. Соответственно на них распространяются и общие правила наследования. В частности, наследник может получить денежные средства со счета только на основании свидетельства о праве на наследство. Исключение составляет п. 3 ст. 1174 ГК – денежные средства, необходимые для похорон наследодателя [7].

Нарушение требований, предъявляемых к удостоверению завещания, влечет его ничтожность с момента совершения.

На завещании должны быть указаны место и дата его удостоверения. Исключение составляет лишь закрытое завещание, но и в этом случае нотариус, принимая от завещателя конверт с закрытым завещанием, делает на этом конверте надпись, содержащую сведения о завещателе, а также о дате и месте принятия такого завещания. Необходимость четкого указания времени составления завещания связана с тем, что в случае наличия нескольких взаимоисключающих завещаний встает вопрос о том, какое из них было составлено позднее. Также в зависимости от времени составления завещания могут решаться вопросы о действительности завещания с точки зрения соблюдения формы, о дееспособности завещателя и другие обстоятельства.

Наследственному праву известен единственный случай, когда завещание может быть совершено в простой письменной форме без какого-либо удостоверения. Это касается так называемых чрезвычайных завещаний, когда гражданин, находящийся в положении, явно угрожающем его жизни, объективно в силу чрезвычайных обстоятельств оказался лишен возможности составить завещание в установленной законом форме. К таким чрезвычайным обстоятельствам относят стихийные бедствия (наводнения, землетрясения), техногенные катастрофы, военные действия и т.д. Однако для признания такого документа завещанием необходимо, чтобы он был составлен (собственноручно написан и подписан) в присутствии не менее чем двух свидетелей[5]. Такое требование об участии свидетелей необходимо, чтобы впоследствии не возникло сомнений в подлинности завещания. Закон не содержит требований о том, что свидетели должны подписать простое письменное завещание. Представляется, что и без их подписей оно будет действительным. Главное, чтобы названные свидетели могли быть установлены и найдены, что на практике может составить определенные трудности.

К содержанию чрезвычайного завещания не предъявляется каких-либо формальных требований, однако из него должно с очевидностью следовать, что документ представляет собой завещание.

Юридическая судьба такого завещательного распоряжения после прекращения чрезвычайных обстоятельств определяется в зависимости от того, остался ли в живых завещатель.

Если завещатель остался в живых, не позднее месяца со дня прекращения чрезвычайных обстоятельств он должен совершить завещание по общим правилам, иначе завещательное распоряжение, сделанное в чрезвычайных обстоятельствах, утрачивает силу.

Если же завещателю не удалось выжить, завещание, составленное им при чрезвычайных обстоятельствах, подлежит исполнению, но только после того, когда судом будет подтвержден факт его совершения. Суд, прежде всего, должен установить, действительно ли обстоятельства, в которых совершено завещательное распоряжение, относятся к чрезвычайным. Этот факт устанавливается в суде по требованию заинтересованных лиц, т.е. наследников, указанных в завещании. Требование должно быть заявлено в суд до истечения 6-месячного срока, установленного для принятия наследства. При отсутствии спора требование подтверждения факта совершения завещания в чрезвычайных обстоятельствах рассматривается судом в порядке особого производства, а в случае оспаривания указанного факта – в порядке искового производства.

Следует отметить, что простое письменное завещание актуально, только если наследодатель ранее не составлял иных завещаний, так как завещанием, совершенным в чрезвычайных обстоятельствах, нельзя отменить или изменить завещание, составленное ранее в соответствии со всеми требованиями закона.

Новым в наследовании является присутствие свидетелей при совершении завещания. Это новшество сводится к удостоверению фактов, касающихся совершения завещания, например состояния завещателя, подлинности завещания, соответствия содержания завещания воле завещателя [6]. Завещатель самостоятельно выбирает свидетелей из числа лиц, которым он доверяет. К свидетелю также предъявляются требования: прежде всего он должен обладать дееспособностью в полном объеме, должен быть грамотным, владеть в достаточной степени языком, на котором составлено завещание. Не может быть свидетелем гражданин с определенными физическими недостатками (слепой), нотариус или другое удостоверяющее завещание лицо, заинтересованное лицо (в пользу которого составлено завещание или сделан завещательный отказ), а также супруг (супруга), дети и родители из-за возможного влияния на формирование воли завещателя.

В ряде случаев законом устанавливается обязательное присутствие свидетелей. Это касается случаев передачи закрытого завещания нотариусу, совершения завещаний, приравненных к нотариально удостоверенным, а также завещаний в чрезвычайных обстоятельствах. Количество свидетелей в указанных выше случаях установлено законом. Последствия нарушения правил об обязательном присутствии свидетелей или их присутствие в меньшем количестве, чем того требует закон, могут повлечь ничтожность завещания или его оспоримость.

В случае, когда присутствие свидетелей обязательно, а в силу неизвестных причин один из них или все они отсутствуют, то составленное завещание будет считаться ничтожным. Законодатель в ст. 1125 ГК РФ четко прописывает порядок составления нотариально удостоверенного завещания. Правила, установленные указанной статьей, распространяются и на случаи удостоверения завещаний должностными лицами органов местного самоуправления и должностными лицами консульских учреждений РФ [1]. Следует отметить, что нотариус не вправе удостоверить завещание на свое имя и от своего имени, на имя и от имени своих родственников (родителей, детей, внуков).

Как правило, удостоверение завещания происходит в помещении нотариальной конторы, хотя в некоторых случаях, например болезни завещателя, можно пригласить нотариуса к больному на дом или в лечебное учреждение. Необходимо проверить правоспособность и дееспособность завещателя. Если все же возникнет сомнение в дееспособности завещателя, нотариус вправе задать ему несколько проверяющих вопросов и назначить удостоверение завещания на другой день. Свои подозрения нотариус может проверить, узнать у соответствующего врача, не состоит ли этот гражданин на учете в качестве больного. Завещатель может быть признан судом недееспособным или же состоять на учете в психоневрологическом диспансере.

Нотариус выясняет подлинную волю завещателя, разъясняет ему действующее законодательство о порядке наследования. Свобода завещания ограничивается правилами об обязательной доле в наследстве. При составлении завещания завещатель должен обдумать свою последнюю волю, чтобы она была в дальнейшем использована в полном объеме. Поэтому нотариус обязан разъяснить завещателю ст. 1149 ГК РФ и сделать об этом отметку на завещании.

Завещание пишется либо самим завещателем, либо с его слов нотариусом. При этом закон допускает использование технических средств – компьютера, печатной машинки. Не допускается закрепление воли лица на аудио или видеоносителях, поскольку такой способ фиксации противоречит требованиям закона о письменной форме. Если в тексте завещания имеются подчистки, приписки, зачеркнутые слова, неоговоренные исправления, то нотариус не должен его удостоверить. Текст завещания должен быть написан четко и ясно, содержащиеся в нем числа и сроки обозначены словами хотя бы один раз. Фамилии, имена, отчества граждан, их адреса должны быть написаны полностью. Если имущество завещается юридическому лицу, необходимо указать его полное фирменное наименование, а также его полный адрес. Неправильно или неграмотно написанное завещание должно быть исправлено или составлено заново завещателем либо по просьбе завещателя – нотариусом. Проект завещания, составленный завещателем, должен быть проверен нотариусом, который в свою очередь обязан разъяснить смысл и значение подготовленного документа [2].

Завещание, которое было записано нотариусом со слов завещателя, полностью должно быть прочитано завещателем, чтобы он удостоверился в правильности изложенного. Если по каким-либо причинам, например в силу болезни, завещатель не в состоянии самостоятельно прочитать завещание, его текст оглашается нотариусом. Об этом на завещании делается соответствующая пометка, а также указываются причины, по которым завещатель не смог лично прочитать завещание.

Закон допускает, что завещание может быть подписано не лично завещателем, а по его просьбе другим лицом – рукоприкладчиком. Это исключение возможно, если завещатель из-за тяжелой болезни или неграмотности не может собственноручно подписать завещание.

Подпись иного лица вместо завещателя в других случаях влечет недействительность завещания. Завещатель вправе выбрать в качестве рукоприкладчика по своему усмотрению любое лицо, кроме тех, кто в силу ограничений закона выступать в таком качестве не может. Перечень таких граждан полностью совпадает с теми, кто не может быть свидетелем при удостоверении завещания.

Рукоприкладчик подписывает завещание обязательно в присутствии нотариуса, где указываются причины, по которым завещатель не мог подписать завещание собственноручно, а также фамилия, имя, отчество и место жительства гражданина, подписавшего завещание по просьбе завещателя. Указанные данные устанавливаются на основании документа, удостоверяющего личность рукоприкладчика. Те же правила действуют и в отношении свидетелей, если они присутствовали при составлении завещания. Все лица, участвовавшие в совершении завещания, – рукоприкладчик, свидетель, переводчик – должны быть предупреждены нотариусом о необходимости сохранения тайны завещания.

Завещание составляется, подписывается и удостоверяется в двух экземплярах. Один экземпляр передается завещателю, а другой остается в делах нотариальной конторы.

Особо следует оговорить право завещателя на составление закрытого завещания. Содержание закрытого завещания известно только лицу, его составившему. Никто не вправе знакомиться с содержанием такого завещания. Здесь обязательно присутствие двух свидетелей, которые ставят на конверте свои подписи, а затем заклеенный конверт передается нотариусу. Подписи свидетелей, поставленные на конверте, подтверждают, что именно этот конверт был передан нотариусу завещателем в качестве закрытого завещания. Конверт, подписанный свидетелями, запечатывается в их присутствии нотариусом в другой конверт, на котором нотариус делает надпись, содержащую сведения о завещателе, от которого нотариусом принято закрытое завещание; о месте и дате его принятия; о фамилии, имени, отчестве и о месте жительства каждого свидетеля. При этом нотариус обязан разъяснить:

- 1) о соблюдении всех требований при составлении закрытого завещания. Несоблюдение всех правил может повлечь недействительность завещания;
- 2) о необходимости соблюдения интересов несовершеннолетних и нетрудоспособных членов семьи наследодателя (обязательная доля);

- 3) о выдаче соответствующего документа, после принятия завещания лицом, его совершившим. Достоинством закрытого завещания является абсолютная тайна завещания. Недостатком такого завещания является то, что завещатель может не знать обо всех требованиях, предъявляемых к содержанию и форме завещания. Завещание составляется без квалифицированной помощи, вследствие чего могут быть допущены ошибки, которые, возможно, приведут к признанию завещания недействительным. В случае открытия наследства после лица, совершившего закрытое завещание, нотариус не позднее чем через 15 дней со дня представления свидетельства о его смерти вскрывает конверт с завещанием в присутствии не менее чем двух свидетелей, а также пожелавших при этом присутствовать заинтересованных лиц из числа наследников по закону.

Наследники по закону извещаются нотариусом об оглашении закрытого завещания. После оглашения нотариус составляет и вместе со свидетелями подписывает протокол, удостоверяющий вскрытие конверта с завещанием и содержащий полный текст завещания. Подлинник завещания хранится у нотариуса. Наследникам выдается нотариально удостоверенная копия протокола.

Наследодатель вправе отменять или изменять составленное завещание неограниченное количество раз в любое время после его совершения, не указывая при этом причин таких действий. Для отмены или изменения завещания не требуется чьего-либо согласия, в том числе лиц, назначенных наследниками. Завещатель вправе посредством нового завещания отменить прежнее завещание в целом либо изменить его в части. Последующее завещание, не содержащее прямых указаний об отмене прежнего завещания, автоматически отменяет это прежнее завещание полностью или в части, в которой оно противоречит последующему завещанию [5]. В случаях, когда завещание изменялось либо отменялось неоднократно, юридическую силу будет иметь последующее завещание.

В случае недействительности последующего завещания наследование осуществляется в соответствии с прежним завещанием. Завещатель имеет право полностью отменить завещание, не прибегая при этом к составлению нового. Распоряжение об отмене завещания должно быть выполнено в той же форме, какая установлена для совершения завещаний. Затем наследование будет происходить по закону.

Завещатель не обязан сообщать кому-либо о содержании, совершении, об изменении или отмене завещания. Никто не вправе требовать от завещателя какой-либо информации о завещании. Это позволяет наследодателю избежать оказания давления со стороны заинтересованных лиц, попыток повлиять на содержание завещания, изменить истинные намерения завещателя.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

1. Гражданский кодекс Российской Федерации. Части 1-4. – М.: ЭЛИТ, 2011.
2. *Богданова А.А.* Завещание как сделка в наследственном праве России: Дис. ... канд. юрид. наук. – М., 2005. – С. 46-47.
3. Гражданское право: Учеб. для вузов. В 3 т. Т. 3. / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: Проспект, 2007. – С. 205.
4. *Демина Н.Б.* Английская реформа завещательных распоряжений // Бюллетень нотариальной практики. – 2005. – № 4.
5. *Закиров Р.Ю., Гришина Я.С., Махмутова М.М.* Наследственное право: Учеб. Пособие. – М.: Изд.-торговая корпорация «Дашков и К^о», 2009. – 288 с.
6. *Кириловых А.А.* Завещательное распоряжение в современном гражданском праве. – М.: Деловой двор, 2011.
7. *Копьев А.В.* Завещание и правомочия завещателя по наследственному праву Российской Федерации: Дис. ... канд. юрид. наук. – Волгоград, 2006. – С. 43-44.

Статью рекомендовал к опубликованию д.ю.н., профессор А.Ю. Мордовцев.

Батычко Виктор Тихонович – Технологический институт федерального государственного автономного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Южный федеральный университет» в г. Таганроге; e-mail: kaf_gp@tsure.ru; 347928, г. Таганрог, пер. Некрасовский, 44, ГСП 17А; тел.: 88634371631, 89289668953; кафедра гражданского права; старший преподаватель.

Batytkho Victor Tihonovich – Taganrog Institute of Technology – Federal State-Owned Autonomy Educational Establishment of Higher Vocational Education “Southern Federal University”; e-mail: kaf_gp@tsure.ru; GSP 17A, 44, Nekrasovskiy, Taganrog, 347928, Russia; phones: +78634371631, +79289668953; the department of civil law; senior teacher.