

## УДОСТОВЕРЕНИЕ ЗАВЕЩАНИЙ

**В статье рассматриваются актуальные вопросы удостоверения завещаний нотариусами и иными должностными лицами, связанные с применением норм федерального законодательства на практике.**

**Ключевые слова:** завещание, дееспособность граждан, отказополучатель, исполнитель завещания.

Одним из инструментов обеспечения государством конституционных прав граждан на защиту их законных интересов является институт нотариата. На сегодняшний день в России законодатель повернулся лицом к частному праву и на первое место встала забота о человеке, предоставление ему свободы в изложении его воли и максимальных полномочий и возможностей распоряжаться своим имуществом на случай смерти. Именно поэтому в Гражданском кодексе Российской Федерации дается не только расширительное толкование понятия «завещание», но и излагается ряд требований к оформлению данного документа.

Гражданское законодательство Российской Федерации, ранее не содержащее определения «завещания», ныне закрепляет (ст. 1118 ГК РФ), что завещание является односторонней сделкой, которая создает права и обязанности после открытия наследства.

Следует отметить, что термин «завещание» применяется в двух значениях: так называется как сам документ, в котором находит выражение воля завещателя, так и акт выражения воли завещателя (в последнем значении завещание представляет собой одностороннюю сделку и не предполагает какого-либо встречного волеизъявления другого лица).

Право завещать имущество является элементом гражданской правоспособности, которая признается за всеми гражданами, возникает в момент рождения и прекращается смертью. Вместе с тем в силу строго личного характера завещания как сделки оно может быть реализовано только при наличии дееспособности в **полном объеме**.

При нотариальном удостоверении завещаний нотариус должен принимать во внимание нормы статьи 40 Основ законодательства о нотариате, предусматривающие общие правила совершения нотариальных действий. Наиболь-

шую сложность при соблюдении процедуры удостоверения завещаний представляет совершение нотариального действия от имени пожилых людей либо больных граждан. Следует отметить, что в соответствии со ст. 43 Основ законодательства о нотариате нотариус при удостоверении сделок (в том числе при удостоверении завещаний) должен проверить дееспособность граждан, участвующих в сделках, где проблему вызывает проверка их способности отдавать отчет своим действиям. Однако проверить дееспособность лица может только суд. В проекте ФЗ «Об организации и деятельности нотариата» предлагается предоставлять нотариусу справки, свидетельствующие о дееспособности обратившихся граждан. При направлении граждан в медицинские учреждения за справками, свидетельствующими о состоянии их психического здоровья, следует иметь в виду, что такое освидетельствование, в соответствии со статьей 4 Закона от 2 июля 1992 года №3185-1 «О психической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании», проводится исключительно по желанию гражданина, т. е. при его добровольном обращении или с его согласия. Поэтому, на наш взгляд, это нецелесообразно.

Другим немаловажным аспектом является достижение определенного возраста.

По смыслу 1118 статьи ГК РФ вытекает, что несовершеннолетние, не достигшие 18 лет, не могут быть завещателями. Расширительное толкование норм статьи 26 ГК РФ исключением называет эмансипированных, т. е. лиц, работающих по трудовому договору, в том числе по контракту, и объявленных по решению органа опеки или попечительства полностью дееспособными (при отсутствии такого согласия – по решению суда), но прямого указания статья 1118 ГК РФ не содержит. В связи с этим данная статья должна быть дополнена положением, расширяющим завещательные права несовершенно-

нолетних в возрасте от 14 до 18 лет и допускающим в силу пп. 1-2 ст. 26 ГК РФ возможность составлять ими завещания и распоряжаться судьбой доходов.

На практике завещание, как правило, составляется нотариусом. Нотариальная практика свидетельствует, что некоторые нотариусы допускают нарушения общих правил, касающихся формы и порядка совершения завещаний, установленных статьями 1123, 1124, 1125 ГК РФ. Так при записи завещаний со слов завещателей нотариусы не всегда указывают, когда завещание было прочитано завещателем: до или после его подписания; присутствовал при этом нотариус; причины, по которым текст завещания оглашается для завещателя нотариусом.

Согласно п.3 ст. 1125 ГК РФ завещатель должен собственноручно подписать завещание в присутствии нотариуса. Однако некоторые нотариусы не отражают это в тексте завещания, т. е. не указывают на то, что «завещание собственноручно подписано завещателем в присутствии нотариуса». Учитывая допускаемые ошибки, необходимо на уровне Федеральной нотариальной палаты разработать методические рекомендации по удостоверению завещаний.

При совершении любого нотариального действия, в том числе удостоверения завещания, на документе указывается время и место его удостоверения. Местом удостоверения завещания является, как правило, помещение нотариальной конторы. Однако нотариус вправе совершать нотариальные действия, в т. ч. удостоверить завещания, и вне ее, если имеются уважительные причины, по которым лицо не может явиться в помещение нотариальной конторы (болезнь, инвалидность и др.). Например, нотариус может быть приглашен для совершения нотариального действия. При удостоверении завещания вне помещений нотариальных контор в удостоверительной надписи на самом завещании и в реестре для регистрации нотариальных действий записывается место удостоверения документа с указанием адреса. Требование закона об указании места и времени составления завещания имеет важное значение в случае оспаривания подлинности данного документа, возникновения спора о дееспособности завещателя в момент составления завещания, если имеются два или более завещаний и необ-

ходимо установить, какое из них имеет юридическую силу на момент открытия наследства. Учитывая этот факт, необходимо включить в нормы пункта 4 статьи 1124 ГК РФ, содержащего правила об указании места и даты удостоверения завещания, требование фиксировать помимо даты и места также время (часы и минуты) удостоверения завещания.

Новеллой Гражданского кодекса РФ являются правила о присутствии свидетелей при совершении завещания. Роль свидетелей сводится, по существу, к удостоверению фактов, касающихся удостоверения завещания, например состояние завещателя, подлинность завещания, соответствие содержания завещания воле завещателя и т. д. Завещатель самостоятельно выбирает свидетелей из лиц, которым доверяет. Основы законодательства о нотариате, Гражданский кодекс РФ не содержат нормы, предусматривающие ответственность свидетелей. Поэтому необходимо дополнить пункт 5 статьи 1125 ГК РФ указанием на то, что на свидетелей, участвующих в удостоверении завещания в любой форме, в оглашении завещания либо в совершении иных мероприятий в сфере наследования, возлагается ответственность, установленная законодательством РФ, за сообщение ими ложных сведений (в случае необходимости решения спорных вопросов наследственного дела в нотариальном производстве).

Гражданский кодекс РФ частично определяет правовое положение в системе наследственных отношений такого субъекта права, как исполнитель завещания. Законодательство предоставляет лицу, исполняющему функции душеприказчика, определенные полномочия, перечисленные в ст. 1135 ГК РФ. Однако полностью права и обязанности данного субъекта права в законодательстве не оговорены. Не решен, в частности, вопрос об ответственности за сохранность наследственного имущества, которую в целом могут нести как исполнитель завещания, так и нотариус. Фактически в случае, например, утраты части имущества завещателя по вине исполнителя завещания или нотариуса до момента вступления в права наследства наследников завещателя последние не имеют достаточных правовых оснований для привлечения их к ответственности, в частности с целью возмещения ущерба и компенсации морального вреда. Названные обстоятельства по-

зволяют акцентировать внимание на необходимости введения в теорию и практику правового регулирования наследования по завещанию института ответственности исполнителя завещания и нотариуса. В этой связи предлагаем дополнить статью 1135 ГК РФ пунктом 4, в котором в общих чертах будут урегулированы вопросы распределения полномочий по охране и управлению наследственным имуществом между нотариусом, ведущим наследственное дело, и исполнителем завещания.

Еще один немаловажный аспект, на который хотелось бы обратить внимание, что по правилам, закрепленным ГК РФ, завещатель вправе возложить на одного или нескольких наследников по завещанию или по закону исполнение за счет наследства какой-либо обязанности имущественного характера в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей), которые приобретают право требовать исполнения этой обязанности. Отказополучателю может быть подназначен другой отказополучатель на случай, если назначенный в завещании отказополучатель умрет до открытия наследства или одновременно с завещателем, а также в иных случаях, предусмотренных в п. 4 ст. 1137 ГК РФ. Мы предлагаем дополнить нормы пункта 4 статьи 1137 ГК РФ указанием на то, что за завещателем закрепляется право в оговоренных законом случаях подназначать отказополучателя для уже подназначенного, количество подназначенных отказополучателей, которое может называть завещатель, не ограничивается.

Наряду с правилом о нотариальной форме завещаний ГК РФ предусматривает завещания, приравненные к нотариальным. Речь идет о случаях, при которых завещание может быть удостоверено специально уполномоченными органами и лицами: 1) воинские завещания; 2) завещания, удостоверяемые капитанами морских или речных кораблей; 3) больничные завещания, удостоверяемые главными врачами или дежурными врачами госпиталей, больниц, домов инвалидов; 4) экспедиционные завещания, удостоверяемые начальниками экспедиций; 5) завещания граждан, находящихся в местах лишения свободы, удостоверенные начальниками мест лишения свободы.

Таким образом, в действующем ГК РФ зафиксированы новые формы завещания, существующие наряду с нотариальными. Они обра-

зуют группу завещаний, которые можно назвать завещаниями особой или специальной формы.

Во-первых, для таких завещаний должно быть установлено, при каких же условиях они могут быть использованы. В частности, надо решить вопрос, могут ли они быть удостоверены в зависимости от того, находится ли завещатель в состоянии, реально угрожающим его жизни и здоровью. Когда нельзя медлить с выражением и фиксацией его последней воли или же завещание в специальной форме может быть оформлено независимо от таких обстоятельств.

Во-вторых, возникает вопрос о пределах действия такого рода завещаний во времени. Нотариально удостоверенное завещание действует до момента открытия наследства, если оно ранее не будет отменено или изменено самим завещателем. В ГК РФ ничего не говорится о том, применяется ли такое положение также и к завещаниям, составленным в особой форме. Если за такими завещаниями признавать лишь временное действие, то завещатель обязан будет, после того, как отпали обстоятельства, являющиеся основанием для составления завещания в особой форме, обратиться к нотариусу и составить новое завещание в общей нотариальной форме. Нужно ли, например, лицу, завещание которого удостоверено капитаном судна или врачом, после возвращения из морского путешествия или после выписки из больницы составлять новое завещание или же его завещание, написанное и удостоверенное, будет теперь уже действовать в течение всей жизни завещателя?

В-третьих, остается неясным порядок удостоверения, удостоверения и дальнейшего хранения завещаний специальной формы. Уже были случаи, когда заинтересованные лица вынуждены были начинать поиски в делах больницы и устанавливать то обстоятельство, что врачи удостоверили завещание умершего в лечебном учреждении. Оказалось, что запись воли умершего была сделана лечащим врачом в истории болезни. Для этой категории завещаний остается неясным вопрос о том, должна ли администрация больницы удостоверять завещание в том случае, если есть время для приглашения местного нотариуса? Даже такое действие, как засвидетельствование врачом больницы дееспособности завещателя, если он находится в лечебном учреждении, вызывает трудности, так как

врачам не всегда известно, что именно они должны установить в этих случаях.

При применении специальных форм завещаний, особенно для больничных завещаний, важно определить, имеют ли они временный характер. Только по воинскому завещанию норма прямо устанавливает, что оно действует без ограничений. Для морского завещания действует специальная инструкция по применению Кодекса торгового мореплавания РФ. В нем содержатся нормы, регулирующие порядок удостоверения завещаний на морском корабле, о хранении этих завещаний, о записях в судовом журнале по поводу таких завещаний. После прибытия корабля в порт РФ завещание передается нотариусу. Однако в этой инструкции нет прямого указания на то, что такие завещания действуют без срока. Нет никаких норм, регулирующих этот вопрос, и применительно к больничным завещаниям. Цель создания завещаний специальной формы заключается в том, чтобы прийти на помощь завещателю в случаях, не терпящих отлагательства. Поэтому характер оформления завещаний в специальной форме и рассчитан на временное действие, эти завещания не предполагают длительного хранения, нет даже основательной проверки правомерности распоряжений завещателя. Поэтому естественным решением поставленной задачи является признание всех категорий завещаний, приравненных к нотариальным, завещаниями временного характера.

Вызывает интерес решение вопроса о завещаниях специальной формы в Польше. ГК Польши установил, что всякое завещание специальной формы утрачивает силу по истечении шести месяцев со дня прекращения тех обстоятельств, которые были основанием для несоблюдения общей формы завещания, если завещатель не скончался в течение данного срока, при этом течение срока приостанавливается на время, в течение которого завещатель не имеет возможности оформить обычное завещание.

Поскольку в действующем ГК РФ нет обобщающей нормы для всех завещаний, приравненных к нотариальным, требуется дифференцированное решение вопроса в особых нормативных актах. В настоящее время нет оснований сохранять правило о бессрочном действии завещаний военнослужащих. В мирное время военнослужащему всегда предоставлена воз-

можность явиться к нотариусу, а если в какой-то период времени он такой возможности лишен, то сможет переоформить свое распоряжение, как только эта возможность наступит. Для всех прочих видов завещаний, приравненных к нотариальным, необходимо ввести правило об их временном действии в соответствующие инструкции о порядке совершения нотариальных действий.

Необходимо также решить вопрос о порядке оформления больничных и экспедиционных завещаний. Для больничных завещаний надо закрепить в нормативном акте даже такое, казалось бы, очевидное правило, как необходимость письменного изложения завещательных распоряжений. Врачи лечебных учреждений, не будучи знакомы с нотариальным порядком удостоверения завещаний, иногда, выслушав пожелания завещателя, считают это достаточным. Затем возникают споры со стороны заинтересованных лиц, наследников как по поводу действительности и достоверности распоряжения, так и по поводу его содержания.

Нельзя больничное завещание рассматривать как завещание устное. Оно должно быть изложено в письменной форме и подписано завещателем в присутствии того врача, который завещание удостоверяет. Врач выполняет в этом случае две функции: он удостоверяет подлинность воли завещателя и вместе с тем свидетельствует, что завещатель находился в момент выражения воли в таком состоянии, когда мог сознавать содержание своих распоряжений.

Лишь в крайнем случае, когда завещатель выражает свою волю в последние минуты жизни, врач может составить акт об этом без подписи завещателя. Это должно быть сделано немедленно после того, как завещатель умер или потерял сознание. На практике значительные споры вызывают случаи, когда врачи фиксируют такую последнюю волю больного через несколько дней после смерти завещателя. Для всех случаев, когда больной не мог подписать изложенное в письменной форме завещание или не смог выслушать содержание записи и дать на нее согласие (при удостоверении завещания нотариусами по месту лечения завещателя), необходимо установить порядок судебной проверки достоверности завещательного распоряжения.

Помимо урегулирования порядка подписания больничного завещания необходимо пре-

дусмотреть также условия его хранения. Примером может служить вполне оправдавший себя порядок, который установлен для хранения морских завещаний. Один экземпляр завещания капитан хранит у себя, а второй передает завещателю. Последний вправе свой экземпляр также сдать на хранение капитану, до передачи нотариальной конторе. Желательно на законодательном уровне урегулировать вопрос о сроках направления завещаний, удостоверенных в больницах и других лечебных учреждениях, в нотариальные конторы по месту открытия на-

следства. Завещание по поводу вклада в сберкассе следует направить также той кассе, которая его должна исполнить. Тогда только будет обеспечено надлежащее исполнение таких завещаний. Для того чтобы больничные завещания обладали юридической силой, врачам больниц, лечебных учреждений должны быть известны законы, регулирующие порядок их составления. Нотариальные конторы могут производить инструктаж врачебного персонала на случай, если возникнет необходимость удостоверения завещания.

---

**Список использованной литературы:**

1. Российская Федерация. Законы. Основы законодательства о нотариате: федер. закон от 11 февраля 1993 г. №4462-1 // Ведомости Съезда народных депутатов РСФСР и Верховного Совета РФ. -1993. – №10 – 357 с. (по состоянию на 19 октября 2009 г. №205).
2. Российская Федерация. Законы. Гражданский кодекс Российской Федерации: федер. закон: принят Гос. Думой 21 октября 1994 г.: по состоянию на 1 сентября 2009 г. – М.: ТД Элит, 2006. – №32. – Ст. 3301.
3. Гордон, М.В. Особые формы завещания по новым Гражданским кодексам / М.В. Гордон. – М.: Юрайт, 2002. – С.100.

Шагивалеева Индира Закировна, старший преподаватель кафедры гражданского права и процесса Оренбургского государственного университета  
460048, г. Оренбург, пр-т Победы, 141, тел. (3532)906497, e-mail – shagivaleeva\_iz@mail.ru

Shagivaleeva I.Z.

THE CERTIFICATION OF THE WILLS

This article considers the actual questions of the certification of wills by notaries, connected with the application of standards of federal legislation in practice.

Key words: will, citizens legal capacity, legatee, the executor of will.

Bibliography:

1. The Russian Federation. Laws. Fundamentals of legislation about the notarial office: federal law dated February 11, 1993. №4462-1 // Vedomosti of the congress of the people deputies of the RSFSR and the Supreme Soviet of Russian Federation. – 1993. – №10– 357 p.(qualifying date the 19<sup>th</sup> October 2009, №205).
2. The Russian Federation. Laws. The civil code of the Russian Federation: federal law: adopted by the State Duma the 21 October 1994.: qualifying date the 1 September 2009. – Moscow.: Torgovi Dom Elit, 2006. – №32. – 3301p.
3. Gordon, MV Special forms of the will of the new Civil Code / MV Gordon. - M.: Yurayt, 2002. - P.100.