

Министерство образования и науки Российской Федерации
Федеральное государственное автономное образовательное учреждение
высшего образования «Южно-Уральский государственный университет»
(национальный исследовательский университет)
ЮРИДИЧЕСКИЙ ИНСТИТУТ
Кафедра «Гражданское право и гражданское судопроизводство»

НАСЛЕДОВАНИЕ ПО ЗАВЕЩАНИЮ И ЗАКЛЮЧЕНИЕ
НАСЛЕДСТВЕННОГО ДОГОВОРА В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
ФГАОУ ВО «ЮУрГУ» (НИУ) – 40.03.01.2016.533. ВКР

Руководитель работы,
канд. юрид. наук, доцент,
доцент кафедры
_____Подшивалов Тихон Петрович
_____2021 г.

Автор работы,
студент группы Ю-533
_____Кузьмина Елизавета Андреевна
_____2021 г.

Нормоконтролер, преподаватель
_____Суханова Любовь Владимировна
_____2021 г.

ОГЛАВЛЕНИЕ

ВВЕДЕНИЕ.....	3
1 ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА НАСЛЕДОВАНИЯ ПО ЗАВЕЩАНИЮ И НАСЛЕДСТВЕННОГО ДОГОВОРА	6
1.1 Общие основные положения о наследовании по завещанию и о заключении наследственного договора..... ..	6
1.2 Принцип свободы завещания и непосредственное соотношение наследственного договора и наследования по завещанию	15
2 НОТАРИАЛЬНЫЕ ДЕЙСТВИЯ ПРИ НАСЛЕДОВАНИИ ПО ЗАВЕЩАНИЮ	29
2.1 Удостоверение завещания и его место, завещательный отказ и завещательное возложение	29
2.2 Исполнение, изменение и отмена завещания.....	35
3 ОСОБЕННОСТИ НАСЛЕДОВАНИЯ И НОВШЕСТВА НАСЛЕДСТВЕННОГО ПРАВА	39
3.1 Совместные завещания	31
3.2 Особенности наследственного фонда.....	47
3.3 Наследственные фонды.....	58
ЗАКЛЮЧЕНИЕ.....	76
БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК.....	83

ВВЕДЕНИЕ

Построение истинно социального государства, на пути которого находится современная Россия, предполагает определение новых и усовершенствование существующих правовых конструкций, разрешающих полностью реализовать, экономические права и свободы человека с одной стороны, а с другой стороны функции государства.

К числу таких конструкций необходимо отнести конструкцию наследования по завещанию, посредством которой реализуются конституционное право граждан на наследование (ст. 35 ч. 4 Конституции РФ) и право на наследование по завещанию (глава 62 ГК РФ).

Актуальность настоящей темы исследования обусловлена необходимостью обобщения анализа особенностей институтов наследования по завещанию (включая совместные завещания, создание наследственных фондов) и наследственного договора, а также их интеграции с гражданско-правовыми отношениями. Требуют определённого осмысления, существующие и порой противоречивые подходы на практике (в т.ч. судебной) к определению и законодательному закреплению гражданско-правового положения наследования по завещанию и заключения наследственного договора.

Объект и предмет работы определяются тематикой её целью и задачами. Объектом работы являются урегулированные нормами гражданского права общественные отношения в сфере наследования по завещанию и наследственного договора. Предметом работы выступают нормы Конституции Российской Федерации, Федеральные Конституционные Законы Российской Федерации, Федеральные Законы Российской Федерации, гражданского права, иных нормативных правовых актов, а также сущностные содержательные, формально юридические аспекты постановлений Верховного суда РФ и его правовых позиций, определяющие гражданско-правовой статус наследования по завещанию.

Цель настоящей работы состоит в том, чтобы на основе теоретического осмысления и анализа практического участия в гражданско-правовых отношениях, сформировать целостное представление о праве граждан о наследовании по завещанию, создании наследственных фондов и заключения наследственных договоров, определить актуальные теоретические и прикладные проблемы реализации гражданских прав в сфере наследования по завещанию, создании наследственных фондов и заключения наследственных договоров, а также определить основные направления по разрешению существующих проблем.

Исходя из целей, поставленных в работе, определены основные задачи:

- исследовать гражданско-правовой статус наследования по завещанию (включая совместные завещания супругов, создание и наследственных фондов) ;
- исследовать особенности завещания, предусматривающего создание наследственного фонда;
- исследовать заключение наследственных договоров и их создание;
- рассмотреть особенности распространения института наследования по завещанию и проанализировать правовые позиции по данному вопросу;
- проанализировать гражданско-правовые средства охраны и защиты наследования по завещанию, создание наследственного фонда и при заключении наследственного договора;
- охарактеризовать участников гражданско-правовых отношений в сфере наследования по завещанию, создания наследственного фонда и при заключении наследственного договора;
- аргументировать предложения по совершенствованию законодательства определяющего правовое положение наследования по завещанию, создание наследственного фонда и при заключении наследственного договора.

Теоретической основой исследования явились труды видных российских ученых и практиков А.В. Венедиктова, Ю.Б. Гонгалю, П.В

Крашенинникова, И.Б.Миронова, Л.Ю. Михеевой, В. Никольского Е.Ю. Петрова, Е.П. Путинцевой, О.А.Рузаковой, Г.Ф. Шершеневич, О.Ю.Шилохвоста, и других исследователей, внесших значительный вклад развитие наследственного права.

Методологическую основу исследования обусловлена его предметом и предопределена общеметодологическими позициями и понятийно-категориальным аппаратом современной юриспруденции, признающей междисциплинарные познавательные возможности конституционного правопонимания и состоятельность его гносеологического и аксиологического потенциала. Одновременно для целей исследования используются не теряющие своего значения методологические ресурсы классической научной рациональности, включая исторический, системный, формально-юридический и сравнительно-правовой методы познания правовой реальности, дополняющих их общенаучных приемов (анализа и синтеза, логического, статистического и других).

Степень разработанности темы. Проблематика совместных завещаний супругов, создания наследственных фондов и заключения наследственных договоров относятся к числу малоисследованных в науке наследственного права. Поскольку правовая конструкция наследственных фондов и наследственных договоров традиционно относилась к гражданскому праву зарубежных стран, то в настоящее время ее отдельные аспекты активно разрабатывались и разрабатываются учеными-цивиристами из России.

Нормативную основу исследования составляют Конституция Российской Федерации, Гражданский кодекс Российской Федерации, Основы законодательства Российской Федерации о нотариате.

Структура работы. Выпускная квалификационная работа состоит из введения, трёх глав, семи параграфов, заключения и библиографического списка.

1. ГЛАВА ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА НАСЛЕДОВАНИЯ ПО ЗАВЕЩАНИЮ И НАСЛЕДСТВЕННОГО ДОГОВОРА

1.1. Общие основные положения о наследовании по завещанию и о заключении наследственного договора

Положения Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее ГК РФ) определяют, что на случай смерти распоряжение имуществом возможно в двух случаях, путем заключением наследственного договора или совершения завещания.

В соответствии со статьей 1118 ГК РФ, правила ГК РФ о завещании применяются к наследственному договору, а к наследодателю, заключившему такой договор, применяются правила о завещателе, если иное не вытекает из существа договора.

По справедливому суждению Иоффе О. С., “факт смерти наследодателя как главный элемент юридического основания возникновения наследственных прав”.¹ Соглашаясь с ученым, об основании возникновения наследственных прав, хотелось бы в настоящей курсовой работе сделать акцент на реализацию наследодателем, еще при его жизни, своих конституционных и гражданских прав по распоряжению своим имуществом, посредством института завещания и наследственного договора.

Право гражданина определить посмертную судьбу принадлежащего ему имущества является неотъемлемым личным правом. Никакие сделки, обязывающие гражданина составить завещание или заключить наследственный договор, не имеют силы.

Завещание может быть совершено гражданами, состоящими в момент

¹ Иоффе О.С. Правоотношение по советскому гражданскому праву// Иоффе О.С. Избранные труды по гражданскому праву: Из истории цивилистической мысли. Гражданское правоотношение. Критика теории «хозяйственного права», 3-е изд., испр. М.: Статус, 2009. С.646

его совершения между собой в браке (совместное завещание супругов), а также одним гражданином. Правила ГК РФ о завещателе, применяются к супругам, совершившим совместное завещание (п. 4 ст. 1118 ГК РФ).

Завещание считается односторонней сделкой, после открытия наследства создает права и обязанности (п. 5 ст. 1118 ГК РФ).

После открытия наследства возникают, предусмотренные наследственным договором права и обязанности, за исключением обязанностей, которые в силу наследственного договора могут возникнуть до открытия наследства, и возложены на ту сторону договора, которая может призываться к наследованию за наследодателем (ст. 1116, п. 6 ст. 1118 ГК РФ).

В соответствии со статьей 60 Конституции РФ, завещание может быть совершено гражданином, обладающим в момент его совершения дееспособностью в полном объеме (п. 2 ст. 1118 ГК РФ, ст.ст. 21, 27 ГК РФ).

Таковыми являются:

- лица, достигшие восемнадцатилетнего возраста;
- лица, вступившие в брак до достижения восемнадцати лет;
- эмансипированные несовершеннолетние.

С учётом действующего законодательства, в настоящее время, на случай смерти можно распорядиться имуществом путём составления завещания индивидуально или совместно.

Индивидуальное завещание – это личное распоряжение дееспособного гражданина на случай смерти по поводу его имущественных прав и обязанностей.

Совместное завещание супругов – это взаимосвязанное распоряжение супругов по поводу общих и индивидуальных прав и обязанностей, нотариально удостоверенная односторонняя сделка либо приравненная к таковым.

Завещание должно быть совершено лично. Совершение завещания, равно как и заключение наследственного договора через представителя не допускаются (п. 3 ст. 1118 ГК РФ, ст. 57 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате (далее – Основы)).

То есть, невозможно совершение завещателем завещания или заключение наследодателем наследственного договора ни через законных представителей (опекунов или попечителей), ни через представителей, действующих на основании доверенности и/или договора поручения. Правила о запрете представительства при заключении наследственного договора применяются к наследодателю.

В гражданском законодательстве ряда зарубежных стран (Германия, Австрия, Китай, Норвегия, Венгрия, Швейцария, Чехия и др.) огромная роль в действующих нормах, регулирующих наследственное право, отведена определённому способу, распоряжения имущества в случае смерти, в частности, как наследственный договор, которому следует отнести соглашение между предполагаемыми наследователями и предполагаемыми наследниками, по поводу возможного будущего наследства.

В Российской Федерации и дискуссиях заявлялось, что новый институт – наследственного договора, для России слабоизвестен и малоизучен.

Хотя о наследственном договоре ещё до 1917 г. писали видные российские цивилисты, такие как Шершеневич Г.Ф.; Курдиновский В.И.; Победоносцев К.П..

С 01.06.2019г., граждане России сами определяют и договариваются о судьбе своего имущества в случае смерти наследователя, в юридическом аспекте, как участники наследственного договора. Данное право возникло с момента вступления в законную силу Федерального закона от 19.07.2018 №217-ФЗ.

После введения в действие Федерального закона от 19.07.2018г. №217-ФЗ стало очевидным, что быть наследственным договорам в России с их содержаниями и применением норм, которые расположены внутри гл.62 ГК РФ.

В соответствии с п.1 ст.1118 ГК РФ, к наследственному договору применяются правила настоящего кодекса о завещании, если иное не будет

следовать из самого существа наследственного договора.

Видится очевидным, что правосознание и правопонимание конкретного гражданина, (индивидуума) и граждан, в целом, позволяет им определять и выбирать самим, как распоряжаться своим имуществом в случае смерти – по закону или по завещанию, или по наследственному договору.

Соответственно правовой статус участников наследственного договора,, возникающие правовые последствия, связанные самим заключением и самой реализацией наследственного договора, должны регулироваться, как связанные с завещанием, все правовые аспекты и вопросы.

Приходим к следующему выводу, что наследственный договор, а также завещание (в т.ч. совместные завещания), создающее наследственный фонд – всё это действия связанные с распоряжением имущества в случае смерти наследодателя, которые в общем похожи по сути своей регламентации, но могут предусматривать некоторые особенности.

В соответствии с п.1 ст.1140.1 ГК РФ наследодатель может заключить с любыми лицами, которые могут призываться к наследованию, договор, на условиях которые указывают круг наследников и правила перехода прав на имущество наследодателя после его смерти к пережившим наследодателя участникам договора или к пережившим третьим лицам, которые могут призываться к наследованию.

Наступление последствий, которые предполагались наследственным договором, могло быть определено в зависимость от наступивших ко дню открытия наследства обстоятельств, о которых при заключении наследственного договора не было известно, могут они наступить или не наступят, в т.ч. от обстоятельств, совершенно полностью зависящих от воли одной из сторон.

Наследственный договор может нести в себе условие о душеприказчике и возлагать на участников наследственного договора,

которые могут призываться к наследованию, обязанности совершить определённые, не противоречащие закону, действия неимущественного или имущественного характера, также исполнить завещательные возложения или завещательные отказы.

С нашей точки зрения, наследственный договор – это распоряжение в случае смерти наследодателя, которое выражается в договоре между возможным наследодателем и предполагаемыми наследниками, о переходе прав на имущество, потенциального наследодателя.

Участниками наследственного договора, с одной стороны, определены возможный наследодатель, в т.ч. совместные наследодатели (супруги), а с другой стороны, наследники, не только наследники по закону, а также отказополучатель или иные лица.

Наследодатель сам вправе заключить наследственный договор с лицами, которые могут призываться к наследованию.

В отличие от завещания наследственный договор представляет собой двустороннюю или многостороннюю сделку.

Не могут являться предметом права и обязанности участников наследственного договора, они непередаваемы и неотчуждаемы любым иным способом.

После смерти наследодателя, наследники, душеприказчики, пережившие наследодателя участники наследственного договора или пережившие третьи лица, нотариус, который ведёт наследственное дело, в период исполнения или своих обязанностей по охране наследственного имущества и управлению этим имуществом, до выдачи свидетельства о праве на наследство, могут требовать надлежащего исполнения обязанностей, установленных наследственным договором.

В соответствии со ст.1116 ГК РФ наследственный договор, в котором принимают участие супруги, а также лица, которые могут призываться к наследованию за каждым из супругов, с учётом правовой природы имеет сходство с совместным завещанием.

Перед совместным завещанием супругов может иметь приоритет наследственный договор супругов, если последний совершён после совместного завещания супругов. В таких случаях наследственный договор супругов отменяет действие совместного завещания супругов.

Наследственный договор супругов может определять имущество, входящее в наследственную массу каждого из них, если это не будет нарушать прав третьих лиц, кроме того содержать иные распоряжения супругов, в т.ч. условия о назначении душеприказчиков, действующих в случае смерти каждого из супругов, определять порядок перехода прав на общее имущество или имущество каждого из них, в случае смерти каждого из них, также в случае смерти наступившей одновременно, к пережившему супругу или другим лицом.

Наследственный договор супругов в связи с признанием брака недействительным либо в связи с расторжением брака до смерти кого либо из супругов утрачивает силу.

Недостойные наследники, независимо от содержания наследственного договора, не могут получить имущество после смерти наследодателя.

Для наследственного договора действующее законодательство определило обязательную нотариальную форму.

Наследственный договор считается недействительным в случае уклонения одной из сторон от нотариального удостоверения наследственного договора.

В закрытом виде заключение наследственного договора не допускается.

В простой письменной форме при чрезвычайных обстоятельствах не допускается заключение наследственного договора.

Положение о признании судом сделки действительной не применяются, в случае если одна из сторон полностью или частично исполнила сделку, а другая сторона уклоняется от удостоверения сделки.

Не действуют правила применительно к наследственному договору,

указанные в ст.1127 ГК РФ, предусматривающие условия, при которых допускается приравнение завещаний к нотариально удостоверенным.

Нотариус обязан осуществлять видео фиксацию процедуры заключения наследственного договора, при удостоверении наследственного договора.

Исходя из содержания наследственного договора, существенным условием наследственного договора считается и является передача имущества, принадлежащего наследодателю на момент смерти, его наследникам. Наследственным договором может учреждаться и создаваться наследственный фонд.

В условиях наследственного договора могут быть предусмотрены и установлены обязанности наследников в пользу наследодателя, назначен душеприказчик, установлен завещательный отказ, завещательное возложение и другие условия.

При заключении наследственного договора наследодатель может отстранить наследника по закону от наследства.

При заключении наследственного договора у наследодателя возникает возможность передать имущество или другие права наследнику, не только наследнику, но и другому лицу независимо, что является или не является это лицо наследником по закону.

В соответствии с п.3 ст. 1140.1 ГК РФ наследственный договор сохраняет силу в отношении прав и обязанностей других его участников, если бы он был заключен и без включения в него прав и обязанностей отказавшейся стороны.

По наследственному договору после открытия наследства наследник в праве отказаться от имущества, что может повлиять на судьбу других наследников.

При удостоверении завещания и наследственного договора нотариус должен соблюдать основные правила совершения нотариальных действий, предусмотренные гл. IX Основ:

Установить личность и проверить дееспособность завещателя, другой стороны наследственного договора и иных лиц, участвующих в совершении завещания (наследственного договора): исполнителя завещания, рукоприкладчика, свидетеля, переводчика (сурдопереводчика, тифлосурдопереводчика) (ст.ст. 42,43 Основ).

Гражданская дееспособность физического лица определяется законом (ст. 1197 ГК РФ), который устанавливается в соответствии со ст. 1195 ГК РФ.

Нотариус проверяет достижение возраста полной дееспособности либо приобретение полной дееспособности до достижения данного возраста, что подтверждается соответствующими документами (решение суда, свидетельство о браке и т. д.).

С обратившимся к нотариусу лицом проводится беседа, при помощи которой нотариус проверяет способность завещателя отдавать отчет в своих действиях. В ходе беседы нотариус анализирует адекватность его ответов на задаваемые вопросы, и делает вывод о возможности гражданина понимать сущность, значение и последствия совершаемых действий.

Если, по мнению нотариуса, завещатель не может понимать значения своих действий или руководить ими (например, вследствие болезни, наркотического или алкогольного опьянения и т.п.), то нотариус отказывает в совершении нотариального действия в соответствии со ст. 48 Основ и ст. 177 ГК РФ.

При наличии сомнений в способности завещателя руководить своими действиями или осознавать их последствия нотариус вправе запросить сведения из Единого государственного реестра недвижимости информацию о наличии (отсутствии) судебного акта о признании завещателя недееспособным или ограниченно дееспособным. При удостоверении наследственного договора нотариус запрашивает такие сведения в отношении участников договора (их представителей).

Нотариус может установить место жительства (место пребывания) указанных лиц (ст. 45.1 Основ);

Нотариус должен установить статус обратившихся лиц в качестве супругов – при совершении совместного завещания супругов или заключении супругами как наследодателями наследственного договора.

Для совершения завещания необходимо волеизъявление одного лица – завещателя, а при совершении совместного завещания супругов – двух лиц, являющихся супругами. Не требуется выяснение воли или получение согласия иных лиц (в т.ч. супруга завещателя, присутствующего при совершении завещания (ст. 1123 ГК РФ)) не только на совершение завещания, но и на его изменение или отмену.

Для заключения наследственного договора необходимо волеизъявление, как наследодателя, так и другой стороны (других сторон) договора.

Нотариально удостоверенное завещание должно быть написано завещателем или записано с его слов нотариусом, а совместное завещание супругов должно быть передано нотариусу обоими супругами или записано с их слов нотариусом в присутствии обоих супругов. При написании или записи завещания могут быть использованы технические средства (электронно-вычислительная машина, пишущая машинка и другие) (п. 1 ст. 1125 ГК РФ).

Совершение нотариального действия по удостоверению или отмене завещаний, наследственных договоров, отказов от наследственных договоров, соглашений об изменении или расторжении наследственных договоров, подлежит регистрации в реестре регистрации нотариальных действий и (или) реестре нотариальных действий ЕИС (единая информационная система нотариата).

При этом нотариусы должны присоединять электронный образ соответствующего документа при регистрации в реестре нотариальных действий ЕИС указанных выше нотариальных действий.

Учёт завещаний и распоряжений об их отмене ведётся нотариусом в алфавитной книге учёта завещаний.

1.2. Принцип свободы завещания и непосредственное соотношение наследственного договора и наследования по завещанию

Говоря о соотношении наследственного договора и завещания, следует отметить, что по общему правилу к наследственному договору должны применяться установленные правила ГК РФ о завещании, также правила, как касающиеся условий об обязательной доле в наследстве, о недостойных наследниках. В то же время наследственный договор обладает сходством с совместными завещаниями.

Существует предусмотренный законодательством приоритет наследственного договора перед завещанием. Хотя законодательство не запрещает завещание, и другие предусмотренные распоряжения на случай смерти.

Однако учитывая правовую природу наследственного договора и завещание, следует сделать вывод, что она различна.

Во – первых завещание носит односторонний характер сделки, а наследственный договор содержит как минимум волеизъявление двух и более лиц;

Во – вторых в наследственном договоре одно лицо делает распоряжение на случай его смерти, которым становится связан;

В третьих в наследственном договоре отсутствует зависимость между распоряжениями лицами, участвующими в наследственном договоре.

Характерным отличием завещаний от наследственных договоров является и считается то, что завещания могут создавать правовые последствия с момента смерти наследодателя, а наследственные договоры создают правовые последствия с момента заключения этих договоров.

Что касается наследников, то наследники по завещанию могут и не знать, что были указаны таковыми, а наследники по наследственному договору всегда об этом знают.

Наследственный договор, совершённый после совместного завещания

супругов, отменяет положения совершённого до заключения наследственного договора совместного завещания супругов. В этом случае необходимо уведомлять супругов.

В соответствии со статьей 1119 ГК РФ принцип свободы завещания заключается в том, что завещатель вправе по своему усмотрению:

–завещать имущество любым лицам, не ограничиваясь ни кругом наследников по закону, ни очерёдною их наследования, в том числе "простить" своих недостойных наследников, завещав им имущество после утраты ими права наследования (п. 1 ст. 1117 ГК РФ);

–любым образом определить доли наследников в наследстве;

–лишить наследства одного, нескольких или всех наследников по закону;

–включить в завещание иные распоряжения, предусмотренные ГК РФ: подназначить наследников (ст. 1121 ГК РФ), установить завещательный отказ (ст. 1137 ГК РФ) и (или) завещательное возложение (ст. 1139 ГК РФ), назначить исполнителя завещания (душеприказчика), произвести его замену или отменить его назначение (ст.ст. 1130, 1134 ГК РФ), назначить лицо, на которое возлагается охрана имени исполнителя и неприкосновенности исполнения после смерти исполнителя (п. 2 ст. 1316 ГК РФ) и др.;

–отменить или изменить ранее совершенное завещание.

Содержание завещания может исчерпываться любым из перечисленных распоряжений.

А. Г. Диденко рассуждал, что “завершением развития наследственного правоотношения является момент, когда наследник становится субъектом тех прав и обязанностей, которые имел наследодатель”.² Соглашаясь с А.Г. Диденко, в тоже время считаем, что посредством завещания круг наследников, справедливо с точки зрения самого наследодателя, вправе

² Диденко А. Приобретение наследства // Гражданское законодательство. Статьи. Комментарии. Практика: Избранное. Т. 3 / Под ред. А. Диденко. Алматы: Раритет; Ин-т правовых исследований и анализа, 2008. С.702.

определить последний, тем самым непосредственно реализуя свои законные права.

Наследниками по завещанию, в том числе совместному завещанию супругов и наследственному договору, могут быть лица, указанные в ст. 1116 ГК РФ:

–граждане, находящиеся в живых в момент открытия наследства, а также зачатые при жизни наследодателя и родившиеся живыми после открытия наследства;

–юридические лица, существующие на день открытия наследства, и наследственный фонд, учрежденный во исполнение последней воли наследодателя, выраженной в завещании;

–Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования, иностранные государства и международные организации.

В завещании рекомендуется указывать следующие сведения о наследниках:

–о физических лицах (кроме неродившихся) – фамилия, имя и отчество (при наличии) полностью, а также иные идентифицирующие данные по желанию завещателя (например, число, месяц и год рождения). Возможно также указание в завещании места жительства или места работы наследников;

–о юридических лицах, международных организациях – полное наименование, ОГРН либо иной регистрационный номер (для иностранных юридических лиц), а также иные идентифицирующие данные по желанию завещателя;

–о Российской Федерации, субъектах Российской Федерации, муниципальных образованиях, иностранных государствах – наименование;

–о наследственном фонде – его наименование, включающее слова "наследственный фонд" (п. 8 ст. 123.20-1 ГК РФ).

Завещание может содержать указания не на конкретных наследников, а

на их определённый круг или предусматривать способ установления наследников на момент открытия наследства. Завещатель может лишить всех своих наследников по закону без конкретизации каждого из них, права на наследство, сделать завещательное распоряжение в отношении всех детей определённого лица, в отношении неродившихся наследников указать сведения об их матери или отце.

Завещатель вправе сделать распоряжение в отношении любого имущества, в том числе того, которое он может приобрести в будущем (п. 5 ст. 1118, ч. 1 ст. 1120 ГК РФ).

В соответствии со статьей 57 Основ при удостоверении завещаний и наследственных договоров от завещателя (наследодателя) не требуется представления доказательств, подтверждающих его права на завещаемое имущество. Если сведения об имуществе указываются со слов завещателя без представления соответствующих документов, нотариусу рекомендуется разъяснить завещателю возможные негативные последствия в случае ошибок в идентифицирующих данных.

Завещатель вправе составить одно или несколько завещаний, и завещать всё своё имущество или какую-либо его часть (ч. 2 ст. 1120 ГК РФ).

Исходя из этой нормы, в одно или несколько завещаний по усмотрению завещателя могут быть внесены распоряжения:

–в отношении тех или иных объектов наследственного имущества, индивидуализированных (идентифицированных) завещателем (например, указанием вида имущества, его наименования; адреса и (или) кадастрового номера недвижимости; модели, марки, идентификационного номера, регистрационного знака или иных данных о транспортном средстве; наименования банка и номера счета в отношении прав на денежные средства, внесённые во вклад, и т.п.);

–в отношении всего принадлежащего завещателю имущества или его определённой части (например, "всех принадлежащих объектов недвижимого имущества", "всех транспортных средств", "всех денежных средств" в

определённом банке или в любых банках и т.п.).

Если завещатель устанавливает определённые доли в наследственном имуществе для наследников, нотариусу следует проследить, чтобы при составлении завещания на целый объект доли между наследниками были полностью распределены (если только сам завещатель не желает оставить какую-либо долю не распределённой), и сумма долей не превышала единицу.

Завещатель вправе распределить в завещании между несколькими наследниками конкретные объекты или виды своего имущества, поступающие каждому из них.

Если доли наследников в завещанном имуществе не определены и не указано, что именно из наследства и кому из наследников предназначается, наследство считается завещанным в равных долях (п. 1 ст. 1122 ГК РФ).

В завещании может быть указано на части неделимой вещи, предназначенной каждому из наследников в натуре. При этом нотариусу следует разъяснить завещателю, что эта вещь будет считаться завещанной не в частях, а в долях, соответствующих стоимости частей (ст. 133, п. 2 ст. 1122 ГК РФ).

Порядок пользования неделимой вещью может быть установлен как завещателем в завещании, так и наследниками, в соответствии с предназначенными им частями неделимой вещи, и указан в свидетельстве о праве на наследство. А в случае спора между наследниками их доли и порядок пользования неделимой вещью определяются судом (ст. 1122 ГК РФ).

Законодательство не устанавливает ограничений в отношении имущества, которое может являться предметом завещания или наследственного договора, однако нотариусу при их удостоверении необходимо учитывать, что отдельные виды имущества, а также некоторые права завещателя, не могут переходить по наследству, в том числе:

– права, неразрывно связанные с личностью завещателя (наследодателя): право на получение алиментов, на возмещение вреда,

причиненного его жизни или здоровью;

–личные неимущественные права и другие нематериальные блага;

–имущество, полностью изъятое из гражданского оборота, в частности, государственные награды, на которые распространяется законодательство о государственных наградах Российской Федерации, боевое короткоствольное ручное стрелковое наградное оружие (ст. 20.1 Федерального закона от 13.12.1996 № 150ФЗ "Об оружии").

Если завещатель (наследодатель) намерен завещанием определить судьбу указанного выше имущества, нотариусу следует разъяснить ему недопустимость такого распоряжения.

Нотариус должен предупреждать завещателя (наследодателя) об ограничениях, установленных законодательством при наследовании некоторых видов имущества или владении ими, которые могут впоследствии привести к недействительности отдельных распоряжений в завещании (наследственном договоре), неисполнению или неполному исполнению воли завещателя, так, например:

–не могут быть завещаны отдельно часть земельного участка, занятая зданием, строением, сооружением и необходимая для их использования, и само здание, строение, сооружение (п. 79 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 29.05.2012 № 9)³;

–исключительное право на коммерческое обозначение в качестве средства индивидуализации предприятия, принадлежащее завещателю – индивидуальному предпринимателю, может наследоваться только в составе предприятия (п. 4 ст. 1539 ГК РФ);

–наследникам земельных участков, находящихся на приграничных территориях (п. 3 ст. 15 Земельного кодекса Российской Федерации), и земельных участков сельскохозяйственного назначения (ст. 3 Федерального

³ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29.05.2012 N 9 (ред. от 23.04.2019) "О судебной практике по делам о наследовании" [Текст] // "Российская газета" от 6 июня 2012 г. N 127, Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации, июль 2012 г., N 7

закона от 24.07.2002 № 101ФЗ» Об обороте земель сельскохозяйственного назначения"), являющимся иностранными гражданами, лицами без гражданства и иностранными юридическими лицами, в силу ст. 238 ГК РФ необходимо произвести их отчуждение в течение года с момента возникновения права собственности на такие земельные участки;

–наследниками земельных участков, принадлежащих завещателю (наследодателю) на праве пожизненного наследуемого владения, не могут быть юридические лица (ст. 3 ФЗ № 137-ФЗ "О введении в действие Земельного кодекса РФ");

–уставом общества с ограниченной ответственностью могут быть предусмотрены ограничения по включению наследников доли в уставном капитале в число участников общества (п. 8 ст. 21 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью");

–наследникам племенных животных следует учитывать положения Федерального закона от 03.08.1995 № 123ФЗ "О племенном животноводстве";

–наследникам гражданского оружия необходимо иметь разрешение для его использования; при отсутствии разрешения необходимо произвести его отчуждение в течение одного года с момента возникновения права собственности (п. 3 ст. 238 ГК РФ, ст. 20 Федерального закона от 13.12.1996 № 150ФЗ"Об оружии");

–за унитарными предприятиями или автономными учреждениями, имущество закрепляется, соответственно, на праве хозяйственного ведения или оперативного управления (ст. 11 Федерального закона от 14 ноября 2002 г. № 161-ФЗ "О государственных и муниципальных унитарных предприятиях", п. 2 ст. 113 ГК РФ, ст. 3 Федерального закона от 3 ноября 2006 г. № 174ФЗ "Об автономных учреждениях"). В таком случае целесообразно рекомендовать завещателю (наследодателю) указать в завещании (наследственном договоре) наследником собственника имущества предприятия и/или учреждения, с возложением на него завещательного

отказа по передаче наследуемого имущества на одном из указанных видов вещных прав, соответственно, унитарному предприятию или автономному учреждению;

–при завещании исключительного права на результат интеллектуальной деятельности нескольким наследникам завещатель вправе определить их доли в объекте наследования, в соответствии с которыми будет впоследствии осуществляться распределение доходов от его использования. При этом исключительное право будет принадлежать им совместно (ст. 1229 ГК РФ, п. 87 Постановления Пленума ВС РФ № 9 и п. 35 Постановления Пленума ВС РФ от 23.04.2019 № 10)⁴.

Свобода завещания ограничивается правилами об обязательной доле в наследстве (ст. 1149 ГК РФ).

Нотариус разъясняет завещателю, что право на обязательную долю может быть компенсировано за счет незавещанной части наследственного имущества, чтобы воля завещателя могла быть максимально реализована.

Наследник, имеющий право на обязательную долю и указанный в качестве выгодоприобретателя наследственного фонда, утрачивает право на обязательную долю, если не откажется от всех прав выгодоприобретателя в течение срока, установленного для принятия наследства (абз. 1 п. 5 ст. 1149 ГК РФ). В случае же его отказа от прав выгодоприобретателя предусмотрена возможность уменьшения размера его обязательной доли в судебном порядке, 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

⁴ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29.05.2012 N 9 (ред. от 23.04.2019) "О судебной практике по делам о наследовании" [Текст] // "Российская газета" от 6 июня 2012 г. N 127, Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации, июль 2012 г., N 7; Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 N 10 "О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации" [Текст] // "Российская газета" от 6 мая 2019 г. N 96, Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации, июль 2019 г., N 7

также средней величины расходов и уровня его жизни до смерти наследодателя (абз. 2 п. 5 ст. 1149 ГК РФ).

При лишении наследства одного, нескольких или всех наследников по закону, завещатель не обязан указывать причины такого решения.

Лишённый наследства наследник не может быть призван к наследованию (за исключением наследования обязательной доли в наследстве), а его наследники не призываются к наследованию по праву представления (п. 2 ст. 1146 ГК РФ).

Распределение завещателем имущества между наследниками таким образом, что на долю определённого наследника по закону не будет ничего причитаться, само по себе не приводит к лишению его права на наследство. Такой наследник по закону может быть призван к наследованию, например, в случае если обнаружится незавещанное имущество, или если наследники по завещанию не примут наследство или откажутся от него или не будут иметь права наследовать, или будут отстранены как недостойные.

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

Указанный перечень случаев подназначения наследника является закрытым. При этом завещатель может перечислить все вышеприведенные случаи, либо один из них, либо несколько.

Закон не ограничивает количества подназначений: завещатель вправе подназначить наследника подназначенному наследнику, а также не исключает возможности подназначения нескольких наследников одному наследнику.

Завещатель вправе установить в завещании завещательный отказ, т.е.

возложить на одного или нескольких наследников по завещанию или по закону исполнение за счёт наследства какой-либо обязанности имущественного характера в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей), которые приобретают право требовать исполнения этой обязанности (ст. 1137 ГК РФ).

Нотариусу следует разъяснить завещателю, что завещательный отказ исполняется только наследником, принявшим наследство, и в пределах стоимости перешедшего к нему наследственного имущества, а если наследник имеет право на обязательную долю – то в пределах стоимости наследства, превышающей размер обязательной доли (п. 1 ст. 1138 ГК РФ). Возложение обязанностей имущественного характера на лиц, не являющихся наследниками, без выделения этим лицам какого-либо имущества, недопустимо (п. 1 ст. 1137 ГК РФ).

Перечень обязанностей, составляющих предмет завещательного отказа, указанный в п. 2 ст. 1137 ГК РФ, не является исчерпывающим. Например, завещатель вправе обязать наследника пожизненно или на определенный срок содержать отказополучателей, или обязать наследника, которому завещан жилой дом, выплатить отказополучателю определённую долю рыночной стоимости дома, установленной на день смерти наследодателя.

Учитывая требования п.3 ст.33 жилищного кодекса Российской Федерации в нотариальной практике распространён завещательный отказ, заключающийся в праве пользования входящим в состав наследства жилым помещением (его частью), как пожизненно, так и на определенный срок. Завещателю необходимо разъяснить, что дееспособные и ограниченные судом в дееспособности отказ о получатели, проживающие в жилом помещении, предоставленном по завещательному отказу, несут солидарную с собственником такого жилого помещения ответственность по обязательствам, вытекающим из пользования таким жилым помещением, если в завещании не указаны иные условия пользования жилым помещением (п. 24 Постановления Пленума от 29.05.2012 Постановление Пленума ВС РФ

№ 9)⁵.

Завещатель вправе распределить в завещании бремя исполнения завещательного отказа между наследниками иным образом, чем между ними распределяется наследство. Например, при наличии двух наследников, которые наследуют в равных долях, завещатель может возложить на них обязанность исполнить завещательный отказ не в равных долях, а на одного в 3/4 долей, а на другого – в 1/4 доле.

ГК РФ разрешает завещателю подназначить в завещании не только наследника, но и отказ о получателе (п. 4 ст. 1137 ГК РФ) на случай, если назначенный в завещании отказополучатель умрет до открытия наследства или одновременно с наследодателем, либо откажется от принятия завещательного отказа или не воспользуется своим правом на получение завещательного отказа, либо лишится права на получение завещательного отказа в соответствии с п. 5 ст. 1117 ГК РФ.

В завещании завещатель вправе возложить на одного или нескольких наследников по завещанию или по закону обязанность совершить какое-либо действие, как имущественного, так и неимущественного характера, направленные на достижение как общепольной, так и иной не противоречащей закону цели, в том числе действие по погребению наследодателя в соответствии с его волей (завещательное возложение). Такая же обязанность может быть возложена на исполнителя завещания при условии выделения в завещании части наследственного имущества для исполнения завещательного возложения. Законодатель исключил ранее существовавшее требование к завещательному отказу, которое предусматривало обязательную общепольность действий наследника.

В соответствии с 2 п. 1 ст. 1139 ГК РФ предусмотрен такой вид завещательного возложения, как обязанность содержать принадлежавших

⁵ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29.05.2012 N 9 (ред. от 23.04.2019) "О судебной практике по делам о наследовании" [Текст] // "Российская газета" от 6 июня 2012 г. N 127, Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации, июль 2012 г., N 7

завещателю домашних животных, ухаживать и надзирать за ними. При этом животное может быть не конкретизировано в завещании.

Завещательный отказ и завещательное возложение могут быть связаны как с определённой личностью наследника (например, путём указания конкретного лица или лиц, которые должны будут исполнить отказ), так и с наследованием определённого имущества (например, наследник, который получает по наследству квартиру, обязан исполнить завещательное возложение).

Завещатель вправе назначить душеприказчика (исполнителя завещания), то есть поручить исполнение всего завещания или его определённой части указанному в завещании лицу, независимо от того, является он наследником или нет, и не мотивируя данное назначение. Исполнителем завещания может быть гражданин или юридическое лицо (п. 1 ст. 1134 ГК РФ).

В тексте завещания рекомендуется указать не только фамилию, имя, отчество (при наличии) душеприказчика, но и иные идентифицирующие данные по желанию завещателя с тем, чтобы можно было его разыскать впоследствии, если душеприказчик (исполнитель завещания) не присутствует при удостоверении завещания.

Завещатель может предусмотреть в завещании действия, которые душеприказчик обязан совершать, а также действия, от совершения которых он обязан воздержаться. В частности, это касается голосования на общих собраниях участников хозяйственных обществ (п. 2.1. ст. 1135 ГК РФ).

Если полномочия душеприказчика не будут конкретизированы завещателем, он должен принять для исполнения завещания все необходимые юридические и иные действия в целях охраны наследства и управления им (п. 2 ст. 1135 ГК РФ). Перечень таких действий не является исчерпывающим.

В соответствии с п. 4 ст. 1135 ГК РФ исполнитель завещания выступает в качестве доверительного управляющего наследственным имуществом, а

также вправе передать эти полномочия иному лицу, если это не запрещено завещанием.

Завещателю, который назначает душеприказчика, нотариусом должна быть разъяснена ст. 1136 ГК РФ о возмещении душеприказчику за счёт наследства расходов, необходимых для исполнения завещания. Право исполнителя завещания на их получение не зависит от указания об этом в тексте завещания, в отличие от его права на получение сверх расходов вознаграждения за счёт наследства, что возможно только при условии указания об этом в завещании. Если завещатель укажет, что душеприказчику полагается вознаграждение, но не определит его размер, то последнему придётся решать этот вопрос с наследниками.

Нотариус должен разъяснить завещателю, что исполнение завещания может быть возложено на гражданина, который осуществляет его добровольно (выразив согласие). Завещатель, принимая решение о назначении душеприказчика, вправе по своему усмотрению:

– известить об этом душеприказчика, который может присутствовать при составлении и удостоверении завещания и сразу выразить свое согласие на его исполнение путем собственноручного подписания в присутствии нотариуса завещания или заявления, приложенного к завещанию;

– не ставить душеприказчика в известность о принятом решении и не привлекать его к участию в удостоверении завещания. В этом случае исполнитель завещания может выразить согласие на его исполнение впоследствии в установленном порядке (абз. 2 и 3 п. 1 ст. 1134 ГК РФ);

– указать в завещании другого душеприказчика (подназначить) на случай, если назначенный им в завещании душеприказчик не выразит своего согласия или отзовет его (п.1 ст. 1134 ГК РФ);

Если исполнителем завещания назначено юридическое лицо, при выражении на это согласия его представителем, действующим без доверенности, нотариусу следует установить и зафиксировать сведения о юридическом лице и его представителе в объеме (абз. 3 п. 1 ст. 1134 ГК РФ).

При этом следует иметь в виду, что согласие лица быть исполнителем завещания может быть впоследствии отозвано (абз. 4 п. 1 ст. 1134 ГК РФ).

Завещатель вправе в последующем завещании произвести замену душеприказчика (указав о том, что вместо ранее назначенного душеприказчика его полномочия будет исполнять другое лицо) либо отменить назначение душеприказчика.

Целесообразно назначать исполнителя завещания в следующих случаях:

– имущество завещается несовершеннолетним, оставшимся без попечения родителей;

– завещание содержит завещательный отказ или возложение;

– в составе завещаемого имущества имеется имущество, которое в последующем потребует управления им (доля в уставном или складочном капитале хозяйственных товариществ или обществ, акции, предприятие как имущественный комплекс и др.);

– завещатель является автором исполнения (ст. 1313 ГК РФ): с целью охраны авторства, имени исполнителя и неприкосновенности исполнения после своей смерти. В данном случае исполнитель завещания осуществляет свои полномочия пожизненно (п. 2 ст. 1316 ГК РФ).

Принцип свободы завещания включает в себя право завещателя отменить или изменить совершённое им завещание, не согласовывая свои действия с кем-либо, не указывая причин своего волеизъявления и не ставя заинтересованных лиц в известность об этом, за исключением уведомления нотариусом супруга о факте совершения другим супругом последующего, после совместного, завещания или распоряжения об отмене совместного завещания супругов (абз. 6 п. 4 ст. 1118 ГК РФ).

2 ГЛАВА НОТАРИАЛЬНЫЕ ДЕЙСТВИЯ ПРИ НАСЛЕДОВАНИИ ПО ЗАВЕЩАНИЮ

2.1. Удостоверение завещания и его место, завещательный отказ и завещательное возложение

В случае обращения к нотариусу лица по поводу удостоверения завещания, нотариус выясняет волю завещателя и принимает меры, позволяющие ему изложить волю свободно, без влияния третьих лиц на её формирование, даже если при совершении завещания присутствует супруг завещателя (ст. 1123 ГК РФ).

Завещание может быть удостоверено любым нотариусом, а в случаях, предусмотренных законом, должностным лицом любого органа местного самоуправления или консульским учреждением.

Место жительства завещателя значения не имеет, при его нотариальном удостоверении.

В соответствии со ст. 16 Основ, нотариус разъясняет лицу, обратившемуся за удостоверением завещания, правовые последствия совершения завещания, порядок совершения, отмены или изменения завещания с тем, чтобы юридическая неосведомлённость не привела к нарушению законных интересов завещателя.

Не подлежит нотариальному удостоверению завещание, содержащее и выражающее волю нескольких лиц, не являющихся супругами в момент его совершения (п. 4 ст. 1118 ГК РФ).

Текст завещания должен точно воспроизводить волю завещателя, а завещательные распоряжения – излагаться ясно и однозначно, исключая возможность различного толкования завещания (ст. 1132 ГК РФ).

При обращении завещателя к нотариусу с написанным им лично завещанием нотариус проверяет соответствие содержания представленного текста завещания действительным намерениям завещателя и требованиям

закона.

Представленный нотариусу текст завещания считается написанным лично завещателем, если он выполнен завещателем от руки, либо с помощью технических средств.

Составленное завещание должно отвечать требованиям, предъявляемым к нотариально оформляемому документу, установленным ст. 45.1 Основ.

Если завещание записано со слов завещателя нотариусом, его текст до подписания должен быть полностью прочитан завещателем в присутствии нотариуса (ст. 1125 ГК РФ). При этом завещание должно быть также прочитано вслух нотариусом для завещателя (завещателей) (ст. 44 Основ).

Совместное завещание супругов, написанное одним из супругов, до его подписания должно быть полностью прочитано другим супругом в присутствии нотариуса. Если завещатель не в состоянии лично прочитать завещание, его текст оглашается для него нотариусом, о чем на завещании делается соответствующая надпись с указанием причин, по которым завещатель не смог лично прочитать завещание (п. 2 ст. 1125 ГК РФ).

При удостоверении завещания информацию о наследниках, душеприказчиках (исполнителях завещаний), наследственном имуществе, распределении наследственного имущества между наследниками, лишении наследства, содержании подназначений, завещательных отказов, завещательных возложений, об иных распоряжениях завещателя нотариус устанавливает со слов завещателя.

Информацию о ранее совершенном завещателем совместном завещании супругов, заключении завещателем (наследодателем) наследственного договора, фамилии, имени, отчестве (при наличии) и месте жительства другого супруга, нотариус устанавливает со слов завещателя и (или) из экземпляра совместного завещания (наследственного договора), представленного завещателем.

При удостоверении завещания нотариус обязан разъяснить завещателю

содержание ст. 1149 ГК РФ о праве наследников на обязательную долю в наследстве и отразить это в удостоверительной надписи.

Нотариусом могут быть разъяснены завещателю и иные положения законодательства, имеющие значение при наследовании имущества, например, содержание п. 4 ст. 1118, ст. ст. 256, 1150 ГК РФ.

При удостоверении завещания по желанию завещателя может присутствовать его супруг (ч. 4 ст. 1123 ГК РФ), который не является свидетелем (п. 4 ст. 1125 ГК РФ) и не подписывает завещание.

Желание завещателя о присутствии супруга должно быть выражено им свободно, без давления. Супруг не может препятствовать самостоятельному выражению воли завещателя и в целом совершению завещания.

В таком случае нотариус устанавливает и фиксирует наличие зарегистрированного брака у обратившихся лиц и предупреждает присутствующего супруга о необходимости соблюдать тайну завещания (ст. 1123, п. 5 ст. 1125 ГК РФ).

Форма удостоверительной надписи завещания предусматривает указание о присутствии супруга при его совершении.

При составлении и нотариальном удостоверении завещания по желанию завещателя может присутствовать свидетель, отвечающий требованиям п. 4 ст. 1125 ГК РФ, который подписывает завещание. В завещании указываются фамилия, имя отчество и место жительства свидетеля в соответствии с документом, удостоверяющим его личность. Не могут быть свидетелями и не могут подписывать завещание вместо завещателя супруг при совершении совместного завещания супругов и стороны наследственного договора.

Завещание подписывается завещателем собственноручно в присутствии нотариуса (п. 3 ст. 1125 ГК РФ, ч. 1 ст. 44 Основ).

В целях обеспечения осуществления воли завещателя, защиты прав наследников, проведения графологической экспертизы при возникновении споров после открытия наследства целесообразно собственноручное

написание завещателем помимо собственно своей подписи своего полного имени, включающего фамилию, собственно имя, а также отчество (при наличии). Завещатель вправе написать своё имя на известном ему языке, в том числе, не являющемся языком нотариального делопроизводства.

Однако если написание полного имени завещателем затруднительно по состоянию здоровья или иным причинам, невозможность его написания не может быть основанием для отказа в удостоверении завещания.

Подписание завещания вместо завещателя другим лицом (рукоприкладчиком) допускается только в случаях, предусмотренных ГК РФ (п. 3 ст. 160, п. 3 ст. 1125 ГК РФ): физические недостатки завещателя, его тяжёлая болезнь или неграмотность. Завещание подписывается рукоприкладчиком по просьбе завещателя в его присутствии и в присутствии нотариуса (п. 3 ст. 1125 ГК РФ, ст. 44 Основ).

При подписании завещания рукоприкладчиком в тексте завещания должна быть указана причина, по которой завещатель не мог подписать завещание собственноручно, а также фамилия, имя, отчество (при наличии) и место жительства рукоприкладчика в соответствии с документом, удостоверяющим его личность. Круг лиц, которые не могут подписывать завещание в качестве рукоприкладчика, также указан в п. 2 ст. 1124 ГК РФ.

Нотариус обязан предупредить свидетеля и рукоприкладчика о необходимости соблюдать тайну завещания (ст. 1123, п. 5 ст. 1125 ГК РФ) и отразить это в завещании.

Если за нотариальным удостоверением завещания обращается гражданин, не владеющий языком нотариального делопроизводства, а нотариус не владеет языком, на котором объясняется заявитель, к совершению завещания привлекается переводчик.

Информацию о статусе переводчика, знании им иностранного языка, языка народов Российской Федерации нотариус устанавливает из объяснений (со слов) этого лица.

Если заявитель является глухим, немым или глухонемым, при

совершении нотариального действия должно присутствовать лицо, которое может объясниться с ним (сурдопереводчик), либо общение с глухим, немым, глухонемым завещателем осуществляется путём переписки (например, на листе бумаги, экране ЭВМ и др.).

При обращении за удостоверением завещания слепоглухонемого гражданина его общение с нотариусом возможно с помощью тифлосурдопереводчика.

Информацию о статусе переводчика (сурдопереводчика, тифлосурдопереводчика) нотариус устанавливает из объяснений (со слов) этого лица.

Переводчик (сурдопереводчик, тифлосурдопереводчик), принимавший участие при совершении нотариального действия, подписывает завещание в присутствии нотариуса, подтверждая своей подписью верность сделанного перевода, при этом нотариус свидетельствует подлинность его подписи (ст. 81 Основ).

Представляется, по аналогии с переводом иного документа на другие языки, что нотариус, владеющий навыками переводчика (сурдопереводчика, тифлосурдопереводчика) вправе самостоятельно переводить текст завещания для завещателя.

Завещание, в том числе совместное завещание супругов, составляется и нотариально удостоверяется в двух экземплярах, один из которых после нотариального удостоверения выдаётся завещателю, а второй хранится в делах нотариуса (ст. 44.1 Основ).

Исключением из данного правила является завещание, условия которого предусматривают создание наследственного фонда, которое составляется в трёх экземплярах, из которых два остаются в делах нотариуса.

На завещании нотариус совершает удостоверительную надпись. В случае, если завещание или наследственный договор, распоряжение об отмене завещания, уведомление об отказе от наследственного договора, соглашение об изменении или расторжении наследственного договора

удостоверяются вне помещения нотариальной конторы, в удостоверительной надписи после слов "Уплачено за оказание услуг правового и технического характера" указывается место совершения нотариального действия с указанием адреса, наименования населенного пункта, иного описания места совершения нотариального действия.

При удостоверении совместных завещаний супругов и наследственных договоров нотариус обязан использовать средства видеофиксации (ст. 42 Основ), кроме случаев, когда хотя бы один из супругов возражает против видеофиксации (п. 5.1 ст. 1125 и п. 7 ст. 1140.1 ГК РФ). При удостоверении иных завещаний использование средств видеофиксации является правом нотариуса.

При использовании таких средств нотариусом, перед словами "Зарегистрировано в реестре: N" текст удостоверительной надписи дополняется абзацем следующего содержания: "При совершении нотариального действия использовались средства видеофиксации."

В соответствии со ст.1137 ГК РФ завещатель вправе возложить на одного или нескольких наследников по завещанию или закону, исполнение за счёт наследства какой либо обязанности имущественного характера в пользу одного или нескольких лиц, которые приобретают право требовать исполнение этой обязанности (завещательный отказ).

В соответствии с п.1 ст.1118 завещательный отказ может быть указан в завещании или в наследственном договоре. Завещательный отказ может быть содержанием всего завещания.

Со дня открытия наследства, в течении трёх лет возникает право на получение завещательного отказа.

В случае принятия наследства наследником, у него возникает обязанность выполнения завещательного отказа.

Нотариусу и завещателю при подготовке и совершении завещания или наследственного договора, необходимо решить вопрос об исполнителе завещания, который сможет контролировать реализацию завещательного отказа, если он

содержится в указанных документах.

В соответствии с п.1 ст.1139 ГК РФ в завещании или наследственном договоре наследодатель может возложить на одного или нескольких наследников по завещанию, наследственному договору или по закону обязанность совершить какое-либо действие имущественного характера, направленное на осуществление общепольной цели (завещательное возложение).

Завещательное возложение может носить как имущественный, так и неимущественный характер, что является главным отличием от завещательного отказа, который всегда носит имущественный характер.

2.2. Исполнение, изменение и отмена завещания

В соответствии со ст.1133,1134 и п.1 ст.1118 исполнение завещания или договора осуществляется наследниками, кроме случаев, когда исполнение полностью или в определённой части осуществляется исполнителем завещания.

Вне зависимости от того является ли гражданин наследником, завещатель вправе поручить исполнение завещания указанному им в завещании физическому или юридическому лицу – душеприказчику (исполнителю завещания).

От исполнителя завещания наследники вправе потребовать отчёт о исполнении завещания.

В соответствии с п.2 ст.1134 ГК РФ суд может, после открытия наследства, освободить исполнителя завещания от исполнения его обязанностей, по просьбе исполнителя или наследников, при наличии обстоятельств, препятствующих исполнению.

Изменение завещания осуществляется путём совершения нового завещания. В текст удостоверенного завещания внесение изменений не допускается, за исключением случаев исправления технических ошибок.

Отмена завещания осуществляется как путём составления специального документа – распоряжения об отмене завещания, так и путём включения распоряжения об отмене в новое завещание, либо составления

нового завещания, полностью противоречащего предыдущему (ст. 1130 ГК РФ). Распоряжение об отмене завещания должно быть нотариально удостоверено (ст. 58 Основ).

Отмена завещания иным способом, в частности, свидетельствованием подлинности подписи на документе об отмене завещания, не допускается.

Распоряжение об отмене завещания и последующее завещание могут быть удостоверены у любого нотариуса независимо от места жительства завещателя, места составления завещания или места нахождения нотариуса, в делах которого хранится экземпляр отменяемого завещания.

Последующим завещанием может быть отменено или изменено ранее совершенное завещательное распоряжение правами на денежные средства в банке (ст. 1128 ГК РФ), если из содержания завещания следует, что его объектом являлись в том числе или непосредственно права на денежные средства, в отношении которых совершено завещательное распоряжение.

В последующем завещании сделано распоряжение в отношении всего имущества или его части, включая денежные средства, указанные в завещательном распоряжении, или завещаны только денежные средства, в отношении которых совершено завещательное распоряжение, или в завещании указаны все денежные средства, находящиеся в банке, в котором было совершено завещательное распоряжение по конкретному вкладу (счету), или в последующем завещании сделано распоряжение на все денежные средства, находящиеся в любых банках без конкретизации номера счета или наименования банка (п. 23 постановления Пленума ВС РФ от 29.05.2012 № 9)⁶.

Исключение составляют распоряжения о выдаче вклада в случае смерти, сделанные вкладчиками в соответствии со ст. 561 Гражданского кодекса РСФСР 1964 г. до введения в действие части третьей ГК РФ. Такое

⁶ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29.05.2012 N 9 (ред. от 23.04.2019) "О судебной практике по делам о наследовании" [Текст] // "Российская газета" от 6 июня 2012 г. N 127, Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации, июль 2012 г., N 7

распоряжение может быть отменено нотариально удостоверенным завещанием лишь в случае специального указания о том, что оно распространяется на вклад, в отношении которого ранее было сделано распоряжение в соответствии со ст. 561 ГК РСФСР (ст. 8.1 Федерального закона от 11.11.2003 г. № 145-ФЗ "О внесении дополнения в ФЗ "О введении в действие части третьей Гражданского кодекса РФ").

Завещательным распоряжением правами на денежные средства в банке может быть отменено либо изменено завещательное распоряжение правами на денежные средства, совершенное только в этом же банке, филиале банка (п. 6 ст. 1130ГК РФ).

Завещательным распоряжением правами на денежные средства в банке может быть отменено либо изменено совершенное ранее завещание, касающееся прав на денежные средства, внесённые гражданином во вклад в этом банке.

Завещательное распоряжение в банке, как и завещание, может быть отменено посредством распоряжения о его отмене (п.п. 4, 6 ст. 1130ГК РФ).

Нотариус удостоверяет распоряжение об отмене завещания по правилам удостоверения завещания, включая проверку дееспособности лица, обратившегося к нему, и установление соответствия содержания распоряжения действительной воле завещателя.

Распоряжение об отмене завещания составляется и удостоверяется в двух экземплярах, один из которых хранится в делах нотариуса.

При составлении завещания рекомендуется выяснить, составлял ли завещатель ранее иное завещание и разъяснить завещателю его право отменить ранее совершённое завещание полностью или в части отдельных содержащихся в нём распоряжений, а также последствия совершения нового завещания (абз. 2 п. 2 ст. 1130 ГК РФ).

При удостоверении нотариусом распоряжения об отмене завещания или нового завещания, содержащего указание на отмену предыдущего завещания, ранее удостоверенного этим же нотариусом, а также при

получении документа, подтверждающего отмену удостоверенного им завещания распоряжением или новым завещанием, содержащим прямое указание на отмену предыдущего, нотариус делает об этом отметку на экземпляре завещания, хранящемся в делах нотариальной конторы, и в реестре регистрации нотариальных действий. Кроме того, в алфавитной книге учета завещаний указывается дата совершения распоряжения об отмене завещания или нового завещания, отменяющего полностью или частично предыдущее завещание, и реестровый номер указанных документов.

3 ГЛАВА ОСОБЕННОСТИ НАСЛЕДОВАНИЯ И НОВШЕСТВА НАСЛЕДСТВЕННОГО ПРАВА

3.1. Совместные завещания

Одним из самых новых институтов национального российского законодательства является институт гражданско-правовых норм, которые создают и регулируют процедуру совершения совместного завещания супругов и в тоже время возникающие последствия. За рубежом опыт совместного завещания применяется более века.

В соответствии с Федеральным Законом от 19.07.2018г. № 217-ФЗ «О внесении изменений в статью 256 части первой и часть третью Гражданского Кодекса Российской Федерации, применяемый после вступления в силу с 01 июня 2019г. российским законодательством определена возможность гражданам (супругам) совершать не только исключительно самостоятельные индивидуальные завещания, но и общие завещания, т.е. совместные завещания супругов, указывая свои личные пожелания относительно дальнейшей судьбы имущества на случай смерти обоих супругов или одного из супругов.

В совместном завещании супруги могут с учётом обоюдного мнения и желания установить определённые юридически значимые последствия, а именно: включить в совместное завещание супругов любые завещательные распоряжения, которые не противоречат закону; определить имущество, которое входит в наследственную массу каждого из супругов, при определении имущества необходимо учитывать и не нарушать права третьих лиц; завещать общее имущество супругов, а равно имущество каждого из них любому лицу; лишить наследства одного, всех или нескольких наследников по закону, при этом не указывая причин такого лишения; любым образом определить доли наследников в соответствующей наследственной массе.

Правило о запрете наследования недостойными наследниками имеет

место быть и является общим для совместного завещания супругов.

При составлении совместного завещания супругов не следует забывать о правилах, об обязательной доле в наследстве.

Совместное завещание супругов с определёнными условиями будет считаться действительным и в той части, когда право на обязательную долю в наследстве возникло уже после подписания совместного завещания супругов.

Закон предписывает нотариусу при совершении нотариальных действий, касающихся процедуры составления и удостоверения совместного завещания супругов обязательную видеофиксацию самой процедуры.

В соответствии с п.5.1 ст.1125 ГК РФ для реализации защиты прав супругов, а также других лиц, которые указываются в совместном завещании, принято обязательное правило о видеофиксации процедуры совершения совместного завещания супругов.

При совершении нотариальных действий, нотариус удостоверяющий совместное завещание супругов обязан производить видеофиксацию всей процедуры совершения совместного завещания супругов.

Закон предусматривает в соотношении совместного завещания общий принцип о силе завещания, при котором любое последующее завещание имеет реальную большую силу, в отличии от предыдущих завещаний, при этом совершенно не важно, каким оно является индивидуальным или совместным.

Любые завещания хоть совместные, хоть индивидуальные должны совершаться в нотариальной форме, в силу закона. При этом у завещания имеются и отличия, они заключаются в том, что совместные завещания супругов закрытыми быть не могут, не могут быть составленными в условиях чрезвычайных обстоятельств, к ним не могут применяться требования положений ГК РФ, которые относятся к завещаниям, приравненным к нотариальным удостоверениям. Эти отличия являются характерными по отношению к индивидуальным завещаниям.

Закон предусматривает, что участниками совместного завещания, исключительно могут быть только лица, которые официально зарегистрировали свой брак в органах записи актов гражданского состояния.

В то же время лицами, которые указаны в совместном завещании супругов, может быть не ограниченный круг.

В соответствии с п.4 ст.1118 ГК РФ совместное завещание супругов, в силу закона, утрачивает силу, в случае расторжения брака или в случае признания судом брака недействительным при этом как до, так и после смерти одного из супругов.

Прекратить действия совместного завещания супругов может – прекращение брачных отношений (развод), т.к. совместное завещание возможно только между лицами, которые состоят в браке.

Граждане также имеют право одностороннего выхода одного из супругов из условий совместного завещания супругов. Супруги имеют право корректировки распоряжения на случай смерти принадлежащим данному супругу имуществом.

Односторонний выход может происходить в случае отмены совместного завещания ещё при жизни и в случае смерти второго супруга.

Нотариус вправе в дальнейшем удостоверить последующие завещания одного из супругов, принимать последующие закрытые завещания одного из супругов, удостоверить распоряжение одного из супругов об отмене совместного завещания при жизни обоих супругов.

Нотариус, в силу закона, о таких действиях обязан отправить другому супругу, в установленном законом порядке, уведомление о фактах совершения нотариальных действий, связанных с последующими завещаниями или которые связаны с действиями об отмене совместного завещания супругов.

Особенности совершения, изменения и отмены совместного завещания супругов установлены в ст.ст. 1118, 1124, 1125, 1140.1ГК РФ.

Содержание совместного завещания супругов определяется п. 4

ст. 1118 и п. 4 ст. 256 ГК РФ.

Супруги вправе по обоюдному усмотрению определить последствия смерти каждого из них, в том числе наступившей одновременно:

–завещать общее имущество супругов и имущество каждого из них любым лицам;

–любым образом определить доли наследников;

–определить имущество, входящее в наследственную массу каждого из супругов, если определение имущества, входящего в наследственную массу каждого из супругов, не нарушает прав третьих лиц;

–лишить наследства одного, нескольких или всех наследников по закону;

–включить в совместное завещание супругов иные завещательные распоряжения, возможность совершения которых предусмотрена ГК РФ;

–определить иной (не равный одной второй) размер долей в праве на общее имущество супругов в случае смерти одного из них (п. 4 ст. 256 ГК РФ).

Отнесение имущества к наследственной массе одного из супругов, а также изменение размера долей в праве на общее имущество супругов в случае смерти одного из них не является наследованием.

При определении имущества, входящего в наследственную массу каждого из супругов, возможны следующие варианты:

–отнести всё имущество, или определённую часть имущества, или конкретное имущество к наследственной массе определённого супруга (ФИО);

–отнести всё имущество, или определённую часть имущества, или конкретное имущество к наследственной массе супруга, умершего первым;

–отнести всё имущество, или определённую часть имущества, или конкретное имущество к наследственной массе пережившего супруга.

Применение формулировки "войдёт в наследственную массу супруга, умершего первым" означает, что уже после смерти первого супруга всё

указанное в соответствующем завещательном распоряжении имущество наследуется его наследниками. Свидетельство о праве собственности на долю в общем имуществе супругов пережившему супругу на совместно нажитое имущество, включённое в наследственную массу одного из супругов, в этом случае не выдаётся. Нотариусам следует разъяснять супругам последствия такого завещательного распоряжения.

Документ, подтверждающий права пережившего супруга на включённое в его наследственную массу имущество, в настоящее время законом не предусмотрен. Следует разъяснить завещателям, что до внесения изменений в законодательство подтверждение прав пережившего супруга на такое имущество возможно в судебном порядке.

Несмотря на то, что совместное завещание супругов является односторонней сделкой (п. 5 ст. 1118 ГК РФ), каждый из супругов выражает свою волю и может в совместном завещании назначить своим наследником другого супруга, а также использовать правила подназначения наследников. Такая же возможность остаётся при совершении самостоятельного завещания каждым из супругов (ст. 1121 ГК РФ) и при заключении наследственного договора (п. 5 ст. 1140.1 ГК РФ) (письмо ФНП № 3685 от 29.07.2019г.).

Следует понимать, что в таком случае оформление наследства происходит по общим правилам, с выдачей свидетельства о праве на наследство пережившему супругу как наследнику. Переживший супруг, получив свидетельство о праве на наследство, может отменить совместное завещание или составить новое завещание.

В таких завещаниях, возможно предусмотреть подназначение наследника назначенному наследнику.

С целью наиболее точного исполнения воли завещателей на случай отмены или оспаривания совместного завещания нотариус должен рекомендовать завещателям в тексте завещания определить, являются ли те или иные завещательные распоряжения взаимосвязанными, например, возможно ли сохранение действия завещательных распоряжений одного из

супругов при составлении другим супругом последующего личного завещания.

Для определения гражданского состояния завещателей в качестве супругов нотариус должен руководствоваться положениями ст. 10 СК РФ.

Необходимо учитывать, что в соответствии с п. 1 ст. 12 СК РФ в Российской Федерации брак может быть заключён между мужчиной и женщиной. При обращении к нотариусу граждан иностранных государств, подтвердивших гражданское состояние однополых супругов, нотариус руководствуется положениями ст. 167 СК РФ, ограничивающей применение норм иностранного семейного права, и не рассматривает таких лиц в качестве супругов, имеющих право совершить совместное завещание на территории Российской Федерации.

Нотариус обязан осуществлять видеофиксацию процедуры совершения совместного завещания супругов, если супруги не заявили возражение против этого (п. 5.1 ст. 1125 ГК РФ). Информацию о наличии таких возражений нотариус устанавливает лично и непосредственно из объяснений (со слов) заявителя (заявителей) и фиксирует в тексте сделки и (или) в протоколе фиксирования информации.

В случае, если против видеофиксации возражает только один из супругов, нотариус разъясняет, что супруги должны прийти к единому мнению по вопросу видеофиксации для удостоверения совместного завещания.

Совместное завещание супругов утрачивает силу в случае расторжения брака или признания брака недействительным как до, так и после смерти одного из супругов.

В случае признания волеизъявления одного из супругов при совершении ими совместного завещания не соответствующим требованиям закона в порядке, предусмотренном абз. 3 п. 2 ст. 1131 ГК РФ, к такому завещанию подлежат применению нормы ГК РФ об оспоримых или ничтожных сделках в зависимости от оснований недействительности

волеизъявления одного из супругов (абз. 4 п. 4 ст. 1118 ГК РФ).

Источником информации для нотариуса об утрате силы совместным завещанием супругов являются:

–документы органов ЗАГС, решения судов, вступившие в законную силу, сведения из Единого государственного реестра записей актов записей гражданского состояния – в случае расторжении брака завещателя или признании брака недействительным;

–решения судов, вступившие в законную силу, – в случае признания завещания недействительным.

По общему правилу, оспаривание завещания до открытия наследства не допускается (п. 2 ст. 1131 ГК РФ). При этом совместное завещание супругов может быть оспорено по иску любого из супругов при их жизни. После смерти одного из супругов, а также после смерти пережившего супруга совместное завещание супругов может быть оспорено по иску лица, права или законные интересы которого нарушены этим завещанием.

Каждый из супругов может в любое время, в том числе после смерти другого супруга, совершить последующее завещание, в т.ч. закрытое, либо отменить совместное завещание распоряжением (п. 4 ст. 1118 ГК РФ).

Если супруг переживёт супругу и совершит последующее завещание на имущество, назначив другого наследника, воля умершей супруги не будет исполнена. Какая-либо ответственность пережившего супруга за это не предусмотрена.

Совершение последующего личного завещания одним из супругов или последующего совместного завещания супругами прекращает действие предыдущего совместного завещания в части тех распоряжений наследственным имуществом, которые противоречат последующему завещанию (п. 2 ст. 1130 ГК РФ).

В то же время завещательные распоряжения умершего супруга, имеющиеся в совместном завещании, должны быть исполнены после его смерти вне зависимости от действий пережившего супруга по отмене

совместного завещания супругов или составлению нового личного завещания после открытия наследства. Переживший супруг вправе отменить совместное завещание супругов или совершить последующее личное завещание, но это не затронет права и обязанности наследников супруга, умершего первым, в рамках оформления наследственных прав после него.

Переживший супруг, к которому перешло право на имущество в соответствии с совместным завещанием путём включения имущества в его наследственную массу, вправе распоряжаться им по своему усмотрению, в том числе путём заключения любого рода сделок по его отчуждению, даже если это приведёт к неисполнению воли умершего супруга, выраженной в совместном завещании (ст. 1113 ГК РФ).

В соответствии с п. 4 ст. 1118 ГК РФ при наличии у супругов действующего совместного завещания нотариус, удостоверяя последующее завещание, принимая последующее закрытое завещание одного из супругов или удостоверяя распоряжение об отмене совместного завещания одним из супругов при жизни обоих супругов, обязан направить другому супругу в порядке, предусмотренном законодательством о нотариате и нотариальной деятельности, уведомление о факте совершения последующего завещания или об отмене совместного завещания супругов.

Сроки и порядок такого уведомления законодательством в настоящее время не установлены. Рекомендуется нотариусам уведомлять супруга в разумный срок путём направления заказного почтового отправления.

Исполнение нотариусом указанной обязанности возможно при наличии у него информации о факте совершения завещателем совместного завещания супругов, об имени и адресе супруга завещателя, которому необходимо направить соответствующее уведомление. Такую информацию нотариус устанавливает со слов завещателя и (или) из текста совместного завещания, если он представлен завещателем. Указанная информация фиксируется в тексте сделки (завещания, распоряжения об отмене завещания) и (или) в протоколе фиксирования.

Проверка наличия совместного завещания посредством ЕИС невозможна, поскольку сведения о завещании до смерти завещателя не предоставляются.

Законом не предусмотрено правовых последствий, влияющих на действительность последующего завещания или отмену совместного завещания супругов, в случае неуведомления супруга о совершении другим супругом указанных сделок, в том числе в случае сокрытия факта совершения совместного завещания.

3.2. Особенности наследственного договора

Хотелось бы особо выделить и подчеркнуть, что квалифицирующим признаком наследственного договора является приобретение прав на имущество наследодателя как участника договора его контрагентом только в случае смерти наследодателя.

В наследственном договоре всегда зачастую возможны и многочисленные сочетания правовых последствий, которые могут наступить в случае смерти участников договора и непосредственное осуществление определённых обязанностей, в т.ч. в период жизни наследодателя.

Вопросы о соотношении принципа ограниченной свободы и неограниченной (полной) свободы распоряжения имущественных и неимущественных прав следует отнести к особенностям заключения наследственного договора, т.к. именно в наследственном договоре возможно предусмотреть различный, конечно не полный, но различный сценарий развития событий, в т.ч. с учётом обязательной доли в наследстве.

В действующем законодательстве, соотношение права наследника на обязательную долю в наследстве при наличии наследственного договора выведено в приоритет прав на обязательную долю перед наследственным договором.

Положения наследственного договора должны действовать в той части,

которая не может противоречить требованиям Гражданского Кодекса Российской Федерации.

Данные условия распространяются и на право, после заключения наследственного договора, об обязательной доле в наследстве.

В соответствии с п.6 ст.1140.1 ГК РФ в случае возникновения права, на обязательную долю в наследстве, после заключения наследственного договора, применяются предусмотренные этим договором обязательства наследника в сторону уменьшения пропорционально уменьшению части наследства, которая причиталась наследнику после удовлетворения прав на обязательную долю в наследстве.

К характерным особенностям наследственного договора следует отнести и распоряжение наследодателем имуществом, указанным в наследственном договоре, при жизни наследодателя, а также вопросы приоритета первого или последующих наследственных договоров, касающихся одного и того же имущества.

В соответствии с п.9 ст.1140.1 ГК РФ изменение или расторжение наследственного договора возможно только при жизни лиц, участвовавших в договоре и при определённом наличии оговорённых сторонами договорённостей между участниками или на основании судебного акта, в связи с наличием существенным изменением установленных обстоятельств, а также в связи с появившейся возможностью призвания к наследованию лиц, которые имеют право на обязательную долю в наследстве.

Наличие заключенного наследственного договора никоим образом не может ограничивать граждан в их правоспособности заключать любые сделки, в отношении имущества, которое принадлежит возможному наследодателю, а также и в отношении имущества, указанного в ранее заключенном наследственном договоре.

Возможный наследодатель обладает правом на подписание одного или нескольких наследственных договоров, также с одним или несколькими лицами, которые призываются к наследованию, в т.ч. с лицами,

обладающими правом на обязательную долю.

Если возможный наследодатель заключил несколько наследственных договоров и предмет этих наследственных договоров одинаков, то после смерти наследодателя, имущество, указанное в предмете договора должно перейти к различным наследникам.

В этом случае подлежит применению первоначальный договор, подписанный ранее, а не последний наследственный договор.

В этом одна из особенностей наследственного договора от завещания. В случае с завещанием подлежит применению последнее завещание, как односторонняя сделка.

Наследодатель обладает правом в любой момент отказаться от наследственного договора, в одностороннем порядке, при этом он обязан уведомить всех участников наследственного договора.

Односторонний отказ от наследственного договора также вправе совершить и другие лица, участвовавшие в заключении наследственного договора, с учётом положений об отказе, предусмотренных как самим наследственным договором, так и в общем порядке.

Уведомление об отказе наследодателя от наследственного договора удостоверяет нотариус, который обязан направить другим лицам наследственного договора копию уведомления, не позднее трёх рабочих дней.

Если возможный наследодатель отказался от наследственного договора, то другие стороны наследственного договора с момента получения копии уведомления от нотариуса об отказе возможного наследодателя от наследственного договора, вправе претендовать на возмещение убытков, с наследодателя, которые могли возникнуть у них при исполнении наследственного договора.

Наследственный договор – установленный ГК РФ способ распоряжения имуществом на случай смерти (п. 1 ст. 1118 ГК РФ).

К наследственному договору применяются правила ГК РФ о

завещании, если иное не вытекает из существа наследственного договора или не установлено законом. В частности, от завещания наследственный договор отличают следующие указания закона:

–обязанности наследников по наследственному договору могут возникать до открытия наследства (п. 6 ст. 1118 ГК РФ);

–при наличии нескольких наследственных договоров с разными лицами в отношении одного и того же имущества наследодателя в случае принятия ими наследства подлежит применению тот наследственный договор, который был заключён ранее (п. 8 ст. 1140.1 ГК РФ).

Условия наследственного договора определяют круг наследников и порядок перехода прав на имущество наследодателя после его смерти к пережившим наследодателя сторонам договора или к пережившим третьим лицам, которые могут призываться к наследованию (п. 1 ст. 1140.1 ГК РФ).

Одной из сторон наследственного договора всегда является наследодатель (или наследодатели-супруги), к которому применяются правила ГК РФ о завещателе, если иное не вытекает из существа наследственного договора.

Другой стороной (сторонами) этого договора могут быть одно или несколько лиц, которые могут призываться к наследованию в соответствии со ст. 1116ГК РФ. При этом они могут как быть наследниками по договору, так и не являться таковыми.

Наследственный договор может быть заключён в пользу третьих лиц – наследников, которые могут призываться к наследованию, в том числе незачатых на момент заключения договора физических лиц или не созданных на момент заключения договора юридических лиц.

Наследственный договор может быть заключён наследодателем с двумя лицами, одно из которых будет наследником лично, а другое не будет наследником, но его дети, не участвующие в договоре – будут.

Наследственный договор является двусторонней сделкой, вне зависимости от количества лиц, выступающих на одной из сторон договора.

Поскольку к наследственному договору применяются правила о завещании, он может содержать все виды завещательных распоряжений, предусмотренных ГК РФ, в том числе условия о душеприказчике.

Наследственный договор может предусматривать обязанности стороны договора, которая может призываться к наследованию, в том числе обязанности завещательной природы (если сторона договора наследует по закону, завещанию или наследственному договору): завещательные отказы или завещательные возложения, а также обязанности договорной природы.

В связи с этим, нотариусу следует разъяснить сторонам наследственного договора разницу между обязанностями договорной природы и завещательным отказом, завещательным возложением с тем, чтобы в тексте договора было определено, какого именно рода обязательство возлагается на его сторону. Это имеет значение с учётом пределов исполнения завещательного отказа и завещательного возложения (п. 1 ст. 1138 ГК РФ, п. 2 ст. 1139 ГК РФ).

В отличие от завещания, являющегося односторонней сделкой, всегда создающей права и обязанности только после открытия наследства, наследственные права, предусмотренные наследственным договором, также возникают после открытия наследства, а обязанности договорного характера могут возникнуть как до, так и после открытия наследства, и возлагаются на ту сторону договора, которая может призываться к наследованию (статья 1116 ГК РФ).

Предусмотренные наследственным договором обязанности наследников, вытекающие из завещательных отказов и (или) возложений, возникают только после смерти наследодателя, иные обязанности стороны наследственного договора, как имущественного, так и неимущественного характера могут возникать, как до, так и после смерти наследодателя.

К обязанностям договорной природы не применяются ограничения п. 1 ст. 1138 ГК РФ, п. 2 ст. 1139 ГК РФ (о пределах исполнения завещательного отказа и завещательного возложения).

После смерти наследодателя требовать исполнения обязанностей, установленных наследственным договором, могут наследники, душеприказчик, пережившие наследодателя стороны наследственного договора или пережившие третьи лица, а также нотариус, который ведет наследственное дело, в период исполнения им своих обязанностей по охране наследственного имущества и управлению таким имуществом до выдачи свидетельства о праве на наследство (п. 2 ст. 1140.1 ГК РФ).

В соответствии с абз. 2 п. 1 ст. 1140.1 ГК РФ допускается возможность заключения наследственного договора в виде условной сделки (ст. 157 ГК РФ), согласно которой предусмотренные таким договором права могут быть поставлены в зависимость от наступления ко дню открытия наследства обстоятельств, относительно которых при заключении наследственного договора было неизвестно, наступят они или не наступят, в том числе от обстоятельств, полностью зависящих от воли одной из сторон (ст. 327.1 ГК РФ).

Например, наступление последствий, предусмотренных наследственным договором (наследование по договору квартиры, доли в уставном капитале и т.д.) возможно при выполнении наследником (другой стороной договора) определенных условий: оплачивать наследодателю ежегодный отдых и/или лечение в специализированных учреждениях, в рамках установленной договором суммы, оплачивать услуги специалиста по уходу за наследодателем, навещать его и общаться не реже одного раза в неделю и т.д.

При этом следует рекомендовать сторонам наследственного договора предусматривать такие условия, наступление или ненаступление которых достаточно легко проверить; предусмотреть, какими документами или иными доказательствами будет подтверждаться их наступление или ненаступление, разъяснив, что в противном случае исполнение договора может потребовать судебного разбирательства.

В случае, если наследственным договором предусмотрены обязанности

имущественного характера, которые сторона договора-наследник обязана исполнять при жизни наследодателя, нотариус запрашивает информацию Единого федерального реестра сведений о банкротстве в отношении такой стороны договора, а также проверяет отсутствие сведений о сторонах договора по данным Росфинмониторинга.

Условия наследственного договора действуют в части, не противоречащей правилам об обязательной доле в наследстве и запрете наследования недостойными наследниками (ст. 1117 ГК РФ). Если право на обязательную долю в наследстве у лиц, не являющихся наследниками по договору, появилось после его заключения, то обязательства наследника по нему уменьшаются пропорционально уменьшению части наследства, причитающейся наследнику по договору после удовлетворения права на обязательную долю в наследстве.

Наследодатель вправе заключить один или несколько договоров с одним или несколькими лицами, которые могут призываться к наследованию.

Если одно имущество наследодателя явилось предметом нескольких наследственных договоров, заключенных с разными лицами, в случае принятия ими наследства подлежит применению ранее заключённый договор (п. 8 ст. 1140.1 ГК РФ).

Из указанных норм следует, что значение имеет не только время заключения наследственного договора, но и то, принято ли наследство наследником по каждому наследственному договору.

Если же несколько наследственных договоров заключены с одним и тем же лицом в отношении одного и того же имущества, то применяются общие правила о договорах, и применению будет подлежать более поздний наследственный договор.

Последующее завещание наследодателя отменяет действие наследственного договора в части, противоречащей завещанию, поскольку к наследственному договору применяются правила ГК РФ о завещании,

включая правила п. 2 ст. 1130 ГК РФ, и иное не вытекает из существа наследственного договора. Законом не предусмотрено извещение других сторон наследственного договора о совершении наследодателем последующего завещания.

Наследодатель вправе совершить в любое время односторонний отказ от договора путем уведомления всех сторон договора о таком отказе, и обязан возместить другим сторонам договора убытки, которые возникли у них в связи с его исполнением на момент получения копии уведомления.

Отказ от наследственного договора носит характер односторонней сделки, выражается в виде уведомления и подлежит обязательному нотариальному удостоверению (п. 10 ст. 1140.1 ГК РФ). Уведомление составляется в двух экземплярах, один из которых хранится в делах нотариуса.

Нотариус, удостоверивший такое уведомление, в течение трех рабочих дней направляет его копию другим сторонам договора.

Исполнение указанной обязанности нотариуса возможно при наличии у него информации об имени и адресе сторон договора, которым необходимо направить соответствующее уведомление.

При удостоверении уведомления об отказе наследодателя от наследственного договора, информацию о фамилии, имени, отчестве (при наличии) и месте жительства других сторон наследственного договора нотариус устанавливает со слов наследодателя и (или) из экземпляра такого наследственного договора, представленного наследодателем и фиксирует полученную информацию в тексте сделки (уведомления) и/или в протоколе фиксирования.

Проверка содержания наследственного договора посредством ЕИС невозможна, поскольку сведения о нём до смерти наследодателя не предоставляются.

Возможность одностороннего отказа другой стороны от наследственного договора допускается п. 10 ст. 1140.1 ГК РФ в порядке,

предусмотренном законом или наследственным договором. Порядок отказа предусмотрен ст. 450.1 ГК РФ и может быть изменён наследственным договором.

Законом не установлена форма уведомления об отказе от наследственного договора для его участника, не являющегося наследодателем. Если иное не установлено наследственным договором, рекомендуется удостоверить нотариально уведомление об отказе по аналогии с отказом наследодателя от наследственного договора.

После смерти наследодателя сторона наследственного договора – наследник вправе отказаться от наследства (п. 3 ст. 1140.1 ГК РФ). В этом случае наследственный договор прекращается. При этом договор может сохранить силу в отношении других наследников, если можно предположить, что он был бы заключен и без включения в него прав и обязанностей отказавшейся от наследства стороны.

Из этого следует запрет на направленный отказ от наследства наследника – стороны наследственного договора. Однако, если от наследства откажется наследник – третье лицо, это не прекращает наследственный договор. Следовательно, наследник по наследственному договору, являющийся третьим лицом, вправе отказаться от наследства в пользу других наследников по закону или по завещанию, если ему не подназначен другой наследник и не всё имущество завещано (п. 1 ст. 1158 ГК РФ).

Закон запрещает сторонам наследственного договора передавать свои права и обязанности по наследственному договору, поскольку эти права и обязанности неотчуждаемы и непередаваемы иным способом (п. 4 ст. 1118 ГК РФ). В случае смерти стороны наследственного договора (не наследодателя) до открытия наследства или после открытия наследства, когда наследник не успел его принять, такой договор прекращается полностью либо в соответствующей части. Если умирает одна из сторон наследственного договора, не являющаяся наследодателем, возможно сохранение наследственного договора для других наследников, если можно

предположить, что он был бы заключён и без включения в него прав и обязанностей умершей стороны.

Невозможность наследственной трансмиссии по наследственному договору подтверждается буквальной формулировкой ст. 1156 ГК РФ, которая распространяется только на наследников по закону или по завещанию, но не по наследственному договору.

Изменение или расторжение наследственного договора допускается только при жизни его сторон по их соглашению или на основании решения суда в связи с существенным изменением обстоятельств, в том числе в связи с выявившейся возможностью призвания к наследованию лиц, имеющих право на обязательную долю в наследстве (п. 9 ст. 1140.1 ГК РФ).

Наследственный договор может быть оспорен при жизни наследодателя по иску одной из сторон договора, а после открытия наследства по иску лица, права или законные интересы которого нарушены этим наследственным договором.

Наследственный договор подлежит обязательному нотариальному удостоверению. В случае уклонения одной из сторон от нотариального удостоверения ст. 165 ГК РФ не применяется (п. 7 ст. 1140.1 ГК РФ).

Нотариус обязан осуществлять видеофиксацию процедуры заключения наследственного договора, если стороны наследственного договора не заявили возражение против этого (п. 7 ст. 1140.1 ГК РФ).

Информацию о возражениях участников наследственного договора против осуществления видеофиксации процедуры заключения наследственного договора нотариус устанавливает из согласованных сторонами условий наследственного договора и (или) из заявления сторон, и фиксирует в тексте сделки и (или) в протоколе фиксирования информации.

В случае, если против видеофиксации возражает только одна из сторон, нотариус разъясняет, что стороны должны прийти к единому мнению по вопросу видеофиксации для удостоверения наследственного договора.

Условия наследственного договора, в котором участвуют супруги и

лица, которые могут призываться к наследованию за каждым из супругов (ст. 1116 ГК РФ), могут включать все те же завещательные распоряжения, что и совместное завещание супругов (п. 5 ст. 1140.1 ГК РФ).

Проверка наличия зарегистрированного брака производится нотариусом в порядке, предусмотренном п. 0 настоящих Рекомендаций.

Наследственный договор с участием супругов как наследодателей утрачивает силу в связи с расторжением брака до смерти одного из супругов, а также в связи с признанием брака недействительным.

Наследственный договор с участием супругов как наследодателей отменяет действие совершенного до его заключения совместного завещания супругов (абз. 3 п. 5 ст. 1140.1 ГК РФ). При отсутствии противоречий между их условиями эта норма не должна применяться.

Условия наследственного договора, наследодателем в котором являются супруги, действуют в части, не противоречащей правилам ГК РФ об обязательной доле в наследстве при наличии имеющего право на обязательную долю наследника хотя бы одного из супругов, а также правилам о запрете наследования недостойными наследниками при наличии недостойного наследника хотя бы одного из супругов (п. 6 ст. 1140.1 ГК РФ).

После заключения наследственного договора наследодатель вправе совершать любые сделки в отношении принадлежащего ему имущества и иным образом распоряжаться принадлежащим ему имуществом своей волей и в своём интересе, даже если такое распоряжение лишит лицо, которое может быть призвано к наследованию, прав на имущество наследодателя. Соглашение об ином ничтожно (п. 12 ст. 1140.1 ГК РФ).

Если наследодатель при распоряжении своим имуществом сообщит нотариусу о заключении им ранее наследственного договора в отношении этого имущества, нотариусу рекомендуется разъяснить такому лицу порядок оформления одностороннего отказа от наследственного договора и уведомления об этом другой стороны договора.

3.3. Наследственные фонды

Важным направлением развития наследственного права и способом распоряжения гражданами принадлежавшим им имуществом считается введённый в ГК РФ комплекс норм о создании наследственных фондов.

В завещании, с учётом условий управления, регулируется деятельность наследственных фондов бессрочно или с определением конкретного срока.

В завещании физическое лицо принимает решение об учреждении или создании наследственного фонда.

В соответствии с ФЗ от 29.07.2017г. № 259-ФЗ, применяемым после вступления в силу с 01.09.2018г., российским законодательством определены лишь посмертные наследственные фонды.

В зарубежных юрисдикциях, распространены наследственные фонды двух типов разновидностей:

- посмертные фонды, которые создаются в соответствии с волеизъявлением и после смерти учредителя;
- прижизненные фонды, которые создаются в соответствии с волеизъявлением учредителя, при его жизни и существуют с учётом воли умершего на тех условиях, которые были определены при жизни в завещании.

Управление указанными фондами ведут лица, которые укажут наследодатели, учредившие наследственные фонды. Данные лица должны являться профессиональными управляющими.

Также распространённым явлением во многих юрисдикциях имеют место быть семейные фонды. Семейные фонды создаются только физическими лицами и членами их семей. Обычно, такие фонды могут быть созданы при жизни родственниками.

В большинстве случаев наследственные фонды за пределами РФ, бывают учреждены на средства, которые наследодатель распределяет по завещанию.

К сожалению, в РФ только один вид наследственного фонда, который создаётся после смерти наследодателя. Нормы закона о посмертных наследственных фондах действуют с 01.09.2018г.

Наследственным фондом, как юридическим лицом может быть только унитарная некоммерческая организация, которая не может иметь членства.

Имущество наследственного фонда не может делиться на доли и на акции.

Существует отличие от выраженной воли в завещании по поводу передачи денежных средств или другого имущества, по поводу завещательного возложения и создании наследственного фонда.

Решение о создании или об учреждении наследственного фонда, безусловно принимает наследодатель (завещатель).

В соответствии с завещанием и требованиями п.2 ст.123.20-1 ГК РФ в качестве наследника, который должен призываться к наследованию признаётся и выступает именно наследственный фонд.

Ведущий наследственное дело нотариус выдаёт наследственному фонду свидетельство о праве на наследство, в сроки, предусмотренные в решении завещателя об учреждении наследственного фонда.

В соответствии со ст. 1154 ГК РФ срок, указанный в решении завещателя об учреждении наследственного фонда, не может быть более шести месяцев со дня открытия наследства.

Для наследственного фонда обязательным является наименование и включение в наименование обязательное указание со словами «наследственный фонд».

При регистрации наследственных фондов обязательно проверяется, чтобы наименование не повторялось. В данной ситуации возникает пробел и требуется законодательное решение, чтобы на стадии удостоверения завещания исключить повторений в наименовании наследственных фондов.

В соответствии с п.2 ст.7 Федерального Закона «О некоммерческих организациях» наследственный фонд может заниматься

предпринимательской деятельностью, которая соответствует целям фонда и в тоже время необходима для достижения общественно полезных результатов.

Как некоммерческая организация – наследственный фонд, в силу закона, обладает специальной гражданской правоспособностью.

Говоря о создании наследственных фондов, в соответствии с п.2 ст.123.20-1 ГК РФ, следует подчеркнуть, что наследственный фонд может создаваться только после смерти гражданина (завещателя), который в свою очередь, предусмотрел создание наследственного фонда в своём завещании.

Ведущий наследственное дело нотариус направляет заявление, в уполномоченный государственный орган, с приложением к заявлению составленного при жизни завещателя его решение об учреждении наследственного фонда и утверждённого завещателем устава наследственного фонда.

Решение наследодателя (завещателя) об учреждении наследственного фонда, устав фонда, необходимые требования управления наследственным фондом, все эти перечисленные условия предусматривают создание наследственного фонда и должны быть обязательно отражены в завещании.

В случае ненадлежащего исполнения обязанностей нотариуса по созданию наследственного фонда, наследственный фонд может быть создан на основании судебного акта суда, по требованиям выгодоприобретателя или душеприказчика.

Ведущий наследственное дело нотариус обязан отправить в надлежаще уполномоченный государственный орган заявление, не позднее трёх рабочих дней со дня открытия наследственного дела после смерти наследодателя, который указал в своём завещании о создании наследственного фонда заявление должно содержать требования о государственной регистрации наследственного фонда.

В случае нарушения нотариусом содержащиеся в завещании распоряжений наследодателя или решение об учреждении наследственного фонда распоряжений наследодателя относительно создания и условий

управления наследственного фонда, действия нотариуса могут быть обжалованы в судебном порядке.

Абсолютно все нотариальные действия нотариус по созданию наследственного фонда могут быть оспорены, в судебном порядке, выгодоприобретателями наследственного фонда, а также душеприказчиком или наследниками.

Главной отличительной чертой при организации наследственного фонда в сравнении с организацией и созданием иных юридических лиц считается то, что учредитель наследственного фонда выступает гражданин, который уже ушёл из жизни, при этом выразив свою субъективную волю о создании наследственного фонда в завещании, а создание юридического лица (наследственного фонда) происходит по воле завещателя, после его смерти создаётся наследственный фонд.

При создании посмертного наследственного фонда основные функции возлагаются на нотариуса, который уже ведёт наследственное дело, также это может быть другой нотариус, имеется ввиду не который удостоверяет завещания, в котором содержалась воля завещателя.

Согласно общему правилу должно быть заведено исключительно только одно наследственное дело, на открывшееся наследство.

В соответствии со ст.1115 ГК РФ, последнее место жительства завещателя, является и считается местом открытия наследства и наследственное дело должно быть заведено по месту открытия наследства.

В соответствии со ст.20 ГК РФ местом жительства гражданина признаётся последнее место, где гражданин постоянно или преимущественно проживал.

В соответствии со ст.34.3 Основ законодательства РФ о нотариате не позднее следующего рабочего дня после поступления определённо значимого заявления, нотариусом, вносятся сведения об открытии наследства в реестр наследственных дел единой информационной системы нотариата.

В соответствии со ст. 9 Федерального Закона от 08.08.2001г. № 129-ФЗ

«О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», ведущий наследственное дело, нотариус должен обратиться в регистрирующие органы в качестве заявителя, как иное лицо, действующее на основании полномочий, предусмотренных федеральным законом. Уполномоченными налоговыми органами и органами юстиции осуществляется регистрация наследственного фонда в качестве юридического лица.

Участниками, правоотношений по созданию и осуществлению непосредственной деятельности наследственного фонда, являются: нотариусы, выгодоприобретатели; душеприказчики; наследники; органы управления наследственным фондом, государственные и муниципальные органы, которые осуществляют регистрацию наследственного фонда, по инициативе которых наследственный фонд может быть ликвидирован; отдельные категории лиц, которым подлежит передача имущества фонда и другие.

Важной целью наследственного фонда является создание жизнеспособной системы обеспечения имуществом самых близких и родных для наследодателя (завещателя) лиц, однако при этом завещатель должен оставлять или создавать механизмы, позволяющие не разрушать бизнес и имущество завещателя.

Выгодоприобретателями могут выступать как наследники, так и иные лица.

В соответствии со ст. 1117 ГК РФ наследник, который отнесён к категории недостойных, не может выступать выгодоприобретателем.

Выгодоприобретателей следует отличать от лиц, которым может быть предоставлено имущество или денежные средства из наследственного фонда, с учётом требований ст. 123.20-1 ГК РФ.

В соответствии с условиями завещания органами фонда может быть установлен выгодоприобретатель, также выгодоприобретатель может быть указан в условиях управления наследственным фондом.

Отдельные категории иных лиц следует определять в порядке, которые установлены условиями завещания и следует выделять из неопределённого круга лиц с учётом условий, указанных завещателем.

Если иное не предусмотрено волеизъявлением завещателя или законом, то выгодоприобретателями и иными отдельными категориями лиц могут являться физические лица и другие субъекты гражданских правоотношений.

Выгодоприобретателями не могут выступать коммерческие организации. Некоммерческие организации (юридические лица) могут быть выгодоприобретателем, с некоторыми особенностями.

Реорганизация юридического лица влечёт прекращение прав выгодоприобретателя, за исключением если при преобразовании выгодоприобретателя его права передаются реорганизованному юридическому лицу, при этом в условиях управления наследственного фонда не будет предусмотрено прекращение прав этого выгодоприобретателя при его преобразовании.

Если иное не предусмотрено волеизъявлением завещателя или законом, то выгодоприобретателями и иными отдельными категориями лиц могут являться физические лица и другие субъекты гражданских правоотношений.

Выгодоприобретателями не могут выступать коммерческие организации.

Некоммерческие организации (юридические лица) могут быть выгодоприобретателем, с некоторыми особенностями.

Реорганизация юридического лица влечёт прекращение прав выгодоприобретателя, за исключением, если при преобразовании выгодоприобретателя его права передаются реорганизованному юридическому лицу, при этом в условиях управление наследственного фонда не будет предусмотрено прекращение прав этого выгодоприобретателя при его преобразовании.

Уставом наследственного фонда должны быть предусмотрены права выгодоприобретателя, которые не определены законом.

Законодатель при определении правового положения выгодоприобретателя наделил их правами, но при этом не предусмотрел их обязанности. Наследственный фонд не может отвечать по обязательствам выгодоприобретателя, а выгодоприобретатель не может по обязательствам наследственного фонда.

В соответствии с условиями управления наследственным фондом выгодоприобретатель наделяется самым важным и главным правом, правом на получение всего или только части имущества наследственного фонда.

Уставом наследственного фонда должно быть предусмотрено и реально реализовываться право выгодоприобретателя на получение информации. Выгодоприобретатель также обладает правом на получение информации о деятельности наследственного фонда и на проведение аудита наследственного фонда.

Кроме того, при условии, что уставом фонда было предусмотрено право на возмещение убытков, то выгодоприобретатель может воспользоваться этим правом на возмещение убытков, в случае нарушения определённых условий управления наследственным фондом.

Имущественные и неимущественные права выгодоприобретателя наследственного фонда не могут переходить по наследству, эти права не отчуждаемы, на эти права не может быть обращено взыскание по обязательствам выгодоприобретателя.

В случае ликвидации юридического лица – выгодоприобретателя или в случае смерти выгодоприобретателя – гражданина, а также если выгодоприобретатель сделает в нотариальной форме отказ от права на получение имущества, который заявит наследственному фонду, то новые выгодоприобретатели должны определяться с учётом условий управления наследственным фондом, в т.ч. они могут определяться путём подназначения.

Завещатель может назначить душеприказчика из числа лиц органов управления наследственного фонда – юридического лица, в т.ч.

управляющего фондом или члена попечительского совета. Нормами о наследственном фонде не предусмотрено правовое положение душеприказчика. Однако деятельность душеприказчика важна, как при создании, так и при осуществлении непосредственной деятельности наследственного фонда. Действия, направленные на охрану наследственного имущества, которое подлежит передаче в наследственный фонд, завещатель может поручить исполнителю самого завещания.

Наследственный фонд может быть создан на основании судебного акта суда, по заявлению душеприказчика, в случаях, когда нотариус уклоняется от создания наследственного фонда. В судебном порядке душеприказчик может обжаловать любые действия нотариуса, которые могут свидетельствовать о злоупотреблении нотариуса при создании наследственного фонда, в т.ч. действия несоответствующие волеизъявлению завещателя.

По заявленному требованию наследственного фонда, после открытия наследства суд может исполнителя завещания освободить от его обязанностей, при установлении обстоятельств, которые свидетельствуют о ненадлежащем исполнении исполнителем завещания своих непосредственных обязанностей.

С полномочиями душеприказчика сходно и участие наследников в создании наследственного фонда. Наследники вправе в судебном порядке обжаловать действия нотариуса по созданию наследственного фонда. Наследники вправе обжаловать в судебном порядке действия завещателя по созданию наследственного фонда, по основаниям признания оспоримых сделок недействительными.

Наследник вправе заявить отказ от прав выгодоприобретателя наследственного фонда, в этом случае размер обязательной доли наследника может быть уменьшен.

Исключительно по судебному акту суда возможно уменьшение размера обязательной доли. Принимая судебный акт, суд обязан, учесть уровень жизни наследника до смерти наследодателя (завещателя), величину расходов

наследника, разумные потребности наследника, а также имеющиеся у наследника обязательства перед другими лицами, на дату открытия наследства.

В соответствии с п.5 ст.1149 ГК РФ выгодоприобретатель одновременно не может обладать и правом на обязательную долю. Такой наследник вправе сделать выбор и сообщить нотариусу, в пределах установленного срока для принятия наследства, об отказе от всех прав выгодоприобретателя наследственного фонда, тогда в этом случае он будет иметь право на обязательную долю в наследстве.

В соответствии с завещанием и уставом наследственного фонда правовым обеспечением формирования самого имущества наследственного фонда должен заниматься нотариус, который в свою очередь должен правильно определить реальные возможности управления имуществом, зная при этом о специальной правоспособности наследственного фонда.

Действующее законодательство не содержит ограничений имущества, которое может входить в состав наследственной массы и передаваться фонду. Имущество завещателя определяет экономическую платформу наследственного фонда. При этом не допускается безвозмездная передача не завещателем, а другими лицами имущества в наследственный фонд.

В соответствии с п.3 ст.123.20-1 ГК РФ имущество наследственного фонда также может формироваться за счёт доходов от управления имуществом фонда (аренда, банковские вклады).

Наследники, выгодоприобретатели, члены органов управления не могут обладать обязательственными правами в отношении имущества наследственного фонда.

В соответствии с п.7 ст.123.20-1 ГК РФ на основании судебного акта, подлежит передаче в собственность (казну) Российской Федерации, имущество наследственного фонда, оставшееся после ликвидации фонда, если отсутствует возможность установить лиц, которым могло быть передано оставшееся имущество фонда.

Для достижения определённых целей, ради которых создавался наследственный фонд должно быть использовано оставшееся имущество после ликвидации фонда. Оставшееся после ликвидации имущество фонда, с учётом его целей, подлежит передаче выгодоприобретателям, если иное не предусмотрено условиями управления наследственного фонда.

Одним из самых важных документов о создании наследственного фонда считаются – условия управления наследственным фондом, которые разрабатываются завещателем и при его жизни одновременно с завещанием удостоверяются нотариусом.

Условия управления наследственным фондом должны содержать в себе в первую очередь порядок распоряжения имуществом, а также способы расходования денежных средств.

Условия должны включать положения о передаче выгодоприобретателям или отдельным категориям лиц из неопределённого круга лиц всего имущества наследственного фонда или его части соответственно, при этом , чтобы не оставалось сомнений в правомерности, осуществимости, размере и виде имущества, субъекте получения имущества, а также обязательно должны быть указаны обстоятельства, при которых имущество должно быть передано указанным лицам.

Одной из основных особенностей наследственного фонда является то, что выгодоприобретатели могут получать иное имущество, которое было получено в результате осуществления наследственным фондом своей определённой деятельности, в т.ч. и от использования имущества завещателя.

При формировании органов управления важную роль играет само решение завещателя. Завещатель вправе определить в решении об учреждении фонда и в уставе фонда непосредственных лиц, которые должны входить в состав органов управления наследственного фонда, а также порядок их замены.

Завещатель в уставе фонда может определить членов коллегиальных органов фонда, лицо, которое должно осуществлять полномочия

единоличного исполнительного органа фонда, в т.ч. путём подназначения названных лиц, в случае их выбытия.

Наследственный фонд должен возглавлять руководитель, выступающий от имени юридического лица без доверенности. Юридическое или физическое лицо может выступать в качестве единоличного исполнительного органа наследственного фонда. Выгодопотребитель не может выступать в качестве единоличного исполнительного органа или члена коллегиального органа.

В соответствии со ст.53 ГК РФ наследственный фонд приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности, как любое юридическое лицо.

В соответствии со ст. 123.20-2 ГК РФ полномочия органов управления наследственного фонда закреплены в уставе фонда и могут возникать в силу закона.

Наследодатель (завещатель) определяет условиями управления фонда и основание проведения аудита деятельности наследственного фонда. Проведение аудита является формой контроля за деятельностью фонда. За счёт и по требованию выгодоприобретателя может быть проведён аудит фонда.

В соответствии со ст. 21.1 Федерального Закона «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» прекращение деятельности наследственного фонда, возможна путём реорганизации, ликвидации и прекращения, как недействующего юридического лица.

Наследственный фонд ликвидируется на основании судебного акта суда.

В соответствии с подп.1-4 п.3 ст.61 ГК РФ предусмотрен перечень оснований ликвидации наследственного фонда.

В соответствии с п.7 ст. 123.20-1 ГК РФ предусмотрены особенности ликвидации наследственного фонда. В связи с наступлением срока, до

истечения которого создавался фонд возможна его ликвидация, также возможна ликвидация в случае невозможности формирования органов фонда, такая ликвидация наступает по требованию уполномоченного государственного органа или выгодоприобретателя.

Особенности порядка совершения и содержания завещания, условия которого предусматривают создание наследственного фонда (далее по тексту – "завещание с наследственным фондом") установлены ст. 123.20-1, п. 5 ст. 1124, п. 5 ст. 1126, п. 4 ст. 1129, п. 2.1 ст. 1135 ГК РФ.

В.И. Синайский считал, что "Наследство - не есть лишь совокупность а) имущественных прав (актив), но и б) имущественных обязанностей (пассив)"⁷. Соглашаясь с В.И. Синайским, считаем, что данный вывод должен рассматриваться и применяться при создании наследственных фондов.

Особенности наследственного фонда как юридического лица установлены ст.ст. 123.20-1 – 123.20-3 ГК РФ.

Завещание с наследственным фондом не может быть закрытым и не может быть совершено в чрезвычайных обстоятельствах (п. 5 ст. 1126, п. 4 ст. 1129 ГК РФ). Однако такое завещание возможно удостоверить в порядке, предусмотренном ст. 1127 ГК РФ.

Совершая завещание, условием которого является создание наследственного фонда, завещатель представляет нотариусу следующие документы:

- решение завещателя об учреждении наследственного фонда;
- устав наследственного фонда;
- условия управления наследственным фондом.

Указанные документы являются неотъемлемой частью завещания в качестве приложений к нему.

⁷ Синайский В.И. Русское гражданское право. М.: Статус, 2002. С.547.

Завещание с наследственным фондом составляется в трёх экземплярах (п. 5 ст. 1124 ГК РФ), из которых один выдаётся завещателю, два остаются на хранение у нотариуса, удостоверившего завещание, с помещением в соответствующее номенклатурное дело. В последующем один из хранящихся у нотариуса экземпляров завещания передаётся нотариусу, ведущему наследственное дело после завещателя, по его запросу.

Решение завещателя об учреждении наследственного фонда, устав и условия управления наследственным фондом также составляются в трёх экземплярах и прилагаются к каждому экземпляру завещания. Всё завещание в целом (с приложениями) должно быть прошито (ст. 45.1 Основ).

Каждое приложение к завещанию в отдельности, являясь самостоятельным документом (в дальнейшем решение завещателя об учреждении наследственного фонда, устав и условия управления наследственным фондом будут использоваться в деятельности фонда отдельно от собственно текста завещания), оформляется по правилам ст. 45.1 Основ (включая требование о его прошивке).

В целях сохранения целостности завещания после отделения от одного из его экземпляров документов наследственного фонда, если текст собственно завещания изложен на нескольких листах, следует прошить также и завещание без приложений до того, как будет прошито завещание с приложениями.

Рекомендуется применять данные правила ко всем экземплярам завещания, в том числе и к тем, которые не планируется направлять нотариусу, ведущему наследственное дело.

Поскольку указанные выше приложения являются неотъемлемой частью завещания, нотариус обязан проверить соответствие законодательству также решения об учреждении наследственного фонда, устава наследственного фонда и условий управления им.

Решение об учреждении наследственного фонда принимается гражданином при совершении им завещания и должно содержать следующие

сведения:

–об учреждении наследственного фонда после смерти этого гражданина,

–об утверждении этим гражданином устава наследственного фонда

–об утверждении условий управления наследственным фондом,

–о порядке, размере, способах и сроках образования имущества наследственного фонда,

–о лицах, назначаемых в состав органов данного фонда, или о порядке определения таких лиц (п. 4 ст. 50.1 ГК РФ),

–о сроке выдачи свидетельства о праве на наследство при принятии фондом наследства (п. 3 ст. 123.20-1 ГК РФ).

В соответствии со статьей 14 ФЗ "О некоммерческих организациях", определены требования к содержанию Устава наследственного фонда

В соответствие с законом, в уставе наследственного фонда должны содержаться положения о:

–наименовании наследственного фонда, включающее слова "наследственный фонд";

–месте его нахождения;

–органах фонда: единоличном исполнительном органе и коллегиальном органе, о создании высшего коллегиального органа фонда и попечительского совета, осуществляющих надзор за деятельностью фонда, порядке назначения иных должностных лиц фонда и их освобождения от исполнения обязанностей (п. 2 ст. 123.17, п. 4 ст. 123.20-2 ГК РФ);

–порядке замены членов коллегиальных органов наследственного фонда и лица, осуществляющего полномочия единоличного исполнительного органа наследственного фонда;

–сроке действия фонда;

–сделках (п. 6 ст. 123.20-1 ГК РФ), которые фонд вправе совершать;

–хранении документов единоличным исполнительным органом фонда (п. 2 ст. 123.20-2 ГК РФ).

1.2.В устав наследственного фонда могут быть также включены положения:

–о необходимости получения согласия высшего коллегиального органа фонда или иного органа фонда на совершение наследственным фондом указанных в уставе сделок (п. 6 ст. 123.20-1 ГК РФ);

–о хранении документов фонда у нотариуса, которые по общему правилу хранятся у единоличного исполнительного органа фонда (п. 2 ст. 123.20-2 ГК РФ);

–о порядке определения членов коллегиальных органов и лица, осуществляющего полномочия единоличного исполнительного органа фонда, в случае их выбытия, в том числе о подназначении указанных лиц из определенного списка (п. 4 ст. 123.20-2 ГК РФ).

Условия управления наследственным фондом должны включать:

–сведения о лицах, которым подлежит передаче имущество фонда или его часть. Такие лица могут определяться как непосредственно в условиях управления, так и после создания фонда его органами в соответствии с условиями управления;

–положения о передаче выгодоприобретателям всего имущества наследственного фонда или его части, порядок передачи такого имущества, доходов от деятельности фонда, срок или периодичность передачи, а также обстоятельства, при наступлении которых осуществляется такая передача. При этом возможно указать как вид и размер передаваемого имущества, так и порядок их определения, в т.ч. в отношении имущественного права (права пользования имуществом, права на оплату работ, услуг, оказываемых третьими лицами выгодоприобретателям или отдельным категориям лиц и др.). Завещатель может указать в условиях управления фондом его обязанность продать всё имущество наследодателя либо его определённую часть и передать вырученные от продажи денежные средства выгодоприобретателям в определенных долях или суммах;

–порядок выплаты и размер вознаграждения лицу, осуществляющему

полномочия единоличного исполнительного органа фонда, членам попечительского совета фонда или членам иных органов фонда за исполнение своих обязанностей (п. 5 ст. 123.20-2 ГК РФ), если такое вознаграждение предусмотрено;

–основания для проведения аудита деятельности наследственного фонда (п. 7 ст. 123.20-2 ГК);

–порядок определения новых выгодоприобретателей в случаях, предусмотренных абз. 2 п. 3 ст. 123.20-3 ГК, в т.ч. путем подназначения (п. 3 ст. 123.20-3 ГК);

–порядок распределения имущества фонда в случае его ликвидации (п. 7 ст. 123.20-1 ГК).

Имущество фонда или его часть может передаваться как индивидуально определённым лицам – выгодоприобретателям, так и "отдельным категориям лиц из неопределенного круга лиц" (п. 4 ст. 123.20-1 ГК РФ). Последних закон не относит к числу выгодоприобретателей. Примером таких категорий лиц могут быть, например, призёры определённых соревнований или граждане, страдающие определённым заболеванием, и т. п.

Не вполне ясно, как разграничиваются эти понятия в случае, если выгодоприобретатели не определены сразу, а определяются органами наследственного фонда на основании указаний в условиях управления фондом, что прямо допускается законом.

Выгодоприобретателями могут быть любые участники регулируемых гражданским законодательством отношений, за исключением коммерческих организаций (п. 2 ст. 123.20-3 ГК РФ). В отношении отдельных категорий лиц из неопределённого круга лиц такого ограничения закон не содержит, но следует рекомендовать завещателю учитывать риск формирования негативной судебной практики в будущем, если имущество наследственного фонда согласно условиям его управления должно будет передаваться коммерческой организации, попавшей в определённую категорию лиц.

В качестве единоличного исполнительного органа наследственного фонда или члена коллегиального органа наследственного фонда может выступать физическое или юридическое лицо. При этом, выгодоприобретатель наследственного фонда не может выступать в качестве единоличного исполнительного органа фонда или члена коллегиального исполнительного органа наследственного фонда.

Изменение устава наследственного фонда и условий управления им после смерти завещателя возможны только в предусмотренных законом (п. 5 ст. 123.20-1 ГК РФ) случаях и только на основании решения суда.

В соответствие с п. 35 Приказа Минюста России от 17.06.2014 N 129 "Об утверждении Порядка ведения реестров единой информационной системы нотариата", нотариусы обязаны присоединять электронный образ нотариально оформленного документа при регистрации в реестре нотариальных действий ЕИС нотариальных действий по удостоверению или отмене завещаний. В случае удостоверения завещания, условия которого предусматривают создание наследственного фонда, к записи в реестре нотариальных действий ЕИС присоединяется электронный образ завещания, состоящий из четырех файлов: текста завещания, решения завещателя об учреждении наследственного фонда, устава фонда, а также условий управления наследственным фондом.

Содержание завещания, условия которого предусматривают создание наследственного фонда, может включать в себя как исключительно такое условие, так и совмещать с ним иные распоряжения в отношении других наследников или другого имущества.

С учётом того, что одной из главных целей создания института наследственного фонда было устранение проблемы "лежачего" наследства (наследства, права на которое не оформлялись, и которое вследствие этого зачастую утрачивало стоимость, разрушалось и т. п.), нотариусу следует рекомендовать завещателю по завещанию с наследственным фондом назначить в завещании исполнителя завещания, в полномочия которого

входит совершение фактических и юридических действий, связанных с созданием наследственного фонда (п. 2.1 ст. 1135 ГК РФ). Таким исполнителем завещания может быть гражданин или юридическое лицо (ст. 1134 ГК РФ).

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Результаты проведённого исследования приводят к определённым выводам. В данном исследовании были раскрыты и рассмотрены положительные моменты текущего и действующего законодательства в сфере обеспечения прав участников при наследовании по завещанию и при заключении наследственного договора. Были выявлены некоторые недостатки и противоречия, в случае устранения которых возможно способствование высокого уровня реализации прав участников при наследовании по завещанию и при заключении наследственного договора.

Наследование по завещанию и заключение наследственного договора, как тема исследования, в частности и как институты, в общем, выражают идею полного и достоверного признания и защиты прав и свобод его участников, которые в условиях правового и социального государства должны обеспечиваться ресурсами государственной власти.

Эффективность наследования по завещанию и заключения наследственного договора обуславливается ее способностью обеспечить единообразие соответствующих подходов к разрешению и урегулированию квазюридических конфликтов.

Необходимо отметить значимость и важность своевременного принятия раздела V Гражданского Кодекса Российской Федерации, который при принятии соответствовал тем современным, социально-экономическим и правовым позициям, позволял непосредственно обеспечить ту определенность наследственных прав и обязанностей.

Раскрывая тему наследование по завещанию и заключение наследственного договора, видется, что права и обязанности участников четко закреплены в законе и не могут вызывать каких-либо ощутимых противоречий при непосредственном толковании закона.

Наследование по завещанию и заключение наследственного договора выражает идею достоверной модернизации правовой системы. Она имеет

сквозной характер и касается всех сторон юридической действительности, включая органы нотариата и их практики, совокупно олицетворяющие справедливость. Речь идет о достижении в наиболее полном объеме состояния всех составляющих правопорядка, его соответствия целям, ценностям, принципам и нормам гражданского права.

Рассмотрение деятельности российского нотариата в сфере наследования по завещанию и заключения наследственного договора, позволяет с полной уверенностью утверждать, что эволюция нотариального права в целом и наследования по завещанию и заключения наследственного договора в частности, происходит в условиях постепенного проникновения жизнеспособных идей в законодательство и нотариальную практику, а та в свою очередь особым образом влияет на осмысление и развитие, содержательное наполнение правовых положений. Нотариальное право и нотариальная практика в сфере наследования по завещанию и заключения наследственного договора не могут эффективно функционировать и развиваться без адаптации новых конструкций и нормативных положений к непрерывно меняющейся правовой реальности. В связи с этим, полагаем, что требуется осмысление места и роли нотариальной практики в сфере наследования по завещанию и заключения наследственного договора в сложном, трудном, но очень важном процессе развития российской правовой системы, в целом, и наследственного права, в частности.

Видится одной из важных проблем отсутствие в законодательстве прижизненных наследственных фондов.

Создание завещателем прижизненных наследственных фондов позволило бы гораздо шире реализовывать реальное право граждан на наследование и распоряжение своим имуществом. С учётом условий управления фондом, следовало бы допустить передачу третьим лицам всего или части имущества фонда, в т.ч. ещё при жизни завещателя. Деятельность фонда могла осуществляться как при жизни завещателя, так и продолжиться после смерти завещателя.

Для решения данной проблемы представляется необходимым и возможным включения ряда норм в главу 4 и раздел V ГК РФ, а также возможно внести изменения в подпараграф 1 параграфа 7 главы 4 ГК РФ ст. 123.17-123.20-1-123.20.3 ГК РФ, в которых необходимо конкретизировать способ распоряжения лицом (завещателем) принадлежащего ему имущества на случай смерти.

В случае разрешения этой проблемы управление наследственным фондом организационно отличалось бы периодами его создания, как до, так и после смерти завещателя, который выразил определённую волю о создании наследственного фонда. В соответствии с условиями управления, независимо от смерти завещателя, управление прижизненными фондами осуществлялось бы бессрочно или в течении конкретного срока.

Продолжая рассуждать о наследственных фондах, была выявлена небольшая, но препятствующая созданию и регистрации фонда проблема. Наименование фондов не может повторяться, в силу закона, что должно проверяться при регистрации. Надеемся, что в ближайшем будущем эти проблемы не будут возникать, в тоже время указанный вопрос требует законодательного решения.

Разрешение указанной проблемы возможно путём внесения изменений в главу VII и ст.34.1-34.6. «Основы законодательства Российской Федерации о нотариате», предусмотрев, что при удостоверении завещания и при составлении устава наследственного фонда, нотариус вносит в реестр единой информационной системы нотариата, не позднее текущего рабочего дня, сведения о самом завещании и о наименовании наследственного фонда. Не может остаться и без внимания система «двойного» налогообложения при институте наследственного фонда. Наследственный фонд становится менее привлекателен, т.к. сначала налоги должен заплатить фонд, на имущество, после реализации, которого налоги должны заплатить наследники. Представляется более «выгодным» создавать фонды для сохранения имущества (стоимости), что могло бы подтолкнуть законодателя

и ФНС РФ для определения особого режима налогообложения наследственных фондов.

В случае с завещанием и совместным завещанием супругов законодатель не установил конкретного соотношения индивидуального завещания и совместного завещания супругов, тем самым оставив определённый пробел, на который следует распространить действия общего принципа о силе завещаний.

Следовательно, будет неважно какое завещание индивидуальное или совместное, общий принцип подразумевает, что любое последующее (или последнее) завещание будет иметь большую силу.

По общему правилу приоритет имеет наследственный договор перед завещанием. При наличии нескольких наследственных договоров приоритет будет иметь первый договор. Представляется возможным предложить законодателю внести изменения в главу 62 и ст.1118 ГК РФ, в которых чётко установить соотношение между индивидуальным завещанием и совместным завещанием супругов, где конкретизировать норму, что совместное завещание супругов, как и наследственный договор имеют приоритет перед индивидуальным завещанием.

Совместное завещание супругов «ломается», в случае нового завещания одного из супругов, ещё и поэтому стоит установить приоритет совместного завещания супругов.

Продолжая раскрывать проблемы связанные с совместным завещанием супругов, хотелось обратить внимание, что развитие общественных отношений в обществе, особенно в сфере экономической деятельности, требует и развития определённых юридических конструкций, в частности, касающихся и совместных завещаний, но не только супругов, но и любых других лиц, которые вправе реализовать свои конституционные и гражданские права, в сфере распоряжения принадлежащего им имущества.

Для решения указанной проблемы считаем необходимым предложить внести изменения в гл.62 и ст.1118-1119 ГК РФ, которыми урегулировать

совместные (взаимные) и встречные завещания двух и более завещателей, в т.ч. что касается экономической деятельности, то предусмотреть возможность совместного завещания любых участников (партнёров) по любому виду предпринимательской деятельности (бизнесу), без исключения.

Возможность наследодателя производить отчуждение «завещанного» имущества по наследственному договору, приводит ещё к определённым коллизиям.

У наследника могут возникнуть проблемы материального характера при выполнении условий наследственного договора, в случае несения им расходов, связанных с условиями наследственного договора. Наследодатель не лишён права при наличии наследственного договора, продать имущество являющееся предметом договора. Наследник, который понёс уже расходы по договору, может их не возместить и взысканием убытков, т.к. у умершего наследодателя и его наследников к моменту смерти может фактически отсутствовать любое имущество – наследственная масса будет равна нулю. Предъявить убытки в этом случае, возникшие при исполнении наследственного договора будет безрезультативным.

В этом случае представляется возможным законодательно урегулировать проблему и установить баланс интересов, путём введения института «залога» в отношении имущества, которое является предметом завещанного имущества, по условиям наследственного договора.

В процессе наследования по завещанию и заключения наследственного договора проходит проверку действительность прав граждан. Особо значимым образом это проявляется применительно к правам субъектов экономической деятельности, поскольку экономическое, а значит, и социальное благополучие страны - это проблема, в том числе гражданского права и наследственного права, в частности. Названная проблема может быть решена только совместными усилиями органов нотариата, юстиции и судами.

Проблематика наследования по завещанию и заключения наследственного договора имеет также весьма важное измерение, связанное с развитием

межгосударственных институтов защиты прав и свобод человека в ходе правовой глобализации и объективно обусловленного этим взаимодействие национальных правовых систем, в рамках которого Россия с одной стороны должна «вписаться» в эти процессы, а с другой - сохранить свои фундаментальные социально-культурные особенности. И эта задача особо актуально звучит в условиях экономической изоляции нашей страны. Российские органы нотариата, осуществляющие юрисдикцию в области своей деятельности, должны функционировать в таком режиме, чтобы не возникало сомнений в доверии к ним со стороны отечественных и зарубежных структур.

Сама по себе процедура вступления и принятия наследства, для людей, которые только что потеряли своих родных и близких, может восприниматься последними относительно реально. В данных ситуациях нотариус обязан был бы предоставлять и оказывать значимую поддержку наследником, находящимся в непростой жизненной ситуации и зачастую не воспринимающих реальность происходящего момента. Для возложения должностных обязанностей на нотариуса, последнего следует наделить дополнительными правилами и полномочиями, увеличив тем самым их правовое положение.

Среди наследников часто находятся недовольные волей самого наследодателя. Наследники идут в суд и оспаривают завещание в суде. Получается, что наследники могут защитить свои права, тем самым нарушая волю самого наследодателя. В этих случаях возникает вопрос, каким образом возможно защитить права уже умершего наследодателя, воля которого была выражена буквально.

Считаем возможным законодательно для разрешения этой коллизии признать подпись нотариуса, который заверил завещание, бесспорной и неоспоримой. Другим более может справедливым вариантом, исходя из общественных принципов гуманизма и справедливости, могло бы быть заключение и подписание наследственного договор, в котором необходимо

непосредственно предусмотреть и урегулировать все договоренности, а также лиц.

Критики нашего предложения могут возразить, что и со стороны нотариуса могут быть и злоупотребления и халатность. Не будем спорить – могут, но чтобы это исключить уже сейчас введена процедура обязательной видеофиксации, таких нотариальных действий, как удостоверение совместного завещания супругов и наследственного договора. Законодатель может в обязательном порядке распространить процедуру видеофиксации на все завещания и более того на все нотариальные действия, чтобы навсегда исключить любые незаконные действия кого либо. Здесь самое главное чтобы были защищены права граждан, которые пользуются услугами нотариуса, для полной реализации своих прав.

Представляется, что для исследования обозначенных проблем вполне допустимо применение методологии правопонимания, как интегративной концепции правопонимания.

Считаем, что институты наследования по завещанию и заключения наследственного договора, позволяют участникам пользоваться большими возможностями, являются справедливой и гуманной реализацией прав и обязанностей, что должно порождать отсутствие конфликтов и их минимизацию.

Наследование по завещанию с теми новшествами, которые определил законодатель, а именно совместное завещание супругов, а также создание наследственного фонда через завещание и возможность заключения наследственного договора являются специфической, многоаспектной разновидностью общественных связей, отношений, обусловленных биологической и социальной природой человека. Подобное восприятие органично соотносится с методологией, которая выражает интенцию воплощения универсальной модели должного в порядок общественных отношений и в области нотариальной практики.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

РАЗДЕЛ I НОРМАТИВНЫЕ ПРАВОВЫЕ АКТЫ И ИНЫЕ
ОФИЦИАЛЬНЫЕ АКТЫ

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) [Текст] // Собрании законодательства РФ.- 2014.- 04 августа.- №31.- ст. 4398
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) [Текст]: Федеральный закон № 51-ФЗ, принят 30.11.1994 г., по состоянию на 01.10.2019. // Собрание законодательства Российской Федерации. -1994.- № 32.- Ст. 3301.
3. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) [Текст]: Федеральный закон № 14-ФЗ, принят 26.10.1996 г., по состоянию на 01.10.2019. // Собрание законодательства Российской Федерации. - 1996. - № 5. - Ст. 410.
4. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья) [Текст]: Федеральный закон № 146-ФЗ, принят 26.11.2001 г., по состоянию на 01.10.2019. // Собрание законодательства Российской Федерации. - 2001. - № 49.- Ст. 4552.
5. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) [Текст]: Федеральный закон №230-ФЗ, принят 18 декабря 2006г., по состоянию 01.10.2019.// Собрание законодательства Российской Федерации. - 2006. - № 52 (часть 1).- Ст. 5496.
6. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации [Текст]: Федеральный закон № 138-ФЗ, принят 14.11.2002 г., по состоянию на 24.04.2020. // Собрание законодательства Российской Федерации. -2002.- № 46. -Ст. 4532.
7. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации [Текст]: Федеральный закон №95-ФЗ, принят 24 июля 2002 г., по состоянию на

- 02.12.2019. // Собрание законодательства Российской Федерации.-2002.- №30.-Ст.3012.
8. Налоговый кодекс РФ, часть первая [Текст]: Федеральный закон № 146-ФЗ, принят 31.07.1998г., по состоянию на 01.04.2020. // Собрание законодательства Российской Федерации.- 1998.- № 3824.-Ст.1256.
 9. Жилищный Кодекс Российской Федерации [Текст]: Федеральный закон №188-ФЗ, принят 29 декабря 2004 г., по состоянию на 05.05.2020. // Российская газета.-2005. - № 1.
 10. Семейный Кодекс Российской Федерации [Текст]: Федеральный закон №223-ФЗ, принят 29 декабря 1995г., по состоянию на 06.02.2020. // Собрание законодательства Российской Федерации. - 1996. - № 1. - Ст. 16.
 11. Основы законодательства Российской Федерации о нотариате №4462-1, принят 11 февраля 1993 г., по состоянию на 11.05.2020.[Текст] // Российская газета.-1993. - № 49.
 12. Федеральный закон от 12 января 1996 г. N 7-ФЗ "О некоммерческих организациях", по состоянию на 18.03.2020, [Текст] "Российская газета" от 24 января 1996 г. N 14, в Собрании законодательства Российской Федерации от 15 января 1996 г. N 3 ст. 145
 13. Приказ Министерства юстиции РФ от 16 апреля 2014 г. N 78 "Об утверждении Правил нотариального делопроизводства" (с изменениями и дополнениями), по состоянию на 26.07.2019 [Текст]// "Российская газета"от 25 апреля 2014 г. N 95.
 14. Приказ Министерства юстиции РФ от 30 августа 2017 г. N 156 "Об утверждении Регламента совершения нотариусами нотариальных действий, устанавливающего объем информации, необходимой нотариусу для совершения нотариальных действий, и способ ее фиксирования" (с изменениями и дополнениями), по состоянию 26.07.2019. [Текст]// "Официальный интернет-портал правовой информации" (www.pravo.gov.ru) 7 сентября 2017 г.

15. Приказ Министерства юстиции РФ от 17 июня 2014 г. N 129 "Об утверждении Порядка ведения реестров единой информационной системы нотариата", по состоянию 07.02.2020, [Текст] "Российская газета" от 20 июня 2014 г. N 136

РАЗДЕЛ II ИСПОЛЬЗОВАННАЯ ЛИТЕРАТУРА

1. Блинков, О.Е. Российский наследственный закон: что день грядущий нам готовит?// Наследственное право. 2016. №1. С.3-5.
2. Гражданское право: Учебник. Ч.2 [Текст]/ Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого.- М.: Проспект, 2013.-800с.
3. Гражданское право: учебник: в 3 т. Т. 1. [Текст] / Е.Н. Абрамова, Н.Н. Аверченко, Ю.В. Байгушева / под ред. А.П. Сергеева. – М.: РГ Пресс, 2014.- 810с.
4. Гражданское право: учебник: в 3 т. Т. 2. [Текст]/ Е.Н. Абрамова, Н.Н. Аверченко, Ю.В. Байгушева / под ред. А.П. Сергеева. – М.: РГ Пресс, 2014.-700с.
5. Гражданское право: учебник: в 2 т. Т. 1. 3-е изд., [Текст]/ под ред. Б,М, Гонгало. – М.: Статус, 2018. – 528 с.
6. Гражданское право: учебник: в 2 т. Т. 2. 3-е изд., [Текст]/ под ред. Б,М, Гонгало. – М.: Статус, 2018. – 560 с.
7. Гонгало, Ю.Б. Юридические факты в наследственном праве России и Франции. Сравнительно-правовое исследование. М.: Статут, 2010. С. 4.
8. Гришаев, С.П. Наследственное право: Учебное пособие [Текст]/ С.П.Гришаев. -М.: Юрист, 2013.- 314 с.
9. Гуляев А.М. Русское гражданское право. Обзор действующего законодательства и кассационной практики Прав. Сената и проекта гражданского уложения. СПб., 1913. С. 554.

10. Гущин В.В., Гуреев ВЮФЮ Наследственное право России: Учебник для академического бакалавриата. 3-е изд., перераб. и дон. М.: Юрайт, 2018. С. 33.
11. Диденко А. Приобретение наследства// Гражданское законодательство. Статьи. Комментарии. Практика: Избранное. Т. 3/ Под ред. А. Диденко. Алматы: Раритет; Ин-т правовых исследований и анализа, 2008.
12. Егорова, О.А., Настольная книга судьи по делам о наследовании: учебно-практическое пособие [Текст]/ О.А.Егорова, Ю.Ф. Беспалов.- М.: Проспект, 2013. - 208 с.
13. Желонкин, С.С. Наследственное право: учебное пособие.[Текст]/ С.С.Желонкин,Д.И. Ивашин.- М.: Юстицинформ, 2014.- 134 с.
14. Зайцева, Т.И., Настольная книга нотариуса: В 4т. Т.: Семейное и наследственное право в нотариальной практике. [Текст]/ Под ред. И.Г. Медведева; Центр нотар. Исслед. При Федер. Нотар. Палате.- 3-е изд., перераб. и доп.- М.:Статус, 2015-717с.
15. Зайцева, Т.И., Медведев, И.Г., Нотариальная практика: ответы на вопросы. Вып3/ [Текст]/ Т.И. Зайцева, Медведев-М: Ифотропик Медия, 2010.-400с.
16. Иоффе, О.С. Правоотношение по советскому гражданскому праву// Иоффе О.С. Избранные труды по гражданскому праву: Из истории цивилистической мысли. Гражданское правоотношение. Критика теории «хозяйственного права», 3-е изд., испр. М.: Статус, 2009.
17. Корнеев, С.М. В.И. Серебровский: очерк жизни, научной и педагогической деятельности // Серебровский В.И. Избранные труда. С. 15. Крашенинников П.В. Кодификация отечественного гражданского права / Кодификация российского частного права 2017. М.: Статут, 2017. С. 22-68.
18. Крашенинников, П. В., Наследственное право (Включая наследственные фонды, наследственные договоры и совместные завещания)/ [Текст]/ П.

- В. Крашенинников. – 4-е изд., перераб. и доп. – Москва: Статус, 2019.- 302 с.
19. Курдиновский, В.И. Договоры о праве наследования. Одесса, 1913
 20. Манилов, И.Е. Наследование жилых помещений. М.: Статут, 2007. С. 6.
 21. Муромцев, С.А. Определение и основное разделение права // Муромцев С.А. Избранное / Вступ. слово, сост. - П.В. Крашенинников, М.: Статут, 2015. 339 с.
 22. Никольский, В. Об основных моментах наследования. М.: Университетская типография, 1871. С. 91.
 23. Никольский, В. О началах наследования в древнейшем русском праве. Историческое рассуждение. М.: Университетская типография, 1859. С. 214-215.
 24. Победоносцев, К.П. Курс гражданского права. Ч.2: Права семейственные, наследственные и завещательные. СПб., 1896. С. 368-369, 427-429.
 25. Путинцева, Е.П. Совместное завещание супругов по законодательству Федеративной Республики Германия // Актуальный вопросы наследственного права; под ред. П.В. Крашенинникова М.: Статут, 2016. С. 105.
 26. Серебровский, В.И. Очерки советского наследственного права // Серебровский В.И. Избранные труды. М.: Статут, 1997. С. 32-249.
 27. Середонин, С.М. Граф М.М. Сперанский: очерк государственной деятельности. СПб.: Типография товарищества «Общественная польза», 1909. С. 173.
 28. Синайский, В.И. Русское гражданское право. М.: Статус, 2002.
 29. Харитонова, Ю.С., Доверительное управление наследственным имуществом. [Текст]/ Ю.С. Харитонова. М., 2019. 100 с.
 30. Хрестоматия по истории государства и права России / Под ред. И.А. Исаева. М., 1997.

31. Шиловост, О.Ю. Наследование по закону в российском гражданском праве. М.: Норма, 2006. С. 10.
32. Шершеневич, Г.Ф. Учебник русского гражданского права. Т. 2 М.: Статут, 2006. 435 с.
33. Шершеневич, Г.Ф. Наука гражданского права в России. Казань, 1893. 45 с.

РАЗДЕЛ III ПОСТАНОВЛЕНИЕ ВЫСШИХ СУДЕБНЫХ ИНСТАНЦИЙ И МАТЕРИАЛЫ ЮРИДИЧЕСКОЙ ПРАКТИКИ

1. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29.05.2012 N 9 (ред. от 23.04.2019) "О судебной практике по делам о наследовании" [Текст] // "Российская газета" от 6 июня 2012 г. N 127, Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации, июль 2012 г., N 7
2. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 N 10 "О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации" [Текст] // "Российская газета" от 6 мая 2019 г. N 96, Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации, июль 2019 г., N 7
3. Обзор судебной практики по делам о наследовании [Текст] // Ваш консультант. - 2009. - № 6. - С.21-26.
4. Обзор судебной практики Верховного Суда РФ за второй квартал 2008 г. (по гражданским делам) [Текст] // Бюллетень Верховного Суда РФ.- 2008. - №. 4.