

Садыхов А.А.

## ПРАВОВЫЕ СРЕДСТВА ОБЕСПЕЧЕНИЯ СВОБОДЫ ЗАВЕЩАНИЯ

**Аннотация:** Предметом исследования данной статьи являются нормы российского законодательства, регулирующие наследование по завещанию, общественные отношения, урегулированные нормами наследственного права, непосредственно связанные с правами завещателя: действия по реализации свободы завещания, нормы права, предусматривающие понятие, условия осуществления, пределы и охрану свободы завещания. Также автор рассматривает деятельность правоохранительных органов, направленную на обеспечение реализации и охраны свободы завещания, правила соблюдения тайны завещания, материалы нотариальной и судебной практики и их применения. Методологическую основу исследования составляют последние достижения теории познания. В процессе работы исследования применялись общеправовые, философские, теоретические, эмпирические методы (диалектика, системный метод, анализ, синтез, аналогия, дедукция, наблюдение, моделирование), традиционно правовые (формально-логический), методы. Вместе с этим в исследовании использован метод сравнительного правоведения, на основе которого был проведен анализ законодательства и опыта реализации принципов наследования по завещанию зарубежных стран. Научная новизна исследования заключается в том, что на основе исследования состояния теории права и особенностей реализации принципов наследования по завещанию, был проведен комплексный анализ положений рассматриваемой сферы и предложен ряд теоретических и практических рекомендаций по решению имеющихся в законодательстве проблем, а также собственное видение автора на ряд дискуссионных моментов в теории гражданского права.

**Ключевые слова:** Наследство, свобода завещания, принципы, разновидность, воля наследодателя, свобода выбора, охрана правопорядка, охрана нравственности, посягательства, сохранение тайны завещания.

**Abstract:** The subject of this research is the norms of the Russian legislation that regulate inheritance by will, public relations, set by the norms of inheritance law that are directly linked to the rights of the testator: actions of realization of the freedom of will; legal norms that provide the concept, terms of execution, limits and protection of the freedom of will. The author examines the work of the law enforcement aimed at ensuring the realization and protection of the freedom of will, rules of maintaining confidentiality of the will, as well as materials of notary and legal precedent and their application. Based on this research of the state of the legal theory and specificity of the realization of the principles of inheritance by will, the author conducted a complex analysis of the positions of this sphere and proposes a number of theoretical and practical recommendations on solution to the problems in legislation, as well as original view on several debatable points within the theory of civil law.

**Keywords:** Inheritance, Freedom of will, Principles, Variety, Will of testator, Freedom of choice, Law and order, Protection of morality, Encroachment, Maintaining confidentiality of a will.

Классическим подходом к определению системы принципов наследственного права является классификация его принципов на следующие разновидности [6, с. 34 – 39]:

- принцип универсальности наследственного преемства;
- принцип свободы завещания;
- принцип обеспечения прав и интересов необходимых наследников;
- принцип учета не только действительной, но и предполагаемой воли наследодателя;

- принцип свободы выбора у наследников, призванных к наследованию;
- принцип охраны основ правопорядка и нравственности, интересов наследодателя, наследников, иных физических и юридических лиц в отношениях по наследованию;
- принцип охраны самого наследства от чужих бы то ни было противоправных или безнравственных посягательств.

Одним из ключевых принципов наследственного права является принцип свободы завещания, согласно

которому наследодатель вправе по своему усмотрению завещать свою собственность любым лицам; при этом в любом варианте реализовать определение долей собственников в наследстве; лишить наследства одного, нескольких или всех законных наследников, не указывая причин лишения; включать в завещание прочие распоряжения, предусмотренные нормами российского гражданского законодательства о наследовании [2, с. 288].

Российским законодателем разработан комплекс мер правового обеспечения свободы завещания как основного принципа наследственного права.

Одним из важнейших способов правового обеспечения рассматриваемого принципа являются правила о сохранении тайны завещания. В соответствии со ст. 5 Основ законодательства РФ о нотариате, закрепляется принцип тайны совершения действий нотариусом, распространяющийся и на подтверждение завещаний. Согласно данной норме, нотариальные действия должны совершаться без разглашения получаемой информации.

Надо отметить, что необходимость соблюдения тайны завещания распространялась ранее только на сотрудников нотариальных структур. На сегодняшний день перечень лиц, обязанных хранить тайну завещания, существенно расширен. В соответствии со ст. 1123 ГК РФ, тайна завещания должна храниться его исполнителем, рукоприкладчиком и свидетелями.

При этом законодатель установил правовые гарантии обеспечения тайны завещания. Так, в случае нарушения этого правила, наследодатель имеет право потребовать компенсации морального вреда. В соответствии со ст. 151 ГК РФ, компенсация морального вреда осуществляется при причинении гражданину соответствующих страданий действиями, которые нарушают его личные неимущественные права, либо посягают на принадлежащие ему нематериальные блага. Гражданин также получает право воспользоваться прочими средствами защиты своих прав, установленных действующим законодательством.

Говоря о реализации правила о необходимости хранения тайны завещания, следует отметить ряд проблем в этом направлении, одним из решений которых исследователи называют целесообразность «...создания централизованной системы регистрации удостоверенных завещаний» [3, с. 64].

Такая система позволит оптимизировать механизм правового обеспечения института наследования ввиду того, что [3, с. 64]:

- Позволит обеспечить тайну зарегистрированных завещаний;

- Облегчит поиск и открытие завещаний;
- Позволит установить последнее действительное завещание;

Минимизирует риск невозможности обнаружения завещаний или обнаружения его с опозданием, после выдачи правоустанавливающей документации на имущество наследодателя иным путём, чем указано в завещании [4, с. 20 – 22].

Уже в 2007 году органами нотариального сообщества РФ было принято решение о создании и развитии Единой информационной системы нотариата (ЕИНОТ), одним из элементов которой должен был стать единый реестр нотариальных завещаний и актов их отмены [5].

При этом частнопрактикующим нотариусам вменялась обязанность передачи информации как о ранее удостоверенных завещаниях, так и о незамедлительном направлении сведений по новым, удостоверенным ими завещаниям.

Специалисты отмечают действенность реестра как инструмента регистрации завещаний. На рис. 1 представлена динамика наполнения Единого реестра завещаний, в котором уже в 2012 г. содержалось более 12 млн. записей.

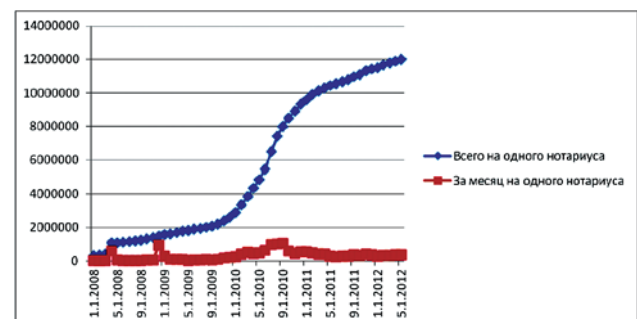


Рис. 1.1 Динамика наполнения Единого реестра завещаний [5].

В процессе удостоверения завещания нотариус должен выяснить волю завещателя в личной беседе без свидетелей. При этом российским законодательством установлена возможность воспользоваться правом завещать при свидетелях, которые могут (обязаны) присутствовать при совершении, подписании, удостоверении или передаче завещания нотариусу. При этом законодатель установил перечень лиц, которые не могут стать свидетелями, а также лиц, не имеющих право подписывать завещание вместо собственника (рукоприкладчики). Надо отметить, что введение таких правил связано с правоприменительной практикой, а также основных положений обозначенных в правовой доктрине [7, с. 42].

Установление подобных ограничений связано с необходимостью предупредить потенциальные злоупотребления со стороны заинтересованных лиц в наследственных правоотношениях. Таким образом, представленное правило также является одним из способов правового обеспечения свободы завещаний как основного принципа наследственного права. В связи со сказанным необходимо перечислить перечень лиц, которые не могут стать свидетелями и не имеют право подписывать завещание вместо наследодателя [1]:

- Нотариус или другое должностное лицо, проводящее удостоверение завещаний;
- Лицо, в пользу которого составляется завещание или сделан завещательный отказ;
- Супруг, дети и родители лица, в пользу которого составляется завещание или сделан завещательный отказ;
- Граждане, не обладающие полной дееспособностью;
- Неграмотные граждане;
- Граждане с физическими недостатками, которые явно не позволяют им в полной мере осознавать суть происходящего;
- Лица, не владеющие в необходимой мере языком, на котором составлено завещание, кроме случаев составления закрытого завещания.

Надо согласиться с исследователями, которые считают установленный законодателем круг лиц, не имеющих права подписывать завещание вместо наследодателя недостаточно полным. Так, Э. Б. Эйдинова в этом контексте полагает, что не вправе подписывать завещание по причине предупреждения возможных злоупотреблений подназначенные наследники, выгодоприобретатели, а также исполнители завещания [7, с. 42]. Такая позиция представляется правомерной. При этом необходимо конкретизировать юридические возможности подписания завещания его исполнителем. В этом контексте справедливым представляется позиция О. В. Кутузова, который отмечает, что «...дело в том, что исполнитель завещания может проявлять интерес к содержанию завещания, когда он сам относится к числу наследников. Если же исполнитель завещания не является наследником, то никаких прав на имущество в случае открытия наследства не приобретает и поэтому может быть рукоприкладчиком» [3, с. 66]. Таким образом, если завещается только часть имущества, то среди свидетелей и рукоприкладчиков не могут находиться наследники по закону, так как они получают право наследовать оставшуюся часть собственности завещателя, откуда следует, что они также относятся к заинтересованным лицам.

Средством правового обеспечения свободы завещания является также отмена или изменение завещания. Это право завещателя следует отнести к правовому инструменту осуществления самозащиты законодательно установленных гражданских прав (к примеру, восстановление положения, действовавшего до нарушения права).

Отмена или изменение завещания могут осуществляться наследодателем самостоятельно, без обращения в государственные органы. В связи с этим до открытия наследства правовая форма защиты, которая требует вмешательства компетентных органов, завещателем обычно не применяется. Такое вмешательство обычно требуется при наличии определённого рода помех для формулирования последней воли со стороны нотариальных органов, отказывающихся в удостоверении завещания. В этом случае обеспечение права свободы завещания может происходить в судебном порядке при обжаловании отказа в совершении действий нотариуса в рамках правил особого производства.

Следует отметить также, что указанные выше действия взаимосвязаны, а между ними нет чёткой юридической границы. Изменение завещания сопровождается составлением нового завещания с внесением в него завещательных распоряжений, имеющих полное или частичное отличие от распоряжений, которые содержатся в предыдущих завещаниях. Согласно справедливому мнению К. Б. Ярошенко, «...изменение завещания может быть осуществлено только путём составления нового завещания, в котором завещатель отменяет или изменяет отдельные распоряжения первого завещания» [8, с. 24].

Законом предусмотрены следующие способы изменения завещания [1]:

- Посредством составления нового завещания, в котором имеется прямое указание об отмене предыдущего завещания, в целом, либо в отношении определённых распоряжений, при этом оно содержит новые конкретные завещательные распоряжения о наследниках, завещанном имуществе, его распределении и т.д.;
- Путём составления нового завещания, которое не содержит прямого указания об отмене предыдущего завещания, в целом или в части, но включает конкретные завещательные распоряжения, по существу заменяющие распоряжения прежнего завещания в целом или в части.

Законодателем установлено, что отменённое полностью или частично завещание последующим завещанием, не может быть восстановлено, если

последующее завещание отменено наследодателем полностью или в соответствующей части. Последняя воля наследодателя может быть восстановлена путём его новой воли, которая направлена на восстановление ранее отменённой.

Также средством обеспечения свободы завещания является возможность принятия наследства, по окончании установленного 6 – месячного срока. В этом случае, в соответствии со ст. 1155 ГК РФ, срок для принятия наследства может быть увеличен судом, если он признает причины пропуска уважительными.

Таким образом, рассмотренные выше средства правового обеспечения свободы завещания являются юридической основой возможности реализации указанного принципа.

По результатам проведённого исследования был сделан ряд выводов, характеризующих степень достижения поставленных в статье целей и задач, а также полученных сопутствующих результатов.

Одним из ключевых принципов наследственного права является принцип свободы завещания в соответствии, с которым собственник имущества имеет право по своему усмотрению завещать свою собственность любым лицам; при этом в любом варианте реализовать определение долей собственников в наследстве; лишить наследства одного, нескольких или всех законных наследников, не указывая причин лишения; включать в завещание прочие распоряжения, предусмотренные нормами российского гражданского законодательства о наследовании.

В работе, на основании мнений исследователей, было выявлено, что первую очередь, категория свободы, являясь сложной по своей сути, является проявлением независимости воли человека. Вместе с тем, наличие этого понятия предопределяется социальным характером жизни граждан. В связи с этим, признание свободы каждого человека становится возможным при условии признания её всеми остальными членами общества.

Будучи сложной и разнородной философской категорией, свобода подразумевает также возможность воздействия представителя общества на природу и непосредственно социум.

На сегодняшний день законодательством в качестве одного из основополагающих принципов наследственного права установлен принцип свободы завещания. Свобода завещания в России, между тем, не является качественно новым изменением, новшеством законодательства, хотя как правовой признак завещания сформулирована в отечественном гражданском законодательстве впервые.

Свобода завещания, прежде всего, означает, что наследодатель имеет право:

- завещать собственность по своему усмотрению, что означает, что завещатель не обязан согласовывать с кем-либо содержание завещательного распоряжения. Составление завещательного распоряжения не требует согласия каких-либо лиц, в связи с чем завещание не может быть совершено от имени подопечного, или с согласия попечителя;
- совершать завещание в пользу любых лиц, из чего следует что завещатель сам определяет круг своих наследников, которыми могут быть лица являющиеся и не являющиеся наследниками по закону. В отличие от советского гражданского законодательства, современный Гражданский кодекс расширяет круг лиц, которые могут быть наследниками по завещанию. Среди наследников по завещанию могут также значиться юридические лица, муниципалитеты, субъекты Российской Федерации, Российская Федерация, а также международные организации;
- в любых пропорциях определять распределение имущества для наследников, либо завещать наследство без указания долей. Завещатель имеет право распоряжаться собственностью, принадлежащей ему на момент совершения завещания и собственностью, которую он планирует приобрести в будущем;
- отменить или внести изменения в совершённое завещание;
- лишить наследства наследников (одного, нескольких или всех) по закону без указания причин такого действия.

Положения ГК РФ, посвящённые содержательным характеристикам завещаний, не указывают на наличие возможностей включения в неимущественные распоряжения в завещания. Вместе с тем, такая возможность установлена в правилах о завещательном распоряжении, определённых в ст. 1139 ГК РФ. Однако завещательное возложение должно иметь общепользную ориентированность, которой нет при составлении наследодателем некоторых распоряжений неимущественного характера (к примеру, об обнародовании произведения).

Средствами обеспечения свободы завещания являются:

- возможность принятия наследства, по окончании установленного 6-месячного срока;
- возможность изменения или отмены завещания;
- хранение тайны завещания.

**Библиография:**

1. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть третья [Электронный ресурс]. Режим доступа – [http://www.consultant.ru/popular/gkrf3/6\\_1.html#p34](http://www.consultant.ru/popular/gkrf3/6_1.html#p34) проверено 11.02.2013 года.
2. Закиров Р.Ю., Гришина Я.С., Махмутова М.М. М.: Дашков и К. – 2008. – С. 288.
3. Кутузов О. В. Наследование по завещанию в гражданском праве Российской Федерации. Дис. ... канд. юрид. наук. – М. – 2008. – С. 64, 66.
4. Медведев И. Г. О законности предоставления нотариусами сведений в реестры завещаний // Нотариус. – № 12. – 2004. – С. 20-22.
5. Проект федерального закона «О ратификации Конвенции о системе регистрации завещаний от 16 мая 1972 года» [Электронный ресурс]. Режим доступа – <http://www.notiss.ru/usrimg/Basel%201972%20projet%202012.pdf> проверено 21.02.2013 года.
6. Толстой Ю.К. Наследственное право. Учебное пособие. – М. – Проспект. – 1999. – С. 34 – 39.
7. Эйдинова Э. Б. Наследственные дела в практике суда и нотариата. – М. – 1974. – С. 42.
8. Ярошенко К. Наследование по завещанию. // Закон.-2001. – № 4. – С. 24.

**References (transliterated):**

1. Zakirov R.Yu., Grishina Ya.S., Makhmutova M.M. M.: Dashkov i K. – 2008. – S. 288.
2. Kutuzov O. V. Nasledovanie po zaveshchaniyu v grazhdanskom prave Rossiiskoi Federatsii. Dis. ... kand. yurid. nauk. – M. – 2008. – S. 64, 66.
3. Medvedev I. G. O zakonnosti predostavleniya notariusami svedenii v reestry zaveshchaniy // Notarius. – № 12. – 2004. – S. 20-22.
4. Tolstoi Yu.K. Nasledstvennoe pravo. Uchebnoe posobie. – M. – Prospekt. – 1999. – S. 34 – 39.
5. Eidinova E. B. Nasledstvennyye dela v praktike suda i notariata. – M. – 1974. – S. 42.
6. Yaroshenko K. Nasledovanie po zaveshchaniyu. // Zakon.-2001. – № 4. – S. 24.