

Завещание является единственным документом, в котором наследодатель может изъяснить свою волю на случай своей смерти. Применительно к процедурам, при совершении которых наблюдаются характерные особенности, можно выделить четыре формы завещания: 1) нотариально удостоверенное завещание; 2) завещание, совершенное в чрезвычайных обстоятельствах; 3) закрытое завещание и 4) завещательное распоряжение правами на денежные средства в банках. Применительно к каждому из них различаются и юридические процедуры их совершения.

Следует заметить, что совершение завещания как самостоятельная юридическая процедура может распадаться на ряд стадий (этапов). Например, первой (обязательной) стадией является составление завещания и его подписание, а второй (факультативной) стадией может стать изменение или отмена ранее совершенного завещания.

Особый интерес представляет нотариально удостоверенное завещание, которым признается изложение гражданином воли в отношении своего имущества в документе, составленном в письменной форме и подлежащем нотариальному удостоверению. Нотариус обязан разъяснить завещателю его права и обязанности по составлению завещания и оказать ему содействие в составлении проекта завещания.

Основное содержание завещания состоит в назначении наследников с указанием имущества, передаваемого им в порядке наследования.

Гражданский кодекс Российской Федерации (далее — ГК РФ) п.1 в ст. 1119 закрепляет принцип свободы завещания, согласно которому завещатель вправе по своему усмотрению завещать имущество любым лицам, любым образом определить доли наследников в наследстве, лишить наследства одного, нескольких или всех наследников по закону, не указывая причин такого лишения, а также включить в завещание иные распоряжения, предусмотренные правилами ГК РФ о наследовании, отменить или изменить совершенное завещание.

Свобода завещания ограничена лишь правилами об обязательной доле в наследстве (ст. 1149 ГК РФ), которые направлены на обеспечение прав лиц, имущественные интересы которых не могут быть обеспечены иным образом с точки зрения социальной справедливости.

По общему правилу завещание должно быть собственноручно подписано завещателем.

В юридической процедуре совершения указанного вида завещания можно выделить дополнительную стадию — нотариальное удостоверение завещания (отказ в нотариальном удостоверении), которая подразумевает совершение ряда особых нотариальных действий, в силу чего данному этапу можно придать, на наш взгляд, статус обособленной юридической процедуры, в рамках которой осуществляются следующие действия:

- установление личности завещателя. Закон возлагает на нотариуса и проверку дееспособности завещателя;
- подписание завещания. Завещатель подписывает завещание в присутствии нотариуса или иного лица, уполномоченного совершать рассматриваемое нотариальное действие.

В тех случаях, когда нотариусу (иному указанному лицу) представлено подписанное завещание, завещатель должен лично подтвердить, что завещание подписано им самим. Особый порядок установлен для подписания завещания, когда завещатель не может сам расписаться на завещании. В этом случае по просьбе завещателя в его присутствии и в присутствии нотариуса завещание может быть подписано другим лицом (рукоприкладчиком). Нотариус, присутствовавший при подписании завещания другим лицом, обязан проверить наличие у него документа, удостоверяющего личность; указать в завещании фамилию, имя, отчество, а также место жительства. Кроме того, нотариус дополнительно указывает в тексте завещания и в удостоверительной надписи причины, по которым завещатель не смог сам подписать завещание. Завещание, подписанное рукоприкладчиком, должно быть заверено в присутствии наследодателя.

Лицо, в пользу которого завещается имущество, не вправе подписывать завещание, а также присутствовать при его составлении, за исключением случаев, когда об этом имеется просьба самого завещателя. О наличии такой просьбы делается отметка в обоих экземплярах завещания, подтверждается подписями завещателя (лица, подписавшего завещание по его поручению), нотариуса и оттиском его печати (печати государственной нотариальной конторы). Нотариус обязан предупредить гражданина, подписывающего завещание, о необходимости соблюдать тайну завещания;

- совершение (учинение) удостоверительной надписи. Завещания, как правило, удостоверяются в помещении нотариальной конторы. Однако в тех случаях, когда завещатель по болезни, инвалидности или по другой причине не может явиться в помещение нотариальной конторы, нотариус может удостоверить завещание на дому, в больнице и т.д. В этом случае в удостоверительной надписи и в реестре для регистрации нотариальных действий должно быть обязательно указано, где удостоверено завещание;
- регистрация завещания в специальном реестре. Удостоверенное нотариусом

завещание регистрируется в специальном реестре.

Однако следует учитывать, что удостоверение завещания состоит не только в простом заверении подписи завещателя и учинении удостоверительной надписи. При совершении этого нотариального действия нотариус разъясняет завещателю правила об обязательной доле, что указывается в тексте завещания (перед подписью завещателя), а также, если гражданин сам составил проект завещания, нотариус обязан разъяснить смысл и значение подготовленного документа и проверить, соответствует ли его содержание действительной воле и намерениям завещателя, а также не противоречит ли оно закону (ст. 54 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате)

В нотариальном удостоверении завещания может быть отказано в предусмотренных законом случаях (ст. 45, 48 Основ законодательства РФ о нотариате). Так, нотариус не удостоверяет завещание, имеющее подчистки, приписки, зачеркнутые слова, иные неоговоренные исправления, а также исполненное карандашом, нотариус не вправе удостоверить завещание на свое имя (и от своего имени), на имя и от имени своих родственников (родителей, детей, внуков), а также если в соответствии с законодательством завещание должно быть удостоверено в определенной нотариальной конторе. Нотариус отказывает в удостоверении завещания, если: это противоречит закону; завещание должно быть удостоверено другим нотариусом; завещатель — лицо недееспособное.

Отказ в удостоверении завещания оформляется постановлением, где обязательно указываются мотивы, по которым в удостоверении завещания было отказано, с соответствующей ссылкой на законодательство; порядок и сроки обжалования отказа.

Право совершения указанных действий предоставлено нотариусам. В местности, где нет нотариальной конторы, завещание может быть удостоверено должностным лицом органов местного самоуправления. Также такое право предоставляется должностным лицам консульских учреждений.

По российскому законодательству стали признаваться завещаниями распоряжения граждан имуществом на случай смерти, составленные после 1 марта 2002 г. в простой письменной форме, так называемые завещания в чрезвычайных обстоятельствах и закрытые завещания. Попутно заметим, что хотя законодатель прямо говорит о возможности составления в простой письменной форме только завещания в чрезвычайных обстоятельствах, из смысла ст. 1126 ГК РФ следует, что закрытое завещание также совершается в простой письменной форме.

Составление завещания в чрезвычайных обстоятельствах допускается в простой письменной форме. Такое письменное распоряжение гражданина признается его завещанием, если оно отвечает следующим требованиям: 1) написано и подписано им собственноручно; 2) при его написании и подписании присутствовало не менее двух свидетелей; 3) из содержания документа следует, что это распоряжение на случай смерти; 4) обстоятельства, в которых совершается такое завещание, должны явно

угрожать жизни завещателя. Такое завещание действительно в течение одного месяца со дня прекращения вышеуказанных обстоятельств и подлежит исполнению лишь при наличии решения суда, которым подтвержден факт совершения завещания в чрезвычайных обстоятельствах (ст. 1129 ГК РФ).

Особые правила предусмотрены для формы завещания наследодателя в отношении прав на денежные средства в банках. В этом случае наследодатель вправе либо завещать их в общеустановленном порядке либо сделать специальное завещательное распоряжение (ст. 1128 ГК РФ).

Законодатель установил ряд важных процедурных правил совершения завещательного распоряжения:

1) наследодатель должен собственноручно подписать завещательное распоряжение и указать дату его составления. Отсутствие этого реквизита превращает распоряжение в ничтожную сделку;

2) завещательное распоряжение удостоверяется одним из служащих банка, который наделен полномочиями исполнять распоряжения клиента относительно денежных средств на его банковском счете.

Возможность совершения закрытого завещания является новой в отечественном наследственном праве и развивает принцип свободы и тайны завещания, предоставляя завещателю право сохранить в тайне содержание завещания.

Закрытость завещания предполагает более строгие требования к процедуре совершения завещания (ст. 1126 ГК РФ).

Во-первых, завещание должно быть в обязательном порядке написано и подписано завещателем собственноручно; подписание завещания третьим лицом не допускается.

Во-вторых, завещатель передает нотариусу документ, содержащий текст закрытого завещания (т.е. уже написанного и подписанного им), в заклеенном конверте. В момент передачи этого конверта нотариусу необходимо присутствие двух свидетелей, которые должны поставить на конверте свои подписи. Принимая от завещателя заклеенный конверт с его завещанием, нотариус устанавливает личности завещателя и двух его свидетелей, а также проверяет их дееспособность.

В-третьих, нотариус в присутствии свидетелей обязан вложить конверт (с текстом закрытого завещания), на котором расписались свидетели, в другой конверт, затем запечатать этот конверт и сделать на нем надпись, содержащую сведения о: завещателе, свидетелях и дате принятия конверта.

Помимо совершения указанных действий нотариусу вменяется обязанность устно разъяснить завещателю:

— требования закона о том, что не могут быть свидетелями нотариус или другое удостоверяющее завещание лицо; лицо, в пользу которого составлено завещание или сделан завещательный отказ, супруг такого лица, его дети и родители; граждане, не обладающие дееспособностью в полном объеме; неграмотные; граждане с такими физическими недостатками, которые явно не позволяют им в полной мере осознавать существо происходящего;

— право несовершеннолетних или нетрудоспособных детей наследодателя, его нетрудоспособных супруга и родителей, а также нетрудоспособных иждивенцев наследодателя на обязательную долю в наследстве. О том, что указанное право разъяснено, необходимо учинить запись в реестре регистрации нотариальных действий;— то, что завещатель обязан собственноручно написать и подписать завещание; в противном случае оно является недействительной сделкой.

В-четвертых, на втором конверте, в который запечатывается конверт с закрытым завещанием, нотариус делает надпись о том, что правило об обязательной доле и правило о совершении закрытого завещания разъяснены.

В-пятых, нотариус выдает завещателю документ (свидетельство), подтверждающий принятие закрытого завещания. О выдаче этого документа также делается запись в реестре регистрации нотариальных действий.

В качестве второй стадии процедуры совершения завещания, которая является общей для всех видов завещания, мы рассматриваем изменение или отмену завещания.

Еще раз заметим, что данная стадия является факультативной; она имеет место только в том случае, если завещатель намерен изменить или отменить выраженную в своем завещании собственную волю.

Право отменить или изменить завещание — абсолютное. Завещатель может совершить эту сделку в результате свободного волеизъявления в любое время, не указывая причины. При этом речь идет о ситуации, когда завещатель решил изменить или отменить завещание, составленное им в письменной форме и уже удостоверенное нотариусом (иным уполномоченным лицом).

Данное право может быть реализовано следующими способами:

- 1) путем составления нового завещания, которое влечет за собой изменение или отмену прежнего завещания;
- 2) путем подачи специального письменного заявления в нотариальную контору об отмене завещания.

В первом случае необходимо составить новое завещание и нотариально его удостоверить. Нотариус, удостоверяя новое завещание, делает об этом отметку на хранящемся у него экземпляре завещания и в реестре регистрации нотариальных действий.

Во втором же случае завещатель подает в нотариальную контору заявление об отмене завещания, подпись на котором должна быть нотариально засвидетельствована. Нотариус, получив такое заявление, делает об этом отметку на хранящемся у него экземпляре завещания, а также в реестре регистрации нотариальных действий. Если завещание удостоверено другим нотариусом, заявление о его отмене завещатель или нотариус направляет тому нотариусу, который в свое время удостоверил завещание данного гражданина.