

Мещеряков Михаил Николаевич

Магистрант

Направление: Юриспруденция

Магистерская программа: Гражданское право, семейное право, международное частное право

Институт закрытого завещания как новелла гражданского законодательства

Аннотация. Статья посвящена закрытым завещаниям: порядку совершения такого завещания и принятия его на хранение, порядку оглашения, отмены и изменения.

Ключевые слова: нотариат, наследство, завещание, закрытое завещание

В третьей части ГК РФ законодателем впервые дается легальное определение такого нового правового института, как закрытое завещание. Это новелла гражданского законодательства. Закрытое завещание – это такая форма завещания, которая максимально гарантирует соблюдение тайны его содержания.

Закрытое завещание предполагает более строгие требования к процедуре совершения завещания. Такое завещание должно быть в обязательном порядке собственноручно написано и подписано завещателем, поэтому лица, которые не в состоянии сделать это, не могут выразить свою волю в виде закрытого завещания. При составлении закрытого завещания нельзя использовать технические средства (компьютер, пишущую машинку). Завещатель не вправе прибегнуть к помощи рукоприкладчика или переводчика. Несоблюдение этих требований ведет к недействительности завещания как ничтожной сделки. Невозможность совершить завещание для отдельных категорий лиц является своего рода ограничением свободной воли завещания [3, с. 27].

Первый этап составления закрытого завещания – его изготовление и подписание – полностью соответствует привычному порядку совершения сделок в простой письменной форме, второй этап, а именно передача документа нотариусу на хранение, является обязательным под страхом недействительности такого завещания.

Для того чтобы оставить закрытое завещание, завещатель должен собственноручно составить и подписать завещание, поместить завещание в конверт и запечатать его до обращения к нотариусу.

Несоблюдение правила собственноручного изложения и подписания завещания влечет за собой его недействительность. Закрытое завещание могут оставлять граждане, исключительно грамотные и не имеющие физических недостатков, которые препятствовали бы собственноручному письменному изложению своей воли.

К закрытому завещанию применяются все общие правила ст. 1118 ГК РФ [1], а также порядок совершения нотариального действия, установленный отраслевым законодательством о нотариате [2].

Закрытое завещание в заклеенном конверте передается завещателем нотариусу в присутствии двух свидетелей, которые в присутствии же нотариуса ставят на конверте свои подписи. Свидетели, присутствующие при передаче завещателем нотариусу закрытого завещания, должны соответствовать требованиям п. 2 ст. 1124 ГК РФ. Свидетели подписывают конверт в присутствии нотариуса и завещателя. В случае предоставления заранее подписанного свидетелями конверта нотариус отказывает в его приеме. Принимая от завещателя заклеенный конверт с его завещанием, нотариус устанавливает личность завещателя и двух свидетелей, а также проверяет их дееспособность [6, с. 27].

Отмечаем, что консультационная функция нотариуса при принятии закрытого завещания расширяется [5, с. 16]. Кроме обычных в таких случаях разъяснений прав пережившего супруга и прав обязательных наследников, нотариус обязан объяснить завещателю обязательность собственноручного

написания и подписания завещания. Если при этом выясняется, что завещание исполнено машинописным способом либо не подписано завещателем, нотариус предлагает завещателю заменить завещание. При этом не допускается менять конверт и завещание в присутствии нотариуса для исключения последующих споров.

Подписанный свидетелями конверт с закрытым завещанием в присутствии завещателя и свидетелей запечатывается нотариусом в другой конверт («конверт хранения»), на котором учиняется удостоверительная надпись, содержащая сведения о завещателе, свидетелях, дате и месте принятия конверта. Также 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. Удостоверительная надпись на конверте может быть написана собственноручно нотариусом либо совершена им с использованием технических средств или штампа нотариуса. Регистрация нотариального действия в реестре регистрации, в алфавитных книгах завещаний, а также порядок хранения закрытых завещаний на практике осуществляются по аналогии с удостоверением завещаний обычных.

О принятии завещания нотариус выдает завещателю специальное свидетельство.

Несоблюдение хотя бы одного из этих правил влечет недействительность закрытого завещания.

Отличительной особенностью удостоверения завещания является лишь то, что от завещателя не требуется представления доказательств, подтверждающих его права на завещаемое имущество, так как завещание является односторонней сделкой, которая создает права и обязанности после открытия наследства.

Таким образом, принятие закрытого завещания, характеризуемое невозможностью проведения правовой экспертизы содержания сделки, никак не укладывается в понятие «нотариального удостоверения», а должно

классифицироваться как иное нотариальное действие, направленное на обеспечение законных прав и интересов участников наследственных правоотношений [3, с. 29].

Если принятие закрытого завещания на хранение имеет прямые аналогии с привычными нотариальными действиями, то оглашение закрытого завещания явилось абсолютным новшеством.

Порядок, установленный п. 4 ст. 1126 ГК РФ, никак нельзя считать достаточным для регламентации данной процедуры. В настоящий момент нотариусы смогли сделать из закона следующие выводы.

Хранящийся у нотариуса конверт с закрытым завещанием может быть вскрыт только после смерти лица, совершившего данное закрытое завещание. Факт смерти должен быть подтвержден представлением нотариусу свидетельства о смерти или дубликатом свидетельства о смерти завещателя, выданным в установленном порядке, которые могут быть представлены нотариусу любым лицом как на личном приеме, так и по почте. В деле у нотариуса остается копия свидетельства о смерти, подлинник возвращается лицу, его представившему.

Новым является уже то, что основанием для начала нотариального производства считается не обращение заинтересованного лица, а получение нотариусом из любых источников достоверных сведений о факте смерти завещателя, оставившего закрытое завещание. Для исчисления сроков, отведенных законом для оглашения, требуется фиксация момента поступления сообщения о смерти завещателя. Предполагается, что от лица, представившего нотариусу свидетельство о смерти, необходимо принять письменное заявление о факте открытия наследства с указанием наследников по закону, известных заявителю.

Далее нотариус назначает дату и время оглашения закрытого завещания и принимает меры к уведомлению наследников по закону, местонахождение которых ему известно, и обязывает их представить доказательства принадлежности их к числу наследников завещателя по закону. Дата вскрытия

и оглашения закрытого завещания должна быть назначена нотариусом не позднее чем через 15 дней со дня предъявления свидетельства о смерти. Неявка наследников в нотариальную контору не препятствует совершению нотариального действия в присутствии только свидетелей.

Представляется, что процедура оглашения завещания должна была бы быть публичной. К сожалению, действующий закон обязывает нотариуса отказать в присутствии на процедуре и душеприказчику, и предполагаемым наследникам, и отказополучателям, если только все они не относятся к числу наследников по закону [4, с. 20].

Конверт с закрытым завещанием извлекается из конверта хранения в присутствии всех заинтересованных лиц и свидетелей. Затем в их присутствии нотариус убеждается в целостности конверта хранения, в котором находится конверт с закрытым завещанием, зачитывает удостоверительную надпись на конверте для устранения любых сомнений в принадлежности конверта с закрытым завещанием конкретному завещателю. Извлеченный из конверта хранения конверт с завещанием нотариус также демонстрирует присутствующим, чтобы свидетели и наследники могли убедиться, что конверт цел, заклеен и на нем имеются подписи двух свидетелей, затем вскрывает конверт с завещанием и извлекает его содержимое.

После вскрытия второго конверта нотариус сразу же вслух оглашает присутствующим текст обнаруженного документа. После оглашения завещания нотариус составляет в одном экземпляре протокол вскрытия и оглашения закрытого завещания, содержащий полный текст этого завещания, который подписывается всеми присутствующими свидетелями и самим нотариусом. Данный протокол регистрируется в Реестре регистрации нотариальных действий.

Подлинник завещания, обнаруженный во вскрытом конверте, подлинник составленного нотариусом протокола вместе со вскрытыми конвертами остаются на хранении в архиве нотариуса. Наследникам выдается нотариально засвидетельствованная копия протокола. Копии протокола могут быть выданы

как наследникам, которые призываются к наследованию, так и наследникам, которые считают себя вправе претендовать на призвание их к наследованию по закону.

Наибольшую проблему может представлять случай обнаружения в конверте документа, изложенного на языке, не известном нотариусу. Требование закона о немедленном оглашении текста завещания носит императивный характер. В рамках методических рекомендаций нотариальное сообщество пытается разрешить данную проблему применением механизма приостановления совершения нотариального действия, с последующим составлением второго протокола – протокола оглашения текста перевода закрытого завещания. При этом возникает масса иных вопросов – от ненахождения необходимого переводчика до сроков.

Введение института закрытого завещания влечет за собой необходимость четкой законодательной регламентации вопросов толкования завещания. Норма ст. 1132 ГК РФ ограничивается лишь введением двух принципов толкования: буквальное понимание смысла слов и выражений и сопоставление неясных положений с другими положениями и смыслом всего завещания, а также лишь называет субъекты толкования – нотариус, душеприказчик, суд. При этом наибольшей проблемой представляется отсутствие четкого распределения статуса субъектов толкования.

На сегодняшний день закрытые завещания не получили широкого распространения у граждан, что обусловлено низкой правовой культурой нашего общества и сравнительно небольшим юридическим «возрастом» закрытого завещания.

Литература

1. Гражданский Кодекс Российской Федерации. Части 1,2,3 и 4 (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2014) [Электронный ресурс] // Режим доступа: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_162742/

2. «Основы законодательства Российской Федерации о нотариате» утверждены Верховным Советом РФ 11.02.1993 № 4462-1. (ред. от 30.03.2015) // Ведомости СНД и ВС РФ. 1993. № 10. Ст. 357. 11 марта.

3. Борзенко Б.А. Закрытое завещание. Проблемы правового регулирования и практика // Закон. 2006. № 10.

4. Зайцева Т.И. Закрытое завещание // Нотариальный вестник. 2004. №5.

5. Кириллова Е.А. Проблемы наследования по завещанию и по закону в гражданском праве России // Российская юстиция. 2006. № 10.

6. Ракитина Л.Н., Можаяева О.А. Нотариальное удостоверение завещаний. М.: ФРПК, 2014.

© Бюллетень магистранта 2015 год №6