3. Ворожевич А.С. Защита исключительных прав на патентоохраняемые объекты: монография. Москва: Статут, 2020. 179 с.
4. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая): от 18.12.2006 № 230-ФЗ // Парламентская газета, № 214-215, 21.12.2006.
5. Защита исключительных прав на изобретения, используемые в лекарственных препаратах: проблемы правового регулирования и направления совершенствования законодательства: монография / А.А. Аюрова, О.В. Гутников, С.А. Сеницын и др.; отв. ред. О.В. Гутников, С.А. Сеницын. М.: ИЗиСП, КОНТРАКТ, 2019. 208 с.
6. Еременко В.И. Патентная монополия в соответствии с частью четвертой ГК РФ // Законодательство и экономика. 2018. № 7. С. 65.
7. Об обращении лекарственных средств: Федеральный закон от 12.04.2010 № 61-ФЗ (ред. от 03.04.2020) // Российская газета, № 78, 14.04.2010.

Дзагоев А.И.

Закрытое завещание в наследственном праве России

*ФГБОУ ВО «Оренбургский государственный университет»
(Россия, Оренбург)*

doi: 10.18411/lj-06-2020-335

idsp: ljjournal-06-2020-335

*Научный руководитель
Конопляникова Т.В.*

Аннотация

В статье рассматриваются вопросы совершения, оформления, исполнения закрытых завещаний, исследуется правовая природа закрытых завещаний. Выявлены основные проблемы процедуры составления закрытых завещаний, предложены пути совершенствования данного юридического документа в наследственном праве.

Ключевые слова: закрытое завещание, дееспособность, нотариус, наследственное право, тайна завещания.

Abstract

The article discusses the issues of making, executing, executing closed wills, explores the legal nature of closed wills. The main problems of the procedure for preparing closed wills have been revealed, and ways to improve this legal document in inheritance law have been proposed.

Key words: closed will, legal capacity, notary, inheritance law, secret of will.

Завещание в историческом плане представляет из себя юридически значимый документ, в котором закреплена воля завещателя. В современных условиях значение завещания повышается в силу того, что с каждым годом возрастают объемы передаваемых имущественных прав и растет количество людей, имеющих желание распорядиться собственным имуществом после смерти [5, с. 29]. Причем, мы должны отметить, что вектор развития данной юридической конструкции направлен на расширение границ свободы завещания со стороны наследодателей: до XX века была законодательно закреплена возможность наследовать имущественные права лишь ограниченному кругу граждан, в современных же условиях действует принцип свободы завещания: возможно уменьшать размеры обязательной доли наследственной массы либо вообще отказаться от ее присуждения.

В Российской Федерации наследование регулируется разделом V «Наследственное право», части III Гражданского кодекса Российской Федерации [1].

С точки зрения законодателя, тайна и свобода наследодателей обеспечивается такой юридической конструкцией как закрытое завещание. Вместе с тем, анализ данной формы завещания позволяет сделать вывод о недостаточной проработке теоретических

и практических вопросов применения закрытого завещания, что требует детализации и совершенствования данного наследственного понятия для того, чтобы закрытое завещание стало четкой, прозрачной и понятной юридической конструкцией.

Современная правовая наука определяет завещание в качестве личного распоряжения лица в случае его смерти своим личным имуществом, в отношении которого он является законным собственником, при назначении наследников, получающих права на его имущество. В качестве закрытого завещания рассматривается такое завещание, которое составлено и подписано лицом собственноручно при соблюдении особых правил и требований, которые предъявляются к форме завещания. Содержание завещания закрыто для других лиц, в том числе и для нотариусов. Все юридические вопросы закрытого завещания регулируются статьей 1126 Гражданского кодекса РФ, кроме того, к нему применимы общие правила статьи 1118 Гражданского кодекса РФ. Процедура исполнения нотариальных действий устанавливается законодательством о нотариате.

Современное российское гражданское законодательство установило четкие и конкретные требования к составлению закрытых завещаний:

- письменная форма закрытого завещания;
- закрытое завещание пишется и подписывается наследодателем собственноручно;
- недопустимо использование технических и криптографических средств при написании и подписании закрытого завещания;
- исправления, правки, зачеркивания, любые поправки не допускаются, необходимо заново переписывать текст завещания без исправлений; как исключение из данного правила: если текст завещания по объему большой, возникли сложности при переписывании, нет возможности готовить новый текст, то наследодатель обязан все поправки, зачеркивания и исправления заверить собственноручной росписью, и в конце документа наследодатель пишет, что внесенные изменения верны взамен имеющегося текста [11, с. 34].

Если не будет выполнено хотя бы одно из вышеперечисленных правил, то завещание признается недействительным.

Таким образом, законодатель выдвигает требования уже к наследодателю, который желает составить закрытое завещание:

- завещатель обладает лингвистической и правовой грамотностью для того, чтобы он мог понятно и юридически верно оформить свою последнюю волю;
- завещатель не имеет физических недостатков и изъянов, которые не дают в ему возможности собственноручно письменно излагать свою последнюю волю (различные виды слепоты, раскоординированность движений, травмы кистей рук и т.п.) [6, с. 248].

Следовательно, граждане, не имеющие физической возможности излагать свои мысли точно и понятно, написать их на бумаге собственной рукой, не имеют права составлять закрытое завещание. По тем же причинам, если лицо не в состоянии собственноручно расписаться (болезнь, неграмотность), то за него сделка не может быть подписана другим лицом (п. 3 статьи 160 ГК РФ не распространяется на закрытое завещание). Точно также, если по его просьбе завещательный текст написан другим человеком, то данное завещание нельзя определить как закрытое.

В современной юридической литературе предпринимаются попытки усовершенствовать процедурные вопросы и устранить вышеперечисленные ограничения и недостатки закрытого завещания.

А.В.Никифоровым предложено следующее: адвокат участвует в составлении завещательных распоряжений [9, с. 14]. Тайна завещания нарушена не будет (завещание сохраняет статус закрытого) по признакам статьи 8 Федерального закона от 3.05.2002 г. №63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» [2], поскольку сведения, которые связаны с предоставлением юридических услуг доверителям представляются как адвокатская тайна.

С точки зрения М. В. Хлыстова и К. Я. Ананьевой допускается использование технических средств в процедуре составления и написания закрытого завещания (пишущая машинка или ПЭВМ), наследодатель в обязательном порядке должен собственноручно поставить свою подпись под завещательным распоряжением [4, с. 7].

Более того, Г.Н. Загорский предлагает составлять закрытое завещание с использованием средств аудио и видео-фиксации [8, с. 31].

Весьма перспективным представляется предложение составить примерные типовые формы закрытых завещательных распоряжений и распространять эти формы для граждан через нотариусов. Такой подход значительно упрощает процедуру составления текстов закрытых завещаний гражданами и дает им еще одну возможность свободно распоряжаться собственными имущественными правами. Процедурные вопросы дополняются следующими моментами: наследодатель сообщает нотариусу о том, какой он выбрал способ составления и написания завещания, при этом нотариус обязан сделать соответствующие записи на втором конверте в момент принятия завещания.

Анализ процедуры составления и написания закрытого завещания позволил нам выявить некоторые противоречия.

1. Каким образом устанавливать дееспособность наследодателя? «Методические рекомендации по удостоверению завещаний, принятию нотариусом закрытого завещания, вскрытию и оглашению закрытого завещания» устанавливают, что на наследодателей, совершающих закрытые завещания распространяется требование о дееспособности наследодателей и личном характере совершения завещаний [3].

К примеру, к нотариусу обращается недееспособный гражданин либо завещание передает представитель наследодателя – в обоих случаях нотариус должен отказать принимать закрытое завещание. Ситуация такова, что нотариус не имеет законных прав и оснований проверять дееспособность наследодателя. Нотариус не назначает психиатрических экспертиз, не может сделать запрос о том, чтобы ему предоставили медицинское заключение о возможности лица четко осознавать совершаемые им действия, руководить осознанно своими действиями и понимать правовые последствия совершаемых деяний. Такие данные не могут быть предоставлены, поскольку относятся к врачебной тайне.

2. С точки зрения гражданского права – что считается временем свершения завещательного распоряжения: момент собственноручного написания или момент передачи завещание нотариусу? В практической деятельности эти моменты не всегда совпадают.

Исходим из того, что завещание становится юридически значимым после того, как оно будет передано нотариусу, и нотариус выполнит все установленные законом действия и завершит процедуру приема закрытого завещания. То есть момент совершения закрытых завещаний – это момент их официального оформления.

Исходя из требований статьи 1126 ГК РФ завещатель передает нотариусу заклеенный конверт с закрытым завещанием, при этом в обязательном порядке установлено требования наличия двух свидетелей, ставящие на конверт собственные подписи. Гражданский кодекс в ст. 1124 устанавливает, что в пользу свидетелей (их супругов, детей и родителей) не составляют завещания, не делают завещательные отказы. Такое требование противоречит логике закрытого завещания. Нотариус не

знаком с текстом завещания, он не способен определить, соответствуют свидетели указанным требованиям или нет. Если он узнает о том, в пользу кого составлено завещание, то это завещание уже не может быть закрытым, или закрытое завещание может быть признано недействительным.

3. Следующая проблема – очередность действий нотариуса. Исходя из требований абзаца 2 пункта 3 статьи 1126 ГК РФ нотариус обязан принять конверт от наследодателя (в конверте – закрытое завещание), далее – разъяснить наследодателю пункт 2 статьи 1126 ГК РФ и статью 1149 ГК РФ, произвести соответствующую запись об этом на конверте и выдать наследодателю документ о том, что у него принято закрытое завещание. Таким образом, получается, что наследодатель получает разъяснения о требованиях, об обязательной доли в наследстве и других нормах закрытого завещания от нотариуса лишь после совершения закрытого завещания. Последствия могут быть разные: закрытое завещание останется таким, какое оно есть, наследодатель захочет внести изменения, следовательно, он обратится еще раз к нотариусу с новым текстом завещания, либо закрытое завещание будет признано недействительным. Для устранения этого противоречия необходимо закрепить в ГК РФ норму, согласно которой наследодатель при его желании составить закрытое завещание, должен пройти предварительную консультацию у нотариуса по всем аспектам написания закрытых завещаний.

4. Еще одна проблема, с которой может столкнуться нотариус при оглашении завещания – документ изложен на языке, который не известен нотариусу. По закону завещание оглашается немедленно после вскрытия: нотариус вскрывает закрытое завещание, но не имеет возможности произвести завершение нотариального действия, поскольку не владеет языком, на котором написано закрытое завещание. Исходя из требований Методических рекомендаций, следует приостановить нотариальное действие, составить второй протокол – протокол оглашения текста перевода: необходимо найти требуемого переводчика. Поэтому мы согласимся с Б. А. Борзенко – на законодательном уровне установить требования изложения текста закрытого завещания на государственном языке (в РФ – на русском) [5, с. 30].

5. Гражданским законодательством не урегулирован срок и правила хранения закрытого завещания. Нотариус несет ответственность за сохранность подлинника закрытого завещания – следует принять Порядок хранения закрытого завещания у нотариуса. Также не установлено, кому нотариус должен выдать нотариально заверенные копии протоколов: наследникам по завещанию или наследникам по закону? Представляется верным, что обе стороны должны получить протоколы.

6. И последнее, дефиниция принятия закрытых завещаний – это не нотариальное удостоверение. В формате нотариального удостоверения нотариус устанавливает следующее: все участники понимают смысл сделки и ее последствия; условия сделки соответствуют намерениям всех сторон; отсутствует постороннее влияние на волю каждого участника сделки. А в процедуре приема закрытого завещания нотариус удостоверяет лишь факт приема конверта с документами, возможно с закрытым завещанием.

Для преодоления всех обозначенных проблем необходимым выглядит внесение следующих изменений в наследственное право РФ:

- разрешить использование технических средств для написания закрытых завещаний, это позволит избежать ограничений для субъектов закрытых завещаний;
- юридически сформировать процедурные вопросы определения дееспособности наследодателя;
- перестроить очередность действий нотариуса во время оформления закрытых завещаний;

- закрепить требование излагать закрытое завещание на русском языке;
- законодательно закрепить порядок и продолжительность хранения закрытых завещаний у нотариусов [10, с. 27].

Таким образом, при изучении правовой природы закрытых завещаний нами выявлены проблемные вопросы данного вида завещаний, решение которых позволит сделать закрытое завещание полноценной работающей юридической конструкцией.

1. Гражданский кодекс Российской Федерации: часть III от 26 ноября 2001 г. № 146-ФЗ (ред. от 18.03.2019) [Электронный ресурс]. - Режим доступа : <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=LAW&n=320450&fld=134&dst=100000001,0&rnd=0.8921758302204397#03178760359392059>
2. Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации : федер. закон от 31 мая 2002 г. №63-ФЗ (ред. от 29.07.2017) [Электронный ресурс]. - Режим доступа : <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=LAW&n=221313&dst=0&rnd=02E32026B1D36397C75646C78AA37376#07107614326797231>
3. Методические рекомендации по удостоверению завещаний, принятию нотариусом закрытого завещания, вскрытию и оглашению закрытого завещания : утв. Решением Правления ФНП от 01-02.07.2004, протокол № 04/04 [Электронный ресурс]. - Режим доступа : <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&ts=175913612608124901863253424&cacheid=6ED7AD5DCCFBC7DEACAF2DBE138C4589&mode=splus&base=LAW&n=82787&rnd=02E32026B1D36397C75646C78AA37376#2qgnbm1tl18>
4. Ананьева, К. Я. Некоторые вопросы удостоверения завещания / К. Я. Ананьева, М. В. Хлыстов // Российская юстиция. 2019. № 3. С. 7 – 10.
5. Борзенко, Б. А. Закрытое завещание. Проблемы правового регулирования и практика / Б. А. Борзенко // Закон. 2018. № 10. С. 29 -32.
6. Гражданское право : учебник / под ред. В. П. Камышанского. – Москва : Эксмо, 2017. – 584 с.
7. Демина, Н. Б. Гарантии прав родственников наследодателя при составлении закрытого завещания и завещаний, составленных в чрезвычайных обстоятельствах [Электронный ресурс] / Н. Б. Демина. - Режим доступа : <http://www.lawinfo.ru/>
8. Загорский, Г. Н. Порядок оформления завещаний: проблемы теории и практики / Г. Н. Загорский // Нотариальный вестник. 2018. № 3. С. 31-35.
9. Никифоров, А. В. Возможности совершенствования правового регулирования закрытых завещаний в Российской Федерации / А. В. Никифоров // Наследственное право. 2019. № 2. С.14-17.
10. Ростовцева, Н. В. Тенденции развития норм о наследовании в Граждан-ских кодексах Франции и России / Н. В. Ростовцева // Законодательство. 2015. № 5. С. 25-28.
11. Терехова, М. В. Закрытое завещание в России: миф или реальность / М. В. Терехова // Нотариус. 2017. № 1. С. 34 - 38.

Ермошин П.Ю.

Языковой избирательный ценз

*ФГБОУ ВО «Московский государственный юридический университет имени
О.Е. Кутафина (МГЮА)»
(Россия, Москва)*

doi: 10.18411/lj-06-2020-336

idsp: ljjournal-06-2020-336

Аннотация

В статье рассматриваются вопросы сущности языкового избирательного ценза, практики применения такого избирательного ценза и возможность заимствования положений законодательства иностранных государств, регулирующих применение языкового избирательного ценза, для Российской Федерации.

Ключевые слова: конституционное право, государственное право, избирательное право, международное право, выборы, избирательные цензы, языковой избирательный ценз, Республика Казахстан, Республика Узбекистан, Российская Федерация