

УДК 347.672

ИНСТИТУТ ЗАКРЫТОГО ЗАВЕЩАНИЯ

Н.Ю. Комаристая

Представлен анализ особенностей закрытого завещания и возможные пути решения проблем, возникающих в ходе его совершения.

Ключевые слова: закрытое завещание; секретное завещание; форма завещания, завещатель; нотариус; удостоверение завещания.

Тайна завещания – один из основополагающих принципов наследственного права, который закреплен в Гражданском кодексе, и самый оптимальный способ сохранить ее – составление закрытого завещания. Кроме того, закрытое завещание также является расширением принципа свободы завещания в современном гражданском законодательстве, на что вполне обоснованно указывают некоторые авторы¹.

Многие юристы-правоведы считают, что понятие закрытого завещания в гражданском законодательстве схоже с определением домашнего завещания, применявшегося в дореволюционной России наряду с нотариальной формой завещания.

Домашнее завещание составляли без участия нотариуса, но придерживаясь традиционных форм, в присутствии уважаемых свидетелей, среди которых мог быть, например духовный отец завещателя. Впрочем, такое завещание могло бы быть передано на хранение нотариусу, в таком случае всякие сомнения на его счет рассеивались, что доказывало его достоверность, как и завещания, заверенного нотариально.

Профессор Д.И. Мейер отмечал, что «домашнее завещание пишется на простой бумаге любого формата, но на целом листе, перегнутом на две равные части произвольной величины, например завещание, может быть написано на четверти листа, перегнутом на две осьмушки. Требование это основывается на том, что если представляется завещание, написанное на одной половине листа, то можно подозревать, что другая половина оторвана»².

Следовательно, при домашней форме не обязательным было нотариальное удостоверение за-

вещания, а в качестве достоверности его действительности предусматривались другие требования, значительно снижающие вероятность подделки завещания или составления его под влиянием обмана, заблуждения или угрозы.

Вместе с тем институт закрытого завещания широко используется в настоящее время и в некоторых зарубежных странах. Похожая форма завещания применяется в ФРГ, где оно называется просто письменным, в Польше и Болгарии – собственноручным, в Венгрии – письменным личным, в Италии – секретным, во Франции – тайным, в Испании – закрытым. Аналогичная форма завещания в этих странах применяется не один десяток лет, в связи с чем накоплена большая судебная практика по решению коллизионных вопросов.

В Кыргызской Республике возможность составления закрытого завещания появилась лишь в 1998 г., после принятия части второй Гражданского кодекса, где раздел «Наследственное право» ориентирован на обеспечение свободы завещания. Завещание, удостоверенное нотариусом без ознакомления с его содержанием, называется секретным завещанием.

Похожее завещание, также называемое секретным, предусмотрено законодательствами некоторых других стран Содружества Независимых Государств, таких, как Украина, Молдова, Казахстан, Узбекистан, Таджикистан.

По мнению М.Н. Разинковой, «данная форма завещания полностью исключает возможность того, что воля завещателя станет преждевременно известна третьим лицам, в том числе и нотариусу»³. Действительно, закрытое завещание – это последняя воля наследодателя, изложенная таким обра-

¹ Костычева А.И. Наследование по завещанию // Бюллетень нотариальной практики / А.И. Костычева. 2003. № 2. С. 22.

² Мейер Д.И. Русское гражданское право / Д.И. Мейер. Изд. 3-е, испр. М.: Статут, 2003. С. 790.

³ Разинкова М.Н. Закрытое завещание / М.Н. Разинкова // Нотариус. 2002. № 4. С. 16.

зом, что ее содержание неизвестно никому, кроме самого завещателя. Но при этом именно на завещателя возлагается обязанность сохранить у завещания статус закрытого и предоставляется право не знакомить с его содержанием никого, в том числе родственников, нотариуса, свидетелей и наследников. Законом не предусмотрена ответственность за разглашение тайны самим завещателем, а это представляется вполне вероятным.

Процесс совершения такого завещания осуществляется с рядом особенностей, предполагая достаточно строгие требования к процедуре его совершения. Относительно этого А.В. Копьев пишет, что “возникла необходимость в предъявлении более жестких требований к форме завещания”¹.

Для того чтобы оставить закрытое завещание, завещатель должен составить и подписать его только собственноручно, в противном случае, такое завещание впоследствии будет признано недействительным. Данное требование представляется более чем оправданным, ведь в случае возникновения спора о подлинности этого завещания, после его вскрытия, у заинтересованных лиц будет возможность провести почерковедческую экспертизу. Конечно, факт несоблюдения этого требования закона, может быть установлен только в судебном порядке.

Отсюда следует, что правило собственноручного написания и подписания завещания распространяется и на тех лиц, которые не могут этого сделать в силу своих физических ограничений или же других уважительных причин, представляющих невозможным соблюдение данного правила. Таким образом можно предположить, что ввиду своего ограниченного характера закрытое завещание может быть оставлено исключительно грамотными лицами, не имеющими физических или других недостатков, препятствующих собственноручному письменному изложению своей последней воли.

Как видно, принцип свободы завещания ограничивается невозможностью совершения закрытого завещания для отдельных категорий граждан. Такая проблема поднималась в ходе обсуждения проекта части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации, и в качестве одного из вариантов ее решения выдвигалось предложение об использовании аудио- или видеозаписи с последующим запечатыванием носителя информации в пакет и передаче в запечатанном виде нотариусу².

Всецело поддерживая такую позицию, Е. Путилина считает, что свидетели, не присутствуя при написании самого завещания, не могут подтвердить, в каком состоянии находился завещатель в момент его написания. Поэтому “закрытое завещание, совершенное посредством видеозаписи, в большей степени позволило бы определить, в каком состоянии находился завещатель в момент его совершения (совершения записи), и в то же время избежать ущемления прав отдельных граждан на совершение закрытого завещания”³.

Такой же точки зрения придерживается и Г.Н. Загорский, считая этот пробел весьма существенным. Он также предлагает решить данную проблему путем использования аудио-, видеозаписи или иных технических средств, позволяющих с достоверностью идентифицировать личность завещателя, а также его истинную волю⁴.

Принимая от завещателя конверт с закрытым завещанием, нотариус проверяет его целостность и то, что он действительно является заклеенным. Следовательно, на стадии нотариального удостоверения закрытого завещания российским законодательством не предусмотрена возможность нотариуса самому, в присутствии свидетелей, заклеить его в конверт, как это предусмотрено, например, законодательством Кыргызской Республики.

В Инструкции о порядке совершения нотариальных действий нотариусами КР не указано, в каком именно виде должно быть передано секретное завещание в руки нотариуса, может ли это быть несвернутый стандартный лист с написанным завещанием, либо такой лист должен быть свернут пополам или в четыре раза. Предположение о том, что это будет все же развернутый, открытый для восприятия, а также возможного прочтения некоторых фрагментов лист, с одной стороны, дает уверенность нотариусу, в том, что это действительно завещание, а не что-либо другое, переданное под видом завещания, но с другой стороны, нарушает сам принцип его секретности и закрытости. Исходя из этого, было бы целесообразным все-таки передавать секретное завещание в руки нотариуса в уже заклеенном конверте, что в полной мере сохраняло бы его статус секретного.

По мнению М.Н. Разинковой, “передача закрытого завещания нотариусу и совершение им

¹ Копьев А.В. Завещание и правомочия завещателя по наследственному праву РФ / А.В. Копьев. Волгоград: Бланк, 2007. С. 130.

² Иванов Г.А. Обсуждение части 3 проекта ГК РФ / Г.А. Иванов // Законодательство. 1997. № 2. С. 73.

³ Путилина Е. Совершение закрытого завещания и завещания в чрезвычайных обстоятельствах / Е. Путилина // Законность. 2007. № 11. С. 39.

⁴ Загорский Г.Н. Порядок оформления завещаний: проблемы теории и практики / Г.Н. Загорский // Нотариальный вестник. 2010. № 2. С. 37.

удостоверительной надписи придают распоряжениям наследодателя форму публичного акта. Это играет немаловажную роль, поскольку позволяет избежать подмены или похищения завещания, а также удостовериться в тождестве личности завещателя. Поэтому требование закона о передаче конверта с закрытым завещанием нотариусу вполне правомерно и обосновано¹.

Проставление же свидетелями своих подписей на заклеенном конверте, является основным доказательством того, что содержание данного завещания неизвестно не только нотариусу, но и свидетелям, а также удостоверяет факт их присутствия в момент передачи конверта нотариусу. Ошибочным было бы считать, что заверяется сам факт составления завещания, то есть, что “подписи двух свидетелей на конверте будут означать, что завещание написано...”². Ведь присутствующие при составлении завещания свидетели и нотариус, не могут, да и не должны знать, что находится в конверте (завещание, другой документ, какой-либо чертёж или рисунок, а может быть, вообще чистый лист бумаги), и их подписи подтверждают лишь факт передачи конверта нотариусу. Далее конверт, подписанный свидетелями, вкладывается в их присутствии нотариусом в другой конверт, на котором им делается удостоверительная надпись, также означающая заверение только самого факта передачи конверта нотариусу.

Не допускается изложение удостоверительной надписи на отдельном листе с последующим прикреплением этого листа к конверту хранения. 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.

Является бесспорным тот факт, что завещание может быть совершено только тем гражданином, который в момент совершения завещания обладает дееспособностью в полном объеме. Это требование полностью распространяется и на закрытые завещания.

Однако далеко не все считают такую форму завещания оптимальным способом выражения предсмертной воли. Р. Алеев в своих “Афоризмах о нотариате” выразил скептическое отношение к такого рода завещаниям, тем самым признав их бессмысленность. По его мнению, “закрытое завещание есть акт недоверия нотариусу – особо дове-

ренному, в силу закона, лицу. Закрытое завещание – англо-саксонский способ сохранения тайны завещания от глаз стряпчего. Зачем охранять эту тайну от лица, обязанного ее сохранять по статусу?”

Основной проблемой, которую постоянно приходится решать нотариусу при выяснении смысла и воли наследодателя, изложенной именно в закрытом завещании, является толкование завещательных распоряжений. Существует мнение о том, что самостоятельно составленное наследодателем завещание, без привлечения каких-либо свидетелей, в дальнейшем значительно затрудняет истолкование воли завещателя. Человек, решивший письменно оформить свое волеизъявление на случай смерти, не знаком с правилами написания и составления завещания, и ошибок в его составлении могут избежать немногие.

Вместе с тем обсуждается и проблема признания закрытых завещаний впоследствии недействительными, “поскольку эта конструкция допускает большую вероятность составления завещания с нарушением ряда норм наследственного права”³. Более того, наблюдается резкая критика и со стороны отдельных специалистов. Глава Федеральной нотариальной палаты РФ Е. Клячин так комментирует завещание, составленное в закрытой форме: “Как практикующему нотариусу идея закрытого завещания мне не нравится, крайне редко человек сам может составить завещание, которое отвечало бы всем требованиям закона и давало возможность исполнить волю человека так, как он этого хотел”⁴.

В противовес такому неодобрительному отношению к закрытой форме завещания, Г.Н. Загорский видит выход из сложившейся ситуации и предлагает разрешение проблем, связанных с составлением закрытых завещаний гражданами, испытывающими затруднение, при их написании. “Представляется неверным утверждение о том, что механизм совершения закрытого завещания предназначен лишь для граждан с высоким уровнем образования. Напротив, необходимо создать условия для реализации данного права и малограмотными гражданами. Так, например, составление абсолютно негласного завещания можно обеспечить в помещении нотариальной конторы в специально отведенной для этого секретной комнате после разъяснения нотариусом положений о требованиях, предъявляемых законодательством и последующим удостоверением без ознакомления с текстом

¹ Разинкова М.Н. Указ. соч. С. 18.

² Пиляева В.В. Комментарий к ГК РФ (постатейный) / В.В. Пиляева. Ч. 3. М.: КноРус, 2002. С. 32.

³ Копьев А.В. Указ. соч. С. 135.

⁴ Глава Федеральной нотариальной палаты РФ комментирует новое законодательство о наследовании // Известия. 2002. 1 февраля.

завещания и указанием о написании данного завещания в помещении нотариальной конторы”¹.

В то же время нотариусам все же не следует выражать завещателям свое отношение к закрытой форме завещания, поскольку это может повлиять на волю обратившегося человека. Так, практикующие нотариусы отмечают, что имеют место случаи, когда непосредственная консультационно-разъяснительная работа нотариусов оказывает на завещателей такое воздействие, при котором они отказываются от своего намерения оставить закрытое завещание².

¹ Загорский Г.Н. Указ. соч. С. 39.

² Борзенко Б.А. Закрытое завещание. Проблемы правового регулирования и практика / Б.А. Борзенко // Закон. 2006. № 10. С. 32.

Итак, процедура составления закрытого завещания является довольно сложной и, может быть, именно поэтому, такая форма завещания не достаточно известна и признана в обществе. Несмотря на то что закрытое завещание является далеко не бесспорной формой и может быть даже не получит такого широкого распространения, как в зарубежных странах, все же присутствие в действующем гражданском законодательстве нормы, предоставляющей право на составление закрытого завещания, является, в некотором смысле, совершенствованием права. Это объяснимо тем, что по стечению обстоятельств у наследодателя могут возникнуть причины, требующие составления именно закрытого завещания. Вследствие этого у него все же должна быть возможность оставить закрытое завещание, а пути решения связанных с ним проблем всегда найдутся.