

DOI: 10.18572/2072-4179-2024-1-2-5

СТАРЫЙ НОВЫЙ ВЗГЛЯД НА ФОРМУ ЗАВЕЩАНИЯ



Герасимова Наталья Николаевна,
старший преподаватель кафедры гражданско-правовых дисциплин
Института государства и права Тюменского государственного университета,
судья в отставке
n.n.gerasimova@utmn.ru



Горина Наталия Валерьевна,
доцент кафедры гражданско-правовых дисциплин
Института государства и права Тюменского государственного университета,
кандидат юридических наук
n.v.gorina@utmn.ru

В настоящей статье рассматриваются проблемы, связанные с применением информационных технологий при оформлении наследственных дел нотариусом. Одним из распространенных оснований возникновения наследственных прав граждан является завещание. Нотариусы, как и любые другие специалисты в современном мире, используют информационные и коммуникационные технологии. Результатом применения данных информационных средств является составление завещания путем применения средств аудио-, видео-, цифрового и иного оборудования. Идея разработки единого государственного сайта электронных завещаний в настоящее время приобретает важное значение в связи с развитием цифровых технологий в нотариате, что повлияет на правоприменительную практику Гражданского кодекса Российской Федерации. Авторы статьи концентрируют свое внимание на целесообразности закрепления на законодательном уровне возможности применения цифровых технологий при составлении завещания.

Ключевые слова: нотариус, форма завещания, видеозавещание, электронное завещание, информационные технологии.

Современные информационные технологии открывают большие возможности во всех сферах жизни. В своей повседневной работе нотариус руководствуется массой правовых норм для достижения одной цели — должного оформления актов реализации прав заинтересованных лиц, обратившихся к нему за помощью. Нотариус обеспечивает соблюдение публичного интереса в частноправовых отношениях и защиту прав третьих лиц. Более того, является гарантом осуществления всех наследственных прав граждан: как наследодателя, так и наследников. Деятельность нотариуса призвана решать обширный круг задач, одной из основных задач является оказание квалифицированной юридической помощи при составлении завещания. Так, с одной стороны, он оказывает помощь с момента удостоверения завещания до момента принятия наследниками наследства. И в то же время он осуществляет своего рода правоустанавливающий процесс, когда определяет наличие оснований для включения имущества в состав наследственной массы или гражданина в круг наследников. И наконец, нотариус вправе оказывать консультационную помощь гражданам во избежание совершения противоправных действий при совершении сделок. На этом роль нотариуса в наследовании не ограничивается.

По общему правилу нотариус становится участником наследственных правоотношений с момента удостоверения завещания либо заявления о принятии наследства в случае отсутствия завещания. Согласно действующему законодательству все отношения, касающиеся наследования по завещанию, урегулированы частью третьей Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ).

Вместе с тем практически каждая норма закона порождает дискуссии между юристами-практиками и законодателем. Общество стремительно развивается, появляются все новые открытия в разных сферах, в частности в науке, технологии. Нотариальные органы не стали исключением и постепенно переходят на информационные технологии. Более того, технический прогресс послужил внедрению новых правовых конструкций в наследственные правоотношения.

К завещанию как действительной сделке предъявляется особое условие — это соблюдение требований законодательства при составлении документа, имеющего правовые последствия. С одной стороны, современные правовые системы предусматривают различные формы завещательных распоряжений. Их регламентация предоставляет право завещателю выбрать приемлемую для него форму выражения его последней воли.

С другой стороны, законодательно предусмотренные порядок и условия совершения завещательного распоряжения позволяют максимально полно и правильно установить подлинную волю завещателя.

Одним из приоритетных направлений развития российского нотариального законодательства выступает положение о закреплении различных форм завещательного распоряжения. На свое усмотрение завещатель может определить ту или иную форму завещания, регламентированную законом, предусматривая при этом те жизненные события, в которых он составляет завещание. ГК РФ закрепляет основные существенные признаки завещания.

На протяжении многих лет учеными-цивиристами обсуждаются вопросы о возможном применении нетипичных форм завещаний, что вызывает полемику в научном сообществе.

С 1 января 2018 г. порядок осуществления нотариальных действий регулируется Регламентом совершения нотариусами нотариальных действий, устанавливающим объем информации, необходимой нотариусу для совершения нотариальных действий, и способ ее фиксирования (далее – Регламент), утверждаемым федеральным органом юстиции совместно с Федеральной нотариальной палатой¹.

Исходя из положений Регламента, можно выделить в качестве основных такие, как: установление способов фиксирования информации, необходимой для совершения нотариального действия, определение источников информации, необходимой для совершения нотариальных действий, правил фиксирования всего объема информации. При этом нотариус самостоятельно определяет способ фиксирования информации, если иное не установлено законодательством и положениями Регламента. При совершении нотариального действия может быть использовано несколько способов фиксирования информации. Нотариус не вправе требовать от заявителя представления информации, которую он может получить самостоятельно в электронной форме, в том числе из государственных реестров.

Многие российские ученые-юристы в сфере наследственного права уже на протяжении долгих лет предлагают обратить внимание на законодательство зарубежных стран о применении завещания, совершенного устно. Отечественные ученые-цивилисты неоднократно указывали на перспективную тенденцию закрепления устной формы завещания, в том числе и при возникновении особых чрезвычайных обстоятельств. В современных условиях это актуально при таких обстоятельствах, как проведение специальных военных операций, нахождение в плену, захват заложников и т.п.

Таким образом, законодателю следует исходить из того, что внесение изменений или дополнений в нотариальное или гражданское законодательство должно быть направлено на предоставление выбора гражданину составить завещание в той форме, которая для него более приемлема при конкретных жизненных обстоятельствах.

Ученые-оппоненты указывают, что устная форма фиксирования последней воли завещателя нецелесообразна для российского правоприменения, приведет к увеличению количества судебных процессов по спорам об оспаривании таких завещаний между наследниками.

К основным причинам нецелесообразности введения устной формы завещания в отечественном праве ученые относят несоответствие нетипичной формы завещания с функциями форм гражданско-правовых сделок. Назначение письменной формы сделки заключается в ясности факта заключения сделки; четкости ее содержания; защите в дальнейшем участников от необдуманных волеизъявлений. И при совершении завещания в устной форме на практике могут возникнуть трудности в выяснении действительной воли завещателя, так как она будет передаваться с помощью свидетелей, к тому же есть вероятность злоупотребления в лице этих участников. И при обсуждении проекта части третьей ГК РФ в 2016 г. указывалось на сложность доказательства подлинности устной формы завещания, возможные злоупотребления и прочие трудности.

Несмотря на вышесказанное, считаем, что рассматриваемая форма завещания может быть закреплена в российском законодательстве с учетом зарубежного опыта и определения некоторых условий ее применения. Например, в качестве дополнения в ст. 1129 ГК РФ «Завещание в чрезвычайных обстоятельствах».

По общему правилу завещание составляется в простой письменной форме, впоследствии удостоверяется и визируется нотариусом. В случаях, предусмотренных федеральными законами, допускается удостоверение завещаний (завещательных распоряжений) помимо нотариуса другими лицами (должностные лица органов местного самоуправления, консульских учреждений Российской Федерации, главные врачи, капитаны судов, начальники экспедиций, командиры воинских частей, начальники мест лишения свободы)².

Завещание должно быть удостоверено нотариусом в установленном порядке. Однако на практике возникают проблемы, связанные с отсутствием знаний законодательства у лиц, уполномоченных на удостоверение подобных документов. Например, может быть либо нарушена процедура составления документа, его содержание, некорректная фиксация даты и места составления документа, либо документ подписывает неуполномоченное лицо.

Более того, на практике имеет место проблема, когда завещание, составленное в чрезвычайных условиях (ст. 1129 ГК РФ), не было вовремя удостоверено нотариусом, а для признания его силы в суде истец не мог доказать факт наличия чрезвычайных обстоятельств. Причем категория «чрезвычайность» предполагает особые внешние, окружающие обстоятельства, а не резкое ухудшение здоровья завещателя³.

¹ Приказ Минюста России от 30 августа 2017 г. № 156 «Об утверждении Регламента совершения нотариусами нотариальных действий, устанавливающего объем информации, необходимой нотариусу для совершения нотариальных действий, и способ ее фиксирования». URL: <http://www.pravo.gov.ru> (дата обращения: 12.08.2023).

² Методические рекомендации по удостоверению завещаний, принятию нотариусом закрытого завещания, вскрытию и оглашению закрытого завещания (утверждены Решением Правления ФНП от 1–2 июля 2004 г., протокол № 04/04). URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW (дата обращения: 12.08.2023).

³ Попова Ю.А., Фёдорова И.В. Завещание в чрезвычайных обстоятельствах: вопросы теории и практики // Политематический сетевой электронный научный журнал Кубанского государственного аграрного университета. 2015. № 109. С. 848–865.

Решением проблемы, на наш взгляд, будет законодательное закрепление в ГК РФ нескольких форм завещаний (письменное, электронное и т.д.), предусмотренных как для чрезвычайных обстоятельств, так и для завещаний, заверенных лицами, уполномоченными на удостоверение таких сделок. Более того, потребуется и дополнительное расширение списка обстоятельств, в которых такие завещания будут признаны действительными, в особенности в настоящее время в связи с последними политическими изменениями как в России, так и в мире в целом.

Несмотря на традиционно установленную российским законодателем письменную форму завещания, авторами неоднократно рассматривалось предложение о введении завещания, составленного в электронной форме (например, посредством видеозаписи, иной записи на цифровые носители)⁴. Данное положение отвечает требованиям современной жизни, приведет к экономии средств и времени участников отношений, так как с помощью электронных носителей данную информацию легче упорядочить.

При всех очевидных преимуществах и достоинствах электронного документооборота необходимо выделить и некоторые недостатки.

В первую очередь, необходимо обратить внимание на информационную защиту электронного формата нотариальных документов, а именно завещаний. Не исключены случаи незаконного доступа к нотариальным документам, в том числе и завещаниям, либо неисправности компьютера и других технических средств и т.д. Для разрешения проблемы необходимо разработать и предоставить нотариусам дополнительные способы защиты (например, новые технические средства, дополнительные пароли к программам).

Во-вторых, одним из критериев составления любого нотариального документа является определение дееспособности гражданина. Полномочия нотариуса направлены на установление личности заявителя, определение его дееспособности, установление отсутствия ранее существующих завещаний. Завещатель вправе составить не одно, а несколько завещаний или впоследствии отменить или изменить их. На это указывает диспозитивность законодательства, а также отсутствие противоречий практики.

В-третьих, сохранение тайны завещания. При составлении завещания и в последующем нотариус обязан хранить тайну завещания и не вправе сообщать эту информацию иным лицам до наступления момента открытия наследства. К иным лицам, обязанным хранить тайну завещания, относятся: лицо, удостоверяющее завещание, и свидетели; душеприказчик; переводчик и рукоприкладчик, подписывающий завещание вместо наследодателя по физиологическим причинам. Проблемой, по нашему мнению, можно считать отсутствие в отдельных случаях сохранения тайны при составлении электронного завещания в связи с возможной утечкой информации по техническим причинам. Решение данной проблемы видится в качественной проработке технических средств в деятельности нотариуса и в дополнительных изменениях в законодательство относительно содержания завещания в электронном формате.

В-четвертых, один из важнейших аспектов действительности завещания — это урегулированная нормами закона сама структура завещания.

Важным условием действительности завещания следует считать наличие свидетелей. В ст. 1129 ГК РФ излагается требование об обязательном присутствии двух свидетелей при составлении и подписании завещания в чрезвычайных обстоятельствах. Некоторые ученые считают данное требование формальностью, его наличие обусловлено необходимостью подтвердить впоследствии подлинность завещания⁵. И эта формальность обязательна, а ее несоответствие повлечет недействительность завещания. Но при составлении завещания или иной фиксации распоряжения относительно своего имущества рядом с гражданином может и не быть свидетелей или в последующем может возникнуть другая проблема — отсутствие самих свидетелей, так как событие происходило в чрезвычайных обстоятельствах и свидетелей может уже нет в живых.

Поэтому здесь возможно предложить два варианта разрешения этой проблемы. В первую очередь, законодателю необходимо обозначить критерии участия свидетелей при составлении завещания. При отсутствии этих правил норма ст. 1129 ГК РФ, содержащая требование о наличии двух свидетелей, теряет всякий правоприменительный смысл. И если завещание составляется и удостоверяется в присутствии свидетеля, оно должно быть им подписано и на завещании должны быть указаны фамилия, имя, отчество и место жительства свидетеля в соответствии с документом, удостоверяющим его личность. И в последующем по требованию заинтересованных лиц это завещание удостоверяется судом в течение срока принятия наследства.

Но опять возникает вопрос, возможно ли определить свидетеля при составлении завещания, каким образом и где данная информация об этом будет сохранена и кому будет передано завещание в простой письменной форме? Можно предположить, что на свидетелей будет возложена дополнительная обязанность по доказательству своего присутствия при составлении завещания. Поэтому, во-вторых, разрешая вопрос о необходимости присутствия свидетелей, как уже ранее предлагали авторы в своих исследованиях, следует исключить требование о наличии двух свидетелей при составлении завещания в чрезвычайных обстоятельствах из ст. 1129 ГК РФ.

Простая письменная форма допустима только при совершении завещания в чрезвычайных обстоятельствах (ст. 1129 ГК РФ). При этом отсутствует законодательная конкретизация положения, угрожающего жизни, и определение понятия «чрезвычайные обстоятельства». Представляется, что любое положение, которое угрожает жизни и здоровью человека, будет являться для него чрезвычайным обстоятельством и при таких обстоятельствах человек должен подумать, как распорядиться своим имуществом, привлекая к этому двух свидетелей.

Если законодателем не регламентировано определение понятия «чрезвычайное обстоятельство», то этот пробел в законе исправил Верховный Суд РФ в 2016 г., указывая, что наличие чрезвычайных обстоятельств в каждом конкретном

⁴ Горина Н.В., Герасимова Н.Н. Электронное завещание — миф или реальность // Нотариус. 2021. № 1. С. 28–32; Горина Н.В. Завещание с апгрейдом: спорные вопросы применения информационных технологий в нотариальной практике // III Сибирские правовые чтения : сборник научных статей. Тюмень, 2019. С. 23–29.

⁵ Горелик А.П. Завещание в чрезвычайных обстоятельствах: условия совершения и проблемы реализации // Вестник Московского университета МВД России. 2014. № 11. С. 75–76.

случае устанавливает суд с учетом степени реальной опасности для жизни человека, оказания ему необходимой помощи, а также возможности приглашения нотариуса или иного лица, имеющего право удостоверения завещания. При рассмотрении требования о признании завещания совершенным в чрезвычайных обстоятельствах суду необходимо установить не только соблюдение требований к форме завещания, но и совокупность условий: положение гражданина должно быть исключительным и явно угрожать его жизни, а обстоятельства, повлекшие угрозу жизни, должны являться для гражданина непредвиденными и не позволяющими при их возникновении обратиться к нотариусу. Характер указанных обстоятельств должен являться внезапным, в связи с чем совершение завещания становится не терпящим отлагательств, и законом для таких случаев вводится исключение из общего правила о нотариальной форме завещания⁶. В связи с чем данной трактовки придерживаются и другие суды⁷.

И, наконец, последним существенным условием завещания является собственноручная подпись наследодателем. В случае, если завещатель ввиду своих физиологических особенностей (отсутствие части руки, хронические заболевания) либо неграмотности не может подписать документ, за него подпись осуществляет рукоприкладчик — лицо, которое от имени наследодателя выполняет действия, связанные с правильным оформлением завещания (ч. 3 ст. 1125 ГК РФ). При этом в завещании указываются причины, по которым наследодатель не смог подписать завещание, а также фамилия, имя, отчество и место жительства рукоприкладчика в соответствии с документом, удостоверяющим его личность.

Право видеофиксации совершения нотариального действия нотариусы получили с 1 июля 2015 г. (п. 7 ст. 1 Федерального закона от 30 марта 2015 г. № 67-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части обеспечения достоверности сведений, представляемых при государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»), и Федеральная нотариальная палата разместила на своем сайте Порядок использования нотариусами средств видеофиксации и хранения материалов видеофиксации⁸ (да-

лее — Порядок). К материалам видеофиксации относятся не только видеозапись, но и фотографии и аудиозаписи. В Порядке закреплены также и требования к проведению видеозаписи. Так, в объектив камеры должно попадать лицо человека, от имени которого совершается нотариальное действие (или людей, если к нотариусу обратились несколько человек). При этом обзор не могут загромождать посторонние предметы. Видеозапись должна содержать указание на дату и время ее совершения и иметь разрешение кадра в пикселях не менее 640 на 480. Срок хранения видеофиксации составляет пять лет. Видеозаписи относятся к персональным данным и подлежат соответствующей защите. Отказ заявителя совершать нотариальное действие с применением видеофиксации является основанием признания его недобросовестным.

Видеофиксация имеет значение для всех участников нотариальных действий. На основе видеофиксации возможно будет доказать правомерность осуществления нотариусом обязанностей, а граждане смогут защитить свои права при оспаривании совершения нотариального действия.

На основании вышеизложенного можно заключить, что новые технологии и использование цифровых устройств вызывают много вопросов по возможности их внедрения в законодательство в части наследования по завещанию. Для идеального воплощения идеи электронного завещания в жизнь требуется серьезный подход к разработке ее отлаженной системы функционирования и серьезная работа по закреплению данного явления законодательно.

Российское законодательство в 2001 г. в ходе реформы довело до логического конца последнюю радикальную революцию наследственного права, но за прошедший период становится очевидным несоответствие действующего законодательства реалиям общественного развития, стоящим перед обществом проблемам и необходимости коренных изменений наследственных норм, в том числе форм завещательного распоряжения.

Все вышеперечисленные достоинства и недостатки электронного завещания требуют доработки. Но вместе с тем они принимаются во внимание при доказательствах в судебном порядке. Дальнейшее применение цифровых технологий при составлении завещаний, на наш взгляд, должно совершенствоваться по нескольким причинам. Во-первых, последние годы эпохи коронавируса перевели практически все сферы нашей жизни в цифровой формат. Во-вторых, в связи с последними политическими событиями и проведением специальной военной операции (тем самым при чрезвычайных обстоятельствах) возникнет необходимость оформления устного или электронного завещания.

⁶ Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 16 августа 2016 г. по делу № 18-КГ16-101. URL: <https://www.garant.ru/products/ipo/prime/doc/7136692/> (дата обращения: 12.08.2023).

⁷ Апелляционное определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Республики Тыва от 5 июня 2018 г. по делу № 33-568/2018101. URL: <https://www.garant.ru/303451416/> (дата обращения: 12.08.2023); Определение Судебной коллегии по гражданским делам Третьего кассационного суда общей юрисдикции от 21 апреля 2021 г. по делу № 8Г-4905/2021 2018101. URL: <https://www.garant.ru/321271857/> (дата обращения: 12.08.2023).

⁸ Порядок использования нотариусами средств видеофиксации и хранения материалов видеофиксации (утвержден решением Правления

Федеральной нотариальной палаты 17 ноября 2015 г., протокол № 15/15). URL: <https://base.garant.ru/71258864/> (дата обращения: 12.08.2023).

Литература

1. Горелик А.П. Завещание в чрезвычайных обстоятельствах: условия совершения и проблемы реализации / А.П. Горелик // Вестник Московского университета МВД России. 2014. № 11. С. 75–76.
2. Горина Н.В. Завещание с агрейдом: спорные вопросы применения информационных технологий в нотариальной практике // III Сибирские правовые чтения : сборник научных статей / ответственный редактор В.И. Осейчук. Тюмень : Тюменский государственный университет, 2019. С. 23–29.
3. Горина Н.В. Электронное завещание — миф или реальность / Н.В. Горина, Н.Н. Герасимова // Нотариус. 2021. № 1. С. 28–32.
4. Попова Ю.А. Завещание в чрезвычайных обстоятельствах: вопросы теории и практики / Ю.А. Попова, И.В. Фёдорова // Политематический сетевой электронный научный журнал Кубанского государственного аграрного университета. 2015. № 109. С. 848–865.