

Утверждены  
решением Правления  
Федеральной нотариальной палаты  
(Протокол N 04/04 от 1 - 2 июля 2004 г.)

МЕТОДИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ  
ПО УДОСТОВЕРЕНИЮ ЗАВЕЩАНИЙ, ПРИНЯТИЮ НОТАРИУСОМ ЗАКРЫТОГО  
ЗАВЕЩАНИЯ, ВСКРЫТИЮ И ОГЛАШЕНИЮ ЗАКРЫТОГО ЗАВЕЩАНИЯ

Удостоверение завещаний

I. Общие положения

1. В соответствии с Гражданским кодексом РФ (ст. 1118) завещанием является распоряжение физического лица своим имуществом на случай смерти.
2. Нотариусами удостоверяются завещания, составленные в соответствии с требованиями гражданского законодательства как гражданами Российской Федерации, так и иностранными гражданами и лицами без гражданства (далее - граждане).
3. Завещание должно быть совершено гражданином лично, совершение завещания через представителя не допускается. Гражданин лично представляет нотариусу написанный им текст завещания либо при личной явке к нотариусу излагает свою волю о распоряжении имуществом на случай смерти для составления текста завещания нотариусом.
4. Нотариальному удостоверению подлежит завещание, содержащее распоряжение только одного гражданина. Не подлежит удостоверению завещание, содержащее волю нескольких лиц.
5. Нотариус удостоверяет завещание, совершенное гражданином, обладающим в момент совершения завещания дееспособностью в полном объеме (п. 2 ст. 1118 ГК РФ).

У граждан Российской Федерации дееспособность в полном объеме возникает по достижении лицом 18-летнего возраста, за исключением случаев эмансипации или вступления в брак до достижения 18-летнего возраста (ст. 21, 27 ГК РФ).

В подтверждение наличия у гражданина дееспособности в полном объеме нотариусом истребуются:

- документ, удостоверяющий личность, для проверки наступления совершеннолетия;
- свидетельство о регистрации брака в случае приобретения дееспособности в полном объеме в результате заключения брака до достижения 18-летнего возраста;
- документ об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипированным): решение органа опеки и попечительства (если эмансипация производилась с согласия обоих родителей, усыновителей или попечителей) или решение суда (если эмансипация производилась без указанного согласия).

6. При выяснении дееспособности иностранных граждан, лиц без гражданства, беженцев нотариусам необходимо иметь в виду, что гражданская дееспособность физического лица определяется его личным законом (ст. 1197 ГК РФ), который устанавливается в соответствии со ст. 1195 ГК РФ.

Для помощи нотариусам при установлении гражданской дееспособности иностранного гражданина в приложении к настоящим Методическим рекомендациям приводится таблица "Возраст достижения гражданской дееспособности в разных государствах", опубликованная в практическом пособии И.Г. Медведева "Международное частное право и нотариальная деятельность", Центр нотариальных исследований, Екатеринбург, 2003 год.

7. Не допускается удостоверение завещаний от имени совершеннолетних граждан, если они признаны судом недееспособными, ограничены судом в дееспособности или если они не отдают отчет в своих действиях.

8. Дееспособность завещателя определяется нотариусом путем проверки документов, подтверждающих приобретение дееспособности в полном объеме (п. 5 настоящих Методических рекомендаций). Способность завещателя отдавать отчет в своих действиях проверяется путем проведения нотариусом беседы с завещателем. В ходе беседы нотариус выясняет адекватность ответов завещателя на задаваемые вопросы, на основании чего нотариусом делается вывод о возможности гражданина понимать сущность своих действий.

Не подлежит удостоверению завещание от имени гражданина, хотя и не признанного судом недееспособным, но находящегося в момент обращения к нотариусу в состоянии, препятствующем его способности понимать значение своих действий или руководить ими (например, вследствие болезни, наркотического или алкогольного опьянения и т.п.), что делает невозможным выполнение нотариусом возложенной на него законом обязанности - проверить соответствие содержания завещания

действительному намерению завещателя, а также разъяснить завещателю смысл и значение содержания завещания (ст. 54 Основ).

В этом случае нотариус отказывает в совершении нотариального действия, а гражданину разъясняется его право обратиться за удостоверением завещания после прекращения обстоятельств, препятствующих совершению завещания.

9. При удостоверении завещания в обязательном порядке устанавливается личность гражданина, обратившегося за совершением нотариального действия.

Личность российских граждан устанавливается:

- по паспорту гражданина Российской Федерации (п. 1 Указа Президента Российской Федерации от 13.03.1997 N 232 "Об основном документе, удостоверяющем личность гражданина Российской Федерации на территории Российской Федерации", далее - Указ; п. 1 Положения о паспорте гражданина Российской Федерации, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 08.07.1997 N 828 "Об утверждении Положения о паспорте гражданина Российской Федерации, образца бланка и описания паспорта гражданина Российской Федерации", далее - Положение);

- по удостоверению личности военнослужащего Российской Федерации или военному билету для лиц, проходящих военную службу (п. 3 ст. 1 Федерального закона от 27.05.1998 N 76-ФЗ "О статусе военнослужащих"; п. 1 - 2 Положения об удостоверении личности военнослужащего Российской Федерации, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 12.02.2003 N 91; п. 31 Положения о призыве на военную службу граждан Российской Федерации, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 01.06.1999 N 587; п. 42 Инструкции по подготовке и проведению мероприятий, связанных с призывом на военную службу граждан Российской Федерации, не пребывающих в запасе, утвержденной Приказом министра обороны Российской Федерации от 06.09.1999 N 400);

- по паспорту моряка (п. 1 Положения о паспорте моряка, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 01.12.1997 N 1508 "Об утверждении Положения о паспорте моряка");

- на основании иного документа, признаваемого в соответствии с российским законодательством документом, удостоверяющим личность российского гражданина на территории Российской Федерации.

Личность иностранных граждан в Российской Федерации удостоверяется паспортом иностранного гражданина либо иным документом, установленным федеральным законом или признаваемым в качестве документа, удостоверяющего личность иностранного гражданина, международным договором Российской Федерации (п. 1 ст. 10 ФЗ "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации").

Документами, удостоверяющими в Российской Федерации личность лица без гражданства, являются:

- документ, выданный иностранным государством, признаваемый в соответствии с международным договором Российской Федерации документом, удостоверяющим личность лица без гражданства;

- разрешение на временное проживание;

- вид на жительство;

- иной документ, предусмотренный федеральным законом или признаваемый в соответствии с международным договором Российской Федерации документом, удостоверяющим личность лица без гражданства (п. 2 ст. 10 ФЗ "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации").

Предъявленные нотариусу документы должны исключать любые сомнения относительно личности обратившегося за совершением нотариального действия и соответствовать требованиям, предусмотренным ст. 45 Основ. При предъявлении нотариусу документа, удостоверяющего личность, рекомендуется проверять следующее: срок действия документа; наличие записи об органе, выдавшем документ, даты выдачи, подписи и фамилии должностного лица; оттиск печати и его соответствие записи об органе, выдавшем документ; нумерацию страниц документа.

10. Поскольку завещание является односторонней сделкой (п. 5 ст. 1118 ГК РФ), для нотариального удостоверения завещания необходимо установить волеизъявление только одного лица - завещателя. При этом выяснения воли или получения согласия на совершение, изменение или отмену завещания лиц, в отношении которых оно составлено, не требуется.

## II. Форма завещаний

11. По общему правилу завещание должно быть составлено в письменной форме и удостоверено нотариусом (ст. 1124 ГК РФ).

В случаях, предусмотренных федеральными законами, допускается удостоверение завещаний (завещательных распоряжений) помимо нотариуса другими лицами (ч. 5 ст. 1 Основ, п. 7 ст. 1125, п. 1 ст. 1127, п. 2 ст. 1128 ГК РФ).

12. Совершение завещания в простой письменной форме допускается лишь при совершении завещания в чрезвычайных обстоятельствах (ст. 1129 ГК РФ) и в случае совершения закрытого завещания (ст. 1126 ГК РФ).

КонсультантПлюс: примечание.

Федеральным законом от 07.05.2013 N 100-ФЗ с 1 сентября 2013 года статья 168 ГК РФ изложена в новой редакции, согласно которой, сделка, нарушающая требования закона или иного правового акта, по общему правилу является оспоримой, а не ничтожной, за исключениями, установленными названной статьей.

13. Несоблюдение условий о письменной форме завещания и его удостоверении влечет за собой недействительность завещания в силу его ничтожности, т.е. независимо от признания завещания недействительным судом (ст. 168, п. 1 ст. 1124, п. 1 ст. 1131 ГК РФ).

14. На территории Российской Федерации завещание может быть удостоверено любым нотариусом независимо от места жительства завещателя.

Должностные лица консульских учреждений Российской Федерации удостоверяют завещания на территории других государств.

### III. Свобода завещания

15. Каждый гражданин свободен в волеизъявлении при совершении завещания.

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, а также включить в завещание иные распоряжения, не противоречащие Гражданскому кодексу РФ.

Завещатель вправе завещать свое имущество (п. 2 ст. 1116, п. 1 ст. 1119 ГК РФ):

- наследникам по закону;
- лицам, не являющимся наследниками по закону;
- гражданам Российской Федерации, иностранным гражданам, лицам без гражданства;
- юридическим лицам, включая иностранные;
- Российской Федерации, субъектам Российской Федерации, муниципальным образованиям;
- иностранным государствам;
- международным организациям.

16. Гражданин может передать по наследству вещи, иное имущество, в том числе имущественные права и обязанности (ст. 1112 ГК РФ).

В силу ст. 128 и 150 Гражданского кодекса РФ правила наследования могут применяться к наследованию прав в области интеллектуальной собственности, а в случаях, прямо предусмотренных законом, - и к наследованию неимущественных прав.

КонсультантПлюс: примечание.

Законы РФ от 09.07.1993 N 5351-1, от 23.09.1992 N 3526-1, от 23.09.1992 N 3517-1 утратили силу с 1 января 2008 года в связи с принятием Федерального закона от 18.12.2006 N 231-ФЗ. Действующие нормы о наследовании прав в области интеллектуальной собственности содержатся в части четвертой Гражданского кодекса РФ.

В частности, при наследовании авторского права к наследникам переходит охрана права авторства, право защищать репутацию автора, право на защиту произведения (ст. 15, 27, 29 Закона РФ "Об авторском праве и смежных правах"); в соответствии с Законом РФ "О правовой охране топологий интегральных микросхем" (ст. 6) переходят по наследству исключительные права на охраняемую топологию интегральной микросхемы; передаются по наследству патент на изобретение, полезную модель, промышленный образец и право на его получение (ст. 10 Патентного закона РФ).

17. Завещатель не ограничен в количестве составляемых им завещаний, он может распорядиться имуществом или какой-либо его частью, составив одно или несколько завещаний. В завещаниях могут содержаться распоряжения в отношении разных наследников (жены, сына, сестры и др.), в отношении разного имущества (квартиры, земельного участка, акций и др.).

18. Поскольку завещание порождает правовые последствия не в момент его совершения, а после открытия наследства, завещатель вправе совершить завещание, содержащее распоряжение любым имуществом, в том числе тем, которое он может приобрести в будущем (п. 5 ст. 1118, ст. 1120 ГК РФ). В связи с изложенным при нотариальном удостоверении завещания не требуется представления нотариусу доказательств, подтверждающих право завещателя на указываемое в завещании имущество.

19. Завещатель при совершении завещания не ограничен ни кругом наследников по закону, ни очередностью их наследования и вправе завещать все имущество или часть его лицам, не входящим в число наследников по закону.

20. Завещатель вправе любым образом определить доли наследников в наследстве, установив равные либо разные размеры долей каждого из наследников.

Доли между указанными в завещании несколькими наследниками распределяются завещателем таким образом, чтобы при условном принятии наследственного имущества за единицу сумма долей наследников единицу не превышала.

Завещатель может не определять доли наследников в завещанном имуществе и не указывать, что именно из наследства кому из наследников предназначается. В этом случае наследство считается завещанным в равных долях (п. 1 ст. 1122 ГК РФ).

21. Поскольку в соответствии со ст. 133 ГК РФ раздел неделимой вещи в натуре без изменения ее назначения невозможен, при завещании в натуре частей неделимой вещи эта вещь будет считаться завещанной не в частях, а в долях, соответствующих стоимости указанных завещателем частей (п. 2 ст. 1122 ГК РФ).

При этом завещание в натуре частей неделимой вещи связывает наследников в установлении порядка пользования ею, т.к. каждому из наследников должно принадлежать право пользования завещанной ему частью неделимой вещи. В случае возникновения между наследниками спора как по поводу размера долей в праве собственности на неделимую вещь, так и по поводу порядка пользования неделимой вещью доли наследников и порядок пользования неделимой вещью определяются судом (ст. 1122 ГК РФ).

Нотариус разъясняет завещателю названные особенности завещания неделимой вещи и порядок пользования ею наследниками.

22. Имущество в завещании может быть обозначено завещателем в общей форме (например, "все имущество, которое ко дню моей смерти окажется мне принадлежащим, в чем бы таковое ни заключалось и где бы оно ни находилось"); могут быть обозначены передаваемые по завещанию доли имущества ("завещаю 1/4 долю принадлежащего мне имущества"); между наследниками может быть разделено конкретное имущество ("дочери - дом, брату - автомобиль").

23. При составлении завещания, в котором указывается конкретное имущество, следует как можно точнее указать индивидуальные признаки этого имущества, чтобы впоследствии не возникало сложностей при толковании завещания. К признакам имущества, которые не изменяются с течением времени, в частности, относится следующее: адрес дома, кадастровый номер земельного участка, марка и год выпуска автомобиля.

24. Завещатель вправе лишить наследства одного, нескольких или всех наследников по закону, не указывая причин такого решения.

Содержание завещания может исчерпываться указанием о лишении наследства одного, нескольких или всех наследников по закону.

Лишить наследников наследства возможно:

- либо путем специального распоряжения об этом в завещании ("лишаю наследства моего сына - Васильева Петра Семеновича"). При этом лишенный наследства наследник ни при каких условиях не может быть призван к наследованию (кроме случаев, когда он имеет право на обязательную долю в наследстве), а его наследники не будут призываться к наследованию по праву представления (п. 2 ст. 1146 ГК РФ);

- либо путем распределения завещателем всего своего имущества между другими наследниками таким образом, что на долю указанного наследника по закону не будет ничего причитаться, т.е. наследник по закону просто не будет упомянут в завещании. При этом он сохраняет право наследования в случае, если окажется завещанной только часть имущества (например, часть имущества завещатель приобрел после совершения завещания); или если наследники по завещанию не примут наследство или откажутся от него, или не будут иметь права наследовать, или будут отстранены как недостойные.

25. Одним из принципов свободы завещания является предоставленное завещателю право отменить или изменить совершенное им завещание.

Завещатель вправе в любое время после совершения завещания отменить или изменить его, не указывая при этом причины отмены или изменения завещания. Завещатель не должен согласовывать свои действия, направленные на изменение или отмену завещания, с какими бы то ни было лицами, в том числе названными наследниками в отменяемом или изменяемом завещании.

Завещание может быть отменено как путем оформления специального документа - распоряжения об отмене завещания, так и путем составления нового завещания.

Нотариально удостоверенным завещанием может быть отменено или изменено любое предшествующее завещание, в том числе завещательное распоряжение, а завещательным распоряжением, удостоверенным служащим банка, - только завещательное распоряжение правами на денежные средства в соответствующем банке (ст. 1130 ГК РФ).

Последующее нотариально удостоверенное завещание, содержащее распоряжение относительно всего имущества завещателя или любых денежных вкладов, распространяется на ранее составленные в банках завещательные распоряжения, отменяя их без специального указания на это в завещании (п. 1 ст. 1128, п. 2 ст. 1130 ГК РФ). Исключение составляют распоряжения о выдаче вклада в случае смерти, сделанные вкладчиками в соответствии со ст. 561 ГК РСФСР до введения в действие части третьей ГК РФ. Такое распоряжение может быть отменено нотариально удостоверенным завещанием лишь в случае специального указания о том, что оно распространяется на вклад, в отношении которого ранее было сделано распоряжение в соответствии со ст. 561 ГК РСФСР (ст. 8.1 Федерального закона от 11.11.2003 N 145-ФЗ "О внесении дополнения в ФЗ "О введении в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации").

Распоряжение об отмене завещания и любое последующее завещание могут быть удостоверены у любого нотариуса независимо от места жительства (места пребывания) завещателя, места нахождения завещанного имущества или места нахождения нотариуса, удостоверившего отменяемое завещание.

26. Распоряжение об отмене завещания должно быть совершено в той же форме, что и завещание.

В случае признания распоряжения об отмене завещания недействительным наступают те же правовые последствия, что и при признании недействительным последующего завещания: наследование осуществляется на основании завещания, об отмене которого сделано данное распоряжение (п. 4 ст. 1130 ГК РФ).

27. Нотариус удостоверяет распоряжение об отмене завещания по правилам удостоверения завещания, включая проверку дееспособности лица, обратившегося к нему, и установление соответствия содержания распоряжения действительной воле завещателя. Свидетельствование подлинности подписи на распоряжении об отмене завещания не допускается.

Впредь до утверждения Министерством юстиции РФ форм удостоверительных надписей на распоряжениях об отмене завещаний рекомендуется совершать удостоверительные надписи по аналогии с соответствующими формами удостоверительных надписей на завещаниях (Формы N 23 - 28 Форм реестров для регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств и удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах, утвержденных Приказом Министерства юстиции РФ от 10.04.2002 N 99, далее - Формы реестров, свидетельств и удостоверительных надписей).

28. Распоряжение об отмене завещания составляется и нотариально удостоверяется в двух экземплярах, один из которых после нотариального удостоверения вручается лицу, отменившему завещание, второй экземпляр распоряжения хранится у нотариуса.

Если отменяемое завещание удостоверено другим нотариусом, лицу, совершившему распоряжение об отмене завещания, разъясняется необходимость направления самим завещателем информации об отмене завещания нотариусу, удостоверившему отмененное завещание. Также лицу, совершившему распоряжение об отмене завещания, разъясняется, что представление указанной информации может быть им осуществлено путем направления нотариусу, удостоверившему завещание, извещения об отмене завещания (с указанием данных о нотариусе, удостоверившем распоряжение об отмене завещания) либо путем направления экземпляра распоряжения об отмене завещания.

29. При отмене завещания посредством составления нового завещания в новом завещании может содержаться прямое указание об отмене прежнего завещания или отдельных содержащихся в нем завещательных распоряжений (абз. 1 п. 2 ст. 1130 ГК РФ).

Если новое завещание не содержит прямых указаний об отмене предыдущего завещания или его отдельных частей, вывод об отмене завещания производится путем сравнения содержания нескольких составленных одним завещателем завещаний. Завещание, составленное ранее, считается отмененным, если содержащиеся в нем завещательные распоряжения полностью или в части противоречат более позднему по времени составлению завещанию (абз. 2 п. 2 ст. 1130 ГК РФ).

30. Изменить завещание возможно только путем составления нового завещания, которым будут изменены отдельные завещательные распоряжения предыдущего завещания, а не путем внесения изменений в текст ранее составленного и нотариально удостоверенного завещания.

31. Если завещателем будет составлено несколько завещаний, то наследование с учетом толкования завещания в соответствии со ст. 1130 и 1132 ГК РФ будет осуществляться либо на основании нескольких завещаний, либо на основании последнего по времени составления завещания.

Если в завещаниях содержатся распоряжения о различном имуществе или отдельные завещательные распоряжения предыдущего завещания изменены более поздним завещанием, наследование осуществляется на основании нескольких завещаний.

На основании последнего по времени завещания наследование осуществляется, если в нем содержится прямое указание об отмене предыдущего завещания или если предыдущее завещание полностью противоречит последующему завещанию.

32. В случае удостоверения распоряжения об отмене завещания или нового завещания, содержащего прямое указание об отмене ранее совершенного завещания, нотариус делает об этом отметку на экземпляре хранящегося у него отмененного завещания, в реестре для регистрации нотариальных действий, в алфавитной книге учета завещаний (в случаях, когда оба завещания удостоверены одним и тем же нотариусом).

Поскольку право толковать завещание предоставлено нотариусу только после открытия наследства, делать вывод о том, что новое завещание отменяет или изменяет ранее совершенное, может только завещатель. В связи с этим проставлять отметку об отмене или изменении завещания, если на то нет прямого указания в более позднем завещании, а лишь руководствуясь собственным мнением, нотариус не вправе.

#### IV. Порядок удостоверения завещаний

33. При обращении к нотариусу лица по поводу удостоверения завещания нотариус в первую очередь устанавливает личность и выясняет дееспособность этого лица.

34. В соответствии со ст. 54 Основ нотариус обязан выяснить волю завещателя, направленную на определение судьбы имущества завещателя на день его смерти.

Воля завещателя может быть выяснена в ходе личной беседы нотариуса и завещателя о действительном и свободном намерении завещателя составить завещание в отношении определенных лиц и определенного имущества.

Нотариус принимает меры, позволяющие завещателю изложить волю свободно, без влияния третьих лиц на ее формирование.

35. Если завещатель обратился к нотариусу с написанным им самим завещанием, нотариус проверяет, соответствует ли содержание написанного завещателем текста его действительным намерениям и не противоречит ли завещание требованиям закона.

Представленный нотариусу текст завещания может быть выполнен от руки либо с помощью технических средств (электронно-вычислительной машины, иного печатающего средства). При этом следует иметь в виду, что в тексте завещания не должно быть неоговоренных исправлений, текст, выполненный от руки, не может быть исполнен карандашом (ст. 45 Основ).

36. Завещание может быть составлено путем записи нотариусом выясненной им воли завещателя о распоряжении имуществом на случай смерти. При этом текст завещания до его подписания должен быть полностью прочитан самим завещателем в присутствии нотариуса.

В случае, когда завещатель по тем или иным причинам не в состоянии прочитать завещание лично, текст завещания оглашается для завещателя нотариусом. При этом в удостоверительной надписи, совершаемой нотариусом по Форме N 24 Форм реестров, свидетельств и удостоверительных надписей, нотариус отмечает не только факт оглашения им завещания, но и указывает причины, по которым завещатель не мог прочитать завещание лично.

До подписания завещания завещателем и до совершения удостоверительной надписи текст завещания, соответствующий воле завещателя, зачитывается нотариусом завещателю вслух (ст. 44 Основ).

37. Для обеспечения наиболее полного осуществления воли завещателя (ст. 1132 ГК РФ) текст завещания должен точно воспроизводить волю завещателя, а положения завещания - излагаться ясно и однозначно, исключая возможность различного толкования завещания.

38. Приписки, поправки, иные незначительные исправления, вносимые в завещание, оговариваются и подтверждаются подписью завещателя, а в конце удостоверительной надписи - подписью нотариуса с приложением печати. Исправления делаются таким образом, чтобы все ошибочно написанное, а затем зачеркнутое можно было прочесть в первоначальном тексте.

39. При нотариальном удостоверении завещания допускается присутствие помимо завещателя и нотариуса только переводчика, исполнителя завещания, свидетеля, лица, подписывающего завещание вместо завещателя (далее - рукоприкладчик).

В обязательном порядке предусматривается присутствие при нотариальном удостоверении завещания переводчика, если завещатель не владеет языком, на котором ведется нотариальное делопроизводство, а нотариус не владеет языком завещателя (ст. 10 Основ) и (или) рукоприкладчика, если завещатель в силу физических недостатков, тяжелой болезни или неграмотности не может собственноручно подписать завещание (п. 3 ст. 160, п. 3 ст. 1125 ГК РФ).

Исполнитель завещания и свидетели могут присутствовать при нотариальном удостоверении завещания лишь при изъявлении на это желания завещателя.

Лицам, присутствующим при удостоверении завещания, нотариус разъясняет их обязанность до открытия наследства хранить тайну завещания, не разглашать сведения, касающиеся содержания завещания, его совершения, изменения или отмены, и право завещателя потребовать компенсацию морального вреда или воспользоваться другими способами защиты гражданских прав в случае нарушения тайны завещания (ст. 1123, п. 5 ст. 1125 ГК РФ).

40. Нотариус для оказания содействия гражданам в осуществлении их прав и защите законных интересов, с целью предупреждения нежелательных последствий совершаемого гражданином нотариального действия, с тем, чтобы юридическая неосведомленность не могла быть использована во вред гражданину, обязан в силу ст. 54 Основ разъяснить завещателю порядок совершения, отмены или изменения завещания.

Помимо этого нотариус обязан разъяснить завещателю следующее:

а) завещание при жизни завещателя не создает никаких прав и обязанностей ни для завещателя, ни для лиц, в интересах которых завещание составлено. Совершение завещания не связывает завещателя в праве распоряжения имуществом, включенным в завещание (п. 5 ст. 1118 ГК РФ);

б) гражданин вправе по своему усмотрению завещать имеющееся у него имущество и (или) имущество, которое может быть приобретено им в будущем (ст. 1120 ГК РФ);

в) законом определен круг лиц, имеющих право на обязательную долю в наследстве независимо от содержания завещания (ст. 1149 ГК РФ). Нотариус разъясняет завещателю, в каких случаях правила об обязательной доле в наследстве не распространяются на денежные средства, внесенные завещателем во вклад в банке (ст. 8.1 ФЗ "О введении в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации").

Вместе с разъяснением положений об обязательной доле нотариус разъясняет завещателю, что его наследники вправе требовать в судебном порядке уменьшения

размера обязательной доли или отказа в ее присуждении в случаях, указанных в п. 4 ст. 1149 ГК РФ;

г) завещатель вправе в отношении одного и того же имущества указать в завещании помимо основного наследника другого наследника на случай, если основной наследник не примет наследства по причинам, указанным в п. 2 ст. 1121 ГК РФ. При этом подназначение наследника допускается в случае возникновения одной или нескольких, или всех указанных причин;

д) завещатель вправе назначить душеприказчика, т.е. поручить исполнение всего завещания или его определенной части указанному в завещании лицу, не мотивируя данное назначение. Душеприказчик может являться или не являться наследником завещателя (п. 1 ст. 1134 ГК РФ).

Нотариус разъясняет завещателю, что исполнение завещания может быть возложено только на одного гражданина и означает осуществление воли завещателя путем совершения душеприказчиком конкретных действий, которые завещатель укажет в завещании. Если полномочия душеприказчика не будут конкретизированы завещателем, душеприказчик обязан принять для исполнения завещания меры, указанные в законе: обеспечить распределение наследственного имущества между наследниками в соответствии с волей завещателя; исполнить завещательные возложения, обеспечить исполнение завещательных отказов; принять меры по охране и управлению наследственным имуществом; получить причитающееся наследодателю имущество для передачи лицам, указанным в ст. 1183 ГК РФ (ст. 1135 ГК РФ).

Завещатель, принимая решение о назначении душеприказчика, вправе либо сообщить об этом душеприказчику, который может присутствовать при удостоверении завещания, либо не ставить душеприказчика в известность о принятом решении (в этом случае душеприказчик узнает о возложенном на него поручении быть исполнителем завещания только после открытия наследства);

е) завещатель вправе возложить на одного или нескольких наследников исполнение за счет наследства обязанности имущественного характера в пользу одного или нескольких лиц-отказополучателей (завещательный отказ), а также возможность подназначения другого отказополучателя. Нотариус разъясняет завещателю, исполнение каких обязательств может являться предметом завещательного отказа (передача входящей в состав наследства вещи или имущественного права, приобретение для отказополучателя имущества, осуществление в пользу отказополучателя денежных платежей, выполнение определенной работы или оказание услуги и т.п.);

ж) завещатель может возложить на одного или нескольких наследников обязанность совершить какое-либо действие как имущественного, так и неимущественного характера, направленное на осуществление общепользуемой цели - завещательное возложение (предоставить входящее в состав наследства помещение в пользование детскому дому, оказывать финансовую поддержку студентам, инвалидам и т.п.). Нотариус разъясняет завещателю право возложить на наследников обязанность

содержать принадлежащих завещателю домашних животных, ухаживать и надзирать за ними.

Нотариусом могут быть разъяснены завещателю и иные положения законодательства, имеющие значение в каждом конкретном случае.

41. Завещание подписывается завещателем собственноручно в присутствии нотариуса (п. 3 ст. 1125 ГК РФ, ч. 1 ст. 44 Основ).

В целях обеспечения осуществления воли завещателя, защиты прав наследников, проведения графологической экспертизы при возникновении споров после открытия наследства, а также в целях выработки единой правоприменительной практики целесообразно написание завещателем помимо своей росписи полностью от руки своего имени, включающего фамилию, собственно имя, а также отчество, если иное не вытекает из закона или национального обычая (п. 1 ст. 19 ГК РФ).

42. Подписание завещания вместо завещателя рукоприкладчиком допускается исключительно в случаях, прямо предусмотренных Гражданским кодексом РФ (ст. 1125): физические недостатки завещателя, его тяжелая болезнь или неграмотность. Завещание подписывается рукоприкладчиком по просьбе завещателя в его присутствии и в присутствии нотариуса (п. 3 ст. 1125 ГК РФ, ст. 44 Основ).

При подписании завещания рукоприкладчиком в завещании и в удостоверительной надписи нотариуса указываются причины, по которым завещатель не мог подписать завещание собственноручно, а также фамилия, имя, отчество и место жительства рукоприкладчика в соответствии с документом, на основании которого нотариусом производилось установление личности рукоприкладчика. Поскольку в соответствии с действующим законодательством личность гражданина может быть установлена не только по паспорту, но и по другим документам, не содержащим указаний на место жительства гражданина, под которым ГК РФ (п. 1 ст. 20) признает место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает (например, по паспорту моряка), для внесения в завещание данных о месте жительства рукоприкладчика, помимо документа, на основании которого производилось установление его личности, могут понадобиться дополнительные документы о месте жительства рукоприкладчика.

43. Круг лиц, которые не могут подписывать завещания в качестве рукоприкладчика, указан в п. 2 ст. 1124 ГК РФ.

44. Поскольку рукоприкладчик подписывает завещание вместо завещателя (абз. 2 п. 3 ст. 1125 ГК РФ), а свидетель подписывает завещание вместе с завещателем (абз. 2 п. 4 ст. 1125 ГК РФ), невозможно совмещение в одном лице рукоприкладчика и свидетеля. Если при составлении и удостоверении завещания присутствует свидетель, завещание должно быть подписано двумя лицами: самим завещателем (или рукоприкладчиком) и свидетелем.

45. Участие рукоприкладчика в процессе составления и удостоверения завещания не должно носить формальный характер и ограничиваться только подписанием

завещания. Рукоприкладчик обязан ознакомиться с текстом завещания, к подписанию которого он привлечен. Если завещатель не может лично ознакомиться с текстом завещания в силу своей неграмотности или физических недостатков, убедиться, что текст завещания верно записан нотариусом со слов завещателя и соответствует его воле, должен рукоприкладчик.

46. При изъявлении желания собственноручно подписать завещание гражданином, полностью дееспособным, но физическое состояние которого затрудняет возможность проставления им подписи (умеющим подписываться слепым гражданином, гражданином, вследствие тяжелой болезни плохо владеющим руками, и др.), нотариусу следует учитывать, что в любом случае предпочтительнее, если документ подписывается самим завещателем.

47. В случае обращения к нотариусу за удостоверением завещания гражданина, не знающего русского языка, либо глухого и (или) немого и одновременно неграмотного, перевод (устный или письменный) текста составленного завещания может быть совершен либо нотариусом, если он владеет соответствующим языком, либо переводчиком (сурдопереводчиком).

При одновременном переводе текста завещания и удостоверении завещания нотариус выполняет сложное нотариальное действие, состоящее из удостоверения завещания и свидетельствования верности перевода текста завещания.

Осуществление одновременного перевода и удостоверения завещания может производиться путем:

- устного перевода завещания и его удостоверения. В этом случае удостоверительная надпись совершается применительно к Форме N 38 Форм реестров, свидетельств и удостоверительных надписей при осуществлении перевода нотариусом и к Форме N 39 при осуществлении перевода переводчиком (данный порядок базируется на применении аналогии права в соответствии со ст. 6 ГК РФ);

- путем письменного перевода завещания и его удостоверения. При этом перевод помещается на одном листе с подлинником, оба текста рядом, на одной странице, разделенной вертикальной чертой; подлинный текст помещается на левой стороне страницы, а перевод - на правой. Под переводом помещается подпись переводчика. Под текстом документа во всю ширину листа (одновременно на правой и левой стороне страницы) помещается одна подпись завещателя и одна удостоверительная надпись нотариуса (данный порядок базируется на обычаях делового оборота и применении аналогии права в соответствии со ст. 5, 6 ГК РФ). Удостоверительная надпись совершается применительно к Формам N 38, 60 Форм реестров, свидетельств и удостоверительных надписей при осуществлении перевода нотариусом и к Формам N 39, 61 - при осуществлении перевода переводчиком.

В удостоверительной надписи указываются факт и причины, по которым потребовалось участие переводчика, его полное имя в соответствии с п. 1 ст. 19 ГК РФ,

место жительства в соответствии с документами, удостоверяющими личность и (или) подтверждающими место жительства.

При решении вопроса о возможности выполнения перевода лицом, не являющимся дипломированным специалистом-лингвистом, нотариусу следует учитывать конкретные обстоятельства, принимать во внимание документы, позволяющие исключить сомнения относительно владения языком, с которого (на который) переводится текст (документы, подтверждающие обучение на требуемом языке в школе; свидетельствующие о длительном сроке обучения или работы в стране, где используется требуемый язык; подтверждающие, что лицо является носителем языка в силу рождения и т.д.).

48. При обращении за удостоверением завещания слепоглухонемого гражданина его общение с нотариусом возможно с помощью тифлосурдопереводчика - лица, владеющего специально разработанной для слепоглухонемых граждан дактилологической системой, за исключением случаев, когда указанной системой владеет сам нотариус.

При решении вопроса о возможности удостоверения завещания слепоглухонемого гражданина нотариусу следует выяснить квалификацию тифлосурдопереводчика, без достаточного уровня которой нельзя будет установить подлинную волю завещателя. Одним из подтверждений уровня квалификации тифлосурдопереводчика может служить документ, выдаваемый организациями Всероссийского общества слепых или Всероссийского общества глухих и свидетельствующий о владении лицом дактилологической системой.

Для выяснения нотариусом полноты и верности передачи переводчиком слепоглухонемому лицу необходимой информации, степени восприятия слепоглухонемым гражданином окружающего мира и способности воспринимать происходящее следует через переводчика попросить слепоглухонемого гражданина совершить какое-либо действие (взять ручку, лист бумаги, поставить подпись в указанном месте, если слепоглухонемой умеет писать, и т.д.), сообщить о себе какие-либо сведения.

Подтверждением владения слепоглухонемым гражданином дактилологической системой может служить документ, свидетельствующий о наличии у него образования (включая любую ступень общего образования, среднего профессионального или высшего) или о его работе где-либо.

В результате указанных действий возможно выяснение адекватности восприятия слепоглухонемым гражданином происходящего, его волеизъявления, верности передачи ему информации тифлосурдопереводчиком, а также разъяснения ему значения и последствий удостоверяемой сделки.

При возникновении у нотариуса сомнений в возможности установления волеизъявления слепоглухонемого лица через пришедшего с ним переводчика следует отложить совершение нотариального действия для приглашения независимого

переводчика из организации Всероссийского общества слепых или Всероссийского общества глухих.

49. Если обратившийся к нотариусу слепоглухонемой гражданин может собственноручно подписать завещание, то оно подписывается им, а также тифлосурдопереводчиком, подтверждающим своей подписью, что содержание завещания соответствует воле слепоглухонемого завещателя.

50. Если слепоглухонемой завещатель не может собственноручно подписать завещание, оно должно быть подписано рукоприкладчиком. Нотариус через переводчика разъясняет завещателю, что завещание вместо него может быть подписано другим лицом, только если на это будет выражена воля завещателя в виде его просьбы, а также то, что рукоприкладчик не должен быть одновременно и переводчиком (см. п. 44 настоящих Методических рекомендаций). При изъявлении такой просьбы завещателя завещание подписывается рукоприкладчиком (см. п. 42 - 43 настоящих Методических рекомендаций). Под текстом завещания также ставится подпись тифлосурдопереводчика.

51. При составлении и нотариальном удостоверении завещания по желанию завещателя может присутствовать свидетель. Для того чтобы указанное завещателем лицо могло в качестве свидетеля присутствовать при составлении и нотариальном удостоверении завещания, нотариус выясняет, не относится ли оно к кругу лиц, которые не могут быть свидетелями в соответствии с законом (п. 2 ст. 1124 ГК РФ). При этом в завещании и удостоверительной надписи нотариуса отмечается факт присутствия по желанию завещателя свидетеля, указываются его фамилия, имя, отчество, место жительства в соответствии с документом, удостоверяющим личность свидетеля, а в случае необходимости - с дополнительными документами о месте жительства свидетеля (см. п. 42 настоящих Методических рекомендаций).

52. Завещание составляется и нотариально удостоверяется в двух экземплярах, один из которых после нотариального удостоверения вручается завещателю, второй экземпляр завещания хранится у нотариуса.

Принятие нотариусом закрытого завещания

Вскрытие и оглашение закрытого завещания

53. Гражданским кодексом РФ (ст. 1126) завещателю предоставлено право совершить закрытое завещание, т.е. завещание, с содержанием которого никто, включая нотариуса, не может быть ознакомлен до его вскрытия после смерти завещателя.

54. Закрытое завещание передается нотариусу лично завещателем в заклеенном конверте.

55. На завещателя, совершающего закрытое завещание, в полной мере распространяются требования о дееспособности и личном характере совершения завещания (п. 2, 3 ст. 1118 ГК РФ). Нотариус должен отказать в принятии закрытого завещания, если к нему обратится недееспособное лицо или закрытое завещание будет передаваться нотариусу не самим завещателем, а его представителем (ст. 48 Основ).

56. Закрытое завещание принимается нотариусом от завещателя в обязательном присутствии двух свидетелей. При этом нотариус обязан убедиться, что лица, присутствующие в качестве свидетелей при передаче закрытого завещания, отвечают требованиям п. 2 ст. 1124 ГК РФ.

57. Нотариус, принимая от завещателя конверт с закрытым завещанием, проверяет его целостность и то, что конверт является заклеенным.

Заклеенный конверт с закрытым завещанием в присутствии одновременно нотариуса и завещателя подписывается обоими свидетелями. Проставление подписи свидетелей рекомендуется совершать в соответствии с п. 41 настоящих Методических рекомендаций.

58. Подписанный свидетелями конверт с закрытым завещанием запечатывается нотариусом в присутствии завещателя и свидетелей в другой конверт (конверт хранения), на котором нотариус совершает удостоверительную надпись по Форме N 67 Форм реестров, свидетельств и удостоверительных надписей.

Удостоверительная надпись на конверте может быть написана собственноручно нотариусом либо совершена им с использованием технических средств или штампа нотариуса. Не допускается изложение удостоверительной надписи на отдельном листе с последующим прикреплением этого листа к конверту хранения.

59. При принятии закрытого завещания нотариус в соответствии со ст. 54 Основ разъясняет завещателю установленное ст. 1126 ГК РФ императивное требование собственноручного написания и подписания завещателем закрытого завещания, последствия несоблюдения указанных правил, а также положения ст. 1149 ГК РФ об обязательной доле в наследстве, что также отражается в удостоверительной надписи.

60. В подтверждение принятия закрытого завещания нотариус выдает завещателю свидетельство о принятии закрытого завещания, составленное по Форме N 68 Форм реестров, свидетельств и удостоверительных надписей.

61. Завещателю разъясняется, что изменение или отмена закрытого завещания могут быть им произведены в порядке, предусмотренном для нотариально удостоверенных завещаний.

Завещатель вправе изменить закрытое завещание путем составления нового завещания, в том числе закрытого, которым будут изменены отдельные завещательные распоряжения раннего завещания.

Завещатель вправе в любое время после составления закрытого завещания отменить его путем оформления распоряжения об отмене закрытого завещания или путем составления нового завещания, в том числе закрытого.

Распоряжение об отмене закрытого завещания должно содержать данные, позволяющие однозначно определить отменяемое завещание: дату принятия нотариусом закрытого завещания, а также номер, за которым в реестре нотариуса зарегистрировано принятие закрытого завещания, поскольку у нотариуса может находиться несколько закрытых завещаний, совершенных одним и тем же завещателем.

В случае получения распоряжения об отмене закрытого завещания нотариус делает соответствующую отметку на конверте хранения. При проставлении отметки об отмене закрытое завещание не вскрывается и завещателю не возвращается.

62. Хранящийся у нотариуса конверт с закрытым завещанием может быть вскрыт только после смерти лица, совершившего данное закрытое завещание.

Факт смерти завещателя должен быть подтвержден представлением нотариусу свидетельства о смерти завещателя или дубликатом свидетельства о смерти, выданным в установленном порядке.

63. Свидетельство о смерти завещателя может быть представлено нотариусу любым лицом как на личном приеме, так и по почте.

В случае представления нотариусу свидетельства о смерти завещателя на личном приеме обратившееся к нотариусу лицо подает заявление о представлении указанного свидетельства.

Заявление о представлении свидетельства о смерти лица, совершившего закрытое завещание, регистрируется нотариусом в день поступления в Книге регистрации входящей корреспонденции.

При поступлении свидетельства о смерти лица, совершившего закрытое завещание, по почте в Книге регистрации входящей корреспонденции в день поступления регистрируется сопроводительный документ; при поступлении свидетельства о смерти без сопроводительного документа - конверт, в котором нотариусу поступило свидетельство о смерти.

64. В деле у нотариуса остается копия свидетельства о смерти, подлинник (дубликат) свидетельства возвращается нотариусом лицу, его представившему.

65. Нотариус принимает меры по розыску наследников по закону лица, составившего закрытое завещание, в соответствии со ст. 61 Основ.

Наследники по закону извещаются нотариусом о дате, месте и времени вскрытия конверта с закрытым завещанием и оглашения текста закрытого завещания, а также о необходимости представления ими нотариусу документов, подтверждающих принадлежность к наследникам завещателя по закону.

66. При представлении свидетельства о смерти завещателя на личном приеме нотариус выясняет, известны ли лицу, представившему свидетельство, наследники по закону завещателя, и если известны, просит указать их имена и место жительства в заявлении о представлении свидетельства о смерти завещателя.

Если лицо, представившее нотариусу свидетельство о смерти завещателя, является наследником по закону завещателя, нотариус сообщает ему дату и время вскрытия конверта с закрытым завещанием.

67. Закон возлагает на нотариуса обязанность вскрыть конверт с закрытым завещанием не позднее чем через 15 дней со дня представления свидетельства о смерти завещателя (п. 4 ст. 1126 ГК РФ). Приостановление или продление этого срока законом не предусмотрено.

Срок исчисления 15 дней определяется нотариусом в соответствии со ст. 191, 193, 194 ГК РФ.

Целесообразно назначать вскрытие завещания и его оглашение на последний день 15-дневного срока, имея в виду временной фактор, необходимый для извещения наследников по закону и их прибытия к нотариусу.

68. Вопрос о присутствии наследников по закону на вскрытии и оглашении закрытого завещания решается по их собственному желанию.

Невозможность или нежелание наследников присутствовать при вскрытии конверта и оглашении закрытого завещания либо отсутствие у нотариуса сведений о наследниках или их месте нахождения не являются основанием для продления (приостановления) 15-дневного срока, установленного для вскрытия конверта с закрытым завещанием.

69. При вскрытии конверта с завещанием и оглашении текста закрытого завещания является обязательным присутствие свидетелей.

70. Вскрытие конверта с закрытым завещанием должно происходить в присутствии не менее чем двух свидетелей. При этом максимальное число свидетелей законом не ограничено и может зависеть, например, от желания наследников по закону.

Свидетелями могут быть любые граждане, отвечающие требованиям ст. 1124 ГК РФ, приглашенные как нотариусом, так и наследниками по закону.

71. До начала процедуры вскрытия конверта с завещанием нотариус устанавливает личности граждан, изъявивших желание присутствовать при данной процедуре в качестве наследников по закону, и проверяет их родство с завещателем.

В случае, если лица не являются наследниками по закону завещателя (или не могут подтвердить родство документально), нотариус отказывает им в присутствии при вскрытии и оглашении завещания.

По требованию указанных лиц нотариус выносит постановление об отказе в присутствии на вскрытии и оглашении завещания. Постановление выносится нотариусом применительно к порядку, предусмотренному ч. 2 ст. 48 Основ.

72. В присутствии свидетелей и заинтересованных лиц из числа наследников по закону нотариус вскрывает конверт, в котором хранится конверт с завещанием, предварительно продемонстрировав присутствующим его целостность и зачитав 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.

73. После вскрытия второго конверта нотариус сразу же вслух зачитывает присутствующим текст содержащегося в нем завещания.

После оглашения завещания нотариус составляет в одном экземпляре протокол, удостоверяющий факт вскрытия и оглашения завещания и содержащий полный текст завещания, по Форме N 69 Форм реестров, свидетельств и удостоверительных надписей.

Составленный нотариусом Протокол вскрытия и оглашения закрытого завещания дается на ознакомление свидетелям, после чего подписывается всеми присутствующими свидетелями и самим нотариусом.

74. Вскрытие и оглашение закрытого завещания являются единым нотариальным действием, регистрируемым в Реестре для регистрации нотариальных действий нотариуса, завершающей стадией которого является составление Протокола вскрытия и оглашения закрытого завещания.

75. Подлинник завещания, обнаруженный во вскрытом конверте, подлинник составленного нотариусом протокола вместе со вскрытыми конвертами остаются на хранении в архиве нотариуса.

Наследникам, указанным в закрытом завещании, выдается нотариально засвидетельствованная копия Протокола вскрытия и оглашения закрытого завещания.

76. В случае обнаружения нотариусом в конверте не завещания, а иного по содержанию документа, нотариус оглашает его содержание. Текст обнаруженного в конверте документа полностью отражается в протоколе, подписываемом нотариусом и свидетелями.

77. Если вскрытый конверт окажется пуст, а также при обнаружении в нем чистых листов бумаги, не документального вложения, нотариусом составляется протокол по Форме N 69 Форм реестров, свидетельств и удостоверительных надписей, в котором вместо содержания завещания указывается, что именно обнаружено в конверте (или что в конверте ничего не обнаружено).

78. Документ, обнаруженный в конверте с закрытым завещанием, может быть оглашен нотариусом, если он составлен на государственном языке. К государственному языку в соответствии со ст. 68 Конституции РФ относятся русский язык, являющийся государственным языком Российской Федерации на всей ее территории, государственный язык республики, входящей в состав Российской Федерации и установившей свой государственный язык.

При обнаружении в конверте с закрытым завещанием документа, изложенного не на государственном языке, нотариус без оглашения этого документа составляет Протокол вскрытия закрытого завещания по аналогии с Формой N 69 Форм реестров, свидетельств и удостоверительных надписей, со ссылкой в нем на невозможность оглашения обнаруженного в конверте документа из-за изложения его не на государственном языке.

В силу п. 4 ст. 1126 ГК РФ в Протоколе вскрытия закрытого завещания нотариусом полностью воспроизводится текст документа (в том числе с применением технических средств).

79. После выдачи нотариально засвидетельствованной копии Протокола вскрытия закрытого завещания нотариус разъясняет присутствующим наследникам по закону, что оформление наследственных прав во всех случаях осуществляется в обязательном порядке на русском языке, а также общий порядок свидетельствования верности перевода с одного языка на другой (ст. 81 Основ).