**Дилоян Анаит**

**ЮЮГ-251**

**НАСЛЕДОВАНИЕ ПО ЗАВЕЩАНИЮ. ВИДЫ ЗАВЕЩАНИЯ В ИНОСТРАННОМ ПРАВЕ.**

Завещание определяется по праву большинства государств как волеизъявление завещателя, направленное на распоряжение своим имуществом на случай смерти, выраженное в определенной законом форме. Свобода завещания, являясь его основной характерной чертой, заключается в праве наследодателя по своему усмотрению распорядиться принадлежащим ему имуществом на случай смерти и передать его любому лицу.

Вместе с тем в целях предотвращения произвольного лишения завещателем наследства своих ближайших родственников и членов семьи наследственное право стран континентальной Европы использует институт обязательных наследников, к которым относятся супруг, родители и другие ближайшие родственники и которые вправе претендовать на часть наследства в случае составления завещания и требовать выплаты части наследственной доли, которая причиталась бы им в случае наследования по закону. Размер обязательной доли зависит от степени родства и количества наследников. При этом свободную долю составляет часть наследственного имущества, которая превышает размер обязательной доли.

Условиями правомочности завещания является дееспособность завещателя и его способность понимать значение своих действий и руководить ими. Соответственно признаются недействительными завещания, совершенные недееспособными лицами. Право завещать закрепляется за лицами, достигшими совершеннолетия (как правило. 18-летнего возраста, в Великобритании — 21 года). Несовершеннолетние обладают завещательной дееспособностью в результате эмансипации либо поступления на военную службу.

Форме завещания придается существенное значение во всех правовых системах наследственного права. Завещание рассматривается как односторонняя сделка по распоряжению принадлежащим ему имуществом на случай смерти завещателя. Завещания могут быть совершены в различных формах: собственноручные завещания (т.е. полностью написанное, датированное и подписанное рукой завещателя), публичные завещания (составляемые с участием нотариусов или других специально уполномоченных государством лиц и в присутствии свидетелей), устные, совместные и взаимные. При этом законодательством предоставлено право выбора формы завещания на случай смерти лица. В то же время в ряде стран существуют так называемые секретные завещания, которые позволяют избежать разглашения последней воли завещателя нотариусами, свидетелями и иными лицами, участвующими в составлении завещания, и передаются нотариусу в запечатанном виде.

**СОБСТВЕННОРУЧНОЕ.** «Собственноручное завещание - завещание, полностью написанное завещателем, датированное им и содержащее его подпись». Это удобная и простая форма составления завещания. В Великобритании, например, завещание должно быть написано от руки самим завещателем и подписано им в присутствии не менее чем двух свидетелей, которые и удостоверяют это завещание. Возможно, однако, подписание завещания по просьбе завещателя и в его присутствии и другим лицом. Предусматривая в ст. 9 Закона о завещаниях 1837 г. одну лишь основную форму завещания, другие его формы английский закон не допускает. Исключение установлено в отношении военнослужащих, находящихся на действительной службе, и моряков в плавании, которые вправе совершать устные завещания в присутствии свидетелей либо письменные завещания, не требующие подписания или удостоверения свидетелями. Однако, как отмечают некоторые юристы-практики, хотя такое завещание и гарантирует соблюдение полной тайны как акта его составления, оно содержит в себе и недостатки, так как не исключает ни возможности гибели завещания, ни опасности составления его под воздействием третьих лиц.

Английская форма завещания с некоторыми изменениями и дополнениями воспринята во многих штатах США (attested will), хотя в некоторых штатах допускаются олографические завещания (holographic will), аналогичные тем, которые предусмотрены в европейских странах. Завещания должны быть выполнены самим наследодателем рукописно, без применения технических средств). Кроме того, в некоторых штатах применяются устные завещания (oral will, nuncupative will).

В Канаде по Закону «О реформировании наследственного права» (1994 г.) завещание только тогда обладает должной юридической силой, когда оно составлено в письменной форме и подписано самим завещателем. Процедура совершения завещания во многом сходна с той, которая существует в Великобритании. Завещание, подписанное другим лицом, является ничтожным. Собственноручное завещание должно быть целиком написано, датировано и подписано завещателем (ст. 970 ФГК; § 2247 ГГУ; ст. 505 ШГК; ст. 968 Гражданского кодекса Японии; ст. 949 Гражданского кодекса Польши; ст. 25 болгарского Закона о наследовании).

Иногда законом может предусматриваться несколько форм собственноручных завещаний, как это имеет место, например, в Венгрии, где Гражданский кодекс предусматривает три формы письменного личного завещания:

1) завещание, полностью написанное и подписанное завещателем;

2) завещание, написанное другим лицом или наследодателем, но на пишущей машинке и подписанное им в присутствии двух свидетелей; завещатель в присутствии свидетелей признает подпись своей, и свидетели также подписывают завещание;

3) завещание, написанное наследодателем или другим лицом и подписанное наследодателем, лично им переданное на хранение нотариусу как открытый или закрытый документ. Как правило, законодательство не придает значения тому, каким именно способом было написано завещание - шариковой ручкой или карандашом, лишь бы можно было прочитать написанное. Знающий иностранный язык завещатель вправе написать завещание на этом языке. Глухой или немой, умеющий писать, самостоятельно составляет собственноручное завещание. Действительным можно признать собственноручное завещание, содержащееся в письме наследодателя, адресованном наследнику, если это письмо подписано надлежащим образом и обстоятельства не вызывают сомнений относительно серьезности намерений наследодателя распорядиться своим имуществом на случай смерти.

В то же время данная форма, будучи самой простой и доступной для завещателя, не ограждает последнего от недолжного влияния третьих лиц на формирование его намерений по поводу имущества, а также не гарантирует сохранности завещания. Суды часто сталкиваются с ситуацией, когда намерения завещателя изложены недостаточно четко, но завещание заполнено и подписано завещателем. Определяя действительность таких завещаний и устанавливая действительную волю завещателя, суды могут прибегнуть к различного рода экспертизам, таким как орфографическая и почерковедческая.

**УСТНОЕ.** По общему правилу завещание должно быть составлено в письменной форме. Устная форма допускается в виде редкого исключения, например, в США - при неминуемой смерти завещателя.

В современный период в соответствии с § 2250-2251 Германского гражданского уложения «лицо, которое находится в местности, вследствие чрезвычайных обстоятельств отрезанной от внешнего мира таким образом, что составление завещания в суде или нотариальной конторе становится невозможным или крайне затруднительным; лицо, которому непосредственно угрожает смертельная опасность; лицо, которое во время плавания на борту судна под германским флагом находится за пределами германского порта, может составить завещание в форме устного заявления в присутствии трех свидетелей. Чрезвычайное завещание считается недействительным, если с момента составления завещания пройдет 3 месяца и завещатель находится в живых». Устная форма завещаний, применяемая лишь в особых случаях, предусмотрена законодательством Венгрии.

Статья 11 английского Закона 1837 г. предусматривает, что «военнослужащие, пребывающие на действительной службе, и моряки в плавании вправе совершать устные завещания в присутствии свидетелей или письменные завещания, не требующие подписи или удостоверения свидетелями»

**НОТАРИАЛЬНОЕ**. Завещание в форме публичного акта характеризуется тем, что в процедуре его составления, помимо завещателя, участвуют специально уполномоченные государством органы и должностные лица (как правило, нотариусы). Публичное завещание практически исключает возникновение сомнений в отношении того, содержится ли в нем подлинная воля завещателя. Возможность официального депонирования завещания у нотариуса или в суде в достаточной степени гарантирует сохранность завещания. Нормативные предписания, регламентирующие порядок составления публичных завещаний, характеризуются большим разнообразием в рамках национальных правопорядков, хотя и имеют ряд общих черт. Эта форма более близка к нашей форме завещания. Во Франции подобное завещание составляется при участии двух нотариусов, в присутствии двух свидетелей. В Швейцарии - при участии одного нотариуса и двух свидетелей (ст. 499 Гражданский Кодекс Швейцарии). Подобная форма предусматривается законодательством Венгрии - публичным является завещание, совершенное перед нотариусом или судом. Кроме того, при совершении публичного завещания могут (или должны) присутствовать свидетели (ст. 971 ФГК; § 2232-2233 ГГУ; ст. 499-501 ШГК; ст. 24 болгарского Закона о наследовании; ст. 969 Гражданского кодекса Японии, ст. 1247-1248, 1253 УГК). Завещатель, как правило, должен устно изложить свою волю.

В Латвии завещания могут быть публичными или домашними.

Публичное завещание составляется у нотариуса в присутствии двух свидетелей, при его составлении нотариус дает юридическую консультацию, правильно оформляет его с соблюдением всех требований законодательства. Такая форма завещания в будущем лишает обделенных наследников возможности признать завещание недействительным.

Домашнее завещание собственноручно пишется и подписывается завещателем, и хранится дома. Последняя воля излагается в произвольной форме, причем никаких специальных форм и шаблонов нет. Однако текст надо изложить таким образом, чтобы на стадии оформления наследства все могли четко понимать, что и кому завещано[16]. Могут возникнуть споры о толковании и тут уж без суда не обойтись. Если такое домашнее завещание в Латвии передается на хранение нотариусу, ему, таким образом, придается статус публичного завещания.

**ТАЙНОЕ.** Разновидностью публичных завещаний являются так называемые секретные завещания, позволяющие избежать разглашения содержания завещания нотариусами, свидетелями и иными лицами и при этом сохраняющие высокие гарантии подлинности и сохранности, присущие публичным завещаниям. Порядок составления таких завещаний характеризуется тем, что завещатель собственноручно записывает свои посмертные распоряжения и запечатывает документ, в котором они содержатся, в специальный конверт, который затем передается нотариусу (ст. 976 ФГК; § 2233 ГГУ; ст. 970 Гражданского кодекса Японии; ст. 501 ШГК, ст. 1249-1250 УГК). Необходимо отметить, что, хотя германское и швейцарское право не выделяют тайное завещание как отдельную категорию распоряжений наследодателя, однако законодательство этих стран устанавливает, что завещатель вправе не знакомить с содержанием завещания лиц, которые присутствуют при его совершении.

Тайное завещание передается в запечатанном конверте нотариусу в присутствии свидетелей. Такая форма завещания давно используется в зарубежных странах, в частности, во Франции (ст. 970 ГК Франции), Германии (§ 2247 НЦУ), Швейцарии (ст. 505 ШЦК). В странах Западной Европы использование этой формы завещания призвано уменьшить вероятность подделки.

**СОВМЕСТНОЕ.** В отличие от законодательства Российской Федерации, которое устанавливает личный характер завещания, законодательство ряда зарубежных стран предусматривает возможность составления так называемых совместных завещаний, которые составляются двумя или более лицами совместно

Законодательство ряда стран предусматривает составление совместных завещаний, которые, например, в Германии могут составляться только супругами. Во Франции же завещательные распоряжения двух или нескольких лиц в одном завещании невозможны. Предполагается, что такое завещание будет определять порядок перехода прав на общее имущество супругов или имущество каждого из них в случае смерти каждого из них, в том числе в случае их смерти в одно и то же время, к пережившему супругу или иным лицам, а также иные распоряжения супруга или супругов, в частности, условие о назначении душеприказчика, действующего в случае смерти каждого из них. Совместное завещание супругов будет утрачивать силу с прекращением брака до смерти одного из супругов, а также в случае последующего совершения завещания одним из супругов.

**ВЗАИМНЫЕ.** По англо-американскому наследственному праву возможны как совместные, так и взаимные завещания, которые совершаются супругами или между деловыми партнерами, в которых предусматривается переход имущества, образованного в предпринимательской деятельности, к одному из партнеров в случае смерти другого партнера.

**ВЫВОД.** 1. В странах Западной Европы и США существует плюрализм форм завещаний с правом выбора одной из них, можно выделить следующие формы завещаний:

- собственноручное завещание (называемое еще олографическим завещанием);

- завещание в виде публичного акта;

- тайное завещание;

- устное завещание

-совместное

- взаимное.

2. Институт закрытого завещания в настоящее время широко используется в странах Западной Европы - Германии, Польше, Болгарии, Венгрии, Италии, Испании и других странах.

3. В законодательстве стран Западной Европы и США под завещанием, в том числе закрытом, понимают воплощенное в установленную законом форму волеизъявление наследодателя, направленное на определение юридической судьбы его имущества и имущественных прав, а также в некоторых случаях неимущественных прав после смерти.