

*Банникова И.В.,  
студент Челябинского государственного университета  
3 курс, Институт права  
Россия, г. Челябинск*

## **НЕКОТОРЫЕ ВОПРОСЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ НАСЛЕДОВАНИЯ ПО ЗАВЕЩАНИЮ В РОССИЙСКОМ И ГЕРМАНСКОМ ПРАВЕ**

***Аннотация:** В рамках данной статьи, на основе анализа норм действующего законодательства и трудов ученых исследуются вопросы касающиеся понятия и признаков завещаний в российском и германском праве. По результатам проведенного исследования выделяются особенности понятия завещания в наследственном праве Российской Федерации и Федеративной Республики Германия, выделяются особенности правового регулирования завещательного права в указанных государствах.*

***Ключевые слова:** Завещание, признаки завещания, завещания за рубежом.*

## **THE CONCEPT AND FEATURES OF A WILL IN RUSSIAN AND GERMAN LAW**

***Abstract:** Within the framework of this article, the author, based on the analysis of the norms of the current legislation and the works of scientists, examines the issues related to the concept and features of wills in Russian and German law. The results of the study are highlighted features of the concept of the will in the inheritance law of the Russian Federation and the Federal Republic of Germany, highlighted the peculiarities of legal regulation of testamentary law in those States.*

***Keywords:** Will, signs of a will, wills abroad.*

В настоящее время, вопросы связанные со сравнительно-правовыми исследованиями понятия и признаков завещания, достаточно часто выступают самостоятельным предметом исследований в отечественной науке наследственного права. Указанное обстоятельство связано с активным взаимопроникновением правовых систем различных государств друг в друга, что в свою очередь обусловлено возрастанием темпов глобализации и постепенным созданием общепланетарных правовых стандартов во всех отраслях права. Российская Федерация и Федеративная Республика Германия принадлежат одной романо-германской правовой семье, что уже само по себе актуализирует вопрос относительно осмысления завещательного права в данных государствах, в целях формулирования предложений по заимствованию позитивного правового опыта регулирования наследственных отношений у друг друга. Помимо этого, укажем на то, что изначально российское наследственное право прямо развивалось посредством заимствования германских правовых институтов, регулирующих вопросы наследования. В период 2015 – 2020 годов вопросами сравнительно-правовым анализом понятия и признаков завещания занимались следующие авторы: Лебедева М.Л., Лукашев И.А.<sup>1</sup>, Никулина В.Г.<sup>2</sup>, Урусов С.С.<sup>3</sup> и другие. Проанализировав работы данных авторов, а также нормы российского и немецкого наследственного права, можно констатировать следующее.

Так, российским законодательством понятие завещания не установлено. Исходя из п. 5 ст. 1118 ГК РФ<sup>4</sup> завещание можно определить, как одностороннюю сделку, которая создает права и обязанности после открытия

---

<sup>1</sup> Лебедева М.Л., Лукашев И.А. Институт наследования Германии и России: компаративный анализ // Вестник Марийского государственного университета. Серия: Исторические науки. Юридические науки. 2015. Т. 1. № 1 (1). С. 82-90.

<sup>2</sup> Никулина В.Г. Наследование по завещанию в России и Германии: сравнительно-правовой анализ // Актуальные проблемы современной юриспруденции. Электронный сборник материалов Международной научно-практической конференции магистрантов, аспирантов, студентов и молодых ученых. Институт права и экономики. 2017. С. 411-416.

<sup>3</sup> Урусов С.С. Сравнительно - правовой анализ принципов наследования по законодательству России и Германии // Аллея науки. 2019. Т. 2. № 3 (30). С. 581-585.

<sup>4</sup> Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья от 26.11.2001 N 146-ФЗ (ред. от 18.03.2019г.) // Собрание законодательства РФ. 2001. № 49. Ст. 4552.

наследства. Но в научной литературе можно встретить и более развернутые определения. Например, завещание – это односторонняя сделка, содержащая личное распоряжение физического лица на случай смерти по поводу принадлежащего ему имущества или имущественных прав, а в случаях, предусмотренных ГК РФ, содержащая иные распоряжения, совершенная в установленной законом форме<sup>5</sup>.

В отличие от российского права германское содержит легальное определение завещания. Закреплено оно в § 1937 ГГУ<sup>6</sup>, согласно которому завещание это одностороннее распоряжение в связи со смертью. Однако следует отметить, что подобным определением можно обозначить и наследственный договор (Erbvertrag).

Само слово «завещание» в обеих странах имеет двойное значение. Во-первых, завещание — это документ, в котором находит выражение воля завещателя, а, во-вторых, сам акт выражения воли завещателя.

В литературе Германии много трудов уделено определению сущности завещания и признаков для него характерных. Объясняется это тем, что в законодательстве имеются правовые институты, схожие с завещанием, но которые к нему не относятся. Соответственно, необходимо их четкое разграничение. К примеру, завещание пациента (Patiententestament). В нем лицо на случай своей недееспособности выражает согласие либо, наоборот, несогласие на возможность быть подвергнутым определенным медицинским мерам<sup>7</sup>.

Можно выделить три общих признака завещания, свойственных и российскому и германскому наследственному праву.

---

<sup>5</sup> Медведева И.Г. Семейное и наследственное право в нотариальной практике. М.: Статут, 2016. С.118.

<sup>6</sup> Гражданское уложение Германии (ГГУ) от 18.08.1896 (ред. от 02.01.2002г.) (с изм. и доп. по 31.03.2013г.) // Гражданское уложение Германии: Вводный закон к Гражданскому уложению. - 4-е изд., перераб. М.: Инфотропик Медиа, 2015. С. VIII - XIX, 1 - 715.

<sup>7</sup> Данилова, А. В. Форма совершения совместного завещания супругов в Российской Федерации и Федеративной Республике Германии: сравнительно-правовой анализ // Молодой ученый. 2020. № 23 (313). С. 205.

Во-первых, завещание приобретает юридическую силу только после смерти завещателя, так как составляется на случай его смерти. Необходимо отметить, что данный признак является ключевым.

Вторым признаком, наличие которого бесспорно, является строго личный характер завещания (п. 3 ст. 1118 ГК РФ и § 2064 ГГУ), а если говорить конкретнее, то невозможность его составления представителем по доверенности или по закону.

Дронилов В.К. дает более развернутое определение завещания, а именно: «Завещание есть юридический акт, не имеющий юридического характера при жизни составителя и заключающий в себе одностороннее распоряжение физического лица, сделанное в установленной форме о том, что должно быть исполнено после его смерти и главным образом в отношении предоставления его имущества в пользу известных лиц»<sup>8</sup>.

Исходя из данного определения, можно выделить еще один признак. Это то, что в завещании содержится распоряжение о судьбе имущества и назначении наследника. Данный вопрос является спорным как в отечественном праве, так и в германском. Истоки этой проблематики восходят еще к римскому праву. В нем существовал такой институт как кодициллы (codicillum). В отличие от завещания, кодицилл содержал в себе завещательный отказ или распоряжения, поручаемые наследнику. Следовательно, завещание всегда было одним, а кодициллов неограниченное количество<sup>9</sup>. Указанные различия ранее были восприняты и германским правом, однако Германское гражданское уложение прекратило их значение, так как оно допускает существование завещаний и без назначения наследника.

ГГУ известно такое понятие как негативные завещания. Суть его заключается в том, что наследодатель отстраняет от наследования супруга,

---

<sup>8</sup> Дронилов В.К. Наследование по завещанию в советском праве. Киев: Из-во Киевского гос. ун-та им. Т.Г. Шевченко, 1957. С.14-15

<sup>9</sup> Победоносцев К.П. Курс гражданского права. Часть вторая: Права семейственные, наследственные и завещательные. М.: Статут, 2017. С.425.

супругу или какого-либо родственника, но не назначает другого наследника или же назначает лишь душеприказчика.

Что касается российского права, то кодицилов в нем никогда не существовало, а юридическая природа завещания, в котором отсутствовало назначение наследника, вызывало споры среди ученых-цивилистов. До революции существовало мнение, что завещанием считается только такое распоряжение, в котором указан наследник<sup>10</sup>.

Противоположную точку зрения высказывал в своих трудах Д.И. Мейер. По его мнению, данное противоречие было вызвано неоднозначностью действовавшего в то время Свода законов гражданских Российской империи. Так, согласно ст.1026 Свода «имущества завещаемые и лица, коим оные завещаются, должны быть в завещании точно означены». Однако Свод не знал и отказополучателей, поэтому завещание могло содержать только указание на лицо, которое должно было получить какую-либо выгоду за счет наследников по закону<sup>11</sup>.

В советское же время преобладало мнение, что «распоряжение, в котором не указан наследник не есть завещание». Это мнение исходило из буквального толкования ГК РСФСР 1922г.<sup>12</sup>

Современный российский законодатель не рассматривает назначение наследника как обязательный элемент завещания, связано это со свободой завещания, предусмотренной ст. 1119 ГК РФ, а в силу ст. 1137 ГК РФ завещание может состоять только из завещательного отказа.

Таким образом, исходя из изложенного, признак назначения наследника не является обязательным, не меняет юридическую природу завещания и не лишает его действительности.

---

<sup>10</sup> Анненков К. Система русского гражданского права. Т. VI: Право наследования. СПб.: Типография М.М. Стасюлевича, 2018. С.304.

<sup>11</sup> Русское гражданское право. В 2-х частях: По исправленному и дополненному 8-му изданию, 1902 г. Ч. 2 / Мейер Д.И.; Редкол.: Ем В.С., Козлова Н.В., Корнеев С.М., Кулагина Е.В., Панкратов П.А., Суханов Е.А. М.: Статут, 1997. 455 с.

<sup>12</sup> Постановление ВЦИК от 11.11.1922 «О введении в действие Гражданского кодекса Р.С.Ф.С.Р.» (вместе с "Гражданским кодексом Р.С.Ф.С.Р.")» (утратил силу) // СУ РСФСР. 1922. № 71. Ст. 904.

Федеральным законом от 19.07.2018г. №217-ФЗ «О внесении изменений в ст.256, ч. 1 и ч. 3 ГК РФ»<sup>13</sup> в российское наследственное право внесены также нормы о наследственном договоре.

Ранее также предпринимались попытки ввести в законодательство России конструкцию наследственного договора, однако успеха они не имели в связи с непроработанностью. Теперь же закон о введении изменений вступил в силу, и хочется верить, что наследственный договор найдет свое практическое применение, однако многие теоретики считают, что законодательные нормы имеют множество недостатков.

Для того, чтобы решить так ли это на самом деле рассмотрим наиболее значимые положения законодательства, посвященные наследственному договору.

Статья 1140.1 ГК РФ содержит определение наследственного договора. Согласно этой статье наследодатель вправе заключить с любым из лиц, которые могут призываться к наследованию, договор. Условия такого договора определяют круг наследников, а также порядок перехода их прав на имущество наследодателя после его смерти или к пережившим третьим лицам, которые могут призываться к наследованию. Кроме того, наследственный договор может возлагать на участвующих в нем лиц обязанность совершить какие-либо действия, которые не противоречат закону, исполнить завещательный отказ, возложение.

Германские цивилисты определяют наследственный договор как распоряжение на случай смерти, составленное двумя и более лицами, имеющее форму договора. В этом договоре наследодатель указывает другую сторону или третье лицо своим наследником.

Положения Кодекса о переходе имущества в порядке универсального правопреемства не претерпели каких-либо изменений, а значит,

---

<sup>13</sup> Федеральный закон от 19.07.2018 N 217-ФЗ «О внесении изменений в статью 256 части первой и часть третью Гражданского кодекса Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. 2018. № 30. Ст. 4552.

наследственный договор как одно из оснований наследования не изменяет данный порядок и не устанавливает другого характера правопреемства.

Необходимо отметить, что наследственный договор имеет двойственный характер. С одной стороны, это договор, так как он содержит основные его признаки, такие как согласованное волеизъявление сторон, направленность на установление, изменение и прекращение гражданских прав и обязанностей, соответствующая форма. А с другой стороны, наследственный договор — это распоряжение на случай смерти.

Стоит обратить внимание, что права и обязанности участников наследственного договора не могут отчуждаться или каким-либо образом передаваться, так как связаны с личностью.

Кроме того, в случае если в отношении одного и того имущества составлено несколько наследственных договоров с разными лицами, то применяться будет наследственный договор с более ранней датой. Это есть исключение из общего правила наследственного права о том, что силу имеет то завещание, которое сделано позднее.

Необходимо отметить, что законодательством, пока к сожалению, не предусмотрены механизмы защиты наследников от возможных недобросовестных действий наследодателя. Ввиду этого, целесообразным было бы применить опыт ГГУ (§2286-2287). Германским Уложением запрещены сделки, причиняющие какой-либо вред наследнику по договору под страхом истребования этого имущества у стороны по такой сделке. Вот почему было бы вполне оправданным введение норм возлагающих на наследников бремя доказывания недобросовестности наследодателя.

Право на оспаривание наследственного договора связано с моментом подачи соответствующего иска – при жизни наследодателя это право принадлежит стороне такого договора, а после открытия наследства – лицу, чьи права и законные интересы нарушены этим договором.

Расторжение или изменение наследственного договора возможно только при жизни его сторон по их соглашению либо по решению суда ввиду существенных изменений обстоятельств. При этом, данное условие является императивным, так, в одном случае, как было указано Энским кассационным судом общей юрисдикции, в заключенных наследственных договорах раздел «VI - изменение условий договора и его расторжение» полностью противоречит ст. 1140.1 ГК РФ и таким образом этот пункт в заключенных наследственных договорах при рассмотрении данного спора, применяться не может<sup>14</sup>.

Подводя итог всему вышеизложенному в рамках данной статьи, мы можем отметить, что во-первых, законодательство РФ, в отличие от германского законодательства, не содержит легального определения завещания. Во-вторых, главным требованием, предъявляемым к содержанию завещания в обоих правопорядках, является законность, а содержание завещания может включать в себя распоряжения о завещательном отказе, подназначении наследников и душеприказчике, правовой статус которых имеет некоторые различия в российском и германском праве. В-третьих, введенные законодательные нормы, регламентирующие действие наследственного договора, по сравнению с ФРГ, на сегодняшний день весьма несовершенны. Наследственный договор как бы уводит от консервативного завещания. Однако ФНП при обсуждении вопросов о введении наследственного договора отмечала, что сохранить консервативные элементы завещания, такие как обязательная доля, направленный отказ, невозможно. И все-таки, наследственный договор является вполне жизнеспособным инструментом, если доработать некоторые положения, а этому поможет лишь практика. В целом же укажем, что несмотря на позитивные изменения (проведенные в последние годы), отечественной системы правового

---

<sup>14</sup> Определение Четвертого кассационного суда общей юрисдикции от 28.07.2020 по делу N 88-12855/2020 // Режим доступа: <https://4kas.sudrf.ru/>. (дата обращения: 22.01.2021г.).

регулирования наследования по завещанию, все же система правового регулирования данного вопроса по законодательству ФРГ выглядит более системно и учитывает ряд важных обстоятельств, которые не в полной мере затрагивает действующее отечественное законодательство.

### **Список используемой литературы:**

1. Лебедева М.Л., Лукашев И.А. Институт наследования Германии и России: компаративный анализ // Вестник Марийского государственного университета. Серия: Исторические науки. Юридические науки. 2015. Т. 1. № 1 (1). С. 82-90.
2. Никулина В.Г. Наследование по завещанию в России и Германии: сравнительно-правовой анализ // Актуальные проблемы современной юриспруденции. Электронный сборник материалов Международной научно-практической конференции магистрантов, аспирантов, студентов и молодых ученых. Институт права и экономики. 2017. С. 411-416.
3. Урусов С.С. Сравнительно - правовой анализ принципов наследования по законодательству России и Германии // Аллея науки. 2019. Т. 2. № 3 (30). С. 581-585.
4. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья от 26.11.2001 N 146-ФЗ (ред. от 18.03.2019г.) // Собрание законодательства РФ. 2001. № 49. Ст. 4552.
5. Медведева И.Г. Семейное и наследственное право в нотариальной практике. М.: Статут, 2016. 244 с.
6. Гражданское уложение Германии (ГГУ) от 18.08.1896 (ред. от 02.01.2002г.) (с изм. и доп. по 31.03.2013г.) // Гражданское уложение Германии: Вводный закон к Гражданскому уложению. - 4-е изд., перераб. М.: Инфотропик Медиа, 2015. С. VIII - XIX, 1 - 715.
7. Данилова, А.В. Форма совершения совместного завещания супругов в Российской Федерации и Федеративной Республике Германии:

сравнительно-правовой анализ // Молодой ученый. 2020. № 23 (313). С. 205-210.

8. Дронигов В.К. Наследование по завещанию в советском праве. Киев: Из-во Киевского гос. ун-та им. Т.Г. Шевченко, 1957. 136 с.

9. Победоносцев К.П. Курс гражданского права. Часть вторая: Права семейственные, наследственные и завещательные. М.: Статут, 2017. 639 с.

10. Анненков К. Система русского гражданского права. Т.VI: Право наследования. СПб.: Типография М.М. Стасюлевича, 2018. 526 с.

11. Русское гражданское право. В 2-х частях: По исправленному и дополненному 8-му изданию, 1902 г. Ч. 2 / Мейер Д.И.; Редкол.: Ем В.С., Козлова Н.В., Корнеев С.М., Кулагина Е.В., Панкратов П.А., Суханов Е.А. М.: Статут, 1997. 455 с.

12. Постановление ВЦИК от 11.11.1922 «О введении в действие Гражданского кодекса Р.С.Ф.С.Р.» (вместе с "Гражданским кодексом Р.С.Ф.С.Р.")» (утратил силу) // СУ РСФСР. 1922. № 71. Ст. 904.

13. Федеральный закон от 19.07.2018 N 217-ФЗ «О внесении изменений в статью 256 части первой и часть третью Гражданского кодекса Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. 2018. № 30. Ст. 4552.

14. Определение Четвертого кассационного суда общей юрисдикции от 28.07.2020 по делу N 88-12855/2020 // Режим доступа: <https://4kas.sudrf.ru/>. (дата обращения: 22.01.2021г.).