

ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ АВТОНОМНОЕ  
ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ  
«Российский университет дружбы народов имени Патриса Лумумбы»

На правах рукописи

**КОМЛЕВА Татьяна Михайловна**

**Наследование по завещанию в Испании**

Специальность: 5.1.3. Частно-правовые (цивилистические) науки

Диссертация на соискание ученой степени  
кандидата юридических наук

Научный руководитель:  
доктор юридических наук, профессор  
Фролова Евгения Евгеньевна

Москва – 2024

## Оглавление

ВВЕДЕНИЕ.....	4
ГЛАВА I. ИСТОРИЧЕСКИЕ ОСНОВЫ ФОРМИРОВАНИЯ И СОВРЕМЕННОЕ СОСТОЯНИЕ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ НАСЛЕДОВАНИЯ В ИСПАНИИ.....	17
1.1. Влияние римского права на формирование наследственного права Испании.....	17
1.2. Влияние германского права на формирование наследственного права Испании.....	21
1.3. Первые правовые источники наследственного права Испании.....	25
1.4. Особенности правового регулирования наследственных правоотношений в некоторых автономных сообществах Испании.....	31
1.4.1. Правовое регулирование и основные особенности наследования в Арагоне.....	38
1.4.2. Правовое регулирование и основные особенности наследования в Каталонии.....	45
1.4.3. Правовое регулирование и основные особенности наследования на Балеарских островах.....	51
1.4.4. Правовое регулирование и основные особенности наследования в Наварре.....	54
1.4.5. Правовое регулирование и основные особенности наследования в Стране Басков.....	60
1.4.6. Правовое регулирование и основные особенности наследования в Галисии.....	63
ГЛАВА II. ПРАВОВАЯ ПРИРОДА И ХАРАКТЕРНЫЕ ЧЕРТЫ ЗАВЕЩАНИЯ В ИСПАНИИ.....	67
2.1. Понятие завещания и его основные характеристики в испанской доктрине.....	67

2.2. Виды завещаний и порядок их оформления по законодательству Испании.....	80
2.3. Общие положения наследования по завещанию в Испании.....	117
ГЛАВА III. СВОБОДА ЗАВЕЩАНИЯ КАК ОДИН ИЗ ОСНОВОПОЛАГАЮЩИХ ПРИНЦИПОВ НАСЛЕДСТВЕННОГО ПРАВА ИСПАНИИ.....	129
3.1. Понятие и сущность принципа свободы завещания в Испании.....	129
3.2. Лишение наследства как один из механизмов реализации принципа свободы завещания в Испании.....	141
3.3. Ограничение принципа свободы завещания в Испании.....	150
ЗАКЛЮЧЕНИЕ.....	168
СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ.....	173

## ВВЕДЕНИЕ

**Актуальность темы исследования.** Правовое регулирование наследственных правоотношений имеет важное значение ввиду их специфики и вовлечения в них большого количества граждан. Общественные отношения, возникающие в сфере наследования имущества, имеют богатую историю регулирования. В то же время в каждой стране особенности наследования predetermined историческими, социально-экономическими, культурными и иными факторами. Тем самым современные государства выработали определенные подходы к правовому регулированию наследственных отношений, как основанные на исторической преемственности, так и диктуемые динамикой развития государства.

Актуальность исследования испанского опыта правового регулирования отношений, связанных с наследованием по завещанию, для отечественной науки наследственного права вызвана рядом причин. Для Российской Федерации важным этапом развития права в целом и наследственного права в частности стал распад СССР, отказ от социалистической модели развития, и, соответственно, переход к новой модели политического и государственного устройства. Рассматриваемые процессы сопровождались переходом к рыночной экономике, реформированием гражданского законодательства, усилением внимания законодателя к праву на свободное распоряжение имуществом через завещание, принятием мер к повышению предсказуемости и стабильности наследственных правоотношений и имущественного оборота.

В то же время наследственные правоотношения весьма динамичны. Развитие отечественного наследственного права характеризуется активным внедрением современных технологий (в том числе посредством развития электронного документооборота), новых способов выражения воли завещателя (совместное завещание, наследственный договор и др.). Указанные обстоятельства требуют оперативного реагирования со стороны законодателя и юридического сообщества в целом.

В указанных условиях дополнительную актуальность приобретает исследование соответствующего зарубежного опыта. Сравнительно-правовые исследования позволяют оценить подходы зарубежных стран по различным вопросам в целях как учета позитивного опыта, так и анализа имеющихся проблем.

Испания является одним из государств, чей опыт с точки зрения правового регулирования наследования по завещанию видится востребованным. Прежде всего это связано с тем, что особенности развития и современное состояние правового регулирования наследственных отношений в Испании в рамках отечественной науки гражданского права комплексно не исследованы.

Испания, являясь представителем романо-германской правовой семьи, воспроизвела в своем законодательстве многие разработки европейской правовой мысли. В том числе это касается норм о совместном завещании и наследственном договоре. Схожие положения относительно недавно внедрены в российское законодательство, и практика их применения пока является разнообразной.

Одновременно с этим в Испании сильны традиции, оказывающие влияние на развитие наследственного права. В динамично изменяющемся мире важно не забывать о фундаментальных аспектах жизни общества, в связи с чем актуализируется вопрос о роли семьи в жизни граждан. В рамках испанского наследственного права одним из наиболее острых вопросов является баланс интересов семьи и общества. Понимание культурного контекста помогает в правоприменительной практике и в формировании правосознания граждан. Поскольку охрана семейных ценностей является одним из приоритетных направлений государственной политики в России, изложенные аспекты предопределяют дополнительную актуальность исследования.

Немаловажным фактором является система государственного устройства Испании. Ученые-конституционалисты нередко характеризуют

Испанию как регионалистское или даже квазифедеративное государство. Эта изначально публично-правовая характеристика имеет значение и для наследственных правоотношений, поскольку последние регулируются не только национальным, но и региональным законодательством. Данный аспект представляет несомненный научный интерес для федеративных государств, таких как Российская Федерация.

Таким образом, исследование темы наследования по завещанию в Испании имеет значительную теоретическую и практическую значимость, охватывая широкий спектр юридических, социальных, культурных аспектов в совокупности.

**Степень научной разработанности темы.** В современной отечественной правовой науке вопросы наследственного права и завещания исследуются достаточно давно. Существенное влияние на развитие науки наследственного права в Российской Федерации и на соответствующее законодательство оказали научные труды ведущих отечественных ученых, среди которых выделяются работы А.П. Анисимова, Г.Н. Амфитеатрова, Б.С. Антимонова, Т.А. Батровой, М.Ю. Барщевского, А.В. Бегичева, В.А. Белова, А.В. Бенедиктова, Д.М. Генкина, Б.М. Гонгало, М.В. Гордона, К.А. Граве, В.П. Грибанова, О.В. Гридневой, А.А. Демичева, Н.Б. Демина, В.В. Долинской, И.А. Зенина, О.С. Иоффе, М.Ю. Козлова, О.А. Красавчикова, З.Г. Крыловой, С.М. Корнеева, М.И. Кулагина, Н.В. Летовой, В.А. Мусина, Е.Л. Невзгодиной, А.М. Немкова, П.С. Никитюка, И.Б. Новицкого, Л.И. Петражицкого, К.П. Победоносцева, И.А. Покровского, А.А. Подопригоры, В.К. Пучинского, А.А. Рождественского, Рубанова, Л.И. Руднева, А.Я. Рыженкова, В.А. Рясенцева, В.И. Синайского, Е.А. Скрипилева, В.И. Серебровского, Е.А. Суханова, Ю.К. Толстого, А.В. Фиошина, Р.О. Халфиной, В.М. Хвостова, С.А. Чаркина, Т.Д. Чепиги, П.В. Чугунова, Г.Ф. Шершеневича, Е.М. Щинниковой и ряда других авторов.

Однако, несмотря на наличие множества публикаций, посвященных изучению и анализу российского наследственного права, природы завещания,

принципа свободы завещания, его ограничения, взаимодействия нотариата с гражданами при совершении нотариальных действий в настоящее время в отечественной правовой науке отсутствуют системные комплексные научные исследования, посвященные рассмотрению данных вопросов применительно к Испании.

При проведении диссертационного исследования использованы научные труды ведущих испанских цивилистов и теоретиков в области гражданского и наследственного права, а также практикующих нотариусов. В числе работ, посвященных вышеназванным вопросам, можно выделить следующих испанских авторов: Альберт Ламарка Маркес, Андрес Уррутиа, Антони Бакер Алой, Викторио Магариньос Бланко, Жордано Бареа, Игнасио Гома Ланзон, Луис Пуэртас Медина, Карлос Эспино Бермель, Консуэло Орозко, Мануэль Альбадехо, Марта Мадринья Васкез, Назарио де Олеага, Оскар Монхе, Ортега Пардо, Палома де Баррон Арничес, Переда Гамез, Пастор Алварез, Перез Гименез, Родригес Росадо, Сантос Бриз, Сирвент Гарсия, Санчез Аристи, Торрент Руиз, Теодора Фелина, Торрес Гарсия, Фернандо Родригес Прието, Фернандо Гома Ланзон, Франциско Рамон Фернандес, Ханс Бэккерт, Хосе Мануэль Бусто Лаго, Хуан Луис Харийо Гомез, Эсер Гарсия Лопез, Элизабет Эррасти и ряд других.

**Цель исследования:** на основе комплексного системного анализа правового регулирования и правоприменительной практики раскрыть и охарактеризовать правовые основы наследования по завещанию в Испании.

**Задачи,** которые были поставлены для решения указанной цели:

1. Определить и охарактеризовать основные этапы становления и развития наследственного права Испании.
2. Проанализировать нормативную правовую базу Испании в области наследования по завещанию, включая региональное законодательство.
3. Установить особенности правового регулирования наследования по завещанию в Испании.

4. Определить понятие завещания, выделить его виды и основные характеристики по законодательству Испании.

5. Охарактеризовать принцип свободы завещания, его природу и значение.

6. Исследовать формы реализации свободы завещания в современном наследственном праве Испании.

7. Проанализировать правоприменительную практику по наследственным спорам в контексте темы исследования.

8. Комплексно исследовать релевантные доктринальные источники.

9. Определить динамику развития наследственных правоотношений в Испании.

10. Выявить наиболее успешные практики, применяемые в Испании, в целях возможного заимствования в рамках российской правовой системы.

**Объектом** диссертационного исследования являются общественные отношения, связанные с наследованием имущества и имущественных прав граждан по завещанию по праву Испании.

**Предметом** диссертационного исследования являются нормы права, регулирующие общественные отношения, возникающие при наследовании по завещанию в Испании, а также правоприменительная судебная практика и испанская правовая доктрина.

**Методология и методы исследования.** Методологическую основу исследования составляет совокупность методов научного познания:

1. *Историческая методология.* Необходимость применения исторической методологии предполагается практически в любом правовом исследовании. Изучение исторических особенностей становления и развития соответствующих правоотношений играет важную роль в оценке современного состояния правового регулирования и определении перспектив их дальнейшего развития.

2. *Герменевтическая методология.* Данную методологию называют еще методологией интерпретации. Важность ее заключается в том, что

развитие общественных отношений зависит от того, как трактует конкретный человек норму права, научные тексты, понятие проблемы. Поскольку в наследственные правоотношения вовлечено большое количество граждан и такие отношения связаны с большим количеством правоприменителей, указанный метод представляется крайне важным с точки зрения понимания и интерпретации природы наследования по завещанию в Испании.

3. *Сравнительно-правовой метод.* Исходя из названия темы диссертационного исследования, оно преимущественно посвящено особенностям наследования по завещанию в Испании. Однако при изучении опыта зарубежных стран неизбежно сравнение с применяемыми в России подходами, что способствует выявлению особенностей развития наследственных правоотношений в другой стране, в частности в Испании. Проводить сравнение целесообразно как в отношении законодательного регулирования, так и применительно к теоретическим воззрениям ученых и практиков.

4. *Метод анализа.* Данный метод занимает одно из ключевых мест в настоящем исследовании. Его применение заключается в сборе и обработке данных и информации, их изучении, сравнении, сопоставлении, применении, а также в подборе, рассмотрении и сравнении необходимых источников и литературы.

5. *Метод синтеза.* Для изучения темы наследования по завещанию в Испании необходимо изучить историческую основу наследственного права, нормативную правовую базу, в том числе региональные правовые акты, судебную практику, понятие завещания, его типы и виды, процедуру удостоверения завещания, принцип свободы завещания, его реализация и ограничения и т.д. Необходимо изучить детали вопроса для реализации комплексного подхода в исследовании.

**Теоретическую** основу исследования составляют идеи и концепции, сформулированные в научных исследованиях зарубежных, преимущественно

испанских, ученых в области гражданского и наследственного права, а также труды российских ученых по теме исследования.

**Нормативную** основу исследования составляют Конституция Испании 1978 года, Гражданский кодекс Испании 1889 года, национальное законодательство и законодательство автономных сообществ Испании, судебные акты Конституционного суда Испании, Верховного суда Испании и иных судов судебной системы Испании.

**Научная новизна** диссертационной работы обусловлена комплексным системным исследованием правовых основ института наследования по завещанию в Испании, взаимодействия нотариуса и граждан в части наследования имущества и имущественных прав по завещанию в Испании, составления завещания, его типов и видов, процедуры оформления, а также определением содержания принципа свободы завещания в Испании, порядка и пределов ограничения свободы завещания в Испании, характеристикой некоторых особенностей правового регулирования наследственных правоотношений в отдельных автономных сообществах Испании, и полученными научными результатами.

Научной новизной обладают основные **положения, вынесенные на защиту**, в том числе:

1. Наследственные правоотношения в Испании, правовую основу которых составляет прежде всего Гражданский кодекс 1889 года, действующий с некоторыми изменениями до сих пор, обладают значительной преемственностью и учитывают исторические, традиционные и культурные аспекты развития страны, сохраняющие актуальность по сегодняшний день. Отличительная особенность правового регулирования наследственных правоотношений в Испании - предоставление отдельным автономным сообществам (например, Арагон, Галисия, Каталония, Балеарские острова, Страна Басков, Наварра) права принятия собственных нормативных актов: гражданских кодексов, законов о гражданском праве Сообщества и др. В испанской доктрине такой подход именуется фортальным правом или

форальным режимом. При этом в автономных сообществах на законодательном уровне признается приоритет регионального законодательства в области гражданского регулирования над национальным; последнее регулирует общественные отношения в части, неурегулированной региональным законодательством.

2. В Испании используется такое понятие как «гражданский статус лица», способы приобретения которого закреплены в статье 14 Гражданского кодекса Испании, которое подразумевает своего рода «привязку» гражданина к определенной территории, в том числе и с точки зрения наследственных правоотношений. Это, в частности, означает, что нормы форального права распространяют свое действие только на тех лиц, которые проживают на территории данного региона.

3. Законодательство Испании устанавливает приоритет наследования по завещанию. Данный подход подтверждается судебной практикой Испании. Наследование по закону возникает при отсутствии завещания. Наследственное законодательство Испании направлено на стимулирование граждан на прижизненное выражение своей воли по распоряжению своим имуществом на случай смерти посредством создания различных форм и механизмов выражения своей воли. Кроме того, приоритет наследования по завещанию выражается в том числе и в том, что отказавшееся от принятия наследства по завещанию лицо отказывается и от наследования по закону (ст. 1009 Гражданского кодекса Испании).

4. В отдельных автономных сообществах Испании предусмотрена возможность удостоверения доверенности, которая действительна после смерти доверителя. Она сохраняет свое действие до тех пор, пока не будет отменена лицом, которого умерший назначил исполнителем его воли. В такой доверенности могут быть указаны полномочия по распоряжению наследством или иные обязанности наследника по своему собственному свободному усмотрению или в соответствии с оговоренными инструкциями. Такой тип доверенности обладает признаками квазизавещательного распоряжения.

Кроме того, одним из видов завещания в Испании является завещание по поручению (доверенности). Это означает, что завещание возможно составить через представителя. Подобный подход не закреплен на национальном уровне, а является разработкой отдельных автономных сообществ.

5. В Гражданском кодексе Испании отсутствует понятие свободы завещания, в то время как оно закреплено в ряде автономных сообществ, где в соответствующих законах имеются отдельные главы, посвященные свободе завещания. В испанской доктрине различают понятия «свобода завещания» и «свобода завещать», что подчеркивает важность самого документа, а также воли человека. В самом широком смысле «свобода завещания» означает признаваемое за гражданами право решать вопрос о распределении своего имущества в противовес тому, что установлено законодательством, которое в этом случае выступает в качестве вспомогательного механизма наследования. При свободе завещания лицо само решает, составлять ему завещание или нет, а под «свободой завещать» понимается свобода в выражении своей воли в содержании акта.

6. Принцип свободы завещания, его содержание, применение и ограничение в Испании также различаются в зависимости от региона. Основным ограничением принципа является наличие обязательной доли, также называемое в испанском законодательстве и доктрине «легитимация». По вопросу обязательной доли существуют различные мнения и дискуссии среди ученых и практиков. Важной особенностью является то, что в некоторых автономных сообществах нет норм об обязательной доле, что означает более широкую степень свободы завещания. В зависимости от автономного сообщества различается размер и форма выплаты обязательной доли. Принимая во внимание имеющиеся споры, законодатель идет по пути ослабления и упразднения столь императивного характера обязательной доли. По мнению испанских ученых, решение законодателя необязательно должно заключаться в отмене обязательной доли наследства, но возможно ее

качественное и количественное сокращение или замена правом на содержание или иными механизмами.

7. Лишение наследства является одним из оснований проявления свободы завещательных прав граждан. При этом лишить наследника наследства без указания на то причины невозможно. Гражданское законодательство Испании предусматривает конкретные основания для лишения наследства, при отсутствии которых положения завещания о лишении наследства будет недействительным.

8. Наследование в Испании представляет собой сложную бюрократическую процедуру. Современный мир отличается использованием технологий, электронных ресурсов, программ и систем. Однако Испания не отличается их широким применением в наследственных правоотношениях. Имеются многочисленные организации, которые наследники обязаны посетить для сбора документов, необходимых для открытия наследственного дела.

В первую очередь, можно отметить наличие при Министерстве юстиции Реестра актов последней воли, который выдает Свидетельство об актах последней воли лица, необходимое для запроса завещания при его наличии у соответствующего нотариуса, которое наследник запрашивает также самостоятельно. При отсутствии завещания наследнику необходимо пройти соответствующую процедуру у нотариуса и получить Декларацию об объявлении наследников по закону. Только после этого возможно приступить к открытию наследственного дела.

Кроме того, прежде чем начать процесс раздела наследства, нотариусу необходимо произвести инвентаризацию имущества умершего лица, по итогам которой составляется опись имущества.

Изложенные аспекты значительно усложняют процедуру наследования для граждан. Представляется, что в этой части испанское законодательство может быть значительно усовершенствовано путем сокращения временных и финансовых издержек наследников.

9. Принятие и отказ от наследства в Испании являются полностью добровольными и свободными действиями. Принятие и отказ от наследства, однажды сделанные, являются безотзывными и не могут быть оспорены, за исключением случаев, определенных законодательством (например, наличие нарушений в части требований к форме и содержанию завещания; совершение завещания, недееспособным лицом или под давлением; обнаружение нового завещания и др.).

10. По испанскому праву дети являются первоочередными наследниками. защите наследственных прав детей уделяется повышенное внимание. Это среди прочего проявляется в том, что дети являются обязательными наследниками при наличии завещания и размер обязательной доли всегда выше, чем у остальных обязательных наследников.

В отдельных автономных сообществах данные положения дополняются повышенными гарантиями для детей. Так, в Наварре дети от предыдущего брака не должны получать от своих родителей меньше, чем дети или супруг в последующем браке. Если дети от любого брака умирают раньше родителей, соответствующие наследственные права переходят по праву представления их наследникам (при наличии таковых). Кроме того, отец или мать, вступившие в повторный брак, обязаны сохранить и оставить детям от предыдущего брака или их потомкам право собственности на все имущество, которое было приобретено по любым возмездным сделкам в период брака. Наличие подобных норм подчеркивает приоритет и важность защиты детей. Тем самым законодатель стимулирует граждан на сохранение семьи и сокращение разводов.

11. Сроки принятия наследства являются также отличительной чертой наследственного права Испании. В законодательстве отсутствуют четкие сроки для принятия или отказа от наследства. Различаются налоговые и гражданские сроки.

Налоговым сроком считается шестимесячный срок с момента смерти лица, который установлен для уплаты налога на наследство.

Гражданские сроки – это сроки, в течение которых наследник определяется, принять ему наследство или отказаться от него. В Испании гражданские сроки более гибкие, поскольку принять или распределить наследство возможно в любое время, так как нет фиксированного срока и разрешено оформить документы фактически в любое время. Тем не менее рекомендуется сделать это в течение 6-месячного срока, установленного налоговым законодательством. Существует процедура призыва наследника к выражению своей воли. Любое заинтересованное лицо, которое докажет свою заинтересованность в принятии или отказе наследника от наследства, может обратиться к нотариусу, чтобы тот сообщил наследнику, что у него есть период в тридцать календарных дней для принятия или отказа от наследства. Также указывается, что, если лицо не выразит свою волю в течение указанного периода, наследство будет считаться принятым (ст. 1005 ГК).

**Теоретическая значимость исследования обусловлена** комплексным исследованием вопросов, связанных с наследованием по завещанию в Испании, что способствует развитию отечественной науки гражданского и наследственного права и расширяет представления о подходах к правовому регулированию наследственных правоотношений.

**Практическая значимость проведенного исследования** определяется сформулированными по результатам исследования применительно к Испании выводами о природе завещания, реализации и ограничениях принципа свободы завещания, влиянии культурных особенностей и традиций на развитие наследственного права Испании. Результаты исследования могут быть использованы в дальнейшей научной деятельности, преподавании отдельных частно-правовых дисциплин, законотворческой и правоприменительной деятельности.

**Степень достоверности и апробация результатов исследования.** Диссертация подготовлена и обсуждена на кафедре гражданского права и процесса и международного частного права юридического института Российского университета дружбы народов имени Патриса Лумумбы.

Основные результаты исследования представлены в десяти научных публикациях автора по теме диссертации, в том числе в пяти научных статьях автора, опубликованных в изданиях, рекомендованных Высшей аттестационной комиссией при Министерстве науки и высшего образования Российской Федерации для опубликования результатов диссертационного исследования, в одной коллективной монографии.

**Структура диссертации.** Диссертация состоит из введения, трех глав, десяти параграфов, заключения и списка литературы.

# ГЛАВА I. ИСТОРИЧЕСКИЕ ОСНОВЫ ФОРМИРОВАНИЯ И СОВРЕМЕННОЕ СОСТОЯНИЕ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ НАСЛЕДОВАНИЯ В ИСПАНИИ

## 1.1. Влияние римского права на формирование наследственного права Испании

Наследственное право регулирует общественные отношения, касающиеся преимущественно определения судьбы имущества и имущественных прав после смерти человека. Нормами наследственного права регулируются такие вопросы, как определение дальнейшей судьбы имущества, активов, связанных с ними правоотношений, приобретенных умершим при жизни, определение круга наследников, распределение между ними имущества и имущественных прав и т.д. Согласно положениям Гражданского кодекса Испании (далее также — ГК, Гражданский кодекс) наследство включает в себя все имущество, права и обязанности умершего лица<sup>1</sup>. На сегодняшний день законодатель достаточно ясно устанавливает круг наследников, очередность наследования, распределение имущества умершего среди наследников и т.д. Однако действующее регулирование основано на предшествующем многовековом опыте, в ходе которого формировались подходы к правовому регулированию вышеуказанных вопросов. Для того чтобы проследить динамику регулирования соответствующих правоотношений, необходимо обратиться к истории и проанализировать, как развивалось наследственное право и какие факторы на это влияли.

Римское право считается первым и одним из важных этапов в зарождении и развитии наследственного права в его современном понимании.

Наследование существовало уже у некоторых древних народов, хотя, как известно, приобрело свою истинную форму только в Риме. Например, в Египте

---

<sup>1</sup> Real Decreto de 24 de julio de 1889 por el que se publica el Código Civil. Ministerio de Gracia y Justicia, Gaceta de Madrid, núm. 206, de 25 de julio de 1889 Referencia: BOE-A-1889-4763.

в результате абсолютной идеи семейного совладения, которая, вероятно, преобладала до времен Дария I, существовало полное равенство между всеми лицами, призванными к наследованию.

В Риме наследование было напрямую связано с семьей, поэтому в зависимости от того, как менялась концепция семейного ядра, параллельно происходили определенные изменения и в наследовании. На данном, первом этапе развития наследственному праву были присущи суровость и формализм.

Указывалось, что наследственность является следствием организации семьи. После смерти отца наследник принимал на себя управление семьей.

Слово «наследование» происходит от лат. «succedere», под которым понимаются отношения между предшественником и преемником. Предшественника сменяет преемник. В широком смысле это замена одного лица на другое в правовых отношениях. При наследовании замена лица происходит по причине смерти.

Викторио Полакко, основываясь на глоссариях, говорит, что человек, который наследует наследство, называется «hereditando»<sup>2</sup> или «causante»<sup>3</sup>. Наследник — это человек, призванный к наследству, который уже сделал его своим, приняв его. По его мнению, наследник приобретает имущество умершего на основании теории глоссаторов, которые считают, что наследование является вещным правом.

Ульпиан утверждал, что наследство представляет не личность наследника, а личность умершего, что доказывается многими аргументами «*ius civile*»<sup>4</sup>.

В настоящее время в доктрине существует понятие, которое представляет собой приобретение одним лицом имущества, отчужденного или оставленного другим. Первый (приобретатель) становится правопреемником второго (передающего). В универсальном смысле оно состоит из всей

---

<sup>2</sup> От лат. — наследник.

<sup>3</sup> От лат. — наследователь.

<sup>4</sup> От лат. — гражданское право, характерное для граждан Древнего Рима.

совокупности наследства как блока, а в сингулярном смысле — из единичных, определенных и отдельных прав.

Наследственное право нередко рассматривают как подотрасль гражданского права, представляющую собой совокупность норм, регулирующих судьбу имущества или правоотношений физического лица после его смерти. Такая классификация наследования как одного из трактатов частного права является современной. Ни в Институциях Юстиниана, ни в Дигестах нет никакой систематизации этого вопроса.

Можно выделить три основных этапа развития римского наследственного права в зависимости от его трансформации, которые возникали на протяжении веков.

Первоначально наследственное право регулировалось «*ius civile*» (формалистским), основанным на движимом имуществе и агнатической семье<sup>5</sup>, созданной и поддерживаемой идеей «*potestas*»<sup>6</sup>, когда термины «семья» и «наследство» — равнозначны. В этот период наследник, вместо того чтобы наследовать передачу имущества, оставленного умершим, продолжал семейную власть. В вопросах наследования на протяжении всего этого периода целью было сохранение преемственности семьи.

Затем был другой период — классический, который проецировал на право наследования дуализм между «*ius civile*» и «*ius honorarium*»<sup>7</sup> наряду с гражданским правом наследования. Меры главы семьи не отступали от «*ius civile*». Глава семьи формировал почетное право наследования, которое ограничивалось указанием его в качестве владельца имущества умершего. Это называлось «*bonorum possessio*»<sup>8</sup>. На данном этапе начинают иметь значение кровные узы, а власть главы семьи немного смягчается. Сын призывается к наследованию после смерти отца.

---

<sup>5</sup> Семья, которая объединялась под властью главы семьи. Здесь говорится также о кровных родственных отношениях одного лица по отношению к другому, причем оба происходят от общего мужского рода.

<sup>6</sup> От лат. — социально признанная, не подвергаемая сомнению, удерживаемая и осуществляемая власть.

<sup>7</sup> От лат. — почетный закон.

<sup>8</sup> От лат. — владение имуществом, товарами.

Для классического римского права наследование является синонимом наследства. После смерти имущество полностью переходит к одному или нескольким наследникам. В случае с последним наследование является одним из способов приобретения права собственности.

Третий этап пришелся на императорский период (закон Юстиниана). Здесь прежняя двойственность исчезает, и закон о наследовании предлагает те же характеристики, которые, по сути, перешли в современные кодексы. Данный этап совершенствует предыдущие положения и впервые призывает к наследованию матерей. Появляется возможность наследования матери после детей, а также детей после матери. Расширяется право наследования по женской линии.

В этот период произошли значительные изменения в концепции семьи. Таким образом, после полного упразднения агнатических связей гражданская семья отошла на второй план, а главной стала когнатическая семья, основанная на крови. Следовательно, в этот период была создана новая система, полностью основанная на кровном родстве. Юстиниан создал новую систему наследования по завещанию, которая положила конец существовавшему до этого времени дуализму между наследственностью и «bonorum possessio» и которая в своих основных аспектах перешла в современное законодательство<sup>9</sup>.

Впервые представлена очередность наследования именно в Законе Юстиниана, которая выглядела следующим образом:

1. Дети и другие потомки умершего.
2. При отсутствии вышеперечисленных наследовали родители, другие восходящие родственники и родные братья и сестры.
3. Сводные братья и сестры.

---

<sup>9</sup> Marta Madriñán Vázquez. La representación sucesoria en el derecho común. Especial atención a su aplicación en la sucesión testamentaria // [Электронный ресурс]. Режим доступа: [https://minerva.usc.es/xmlui/bitstream/handle/10347/2488/9788498871104\\_content.pdf?sequence=1](https://minerva.usc.es/xmlui/bitstream/handle/10347/2488/9788498871104_content.pdf?sequence=1) (дата обращения: 10.04.2024).

4. Другие родственники без ограничения степени родства, однако родственники самой близкой степени должны исключать родственников самой дальней степени.

5. При отсутствии всех вышеперечисленных лиц наследником становится овдовевший супруг.

Юридическое явление передачи может быть связано со смертью передающего лица или произойти по различным причинам при его жизни. В первом случае наследование называется «*mortis causa*»<sup>10</sup>, а во втором — «*inter vivos*»<sup>11</sup>.

Типичными деловыми актами с характером «*mortis causa*» являются те, которые связаны с правопреемством, например завещание, объявление наследников в случае отсутствия завещания, с последующим принятием наследства умершего и распределением наследственной массы между наследниками<sup>12</sup>.

Соответствующие подходы к наследованию в римский период оказали несомненное влияние на современное состояние наследственного права в Испании, в том числе с точки зрения природы завещания, гарантий членов семьи при наследовании и иных аспектов, которые будут подробно раскрыты в настоящей работе.

## **1.2. Влияние германского права на формирование наследственного права Испании**

В вопросах наследования германское право было семейным правом. В этом смысле Х. Бруннер и В. Шверин в своей работе поясняют, что

---

<sup>10</sup> «*Mortis causa*» — латинское выражение, которое используется в законе для обозначения тех правовых актов, которые происходят или вступают в силу после смерти человека. Литеральный термин означает «ради смерти», что означает, что его причина — это смерть человека.

<sup>11</sup> «*Inter vivos*» — латинское выражение, означающее правовые акты, которые являются противоположными документами «*mortis causa*» и возникают по воле человека при жизни, например договор купли-продажи, дарения и т.д.

<sup>12</sup> *Sucesiones en el derecho Romano* // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.google.com/amp/s/aprenderderecho.org/2019/06/10/derecho-romano-3/%3famp=1> (дата обращения: 10.04.2024).

«наследники рождались, а не избирались, поскольку по некоторым законам кровное родство не могло быть заменено усыновлением. Распоряжения последней волей были либо неизвестны, либо запрещены»<sup>13</sup>. В этой связи необходимо обратиться к семейной организации германских народов, поскольку изменения, которые она претерпела с годами, приведут к параллельным изменениям в праве наследования, которое будет развиваться в соответствии с развитием семьи<sup>14</sup>.

Семейная организация германских народов происходит от патриархальной семейной конституции, которая является отправной точкой индоевропейского права. Действительно, характеристики древней индоевропейской семьи, похоже, сохранились в германском праве. Это была семья в широком смысле слова, в которой потомки одного человека продолжали объединяться общностью проживания до тех пор, пока отец рода был жив и мог осуществлять домашнюю власть. Однако эта идея семьи в широком смысле, с коллективным семейным достоянием, преобладавшая у индоевропейских народов, постепенно распадается на более мелкие группы, когда дети, вступая в брак, образуют другое домохозяйство<sup>15</sup>.

Развитие германского права можно разделить на несколько основных этапов:

### *1. Древние времена*

В ранний период германского права отсутствие идеи индивидуальной собственности не позволяло говорить о существовании наследственного права как такового, то есть индивидуального притязания на наследство или чужое имущество. Под частной собственностью понималось только имущество для личного пользования, такое как одежда, украшения или оружие.

---

<sup>13</sup> H. Brunner, V. Schwerin. Historia del Derecho germánico, trad. de la 8ª edición alemana por J. L. Álvarez López, Barcelona, 1936, pág. 237.

<sup>14</sup> Marta Madriñán Vázquez. La representación sucesoria en el derecho común. Especial atención a su aplicación en la sucesión testamentaria // [Электронный ресурс]. Режим доступа: [https://minerva.usc.es/xmlui/bitstream/handle/10347/2488/9788498871104\\_content.pdf?sequence=1](https://minerva.usc.es/xmlui/bitstream/handle/10347/2488/9788498871104_content.pdf?sequence=1) (дата обращения: 10.04.2024).

<sup>15</sup> L. García Valdeavellano, La Comunidad Patrimonial de la Familia en el Derecho Español Medieval, t. III, núm. 1 Salamanca 1956, pág. 16.

Таким образом, остальное имущество принадлежало так называемой семейной общине или хозяйственной общине (*Hausgemeinschaft*). Идея домашнего хозяйства основывалась на власти господина, называемого мунтом, который осуществлял ее над всеми, кто был связан с домашним хозяйством, то есть над женой, детьми, незамужними сестрами или вдовами и слугами. Однако эта власть, или мунт, осуществляемая господином дома, не имела ничего общего с правами на вещи, поскольку он имел право собственности только на несвободных слуг. Он не мог самостоятельно распоряжаться имуществом. Поэтому жена и дети, даже если они находились «под рукой» хозяина, были свободными людьми, членами сиппе<sup>16</sup>, в котором был оформлен дом, в такой степени, что могли найти в нем необходимую защиту от возможного произвола хозяина.

Что касается управления имуществом, то отец управлял им и пользовался им, поскольку имел право пользования; однако, поскольку имущество принадлежало хозяйству как коллективная собственность (*Gesamthand*), отец имел только право пожизненной ренты (*Gewere*), поскольку право индивидуальной собственности было неизвестно. После смерти отца имущество оставалось в семье и переходило его сыну или дочери.

## *2. Период Франко*

Период Франко — это период перемен, прежде всего потому, что вотчина, которая до этого времени считалась домашней вотчиной, находящейся в общих руках, начала дробиться на отдельные вотчинные массы.

Можно также заметить, что на этом этапе появляется «проблеск» права представительства, заключающийся в том, что внуки, дети умершего до смерти наследодателя, будут призваны к наследству деда, конкурируя за него вместе со своими дядями и тетями, и, следовательно, в этом случае они займут место в строгом кругу, частью которого они до сих пор не являлись.

---

<sup>16</sup> Сиппы состояли из всех тех мужчин и женщин, которые были рождены от одного отца в силу принципа агнации. На сторону отца входили дети, рожденные от законного брака и взятые им как отцом на воспитание; на сторону женщины входили в состав сиппе также незаконнорожденные дети. Свободные люди, не являвшиеся кровными родственниками, также могли стать членами сиппе.

Поэтому именно в это время домашняя собственность начинает терять свое значение и переходит в более широкий круг, хотя только в том случае, если строгий круг был исчерпан и только сначала для движимого имущества, потому что в случае недвижимого имущества право возврата сиппа все еще применялось к нему по закону Франко, т.е. недвижимое имущество нельзя было делить и оно оставалось в семейной общине.

### *3. Средние века*

В Средние века наследственное право претерпело еще большие изменения, чем во франкский период.

Хотя саксонские и фризские законы остались верны древним принципам, поскольку строгому кругу по-прежнему отдается предпочтение перед широким кругом, а наследственное престолонаследие регулируется в соответствии с исчислением по родительским кругам<sup>17</sup>.

Следовательно, решающим фактором на этом этапе является индивидуальная семья в строгом смысле (отец, мать и дети), при этом потомки будут иметь приоритет над предками и остальными родственниками. Таким образом, внуки и правнуки будут предпочтительнее родителей и братьев и сестер, что приведет к отказу от наследования по системе родительских кругов, которая будет заменена так называемым порядком родства. Согласно этой системе наследство переходит сначала к ближайшим потомкам умершего, при этом дети и другие потомки составляют первый род, во-вторых, наследство переходит к потомкам родителей, при этом родители и их потомки (родители, братья и сестры, племянники и племянницы и т.д. умершего) составляют второй род, затем к потомкам бабушек и дедушек (бабушки и дедушки и их потомки составляют третий род) и так далее. Родственники более близкого родства исключают родственников более дальнего родства, и, в свою очередь,

---

<sup>17</sup> El Notario en la historia. Colegio de Notarios del Distrito Notarial del Callao // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.notarioscallao.org.pe/el-notariado-en-la-historia/#:~:text=La%20instituci%C3%B3n%20moderna%20del%20notariado,tercer%20siglo%20despu%C3%A9s%20de%20Cristo> (дата обращения: 10.04.2024).

внутри одного родства родственники, более близкие к родительской паре, исключают более дальних.

#### *4. Современный период*

В этот период влияние римского права привело к тому, что римское право наследования при отсутствии завещания стало общим правом наследования для германцев. Таким образом, порядок наследования после умершего был бы таким же, как тот, который был разработан в римском праве в эпоху Юстиниана. Следовательно, дети и другие потомки будут наследниками первой очереди, родители, другие восходящие родственники и полнородные братья и сестры будут наследниками второй очереди, неполнородные братья и сестры — третьей очереди, а остальные родственники — четвертой очереди, принимая во внимание всегда близость степени наследования. При отсутствии всех вышеперечисленных лиц наследником становится овдовевший супруг.

Таким образом, именно в настоящее время будет введено право представительства по римскому образцу, которое будет иметь место даже у второй очереди наследников.

В отличие от Рима, германское право никогда не имело унитарной концепции представления наследства как такового, хотя в результате эволюции, последовавшей за влиянием римского права на средневековое право, и его «бунтарства» в принятии такой концепции были приняты особые формы наследственного призвания, в которых были достигнуты репрезентативные эффекты<sup>18</sup>.

### **1.3. Первые правовые источники наследственного права Испании**

На раннем этапе развития государственности рассмотрены основные правовые акты, регулирующие наследственное право в Испании. Отражены первые источники права по наследованию, которые наибольшим образом

---

<sup>18</sup> Репрезентативные эффекты — это данные и характеристики, которые важны для исследования, имеют для него непосредственное значение.

оказали влияние на развитие действующих норм законодательства. Прослеживается тенденция развития и первые кодификации правовых источников, их основные положения, касающиеся наследственного права и права наследования, особенности, влияние и заимствование в современные источники права Испании.

Первый большой юридический текст Испании, дарованный вестготским народом, который впервые сохраняет взаимосвязь между римским и германским правом, — это так называемый *Фуэро Хузго* (исп. *Fuero Juzgo*)<sup>19</sup>.

Для разработки этого кодекса последователи Эвриха и Алариха, изменяя и объединяя прошлое с новым, опирались на римское право и правовой кодекс вестготов, так что Фуэро Хузго имел в качестве источников антиюстинианское римское право, готские обычаи, законы Эвриха и Алариха и каноны Собора. Его значение было настолько велико, что его соблюдение распространилось даже после вторжения в другие королевства, помимо Кастилии, хотя с XIII века он стал рассматриваться как древний и дополнительный закон.

Наследственное право регулировалось Фуэро Хузго в четвертой книге, которая, как и римское право, устанавливала, что наследование по закону может иметь место только при отсутствии наследования по завещанию, в той мере, в какой первое дополняет второе.

Порядок наследования был следующий:

1. Дети и другие потомки. Проводилось различие между детьми отца и матери и детьми отца *или* матери; в случае последних они могли наследовать только от своего родителя.
2. Восходящие родственники.
3. Другие родственники до седьмой степени родства, однако родственники более близкой степени должны исключать родственников более дальней степени.

---

<sup>19</sup> Fuero Juzgo de Juan de la Reguera Valdelomar 1798 // Boletín Oficial del Estado. 1798. Estudio Preliminar Santos M. Coronas González. Agencia Estatal Boletín oficial del Estado Madrid, 2015 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: [https://www.boe.es/biblioteca\\_juridica/abrir\\_pdf.php?id=PUB-LH-2015-6](https://www.boe.es/biblioteca_juridica/abrir_pdf.php?id=PUB-LH-2015-6) (дата обращения: 10.04.2024).

#### 4. Переживший супруг.

Интересно, что для того, чтобы новорожденный ребенок имел право наследовать от отца, он должен был быть крещен и ему должно было исполниться не менее 10 дней.

Одно из великих произведений, созданных Альфонсо X Мудрым, — это *Королевская хартия* (исп. Fuero Real) (1252–1255)<sup>20</sup>, которая, после того как ее называли разными именами, стала известна под этим названием. Несмотря на заметное германское влияние, римское влияние нельзя игнорировать, особенно в вопросах наследования по завещанию. Эта хартия имела огромное значение для Испании, поскольку, хотя ей и не хватало научного характера Законов Партиды, она более точно, чем последние, отражала не только кастильские правовые особенности, но и социальную действительность страны<sup>21</sup>.

Мартинес Марина отмечает, что «Королевская хартия — это превосходный свод законов, краткий, ясный, методичный, включающий в себя наиболее важные законы муниципальных хартий и адаптированный к обычаям Кастилии и Фуэро Хузго, решения которого часто копируются дословно»<sup>22</sup>.

Следующее довольно спорное произведение с точки зрения названия, автора и даты обнародования — это *Семь Частей* (1256–1263) (исп. Siete Partidas)<sup>23</sup>, или *Партидас*, разработка которых была начата под вдохновением Святого Фердинанда и завершена Альфонсом X Мудрым. Однако они не

<sup>20</sup> Fuero Real de Alfonso X el Sabio (1252-1255) // Boletín Oficial del Estado. Edición, Antonio Pérez Martín. Agencia Estatal Boletín oficial del Estado Madrid, 2015 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: [https://www.boe.es/biblioteca\\_juridica/abrir\\_pdf.php?id=PUB-LH-2018-7](https://www.boe.es/biblioteca_juridica/abrir_pdf.php?id=PUB-LH-2018-7) (дата обращения: 10.04.2024).

<sup>21</sup> Marta Madriñán Vázquez. La representación sucesoria en el derecho común. Especial atención a su aplicación en la sucesión testamentaria // [Электронный ресурс]. Режим доступа: [https://minerva.usc.es/xmlui/bitstream/handle/10347/2488/9788498871104\\_content.pdf?sequence=1](https://minerva.usc.es/xmlui/bitstream/handle/10347/2488/9788498871104_content.pdf?sequence=1) (дата обращения: 10.04.2024).

<sup>22</sup> См.: Obras escogidas, Biblioteca de Autores Españoles desde la formación del lenguaje hasta nuestros días (continuación), 194, Madrid 1966, p. 184.

<sup>23</sup> Las Siete Partidas (1256–1263) // Boletín Oficial del Estado. Edición de 1807 de la Imprenta Real. Agencia Estatal Boletín oficial del Estado Madrid, 2021 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: [https://www.boe.es/biblioteca\\_juridica/publicacion.php?id=PUB-LH-2021-217](https://www.boe.es/biblioteca_juridica/publicacion.php?id=PUB-LH-2021-217) (дата обращения: 10.04.2024).

приобрели реальной силы закона, а выполняли роль дополнительного и во время правления Альфонсо XI были реформированы<sup>24</sup>.

Партидас положили начало периоду компромисса между двумя системами — патрицианской и римской. Они отвечали католическому идеалу Средневековья. Хотя их законы во многом основывались на римских текстах, содержание их положений было проникнуто католическим духом.

В вопросах престолонаследия Партидас привел к возвращению к римскому праву, а точнее, к праву периода Юстиниана. Следовательно, при наследовании без завещания соблюдался тот же порядок призвания к наследованию, который делился на три очереди:

1. Потомки были призваны к наследованию. В отношении них критерий потомков соблюдался до тех пор, пока существовали родственники, принадлежащие к этой линии.

2. При отсутствии предыдущих призывались восходящие родственники. Наследовали только родители, в случае если не было ни потомков, ни братьев и сестер умершего ребенка. В этом случае могли быть следующие варианты: отец и мать наследовали в равных долях или, при отсутствии одного из них, другой наследовал все имущество; родители с братьями и сестрами наследовали в равных долях независимо от линии; дедушка и бабушка одни, при отсутствии предыдущих, наследовали в равных долях, а те из каждой линии, если их было две, распределяли свою долю по головам; и, наконец, при наследовании дедушками и бабушками с братьями и сестрами наследство распределялось между всеми ними по головам.

3. При отсутствии всех вышеперечисленных лиц к наследованию призывались остальные родственники по боковой линии, как последняя очередь наследования. При отсутствии всех их, если не было родственников в

---

<sup>24</sup> De La Oliva De Castro, A., Diccionario de Derecho Privado, dir. Ignacio de Casso y, Romero Francisco Cervera y Jiménez-Alfaro, reimpresión de 1ª ed., Barcelona, Labor, 1954.

пределах десятой степени, вызывали овдовевшего супруга, а в последнюю очередь — королевскую палату.

**83 закона Торо**<sup>25</sup> создали испанское право на такой прочной основе, что благодаря им оно достигло своего центра равновесия между различными и непримиримыми римскими и германскими течениями.

В результате падения Партидас, которые были составлены с общим характером и желанием быть одинаково полезными для всех королевств, вступили в конфликт с региональными законами и феодальным правом, католические короли, движимые сильным национальным честолюбием, заказали в конце XV века так называемый Орден Реаль, также известный как Орден Монтальво, у доктора Алонсо Диаса де Монтальво. Он так и не был обнародован. Впоследствии кортесы Толедо разработали 83 закона, которые были утверждены на кортесах Торо, состоявшихся по случаю присяги и провозглашения королевы Хуаны.

Эти законы, почти все из которых касались институтов частного права, подтверждали систему сделок, юридически иницированную Орденским указом Алькала, и были ответственны за разъяснение, изменение и дополнение предыдущего закона вместе с Орденским указом. Однако они были далеки от мыслей, задуманных католической королевой. Более того, учитывая их неспособность удовлетворить возникающие потребности в области права, кортесы призвали к совершенствованию законодательства.

Следующим этапом являются попытки *кодификации* и последующая разработка Гражданского кодекса Испании.

История испанской кодификации, вплоть до обнародования Гражданского кодекса 24 июля 1889 года, была определена Ф. Томасом и Вальенте как «долгая история разочарований». Это включало в себя медленную череду проектов, иногда незавершенных, иногда терпевших

---

<sup>25</sup> См.: Transcripción de las Leyes de Toro según el original que se conserva en el Archivo de la Real Chancillería de Valladolid // [Электронный ресурс]. Режим доступа: [https://faculty.georgetown.edu/sallesrv/courses/SPAN-459/span459/pdfs/leyes\\_toro/leyes\\_96.pdf](https://faculty.georgetown.edu/sallesrv/courses/SPAN-459/span459/pdfs/leyes_toro/leyes_96.pdf) (дата обращения: 10.04.2024).

поражение, что означало, что за пределами Кастилии почти весь XIX век оставались в силе письменные или обычные источники форальных правовых систем (что, кстати, оказывает влияние на наследственное право Испании по сей день). Между тем в Кастилии продолжали применяться нормы, содержащиеся в Партидас, Ордене Алькала, Леес де Торо и т.д., которые часто использовались в различных решениях Верховного суда до 1890 года.

Создание в 1843 году Генеральной кодификационной комиссии придало небывалый импульс работе по составлению Гражданского кодекса. После утверждения общего плана Кодекса был проведен еще ряд работ, которые были реализованы другой комиссией, назначенной в 1846 году, гражданскую секцию которой возглавлял Браво Мурильо и члены которой менялись на протяжении пяти лет работы над проектом 1851 года. Последняя в значительной степени восприняла традиционную доктрину и оказала решающее влияние на составление Гражданского кодекса<sup>26</sup>.

Проект 1851 года, основополагающий в правовой истории Испании, является непосредственным предшественником Гражданского кодекса в той мере, в какой последующие обсуждения, проводившиеся в рамках работы по кодификации, вращались вокруг предложенных в нем решений. Подобным образом и доктрина, и в некоторых случаях суды принимали его во внимание как отражение наиболее авторитетного мнения<sup>27</sup>.

Проект 1851 года, характеризующийся большим иностранным влиянием, особенно французского кодекса 1804 года, а также унифицирующей тенденцией, выбрав для него закон Кастилии, так и не стал кодексом. После этой неудачной попытки правительство решило разработать гражданские законы особого характера по своему содержанию, которые имели общее

---

<sup>26</sup> Marta Madriñán Vázquez. La representación sucesoria en el derecho común. Especial atención a su aplicación en la sucesión testamentaria // [Электронный ресурс]. Режим доступа: [https://minerva.usc.es/xmlui/bitstream/handle/10347/2488/9788498871104\\_content.pdf?sequence=1](https://minerva.usc.es/xmlui/bitstream/handle/10347/2488/9788498871104_content.pdf?sequence=1) (дата обращения: 10.04.2024).

<sup>27</sup> De La Oliva De Castro, A., Diccionario de Derecho Privado, dir. Ignacio de Casso y, Romero Francisco Cervera y Jiménez-Alfaro, reimpresión de 1ª ed., Barcelona, Labor, 1954.

действие для всей Испании, поскольку они были приняты по вопросам, по которым не было противоречий со стороны формальных законов.

Окончательный этап кодификации гражданского законодательства начался в 1880 году, в соответствии с королевским указом министра Альвареса Бугальяля от 2 февраля 1880 года. В нем признавалось удобство соблюдения традиционных гражданских законов, хотя и не во всей их полноте, но в учреждениях, которые считались достойными продолжать управлять на своей территории.

Именно в 1882 году проект Гражданского кодекса был представлен Алонсо Мартинесом, который, будучи министром юстиции, 22 октября 1881 года представил в Кортесы свой проект закона «Об основах Гражданского кодекса». Алонсо Мартинес, чей проект был отклонен, взял за основу Гражданский кодекс 1851 года, хотя он считал необходимым ввести в кодекс те формальные институты, которые могут быть обобщены для всех испанцев, и не отменять все те институты, которые, в силу их глубоко укоренившегося характера, должны оставаться в качестве исключения из общего правила, содержащегося в нем. После этого отказа он представил первые две книги проекта кодекса Кортесам в апреле 1882 года. Проект 1882 года является непосредственным предшественником Гражданского кодекса от 24 июля 1889 года<sup>28</sup>.

#### **1.4. Особенности правового регулирования наследственных правоотношений в некоторых автономных сообществах Испании**

Право наследования, или так называемое наследственное право, по мнению Дж. М. Гопар, — это «та часть частного права, которая регулирует наследование *mortis causa* и определяет судьбу владения собственностью, а

---

<sup>28</sup> Marta Madriñán Vázquez. La representación sucesoria en el derecho común. Especial atención a su aplicación en la sucesión testamentaria // [Электронный ресурс]. Режим доступа: [https://minerva.usc.es/xmlui/bitstream/handle/10347/2488/9788498871104\\_content.pdf?sequence=1](https://minerva.usc.es/xmlui/bitstream/handle/10347/2488/9788498871104_content.pdf?sequence=1) (дата обращения: 10.04.2024).

также правоотношения, созданные как активными, так и пассивными действиями лица, после его смерти»<sup>29</sup>.

Наследственное право Испании, вплоть до его нынешнего регулирования, прошло ряд этапов, в ходе которых на него оказывали влияние различные древние законы, народы и культуры. Ранее были указаны основные исторические влияния, которые помогли сформировать современное наследственное право.

В Испании существует общее регулирование и форальное (специальное) право (*de facto* — региональное регулирование). Данная особенность распространяется и для регулирования наследственных правоотношений. В этой связи необходимо понимать когда применять то или иное регулирование. Чтобы определить, когда применяется общее или форальное регулирование, необходимо обратиться к ГК, который в этой связи в статье 14.1 гласит, что «подчинение общему или форальному (специальному) регулированию определяется гражданским статусом». Это означает, что в зависимости от гражданского статуса каждого лица к нему будет применяться общее регулирование или форальное право. Учитывая важность гражданского статуса при применении того или иного закона, целесообразно изучить его более подробно.

Выделяются следующие характеристики гражданского статуса лица, которые регулируются статьей 14 ГК:

1. В момент рождения или усыновления человек приобретает тот же гражданский статус, что и его родители.

2. Если родители имеют разный гражданский статус, ребенок приобретает тот, которое соответствует тому из родителей или усыновителей, родство с которым было установлено ранее. Если этого нет, то по месту рождения или, в противном случае, по общему регулированию.

---

<sup>29</sup> Gopar. J. M. (2015). Concepto y generalidades de las sucesiones, p. 1 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: [http://www.academia.edu/9463326/3.1\\_CONCEPTO\\_Y\\_GENERALIDADES\\_D\\_E\\_LAS\\_SUCESIONES](http://www.academia.edu/9463326/3.1_CONCEPTO_Y_GENERALIDADES_D_E_LAS_SUCESIONES) (дата обращения: 10.04.2024).

3. Брак не изменяет гражданский статус супруга; однако супруг может в любое время изменить свой гражданский статус на гражданский статус другого супруга до тех пор, пока они не разведены в судебном порядке.

4. Следует отметить, что гражданский статус может быть приобретен путем:

– проживания в течение двух лет на постоянной основе на определенной территории, при условии, что заинтересованное лицо изъявляет свое желание о его получении и регистрирует это в Гражданском реестре;

– проживания в течение десяти лет на постоянной основе без заявления об обратном в Гражданском реестре.

5. Следует уточнить, что в случае каких-либо сомнений относительно гражданского статуса каждого лица оно приобретает гражданский статус, соответствующий месту его рождения.

О. Монхе указывает, что изложенные подходы — это общее правило, сформировавшееся после длительного процесса эволюции под воздействием древних культур, народов и законов, таких как римское, германское и вестготское право и др.<sup>30</sup>

Общие правила, изложенные в ГК, которые несмотря на то, что они претерпели некоторые изменения, в настоящее время применяются на всей территории Испании либо в основном потому, что в определенном автономном сообществе отсутствует форальный закон, либо на дополнительной основе в случае Сообществ, в которых действует форальный закон.

Гражданский кодекс состоит из общих положений и четырех книг, которые, в свою очередь, состоят из общих положений, разделов и глав. Всего в кодексе 1976 статей, 13 переходных приложений и 4 дополнительных приложения.

В частности, вопросы наследства и наследования закреплены в главе 2 раздела III книги III ГК под названием «О наследовании». Основные

---

<sup>30</sup> Monje, O. (2011). Introducción al derecho civil español // [Электронный ресурс]. Режим доступа: [http://static.luiss.it/erasmuslaw/spagna/spagna\\_civil.htm](http://static.luiss.it/erasmuslaw/spagna/spagna_civil.htm) (дата обращения: 10.04.2024).

особенности, которые изложены в вышеназванной главе ГК, являются предметом изучения и рассмотрения.

Форальный закон — это закон, действующий в некоторых автономных сообществах Испании, таких как Арагон, Каталония, Балеарские острова, Наварра, Страна Басков, Галисия и др. По мнению Х. Плазы, применительно к гражданскому праву под форальным законом следует понимать «совокупность правовых систем частного права, которые применяются в некоторых автономных сообществах, сосуществующих с национальным Гражданским кодексом, и которые имеют свое обоснование в конкретном гражданском праве, которое существовало на вышеупомянутых территориях»<sup>31</sup>.

Исторически форальные законы восходят к Средневековью, когда каждое королевство имело свой собственный закон, но после Национальной унии, возглавляемой католическими королями, эти территории сохранили свою юридикко-политическую индивидуальность, а вместе с ней и законодательную автономию.

Впоследствии, во время правления Филиппа V, форальные законы Арагоны, Каталонии, Валенсии и Балеарских островов были упразднены, поскольку они поддержали войну за наследство Карла Австрийского. Что касается Наварры и Баскских территорий — эти территории сохраняли свои форальные законы до конца Первой карлистской войны, поскольку поддерживали Филиппа V, а в конце Карлистской войны баскские форальные законы были отменены, в отличие от наваррских форальных законов, которые смогли сохраниться.

В начале XIX века доминирующим политическим движением была централизация, именно поэтому в Конституцию 1812 года<sup>32</sup> была включена

---

<sup>31</sup> Plaza, J. (2012). El derecho civil, los derechos civiles forales o especiales y el derecho civil autonómico, p. 1 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://derechocivilvalenciano.com/revista/numeros/numero-12-segundosemestre-2012/item/194-el-derecho-civil-los-derechos-civiles-forales-oespeciales-y-el-derecho-civil-auton%C3%B3mico> (дата обращения: 10.04.2024).

<sup>32</sup> Constitución Española 1812 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.congreso.es/docu/constituciones/1812/P-0004-00002.pdf> (дата обращения: 10.04.2024).

идея разработки Гражданского кодекса, применимого ко всей Испании, хотя это и не удалось.

После нескольких попыток добиться форального регулирования в 1944 г. Совет юридических исследований Арагоны предложил провести Национальный конгресс по гражданскому праву, на котором предполагалось изучить ситуацию с региональным законодательством. Именно тогда возникла идея сосуществования общего регулирования и региональных особенностей для некоторых регионов<sup>33</sup>.

В 1978 году, с принятием Конституции и образованием автономных сообществ, регулирование гражданского права отнесено к компетенции государства, однако автономным сообществам, где ранее действовало форальное право, разрешено принимать законы по этому праву в пределах, установленных государством, так как в соответствии со статьей 149 Конституции Испании: «Государство обладает исключительной компетенцией в отношении следующего... 8<sup>a</sup>. Гражданское законодательство, без ущерба для сохранения, изменения и развития автономными сообществами гражданских, форальных или специальных прав, где они существуют. В любом случае, правила, касающиеся применения и действия правовых норм, гражданско-правовых отношений, связанных с формами брака, организацией реестров и публичных инструментов, оснований возникновения договорных обязательств, правила разрешения коллизий права и определение источников права, в отношении в последнем случае норм форального или специального права»<sup>34</sup>.

В своей работе Е.Ю. Комлев отмечает, что «возможность установления особенностей для отдельных территорий предусмотрена Конституцией Испании, это является подтверждением компромиссного характера основного

---

<sup>33</sup> José Manuel García Collantes, notario, Presidente del Consejo General del Notariado. Legítimas o libertad de testar: la eterna cuestión. Escritura Pública, julio-agosto 2016, p. 29 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: [https://www.notariado.org/liferay/c/document\\_library/get\\_file?folderId=12092&name=DLFE-170159.pdf](https://www.notariado.org/liferay/c/document_library/get_file?folderId=12092&name=DLFE-170159.pdf) (дата обращения: 10.04.2024).

<sup>34</sup> Constitución Española // Boletín Oficial del Estado. 1978. № 311.

закона, в котором учтены интересы всех политических групп и национальных и исторических территорий Испании. Конституция Испании устанавливает довольно гибкую систему управления, позволяющую по мере необходимости расширять полномочия автономных сообществ по правовому регулированию. Это способствует достижению одной из основных целей Конституции Испании — сохранению территориальной целостности государства»<sup>35</sup>.

В Испании очень разнообразные системы наследования, что вызывает удивление у иностранных юристов. Примечательно, что в Испании действуют целых семь режимов наследования, которые к тому же сильно отличаются друг от друга. Можно подумать, что это как-то связано с территориальным устройством, введенным после принятия Конституции 1978 года, но это не совсем так. Конституция оказала влияние на то, что она позволила законодательным органам автономных сообществ иметь собственные законы в области наследования (обычно называемые форальными), но эти права существовали задолго до этого, возникнув одновременно с появлением различных королевств в рамках современной Испании<sup>36</sup>.

Гражданский кодекс Испании распространяет свое действие на всю территорию Испании. Кроме того, он также действует совместно с нормами, касающимися наследования, так называемого форального права, которое действует на определенных территориях Испании, которые характеризуются своими особыми, исторически сложившимися правами. Это относится к Галисии, Каталонии, Арагону, Наварре, части Страны Басков и Балеарским островам, где завещание и наследование регулируются иначе, чем в остальной Испании, и где объем законной доли разнится.

---

<sup>35</sup> Комлев Е.Ю. Правовые основы взаимодействия органов местного самоуправления с государственными и региональными органами власти в Испании. М.: Наука, 2020. 199 с. ISBN 978-5-02-040825-8. DOI: 10.7868/9785020408258.

<sup>36</sup> José Manuel García Collantes, notario, Presidente del Consejo General del Notariado. Legítimas o libertad de testar: la eterna cuestión. Escritura Pública, julio-agosto 2016, p. 29 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: [https://www.notariado.org/liferay/c/document\\_library/get\\_file?folderId=12092&name=DLFE-170159.pdf](https://www.notariado.org/liferay/c/document_library/get_file?folderId=12092&name=DLFE-170159.pdf) (дата обращения: 10.04.2024).

Эти различные правила позволяют увидеть, как менее строгие модели легитимации представляют более высокий уровень свободы наследодателям. В некоторых случаях речь идет о символическом понятии обязательной доли, которая требует лишь упоминания детей в завещании, но без обязательства оставлять им имущество в наследство. Так обстоит дело, например, в Наварре, где существует свобода, оставить или не оставить часть наследства детям. Эксперты в этой области говорят, что такая большая свобода не привела к увеличению числа судебных разбирательств, что является одним из рисков, на которые указывают защитники обязательной доли.

Что касается других территорий, то в Арагоне, как правило, половина наследства приходится на детей и потомков и может быть свободно распределена в пользу любого из них, а в Каталонии им соответствует одна четверть, как и в Галисии, где эта часть наследства должна быть распределена в равных долях.

В последнее время также были проведены реформы, направленные на ограничение сферы действия законной доли и расширение свободы завещания. В октябре 2015 года вступил в силу новый Закон «О гражданском праве Страны Басков», который позволяет, просто не указав в завещании одного из детей, оставить его без наследства. Новый баскский закон устанавливает законную долю в размере одной трети, и остальная часть считается свободно распоряжаемой. Эта законная доля может быть передана любому из детей или потомков путем выбора среди них бенефициара или раздела ее поровну между всеми. В качестве обязательных наследников остаются только дети, потомки и овдовевший супруг или гражданский партнер, а родственники по восходящей линии исключаются<sup>37</sup>.

Региональные законы о наследовании «делают шаги» в сторону все большего признания свободы распоряжения и ограничения

---

<sup>37</sup> Consuelo Orozco "La legítima: voces a favor, voces en contra". Escritura Pública, julio-agosto 2016, p. 26–29 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: [https://www.notariado.org/liferay/c/document\\_library/get\\_file?folderId=12092&name=DLFE-170159.pdf](https://www.notariado.org/liferay/c/document_library/get_file?folderId=12092&name=DLFE-170159.pdf) (дата обращения: 10.04.2024).

зарезервированной доли либо по субъектам, за которыми она признается, либо по размеру, либо по характеру прав обязательных наследников, либо по действиям, которые предусмотрены для их востребования. То же самое происходит и в некоторых системах континентальной Европы, где система легитимации также является императивной и имеет фиксированные размеры долей, как и на большинстве территорий испанского государства. Можно утверждать, что система легитимных прав становится более гибкой, хотя на самом деле глубинные изменения в этом наделении правопреемством не происходят. Напротив, в других странах с отличной от правовой традиции Испании, странах общего права, регулирование наследования, допускающее большую свободу завещания, находится в процессе ограничения.

Таким образом, институт зарезервированной доли находится в состоянии эволюции. Несмотря на то, что он является преимущественно императивным, существуют определенные механизмы, позволяющие устранить или, по крайней мере, уменьшить императивный характер обязательства, затрагивающего умершего<sup>38</sup>.

Далее представлены некоторые характерные черты наследственного права при различных формальных режимах.

#### **1.4.1. Правовое регулирование и основные особенности наследования в Арагоне**

Переход к формированию государства автономий означал открытие нового этапа для арагонского гражданского права и его самобытности. Арагон вернул себе право законодательной инициативы по вопросам собственного гражданского права в рамках положений Конституции и Устава автономии. На законодательном уровне задача сохранения и развития арагонского права, а также формирования процессуального права, вытекающего из особенностей

---

<sup>38</sup> Paloma de Barrón Arniches. Libertad de testar y desheredación en los Derechos civiles españoles. Revista para el análisis del derecho Indret 4/2016. Barcelona, octubre 2016.

арагонского материального права, возложена на Кортесы Арагона в соответствии со статьей 149.1.8<sup>a</sup> и 6<sup>a</sup> Конституции Испании, в широком толковании, подтвержденном Конституционным судом Испании, в частности, в Постановлении № 88/1993 от 12 марта 1993 года.<sup>39</sup>

После принятия этих полномочий в соответствии со статьей 35.1.4 Устава автономии 1982 года<sup>40</sup> первым шагом Кортесов Арагона стало принятие Закона 3/1985 от 21 мая<sup>41</sup> с целью интеграции Сборника 1967 года в правовую систему Арагона, а также его обновления в соответствии с новыми конституционными принципами равенства между супругами и недискриминации детей по признаку родства. После этого были проведены две реформы и приняты соответствующие Законы: Закон 3/1988 от 25 апреля 1988 года «О равенстве усыновленных детей»<sup>42</sup>, Закон 4/1995 от 29 марта 1995 года «О внесении изменений в Сборник гражданского права Арагона» и Закон «О наследстве автономного сообщества в вопросах наследования по завещанию»<sup>43</sup>.

Систематическое обновление правового массива арагонского гражданского права, содержащегося в Сборнике, является необходимой целью законодательной политики Сообщества с момента утверждения Общего отчета Комиссии по гражданскому праву Арагона в 1996 году. Эта давняя задача была поставлена в 1999 году Законом 1/1999 от 24 февраля 1999 года «О наследовании»<sup>44</sup>, который отменил вторую книгу Сборника. Действовавший на тот момент Сборник, созданный более тридцати лет назад, несмотря на юридико-техническое совершенство и успех в сохранении институтов

---

<sup>39</sup> Sentencia del Tribunal Constitucional de España núm. 88/1993, de 12 de marzo de 1993 // Boletín Oficial del Estado. 1993. № 90.

<sup>40</sup> Ley Orgánica 8/1982, de 10 de agosto, de Estatuto de Autonomía de Aragón // Boletín Oficial del Estado. 1982. № 195.

<sup>41</sup> Ley 3/1985, de 21 de mayo, sobre la Compilación del Derecho Civil de Aragón // Boletín Oficial del Estado. 1985. № 161.

<sup>42</sup> Ley 3/1988, de 25 de abril, sobre la equiparación de los hijos adoptivos // Boletín Oficial del Estado. 1988. № 122.

<sup>43</sup> Ley 4/1995, de 29 de marzo, de modificación de la Compilación del Derecho Civil de Aragón y de la Ley de Patrimonio de la Comunidad Autónoma de Aragón en materia de sucesión intestada // Boletín Oficial del Estado. 1995. № 101.

<sup>44</sup> Ley 1/1999, de 24 de febrero, de Sucesiones por Causa de Muerte // Boletín Oficial del Estado. 1999. № 72.

арагонского гражданского права для будущих поколений, был недостаточным и частично не соответствовал потребностям и ожиданиям арагонцев.

В области гражданского права, которое сформировано исходя из традиций жизни социума, вмешательство законодателя направлено, как говорится в преамбуле закона «О наследовании», не на разрыв с прошлым, а скорее на удовлетворение новых потребностей, испытываемых социумом, гармонично соединяя ценности и институты, исторически определявшие арагонский образ жизни, с ценностями и устремлениями настоящего. Таким образом, подразумевается, что новый юридический свод гражданского права стремится вобрать в себя лучшее из Сборника, обновить его, развить и дополнить нормами, которые кажутся наиболее соответствующими идеалам и жизненным обстоятельствам арагонцев сегодняшнего и завтрашнего дня.

Более широкое распространение регулирования наследования в вышеупомянутом законе является следствием поставленной цели — уточнить, развить и углубить законодательство Арагона о наследовании, чтобы его применение на практике было более устойчивым и предсказуемым. Закон «О наследовании» сосуществовал сначала с остальными частями Сборника гражданского права Арагона (за исключением статей 89–142, отмененных в 1999 году), а затем с законами 2003, 2006 и 2010 годов, которые их отменили. Никаких особых проблем в связи с этим не возникло, так как один и другой законы, по существу, сформировали один правовой свод гражданского права Арагона. Как очевидно, закон «О наследовании» основывается на компилятивных нормах<sup>45</sup>, что в некотором смысле способствует их толкованию в интересах социума.

Правительство Арагона, в соответствии с полномочиями на пересмотр гражданского законодательства Арагона, содержащимися в первом заключительном положении Закона 8/2010 от 2 декабря «О гражданском

---

<sup>45</sup> Компилятивные нормы — нормы, взятые из других положений, скооперированные из разных источников в один, созданные путем полного или частичного использования других норм.

наследственном праве»<sup>46</sup>, поручив его подготовку Арагонской комиссии гражданского права, утвердило настоящий пересмотренный текст под названием «Кодекс форального права Арагона» (исп. «Código del Derecho Foral de Aragón»). Сегодня этот закон регулируется Законодательным декретом 1/2011 от 22 марта 2011 года, утвержденный правительством Арагона, и представляет собой Сборник гражданского права Арагона<sup>47</sup>.

Сборник гражданского права Арагона состоит из 599 статей, разделенных на четыре книги и преамбулы. Книги делятся на заголовки, главы, разделы и иногда — подразделы.

Новая редакция максимально учитывает тексты прежних нормативных правовых актов, отличающихся значительным техническим совершенством и прочно укоренившихся в правовой культуре Арагона, изменяя их по мере необходимости, чтобы лучше выразить существующую систему в результате изменений, внесенных Конституцией и Уставом автономии.

Важно отметить, что согласно статьям 1, 2 Сборника гражданского права Арагона общее регулирование гражданское права государства применяется в качестве дополнительного права только в отсутствие арагонских норм и в соответствии с принципами, лежащими в их основе. Источниками гражданского права Арагона являются закон, обычай и общие принципы, на которых традиционно основывается его правовая система. Обычай имеет обязательную силу, если он не противоречит Конституции или императивным нормам арагонского права. Суды оценивают существование обычая на основании своих собственных выводов и доказательств, представленных сторонами. Наследственное право регулируется третьей книгой вышеуказанного Сборника.

---

<sup>46</sup> Ley 8/2010, de 2 de diciembre, de Derecho Civil Patrimonial // Boletín Oficial del Estado. 2011. № 20.

<sup>47</sup> Decreto Legislativo 1/2011, de 22 de marzo, del Gobierno de Aragón, por el que se aprueba, con el título de «Código del Derecho Foral de Aragón», el Texto Refundido de las Leyes civiles aragonesas // Boletín Oficial del Estado. 2011. № 67.

Законодатель не стремился исчерпать или достичь пределов компетенции автономного сообщества в вопросах наследственного права, а регулировал то, что считал необходимым, уместным и соответствующим обстоятельствам. В основном чтобы уточнить, развить и углубить предыдущее законодательство, начиная с институтов, регулируемых в Сборнике гражданского права Арагона, дополняя его нормами, которые определяют сферу их действия, делают их применение более надежным или касаются аспектов, нуждающихся в новых положениях. Кроме того, он представляет собой систему общих правил, в которой конкретные институты наследования занимают свое естественное и гармоничное место, способствуя тем самым тому, что гражданское право Арагона предстает перед всеми как общее и генеральное гражданское право Арагона.

Гражданский кодекс по-прежнему будет дополнять арагонское право в вопросах наследования, поскольку новое регулирование не стремится исключить его применение в Арагоне. В самом деле, в XIX веке арагонские юристы считали себя соавторами Гражданского кодекса и ни тогда, ни сейчас не отвергали и не отвергают его. По этой причине автономный законодатель оставляет большое пространство для норм Гражданского кодекса как дополнительного закона в соответствии со статьей 1. Однако новое регулирование стремится избежать путем включения специальных норм вмешательства тех предписаний Гражданского кодекса, которые не гармонируют с принципами арагонского права или препятствуют применению или развитию его собственных институтов.

Третья книга Сборника гражданского права Арагона состоит из семи разделов. Первый и самый обширный из них посвящен наследованию в целом и в большей степени включает формально новые предписания, которые, помимо прочего, призваны обеспечить традиционные предписания соответствующей нормативной средой для их правильного толкования, применения и эффективности в формировании общественных отношений,

одновременно облегчая связь с дополнительным правом в его широком понимании.

Порядок глав и разделов соответствует порядку предпочтения способов отчуждения, начиная, таким образом, с добровольного наследования. Это, по-видимому, согласуется с наследственным правом, которое провозглашает в статье 318 Сборника гражданского права Арагона, что «наследодатель пользуется наибольшей свободой в организации своего наследования... без каких-либо ограничений, кроме уважения к обязательной доле».

В рамках добровольного наследования он рассматривает прежде всего наследственные договоры, которые превалируют над завещаниями, затем завещания, а затем наследственные фонды, которые всегда подчиняются воле, выраженной в договоре или завещании. После некоторых правил, общих для добровольного наследования, речь идет о регулировании обязательной доли потомков — основного ограничения свободы распоряжения после смерти — и, наконец, о наследовании по закону, когда добровольного распоряжения не существует или оно является недостаточным.

Наследственные договоры, наследственные фонды, а также совместные завещания играют важную роль в правовой системе Арагона, в то время как Гражданский кодекс Испании о наличии вышеназванных институтов не упоминает.

Статей, специально посвященных совместным завещаниям, не так много, но все они содержат определенную новизну. Наиболее очевидной является та, которая допускает составление таких завещаний любыми двумя лицами, «независимо от того, являются ли они супругами или родственниками». Это открытие представляется соответствующим современным реалиям и в то же время подкрепленным историческим опытом, поскольку документы нескольких веков свидетельствуют, хотя и не очень часто, о практике совместных завещаний также между лицами, не состоящими в браке друг с другом.

Следуя Сборнику гражданского права Арагона, можем отметить еще некоторые его особенности:

1. Он регулирует вдовство таким образом, что право пользования (право пользоваться чужой собственностью с обязанностью сохранять ее, если иное не предусмотрено законом) предоставляется пережившему супругу.

2. В случае смерти признается право другого не состоящего в браке постоянного партнера на бесплатное проживание в обычном месте жительства в течение одного года, независимо от прав наследников. Кроме того, в соответствии со статьей 311.1 вышеупомянутого сборника, партнер «имеет право... на мебель, кухонную утварь и другие предметы домашнего обихода, находящиеся в обычном месте жительства, за исключением ювелирных изделий или предметов искусства, имеющих исключительную или семейную ценность».

3. Половина наследства составляет обязательная доля, которая переходит *только* детям и потомкам.

4. Разница между наследованием по завещанию и наследованием по закону:

– добровольное наследование: оно может осуществляться по договору или по завещанию. Независимо от того, какая форма выбрана, если есть потомки, то обязательно должна быть выделена обязательная доля; если нет потомков, всем имуществом можно распоряжаться свободно;

– если нет договора или завещания, то будет применяться наследование по закону, и оно начинается по нисходящей линии.

Если такой линии не существует, то необходимо различать имущество, которое подлежит возврату (исп. *los bienes recobrables*) и перейдет к лицам, имеющим право на возврат, и семейное имущество (исп. *los bienes troncales*) (то имущество, которое было получено в порядке наследования или дарения от родственников до четвертой степени одной линии родства), которое перейдет к родственникам одной линии родства в следующем очередном

порядке: родители, супруг, родственники до четвертой степени родства, Автономное сообщество Арагон.

По мнению испанского юриста А. Родригеса, под имуществом, которое подлежит возврату, понимается та собственность, которая была подарена родителями или братьями/сестрами умершему и которая до сих пор существует и входит в наследственную массу. Это имущество должно быть возвращено тому, кто его подарил<sup>48</sup>.

#### **1.4.2. Правовое регулирование и основные особенности наследования в Каталонии**

Каталония — одно из автономных сообществ Испании с наиболее детализированным собственным гражданским законодательством, подтверждением чего среди прочего является наличие Гражданского кодекса Каталонии.

Осуществление полномочий по сохранению, изменению и развитию гражданского права Каталонии, возложенных на конституционную и законодательную базу, прошло несколько этапов. На первом этапе, который завершился принятием Закона 13/1984 от 20 марта 1984 года «Об утверждении Сборника гражданского права Каталонии»<sup>49</sup>, целью было интегрировать Сборник 1960 года в каталонскую правовую систему и адаптировать его к конституционным принципам, чтобы преодолеть политические факторы исторического момента, в который она была продиктована. На втором этапе, который начался параллельно и продолжается с большей или меньшей интенсивностью до сегодняшнего дня, парламент Каталонии использовал технический инструмент специальных законов, чтобы постепенно придать форму жесткой правовой системе, которая была истончена длительным

---

<sup>48</sup> Rodríguez. A (2015). Especialidades forales en la sucesión intestada // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.dyrabogados.com/especialidades-forales-en-lasucesion-intestada/> (дата обращения: 10.04.2024).

<sup>49</sup> Ley 13/1984, de 20 de marzo, sobre la Compilación del Derecho Civil de Cataluña // Boletín Oficial del Estado. 1984. № 107.

отсутствием собственных законодательных институтов. С 1991 года, когда был принят Закон 40/1991 от 30 декабря «Об утверждении Наследственного кодекса в гражданском праве Каталонии»<sup>50</sup>, каталонское законодательство вступило в третью фазу частичной кодификации, продолженной Законом 9/1998 от 15 июля «О Семейном кодексе»<sup>51</sup>, с целью сбора, упорядочения и систематизации положений по различным вопросам, содержащимся в принятых специальных законах, и их дополнения до полного осуществления законодательных полномочий, установленных Конституцией и Уставом автономии.

Так, в 2002 году был принят закон, который утвердил первую книгу Гражданского кодекса Каталонии<sup>52</sup> (далее — ГКК). ГКК появился благодаря работе различных секций и пленарному заседанию Комиссии по кодификации Наблюдательного совета частного права.

Основная идея этого закона заключается в том, что ГКК должен быть открытым как по структуре, так и по содержанию и что он должен формироваться в соответствии с планом, установленным этим законом, путем последовательного принятия серийных законов.

Как и многие другие отрасли права, гражданское право сегодня подвержено динамичному развитию. Достижение старого кодификационного идеала — сведение всех гражданских законов к единому кодексу — так же немислимо, как и придание собранным таким образом законам тенденциозно постоянного и неизменного характера. С одной стороны, социальный прогресс и научно-техническое развитие приводят к тому, что гражданское право сегодня должно быстро и постоянно реагировать на новые потребности в регулировании. С другой стороны, процесс европейской интеграции является причиной того, что государственные, национальные или региональные

---

<sup>50</sup> Ley 40/1991, de 30 de diciembre. Código de Sucesiones por Causa de Muerte en el Derecho Civil de Cataluña // Boletín Oficial del Estado. 1992. № 50.

<sup>51</sup> Ley 9/1998, de 15 de julio, del Código de Familia // Boletín Oficial del Estado. 1998. № 198.

<sup>52</sup> Ley 29/2002, de 30 de diciembre, primera Ley del Código Civil de Cataluña // Boletín Oficial del Estado. 2003. № 3798.

законодатели, в зависимости от того, кто обладает законодательной компетенцией в данном вопросе, должны применять директивы, исходящие от Европейской комиссии, в заранее установленные и относительно короткие сроки. Законодательная техника специальных законов, которая часто используется для адаптации к обоим аспектам, как показывает практика, наносит серьезный ущерб ясности, системности и внутренней согласованности гражданского права.

Поэтому считается, что кодекс, способный преодолеть эти трудности, должен иметь структуру, позволяющую включать новые правила или модифицировать существующие без серьезного ущерба для его системности.

ГКК состоит из шести книг. Первая посвящена общим положениям, вторая — личности и семье, третья — юридическому лицу, четвертая — наследованию, пятая — вещным правам, шестая — обязательствам и договорам.

В статье 111-5 ГКК говорится о преимущественном характере положений гражданского права Каталонии, за исключением случаев, когда государственные нормы имеют прямое действие.

Статья 111-3 ГКК гласит о подчинении каталонскому гражданскому праву иностранцев, которые приобрели испанское гражданство, сохраняя свое место жительства в Каталонии, если они не выражают противоположной воли.

Наследственное право, как указывалось выше, регулируется четвертой книгой «О наследовании» ГКК, утвержденной Законом 10/2008 от 10 июля 2008 г.<sup>53</sup>

Каталонское законодательство уже было кодифицировано в этой области с целью его полноты Законом 40/1991 от 30 декабря, который утверждал Наследственный кодекс в гражданском праве Каталонии. Действующий закон следует по стопам предыдущего кодекса и сохраняет его

---

<sup>53</sup> Ley 10/2008, de 10 de julio, del libro cuarto del Código Civil de Cataluña, relativo a las sucesiones // Boletín Oficial del Estado.2008. № 5175.

основы, базовую институциональную структуру и даже формулировки многих статей. Тем не менее благодаря включению в его содержание четвертой книги Гражданского кодекса была использована возможность обновить значительное количество норм, а в некоторых областях провести определенные реформы.

Работа по обновлению данного закона основана на признании высокого юридико-технического качества Наследственного кодекса и его доказанной полезности на практике. Поэтому его пересмотр преследует исключительно цель адаптировать его содержание к произошедшим преобразованиям в экономике, обществе и семье, а также воспользоваться накопленной правоприменительной практикой для внесения изменений или устранения некоторых недостатков и облегчения их (норм) применения на практике. Учитывая изложенное, в четвертой книге представлены как новеллы технического характера, так и те, которые отражают решения в области правовой политики, имеющие явные социальные последствия. К последним относятся прежде всего комплексная переработка системы наследственных договоров, пересмотр наследственных прав при наследовании по завещанию между супругами или сожителями, изменение правил исчисления обязательной доли.

Несмотря на предпочтение договорного наследования в качестве основы для призвания к наследованию, причина отдать предпочтение наследованию по завещанию заключается в его гораздо более частом использовании.

Четвертая книга сохраняет принципы наследования каталонского права в том виде, в котором они были закреплены в Наследственном кодексе: принципы необходимости назначения наследника, полное принятие наследства наследником, преобладание наследования по завещанию. Эти принципы, отличающие каталонское наследственное право от многих других систем, достаточно хорошо зарекомендовали себя в наследственной практике, и было сочтено целесообразным их не изменять.

Возможно выделить следующие особенности:

1. Одним из оснований наследования является завещание. При наследовании по завещанию, для того чтобы завещание считалось действительным, необходимо назначение наследника.

Возможность удостоверить завещание перед приходским священником исключается.

ГКК уточняет случаи, когда при составлении завещания, чтобы удостоверить, что завещатель обладает достаточной дееспособностью и вменяемостью, необходимо присутствие врачей, и зависят они от того, признан ли завещатель недееспособным в судебном порядке или нет. В первом случае присутствие врачей, которые должны быть приняты нотариусом, является обязательным; во втором случае врачи присутствуют, если нотариус, который должен оценить дееспособность завещателя, считает это целесообразным.

ГКК имеет предписания, устанавливающие все основания недействительности завещаний. Придается правовой статус судебной доктрине, особенно актуальной в случае рукописных завещаний, которая не допускает их недействительности при отсутствии указания даты и места, если эти данные могут быть подтверждены иным способом. Для исков о признании завещания недействительным установлен общий срок исковой давности в четыре года, который унифицирован со сроками для других споров, на которые также распространяется исковая давность, например для споров об ошибочном упоминании в завещании одного из обязательных наследников.

Распоряжения будут считаться недействительными, если они сделаны в пользу супруга или сожителя, которые разведены или фактически совместно не проживают. Данное правило применяется и для наследственных договоров, и для наследования по закону.

2. Наличие возможности на заключение наследственного договора. Однако, в соответствии со статьей 431.2 ГКК, права на заключение наследственного договора могут быть предоставлены только супругу или постоянному партнеру, родственникам по прямой линии, как восходящим, так

и нисходящим, а также родственникам по боковой линии до четвертой степени родства и, наконец, родственникам по крови супруга или постоянного партнера по прямой восходящей или нисходящей линии или по боковой линии до четвертой степени родства.

Законодательное ограничение в отношении круга лиц, которые могут заключать наследственные договоры, не распространяется на предпочтения умершего. Договоры могут содержать положения в пользу третьих лиц, но они не приобретают никаких прав до смерти лица. Так, например, допускается, чтобы отец и мать договорились между собой о том, что наследство достанется определенному ребенку или детям, даже если они не имеют согласия последних, а позднее, если обстоятельства сделают это целесообразным, заключили новый наследственный договор, чтобы установить другого ребенка или другое лицо.

Основным видом наследственного договора, предусмотренным в четвертой книге, является договор с безвозмездным основанием, в котором на сторону, имеющую статус наследника по наследству, могут быть возложены такие обременения, как, например, обязанность заботиться о наследодателе и оказывать ему помощь, а также обязанность указать цель, которая должна быть достигнута в результате заключения договора.

3. Наследование по закону применяется, если нет ни одного из двух вышеперечисленных признаков.

Наследники определяются в следующем порядке:

1. Дети и потомки.
2. Супруг или постоянный партнер.
3. Родители и предки.
4. Боковые родственники до четвертой степени родства.
5. Генералидад Каталонии.

Супруг или постоянный партнер, при условии, что они официально не разлучены, имеют следующие права:

– вместе с детьми или потомками они имеют универсальное право пользования наследственным имуществом;

– если детей или потомков нет, они получают имущество, составляющее наследство, за исключением того, что родители умершего имеют право на получение соответствующей обязательной доли.

Основные нововведения четвертой книги касаются наследования по закону в партнерских отношениях. С одной стороны, права наследования признаются за сожительствующим партнером в стабильном партнерстве наравне с овдовевшим супругом, при условии, что сожительство длилось до момента смерти другого партнера. Однако четвертая книга, как уже упоминалось выше, развивает данное положение и закрепляет, что сожительствующие партнеры приравниваются к правам супругов по наследственным правам, так как для целей наследования важно наличие стабильной жизненной общности и привязанности между теми, кто живет вместе как пара, а не институциональный характер их отношений.

Недвижимость, унаследованная Генералидадом Каталонии как законным наследником, направляется на социальную жилищную политику.

4. Четвертая книга сохраняет обязательную долю как законный признак наследования и ограничение свободы завещания, но подчеркивает светскую тенденцию к ее ослаблению.

Обязательная доля, состоящая из одной четверти наследства, должна соответствовать:

- в первую очередь — детям и потомкам;
- при отсутствии таковых — родителям умершего.

### **1.4.3. Правовое регулирование и основные особенности наследования на Балеарских островах**

Делегирование законодательных полномочий, которые впервые используются в Сообществе Балеарских островов, осуществляется в

соответствии с положениями статьи 27.1 Устава Сообщества Балеарских островов, которая гласит: «...Парламент может делегировать Правительству Балеарских островов полномочия по изданию нормативных актов, имеющих статус закона, на тех же условиях и в тех же случаях делегирования, которые предусмотрены в статьях 82, 83 и 84 Конституции»<sup>54</sup>.

Главная особенность наследственного права, которое регулируется Балеарским форальным законом, заключается в том, что он проводит различие в пределах своих территорий, различая в некоторых аспектах права на островах Майорка и Менорка по отношению к островам Ибица и Форментера.

Форальное право Балеарских островов регулируется Законодательным декретом 79/1990 от 6 сентября, который утверждает сводный текст Сборника гражданского права Балеарских островов<sup>55</sup>.

Важные особенности наследственного права согласно вышеназванному Сборнику, — это:

1. Существует наследование по завещанию, по закону, по наследственному договору.

Если в завещании не указан наследник, то применяется наследование по закону, которое несовместимо с наследование по завещанию и по наследственному договору.

2. Для того чтобы наследование по завещанию было действительным, на Майорке и Менорке институт наследника обязателен, а на Форментере и Ибице он регулируется в соответствии с положениями Гражданского кодекса Испании.

3. Обязательная доля наследства (легитимация) на Майорке и Менорке:

---

<sup>54</sup> Ley Orgánica 1/2007, de 28 de febrero, de reforma del Estatuto de Autonomía de las Illes Balears // Boletín Oficial del Estado. 2007. № 52.

<sup>55</sup> Decreto Legislativo 79/1990, de 6 de septiembre, por el que se aprueba el texto refundido de la compilación del derecho civil de las Islas Baleares // Boletín Oficial del Estado. 1990. № 120.

– если детей четверо или менее четырех, они получают право на одну треть наследства, а если их больше четырех, то они получают половину наследства;

– при отсутствии вышеупомянутых лиц родителям или предкам должна принадлежать четверть наследства;

– супруги, если они не живут отдельно, или если они живут отдельно, но имеют официально подтвержденное примирение, имеют право пользования половиной наследства, если есть дети, две трети наследства, если согласны с родителями умершего или имеют универсальное право пользования во всех других случаях.

#### 4. На Ибице и Форментере легитимация принадлежит:

– детям, составляющим одну треть наследства, если их четверо или меньше, и половина наследства, если детей больше четырех;

– при отсутствии детей обязательная часть наследства переходит к родителям в пропорции, установленной в статье 809 Гражданского кодекса Испании. Она составляет половину от половины наследства, если только они не согласятся с овдовевшим супругом; в последнем случае она будет составлять одну треть наследства.

5. При наследовании по закону для Балеарских островов в целом применяются правила Гражданского кодекса Испании, хотя при отсутствии обязательных наследников будут наследовать в равных долях Городской совет муниципалитета, где находилось последнее место жительства умершего, и Островной совет острова (исп. el Consejo Insular de la isla), на котором проживал умерший.

#### 1.4.4. Правовое регулирование и основные особенности наследования в Наварре

Форальное право Наварры регулируется Законом 1/1973 от 1 марта, утверждающим Сборник гражданского права Наварры (далее — Сборник)<sup>56</sup>. Настоящий Сборник гражданского права Наварры объединяет гражданское право старого королевства, действовавшее на дату его утверждения, в соответствии с традициями, и был обновлен в соответствии с социальной реальностью Наварры и согласован с остальными гражданскими нормами, принятыми Парламентом Наварры в рамках своей компетенции.

В качестве выражения исторического смысла и преемственности гражданского права Наварры преимущественным статусом для толкования и интеграции законов Сборника обладают следующие нормативные акты, берущие свое смысловое начало в тех же источниках: законы Кортесов, принятые после нового обобщения; Новый свод законов<sup>57</sup>; Закон Улучшения<sup>58</sup>; Сборник гражданского права Наварры<sup>59</sup> и римское право в той мере, в какой оно было воспринято.

В 1946 году, преодолев предрассудки, препятствовавшие прямому признанию такого известного и естественного исторического факта, как многообразие региональных прав, гармонично интегрированных в совершенное национальное политическое единство, Конгресс гражданского права, состоявшийся в Сарагосе, был призван дать решающий официальный толчок нормативному оформлению правового плюрализма Испании.

---

<sup>56</sup> Ley 1/1973 de 1 de marzo, por la que se aprueba la Compilación del Derecho Civil Foral de Navarra // Boletín Oficial del Estado. 1973. № 57.

<sup>57</sup> La Novísima Recopilación de las Leyes de España, sancionada por Carlos IV en 1805 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: [https://www.boe.es/biblioteca\\_juridica/publicacion.php?id=PUB-LH-1993-63](https://www.boe.es/biblioteca_juridica/publicacion.php?id=PUB-LH-1993-63) (дата обращения: 10.04.2024).

<sup>58</sup> Ley de Modificación de Fueros de la Provincia de Navarra de 1841 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.culturana Navarra.es/uploads/files/05-PV4-pagina0072.pdf> (дата обращения: 10.04.2024).

<sup>59</sup> Los Fueros de Navarra // Boletín Oficial del Estado. Edición, Roldán Jimeno Aranguren. Agencia Estatal Boletín oficial del Estado Madrid, 2016 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: [https://www.boe.es/biblioteca\\_juridica/abrir\\_pdf.php?id=PUB-LH-2016-9](https://www.boe.es/biblioteca_juridica/abrir_pdf.php?id=PUB-LH-2016-9) (дата обращения: 10.04.2024).

Впоследствии Декретом от 23 мая 1947 года<sup>60</sup> было предписано создать различные комиссии юристов, которые должны были подготовить проекты соответствующих сборников. В рамках этого подхода к кодификации было отмечено своеобразие правовой системы Наварры, и именно поэтому 10 февраля 1848 года местным депутатам было поручено формирование соответствующей комиссии, председателем которой должен был стать председатель Территориального суда Памплоны. Это различие по отношению к другим местным регионам было не более чем строгим следствием Закона Пассионада от 16 августа 1841 года (исп. Ley Raccionada)<sup>61</sup>. В соответствии с этим законом для проведения законодательных реформ в Наварре требовалась процедура согласования.

После того как в период с 1959 по 1967 год были приняты Сборники Бискайи и Алавы, Каталонии, Балеарских островов, Галисии и Арагоны, последним оставался Сборник Наварры. В результате непрерывной работы в 1971 году в частном порядке был составлен «Сборник», или «Новый Форальный закон Наварры», который был подготовлен официальной Комиссией, назначенной местными депутатами, впоследствии передан на рассмотрение в качестве предварительного проекта и опубликованием в «Официальном вестнике». Представленные поправки касались очень небольшого числа законов.

Действующий Сборник представляет собой точное отражение гражданского права, фактически действующего в Наварре, а не простое изложение некоторых юридических особенностей, поэтому в рамках исторической преемственности наваррского права он справедливо называется «Новый Форальный закон Наварры» (Форальный Закон 21/2019 от 4 апреля «О внесении изменений и дополнений в сборник Форального гражданского

---

<sup>60</sup> Decreto de 23 de mayo de 1947 por el que se autoriza al Ministerio de Justicia para nombrar Comisiones de Juristas encargadas del estudio y ordenación de las Instituciones de Derecho Foral // Boletín Oficial del Estado. 1947. № 163.

<sup>61</sup> Ley Raccionada de 16 de agosto de 1841 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.lexnavarra.navarra.es/detalle.asp?r=1213> (дата обращения: 10.04.2024).

права Наварры» (далее — Новый Форальный закон Наварры)<sup>62</sup>). В то же время, отказавшись за ненадобностью от ряда правовых институтов Наварры, он сумел включить в себя другие институты из «повседневной практики», которые предлагают весьма актуальные и своевременные правовые решения, должным образом разработанные и гармонично вписывающиеся в правовую систему Наварры. И очень важно, что именно регион, который ощущал и защищал политическое единство Испании, смог без колебаний представить формулировку собственного гражданского права, тем самым подтвердив жизнеспособность всех форальных систем как средства для согласованного прогресса права Испании.

Сборник состоит из трех книг, которым предшествует предварительная книга. В первой книге речь идет о личности и семье, что позволяет связать воедино то, что важно для традиционной наваррской концепции, согласно которой структура и законность семьи, а также единство домашнего хозяйства являются основой личности и всего общественного порядка. Устанавливаются действия, которые женщины могут совершать без разрешения супруга. Наследственные договоры между усыновителем и усыновленным регулируются настолько широко, насколько это позволяет наваррское законодательство.

Особое значение для наваррского права имеет режим наследственного имущества во втором или последующих браках. Так, раздел X устанавливает преимущество детей от предыдущих браков, учитывая их особую защиту. Данное положение является настоящим ограничением принципа свободы завещания, который считается одним из основополагающих принципов наследственного права.

В Наварре приоритет источников права следующий: 1. Обычай, установленные социальной реальностью Наварры. 2. Законы Сборника и гражданские законы Наварры. 3. Общие принципы наваррского права.

---

<sup>62</sup> Ley Foral 21/2019, de 4 de abril, de modificación y actualización de la Compilación del Derecho Civil Foral de Navarra o Fuero Nuevo // Boletín Oficial del Estado. 2019. № 137.

Как и другие форальные законы, Сборник Наварры также имеет ряд характерных особенностей:

1. Овдовевший супруг имеет право пользования имуществом умершего и связанным с ним правами, если они не живут отдельно, независимо от вида наследования.

2. Различия между наследованием по завещанию и наследованием по закону:

А) Наследование по завещанию:

– Возможно заключение как договоров, так и завещаний. Оба документа имеют силу, даже если они не включают в себя институт учреждения наследников или когда не указано все имущество умершего.

– Согласие на составление завещания дается на баскском языке. Если оно дается перед нотариусом, то должно быть составлено на баскском и испанском языках.

– Допускается составление совместного завещания, т.е. двумя лицами, составляющими завещание, в одном и том же документе.

– Отдельный акт, который может составить завещатель, — это дополнение к завещанию. Оно может быть предоставлено в качестве исправления или дополнения к предыдущему завещанию при условии, что завещатель или завещатели оставили за собой право его предоставления, определив при этом определенные условия или другие требования, которые они должны содержать для того, чтобы быть действительными. Дополнение к завещанию должно быть подписано на всех своих страницах завещателем или завещателями, содержать условия и соответствовать другим требованиям, предусмотренным завещанием.

Б) Наследование по закону: происходит при отсутствии или недействительности завещания.

В соответствии со статьей 304 «Нового Форального закона Наварры» к наследованию призываются в следующем порядке: дети; супруг; родители; полнородные братья и сестры по материнской и отцовской линии в равных

долях; неполнородные братья и сестры; родственники боковой линии до четвертой степени родства, не включенные выше; при отсутствии всех вышеуказанных — Автономное сообщество Наварра.

В Наварре существует понятие семейного имущества. Согласно Коллегии официальных представителей недвижимого имущества Наварры (исп. Colegio Oficial de la Propiedad Inmobiliaria de Navarra), под семейным имуществом понимается то имущество, которое было получено в порядке наследования или дарения от родственников до четвертой степени одной линии родства<sup>63</sup>.

Фактически в Наварре нет как такового наследования по закону из-за широкой свободы завещания и иных форм добровольного наследования. Наследование по закону не пользуется популярностью.

3. Согласно статье 267 «Нового Форального закона Наварры», наваррская обязательная доля будет включать: «Официальное присвоение каждому обязательному наследнику пяти зарплат «febles» (так говорят о монетах или металлическом сплаве) и «carlines» (монеты, отчеканенные во время правления Карла II) за движимое имущество и по одному куску земли в обычных лесах под недвижимость. Обязательная доля носит абстрактный характер, не имеет обязательственного имущественного содержания и не наделяется статусом наследства». Таким образом, это образное выражение дает основание полагать, что в Наварре отсутствует как таковая обязательная доля. Для удобства была сохранена такая старая формулировка, которая лучше демонстрирует формальный характер института обязательной доли.

Присвоение «обязательной доли в Наварре» под этим или аналогичным названием возможно только наследникам, указанным индивидуально или коллективно в акте распоряжения, отвечает требованиям его формального института.

---

<sup>63</sup> Colegio Oficial de Agentes de la Propiedad Inmobiliaria de Navarra. (2017). “Notas jurídicas: ¿Cómo se heredan bienes en Navarra?” // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://coapinavarra.org/como-se-heredan-bienes-en-navarra/> (дата обращения: 10.04.2024).

В завещании или наследственном договоре необходимо предусмотреть обязательную долю для детей; если их нет, то для ближайшего родственника. Однако нет необходимости в указании обязательной доли, если завещатель указал наследников, предоставил им свободу усмотрения «mortis causa», лишил их наследства по справедливой причине или они отказались от его наследства или умерли, не оставив потомков с правом на обязательную долю.

4. Умерший может передать доверенным лицам или наследникам полномочия распоряжаться наследством или отдавать распоряжения как свободно, так и в соответствии с оговоренными инструкциями, в соответствии с положениями Сборника.

Существует доверенность, которая будет действительна после смерти доверителя, и она сохраняет свое действие до тех пор, пока не будет отменена лицом, которого умерший назначил исполнителем его воли (доверенность «post mortem»).

5. Содержанием наследственного договора может быть установление, изменение, прекращение или отказ от прав наследования на наследство или его часть при жизни умершего. Если такие действия влекут за собой передачу таких прав третьему лицу, требуется выраженное при жизни согласие наследодателя.

6. Одной из причин для лишения наследства является необоснованный отказ в содержании при жизни умершего лица, его супруги или постоянного партнера или любого из его потомков в случаях, когда существует юридическое обязательство по его предоставлению.

#### **1.4.5. Правовое регулирование и основные особенности наследования в Стране Басков**

Баскский закон 3/1992 от 1 июля 1992 года<sup>64</sup> стал первым после Фуэро Нуэво де Бискайя от 1526 года<sup>65</sup> нормативным актом, который представлял собой регламент баскского гражданского права, разработанный баскскими юристами и утвержденный баскским законодательным органом.

Баскский парламент обладал полномочиями, признанными в статье 149 п. 18<sup>a</sup> Конституции Испании 1978 года, которая оставляет за государством право принимать законы по гражданским вопросам, но без ущерба для сохранения, изменения и развития автономными сообществами гражданских, форальных или особых прав, где бы они ни существовали. Это конституционное положение получило конкретную форму в Уставе автономии Страны Басков<sup>66</sup>, согласно статье 10 (5) которого автономное сообщество Страны Басков обладает исключительной компетенцией по сохранению, изменению и развитию гражданского права, форального и специального, писаного или обычного, характерного для исторических территорий, составляющих Страну Басков, а также по установлению территориальной сферы его действия.

Спустя время после вступления в силу вышеупомянутых конституционных и уставных предписаний сравнительный законодательный опыт автономных сообществ с их собственным форальным или специальным гражданским правом и конституционная судебная практика заложили прочную основу для признания законодательной способности автономных сообществ в вопросах форального гражданского права.

---

<sup>64</sup> Ley 3/1992, de 1 de julio, del Derecho Civil Foral del País Vasco (Disposición derogada) // Boletín Oficial del Estado. 1992. № 153.

<sup>65</sup> Fuero Nuevo de Vizcaya. Introduccion Adrian Celaya Ibarra // [Электронный ресурс]. Режим доступа: [https://www.forulege.com/dokumentuak/legeria/Fuero\\_Nuevo\\_de\\_Vizcaya.pdf](https://www.forulege.com/dokumentuak/legeria/Fuero_Nuevo_de_Vizcaya.pdf) (дата обращения: 10.04.2024).

<sup>66</sup> Ley Orgánica 3/1979, de 18 de diciembre, de Estatuto de Autonomía para el País Vasco // Boletín Oficial del Estado. 1979. № 306.

Закон 5/2015 «О гражданском праве Басков»<sup>67</sup> был разработан с полной свободой, не вызывая сомнений в компетентности, в которой развивался закон 1992 года, и имея возможность стремиться заглянуть дальше, всегда в пределах, ограниченных конституционной юриспруденцией, здравым смыслом и интересами жителей. И все это при четком понимании того, что необходимо сохранить и максимально использовать наследие традиционного права, но с учетом современного мира в таком регионе, как Страна Басков, который ведет активную коммерческую и промышленную деятельность и не может быть идентифицирован с сельским обществом нескольких столетий назад, которому соответствовала первоначальная редакция этого закона.

Форальное право Страны Басков в качестве своей основы сохраняет кастильское и европейское право. Однако нормы вышеуказанного закона должны толковаться вместе с Гражданским кодексом Испании, так как они не должны описывать все содержание старых гражданских институтов, которые сохранились в возможной степени в той форме и в таком виде, как они закреплены в Гражданском кодексе, который выступает в качестве дополнительного закона.

Баскское гражданское право является европейским правом и находится в той же культурной сфере западноевропейского права, начиная со Средних веков. Следовательно, кастильское право, вдохновленное римским правом, восполнило пробелы в своем собственном праве таким образом, чтобы оно было совместимо с важными уточнениями баскского права.

В законе о гражданском праве баскского форального режима есть то обстоятельство, что в некоторых аспектах существуют различия между территориями, которые он охватывает (Бискайя, Алава). Однако основные характеристики этого закона будут выделены без анализа различий между территориями.

---

<sup>67</sup> Ley 5/2015, de 25 de junio, de Derecho Civil Vasco // Boletín Oficial del Estado. 2015. № 176.

Раздел II посвящен наследованию. За исключением провинций Алавы, Гипускоа, Бискайи, наследственное право в Стране Басков всегда было общим. В остальном старые документы свидетельствуют о том, что на трех исторических территориях применялись очень схожие правила. По этой причине устанавливаются единая формулировка, и некоторые специальные правила для Бискайи, Гипускоа и Алавы.

Основными характеристиками наследственного права, изложенными в Законе 5/2015 от 25 июня, являются:

1. Наследство может быть по завещанию, по закону и по наследственному договору.

В него входят те же формы завещания, что и в Гражданском кодексе, к которым добавляется «хильбуруко» (баск. *hilburuko*)<sup>68</sup>. Данный тип завещания хорошо урегулирован в Законе Бискайи и распространяется на три исторические территории с идеей распространения гражданского права, общего для всех них.

2. В отличие от ГК, допускается составление совместных завещаний, однако только между супругами.

3. Статья 47 вышеупомянутого закона определяет обязательных наследников:

– дети или потомки в любой степени;

– супруг или постоянный партнер имеет право пользования имуществом совместно с любым из наследников.

4. Размер обязательной доли устанавливается:

– для потомков — треть наследства (ст. 49 вышеназванного закона);

– для пережившего супруга или постоянного партнера, если к нему присоединяются потомки, — одна половина, а если к нему не присоединяются потомки, то две трети наследства.

---

<sup>68</sup> От баскского — завещание, которое составляется в опасных для жизни ситуациях без участия нотариуса, но в присутствии трех свидетелей.

5. Согласно статье 45 вышеупомянутого закона, баскское законодательство закрепляет: «Переживший супруг или переживший постоянный партнер, в дополнение к своей обязательной доле, имеет право на проживание в жилище супруга или постоянного партнера до тех пор, пока: он или она остается вдовой или вдовцом; не вступят в новый брак, не появится внебрачный ребенок; не образуют новую неженатую пару».

6. При наследовании по закону различают наследование основных активов и неосновных активов:

А) В случае наследования основных активов установлена следующая очередность: 1. Дети и потомки; 2. Родители; 3. Родственники до четвертой степени родства.

Б) В случае наследования неосновных активов установлена следующая очередность: 1. Дети и потомки; 2. Переживший супруг, состоящий в браке или постоянный партнер; 3. Родители; 4. Родственники среди четвертой степени родства; 5. В случае отсутствия всех вышеперечисленных наследует Администрация Страны Басков.

#### **1.4.6. Правовое регулирование и основные особенности наследования в Галисии**

Галисийское форальное право регулируется Законом 2/2006 от 14 июня «О гражданском праве Галисии»<sup>69</sup>.

Как указано в Преамбуле вышеуказанного закона, гражданское право Галисии — это подлинное творение галисийского народа. Как закон, регулирующий отношения между частными субъектами, оно возникало на протяжении веков по мере того, как потребность в нем становилась очевидной перед лицом закона, который отрицал правовые особенности Галисии, проистекающие из глубоких чувств народа Галисии. Поэтому оно является

---

<sup>69</sup> Ley 2/2006, de 14 de junio, de derecho civil de Galicia // Boletín Oficial del Estado. 2006. № 124.

продуктом социальной реальности и как таковое меняется с течением времени, так что в то время как одни институты теряют свою силу, появляются другие, которые пытаются приспособиться к новой ситуации. Это напряжение между реальностью и выживанием правовых форм, которые вытесняются, также придало новый смысл новым институтам, поскольку редко можно найти такую тесную функциональную связь между потребностями, которые пытаются удовлетворить правовые институты, и реалиями каждого исторического момента.

Процесс создания наследственного и гражданского права был прерван стандартизирующим кодификационным движением, возникшим в XIX веке. Именно Гражданский кодекс 1889 года вывел значительную часть гражданского права Галисии на периферию действующего законодательства, и эта ситуация ни в коей мере не была разрешена с изданием в 1963 году Свода гражданского права Галисии, который был фрагментарным, неполным, не имел целостности правовой системы и, следовательно, в значительной степени не соответствовал социальной реальности Галисии.

Устав автономии Галисии 1981 года<sup>70</sup> создал новые рамки, в которых галисийское гражданское право может сохраняться, изменяться и развиваться, как это определено в статье 27.4, путем установления исключительной компетенции автономного сообщества в соответствии с положениями статьи 149.1.8 Конституции Испании 1978 года. Без ущерба для компетенции государства в вопросах гражданского законодательства, в соответствии с положениями Конституции и Устава автономии, автономные сообщества могут сохранять, изменять и развивать свои собственные гражданские, форальные или специальные права, где бы они ни существовали.

Особое значение для гражданского права Галисии имеет статья 38 Устава автономии, которая определяет источники гражданского права

---

<sup>70</sup> Ley Orgánica 1/1981, de 6 de abril, de Estatuto de Autonomía para Galicia // Boletín Oficial del Estado. 1981. № 101.

Галисии. В ее третьем пункте говорится, что «при определении источников гражданского права государство уважает нормы гражданского права Галисии». Данный закон в своем предварительном названии использует это право и четко определяет, что гражданское право Галисии состоит из собственных обычаев, а также норм, содержащихся в законе «О гражданском праве» и других законах Галисии, которые сохраняют, развивают или изменяют их. Остальные статьи дополняют рамки норм гражданского права Галисии в строгом соответствии с конституционными и законодательными положениями.

Несмотря на прошедшее время, анализ научной доктрины и судебной практики позволяет выявить необъяснимое повторение норм, введение некоторых излишних предписаний и неоднозначное регулирование некоторых вопросов, что породило коллизии в их толковании или применении. По этим причинам, несмотря на сохранение существующего регулирования многих традиционных институтов, эффективная законодательная политика должна попытаться улучшить определенные аспекты, в том числе касающиеся наследственного права.

Согласно вышеупомянутому закону, в отношении права наследования допускается большая свобода и различные формы наследования. Ниже перечислены наиболее характерные черты этого закона:

1. Завещание может быть составлено как на галисийском, так и на испанском языке.
2. В отличие от ГК, галисийское форальное право позволяет составлять совместные завещания и завещания по поручению.
3. Завещание по поручению — это завещание, согласно которому один из супругов уполномочивает второго супруга на осуществление завещательных полномочий.
4. Возможно заключение наследственного договора, договора об улучшении, соглашения о разделе имущества.

Наследственный договор может быть заключен по доверенности, которая, имея специальный характер, содержит существенные элементы сделки по наследованию.

Соглашения об улучшении — это соглашения о наследовании конкретного имущества в пользу потомков.

Испанский юрист А. Арадас поясняет, что наследственный договор — это договор, по которому человек передает наследство при жизни обязательному наследнику или наследнику по закону, исключая его из статуса законного наследника после смерти лица, завещавшего свое имущество<sup>71</sup>.

5. Обязательная доля составляет:

- четверть наследства для детей умершего;
- четверть наследства для пожизненного пользования пережившим супругом при наличии детей;
- половина наследства для пожизненного пользования пережившим супругом в случае отсутствия детей.

6. При отсутствии завещания и законных наследников наследует Галисийское автономное сообщество.

---

<sup>71</sup> Aradas, A. (2017). El pacto de apartación en Galicia // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://www.testamentogalicia.es/el-pacto-de-apartacion/> (дата обращения: 10.04.2024).

## ГЛАВА II. ПРАВОВАЯ ПРИРОДА И ХАРАКТЕРНЫЕ ЧЕРТЫ ЗАВЕЩАНИЯ В ИСПАНИИ

### 2.1. Понятие завещания и его основные характеристики в испанской доктрине

Возможность распорядиться своим имуществом на случай смерти посредством составления завещания была закреплена еще в Законах XII таблиц. Римский юрист Модестин давал следующее определение завещания: «Правомерное выражение... воли, когда кто-то желает, чтобы нечто было сделано после его смерти» (Дигеста Юстиниана 28.1.1)<sup>72</sup>.

Для того чтобы завещание произвело ожидаемый наследодателем юридический результат, необходимо было, чтобы оно, во-первых, соответствовало установленной форме, во-вторых, было оставлено лицом, обладающим активной завещательной правоспособностью, и, в-третьих, чтобы наследником было назначено лицо, обладающее пассивной завещательной правоспособностью<sup>73</sup>.

Наследование в Испании может быть осуществлено в двух формах — по завещанию (в случае наличия выраженной последней воли человека в завещании) и по закону (в случае отсутствия завещания). Данные виды наследования предусмотрены в статье 658 ГК. Обе формы наследования «совместимы» друг с другом, и возможны ситуации, когда будут применимы обе формы наследования.

В части наследования по завещанию важную роль играет непосредственно само завещание — акт, посредством которого человек

---

<sup>72</sup> Дигесты Юстиниана. Пер. с лат. Т. 5: Полутом 1: Кн. 28–32 / Редкол.: Ем В.С., Иванов А.А. (науч. ред.), Копылов А.В., Кофанов Л.Л. (отв. ред.), Кулагина Е.В., Рудоквас А.Д. (науч. ред.), Савельев В.А. (науч. ред.), Суханов Е.А. (науч. ред.); Антипов Н.П. (науч. ред.), Сафронова С.С. (науч. ред.). М.: Статут, 2004. 614 с. С. 21 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://lawlibrary.ru/izdanie50652.html> (дата обращения: 10.04.2024).

<sup>73</sup> Наследственное право: учебник для магистров / М. С. Абраменков, П. В. Чугунов; отв. ред. В. А. Белов. М.: Юрайт, 2015. 423 с. Серия: Магистр. С. 33 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: [https://urss.ru/PDF/add\\_ru/190964-1.pdf](https://urss.ru/PDF/add_ru/190964-1.pdf) (дата обращения: 10.04.2024).

распоряжается всем или частью своего имущества после смерти. Данное понятие прямо закреплено в статье 667 Гражданского кодекса Испании.

Данное понятие подверглось критике в испанской доктрине. Так, например, Альбаладехо М. указывает на то, что оно является несовершенным, поскольку не относится ни к институту наследников, ни к неимущественным распоряжениям, содержащимся в завещании, и т.д.<sup>74</sup>

Так, различные авторы дают свои определения завещания: Травиекас М. указывает, что завещание — это средство, с помощью которого наследодатель регулирует свое наследство, и что термин «завещание» относится не столько к воле умершего, сколько к документу, содержащему волеизъявление<sup>75</sup>. С другой стороны, Ройо Мартинес указывает на то, что завещание «является односторонней юридической сделкой, имеющей свою форму и соответствующей всем необходимым требованиям, очень личной и безотзывной, которой человек диктует свои распоряжения, особенно имущественные, после своей смерти»<sup>76</sup>. Для Альбаладехо М. завещание — это соответствующая всем необходимым требованиям и имеющая свою форму сделка, посредством которой лицо в одностороннем порядке устанавливает распоряжения на случай своей смерти и всегда может их отменить<sup>77</sup>.

Жордано Барера считает, что существует три основных концепции завещания. Во-первых, в формальном смысле завещание должно рассматриваться как документ, а не как юридическая сделка, характеризующаяся не столько содержанием, сколько формой. Во-вторых, в соответствии с содержательным критерием, завещание понимается как односторонняя сделка на случай смерти, которая включает в себя имущественные и неимущественные положения. В-третьих, при широком

---

<sup>74</sup> Albaladejo, M., *Comentarios a los artículos 657 a 693 del Código Civil* en *Comentarios al Código Civil y compilaciones forales*, Edersa, Madrid, 1990, p. 97.

<sup>75</sup> Traviesas, M., *El testamento*, *Revista de Derecho Privado*, 1935, p. 99.

<sup>76</sup> Royo Martínez, M., *Derecho sucesorio mortis causa*, Editorial Edelce, Sevilla, 1951.

<sup>77</sup> Albaladejo, M., *Comentarios a los artículos 657 a 693 del Código Civil* en *Comentarios al Código Civil y compilaciones forales*, Edersa, Madrid, 1990, p. 97.

подходе завещание рассматривается как односторонняя юридическая сделка, а не принятие, типичное на случай смерти<sup>78</sup>.

Видно, что в испанской доктрине можно встретить различные понятия завещания, однако их можно свести к двум типам: определения общего характера — это те, которые исходят из того, что завещание — это акт, посредством которого человек выражает свою последнюю волю, которая должна быть исполнена после его смерти. С другой стороны, имеются определения с более развернутым содержанием, в которых понимается, что завещание — это односторонняя юридическая сделка, очень личная и соответствующая всем необходимым требованиям, по существу, отзывная, посредством которой физическое лицо, обладающее достаточной дееспособностью, дает распоряжения на случай своей смерти по своему усмотрению и в соответствии с законом.

Верховный суд Испании в своем Постановлении от 2 июня 1987 года<sup>79</sup> указал, что статья 667 Гражданского кодекса Испании является не более чем «общей определяющей нормой, а еще лучше — концептуально ограничивающей» и что в любом случае представляется очевидным, что завещание является юридической сделкой, существенным элементом которой является волеизъявление, к которому предъявляются особые формальные требования, закрепленные в общей доктрине завещаний, содержащейся в Постановлении Верховного суда Испании от 8 июля 1940 года<sup>80</sup>.

Согласно Постановлению Верховного суда Испании от 24 ноября 1958 года, завещание — это «акт или соответствующая всем необходимым требованиям юридическая сделка, по своему принципу односторонняя и по существу отзывная, совершенная дееспособным лицом с серьезно заявленным намерением произвести после его смерти определенные действия в

---

<sup>78</sup> Jordano Barea, J., Comentario al Código Civil, publicado por el Ministerio de Justicia y dirigido por Cándido Paz-Ares Rodríguez, Rodrigo Bercovitz, Díez Picazo, Salvador Cordech; tomo I, Madrid, 1991, p. 1678.

<sup>79</sup> Sentencia del Tribunal Supremo de 2 de junio de 1987 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://vlex.es/vid/-201891> (дата обращения: 10.04.2024).

<sup>80</sup> Sentencia del Tribunal Supremo de 8 de julio de 1940 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://vlex.es/vid/jurisprudencia-tribunal-supremo-350717> (дата обращения: 10.04.2024).

соответствии с законом, и поэтому очевидно, что замечания, просьбы и советы умершего не «приравниваются» к правилам наследования и обязательному исполнению наследниками, не порождают правомерных действий в правосудии для их строгого исполнения, иначе простое желание сентиментального или действительного характера было бы приравнено к завещательным распоряжениям в собственном смысле слова»<sup>81</sup>.

Из определения, приведенного в статье 667 ГК, следует, что завещание должно быть имущественного содержания. Однако это спорно. Такие авторы, как Жордано Барера, рассматривают неимущественные положения как вторичные акты, они приравниваются к завещанию, поскольку к ним предъявляются те же формальные требования, так как если рассматривать их как часть завещания — это означало бы поддерживать эклектическую концепцию завещания<sup>82</sup>. Другие авторы, например, Кичу А., понимают завещание как акт последней воли человека с любыми распоряжениями, даже если они не касаются распоряжения имуществом<sup>83</sup>.

Верховный суд Испании не сформулировал однозначной позиции по этому вопросу, поскольку в своих постановлениях он указывал, что завещания нет, если нет распоряжения имуществом (Постановление Верховного суда Испании от 8 июля 1940 года<sup>84</sup> отмечает, что завещание, по сути, является актом распоряжения имуществом или правами), в то время как в других постановлениях он придерживался противоположного мнения, как, например, в Постановлении № 382/2018 от 21 июня 2018 года<sup>85</sup>, в котором он признавал

---

<sup>81</sup> Fernández Hierro, José Manuel. 2015. «Concepto Y Naturaleza Del Testamento». Estudios De Deusto: revista de Derecho Público, Vol. 46, №. 1, 1998, p. 143-62. [https://doi.org/10.18543/ed-46\(1\)-1998pp143-162](https://doi.org/10.18543/ed-46(1)-1998pp143-162). // [Электронный ресурс]. Режим доступа: [file:///C:/Users/%D0%A2%D0%B0%D1%82%D1%8C%D1%8F%D0%BD%D0%B0/Downloads/Dialnet-ConceptoYNaturalezaDelTestamento-2269360%20\(3\).pdf](file:///C:/Users/%D0%A2%D0%B0%D1%82%D1%8C%D1%8F%D0%BD%D0%B0/Downloads/Dialnet-ConceptoYNaturalezaDelTestamento-2269360%20(3).pdf) (дата обращения: 10.04.2024).

<sup>82</sup> Jordano Barea, J., Comentario al Código Civil, publicado por el Ministerio de Justicia y dirigido por Cándido Paz-Ares Rodríguez, Rodrigo Bercovitz, Díez Picazo, Salvador Cordech; tomo I, Madrid, 1991, p.1678. P. 101.

<sup>83</sup> Cicu, A., El Testamento, Revista de Derecho Privado, Madrid, 1959, p. 18.

<sup>84</sup> Sentencia del Tribunal Supremo de 8 de julio de 1940 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://vlex.es/vid/jurisprudencia-tribunal-supremo-350717> (дата обращения: 10.04.2024).

<sup>85</sup> Sentencia del Tribunal Supremo núm. 382/2018 de 21 de junio de 2018 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.elnotario.es/images/pdf/STS-N81-16.pdf> (дата обращения: 10.04.2024).

завещанием документ, который не содержал волеизъявления в части распоряжения имуществом, а только волеизъявление по признанию ребенка.

В любом случае буквальное толкование статьи 667 ГК свидетельствует о том, что завещание — это только акт, посредством которого возможно распоряжение всем или частью имущества умершего. Однако, если придерживаться системного и телеологического толкования рассматриваемой нормы, следует признать, что если акт (документ) содержит только распоряжения неимущественного характера, то такой акт (документ) также признается завещанием. В этом смысле сам Гражданский кодекс допускает, что завещание может иметь и другие цели: признание внебрачного ребенка (ст. 120 п. 2 и 741 ГК), назначение опекуна (ст. 201 ГК) или специальные распоряжения о похоронах и обряде отпевания (ст. 902 п.1 ГК).

#### *Юридическая природа завещания*

Что касается правовой природы завещания, то в испанской доктрине и правоприменительной практике превалирует точка зрения о том, что оно имеет характер юридической сделки, однако существуют и другие позиции, которые отрицают это, утверждая, что оно изначально не порождает никаких последствий, поскольку это просто проект, который составляется на случай смерти человека и поэтому является односторонним или незаконченным делом, так как завершается со смертью человека<sup>86</sup>. Такие авторы, как Жоссеран Л.<sup>87</sup> или Де Буэн Д.<sup>88</sup>, придерживаются этой позиции, утверждая, что в этом случае завещание приобретает окончательный характер в день смерти завещателя.

С другой стороны, есть авторы, такие как Пуиг Пенья, которые утверждают, что, когда завещатель излагает свое волеизъявление, он делает это с окончательным и обязательным для последующего исполнения после его смерти характером<sup>89</sup>. Имеется точка зрения, что при составлении завещания

---

<sup>86</sup> Puig Peña. Tratado de derecho civil español, tomo V, volumen I, Madrid, 1954, p. 91.

<sup>87</sup> Jossierand, L., Cours de droit civile, tomo III, Paris, 1930, p. 849.

<sup>88</sup> De Buen, D., Derecho Civil, tomo II, Madrid, 1932, p. 398.

<sup>89</sup> Puig Peña. Tratado de derecho civil español, tomo V, volumen I, Madrid, 1954, p. 92.

имеет место совершенный юридический акт, даже если его исполнение откладывается<sup>90</sup>. Кроме того, следует иметь в виду, что существуют юридические сделки, подчиненные условию или сроку, последствия которых зависят от истечения определенного периода времени или от выполнения определенного условия и считаются совершенными и окончательными сделками. Следует добавить, что завещание может порождать и невозвратные последствия, такие как отмена предыдущего завещания или признание детей.

Как уже отмечалось выше, Верховный суд Испании действительно рассматривает завещание как юридическую сделку, что видно из его Постановления от 8 июля 1940 года<sup>91</sup>: однозначно ясно, что это юридическая сделка или акт, существенным элементом которого является волеизъявление, который подчиняется всем общим правилам, касающимся свободы действий, имеющих юридическую силу, и который прежде всего требует и предполагает наличие воли, выраженной в достаточно явной форме.

Вопрос о том, когда завещание считается оформленным, также является предметом дискуссий. Необходимо определить, происходит ли это в сам момент оформления завещания завещателем или в момент его смерти. По мнению Кику А., элементом того, чтобы считать завещание оформленным, является не смерть завещателя, а то, что именно в момент его оформления оно начинает «производить» юридические последствия. В любом случае, по его мнению, решение об оформлении завещания должно быть твердым решением, соответствующим юридическим требованиям, а не простым проектом<sup>92</sup>.

Верховный суд Испании придерживается аналогичной позиции, проводя различие между проектами и подлинными завещаниями, считая, что первые не считаются завещаниями, так как не являются окончательными актами, а также в них четко не выражена воля завещателя. Так, в Постановлении от 8

---

<sup>90</sup> Kohler, Ademtion der legatē, en Zeitschrif de Grünhut, VII, p. 734 y 735. Citado por Traviesas, M., El testamento, Revista de Derecho Privado, 1935, p. 101.

<sup>91</sup> Sentencia del Tribunal Supremo de 8 de julio de 1940 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://vlex.es/vid/jurisprudencia-tribunal-supremo-350717> (дата обращения: 10.04.2024).

<sup>92</sup> Cicu, A., El Testamento, Revista de Derecho Privado, Madrid, 1959, p. 5 y ss.

июля 1940 года<sup>93</sup> он заявляет: (I): поскольку завещание по существу является актом распоряжения имуществом или правами, проект не является подлинным завещанием, если: 1) завещание представляет собой все же некий «набросок» или проект, а не окончательный акт, хотя по форме он может быть похож на завещание, однако вызывает некоторые сомнения, 2) если завещатель ограничивается советом или сомневается относительно назначения своего имущества, при этом императивный характер распоряжений не должен выводиться исключительно из буквального понимания употребленных выражений; (II): завещание, будучи актом, посредством которого кто-либо распоряжается имуществом после своей смерти, не будет действительным как таковое, если намерение завещать, т.е. распорядиться имуществом после смерти завещателя, не будет ясно выражено; (III): хотя, в общем, способ, термины, слова и т.д., с помощью которых завещатель излагает свою волю, не так важны, всегда необходимо, чтобы была ясно выражена пусть и его словами сама суть распоряжения.

#### *Основные характеристики завещания*

Часто именно благодаря характеристикам завещания детализируются такие нормы, которые написаны законодателем в общем для широкого применения. С соблюдением всех требований и характеристик возможно идентифицировать завещание, а в определенных случаях их отсутствие может повлечь за собой его недействительность.

Можно выделить следующие основные характеристики завещания:

1. Это документ «mortis causa», т.е. он не может вступить в силу при жизни наследодателя, поскольку, как уже отмечалось при обсуждении природы завещания, его действие зависит от смерти завещателя, как это следует из статьи 657 ГК: права на наследство переходят с момента смерти наследодателя.

---

<sup>93</sup> Sentencia del Tribunal Supremo de 8 de julio de 1940 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://vlex.es/vid/jurisprudencia-tribunal-supremo-350717> (дата обращения: 10.04.2024).

Это хорошо видно при анализе судебной практики, в частности Постановления Верховного суда Испании № 128/2010 от 23 марта 2010 года<sup>94</sup>, рассматривающего дело, в котором опекун требовал признания завещания недействительным при жизни завещателя в связи с его недееспособностью. Подразумевается, что завещание, не имеющее статуса вступившего в силу акта, не может быть оспорено до тех пор, пока оно не приобретет этот статус силы, т.е. до момента смерти завещателя, даже если недееспособность завещателя наступила раньше. Кроме того, суд считает, что опекун должен всегда действовать в интересах подопечного и иск о признании завещания недействительным в любом случае не принесет ему выгоды, так как после смерти завещателя заинтересованные лица уже будут обладать правоспособностью для осуществления соответствующих действий по требованию признания завещания недействительным. Наконец, следует добавить, что даже сам завещатель не может требовать признания завещания недействительным по причине недееспособности, поэтому если подопечный не имеет права на предъявление иска в силу своей недееспособности, то и опекун не имеет такого права. Именно по этим причинам доктрина утверждает, что завещание может рассматриваться как проект, который будет эффективен в будущем, но это не означает, что оно перестает быть совершенным.

2. Имеет свою форму и должно соответствовать всем необходимым требованиям: завещание — это волеизъявление, которое должно соответствовать определенным требованиям, установленным законом, и иметь свою форму. Несоблюдение установленной формы влечет за собой ничтожность завещания (ст. 687 ГК). Требования изложены в статьях 676–736 ГК.

---

<sup>94</sup> Sentencia del Tribunal Supremo núm. 128/2010 de 23 de marzo de 2010 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/8cfe37dc8ca076f4/20100422> (дата обращения: 10.04.2024).

Две основы, определяющие юридические сделки, — форма и содержание — особенно важны для завещаний, так как они обеспечивают юридическую определенность волеизъявления, которая будет выявлена, когда человека, составившего завещание, уже не будет в живых. Суды особенно подчеркивают важность формы и содержания для завещания, и такие авторы, как Ройо Мартинес, отмечают, что «это юридическая сделка, для эффективного исполнения которой закон устанавливает одну или несколько основ: форма и содержание»<sup>95</sup>.

В доктрине существует подход, согласно которому формализм завещаний сводится не только к соблюдению предусмотренных законом форм, но и к тому, что воля завещателя не может быть выведена только из содержания самого завещания<sup>96</sup>. Это дополняется положениями статьи 672 Гражданского кодекса, которая предусматривает, что «любое распоряжение наследодателя относительно института наследника, наследства или завещательного отказа, со ссылкой на личные бумаги или документы, появившиеся после его смерти в его месте жительства или за его пределами, являются ничтожными, если эти бумаги или документы не отвечают требованиям, предъявляемым к рукописному завещанию»<sup>97</sup>.

Сторонники другого подхода выступают за модернизацию форм, что нашло свое отражение в Постановлении Верховного суда Испании № 694/2009 от 4 ноября 2009 года<sup>98</sup>, которое также придает силу завещанию, содержащемуся в электронном документе или на долговременном носителе либо выраженное с помощью изображений, аудиозаписи, цифровой или иной письменной формы, подписанное с использованием признанной электронной подписи, в соответствии с предусмотренным статьей 3 Закона «Об

---

<sup>95</sup> Royo Martinez, M., Derecho sucesorio mortis causa, Editorial Edelce, Sevilla, 1951.

<sup>96</sup> Blasco Gascó, F.D.P, Instituciones de derecho civil, Derecho de Sucesiones, Tirant lo Blanch, Valencia, 2018.

<sup>97</sup> Real Decreto de 24 de julio de 1889 por el que se publica el Código Civil. Ministerio de Gracia y Justicia, Gaceta de Madrid, núm. 206, de 25 de julio de 1889 Referencia: BOE-A-1889-4763.

<sup>98</sup> Sentencia del Tribunal Supremo núm. 694/2009 de 4 de noviembre de 2009 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/7661de5afc275e14/20091203> (дата обращения: 10.04.2024).

электронной подписи»<sup>99</sup>. Однако в данном Постановлении Верховный суд считает, что форма завещания является гарантией завещателя в отношении точности и неизменности завещания, поэтому послабление формы завещаний не может быть допущено в таких видах завещаний, когда отсутствует должностное лицо, которое могло бы удостовериться в наличии всех требований ГК.

В наиболее классическом понимании отсутствие этих формальностей всегда влечет за собой ничтожность завещания, даже если воля наследодателя ясна. Современное право, напротив, предпочитает большую гибкость, чтобы защитить волю завещателя, сохранить завещание и соответствовать пожеланиям завещателя, смягчая строгую форму и адаптируя критерии толкования нормы (ст. 3 ГК) к современной социальной реальности. Таким образом, идет размышление о том, какие требования должны быть предъявлены к волеизъявлению частного лица, содержащемуся на электронном носителе или устройстве, для того чтобы такое завещание имело значение, ценность и считалось действительным.

3. Изменение или отмена завещания, а также возможность составления нового завещания: статья 737 ГК говорит о том, что «все распоряжения, указанные завещателем в содержании завещания, отменяемы, даже если завещатель обязался не отменять их. Кроме того, все пункты, которые отменяют будущие положения, а также те, в которых завещатель указывает, что отзыв завещания является недействительным, если оно не совершено с определенными словами и знаками, будут считаться недействительными»<sup>100</sup>. Законодательство Испании сохраняет идею о том, что завещание может быть изменено при жизни человека. В этом смысле Ройо Мартинес ссылается на следующий римский принцип: *voluntas hominis est ambulatoria usque ad mortem* (от лат. — воля человека может меняться до самой

---

<sup>99</sup> Ley 59/2003, de 19 de diciembre, de firma electrónica. [Disposición derogada] // Boletín Oficial del Estado. 2003. № 304.

<sup>100</sup> Real Decreto de 24 de julio de 1889 por el que se publica el Código Civil. Ministerio de Gracia y Justicia, Gaceta de Madrid, núm. 206, de 25 de julio de 1889 Referencia: BOE-A-1889-4763.

смерти) и отличает эту волю от договорной, поскольку это не приводит к последствиям и не передает права до смерти лица, предоставившего право<sup>101</sup>.

Эта возможность отмены должна быть связана со свободой завещания, которая ограничивается неоднократными запретами, установленными в ГК, такие как запрет на заключение наследственных договоров (ст. 1271 ГК) или запрет на составление совместных завещаний (ст. 669 ГК). Таким образом, даже если завещатель заявил, что желает, чтобы это было его последнее и действительное завещание, он может в любое время совершить новое завещание в рамках своей завещательной свободы и не может действительным образом связать себя обязательством не изменять свое завещание в будущем или ограничить свою волю.

4. По общему правилу завещание носит личный характер, что соответствует общепринятым подходам большинства государств. Личный характер завещания предполагает, что его составление, как правило, не может быть полностью или частично отдано на усмотрение третьих лиц (в том числе в части назначения наследников или определения долей) под угрозой его недействительности<sup>102</sup>.

В то же время в некоторых автономных сообществах Испании законодательство признает завещания, совершенные уполномоченным лицом, что является заметным отступлением от общего правила и важной отличительной чертой наследственного права отдельных испанских регионов. В связи с этим важно учитывать гражданское место жительства умершего на момент составления завещания (ст. 9 п. 8 и 16 п. 1 пп. 1 ГК).

5. Это односторонний документ. Завещание — это юридическая сделка, которая совершается посредством одного волеизъявления — завещателя, к тому же для его действительности не является обязательным требование, чтобы о нем знали возможные наследники.

---

<sup>101</sup> Royo Martinez, M., Derecho sucesorio mortis causa, Editorial Edelce, Sevilla, 1951.

<sup>102</sup> См., напр., статью 670 Гражданского кодекса Испании.

Завещание как документ не следует путать с принятием наследства, которое представляет собой другую отдельную и самостоятельную юридическую сделку, также одностороннюю по своей природе.

В настоящее время не существует неотчуждаемого наследства, т.е. обязательного для наследников, поэтому существует независимость принятия наследства, и в случае непринятия воля наследодателя не будет исполнена. Это никак не связано с односторонним характером завещания.

Правда, при составлении завещания могут быть привлечены и другие лица, например нотариус или свидетели, но они ни в коем случае не являются частью и участниками завещания.

Этот односторонний характер имеет определенную связь с запретом на заключение наследственного договора, когда говорили об изменении, отмене или составлении нового завещания, который допускается некоторыми автономными гражданскими законами.

6. Это личный индивидуальный документ. Статья 669 ГК запрещает двум или более лицам завещать имущество совместно или в одном и том же документе как в свою пользу, так и в пользу третьего лица. Совместное завещание, в том числе между супругами, наследственные договоры характеризуются тем, что в одном и том же документе содержится множество заявлений «*mortis causa*» или от нескольких лиц в одном документе.

Важно знать гражданский статус умершего на момент составления завещания, так как в некоторых автономных сообществах (например, в Галисии, Стране Басков, Наварре) допускаются совместные завещания.

По поводу института совместного завещания имеются различные точки зрения. Противники отмечают, что оно влияет на свободу составления завещания, поскольку существует риск захвата или манипулирования созавещателем, что также приводит к нарушению автономии воли. Другой аргумент заключается в том, что совместное завещание нарушает

свойственное завещанию чувство конфиденциальности и сдержанности, характерное для актов последней воли.

С другой стороны, защитники указывают, что его признание соответствовало бы статье 33.1 Конституции Испании, признающей право на частную собственность и наследование, поскольку сам личный характер завещания, как представляется, не является частью существенного содержания наследования, и эта форма представляла бы собой еще один механизм организации наследования.

7. Добровольный и свободный акт. Завещание является частью автономии воли, никто не может быть обязан ни по договору, ни по соглашению составить завещание. Любое положение, ограничивающее право на завещание или предполагающее отказ от этого права, не может существовать и считается недействительным (ст. 688, 705, 715 ГК). Кроме того, нотариус будет нести ответственность и убытки за нарушение права другого лица, если он действовал со злым умыслом, по небрежности или в результате злонамеренности, с пренебрежением или небрежностью.

Завещание состоит из волеизъявления, которое должно соответствовать требованиям, установленным законом. Поэтому можно утверждать, что завещание является юридической сделкой, имеющей свою форму и соответствующей всем необходимым требованиям, т.е. для выражения волеизъявления необходима определенная форма и в случае ее несоблюдения завещание будет считаться недействительным<sup>103</sup>. Это отражено в статье 687 ГК: завещание является недействительным, если не были соблюдены требования, установленные настоящей главой.

Требования к завещанию прописаны в Гражданском кодексе Испании, в статьях 676–736 ГК, а также в нем отражены виды завещаний. Исходя из этого, любое завещание является недействительным в случае несоответствия его

---

<sup>103</sup> Francisco Rosales De Salamanca Rodríguez. Testamento digital. La revista Testamento ¿digital? Edición especial – Septiembre 2016 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: file:///C:/Users/%D0%A2%D0%B0%D1%82%D1%8C%D1%8F%D0%BD%D0%B0/Downloads/Dialnet-TestamentoDigital-657167.pdf (дата обращения: 10.04.2024).

правилам, установленным в законодательстве. Следует отметить, что статья 672 ГК устанавливает, что «любое распоряжение наследодателя относительно института наследника, наследства или завещательного отказа, со ссылкой на личные бумаги или документы, появившиеся после его смерти в месте его жительства или за его пределами, являются ничтожными, если эти бумаги или документы не отвечают требованиям, предъявляемым к рукописному завещанию»<sup>104</sup>.

Согласно статье 670 ГК составление завещания не может быть полностью или частично передано на усмотрение третьих лиц, оно не может быть составлено через посредников или доверенное лицо. Кроме того, на усмотрение третьего лица не может быть передано ни назначение наследников, ни указание частей, в которых они наследуют, когда они назначены номинально.

Таким образом, согласно положениям ГК Испании завещанием является акт, посредством которого лицо распоряжается своим имуществом после своей смерти (ст. 667 ГК), ничтожным является завещание, составленное без соблюдения необходимых требований (ст. 687 ГК).

## **2.2. Виды завещаний и порядок их оформления по законодательству Испании**

В Испании существует два типа завещаний — общее и специальное. Иногда выделяется еще исключительный (необычный) тип завещания.

Кроме того, каждый тип завещаний имеет свои различные виды.

*Общие завещания:* 1) голографическое завещание (рукописное, собственноручное завещание); 2) открытое завещание; 3) закрытое завещание.

*Специальные завещания:* 1) военные завещания; 2) морские завещания; 3) завещания, сделанные за границей.

---

<sup>104</sup> Real Decreto de 24 de julio de 1889 por el que se publica el Código Civil. Ministerio de Gracia y Justicia, Gaceta de Madrid, núm. 206, de 25 de julio de 1889 Referencia: BOE-A-1889-4763.

Отдельно еще иногда выделяют так называемые *исключительные (необычные)* типы завещаний: завещание под угрозой смерти, завещание на случай эпидемии, цифровое завещание.

Каждый тип завещания имеет свои требования, которые должны быть соблюдены для того, чтобы оно было действительным, однако существует ряд элементов, общих для всех типов.

Общими требованиями для всех типов завещаний являются:

1. Нотариус или специально уполномоченные лица, наделенные законодательством правом удостоверить завещания.

В первую очередь необходимо отметить важность присутствия нотариуса или уполномоченного лица при удостоверении завещания для всех типов завещаний, которые возможно встретить согласно испанскому праву. Однако для рукописного вида завещания присутствие нотариуса или специально уполномоченного лица не является обязательным, нежели как для открытых и закрытых видов завещаний, а также специальных и исключительных, для которых данное требование остается актуальным.

Статья 694 ГК требует присутствие нотариуса, правомочного действовать в месте совершения завещания для открытых завещаний. В таких завещаниях завещатель излагает свою волю перед нотариусом и при необходимости в присутствии двух подходящих свидетелей. Следует отметить, что требование «нотариус, обладающий территориальной юрисдикцией в месте совершения завещания» является обязательным для исполнения. Территориальная компетенция нотариусов определяется территорией, на которой они могут осуществлять свои функции. Этот вопрос регулируется в статьях 7 и 8 Закона «О нотариате»<sup>105</sup> и в статьях 116 и 125 Регламента «Об организации и режиме работы нотариальных контор»<sup>106</sup> (далее — Регламент), из которых можно сделать вывод, что завещание,

---

<sup>105</sup> Ley del Notariado de 28 de mayo de 1862 // Boletín Oficial del Estado. 1862. № 149.

<sup>106</sup> Decreto de 2 de junio de 1944 por el que se aprueba con carácter definitivo el Reglamento de la organización y régimen del Notariado // Boletín Oficial del Estado. 1944. № 189.

оформленное у неправомочного нотариуса, будет признано недействительным.

Нотариус руководствуется положениями Закона «О нотариате» от 28 мая 1862 года и в особенности положениями ГК. Это нашло отражение в статье 29 вышеуказанного закона, которая гласит, что положения предыдущих статей, касающиеся формы документов, количества и квалификации свидетелей, а также способности приобретать то, что оставлено или завещано завещателем, не применяются к завещаниям и другим распоряжениям «mortis causa», в отношении которых действуют специальный закон или законы конкретного случая.

В соответствии со статьей 754 ГК<sup>107</sup> и статьей 22 Закона «О нотариате» «завещатель не может распорядиться всем или частью своего наследства в пользу нотариуса, удостоверившего его завещание, или в пользу его супруга, близких родственников или других родственников до четвертой степени родства»<sup>108</sup>. Данное положение призвано устранить любые сомнения относительно поведения нотариуса, удостоверяющего завещание, и оно распространяется как на открытые, так и на закрытые завещания. Таким образом, цель заключается в том, чтобы не было прямого воздействия на волю завещателя, скрывает его недееспособности или даже манипулирования завещателем. Однако данный запрет не влияет на возможность назначения нотариуса душеприказчиком и лицом, осуществляющим раздел наследства, несмотря на то что он может взимать за это вознаграждение (ст. 139 Регламента).

## 2. Установление личности завещателя.

Еще одним элементом, необходимым для действительности завещания любого типа, является установление личности завещателя. Очень важно определить, обладает ли завещатель дееспособностью на момент составления

---

<sup>107</sup> Real Decreto de 24 de julio de 1889 por el que se publica el Código Civil. Ministerio de Gracia y Justicia, Gaceta de Madrid, núm. 206, de 25 de julio de 1889 Referencia: BOE-A-1889-4763.

<sup>108</sup> Ley del Notariado de 28 de mayo de 1862 // Boletín Oficial del Estado. 1862. № 149.

завещания (ст. 663 и 665 ГК), поэтому лицо, выражающее последнюю волю, должно быть совершенно точно установленным.

Способы установления личности завещателя различаются в зависимости от форм завещания:

– в рукописных завещаниях статья 688 ГК требует, чтобы все было написано и подписано завещателем, но при этом дополнительно предполагается последующая процедура проверки его личности (ст. 691 и 693 ГК);

– при совершении нотариальных завещаний статья 683 ГК предусматривает, что «нотариус должен знать завещателя, а если это не так, то установить его личность с помощью двух свидетелей, которые знают его и известны самому нотариусу, или с помощью документов, выданных государственными органами, целью которых является идентификация лица»<sup>109</sup>.

Из этого следует, что непосредственное знание со стороны нотариуса является основной системой идентификации, поэтому необходимо знать что понимается под прямым знанием. В этом смысле законодатель понимает под этим возможность отличить его или ее от любого другого лица.

Что касается завещателя, то законодательство о нотариате требует, что должны быть зафиксированы следующие данные: имя, фамилия, дата рождения, гражданское состояние, место жительства, место пребывания и номер удостоверения личности. Обычно в завещании указываются имена родителей, если они умерли, и место их рождения, хотя, если какие-либо из этих сведений отсутствуют, это не делает завещание недействительным. Если заявление соответствует остальным требованиям, то завещание является действительным, поскольку для завещания важно установление самой личности, а не личных обстоятельств.

---

<sup>109</sup> Real Decreto de 24 de julio de 1889 por el que se publica el Código Civil. Ministerio de Gracia y Justicia, Gaceta de Madrid, núm. 206, de 25 de julio de 1889 Referencia: BOE-A-1889-4763.

В случае, если нотариус не знает наследодателя, необходимо установить его личность с помощью двух свидетелей, которые знают наследодателя и известны нотариусу, или с помощью документов, выданных государственными органами, целью которых является идентификация лица. Эти два способа равнозначны, и нет предпочтения в пользу одного или другого. В случае опознания с помощью свидетелей они будут выступать в качестве понятых (ст. 184 Регламента), единственной целью которых является доказать личность наследодателя. Следует иметь в виду, что свидетели, которые присутствуют при составлении юридического документа и заверяют его своей подписью, также могут выступать в качестве понятых (ст. 698 ГК и 180.III Регламента).

Что касается официальных документов, удостоверяющих личность, которые могут быть использованы, то в случае с гражданами действительными будут как Национальная идентификационная карта (исп. Documento Nacional de Identidad (DNI)), так и паспорт. Водительское удостоверение не является документом, удостоверяющим личность, поэтому с ним удостоверить завещание не представляется возможным. В случае с иностранными гражданами в Испании будут действительны их национальные удостоверения личности, их паспорт и, если они проживают в Испании, их карточка резидента или национальный документ иностранца.

Нотариусу важно убедиться в том, что, по его мнению, завещатель обладает необходимой правоспособностью и дееспособностью для составления завещания (ст. 685 ГК). При оценке дееспособности завещателя принимается во внимание только то состояние, в котором он находится в момент составления завещания (ст. 666 ГК), достиг ли завещатель четырнадцатилетнего возраста и находится ли он в здравом уме (ст. 662 и 663 ГК), и все это нотариус должен письменно подтвердить (ст. 696 ГК).

Суждение о дееспособности рассматривается как презумпция закона до тех пор, пока не будет доказано обратное, и, кроме того, не требует вмешательства врачей для ее проверки. Таким образом, Постановление

Верховного суда Испании № 234/2016 от 8 апреля 2016 года<sup>110</sup> гласит, что отсутствие умственной дееспособности должно быть доказано несомненным образом в момент составления завещания, в противном случае будет действовать презумпция закона, т.е. дееспособность лица будет установлена на основании оценки нотариуса и вынесенного им заключения.

Если личность завещателя не может быть установлена ни по одной из форм, предусмотренных статьей 685 ГК, стоит обратиться к положениям статьи 686 ГК: «Если личность завещателя не может быть установлена в порядке, предусмотренном предыдущей статьей, это обстоятельство должно быть зафиксировано нотариусом или свидетелями, в зависимости от обстоятельств дела, с указанием документов, представленных завещателем для этой цели, и его личных данных»<sup>111</sup>. В этом смысле статья 156.4 Регламента устанавливает, что в каждом акте должно быть указано следующее: имя, фамилия, возраст, семейное положение и место жительства наследодателя. Вышеуказанная статья ГК добавляет, что в случае оспаривания завещания по этой причине бремя доказывания будет возложено на лицо, отстаивающее его действительность, поскольку в данном случае нотариус при удостоверении завещания не располагает данными для установления личности.

### 3. Свидетели.

Наконец, следует упомянуть о свидетелях — лицах, добровольно наблюдающих за составлением завещания, которые узнают обо всем его содержании или, по крайней мере, о том, что последняя воля была оформлена. Законодатель по-разному относится к свидетелям, проводя различие между свидетелями (исп. *testigos instrumentales*) и понятыми (исп. *testigos de conocimiento*).

---

<sup>110</sup> Sentencia del Tribunal Supremo núm. 234/2016 de 8 de abril de 2016 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/5d2f80142a5ecc8e/20160426> (дата обращения: 10.04.2024).

<sup>111</sup> Real Decreto de 24 de julio de 1889 por el que se publica el Código Civil. Ministerio de Gracia y Justicia, Gaceta de Madrid, núm. 206, de 25 de julio de 1889 Referencia: BOE-A-1889-4763.

Свидетели — это те, которые присутствуют при оглашении, подписании и удостоверении публичного акта (ст. 180 Регламента). В случае с открытым завещанием эти свидетели знают все содержание завещания, в то время как при закрытом завещании они присутствуют только при передаче, а также при фиксировании на титульной стороне конверта того, что там содержится выражение последней воли лица. Свидетели могут быть одновременно и понятыми. Данное положение также закреплено и в статье 698 пункт 1 ГК.

В соответствии со статьей 183 ГК эти свидетели назначаются наследодателем, а при их отсутствии — нотариусом. Кроме того, в первом случае нотариус, а во втором — наследодатель могут возражать против назначения определенных лиц, за исключением случаев, когда постановлением суда или специальными положениями предусмотрено иное.

Единственная цель понятых — это установить личность наследодателя, которая непосредственно не известна нотариусу, и нет необходимости, чтобы завещатель знал их, если они знают его. Исключение из этого правила содержится в статье 685 ГК, согласно которой в завещаниях, составленных лицами, находящимися под угрозой смерти, и в случае эпидемий понятые обязаны знать завещателя и должны стремиться к установлению его дееспособности. В зависимости от функций понятых в момент совершения завещания они могут быть ограничены только той частью оглашения, которая входит непосредственно в их обязанности и сводится к установлению личности завещателя (ст. 193 Регламента).

Статья 681 ГК устанавливает ограничение на то, кто не может быть свидетелем при удостоверении завещания по общему правилу, относя к таковым среди прочего несовершеннолетних, лиц, не понимающих языка завещателя и др.

К этому следует добавить, что в случае открытых завещаний запрещается привлекать в качестве свидетелей следующих лиц: «наследники и наследницы, указанные в завещании, а также их супруги или родственники в пределах четвертой степени кровного родства. Этот запрет не

распространяется на наследников и их супругов или родственников, если завещается движимая вещь или сумма, не имеющая большого значения (ст. 682 ГК)»<sup>112</sup>. Кроме того, Постановлением Верховного суда Испании № 622/2016 от 19 октября 2016 года<sup>113</sup> признано, что не состоящий в браке супруг, даже если он указан в качестве наследника, является надлежащим свидетелем при открытом завещании, поскольку не был указан в статье 682 ГК. Далее суд добавил, что нет государственного регулирования сожительства вне брака, которое было бы приравнено к сожительству в браке по своим правовым последствиям<sup>114</sup>.

Законом 30/1991 от 20 декабря 1991 года<sup>115</sup> необходимость присутствия свидетелей при совершении завещания была смягчена. По общему правилу свидетели не требуются для нотариальных завещаний, за исключением случаев, когда имеются определенные обстоятельства для завещателя, когда требуется присутствие двух свидетелей. В случае открытого завещания необходимо учитывать обстоятельства, предусмотренные статьей 697 ГК (когда завещатель заявляет о том, что он не умеет или не может подписать завещание, или когда завещатель или нотариус просят об этом), тогда как для закрытого завещания необходимо обратиться к статьям 707.5 и 7 ГК.

#### 4. Переводчик.

Статья 684 ГК предусматривает присутствие переводчика при удостоверении завещания при наличии определенных обстоятельств. Так, в данной норме указано, что если завещатель составил завещание на языке, которого нотариус не знает, то при его составлении должен присутствовать

---

<sup>112</sup> Real Decreto de 24 de julio de 1889 por el que se publica el Código Civil. Ministerio de Gracia y Justicia, Gaceta de Madrid, núm. 206, de 25 de julio de 1889 Referencia: BOE-A-1889-4763.

<sup>113</sup> Sentencia del Tribunal Supremo núm. 622/2016 de 19 de octubre de 2016 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/0b9224d103448cad/20161027> (дата обращения: 10.04.2024).

<sup>114</sup> В то же время в Каталонии лица, состоящие в фактическом браке, ведущие общее хозяйство, именуются «постоянными партнерами» и приравниваются в своих правах при наследовании к супругам, что свидетельствует о чрезмерной категоричности данной правовой позиции Верховного суда Испании.

<sup>115</sup> Ley 30/1991, de 20 de diciembre, de modificación del Código Civil en materia de testamentos // Boletín Oficial del Estado. 1991. № 306.

переводчик, выбранный завещателем. Кодексом регулируются и ряд процедурных аспектов, в том числе в зависимости от вида завещания.

Важно выявить и характеристики, которые присущи каждому виду завещаний.

### **Виды общих завещаний**

Общие завещания, как было видно, подразделяются на три вида: рукописное, открытое и закрытое.

#### ***1. Рукописное завещание***

Рукописное завещание согласно статье 678 ГК понимается как завещание, которое написано самим завещателем в соответствующей форме и с соблюдением всех требований, установленных в статье 688 ГК.

Требования, установленные в вышеуказанной статье, заключаются в следующем:

1. Завещать могут только совершеннолетние.
2. Написано собственноручно завещателем.

Оно должно быть полностью написано и подписано самим завещателем. Кроме того, даже если не предусмотрено этой статьей, статья 691 ГК устанавливает, что оно должно быть написано собственноручно завещателем. Это может соответствовать случаям, когда наследодатель не может сделать это из-за физических ограничений. Вмешательство третьих лиц или механических средств не допускается, однако при этом ничего не говорится о том, на каком носителе оно составляется.

3. Подписано самим завещателем, с указанием дня, месяца и года, когда оно было составлено.

4. В случае, если слова будут зачеркнуты, изменены или написано между строк, завещатель подтверждает их своей подписью.

5. Если завещатель является иностранным лицом, он может написать завещание на своем родном языке.

6. Рукописное завещание должно быть нотариально удостоверено путем подачи его нотариусу в течение пяти лет со дня смерти. Нотариус

составляет акт о завещании в соответствии с положениями законодательства о нотариате (ст. 689 ГК). Статья 690 ГК предусматривает, что «лицо, на хранении которого находится рукописное завещание, обязано представить его нотариусу в течение десяти дней со дня, когда ему стало известно о смерти завещателя. Если он этого не сделает, то будет нести ответственность перед наследниками за причиненный ущерб и понесенные убытки. Оно может быть также представлено любым лицом, указанным в завещании в качестве наследника, душеприказчика или в любом другом качестве»<sup>116</sup>.

Что касается процедуры нотариального удостоверения рукописного завещания, то она предусмотрена статьями 691–693 ГК. Указанными нормами регулируются обязанности нотариуса, в том числе касающиеся вызова свидетелей, чьи права также регламентированы. Важной обязанностью является вызов отдельных родственников для проведения установленной процедуры.

Если нотариус признает завещание действительным, он совершает акт удостоверения завещания, фиксируя в нем ход процедуры и все сделанные замечания, если таковые имеются. И наоборот, если подлинность завещания не установлена по причине недостаточного подтверждения личности завещателя, дело передается в архив без завещания. В любом случае, независимо от того, удостоверено рукописное завещание или нет, заинтересованные лица, не согласные с этим, могут реализовать свои права в рамках соответствующего судебного производства.

Завещание будет считаться недействительным, если оно не соответствует форме, а также иным требованиям, установленным ГК. Если завещание признано недействительным, то его нет, следовательно, возникает наследование по закону.

Однако, необходимо отметить, что это редко применяемая на практике форма завещания, которая не требует присутствия свидетелей или нотариуса,

---

<sup>116</sup> Real Decreto de 24 de julio de 1889 por el que se publica el Código Civil. Ministerio de Gracia y Justicia, Gaceta de Madrid, núm. 206, de 25 de julio de 1889 Referencia: BOE-A-1889-4763.

и она всегда вызывала большой интерес со стороны доктрины. В качестве примера можно привести работы Франциско Рамона Фернандеса<sup>117</sup>, Руиз Вадийо<sup>118</sup>, Торреса Гарсиа и Теодора Фелипе<sup>119</sup>, Габриэля Гарсиа Кантеро<sup>120</sup> и др. Существует большое количество судебной практики по голографическим завещаниям, поскольку существует много вопросов относительно данной формы завещания. Среди постановлений судов, принятых в последние годы, можно выделить следующие: Постановление Провинциального суда Сарагосы, раздел 5, № 12/2016 от 12 января 2016 года<sup>121</sup>; Постановление Провинциального суда Балеарских островов, раздел 3, № 316/2019 от 30 июля 2019 года<sup>122</sup>; Постановление Провинциального суда Понтефедры, раздел 6, № 237/2020 от 5 июня 2020 года<sup>123</sup>; Постановление Провинциального суда Астуриас № 277/2015 от 02 октября 2015 года<sup>124</sup>; Постановление Провинциального суда Астуриас, раздел 7, № 158/2015 от 30 апреля 2015 года<sup>125</sup>; Постановление Верховного суда Испании № 682/2014 от 25 ноября 2014 года<sup>126</sup>; Постановление Провинциального суда Кантабрии, раздел 2, №

<sup>117</sup> Francisca Ramón Fernández. Sin notario y sin testigos: el testamento ológrafo como forma testamentaria en tiempo de pandemia en el derecho español. Revista de la Facultad de Derecho de México, Tomo LXXI, Número 280, Mayo-Agosto 2021. DOI: <http://10.22201/fder.24488933e.2022.280-2.79073>. P. 453–472.

<sup>118</sup> Ruiz Vadillo, Enrique, “El testamento ológrafo”, Revista de Derecho Privado, vol. 56, núm. 7, 1972, pp. 615–647.

<sup>119</sup> Torres García, Teodora Felipa, El testamento ológrafo, Montecorvo, Madrid, 1977.

<sup>120</sup> García Cantero, Gabriel, “Testamento ológrafo: ¿transformarse o morir?”, El patrimonio sucesorio: reflexiones para un debate reformista, Tomo I, Volumen 2, Nº 11, 2013, p. 235–264.

<sup>121</sup> Sentencia de la Audiencia Provincial de Zaragoza, seccion 5, núm. 12/2016 de 12 enero de 2016 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/fb830d5cb72c3c05/20160209> (дата обращения: 10.04.2024).

<sup>122</sup> Sentencia de la Audiencia Provincial de las Islas Baleares, Sección 3ª, núm. 316/2019 de 30 de julio de 2019 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/e872607ee413e3b2/20190917> (дата обращения: 10.04.2024).

<sup>123</sup> Sentencia de la Audiencia Provincial – Pontevedra, Sección 6ª, núm. 237/2020 de 5 de junio de 2020 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/cb97c4c1f0a1c29f/20200727> (дата обращения: 10.04.2024).

<sup>124</sup> Sentencia de la Audiencia Provincial de Asturias núm. 277/2015 de 02 de octubre de 2015 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/0e7135e57f0da391/20151030> (дата обращения: 10.04.2024).

<sup>125</sup> Sentencia de la Audiencia Provincial de Asturias, Sección 7ª, núm. 158/2015 de 30 de abril de 2015 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/8494f5450ad3e037/20150602> (дата обращения: 10.04.2024).

<sup>126</sup> Sentencia del Tribunal Supremo núm. 682/2014 de 25 noviembre de 2014 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://vlex.es/vid/547472766> (дата обращения: 10.04.2024).

30/2014 от 22 января 2014 года<sup>127</sup>; Постановление Проинциального суда Малаги № 220/2007 от 20 апреля 2007 года<sup>128</sup>; Постановление Проинциального суда Малаги № 630/2013 от 12 декабря 2013 года<sup>129</sup>; Постановление Верховного суда Испании № 322/2011 от 5 мая 2011 года<sup>130</sup>; Постановление Верховного суда Испании № 597/1994 от 18 июня 1994 года<sup>131</sup>; Постановление Верховного суда Испании № 87/1994 от 10 февраля 1994 года<sup>132</sup>; Постановление Верховного суда Испании № 56 от 14 февраля 1981 года<sup>133</sup>.

В период пандемии коронавируса Covid-19, в условиях кризисной ситуации в здравоохранении, в Испании был принят Королевский указ № 463/2020 от 14 марта 2020 г.<sup>134</sup>, впоследствии он был подтвержден Королевским указом № 900/2020 от 9 октября 2020 г.<sup>135</sup> для реагирования на ситуации особого риска в связи с неконтролируемой передачей инфекций, вызванных SARS-COV-2, и Королевским указом № 926/2020 от 25 октября

---

<sup>127</sup> Sentencia de la Audiencia Provincial – Cantabria, Sección 2ª, núm. 30/2014, de 22 de enero de 2014 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/7d406c1c32b49397/20150805> (дата обращения: 10.04.2024).

<sup>128</sup> Sentencia de Audiencia Provincial – Málaga, núm. 220/2007, de 20 de abril de 2007 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/f3b8c61ead8930f3/20071213> (дата обращения: 10.04.2024).

<sup>129</sup> Sentencia de Audiencia Provincial – Málaga, núm. 630/2013, de 12 de diciembre de 2013 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/0ae43147937988ab/20140313> (дата обращения: 10.04.2024).

<sup>130</sup> Sentencia del Tribunal Supremo núm. 322/2011, de 5 de mayo de 2011 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/42dad44b0e98a0a0/20110526> (дата обращения: 10.04.2024).

<sup>131</sup> Sentencia del Tribunal Supremo núm. 597/1994, de 18 de junio de 1994 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/2baafa2b6904b810/19960103> (дата обращения: 10.04.2024).

<sup>132</sup> Sentencia del Tribunal Supremo núm. 87/1994, de 10 de febrero de 1994 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/1d69540eee9593c4/20040522> (дата обращения: 10.04.2024).

<sup>133</sup> Sentencia del Tribunal Supremo núm. 56 de 14 de febrero de 1981 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/eb6af3dbef195ded/19960116> (дата обращения: 10.04.2024).

<sup>134</sup> Real Decreto 463/2020, de 14 de marzo, por el que se declara el estado de alarma para la gestión de la situación de crisis sanitaria ocasionada por el COVID-19. [Vigencia agotada] // Boletín Oficial del Estado. 2020. № 67.

<sup>135</sup> Real Decreto 900/2020, de 9 de octubre, por el que se declara el estado de alarma para responder ante situaciones de especial riesgo por transmisión no controlada de infecciones causadas por el SARS-CoV-2. [Vigencia agotada] // Boletín Oficial del Estado. 2020. № 268.

2020 г<sup>136</sup>. Он был расширен Королевским указом 956/2020 от 3 ноября<sup>137</sup> для сдерживания распространения инфекций, вызванных SARS-COV-2.

Вышеназванные Королевские указы имели свое действие на период пандемии в связи с распространением инфекций, вызванных SARS-COV-2, и в настоящее время все они утратили свою силу. Данная форма завещания могла быть очень востребована, так как было ограничено передвижение людей с целью препятствия передачи вируса и посещение нотариальных контор было затруднено. При составлении рукописного завещания не требуется присутствие свидетелей и нотариуса, в отличие от вида специальных завещаний — завещаний, составляемых при непосредственной угрозе жизни или в период эпидемий. Рукописное завещание в период пандемии могло быть приемлемой формой для многих людей. Однако вопрос о достоинствах рукописных завещаний, несмотря на его безвозмездный характер, является предметом дискуссии.

Как указывалось выше, к рукописному завещанию, как и к любому другому виду завещаний, предъявляется ряд жестких требований, соблюдение которых необходимо, чтобы завещание считалось действительным.

Необходимо отметить, что к нему также применяются требования статей 673 и 674 ГК, которые говорят, что завещание будет считаться ничтожным, если при его составлении имели место насилие, обман, мошенничество, а лицо, которое обманывает, применяет насилие или любые другие подобные деяния, препятствующие завещателю выразить свою последнюю волю, лишается права на наследство и также может быть привлечено к уголовной ответственности. Но в случае с рукописным завещанием данный факт остается труднопроверяемым, так как нет ни свидетелей, ни нотариуса и доказать, был

---

<sup>136</sup> Real Decreto 926/2020, de 25 de octubre, por el que se declara el estado de alarma para contener la propagación de infecciones causadas por el SARS-CoV-2. [Vigencia agotada] // Boletín Oficial del Estado. 2020. № 282.

<sup>137</sup> Real Decreto 956/2020, de 3 de noviembre, por el que se prorroga el estado de alarma declarado por el Real Decreto 926/2020, de 25 de octubre, por el que se declara el estado de alarma para contener la propagación de infecciones causadas por el SARS-CoV-2. [Vigencia agotada] // Boletín Oficial del Estado. 2020. № 291.

ли завещатель в здравом уме при составлении завещания, возможно только при дальнейшем судебном разбирательстве.

Гражданский кодекс Испании устанавливает, что, если у недееспособного лица отсутствует судебное решение о признании его таковым и у нотариуса возникают сомнения в его дееспособности, нотариус вызывает двух врачей для предварительного признания его дееспособным и способным завещать. Особенно это интересно в случае с престарелыми людьми, которые страдают некоторыми заболеваниями. Возникают сомнения, может ли недееспособное лицо составить рукописное завещание, если нотариус при этом не присутствует и невозможно установить, обладает ли лицо или нет полной дееспособностью, чтобы делать завещание.

Поскольку речь идет о завещании, для которого установлен ряд жестких требований, а также оно не ориентировано на участие нотариуса, данную форму завещания можно считать более личной, чем остальные, и для человека, незнакомого с юридическими аспектами, может оказаться сложным его составить корректно. Данное завещание не может быть составлено в устной форме, так как одним из обязательных требований является именно письменная форма (ст. 688 ГК), поэтому завещатель как минимум должен уметь писать.

Одним из первых дел, которое всегда приводится в качестве примера голографического завещания и изучается в университетах, является так называемое дело «Пасикос» (исп. caso «Pazicos»). Недавно отмечалось столетие этого судебного решения в Пеньяфиэле, Вальядолид (Испания), под названием «История любви, дошедшая до Верховного суда»<sup>138</sup>. Это дело было разрешено постановлением Верховного суда Испании от 8 июня 1918 года<sup>139</sup>, в котором рассматривался вопрос о недействительности рукописного

---

<sup>138</sup> Escartín Ipiens, José Antonio, “Cien años de «Pazicos de mi vida»”, *Revista de Derecho civil*, vol. 5, núm. 2, 2018, pp. 1–8 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.nreg.es/ojs/index.php/RDC/article/view/346/26> (дата обращения: 10.04.2024).

<sup>139</sup> См. в газете Мадрида № 1 от 1 января 1919 года, с. 412-416, а также Ramón Fernández, Francisca, “Última voluntad digital, testamento digital, heredero digital: el mundo virtual de la transmisión hereditaria en el Derecho español”, *Revista de Privacidad y Derecho digital*, núm. 14, abril-junio 2019, p. 82.

завещания. В деле «Пасикос» рассматривалась обычная переписка между девушкой Матильдой и ее женихом Хосе по прозвищу «Пасикос». В данном конверте с письмом был обнаружен лист бумаги, на котором можно было прочитать следующее:

«Пеньяфиэль, 24 октября 1915 года. Пасикос, любовь моей жизни: в этом первом письме между нами — мое завещание, всё для тебя, всё, чтобы ты всегда любил меня и не сомневался в привязанности твоей Матильды. Подписано»<sup>140</sup>.

Верховный суд Испании признал этот текст рукописным завещанием, поскольку он содержал все требования, предъявляемые к рукописному завещанию, а также текст был написан и подписан завещателем, указан год, месяц и день его составления, и при этом четко обозначалась воля завещателя.

Следует иметь в виду, что рукописное завещание — это не просто старая бумага или документ, который обнаружен в доме или за его пределами наследниками, оно должно четко соответствовать требованиям, предъявляемым к рукописному завещанию (ст. 672 ГК).

В связи с необходимостью его написания завещателем возникает вопрос о том, должен ли он быть написан от руки, и если человек не может это сделать в связи с отсутствием руки, то допустимо ли, чтобы оно было написано ногой или ртом, если у человека отсутствуют конечности или он не может использовать их для письма? По данным вопросам можно обратиться к работе Пеньяско Веласко Роса<sup>141</sup>.

Актуален вопрос о возможности при составлении завещания использовать шрифт Брайля, поскольку в законодательстве не указывается тип используемого шрифта, хотя следует отметить, что данная система не индивидуализирует почерк, что является особенностью рукописного завещания, а при использовании шрифта Брайля это было бы невозможно

---

<sup>140</sup> “Peñañiel a 24 de Octubre 1915. Pacicos de mi vida: en esta primera carta de novios va mi testamento, todo para tí, todo, para que me quieras siempre y no dudes del cariño de tu Matilde.=Rubricada”.

<sup>141</sup> Peñasco Velasco, Rosa, El testamento ológrafo otorgado por personas que escriben con la boca o con el pie, Dykinson, Madrid, 2018.

установить. Здесь возможно отметить работу Переса Гайардо, Леонардо Б.<sup>142</sup> Более спорным будет случай, когда незрячий человек умеет и может писать. Для глухих и глухонемых, умеющих писать, нет никаких препятствий для того, чтобы они могли составить рукописное завещание.

Одна из главных трудностей этой формы завещания заключается в том, на каком именно носителе должна быть выражена последняя воля завещателя.

В связи с этим возникают проблемы, связанные с типом носителя и использованием компьютерных средств для оформления голографического завещания, поскольку законодатель устанавливает, что оно должно быть написано и подписано завещателем.

Спорным является вопрос о том, может ли завещание быть механизированным или оно должно быть написано от руки, поскольку в законодательстве это не указано, равно как и не указано, возможна ли цифровая подпись или это должна быть собственноручная подпись завещателя<sup>143</sup>. Однако на то, что оно должно быть написано «собственным почерком», указывает статья 678 ГК.

Казуистика поддержки рукописного завещания была очень разнообразной, и встречаются, помимо случая с делом «Пасикос», текст которого представлял собой письмо, другие примеры, такие как составление завещания на визитных карточках, благородных материалах, дереве или тканях<sup>144</sup>. Завещание также может быть сделано на картине, на стене, хотя доктрина, кажется, склоняется к использованию бумаги и ее производных (салфетка, платок и т.д.)<sup>145</sup>, из-за возможности ее нотариального заверения

---

<sup>142</sup> Pérez Gallardo, Leonardo B., Testamentos ológrafo y cerrado en braille en el derecho peruano: luces en el horizonte de las personas con discapacidad visual, *Revista de Derecho Privado*, núm. 101, 2017, pp. 3–29.

<sup>143</sup> Gil Rodríguez, Jacinto, Sentencia de 4 de noviembre de 2009: Testamento otorgado en peligro de muerte. Voluntad del finado de que valiera como testamento la que previamente manifestó a la oficial de la notaría. Invalidez. Testamento per relationem. El documento informático no constituye testamento ológrafo y la voluntad expresada in articulo mortis no alcanza a manifestar el contenido de una voluntad testamentaria, *Cuadernos Civitas de Jurisprudencia Civil*, núm. 83, 2010, pp. 1185 y ss.

<sup>144</sup> Ramón Fernández, Francisca, Última voluntad digital, testamento digital, heredero digital: el mundo virtual de la transmisión hereditaria en el Derecho español// *Revista de Privacidad y Derecho digital*, núm. 14, abril-junio 2019, p. 420.

<sup>145</sup> Torres García, Teodora Felipa, *El testamento ológrafo*, Montecorvo, Madrid, 1977, p. 35 y ss.

несмотря на то, что в положениях ГК не указано, где может быть написано завещание.

В своей работе Иурис Пруденте отмечает: «Могут существовать опоры или поверхности, которые, хотя и допускают рукописное изложение, но по материальным причинам не могут быть представлены и нотариально заверены. Например, для тех, кто пишет свое голографическое завещание на стене здания. В таких случаях, помимо исключительности, предлагались решения, например оформление нотариального акта присутствия, который отражал бы содержание завещания и подлежал бы нотариальному удостоверению. Однако я не нашел ни одного прецедента, который бы узаконил эту систему»<sup>146</sup>.

Именно из-за разнообразия мнений и практики многие дела о рукописных завещаниях дошли до судов. В этом смысле можно привести Постановление Верховного суда Испании № 1302/2006 от 19 декабря 2006 года<sup>147</sup>, дело о рукописном завещании на визитной карточке, отменяющее предыдущее нотариальное завещание<sup>148</sup>.

Для рукописного завещания не допускается использование каких-либо аудиовизуальных или фонографических средств связи, именно потому, что для них требуется письменная форма<sup>149</sup>.

Требование о наличии собственноручного почерка и подписи завещателя исключает любую возможность составления завещания иным способом, а также исключает возможность его подписания с помощью электронного сертификата в соответствии с Законом 6/2020 от 11 ноября<sup>150</sup>,

---

<sup>146</sup> Iuris Prudente, Idea general sobre el testamento ológrafo, 2016 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://www.iurisprudente.com/2016/05/idea-general-sobre-el-testamento.html> (дата обращения: 10.04.2024).

<sup>147</sup> Sentencia del Tribunal Supremo núm. 1302/2006 de 19 de diciembre de 2006 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/762e1b5bad20b6c4/20070104> (дата обращения: 10.04.2024).

<sup>148</sup> Angoitia Gorostiaga, Víctor, Sentencia de 19 de diciembre de 2006: Testamento ológrafo epistolar revocatorio de previo testamento notarial // Cuadernos Civitas de Jurisprudencia Civil, núm. 75, 2007, pp. 1279–1292.

<sup>149</sup> Ramón Fernández, Francisca, Última voluntad digital, testamento digital, heredero digital: el mundo virtual de la transmisión hereditaria en el Derecho español // Revista de Privacidad y Derecho digital, núm. 14, abril-junio 2019, p. 420.

<sup>150</sup> Ley 6/2020, de 11 de noviembre, reguladora de determinados aspectos de los servicios electrónicos de confianza // Boletín Oficial del Estado. 2020. № 298.

который отменяет действие Закона 59/2003 от 19 декабря «Об электронной подписи», регулирующим некоторые аспекты электронных услуг. Хотя собственноручные подписи и квалифицированные электронные подписи имеют одинаковую ценность, как указано в Регламенте (ЕС) 910/2014<sup>151</sup>, государствам-членам разрешено определять действие других электронных подписей и электронных услуг в целом. В этой связи можно обратить внимание на работы Франциска Рамона Фернандеса<sup>152</sup>, а также несколько работ Карлоса Эспино Бермель<sup>153</sup>.

По вопросу электронных средств составления рукописных завещаний отметим Постановление Провинциального суда Хаена № 314/2017 от 14 сентября 2017 года<sup>154</sup>, которое цитирует в своей работе Франциско Рамон Фернандес<sup>155</sup>, где говорится следующее:

«(...) не дает оснований для вступления завещания в законную силу в случае, если документ составлен на пишущей машинке или аналогичном устройстве (компьютере) и в подшивке документа имеется только подпись завещателя, кратко указанная в конце документа. Таким образом, это завещание не является ни в целом, ни в части подписанным документом, предполагаемым завещателем, не позволяет идентифицировать почерк как несомненный, поскольку в нем нет других букв, кроме подписи, нет уверенности в проявлении воли, и именно поэтому Закон требует, чтобы волеизъявление было выражено перед квалифицированными свидетелями и от

---

<sup>151</sup> Reglamento (UE) No 910/2014 del Parlamento Europeo y del Consejo de 23 de julio de 2014 relativo a la identificación electrónica y los servicios de confianza para las transacciones electrónicas en el mercado interior y por la que se deroga la Directiva 1999/93/CE // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.boe.es/doue/2014/257/L00073-00114.pdf> (дата обращения: 10.04.2024).

<sup>152</sup> Ramón Fernández, Francisca, Última voluntad digital, testamento digital, heredero digital: el mundo virtual de la transmisión hereditaria en el Derecho español // Revista de Privacidad y Derecho digital, núm. 14, abril-junio 2019, p. 86.

<sup>153</sup> Espino Bermell, Carlos, La identificación del testador en los testamentos comunes regulados en el Código Civil español. Especial estudio en el testamento ológrafo”, Revista General de Legislación y Jurisprudencia, núm. 1, 2016, p. 7; Espino Bermell, Carlos, El testamento ológrafo. Su adverbación y protocolización, Reus, Madrid, 2017, p. 388.

<sup>154</sup> Sentencia de la Audiencia Provincial de Jaén, núm. 314/2017 de 14 de septiembre de 2017 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/65d07cfc6aebf3c6/20180118> (дата обращения: 10.04.2024).

<sup>155</sup> Ramón Fernández, Francisca, Última voluntad digital, testamento digital, heredero digital: el mundo virtual de la transmisión hereditaria en el Derecho español // Revista de Privacidad y Derecho digital, núm. 14, abril-junio 2019, p. 86.

руки. Следовательно, отсутствие существенного условия действительности рукописного завещания, которым является его рукопись, исключает возможность удовлетворения заявления».

В настоящее время, с появлением новых информационно-коммуникационных технологий, эта форма завещания остается привязанной ко времени и не была адаптирована. Как отмечают Сerrано Чаморро и Мария Еугения: «Если наш Верховный суд признает завещанием любовные записки и завещания, написанные на визитной карточке, то почему же он не адаптировался к цифровым достижениям и не разрешил завещания с помощью цифровых носителей?»<sup>156</sup>

## **2. Открытое завещание**

Другой вид общих завещаний — это открытое завещание. И это более «привычный» вид завещания как для испанского, так и для российского правопорядка.

Согласно статье 679 ГК открытое завещание — это завещание, согласно которому завещатель изъявляет свою последнюю волю перед определенным лицом (нотариусом или специально уполномоченным лицом), которые наделены полномочиям по удостоверению данного действия, будучи осведомленными о положениях, содержащихся в завещании.

### *Открытое завещание, удостоверенное нотариусом*

Открытое завещание должно быть оформлено у нотариуса, имеющего право действовать в месте его совершения и под его ответственность. Согласно статье 705 ГК, «если открытое завещание признано недействительным вследствие несоблюдения установленных для каждого случая требований, нотариус, удостоверивший его, несет ответственность за

---

<sup>156</sup> Serrano Chamorro, María Eugenia, Covid 19. Testamento ológrafo. Testamento ante testigos // Revista de Derecho Civil, vol. 7, núm. 4, 2020, p. 328 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.nreg.es/ojs/index.php/RDC/article/view/567> (дата обращения: 10.04.2024).

причиненные убытки, если вина исходит из его злого умысла, небрежности или неосведомленности»<sup>157</sup>.

Нотариус удостоверяет как волю завещателя, так и его личность. Личность завещателя устанавливается нотариусом на основании наличия достаточных данных для правильного установления личности завещателя, либо нотариус его знает. В ином случае необходимо выполнять требования, установленные статьей 686 ГК. Статья 696 ГК добавляет, что в дополнение к этому нотариус также удостоверяет наличие у завещателя дееспособности, необходимой для совершения завещания.

Статья 699 ГК устанавливает, что все необходимые формальности должны быть выполнены в одном акте, который начинается с оглашения завещания, причем любое отложение неправомерно, если только оно не вызвано непредвиденным обстоятельством.

Завещатель, в соответствии со статьей 695 ГК, может выразить свою последнюю волю нотариусу устно, письменно или техническими, материальными или любыми другими известными способами.

После того как завещатель составил завещание в соответствии с требованиями, установленными законодательством, с указанием места, года, месяца, дня и часа его совершения, сообщается, что он вправе прочитать его самостоятельно, после чего нотариус зачитывает завещание вслух, чтобы завещатель сказал, согласен ли он с завещанием. Если да, то завещатель, свидетели и другие лица, которые должны присутствовать, подписывают завещание на месте. В случае, если завещатель заявляет, что он не умеет или не может его подписать, от его имени и по его просьбе подписывает один из свидетелей. Если завещатель не может или затрудняется прочитать завещание или услышать его чтение, нотариус должен убедиться, что завещатель понимает информацию и все необходимые разъяснения, и подтвердить, что завещание верно отражает его волю. Для этого он должен использовать

---

<sup>157</sup> Real Decreto de 24 de julio de 1889 por el que se publica el Código Civil. Ministerio de Gracia y Justicia, Gaceta de Madrid, núm. 206, de 25 de julio de 1889 Referencia: BOE-A-1889-4763.

необходимые технические, материальные или другие человеческие средства, необходимые для этой цели.

Рассмотрим, кто должен присутствовать при совершении завещания:

1. Поняты, которые также могут быть вызваны в качестве свидетелей. Как уже указывалось ранее, «при открытом завещании не могут присутствовать наследники, указанные в завещании, а также их родственники до четвертой степени кровного родства. Этот запрет не распространяется на наследников и их супругов или родственников, если завещается движимая вещь или сумма, не имеющая большого значения (ст. 682 ГК)»<sup>158</sup>.

2. Врачи, необходимые для оценки дееспособности завещателя.

3. Переводчик, в случае необходимости перевода текста завещания на официальный язык нотариуса, удостоверяющего завещание.

Статья 697 ГК устанавливает, что при составлении акта о выполнении всех требований должны присутствовать два надлежащих свидетеля:

1. Если завещатель заявляет, что он не умеет или не может подписать завещание.

2. По требованию завещателя или нотариуса.

Верховный суд Испании, со своей стороны, установил ряд формальных требований к открытому завещанию, чтобы оно считалось действительным:

1. Определение даты и времени: для того, чтобы завещание было действительным, необходимо, чтобы были соблюдены существенные требования, предусмотренные статьей 695 ГК, поскольку при их отсутствии завещание является недействительным в соответствии со статьей 687 ГК.

2. Подпись свидетелей вместо завещателя при необходимости, по причинам, установленным в статье 695 ГК. Постановление Верховного суда Испании № 563/1997 от 16 июня 1997 года<sup>159</sup> устанавливает, что в случае, если

---

<sup>158</sup> Real Decreto de 24 de julio de 1889 por el que se publica el Código Civil. Ministerio de Gracia y Justicia, Gaceta de Madrid, núm. 206, de 25 de julio de 1889 Referencia: BOE-A-1889-4763.

<sup>159</sup> Sentencia del Tribunal Supremo núm. 563/1997 de 16 de junio de 1997 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.poderjudicial.es/search/contenidos.action> (дата обращения: 10.04.2024.).

за завещателя расписался свидетель, а сам завещатель умел и мог расписаться самостоятельно, речь идет об отсутствии существенного условия.

*Открытые завещания, совершенные при смертельной опасности и в случае эпидемий*

Статья 700 ГК устанавливает, что в случае, если завещателю угрожает неминуемая опасность смерти, завещание может быть исполнено в присутствии пяти надлежащих свидетелей без участия нотариуса. В Постановлении № 675/2000 от 27 июня 2000 года<sup>160</sup> Верховный суд Испании определил ряд необходимых требований:

1. Опасность скорой смерти завещателя должна быть реальной.
2. При наступлении этой экстремальной ситуации должна отсутствовать возможность воспользоваться помощью нотариуса.
3. Необходимо строго соблюдать требования, предъявляемые законом к данному виду завещания, уделяя особое внимание положениям статей 703 и 704 ГК.
4. В общем, должны быть соблюдены все необходимые требования, установленные для обычного открытого завещания: дееспособность завещателя, пригодность свидетелей, готовность завещать, присутствие завещателя и свидетелей в единстве действий. И все это с учетом наличия особой ситуации неминуемой опасности смерти и самой природы упрощенного открытого завещания.

В случае эпидемии завещание может быть составлено и без участия нотариуса в присутствии трех свидетелей, достигших шестнадцатилетнего возраста (ст. 701 ГК)<sup>161</sup>.

Статья 702 ГК устанавливает, что завещание должно быть написано, если это возможно; если нет, то завещание будет иметь силу, даже если

---

<sup>160</sup> Sentencia del Tribunal Supremo núm. 675/2000 de 27 de junio de 2000 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/71f71f1b157c1922/20031203> (дата обращения: 10.04.2024.).

<sup>161</sup> Real Decreto de 24 de julio de 1889 por el que se publica el Código Civil. Ministerio de Gracia y Justicia, Gaceta de Madrid, núm. 206, de 25 de julio de 1889 Referencia: BOE-A-1889-4763.

свидетели не умеют писать. Но такое завещание имеет ограниченный срок действия в том смысле, что его юридическая сила утрачивается в течение двух месяцев после выхода завещателя из опасного состояния или окончания эпидемии. При определенных условиях такое завещание может быть признано недействительным в случае смерти завещателя в рассмотренный период.

Завещания, составленные без присутствия нотариуса, также недействительны, если они не преобразованы в публичный акт и нотариально не удостоверены в соответствии с положениями Закона «О нотариате» (ст. 704 ГК).

Наконец, в статье 685 ГК содержится норма, относящаяся к данному виду завещаний, которая устанавливает, что свидетели должны знать завещателя и попытаться установить его дееспособность.

### ***3. Закрытое завещание***

Определение закрытого завещания дано в статье 680 ГК: это завещание, в котором завещатель, не раскрывая своей последней воли, заявляет, что оно содержится в запечатанном конверте, который он представляет лицам, которые должны удостоверить данное действие. Статья 708 ГК устанавливает ограничение: лица, которые не умеют или не могут читать, не могут составлять закрытое завещание. Что касается инвалидов по зрению, то они могут совершить его путем использования механических или технических средств, необходимых для его написания и прочтения. В этом случае должны быть соблюдены остальные требования, чтобы оно считалось действительным.

Так, статья 706 ГК устанавливает, что закрытое завещание должно быть составлено в письменной форме, а в случае, если оно написано собственноручно завещателем, завещатель должен поставить свою подпись в конце. Если завещание написано какими-либо техническими средствами или другим лицом по просьбе завещателя, то завещатель подписывает все страницы и в конце завещания. Если завещание составлено на электронном носителе, оно должно быть подписано признанной электронной подписью.

Согласно этому же положению, если завещатель не умеет или не может подписать завещание, то по его просьбе подпись ставит другое лицо в конце и на всех страницах с указанием причины невозможности. Наконец, предусматривается, что в любом случае зачеркнутые слова, исправления, любые приписки должны быть сохранены и зафиксированы подписью.

При оформлении закрытого завещания необходимо соблюсти ряд требований, предусмотренных статьей 707 ГК. Такие требования касаются порядка оформления завещания и конверта, в который оно помещено, действий завещателя, нотариуса, свидетелей (при их наличии).

Можно заметить, что к исполнению закрытого завещания предъявляется больше требований, чем к открытому и рукописному завещанию. Следует иметь в виду, что, несмотря на участие нотариуса и двух подходящих свидетелей, если нотариус или завещатель попросят об этом, это будет частный документ, не имеющий ценности публичного документа, такого как открытость, пока он не пройдет судебный контроль. Возможно, это одна из причин, по которой данная форма завещания используется редко.

Статья 709 ГК содержит ряд положений, касающихся лиц, которые не могут говорить или выражать свои мысли в устной форме, но могут написать. Они могут составить закрытое завещание с учетом определенных требований (завещание должно быть подписано завещателем; завещатель при вручении конверта на верхней его части в присутствии нотариуса пишет, что в конверте содержится его завещание, оно им самостоятельно написано и подписано; после этого составляется исполнительный акт)<sup>162</sup>.

Как уже отмечалось, это предписание относится к тем, кто не умеет говорить, но умеет писать. Есть авторы, которые считают, что лица, умеющие писать, должны использовать обычную форму завещания.

После того как составление и предоставление завещания завершено, необходимо исполнить обязанности, предусмотренные статьями 710–714 ГК,

---

<sup>162</sup> Real Decreto de 24 de julio de 1889 por el que se publica el Código Civil. Ministerio de Gracia y Justicia, Gaceta de Madrid, núm. 206, de 25 de julio de 1889 Referencia: BOE-A-1889-4763.

одно из которых состоит в следующем: после утверждения закрытого завещания нотариус вручит его завещателю, предварительно внеся в текущий протокол заверенную копию документа.

Статья 711 ГК устанавливает, что «завещатель может хранить завещание у себя, либо доверить его доверенному лицу, либо передать на хранение нотариусу, уполномочив нотариуса хранить его в своем архиве. В первых двух случаях достаточно, чтобы лицо, у которого оно находится, хранило его в своем архиве надлежащим образом. В последнем случае нотариус должен выдать завещателю расписку в его получении и занести это в свой протокол либо сделать отметку на конверте, что завещание остается у него на хранении»<sup>163</sup>. Если завещатель впоследствии отменяет завещание, то должна быть подписана расписка об этом.

Нотариус или лицо, у которого находится закрытое завещание, должны предъявить его, когда им станет известно о смерти. Для этого статьями 712 и 713 ГК установлены сроки, которые были изменены Законом «О добровольной юрисдикции» 2015 года<sup>164</sup>. Если завещание находится у доверенного лица завещателя, то статья 712 ГК предусматривает, что оно должно представить его компетентному нотариусу в течение десяти дней с момента, когда ему стало известно о смерти. В случае, если завещание хранилось в архиве у нотариуса, он также должен в течение десяти дней со дня, когда ему стало известно о смерти завещателя, сообщить о существовании завещания пережившему супругу, потомкам и восходящим родственникам завещателя, а в их отсутствие - боковым родственникам до четвертой степени родства. Если нотариусу неизвестны их личность и место жительства или если он не знает об их существовании, он должен опубликовать его в порядке, предусмотренном законодательством о нотариате. Если нотариус не выполнит эти требования, он несет ответственность за причинение ущерба.

---

<sup>163</sup> Real Decreto de 24 de julio de 1889 por el que se publica el Código Civil. Ministerio de Gracia y Justicia, Gaceta de Madrid, núm. 206, de 25 de julio de 1889 Referencia: BOE-A-1889-4763.

<sup>164</sup> Ley 15/2015, de 2 de julio, de la Jurisdicción Voluntaria // Boletín Oficial del Estado. 2015. № 158.

Согласно статье 713 ГК тот, кто обманным путем не представит закрытое завещание в срок, установленный в ст. 712 ГК, помимо ответственности за причиненный ущерб, утрачивает право на наследство, независимо от того, является ли он наследником по закону или наследником по завещанию. Это правило применяется также к лицам, которые обманным путем украли закрытое завещание у завещателя или лица, у которого оно находилось на хранении, а также кто скрывает его, портит, уничтожает или иным образом делает его непригодным, не исключая даже для привлечения их к возможной уголовной ответственности»<sup>165</sup>.

В связи с двумя последними положениями возникает ряд вопросов, на которые необходимо обратить внимание:

1. Следует отметить, что лицом, обязанным представить завещание, является тот, кто имеет его в своем распоряжении, независимо от того, получили ли вы его на хранение в тот момент или нет. Необходимо лишь, чтобы завещание находилось у него и ему было известно о смерти завещателя (Постановление Верховного суда Испании от 16 ноября 1932 г.<sup>166</sup>).

2. Предъявление его нотариусу обязательно в случае смерти, а также в случае объявления его умершим (ст. 195 и 196 ГК).

3. Уполномоченный нотариус определяется законодательством о нотариате, поскольку это закреплено в Регламенте о нотариате в статье 116 и последующих.

4. Что касается исчисления срока, то закон устанавливает, что он составляет десять дней с даты, когда стало известно о смерти наследодателя, и должно соблюдаться положение статьи 5.1 ГК. Однако есть авторы, которые считают этот срок чрезмерно коротким, поскольку необходимо получить Свидетельство из Реестра актов последней воли. Получение Свидетельства из

---

<sup>165</sup> Real Decreto de 24 de julio de 1889 por el que se publica el Código Civil. Ministerio de Gracia y Justicia, Gaceta de Madrid, núm. 206, de 25 de julio de 1889 Referencia: BOE-A-1889-4763.

<sup>166</sup> Albaladejo, Manuel (Dirección) Y Otros. Artículos 706 a 743 del Código Civil. Comentarios al Código Civil y Compilaciones Forales Tomo IX, vol. 2. – Madrid. Edersa, 1983. // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://vlex.es/vid/articulo-225471> (дата обращения: 10.04.2024).

Реестра актов последней воли уже превышает десять дней, и нет возможности узнать, существует ли еще одно, более позднее завещание, отменяющее положения первого завещания, которое должно быть представлено.

5. Непредставление завещания в установленный срок влечет гражданскую, а в некоторых случаях и уголовную ответственность (ст. 713 ГК).

Впоследствии необходимо произвести вскрытие и нотариальное удостоверение закрытого завещания, для чего статья 714 ГК отсылает к законодательству о нотариате. Следовательно, для представления, составления, вскрытия и нотариального удостоверения завещания необходимо руководствоваться правилами, предусмотренными статьей 49 и последующими статьями раздела VII Закона «О нотариате» 1862 года.

Статья 715 ГК устанавливает, что закрытое завещание является недействительным, если оно было совершено без соблюдения предусмотренных требований, в данном случае речь идет о применении положений статьи 687 ГК. Это также относится к ответственности за возможный ущерб и убытки нотариуса, участвовавшего в процедуре оформления завещания, если будет доказано, что его вина возникла из-за его злого умысла или небрежности или незнания. Наконец, закон предусматривает возможность преобразования недействительного закрытого завещания в рукописное завещание при соблюдении требований, предусмотренных статьей 688 ГК: оно должно быть написано и подписано самим завещателем, а также отвечать другим требованиям, установленным для рукописного завещания. Это будет формальным преобразованием, поскольку сохранится та же воля, но в другой форме, в соответствии с принципом предпочтения (лат. *favor testamenti*) завещателя или сохранения имущества в целом.

### **Виды специальных завещаний**

Специальные завещания — это те, которые составляются в чрезвычайных ситуациях. Как говорилось выше, есть три вида специальных завещаний.

1. Военное завещание — это документ, который может быть составлен военнослужащими в полевых условиях, а также добровольцами, пленными и другими лицами, находящимися на службе в армии или участвующими в войне.

Завещатель должен выразить свою волю устно или письменно перед офицером в звании не ниже капитана. Если завещатель болен или ранен, он может выразить свою волю перед лечащим врачом. Если завещатель находится на поле боя в специальном отряде, то перед командиром данного отряда.

Во всех случаях всегда необходимо присутствие двух подходящих свидетелей.

После оформления военного завещания оно должно быть как можно скорее передано в штаб подразделения, в котором оно было оформлено. Затем штаб должен проинформировать Министерство обороны о существовании военного завещания. После этого Министерство обороны должно направить завещание в нотариальную контору по последнему месту жительства завещателя. Если же последнее место жительства завещателя неизвестно, то завещание направляется в Нотариальную палату в Мадриде, которая, в свою очередь, уведомляет соответствующую нотариальную контору.

В течение десяти дней после получения военного завещания нотариус должен сообщить родственникам и заинтересованным в наследстве лицам о его существовании. Они должны явиться к нотариусу для его нотариального заверения.

Такое завещание истекает через четыре месяца после того, как военнослужащий перестанет находиться на службе в армии.

2. Морское завещание — это особая форма завещания, которая регулируется ГК и может быть использована теми, кто находится в морском плавании. Такое завещание истекает через четыре месяца после прибытия судна в порт.

Правом составить завещание обладают все лица, находящиеся на борту гражданского или военного судна. Морское завещание удостоверяется лицом, ответственным за управление соответствующим судном (капитаном, командиром).

Обязательным условием для составления морского завещания является присутствие двух свидетелей, выбранных из числа пассажиров.

Морское завещание во время плавания должно храниться у капитана или командира в зависимости от судна. Об этом должна быть сделана запись в судовом журнале.

После того как экипаж судна сошел на берег в испанском порту, капитан должен связаться с дипломатическим или консульским представителем. Этому должностному лицу должно быть предоставлено:

- копия завещания, подписанная всеми участниками процесса, которые все еще находятся на борту судна;
- копия записи, сделанная в судовом журнале.

После этого должностное лицо дипломатических или консульских учреждений направляет указанные документы в Министерство обороны.

Если завещателем является иностранное лицо, то Министерство обороны направляет копию в страну, гражданином которой является завещатель, по предусмотренным законом каналам связи.

Если прибытие происходит в порт на территории Испании, капитан должен передать документы местным морским властям. Те, в свою очередь, обязаны передать их в Министерство обороны.

В этом случае капитан предоставляет оригинал завещания и копию записи в судовом журнале.

3. Завещание, сделанное за границей. Если завещатель находится за пределами Испании в отпуске или пребывает за границей, он может составить завещание в соответствии с правилами страны, в которой находится.

Чтобы завещание было действительным в Испании, оно не может быть составлено двумя или более людьми (совместно), даже если такая форма допускается в той стране, в которой находился завещатель<sup>167</sup>.

### **Виды исключительных завещаний**

*Завещание, совершенное в период эпидемий или при непосредственной угрозе жизни*

Одним из видов исключительных (нетипичных) завещаний является завещание, совершенное в период эпидемий. Последняя большая и страшная эпидемия, которая охватила весь мир, — эпидемия Covid-19, которая из-за своих масштабов была признана пандемией. В указанный период имели место ситуации, которые требовали принятия быстрых решений на законодательном уровне для обеспечения нормального функционирования соответствующих институтов. Сфера нотариата также не являлась исключением. Нотариусы приспосабливались к новым реалиям, которые диктовала жизнь, работали в новых условиях, меняли свой обычный ритм и способы работы. К сожалению, в эпоху пандемии было много смертей или люди находились на грани смерти и, к счастью, потом выздоравливали. Открывалось много наследственных дел, составлялись завещания. Заболевшие люди оформляли доверенности на своих родственников для решения вопросов на время их болезни. Работа нотариусов была весьма востребована. Однако приходилось быстро реагировать на ситуацию и вносить изменения в обычные нормы законодательства в связи с пандемией, чтобы люди могли совершать нотариальные действия. Например, по некоторым вопросам был разрешен дистанционный порядок предоставления документов и даже удостоверение некоторых нотариальных действий.

Многие задумывались о распоряжении своим имуществом, составлении завещания. Некоторые даже хотели составить завещание с целью лишить

---

<sup>167</sup> Tipos de testamentos: ¿qué formas de hacer un testamento existen en España? 25/11/2021. Abogados y Herencias. Toda la información sobre herencias e impuesto de sucesiones // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.abogadosyherencias.com/tipos-testamentos/> (дата обращения: 10.04.2024).

наследства наследников из-за отсутствия с их стороны ухода и невнимательное отношение во время коронавируса, и, следуя линии судебной практики, уже Постановлениями Верховного суда Испании № 258/2014 от 3 июня 2014 года<sup>168</sup> и № 59/2015 от 30 января 2015 года<sup>169</sup>, в которых было признано, что эмоциональное пренебрежение детей по отношению к своим родителям является формой жестокого психологического обращения и подпадает под рассмотрение ненадлежащего обращения, как указано в статье 853.2 ГК, указывая, что в качестве справедливого основания для лишения наследства детей и потомков «за то, что они плохо обращались с ним или с ней или серьезно оскорбили его/ее словом». Данный подход также стал предметом анализа в работе Франциска Рамона Фернандеса<sup>170</sup>.

Когда говорим о *завещаниях во время пандемии, эпидемий*, об их регулировании, необходимо вспомнить о статье 701 ГК Испании, которая регулирует завещание в случае эпидемии, которое может быть составлено без участия нотариуса перед тремя свидетелями, достигшими шестнадцатилетнего возраста, это «скоротечное» (исп. «efímero») завещание, которое теряет силу через два месяца после прекращения эпидемии<sup>171</sup>. Данное положение было разработано Законом от 24 апреля 1958 года<sup>172</sup>, который внес изменения в некоторые статьи ГК. Что касается завещаний, составленных под угрозой смерти, то они также имеют срок действия и утрачивают силу, если завещатель выйдет из-под угрозы смерти в течение двух месяцев.

*Завещание во время эпидемии требует:*

<sup>168</sup> Sentencia del Tribunal Supremo núm. 258/2014 de 3 de junio de 2014 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/9e0a1c9c8baaf830/20140704> (дата обращения: 10.04.2024).

<sup>169</sup> Sentencia del Tribunal Supremo núm. 59/2015 de 30 de enero de 2015 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/e15aa56a931fbb49/20150306> (дата обращения: 10.04.2024).

<sup>170</sup> Ramón Fernández, Francisca. El interés superior del mayor. Nuevas vías jurisprudenciales para las causas de desheredación. Jurisprudencia y doctrina: ¿un matrimonio de conveniencia? / coord. por María José Cervilla Garzón, Carmen Jover Ramírez, Ana María Rodríguez Tirado, 2020, ISBN 978-84-1345-282-1, págs. 363–376.

<sup>171</sup> Ramón Fernández, Francisca, El coronavirus, el testamento en situación de epidemia y el uso de las TICs en el Derecho español // Revista de Derecho Privado. Externado de Colombia, núm. 40, 2021, enero-junio, p. 403. DOI: <https://doi.org/10.18601/01234366.n40.14> // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://revistas.uexternado.edu.co/index.php/derpri/article/view/6930/9496> (дата обращения: 10.04.2024).

<sup>172</sup> Ley de 24 de abril de 1958 por la que se modifican determinados artículos del Código civil // Boletín Oficial del Estado. 1958. № 59.

а) как следует из самого названия, наличия эпидемии, при этом не имеет значения, здоров ли завещатель или болен, для этих целей достаточно, чтобы на ограниченной территории была объявлена ситуация эпидемии;

б) чтобы завещатель излагал свою волю в присутствии трех подходящих свидетелей, достигших 16 лет, знающих завещателя и понимающих его язык, оценивающих его дееспособность и осознающих важность совершаемого действия, т.е. обладающих необходимой квалификацией для выполнения задачи свидетеля. Следует отметить, что в качестве свидетелей не могут выступать наследники и родственники до четвертой степени кровного родства;

в) оно может быть совершено в письменной или устной форме.

Если позволяют личные обстоятельства завещателя, следует избрать письменную форму, не требующую, в отличие от рукописной формы завещания, собственноручного написания. В этом случае завещатель пишет завещание и после должен зачитать его свидетелям и заявить, что содержащиеся в тексте положения соответствуют его воле, а затем подписать его вместе со свидетелями. В исключительных случаях, когда завещатель не может читать, это может сделать один из свидетелей, чтобы удостовериться в соответствии волеизъявления завещателя, который по возможности также подписывает его, а при отсутствии такой возможности ставит на нем отпечаток своего пальца, после чего свидетели ставят свои подписи. Оно также может быть составлено любым из свидетелей, участвующих в акте, рукописным или механическим способом, если завещатель не в состоянии этого сделать.

Если предположить, что завещание соответствует вышеуказанным требованиям, то его последующая сила зависит от контекста двух альтернатив: а) если завещатель выживет, то завещание теряет силу через два месяца после окончания эпидемии, и б) если завещатель умрет — независимо от причины смерти — во время эпидемии или в течение двух месяцев после окончания объявления эпидемического состояния, то оно будет недействительным, если

оно не будет нотариально удостоверено и зарегистрировано в порядке, предусмотренном законодательством о нотариате.

В случае смерти завещателя лицо, у которого оно находится, обязано предъявить его компетентному нотариусу в течение десяти дней со дня, когда оно узнало о смерти, причем этот срок приостанавливается на время действия режима эпидемии.

Для его нотариального и протокольного удостоверения необходимо представить свидетельство о смерти, подтверждающее факт смерти завещателя, свидетельство из Реестра актов последней воли, подтверждающее отсутствие последующих завещательных распоряжений, удостоверение личности и пригодности свидетелей и, наконец, устное подтверждение свидетелями обстоятельств и даты совершения завещания.

С учетом доказательств и показаний свидетелей, если нотариус считает завещание, составленное в эпидемическое время, подлинным, объявляет его подлинным и нотариально удостоверяет в уполномоченном для этого акте; если показания свидетелей противоречивы или в любом случае доказательства недостаточны, предполагаемое завещание не будет удостоверено и, следовательно, не будет внесено в нотариальный протокол, что может быть обжаловано в судебном порядке.

Что касается *завещания, совершенного под угрозой смерти*, хотя для его оформления не требуется предварительного официального объявления об эпидемии, понимается, что эта специальная завещательная формула была бы полезна для пациентов в условиях эпидемии, когда невозможно оформить открытое завещание у нотариуса.

По общему правилу, завещатель должен составить его в письменной форме, чтобы его воля не могла быть изменена; если это невозможно, то эта задача ложится на свидетелей, а если они не умеют или не могут этого сделать, если это невозможно или чрезвычайно трудно, то в качестве крайней меры допускается завещание, выраженное в устной форме. В этом случае усиливается требование к свидетелям, которые должны быть

совершеннолетними, с теми же требованиями к квалификации, что и к завещанию во время эпидемии, и, кроме того, в количестве пяти человек. Для облегчения последующего нотариального удостоверения акт объявления или выражения завещателем воли может быть зафиксирован только с помощью видеозаписи или аудиозаписи.

Наконец, следует подчеркнуть, что данное завещание имеет короткий срок действия: если завещатель переживет опасность, то завещание теряет силу через два месяца, а если, напротив, он умрет в течение следующих двух месяцев, то его завещание не будет исполнено, если оно не будет нотариально удостоверено в течение трех месяцев после его смерти<sup>173</sup>.

Возникают также вопросы, связанные с применением информационно-коммуникационных технологий (ИКТ) при составлении завещания на случай эпидемии.

В первую очередь необходимо отметить работу Франциско Рамона Фернандеса<sup>174</sup>, который и подчеркивает важность применения информационно-коммуникационных технологий при составлении завещаний.

В случае одновременного присутствия свидетелей может быть использован компьютер, планшет или смартфон с различным программным обеспечением видеосвязи, и в этом случае завещание будет считаться действительным, поскольку в предписании не указано, что присутствие должно быть физическим, поэтому может быть использовано виртуальное присутствие. Разумно, что во время эпидемий более чем желательно, чтобы не

<sup>173</sup> Calaza López, C. Alicia, Doctora en Derecho, Notaria de A Estrada (Pontevedra), Los testamentos sin intervención notarial y su eficacia en la «nueva normalidad» // Diario La Ley, núm. 9638, 2020 // [Электронный ресурс]. Режим доступа:

[https://diariolaley.laleynext.es/Content/Documento.aspx?params=H4sIAAAAAAAEAQwU7DMAz9muWImnXa6CGXrTtM6lg7KgQn5CZWGykkUZwU-vdkDIEIH\\_z8\\_PSeIwwkeMFAxgSmdlJst7y8jXrGHobbzgWFYb8IzqKLYK5IouK7itHkPp9g1iNE7eweguhDQqbVueme0Ygz2tQGbaX2YPj6veB5p0Tdf7nKotpVj2zGQPIYvOgRbUQ26XFqse7FhBpqiGCqC-H\\_q09rtabul-Vw\\_GVEUKQUwsjikZThOwrnQjK0cVrm0UfgPwXkybzsgQewKBVfy6pgWTl1CUMyx0y\\_8BJiab7IWHgvVmuzuTcPzzvKD8qfWTDJ3uA4BLltMU3OATIM0sBAAA=WKE#nDT0000309798\\_NOTA1](https://diariolaley.laleynext.es/Content/Documento.aspx?params=H4sIAAAAAAAEAQwU7DMAz9muWImnXa6CGXrTtM6lg7KgQn5CZWGykkUZwU-vdkDIEIH_z8_PSeIwwkeMFAxgSmdlJst7y8jXrGHobbzgWFYb8IzqKLYK5IouK7itHkPp9g1iNE7eweguhDQqbVueme0Ygz2tQGbaX2YPj6veB5p0Tdf7nKotpVj2zGQPIYvOgRbUQ26XFqse7FhBpqiGCqC-H_q09rtabul-Vw_GVEUKQUwsjikZThOwrnQjK0cVrm0UfgPwXkybzsgQewKBVfy6pgWTl1CUMyx0y_8BJiab7IWHgvVmuzuTcPzzvKD8qfWTDJ3uA4BLltMU3OATIM0sBAAA=WKE#nDT0000309798_NOTA1) (дата обращения: 10.04.2024).

<sup>174</sup> Ramón Fernández, Francisca, El coronavirus, el testamento en situación de epidemia y el uso de las TICs en el Derecho español // Revista de Derecho Privado. Externado de Colombia, núm. 40, 2021, enero-junio, p. 403. DOI: <https://doi.org/10.18601/01234366.n40.14> // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://revistas.uexternado.edu.co/index.php/derpri/article/view/6930/9496> (дата обращения: 10.04.2024).

было никаких контактов между людьми, чтобы избежать заражения и распространения вируса.

В случае одновременной коммуникации она может осуществляться по нескольким соединениям, поскольку в предписании не говорится о единстве акта, хотя статья 679 ГК указывает на присутствие лиц, которые должны санкционировать акт, и в статье 699 ГК говорится о формальностях, которые «должны быть выполнены в одном акте, который начинается с оглашения завещания, без какого-либо перерыва, за исключением того, что может быть вызвано временной аварией».

В случае невозможности написания полагается возможным записать волеизъявление наследодателя, поскольку нельзя быть уверенным в том, что свидетели впоследствии смогут вспомнить все в точности, и даже могут возникнуть сомнения в правдивости их показаний.

С другой стороны, указывается, что завещание должно быть написано, и возникает вопрос, должно ли оно быть написано от руки (как в случае с рукописным завещанием, предусмотренным ст. 688 ГК) или оно может быть выполнено с помощью электронных средств. Это связано с тем, что в данной норме нет указания на носитель завещания.

В настоящее время некоторые авторы, дискутируя по вопросу о видах завещания, начинают рассуждать о допустимости или недопустимости существования такого нового вида завещания как *цифровое завещание*, т.е. завещание, которое оформлено с использованием компьютерных программ или специальной техники. Время не стоит на месте, технологии развиваются. Область нотариальной деятельности также не является исключением. Поэтому нотариусы всячески пытаются соответствовать требованиям нынешнего общества, по возможности корректировать действующее законодательство и внедрять новые технологии. Однако в данном вопросе существует много тонкостей, формальностей и требований, разрешить которые с использованием новых технологий порой не представляется возможным.

Возникает вопрос о действительности электронной подписи. Закон 10/2008, действующий в Каталонии, который утверждает четвертую книгу ГКК о наследовании, в статье 421-14 упоминает об электронной подписи и составлении закрытых завещаний в электронном виде<sup>175</sup>.

Что касается возможности завещателя оставить свою последнюю волю с помощью аналоговых или цифровых средств, то статья 64.3 Закона «О нотариате» от 28 мая 1862 г., касающаяся представления, уведомления, вскрытия и протоколирования завещаний, составленных в устной форме, устанавливает, что «должны быть приложены запись, запоминающее устройство или носитель, на котором находится аудио- или видеозапись последних распоряжений наследодателя, при условии, что они позволяют ее воспроизвести и были сделаны в момент совершения завещания»<sup>176</sup>. Разрешение на запись последнего волеизъявления решает проблему в случае смерти всех свидетелей<sup>177</sup>.

Необходимо обратиться к регулированию, которое было введено Органическим законом 3/2018 от 5 декабря «О защите персональных данных и гарантии цифровых прав»<sup>178</sup>, статья 96 которого указывает на новый вид завещаний под названием «цифровое завещание», которое регулирует доступ к контенту, управляемому провайдерами услуг информационного общества в отношении умерших лиц.

Это не завещание в анализируемом смысле, поскольку оно даже не содержит требований к его оформлению и действительности, чтобы считаться таковым, а просто обозначает доступ к содержанию так называемого цифрового имущества.

<sup>175</sup> Ramón, F., Última voluntad digital, testamento digital, heredero digital: el mundo virtual de la transmisión hereditaria en el derecho español // Revista de Privacidad y Derecho Digital, vol. 4, n.º 14, 2019, 82.

<sup>176</sup> Ley del Notariado de 28 de mayo de 1862 // Boletín Oficial del Estado. 1862. № 149.

<sup>177</sup> Ripoll, A., Testamentos en caso de epidemia y en peligro de muerte, [en línea] // Notarios y Registradores, 2020, 1 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.notariosyregistradores.com/web/secciones/oficinanotarial/otros-temas/testamento-en-caso-de-epidemia-y-en-peligro-de-muerte/> (дата обращения: 10.04.2024).

<sup>178</sup> Ley Orgánica 3/2018, de 5 de diciembre, de Protección de Datos Personales y garantía de los derechos digitales // Boletín Oficial del Estado. 2018. № 294.

Составление завещания через онлайн-платформы или цифровые платформы невозможно, поэтому в Органическом законе 3/2018 «завещанием» называется то, что не является таковым и что не совсем верно.

Аналогичным образом, когда в Законе 10/2017 от 27 июня «О цифровых завещаниях и внесении изменений во вторую и четвертую книги ГКК»<sup>179</sup> говорится о цифровом завещании, то имеется в виду не завещание, а распоряжение цифровым имуществом, которое отличается от формы составления, поскольку речь идет о содержании, а не о форме составления завещания.

Закон 15/2015 от 2 июля «О добровольной юрисдикции Испании» удивительным и новаторским образом был реформирован в части статьи 65 пункта 5, где о завещаниях лиц, находящихся под угрозой смерти, говорится: *«Когда воля завещателя была зафиксирована в записи, на запоминающем устройстве или долговечном магнитном или цифровом носителе...»*<sup>180</sup>.

Таким образом, очевидно, что уже на законодательном уровне присутствуют такие слова и термины как *долговечные магнитные или цифровые носители*.

Как говорит один из испанских нотариусов Франсиско Росалес де Саламанка Родригес: *«Увидим ли мы завещания, записанные на аудио или видео? Пока это невозможно, но не технически, и законы мало-помалу продвигаются в регулировании нового цифрового мира, чему я рад, поскольку это необходимость, востребованная обществом»*<sup>181</sup>.

<sup>179</sup> Ley 10/2017, de 27 de junio, de las voluntades digitales y de modificación de los libros segundo y cuarto del Código civil de Cataluña // Boletín Oficial del Estado. 2017. № 173.

<sup>180</sup> Ley 15/2015, de 2 de julio, de la Jurisdicción Voluntaria // Boletín Oficial del Estado. 2015. № 158.

<sup>181</sup> Francisco Rosales De Salamanca Rodríguez. Testamento digital. La revista Testamento ¿digital? Edición especial — Septiembre 2016 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: file:///C:/Users/%D0%A2%D0%B0%D1%82%D1%8C%D1%8F%D0%BD%D0%B0/Downloads/Dialnet-TestamentoDigital-657167.pdf (дата обращения: 10.04.2024).

### 2.3. Общие положения наследования по завещанию в Испании

Процесс наследования и правопреемства в Испании представляет собой совокупность юридических процедур, которые «запускаются» после смерти человека. В ходе этого процесса имущество, права, обязанности умершего переходят к его наследникам. Это может быть сложный и последовательный процесс, включающий среди прочего юридические, налоговые и семейные аспекты.

В испанской правовой системе наследование по завещанию регулируется ГК, который устанавливает, что каждый гражданин имеет право распорядиться своим имуществом посредством завещания (ст. 658 ГК). При отсутствии завещания закон имеет прямое действие.

Как отмечалось выше, в Испании существуют некоторые автономные сообщества (Каталония, Наварра, Арагон, Галисия, Балеарские острова и др.), которые имеют свое законодательное регулирование, в том числе в области наследства. Далее рассматривается общий порядок наследования согласно Гражданскому кодексу Испании.

Когда человек умирает, начинается решение многих бюрократических вопросов. Что касается наследства, то здесь нужно помнить о первых шагах, которые необходимо предпринять.

Первое, что нужно сделать, — подать заявление о выдаче свидетельства о смерти в органы записи актов гражданского состояния.

В Испании существует специальный Реестр актов последней воли при Министерстве юстиции (далее — Реестр), в котором регистрируются все официально оформленные завещания. Одна из основных функций вышеуказанного Реестра — выдача Свидетельства об актах последней воли.

Получив свидетельство о смерти, необходимо запросить Свидетельство об актах последней воли (далее — Свидетельство).

Свидетельство об актах последней воли — это документ, который удостоверяет, оставило ли умершее лицо завещание, и если да, то позволяет узнать, перед каким нотариусом оно это сделало.

Это необходимый документ при открытии наследства, так как наследники могут знать, что умерший составил завещание, и могут даже иметь копию этого завещания, однако этих данных недостаточно для начала процедуры наследования, поскольку умерший мог составить последующее завещание без ведома родственников. Последнее завещание будет действительным и отменит все предыдущие, а об этом факте можно узнать, только получив Свидетельство об актах последней воли. Необходимо запросить Свидетельство об актах последней воли, даже если наследники точно знают, что умерший больше или вовсе не составлял завещание.

Запрос на получение Свидетельства об актах последней воли можно подать в Реестр актов последней воли при Министерстве юстиции Испании через 15 рабочих дней со дня смерти следующими способами: подать заявление лично или по электронной почте; подать запрос через электронный кабинет Министерства юстиции посредством электронной цифровой подписи; подать запрос по почте.

Возможны две ситуации в зависимости от того, есть завещание или нет.

Если завещание есть, лицо, чье имя указано в Свидетельстве об актах последней воли, должно запросить его у нотариуса, у которого оно было составлено.

При смерти лица, не составившего завещания, начинается процедура «объявления наследников без завещания», в ходе которой устанавливаются наследники в соответствии с критериями, установленными законодательством, по итогам которой нотариусом выдается нотариальный акт — Декларация об объявлении наследников по закону. Декларация об объявлении наследников по закону оформляется у компетентного нотариуса (по последнему месту жительства или постоянного проживания умершего, или по месту нахождения большей части имущества, или по месту смерти лица,

районы соседних округов, по выбору заявителя, а в случае отсутствия всех из них — по месту жительства заявителя). Только с 2015 года, после вступления в силу Закона 15/2015 от 2 июля «О добровольной юрисдикции»<sup>182</sup>, все заявления о наследниках оформляются нотариусами. До этого момента заявления составлялись судами.

Если умерший оставил завещание, имущество будет распределено в соответствии с положениями, изложенными в нем. Это означает, что последняя воля умершего будет уважена и его указания относительно наследства будут выполнены. Важно отметить, что в Испании закреплен приоритет наследования по завещанию.

Для продолжения процедуры требуется «заверенная» копия завещания (а не простая копия, на которой нет подписи нотариуса и которая часто хранится дома у умершего).

Однако в некоторых случаях, если речь идет только о налоговых целях, соответствующие органы (региональные налоговые органы или местные советы) обычно запрашивают только «простую» копию завещания.

Заявление на получение заверенной копии завещания может быть подано лично в нотариальной конторе, но только одним из тех, кто указан в завещании или заинтересован в наследстве (или специальным доверенным лицом); если прийти в нотариальную контору нет возможности, то заверенную копию завещания можно запросить по почте. Для этого необходимо отправить заявление, которое должно быть подписано заинтересованным лицом в присутствии любого нотариуса.

Время, в течение которого нотариальная контора найдет запрошенное завещание, зависит от конкретной нотариальной конторы, но может занять одну-две недели.

Наличие завещания крайне важно, поскольку в нем указано, кто является наследниками и в каких долях.

---

<sup>182</sup> Ley 15/2015, de 2 de julio, de la Jurisdicción Voluntaria // Boletín Oficial del Estado. 2015. № 158.

Получив соответствующее завещание исходя из представленной информации в Свидетельстве об актах последней воли или пройдя процедуру объявления наследников по закону и по ее итогам получив Декларацию об объявлении наследников по закону, необходимо приступить к принятию и разделу наследства. Эти последние два действия также должны быть совершены перед нотариусом.

Принятие и отказ от наследства являются полностью добровольными и свободными действиями.

Принятие и отказ от наследства, однажды сделанные, являются безотзывными и не могут быть оспорены, за исключением случаев, определенных законодательством (например, наличие нарушений в части требований к форме и содержанию завещания; совершение завещания, недееспособным лицом или под давлением; обнаружение нового завещания и др.).

Лицо, призванное к одному и тому же наследству в порядке наследования по завещанию и по закону и отказавшееся от него по завещанию, считается отказавшимся от него по обоим основаниям.

Вопрос о том, в течение какого времени возможно претендовать на наследство, является непростым. Обычно наследникам требуется сравнительно немного времени, чтобы принять наследство или отказаться от своей доли в нем. Однако бывают ситуации, когда по разным причинам наследник не знает об этом условии (наследники не знают о смерти лица, проживают за пределами Испании или по ряду других причин).

Важно отметить, что не существует нормы, устанавливающей срок подачи заявления на принятие наследства, поэтому следует руководствоваться многочисленной судебной практикой в отношении этих предположений. Существуют различные случаи, когда суды определяли разные сроки для подачи заявления о праве на наследство.

Прежде всего следует отметить, что существует два вида сроков: налоговые и гражданские.

С момента смерти есть шестимесячный срок для уплаты налога на наследство. Если наследник не укладывается в этот срок, то право на наследство не теряется, однако за просрочку платежа будет начислена пеня и даже проценты.

Гражданские сроки более гибкие, чем налоговые, поскольку возможно принять или распределить наследство в любое время, нет фиксированного срока и возможно оформить документы, когда этого захочет наследник. Тем не менее желательно сделать это в течение шестимесячного срока, установленного налоговым законодательством.

До истечения девяти дней после смерти лица, о наследстве которого идет речь, к наследнику не может быть предпринято никаких действий по призыву к принятию или отказу от наследства (ст. 1004 ГК).

А если кто-то из наследников не определился с принятием наследства или отказом от него, их можно призвать к выражению своей воли у нотариуса. Так, согласно статье 1005 ГК любое заинтересованное лицо, которое докажет свою заинтересованность в принятии или отказе наследника от наследства, может обратиться к нотариусу, чтобы тот сообщил наследнику, что у него есть период в тридцать календарных дней для принятия или отказа от наследства. Нотариус также укажет, что, если лицо не выразит свою волю в течение указанного периода, наследство будет считаться принятым.

В Испании существует обязательная доля (легитимация), которая в зависимости от региона может быть различной. Про ее понятие, особенности, назначение, размер и другие аспекты будет указано в настоящей работе далее.

Если завещание отсутствует, применяется наследование по закону. Это означает, что закон определяет законных наследников в соответствии с установленной очередностью родства. Дети занимают ключевое место при наследовании, в том числе усыновленные.

Одной из особенностей испанского наследования является очередность наследования. Существует прямая (родство между людьми, которые происходят друг от друга) и боковая (родство между людьми, которые не

происходят друг от друга непосредственно, но происходят из общего рода) степень родства<sup>183</sup>.

К боковой степени родства относятся братья, сестры, тети, дяди и т.д. с двух сторон родства, т.е. по отцовской и материнской линиям.

Таким образом, можно определить следующую общую очередность наследования по испанскому законодательству: 1. дети и их потомки; 2. родители и их предки; 3. супруги; 4. остальные родственники по боковой степени родства; 5. Государство и иные публично-территориальные образования (автономное сообщество, муниципальное образование).

Складывается ситуация, при которой переживший супруг, который большую часть жизни вел совместное хозяйство в законном браке, при наследовании имеет меньшие права и возможности, чем дети и родители умершего супруга. При этом наличие прямого родства само по себе не гарантирует духовной близости между людьми. И если проблема отсутствия последней с супругом может быть решена посредством расторжения брака, то для кровных родственников такого механизма не существует. Для Испании это особенно актуально в свете усложненной процедуры лишения наследства недобросовестных наследников и наличия обязательной доли. Подобная норма, очевидно, побуждает граждан вести раздельный режим собственности.

Согласно положениям ГК супруг, который состоял с ним в браке или состоял в фактическом браке, если он делит наследство с детьми или потомками, имеет право на супружескую долю в размере третьей части наследства.

Если потомков нет, но есть восходящие родственники, то переживший супруг имеет право на супружескую долю — на половину наследства.

---

<sup>183</sup> Прямая степень родства подразделяется на нисходящую (это линия, которая объединяет главу семьи с его детьми и их потомками. Дети по испанскому праву наследуют в первую очередь (ст. 930 ГК) и всегда имеют право представления (ст. 925 ГК) и восходящую (это линия, которая связывает человека с людьми, от которых он произошел. Речь идет о родителях умершего лица. Родители наследуют только в случае отсутствия нисходящей прямой степени родства (детей и их потомков) (ст. 935 ГК) и никогда не имеют права представления (ст. 925 ГК).

При отсутствии потомков или восходящих родственников переживший супруг имеет право на супружескую долю — на две трети наследства. При этом по инициативе наследников супружеская доля может быть заменена пожизненной рентой, доходами определенного вида и иными суррогатами. Такая замена может быть осуществлена и по решению суда, если это в большей степени соответствует интересам сторон и стабильности гражданского оборота.

Если у овдовевшего супруга есть дети только от умершего, он может потребовать удовлетворения его супружеской доли по выбору детей путем присвоения ему денежного капитала или большего количества наследственного имущества (ст. 839 ГК).

Процедура наследования по общему правилу в Испании выглядит следующим образом.

При открытии наследства существует процедура инвентаризации имущества умершего, по итогам которой составляется опись, которая проводится в определенные законом сроки, который может быть продлен нотариусом при наличии установленных законом оснований.

Все наследство умершего подразделяется на активное и пассивное. К активному наследству относятся: недвижимость, вклады, различные денежные компенсации, ценные бумаги, транспортные средства, страхование жизни, предметы домашнего обихода. К пассивному наследству относятся все долги умершего.

Чтобы выяснить, каким имуществом (городской или сельской недвижимостью, квартирами, домами и т.д.) владеет тот или иной человек, необходимо собрать документы, которые у него могли храниться. Это покажет, какое имущество принадлежало ему. Даже если документы в наличии, важно запросить простую справку о каждом объекте недвижимости в Земельном кадастре, чтобы знать, в каком состоянии находится недвижимое имущество. Такая справка содержит данные о владельце, обременениях, налогах и т.д.

Если документов нет или они утеряны, возможно определить местонахождение имущества различными способами:

– если недвижимое имущество зарегистрировано, то необходимую справку возможно получить, сделав соответствующий запрос в Земельный кадастр через Интернет, либо лично обратиться в органы записи актов гражданского состояния;

– если недвижимое имущество не зарегистрировано, то необходимую справку возможно получить, только обратившись лично в территориальные отделы земельного кадастра, которые уполномочены выдавать кадастровые справки на все имущество человека. Обычно такие отделы есть в каждом муниципалитете. Стоимость этих справок варьируется, поскольку в одних мэриях они платные, а в других — нет (например, в Мадриде или Барселоне они бесплатные).

Что касается вкладов, различных денежных компенсаций и ценных бумаг на имя умершего, то это все необходимо разыскивать лично, обратившись в кредитные учреждения со свидетельством о смерти, Свидетельством об актах последней воли и завещанием или Декларацией о наследниках по закону. В учреждении попросят подтвердить все балансы, акции и другие активы умершего. Остатки будут указаны на дату смерти умершего.

В последнее время банки и другие кредитные учреждения обычно взимают плату за выдачу справок об остатках на счетах.

Необходимо иметь в виду, что, как только банк или организация узнают о смерти умершего, счета блокируются и деньги с них не могут быть сняты до тех пор, пока банк не будет аккредитован для уплаты налогов и оформления права собственности на активы.

Чтобы найти все счета и другие денежные документы, нужно собрать документы, которые могут быть дома у умершего, а также обратиться в соответствующие организации и запросить декларацию о доходах

физического лица, где будут указаны все выплаты по счетам и дивиденды, а также в банк для запроса справки об остатке денежных средств.

При наследовании транспортного средства необходимо провести процедуру передачи автомобиля по наследству, то есть переоформить право собственности на автомобиль с умершего лица на наследника. Данная процедура осуществляется в Генеральной дирекции по дорожному движению.

Необходимая документация:

- заявление на официальном бланке о смене собственника;
- действительное удостоверение личности или паспорт;
- оплаченный сбор за передачу прав;
- расчет налога на наследство;
- документ о наследовании с указанием автомобиля и наследника.

В течение срока передачи разрешается управлять унаследованным автомобилем при условии, что все документы в порядке.

Суммы, полученные по страхованию жизни, не входят в состав наследства. Другими словами, умерший мог назначить выгодоприобретателем по полису страхования жизни человека, который не имеет никакого отношения к его наследникам. В других случаях, если конкретные выгодоприобретатели по страхованию жизни не указаны, суммы будут начисляться наследникам. Не всегда легко найти местонахождение страховых полисов. Для этого существует специальная служба. С налоговой точки зрения, при расчете налога на наследство необходимо учитывать полученные суммы.

Домашнее имущество (мебель и другие предметы домашнего обихода) обычно достается пережившему супругу, не считая драгоценностей и других предметов, имеющих исключительную ценность. С налоговой точки зрения предметы домашнего обихода оцениваются в три процента от общей стоимости наследства, если только заинтересованные стороны не назначат более высокую стоимость этих предметов или не докажут, что их не существует или что их стоимость ниже стоимости, полученной в результате

применения вышеупомянутого процента. К слову, в Наварре налоговое законодательство не содержит упоминаний о предметах домашнего обихода.

Все активное имущество в наследстве должно быть оценено в соответствии с его реальной стоимостью (рыночной). В случае с недвижимостью эта стоимость часто сильно отличается от кадастровой стоимости (та, что фигурирует в квитанциях как налог на недвижимость). Поэтому рыночная и кадастровая стоимость могут не совпадать.

Оценка должна производиться с учетом состояния имущества на день смерти. Автономные сообщества устанавливают критерии оценки недвижимости, многие из которых основаны на кадастровой стоимости.

Долги умершего также должны быть приняты во внимание, поскольку при принятии наследства к наследнику переходят не только имущество и права, но и долги, которые могли быть у умершего, и наследники обязаны оплатить их не только за счет наследственного имущества, но и за счет своего собственного. Поэтому необходимо быть осторожным и подумать, целесообразно ли принимать наследство.

Принятие наследства может быть явным или фактическим. Подразумевается, что человек принимает наследство фактически, если он совершает какие-либо действия, подразумевающие принятие наследства, например распоряжается имуществом из наследства или тратит деньги из наследства. Поэтому, если долги значительны или превышают размер имущества, необходимо рассмотреть возможность отказа от наследства.

Расходы за наследство — это расходы, которые возникают в связи с самим наследованием, например расходы на погребение и похороны или расходы на адвокатов, нотариусов, регистраторов и прочие.

После составления описи на все имущество умершего лица возможно перейти к разделу наследства.

Соглашение о разделе (исп. *cuaderno particional*) — это основополагающий документ, в котором содержатся все сведения о заинтересованных лицах, имуществе, правах и долгах, а также о том, что

полагается наследникам. Для этого необходимо учесть наличие или отсутствие завещания и распоряжения, сделанных умершим.

Нет необходимости в соглашении о разделе наследства в случаях:

– если на данный момент отсутствует интерес среди заинтересованных лиц, поскольку нет намерения его продавать, выделять кому-либо конкретно (например, при дальнейшем совместном проживании детей и супруги);

– если только один наследник;

– если наследство состоит только из вкладов, различных денежных компенсаций и движимого имущества.

Во всех вышеуказанных случаях достаточно получить у нотариуса так называемый частный документ (исп. *documento privado*).

Если в наследстве есть недвижимость, и наследники желают зарегистрировать ее в земельном кадастре, то необходимо получить у нотариуса так называемый публичный акт (исп. *documento público*), если только там не единственный наследник.

В Испании не так важно, какой документ наследник получит, зарегистрировано имущество или нет, главное, чтобы наследники оплатили все налоги.

Поэтому после раздела наследства необходимо перейти к оплате налогов на наследство.

Крайний срок для совершения оплаты налога на наследство, как правило, составляет шесть месяцев после смерти. В некоторых автономных сообществах налоговые льготы могут быть утрачены, если они не будут выплачены в установленный срок (например, в Арагоне, Эстремадуре или Галисии). В течение пяти месяцев после смерти можно запросить продление для оплаты налога еще на шесть месяцев. Предоставленное продление начнет исчисляться с момента окончания шестимесячного периода и повлечет за собой обязанность уплатить соответствующие проценты за просрочку платежа по день представления документа об оплате. Необходимы следующие документы для продления срока оплаты налога на наследство: 1) заявление о

продлении с нотариально удостоверенным свидетельством о смерти умершего, а также информация об именах и адресах объявленных или предполагаемых наследников и степени их родства с умершим, если она известна; 2) состояние и приблизительная стоимость имущества и прав; 3) уважительные причины, на которых основано заявление.

Помимо налога на наследство необходимо также уплатить муниципальный налог на прирост капитала на недвижимость, обычно также в течение шести месяцев.

В отношении недвижимого имущества необходимо зарегистрировать его на имя новых владельцев в земельном кадастре, однако данная процедура не является обязательной, а остается на усмотрение наследников (если, например, есть уверенность, что имущество из наследства не будет продано, то составление документов и регистрация их в земельном кадастре может быть неинтересна соответствующему лицу).

Для регистрации недвижимого имущества необходимо обратиться в земельный кадастр по месту нахождения имущества, чтобы произвести запись на имя нового владельца. В случае, если имущество принадлежит разным кадастрам, необходимо будет отнести документы в каждый из них.

Если наследник не желает регистрировать имущество в земельном кадастре, то важно, чтобы он получил у нотариуса публичный акт. Однако в любой момент он может произвести регистрацию.

Если раздел был произведен в нотариальной конторе, то, в принципе, нотариальная контора может самостоятельно сообщить о новых владельцах недвижимости в Главное управление земельного кадастра.

Для получения остатков со счетов и других причитающихся денежных сумм наследнику необходимо обратиться в банк или иную организацию с документами, полученными у нотариуса.

В случае с транспортным средством перерегистрация прав осуществляется в Генеральной дирекции по дорожному движению.

## ГЛАВА III. СВОБОДА ЗАВЕЩАНИЯ КАК ОДИН ИЗ ОСНОВОПОЛАГАЮЩИХ ПРИНЦИПОВ НАСЛЕДСТВЕННОГО ПРАВА ИСПАНИИ

### 3.1. Понятие и сущность принципа свободы завещания в Испании

Наследственные правоотношения касаются практически каждого гражданина, в связи с чем их правовое регулирование имеет важное значение для общества. Согласно статье 35 Конституции Российской Федерации право наследования гарантируется<sup>184</sup>. Аналогичная норма содержится в статье 33 Конституции Испании, которая гарантирует право на частную собственность и наследование. Таким образом, она не только признает право собственности, но и предоставляет возможность решать что станет с имуществом, нажитым в течение жизни, после смерти лица. Схожим образом статья 17 Хартии основных прав Европейского союза<sup>185</sup> гласит, что «каждый человек имеет право владеть, пользоваться, распоряжаться и завещать законно приобретенное имущество». Похожее положение закреплено в Органическом законе 1/2008 от 30 июля 2008 года, позволяющем Испании ратифицировать Лиссабонский договор, вносящий изменения в Договор о Европейском союзе и Договор об учреждении Европейского сообщества, подписанный в столице Португалии 13 декабря 2007 года<sup>186</sup>. Оба положения закрепляют право человека решать, куда направить свое имущество после смерти, что предполагает свободу завещания, хотя и без дальнейшего уточнения, вероятно, из-за разнообразия возможных подходов к этому вопросу в Европе и Испании в связи с наличием различных подходов к правовому регулированию, сформировавшихся на разных основах.

<sup>184</sup> Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993 с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020) // [Электронный ресурс]. Режим доступа: [https://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_28399/](https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_28399/) (дата обращения: 10.04.2024).

<sup>185</sup> Carta de los derechos fundamentales de la Unión Europea de 18 de diciembre de 2000 // Diario Oficial de las Comunidades Europeas. 2000. № 2000/C 364/01.

<sup>186</sup> Ley Orgánica 1/2008, de 30 de julio, por la que se autoriza la ratificación por España del Tratado de Lisboa, por el que se modifican el Tratado de la Unión Europea y el Tratado Constitutivo de la Comunidad Europea, firmado en la capital portuguesa el 13 de diciembre de 2007 // Boletín Oficial del Estado. 2008. № 184.

В Испании Гражданский кодекс не содержит понятие «свобода завещания». Однако статья 658 ГК признает, что в первую очередь наследование определяется волей, выраженной в завещании, а при отсутствии таковой — положениями закона, так что приоритет завещания утверждается над правовым назначением наследников в имуществе и других передаваемых правоотношениях. В некоторых автономных сообществах Испании (например, Арагон, Наварра) имеется прецедентное право, которое ссылается на свободу завещания, иногда подтверждая ее более или менее прямо, а иногда предполагая, что она является общим принципом, хотя и с ограничениями.

Это даже подчеркнул Конституционный суд Испании в своем Постановлении № 9/2010 от 27 апреля 2010 года<sup>187</sup>, в котором свобода завещания рассматривается в контексте условий, которые завещатель может навязать своим наследникам. В свою очередь, Антони Бакер Алой, анализируя практику Верховного суда Испании по данному вопросу, обращает внимание, что «обязательная доля имеет характер реального ограничения полной свободы завещания», поэтому наследодатель пользуется свободой завещания, даже если она «ограничена»<sup>188</sup>. Схожая позиция отражена, например, в Постановлении Верховного суда Испании № 289 от 09 мая 1990 года<sup>189</sup>. В этом смысле Серхио Камара Лапуэнте говорит о «пределах свободы воли, предполагающих ее исходя из ее ограничений»<sup>190</sup>. В то время как Франциско Бласко Гаско придерживается противоположной точки зрения и противопоставляет «правовые системы, основанные на свободе завещания (в основном Каталония, Балеарские острова, Наварра и традиционный валенсийский форальный режим), и режимы, основанные на необходимом

---

<sup>187</sup> Sentencia del Tribunal Constitucional núm. 9/2010, de 27 de abril de 2010 // Boletín Oficial del Estado. 2010. № 129.

<sup>188</sup> Antoni Vaquer Aloy. Libertad de testar y condiciones testamentarias. Revista para el análisis del derecho Indret. Barcelona, julio 2015.

<sup>189</sup> Sentencia del Tribunal Supremo núm. 289 de 9 de mayo de 1990 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/fe70cbdae5f8e2ae/20051011> (дата обращения: 10.04.2024).

<sup>190</sup> Sergio Cámara Lapuente (2013), en Miguel Ángel, Pérez Álvarez (Coordinador), Curso de derecho civil (IV). Derecho de sucesiones, Colex, Madrid, p. 28

наследовании (системе легитимности), характерные для исторического кастильского права и закрепленные в Гражданском кодексе»<sup>191</sup>.

Так или иначе, указанные акты, подчеркивая пределы свободы завещания, предполагают ее. Однако можно привести и противоположные высказывания; так, в Постановлении Провинциального суда Аликанте № 45/2013 от 30 января 2013 года<sup>192</sup> в рамках анализа возникновения основания для лишения наследства утверждается, что «это факты, которые могли бы иметь значение в правовой системе свободы завещания, но не в нашей, в которой законные права приобретают характеристики неосвязаемости», как будто свобода завещания и законные права несовместимы, а не последние являются модификацией первых. Длительное наследование не следует путать с отсутствием свободы завещания, поскольку умерший не только обладает свободой воли в отношении трети свободного распоряжения, но и имеет возможность распорядиться об улучшении (ст. 823 и далее ГК), а также решить среди прочих аспектов вопрос о выплате наследства (ст. 841 ГК).

Другие законодательные акты гражданского права, действующие в Испании, обладают большей определенностью. Статья 421-1 ГКК озаглавлена «Свобода завещания» и указывает, что наследование по завещанию регулируется волей наследодателя, выраженной в завещании в соответствии с законом; ранее статья 411-3 ГКК говорит о преимуществе добровольного наследования перед наследованием по закону, а в целом статья 111-6 ГКК устанавливает принцип гражданской свободы как общий принцип каталонского гражданского права, которую следует понимать как индивидуальную автономию, не ограниченную договорным правом, но присутствующую во всей правовой сфере<sup>193</sup>. Поскольку добровольное

---

<sup>191</sup> Francisco de P. Blasco Gascó (2013), *Instituciones de derecho civil. Derecho de sucesiones*, Tirant lo Blanch, Valencia, p. 26–27.

<sup>192</sup> Sentencia de la Audiencia Provincial de Alicante núm. 45/2013 de 30 de enero de 2013 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/19f8e5da0274d532/20130516> (дата обращения: 10.04.2024).

<sup>193</sup> Albert Lamarca Marqués (2012), art. 6, en Albert Lamarca Marqués; Antoni, Vaquer Aloy (editores), *Comentari al llibre primer del Codi Civil de Catalunya. Disposicions preliminars. Prescripció i caducitat*, Atelier, Barcelona, p. 205 y ss.

наследование может регулироваться договором, соглашением о наследовании и завещанием, из этого следует, что «свобода завещания» статьи 421-1 ГКК касается свободы предоставления завещания и описывает требования к его содержанию. Свобода завещания, однако, гораздо шире, поскольку статья 411-3 подтверждает не только свободу завещания, но и свободу заключения договоров о наследовании.

Другими словами, свобода завещания — это свобода организовать наследование в соответствии со своей волей, используя инструменты, законно предоставленные завещателю. Поэтому статья 421-1 ГКК закрепляет завещание в качестве одного из способов распоряжения имуществом после смерти и определяет требования к его содержанию. С другой стороны, законные права были представлены в Законе 8/1990 от 9 апреля как «минимальный корректив свободы завещания»<sup>194</sup> и как «ограничение свободы завещания» в рамках светской тенденции, направленной на ослабление указанных законных прав согласно Закону 10/2008 от 10 июля 2008 года<sup>195</sup>. Наконец, свобода завещания в широком смысле распространяется на передачу имущества после смерти иными способами, чем наследование, и поэтому статья 421-23 ГКК прямо предусматривает в качестве содержания завещания назначение бенефициаров страхования жизни, пенсионных планов и аналогичных инструментов накопления и обеспечения благосостояния<sup>196</sup>.

Сборник гражданского права Наварры в книге II «О дарении и наследстве» в рамках основополагающих принципов предусматривает, что «наваррцы могут свободно распоряжаться своим имуществом без каких-либо ограничений, кроме тех, которые установлены в разделе X этой книги», в которой, в частности, говорится об «Ограничениях свободы распоряжения»<sup>197</sup>.

---

<sup>194</sup> Ley 8/1990, de 9 de abril, de Modificación de la Regulación de la Legítima. [Disposición derogada] // Boletín Oficial del Estado. 1990. № 110.

<sup>195</sup> Ley 10/2008, de 10 de julio de 2008, del libro cuarto del Código Civil de Cataluña, relativo a las sucesiones // Boletín Oficial del Estado. 2008. № 5175.

<sup>196</sup> Antoni Vaquer Aloy; Raquel Domingo Martínez (2015), El seguro de renta vitalicia y la herencia, Atelier, Barcelona.

<sup>197</sup> Ávaro D'Ors Pérez-Peix (1998), ley 149, en Manuel, Albaladejo; Silvia Díaz Alabart (directores), Comentarios al Código Civil y Compilaciones Forales, t. XXXVII-1º, Edersa, Madrid. P. 16 y ss.

Со своей стороны, Сборник гражданского права Арагона в статье 318 провозглашает, что «наследодатель пользуется широчайшей свободой в организации наследования по соглашению, по индивидуальному или совместному завещанию, без каких-либо иных ограничений, кроме уважения к законной доле»<sup>198</sup>. Свобода объявляется «более широкой», но при этом подчеркивается фундаментальное ограничение, связанное с уважением права на законную долю. В арагонском прецедентном праве свобода завещания также упоминается в качестве основной идеи наследственного права (например, Постановление Провинциального суда Сарагосы № 314/2008 от 30 мая 2008 года<sup>199</sup>).

Наконец, в испанской доктрине свобода завещания признается основополагающим принципом наследственного права на Балеарских островах, хотя ни в одном предписании она не выражена<sup>200</sup>. Можно также добавить абсолютную свободу завещания, существующую на территории Алавы: «Обладатели форального статуса могут свободно распоряжаться по завещанию, назначая наследников, как они считают нужным» (ст. 89 Закона «О гражданском праве Басков»<sup>201</sup>). Статья 54 Закона «О гражданском праве Басков» закрепляет: «Завещатель может свободно распределить имущество, составляющее обязательную долю наследства, между наследниками, входящими в каждую из очередей, указанных в предыдущей статье, или выбрать только одного из них, отбросив остальных, и даже предпочесть наиболее отдаленную степень родства»<sup>202</sup>. Это позволяет утверждать, что «функция назначения наследников осуществляется бискайским правом не по императивным правилам, а в рамках свободы завещания, ограниченной в

---

<sup>198</sup> Decreto Legislativo 1/2011, de 22 de marzo, del Gobierno de Aragón, por el que se aprueba, con el título de «Código del Derecho Foral de Aragón», el Texto Refundido de las Leyes civiles aragonesas // Boletín Oficial del Estado. 2011. № 67.

<sup>199</sup> Sentencia de la Audiencia Provincial de Zaragoza núm. 314/2008 de 30 de mayo de 2008 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/f33a419b855c27fa/20081030> (дата обращения: 10.04.2024).

<sup>200</sup> Pedro Munar Bernat (2004), “La sucesión testamentaria”, en María Pilar Ferrer Vanrell (coordinadora), Lecciones de derecho civil balear, 3ª ed., UIB, Palma. P. 389–390.

<sup>201</sup> Ley 5/2015, de 25 de junio, de Derecho Civil Vasco // Boletín Oficial del Estado. 2015. № 176.

<sup>202</sup> Ley 5/2015, de 25 de junio, de Derecho Civil Vasco // Boletín Oficial del Estado. 2015. № 176.

пределах каждой семейной группы» (см. Постановление Верховного суда Страны Басков от 7 января 2005 года, рес. 5/2004<sup>203</sup>).

В Галисии обязательная законная доля была сокращена и преобразована в «кредитное право» (см. работы Карбальо Фидалго<sup>204</sup>, Гарсиа Рубио, Нието Алонсо, Эрерро Овьедо<sup>205</sup>, Бусто Лаго<sup>206</sup> и др.). Таким образом, в Испании свобода завещания в большей или меньшей степени считается характерной чертой наследственного права. Приведенный выше пример демонстрирует некоторую эластичность свободы завещания в Испании.

В действительности выражение «свобода завещания» относится к двум разным вопросам, и именно в этом проявляется его различная сфера применения в каждой из рассматриваемых правовых систем. В самом широком смысле свобода завещания означает признаваемое за отдельными лицами право решать вопрос о распределении своего имущества в противовес тому, что установлено законодателем, который в этом случае выступает в качестве вспомогательного механизма наследования. Свобода завещания — это свобода составить завещание или другой соответствующий документ о наследовании, в более широком смысле должна быть выражена как свобода распределять свое наследство по причине смерти и таким образом избежать эгалитарного распределения, которое является основой наследования по завещанию. Эта свобода завещания признается в большинстве правовых системах, даже в системах с коммунистической идеологией<sup>207</sup>. О тщетных

---

<sup>203</sup> Sentencia del Tribunal Superior de Justicia de País Vasco de 7 de enero de 2005, rec. 5/2004 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/20c349e250962bff/20050224> (дата обращения: 10.04.2024).

<sup>204</sup> Marta Carballo Fidalgo (2009), “La legítima en la Ley de 14 de junio de 2006, de Derecho Civil de Galicia”, en María Paz García Rubio (coordinadora), Estudios jurídicos en memoria del Profesor José Manuel Lete del Río, Aranzadi, Cizur Menor, p. 140.

<sup>205</sup> María Paz García Rubio; Antonia, Nieto Alonso; Margarita Herrero Oviedo (2012), “Las legítimas en la Ley 2/2006 de Derecho Civil de Galicia”, en Teodora F., Torres García (coordinadora), Tratado de legítimas, Atelier, Barcelona, 2012. P. 204–205.

<sup>206</sup> José Manuel Busto Lago (director) (2015), Curso de derecho civil de Galicia, Atelier, Barcelona, p. 448.

<sup>207</sup> Antoni Vaquer Aloy. Libertad de testar y condiciones testamentarias. Revista para el análisis del derecho Indret. Barcelona, julio 2015.

усилиях большевиков по искоренению наследства «*mortis causa*» можно обратиться к работам Камара Лапуэнте и Катз<sup>208</sup>.

Понятие «свобода завещания» дополняется «свободой завещать». Это различие было обозначено в работе Дель Позо Карраскуа, Бакер Флой, Бош Капдевила: «Эта свобода достигает двух уровней: при свободе завещания наследодатель сам решает, составлять ему завещание или какой-либо другой документ о наследовании или не составлять; свобода завещать понимается в том смысле, что содержание его акта последней воли также должно быть результатом его свободной воли»<sup>209</sup>. Затем Торрес Гарсиа и Гарсиа Рубио говорят о «позитивной свободе или свободе завещать» и «негативной свободе или свободе завещания» в строгом смысле; авторы отмечают, что «позитивный смысл слова свобода проистекает из желания человека быть самому себе хозяином, принимать собственные решения с полной юридической силой, какими бы необычными, капризными или странными они ни были; он предполагает самореализацию собственных целей в соответствии со своей свободной волей»<sup>210</sup>.

Они также считают, что «свобода завещания» заключается в возможности распоряжаться своим имуществом без вмешательства в эту деятельность других лиц — например, государства, устанавливающего обязательные доли или препятствующего определенным видам распоряжений». По мнению Сони Рамос Гонсалес, свобода завещания понимается как «право наследодателя распоряжаться своим имуществом после рассмотрения различных ограничений, которые в силу их полезности и

---

<sup>208</sup> Sergio Cámara Lapuente (2013), en Miguel Ángel, Pérez Álvarez (Coordinador), Curso de derecho civil (IV). Derecho de sucesiones, Colex, Madrid, p. 29; Stanley N. Katz (1977-1978), “Republicanism and the law of Inheritance in the American Revolutionary Era”, 76 Michigan Law Review, pp. 3.

<sup>209</sup> Pedro Del Pozo Carrascosa; Antoni Vaquer Aloy; Esteve Bosch Capdevila (2013), Derecho civil de Cataluña. Derecho de sucesiones, 2ª ed., Marcial Pons, Madrid-Barcelona-Buenos Aires-Sao Paulo.

<sup>210</sup> Teodora F. Torres García; María Paz García Rubio (2014), La libertad de testar: El principio de igualdad, la dignidad de la persona y el libre desarrollo de la personalidad en el derecho de sucesiones, Fundación Coloquio Jurídico Europeo, Madrid. P. 17.

социальной функции закон считает оправданными, например обязательная доля или четвертая степень родства»<sup>211</sup>.

Свобода определять содержание завещания — это один из важных элементов принципа свободы завещания. Здесь очевидна большая или меньшая степень свободы завещания. Завещатель может быть ограничен в этой свободе наличием законных или алиментных обязательств в отношении некоторых родственников или же иметь возможность распределить даже все свое имущество между целями или лицами, не входящими в круг его ближайших родственников, даже если признается право некоторых родственников на обязательную долю наследства. А за исключением Гражданского кодекса, практически все европейские правовые системы имеют тенденцию к сокращению числа родственников, имеющих право на обязательную долю<sup>212</sup>.

В Испании статья 421-2 ГКК прямо признает свободу определения содержания завещания, указывая, что в нем «наследодатель распоряжается своим наследством путем назначения одного или нескольких наследников и может установить принятие наследства и другие распоряжения после его смерти». Аналогичного положения в Гражданском кодексе Испании нет, но испанские ученые приходят к идентичным выводам. Например, Мануэль Альбаладехо утверждает, что не существует нормы, запрещающей иное содержание завещания, помимо того, что обычно предусматривается, например, назначение наследников, определение наследства, назначение душеприказчиков, указания относительно похорон и погребения<sup>213</sup>, а Камара Лапуэнте продолжает классифицировать и разделять возможное типичное и нетипичное содержание завещания<sup>214</sup>. Однако можно выделить и некоторые общие ограничения свободы завещания. Например, ни одна правовая система

---

<sup>211</sup> Sonia Ramos González (2009), art. 421-1, en Joan, Egea Fernández; Josep, Ferrer Riba (directores), *Comentari al llibre quart del Codi Civil de Catalunya, relatiu a les successions*, Atelier, Barcelona. P. 138.

<sup>212</sup> Antoni Vaquer Aloy (2009), *The Law of Successions*, en Mauro Bussani; Franz Werro (editores), *European Private Law. A Handbook*, Bruyillant, Bern-München-Athen-Bruxelles-Durham, p. 565 y ss.

<sup>213</sup> Manuel Albaladejo (2013), *Curso de derecho civil V. Derecho de sucesiones*, Edisofer, Madrid, p. 239.

<sup>214</sup> Sergio Cámara Lapuente (2013), en Miguel Ángel, Pérez Álvarez (Coordinador), *Curso de derecho civil (IV). Derecho de sucesiones*, Colex, Madrid, p. 143.

Испании не признает возможности завещателя связать имуществом несколько поколений; это была борьба, которая затрагивала само понятие собственности на протяжении всего XIX века и которая продолжает проявляться в ограничении числа лиц, привлекаемых к наследованию, которые ни в коем случае не может превышать известного числа поколений (ст. 781 ГК, ст. 426-10 ГКК и др.).

Лица, наиболее благосклонно относящиеся к свободе завещания, зашли так далеко, что призвали Министерство юстиции инициировать реформу по отмене «законной доли», поскольку, по их мнению, она является анахроничным институтом и бессмысленно лишать человека права свободно распоряжаться своим имуществом. Вступление в силу нового Европейского Регламента о наследовании в августе 2015 года<sup>215</sup> также рассматривается как возможность переосмыслить регулирование в Испании. Новый европейский текст имеет влияние на трансграничное наследование, поскольку он устанавливает, что применимым правом для распределения активов должно быть право места жительства покойного, что важно, учитывая разброс норм в этом отношении в Европейском союзе.

Материальная свобода завещания может рассматриваться как проявление достоинства личности и свободного развития личности применительно к наследственному праву. Завещание — это форма самореализации<sup>216</sup>. Право на частную собственность и наследование находят свою конституционную защиту в статье 33 Конституции Испании, которая признает сферу власти человека над своим имуществом не только при жизни, но и после смерти, так что Конституция рассматривает гарантию наследования как следствие признания частной собственности. Положение собственника включает в себя право распоряжаться имуществом *inter vivos*, а также

---

<sup>215</sup> Reglamento (UE) n° 650/2012 del Parlamento Europeo y del Consejo, de 4 de julio de 2012, relativo a la competencia, la ley aplicable, el reconocimiento y la ejecución de las resoluciones, a la aceptación y la ejecución de los documentos públicos en materia de sucesiones mortis causa y a la creación de un certificado sucesorio europeo // Boletín Oficial del Estado. 2012. № 201.

<sup>216</sup> Teodora F. Torres García; María García Rubio (2014), La libertad de testar: El principio de igualdad, la dignidad de la persona y el libre desarrollo de la personalidad en el derecho de sucesiones, Fundación Coloquio Jurídico Europeo, Madrid. P. 42.

распоряжаться им после собственной смерти<sup>217</sup>. Это является главной основой свободы завещания в правовой традиции Испании. Данная позиция коррелирует со статьей 17 Хартии Европейского союза об основных правах, согласно которой каждый человек имеет право владеть своим законно приобретенным имуществом, пользоваться им, распоряжаться им и завещать его другим.

С этого момента в различных режимах наследования, предусматривающих институт завещания, свобода наследодателя не представляется абсолютной властью, а ее конкретизация разнится, как и различные системы. Свобода завещателя рассматривается как сугубо личное право, позволяющее предоставлять блага другим лицам, в основном благодаря возможности определять содержание используемого документа о наследовании (какое имущество кому оставить). Гарантия наследования в Конституции Испании является следствием признания частной собственности, а не инструментом защиты семьи.

Можно привести в пример форальное право Наварры, в котором нет обязательной доли, но есть другие ограничения свободы распоряжения; можно также упомянуть о правах вдовства, предусмотренных в форальном праве Арагона (раздел V книги II Сборника гражданского права Арагона), или о преимущественном праве в очередности наследования, регулируемом баскским гражданским правом (ст. 68 и последующие статьи Закона 5/2015 от 25 июня). В Каталонии до 2008 года в дополнение к обязательной части наследства также регулировались оговорки как ограничение свободы распоряжения имуществом после смерти (ст. 387 и последующие статьи Закона 40/1991 от 30 декабря «Об утверждении Наследственного кодекса» в гражданском праве Каталонии).

Несмотря на это, очевидно, что зарезервированная часть представляет собой ограничение свободы завещания, безусловно, одно из самых важных, в

---

<sup>217</sup> Antoni Vaquer Aloy; Raquel Domingo Martínez (2015), *El seguro de renta vitalicia y la herencia*, Atelier, Barcelona. P. 3.

силу которого законодатель навязывает умершему, что его потомки или другие родственники участвуют в его наследовании.

Однако тот факт, что он является юридическим ограничением материальной свободы завещания, не превращает автоматически зарезервированную долю, как фигуру наследования, в институт общественного порядка в испанском государстве. В гражданско-правовых системах, где существует законная доля, законодатель вмешивается, определяя, какие доли наследства или родовых ценностей должны быть предназначены тем или иным лицам, состоящим в родстве с покойным. Идет ли речь об индивидуальной или коллективной законной доле, в том или ином размере и в пользу тех или иных родственников умершего — это решения правовой политики, которые находят свое обоснование в рамках конкретной правовой эволюции каждой правовой системы. Это не означает, что зарезервированная доля обязательно и априори является произвольным институтом, не имеющим под собой оснований, поскольку она отвечает такой неоспоримой социальной реальности, как семья — основная ячейка нашего общества.

Один из способов проявления свободы завещания в Испании является Соглашение о наследовании.

Так, с точки зрения эффективности, в первую очередь следует упомянуть наследственный договор с отказом или отступлением от обязательной доли, в котором авансовый платеж обязательной доли имеет в качестве компенсации за отказ обязательного наследника от любых дальнейших претензий, и, следовательно, этот обязательный наследник и его потомки исключаются из права наследования. В гражданском праве Галисии случай отступного закреплен в статье 224 Закона 2/2006 от 14 июня «О гражданском праве Галисии», которая гласит: «Это подлинное соглашение о наследовании, а не просто щедрость завещателя, поскольку оно представляет собой следующее: сторона получает конкретный актив или множество активов, а завещатель освобождается от препятствий, возникающих из-за

существование обязательной доли»<sup>218</sup>. Другими словами, по отступному обязательный наследник и его потомки безвозвратно исключаются из статуса обязательных наследников в наследстве умершего в обмен на конкретные активы, которые им присуждаются<sup>219</sup>.

Аналогичным по смыслу является и Соглашение об отказе от обязательной доли в гражданском праве Каталонии, которое, напротив, регулируется в терминах обязательной доли (ст. 451-26.2с Закона 10/2008 от 10 июля, касающаяся правопреемства: «Соглашение между восходящими и нисходящими родственниками, предусмотренное в наследственном договоре, по которому нисходящий родственник получает от своего восходящего родственника имущество или деньги в счет оплаты за будущую обязательную долю, а нисходящий родственник в свою очередь отказывается от своей обязательной доли»<sup>220</sup>). Благодаря семейному соглашению семья может быть уверена в том, что желания умершего будут исполнены и законная доля не станет препятствием для этого, а также избежать судебных разбирательств между родственниками<sup>221</sup>.

Наряду с этими многосторонними действиями или семейными соглашениями о наследстве существуют односторонние механизмы, доступные завещателю для навязывания своей воли, без препятствий, которые может повлечь за собой размер обязательной доли. В гражданском законодательстве Испании признается возможность покрытия законной доли любым способом (статья 48.1 Закона 5/2015 от 25 июня «О гражданском праве Басков», статья 248 Закона 2/2006 от 14 июня «О гражданском праве Галисии»; статья 487 Сборника гражданского права Арагона; статья 47 Сборника гражданского права Балеарских островов; статья 451-1 Гражданского кодекса

---

<sup>218</sup> Ley 2/2006, de 14 de junio, de derecho civil de Galicia // Boletín Oficial del Estado. 2006. № 124.

<sup>219</sup> Jose Manuel Busto Lago, Natalia Álvarez Lata y Fernando Peña López (2015), Curso de Derecho civil de Galicia, Atelier, Barcelona. P. 419.

<sup>220</sup> Ley 10/2008, de 10 de julio, del libro cuarto del Código Civil de Cataluña, relativo a las sucesiones // Boletín Oficial del Estado. 2008. № 5175.

<sup>221</sup> Paloma De Barrón Arniches (2011), “La legítima en Cataluña”, en Solé Resina (coord.), Gete-Alonso y Calera (Dir.), Tratado de Derecho de Sucesiones: código civil y normativa civil autonómica; Aragón, Baleares, Cataluña, Galicia, Navarra, País Vasco, volumen II, Civitas, Navarra, p. 2074.

Каталонии и др.). Еще одним шагом в этом направлении является возможность в большинстве систем выплачивать обязательную часть наличными, даже из наследства (ст. 246 Закона 2/2006 от 14 июня «О гражданском праве Галисии» и ст. 451-7 и 451-11 ГКК). Оба вопроса в первую очередь остаются на усмотрение завещателя.

### **3.2. Лишение наследства как один из механизмов реализации принципа свободы завещания в Испании**

Несмотря на то, что Гражданский кодекс предусматривает ряд причин для лишения наследства, эксперты отмечают, что они встречаются нечасто. К таким причинам относятся, например, «отказ без законных оснований в содержании родителя или восходящего наследника, о наследовании которого идет речь, или плохое обращение с ним, или серьезное словесное оскорбление»<sup>222</sup>. Недавняя судебная практика расширила понятие «жестокое обращение», включив в него не только физическое, но и психологическое насилие для целей лишения наследства<sup>223</sup>.

Необходимо рассмотреть свободу усмотрения, предоставляемую наследодателю лишением наследства. Истоки лишения наследства восходят к классическому римскому праву, когда наследодатель должен был назначить наследниками определенных родственников или лишить их наследства. Лишение наследства было призвано поддерживать дисциплину в семье, укрепляя авторитет наследодателя. Сначала для этого не требовалось никаких причин, то есть на практике свобода лишения наследства и, соответственно, завещания была абсолютной, вплоть до эпохи императора Юстиниана, когда были введены причины, допускавшие лишение наследства, несоблюдение

---

<sup>222</sup> Real Decreto de 24 de julio de 1889 por el que se publica el Código Civil. Ministerio de Gracia y Justicia, Gaceta de Madrid, núm. 206, de 25 de julio de 1889 Referencia: BOE-A-1889-4763.

<sup>223</sup> Consuelo Orozco, La legítima: voces a favor, voces en contra. Escritura Pública, julio-agosto 2016, p. 26-29 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: [https://www.notariado.org/liferay/c/document\\_library/get\\_file?folderId=12092&name=DLFE-170159.pdf](https://www.notariado.org/liferay/c/document_library/get_file?folderId=12092&name=DLFE-170159.pdf) (дата обращения: 10.04.2024).

которых могло привести к полной или частичной недействительности завещания посредством «жалобы на недействительное завещание» (лат. «querella inoficiosi testamenti»)<sup>224</sup>.

В настоящее время лишение наследства присутствует в системах римского происхождения, за исключением итальянского Гражданского кодекса и французского кодекса, которые не предусматривают института лишения наследства, поскольку выбрали «чистую систему», в которой обязательная доля, как правило, связанная с родством, не может быть отторгнута независимо от поведения обязательного наследника. Завещатель не имеет возможности лишить обязательной доли из-за поведения обязательного наследника. Как объясняет Хосе Лакруз, в этих кодексах лишение наследства рассматривается как унижение<sup>225</sup>.

В правовых системах, регулируемых в ГКК, Законом 5/2015 от 25 июня «О гражданском праве Басков», Законом 2/2006 от 14 июня «О гражданском праве Галисии», Сборником гражданского права Арагона, Сборником гражданского права Балеарских островов, существует лишение наследства, которое определяется как документ, посредством которого завещатель лишает законного наследника статуса законного наследника и возможности требовать то, что соответствовало бы ему как законному наследнику, в связи с совершением любого из юридических действий, которые позволяют это сделать. Наличие или отсутствие лишения наследства в завещании или в другом документе о наследовании, как это разрешено в Каталонии (ст. 451-18 ГКК), полностью зависит от завещателя: во-первых, он реализует свою свободу, когда, несмотря на наличие законной причины, решает не лишать наследства законного наследника. Он также может простить законного наследника за его действия или помириться с ним. Но если он решит лишить наследства одного или нескольких законных наследников, он должен будет суметь «подогнать» ситуацию, в которой он находится, и поведение своего

---

<sup>224</sup> Jose Luis Lacruz Berdejo et al. (2007), *Elementos de Derecho civil*, vol. V, Dykinson, Madrid. P. 311.

<sup>225</sup> Jose Luis Lacruz Berdejo et al. (2007), *Elementos de Derecho civil*, vol. V, Dykinson, Madrid. P. 408.

законного наследника в узкие рамки юридической типизации причин, позволяющих лишить наследства. Он также должен соблюсти все требования, предусмотренные законом.

Что касается причин лишения наследства, то в этих правовых системах сочетаются некоторые однозначно типизированные причины лишения наследства с другими, более открытыми, в которых широта терминов, используемых законодателем, способствует усмотрению прежде всего завещателем при установлении их в завещании, а затем суда, который в случае необходимости должен их толковать. Толкование причин лишения наследства должно в основном учитывать социальную реальность того времени, в котором они должны применяться (ст. 3 ГК), следовательно, чем шире толкование причин лишения наследства, тем больше объем свободы завещания и, напротив, чем более ограничительное толкование причин лишения наследства, тем меньше объем этой свободы.

Нотариус Луис де Альманса указывает, ссылаясь на доктрину Валле де Гойтисоло (исп. *la doctrina de Vallet de Goytisolo*), что «отстаивание того, что интересы семьи должны превалировать над интересами личности, является не более чем выбором, который должен быть решен с учетом всех обстоятельств времени и места: социального и морального климата того времени и страны, обычаев и практики, объекта и содержания наследства, на которые явно влияет конкретная физическая, экономическая и социальная география»<sup>226</sup>.

Лишение наследства регулируется статьями 848–857 Гражданского кодекса Испании. Лишение наследства может иметь место только по любой из причин, прямо указанных в законе. Среди них, согласно статьям 853, 854 и 855 ГК, недостойное поведение наследников. Так, согласно статье 756 ГК, недостойным наследником считается:

---

<sup>226</sup> Luis Javier De Almansa Moreno Barreda (2012), “¿Debe introducirse en el derecho civil común la falta de relación familiar como causa para desheredar a hijos y otros descendientes?” en *Cuadernos Críticos del Derecho*, 1/2012, p. 30.

1. Лицо, осужденное вступившим в законную силу приговором за покушение на жизнь или приговоренное к серьезному наказанию за причинение телесных повреждений или за регулярное применение физического или психического насилия в семейной среде по отношению к умершему, его или ее супругу, лицу, по отношению к которому он или она связана аналогичными эмоциональными отношениями или к кому-либо из их потомков или предков.

2. Любое лицо, осужденное вступившим в законную силу приговором за преступления против свободы, моральной неприкосновенности, сексуальной свободы и возмещения ущерба, если потерпевшей стороной является наследодатель, его или ее супруг, лицо, с которым он или она связаны аналогичными эмоциональными отношениями или с кем-то из их потомков или предков.

Аналогичным образом лицо, осужденное вступившим в законную силу приговором к серьезному наказанию за совершение преступления против семейных прав и обязанностей в отношении наследства потерпевшего лица; а также лицо, лишенное вступившим в законную силу постановлением родительских прав либо отстраненное от осуществления опеки или попечительства над несовершеннолетним, либо от осуществления попечительства над лицом с ограниченными возможностями по причинам, приписываемым ему, в отношении его наследства.

3. Лицо, обвинившее завещателя в преступлении, за которое законом установлено серьезное наказание, в случае осуждения по ложному обвинению.

4. Лицо, которое угрозой, обманом или насилием принуждает завещателя составить завещание или изменить его.

5. Лицо, которое теми же способами препятствует другому составить завещание, или отменяет составленное им завещание, или подменяет, изменяет или скрывает более позднее завещание.

Согласно статье 853 ГК, в дополнение к причинам, указанным в статье 756 ГК, справедливыми причинами для лишения **наследства детей** и потомков являются следующие:

1. Отказ без законных оснований в содержании родителя или восходящего родственника, лишаящего его наследства;
2. Если лицо серьезно обвинило в чем-то наследодателя или оскорбило его.

Согласно статье 854 ГК, в дополнение к причинам, указанным в статье 756 ГК, справедливыми причинами для лишения **наследства родителей** и восходящих родственников являются следующие:

1. Лишившийся родительских прав по причинам, указанным в статье 170 Гражданского кодекса Испании<sup>227</sup>;
2. Отказавший в содержании своих детей или потомков без законных оснований;
3. Один из родителей совершил покушение на жизнь другого, если между ними не было примирения.

Согласно статье 855 ГК, в дополнение к причинам, указанным в статье 756 ГК, справедливыми причинами для лишения **наследства супруга** являются следующие:

1. Серьезное или неоднократное невыполнение супружеских обязанностей;
2. Лица, лишённые родительских прав по причинам, указанным в статье 170 Гражданского кодекса Испании;
3. Отказ в содержании детей или другого супруга;
4. Покушение на жизнь супруга наследодателя, если не было примирения.

---

<sup>227</sup> Статья 170 ГК Испании: «Любой из родителей может быть полностью или частично лишен родительских прав по решению суда, основанному на нарушении обязанностей, присущих родителям, или по решению, вынесенному по уголовному или гражданскому делу. Суды могут в интересах ребенка вынести решение о восстановлении родительских прав, если причина лишения родительских прав отпала».

Последующее примирение между сторонами лишает завещателя права на лишение наследства и делает неэффективным уже произведенное лишение наследства.

Дети или потомки лишенного наследства лица занимают его место и сохраняют права обязательных наследников в отношении обязательной доли<sup>228</sup>.

Кроме оснований для лишения наследства, указанных в ГК, можно отметить, что каталонский законодатель добавляет, что тот, кто, зная об этих фактах, воспользуется ими, также является недостойным. Следует учитывать, что последнее выражение расширяет круг лиц, которые могут быть признаны недостойными, и, очевидно, требует интерпретации конкретного случая судом<sup>229</sup>. В судебной практике встречались случаи определения действий по запугиванию и манипулированию пожилыми и беспомощными людьми, которые влияют на их свободу завещания, и, безусловно, показательным является Постановление Верховного суда Каталонии № 15/2010 от 8 апреля 2010 года<sup>230</sup>, в котором лицо, призванное в соответствии с предпоследним завещанием, подает иск к лицу, получившему наследство по последнему завещанию, и ему удается доказать наличие манипуляций умершим на момент составления последнего завещания, которое, следовательно, содержит искаженную волю завещателя. Кроме того, истец просит признать ответчика недостойным, что влечет за собой невозможность наследовать после умершего в отношении распоряжений, указанных в его пользу в последнем завещании. Таким образом, истец восстанавливает силу предпоследнего завещания в связи с признанием ничтожным последнего завещания в силу того, что оно было составлено под влиянием запугивания. Приведем цитату из вышеуказанного Постановления № 15/2010: «(...) мы можем сказать, что моральное давление

---

<sup>228</sup> Real Decreto de 24 de julio de 1889 por el que se publica el Código Civil. Ministerio de Gracia y Justicia, Gaceta de Madrid, núm. 206, de 25 de julio de 1889 Referencia: BOE-A-1889-4763.

<sup>229</sup> Fernando Gómez Pomar (2009), “Comentario al art. 412-3 CCCat”, en Egea Fernández y Ferrer Riba (dirs.), Comenari al Llibre quart del Codi Civil de Catalunya, relatiu a les successions, Atelier, Barcelona, volumen I, p. 112.

<sup>230</sup> Sentencia del Tribunal Superior de Justicia de Cataluña núm. 15/2010 de 8 de abril de 2010 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/92918c24a82013fc/20100624> (дата обращения: 10.04.2024).

имеет место, когда человек испытывает рациональный и обоснованный страх перед неминуемым и серьезным вредом, если он не подчинится требованиям другого, таким образом, что это приводит к подавлению и выражению его воли, при этом учитывается возраст и состояние человека, чтобы квалифицировать запугивание как серьезное, поскольку способность влиять на принятие решений зависит не только от конкретных и объективных совершаемых действий, но и от возможности повлиять на формирование воли с их помощью. В этом смысле давление, оказываемое на молодых или здоровых людей, способных самостоятельно управлять собой, не будет таким же и не может оцениваться так же, как давление, оказываемое на пожилых людей и инвалидов. В данном случае, учитывая состояние и положение г-жи Розалии, необходимо сохранить квалификацию запугивания как серьезного, установленную решением суда первой инстанции».

Следует также иметь в виду, что в случае запугивания при совершении сделок *inter vivos* лицо, подвергшееся ему, обычно может объяснить, в чем заключались незаконные маневры или действия, а в случае запугивания, приводящего к составлению нежелательного завещания, свидетельство завещателя обычно недоступно, и даже в этом случае каталонский законодатель предусмотрел «моральную силу» (лат. «*vis moralis*») или «силу, действующую под влиянием разума» (лат. «*vis animo illata*») в качестве причины недействительности завещаний». Таким образом, предположения о признании лица недостойным наследником и вследствие этого признание недействительности завещания будут следующими:

1. Поведение недостойного лица направлено на манипулирование или захват воли завещателя. Необязательно, чтобы поведение представляло собой уголовное преступление, но оно должно быть противозаконным.

2. Предоставление, отмена или изменение завещания или, в зависимости от обстоятельств, отсутствие этих действий вопреки истинной воле завещателя является прямым или непосредственным следствием указанного поведения недостойного лица. Таким образом, необходима

причинно-следственная связь между поведением нарушителя и препятствующим действием подлинного выражения воли наследодателя, подвергшегося манипуляции.

Стоит отметить, например, вариант, выбранный каталонским законодателем в связи с ростом числа пожилых людей, за которыми ухаживают профессиональные сиделки, не входящие в сугубо семейную сферу. Так, в реформе 2008 года было предусмотрено, что, если кто-то хочет отдать предпочтение при составлении завещания своей профессиональной сиделке, он должен оформить нотариальное завещание, то есть сделать обязательным вмешательство нотариуса, который оценит дееспособность и свободу воли завещателя. Буквальный текст статьи 412-5.2 ГКК гласит: «Физические или юридические лица и зависящие от них лица, которые предоставляли умершему уход, проживание или аналогичные услуги в силу договорных отношений, могут получить преимущество при наследовании умершего, только если это предусмотрено в открытом нотариальном завещании»<sup>231</sup>. Этот законодательный вариант следует международной тенденции, обусловленной именно увеличением продолжительности жизни людей. На теоретическом уровне следует обратить внимание на работы Дель Позо Карраскоса, Бакер Алойя, Бош Капдевила<sup>232</sup>, Гомеза Помар<sup>233</sup>, Соннекус<sup>234</sup> и др.

Критика этого механизма (реализация которого в правоприменительной практике различается) заключается в том, что он не столько защищает свободу завещания, сколько ограничивает ее, отдавая приоритет защите интересов ближайших родственников умершего в ущерб тем, кто не являлся родственником, но оказывал помощь умершему, или, например, в

---

<sup>231</sup> Ley 29/2002, de 30 de diciembre, primera Ley del Código Civil de Cataluña // Boletín Oficial del Estado. 2003. № 3798.

<sup>232</sup> Pedro Del Pozo Carrascosa, Antoni Vaquer Aloy, Esteve Bosch Capdevila (2013), Derecho civil de Cataluña, Derecho de Sucesiones, Marcial Pons, Madrid-Barcelona-Buenos Aires. P. 454.

<sup>233</sup> Fernando Gómez Pomar (2009), “Comentario al art. 412-3 CCCat”, en Egea Fernández y Ferrer Riba (dirs.), Comentari al Llibre quart del Codi Civil de Catalunya, relatiu a les successions, Atelier, Barcelona, volumen I, pp. 123–124.

<sup>234</sup> J. C. Sonnekus (2007), “Freedom of testation and the Ageing testator”, Reid De Waal, Zimmermann (eds.), Exploring the law of succession, The Edinburgh Law Review Trust and the Contributors, Edinburgh, pp. 82 y ss.

благодарность за оказанную ему привязанность<sup>235</sup>. В этом смысле каталонское правило предлагает более сбалансированное решение, позволяя нотариусу действовать в качестве меры предосторожности, чтобы оценить, было ли завещание исполнено, чтобы умерший мог распорядиться в пользу своего опекуна, если это его свободно сформированная воля. Антони Бакер Алой отмечает: «Роль нотариуса является основополагающей, поскольку он может определить, подвергается ли завещатель какому-либо давлению или внушению; один только опрос с вопросами о содержании завещания и причинах его составления может выявить наличие скрытого завещания»<sup>236</sup>.

Помимо этого предписания, в остальных нормативных актах, действующих в Испании, законодатель ничего не сделал для защиты уязвимого завещателя. Именно судам приходится искать решения в конкретных случаях возможного захвата завещания, либо опираясь на отсутствие естественной дееспособности завещателя для определения недействительности завещания, предположительно совершенного под давлением (Постановление Верховного суда Испании № 289/2008 от 26 апреля 2008 года<sup>237</sup>), либо разрешая этот тип дел с помощью правил о неточностях в завещании. В других случаях они находят формальные неточности, чтобы признать завещание недействительным, чтобы не вдаваться в более сложные вопросы доказывания, такие как запугивание или отсутствие свободы завещания у все более долгоживущего и зависимого завещателя. Антони Бакер Алой прокомментировал Постановление Верховного суда Испании № 451/2005 от 10 июня 2005 года<sup>238</sup>, в котором наследодатель в возрасте 88 лет, страдающий серьезной патологией, составил завещание в форме завещания

---

<sup>235</sup> Carla Spivack (2010), "Why the testamentary Doctrine of Undue Influence Should be Abolished", *Kansas Law review*, p. 246 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: [https://law.ku.edu/sites/law.drupal.ku.edu/files/docs/law\\_review/v58/1\\_Spivack\\_Final.pdf](https://law.ku.edu/sites/law.drupal.ku.edu/files/docs/law_review/v58/1_Spivack_Final.pdf) (дата обращения: 10.04.2024).

<sup>236</sup> Antoni Vaquer Aloy (2015), "La protecció del testador vulnerable", *ADC*, tomo LXVIII, 2015, fasc. II, p. 368.

<sup>237</sup> Sentencia del Tribunal Supremo núm. 289/2008 de 26 de abril de 2008 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/b858cfce73a8fb70/20080612> (дата обращения: 10.04.2024).

<sup>238</sup> Sentencia del Tribunal Supremo núm. 451/2005 de 10 de junio de 2005 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/e73ebfb33a75fee8/20050707> (дата обращения: 10.04.2024).

под угрозой смерти. Постановление признало завещание недействительным ввиду формального недостатка, поскольку невозможность составления нотариального завещания не доказана, так как завещатель проживал в Мадриде. Пороки завещания, вызванные запугиванием окружающих завещателя лиц, не признаются, но правда такова, что завещатель проживал в центре по уходу за больными людьми, пять свидетелей, участвовавших в составлении завещания, были сотрудниками этого центра, а назначенный наследник являлся администратором вышеуказанного центра по уходу за больными людьми<sup>239</sup>.

Таким образом, хотя в правовой системе Испании имеется достаточно инструментов, именно они должны использоваться для защиты свободы завещателя, в том числе при рассмотрении соответствующих дел в судах.

### **3.3. Ограничение принципа свободы завещания в Испании**

Регулирование различных систем наследования, действующих в настоящее время в Испании, дает нам информацию о различных концепциях свободы завещания и семьи. В подавляющем большинстве из них обязательно в силу закона определенные родственники умершего имеют в большей или меньшей степени право наследования в наследстве умершего. В зависимости от правовой системы Испании наследодатель также может лишить наследства всех или некоторых из этих родственников различными способами. Это происходит в условиях социальной реальности, которая претерпела значительные изменения со второй половины прошлого века.

Согласно данным Национального института статистики Испании<sup>240</sup>, с 1940 года средняя продолжительность жизни увеличилась более чем на

---

<sup>239</sup> Antoni Vaquer Aloy (2013), “Libertad de disponer y testador vulnerable” en Cuenca Casas, Anguita Villanueva, Ortega Doménech, Estudios de derecho civil en homenaje al profesor Joaquín José Rams Albesa, Dykinson, Madrid, p. 1774.

<sup>240</sup> El Instituto Nacional de Estadística // [Электронный ресурс]. Режим доступа: [https://www.ine.es/jaxi/tabla.do?type=pcaxis&path=/t00/mujeres\\_hombres/tablas\\_1/10/&file=d01001.px](https://www.ine.es/jaxi/tabla.do?type=pcaxis&path=/t00/mujeres_hombres/tablas_1/10/&file=d01001.px) (дата обращения: 10.04.2024).

тридцать лет, что, наряду с сокращением рождаемости, означает, что в Испании насчитывается более 2 миллионов человек старше 80 лет, более половины из которых испытывают трудности в повседневной жизни и нуждаются в материальной и эмоциональной поддержке молодых людей. Из почти 3 миллионов человек, живущих в одиночестве в Испании, 450 000 — старше 80 лет. В частности, число пожилых людей, живущих в одиночестве в возрасте от 85 до 89 лет, составляет 140 000 человек, и эта цифра возрастает до 250 000 в случае людей в возрасте от 80 до 84 лет.

С другой стороны, согласно данным Банка Испании, чистое богатство достигает максимума в домохозяйствах, где главе семьи от 55 до 64 лет, то есть право на обязательную долю обычно возникает в момент наибольшей материальной обеспеченности лица, претендующего на обязательную долю. Эти данные ставят под сомнение социальную заинтересованность в наличии этого института, какова его реальная экономическая и социальная функция сегодня<sup>241</sup>. Кроме того, понятие семьи сильно изменилось, и наследственному праву необходимо адаптироваться к этим изменениям. В настоящее время среднестатистический наследодатель считает семьей тех, кто входит в самую узкую сферу его повседневной жизни, так называемую нуклеарную семью. Произошла вертикализация семейных отношений, причиной которой является увеличение числа семей с меньшим количеством детей и в условиях, когда родители, бабушки и дедушки живут все дольше и дольше<sup>242</sup>. В связи с этим постоянно возникает вопрос о правовой и экономической опеке пережившего супруга, а теперь и сожителя, в ущерб положению детей (согласно результатам исследования, проведенного выпускницей юридического факультета Университета Ллейды г-жой Марионой Бош Серрано, из 152 проанализированных завещаний пресловутое большинство (77,48%) содержит институт наследника в пользу супруга, в некоторых случаях с общей заменой

---

<sup>241</sup> M<sup>a</sup> Angeles Parra Lucán (2009), “Legítimas, libertad de testar y transmisión de un patrimonio”, Anuario da Facultade de Dereito da Universidade da Coruña, n<sup>o</sup> 13, p. 483.

<sup>242</sup> M<sup>a</sup> Teresa López López, Viviana González Hincapié, Antonio Jesús, Sánchez Fuentes, Personas mayores y solidaridad intergeneracional en la familia. El caso español, Ediciones Cinca, Madrid. 2015. P. 43.

в пользу детей). Дети, как правило, получают образование или средства к существованию через различные механизмы передачи имущества при жизни родителей, поэтому после выполнения этой задачи нормы о законной доле детей часто интерпретируются как реальные препятствия для свободы завещания. Нотариус Тордеры Гомес Табоада говорит о росте использования оговорки о лишении наследства в Каталонии в связи с отсутствием родственных отношений между получателем и умершим<sup>243</sup>. Эта ситуация подтверждается рядом нотариусов, практикующих в разных частях Испании. Изменения в семье, вызванные значительным ростом числа разводов, такие как появление детей от разных браков или участие в наследовании вдовца, который не является родителем узаконенных потомков, оказывают значительное влияние на принятие решений о наследовании<sup>244</sup>.

Сегодня также актуальна потребность или желание людей иметь возможность «разграничивать» своих потомков, отдавая предпочтение тому, кого они считают более нуждающимся, что особенно заметно в случаях, когда в семье есть инвалид. Наконец, не стоит забывать об огромном влиянии на принятие последних решений одинокими людьми. В современном обществе все чаще появляется так называемый *уязвимый завещатель* — пожилой человек, который чувствует себя одиноким, о котором не всегда заботятся его непосредственные кровные родственники и которым либо манипулируют те, кто о нем заботится, чтобы он завещал против своей истинной воли, либо который считает, что его истинная семья — это не кровная семья, с которой он больше не чувствует связи. Таким образом, он испытывает определенное стеснение в своей свободе в пределах, которые представляет собой законная обязательная доля. Эту фактическую ситуацию описывает Мартин Гарридо

---

<sup>243</sup> Javier Gómez Taboada (2012), Derecho de sucesiones de Cataluña. Teoría y práctica, Lex Nova, Pamplona. P. 404.

<sup>244</sup> M<sup>a</sup> Teresa López López, Viviana González Hincapié, Antonio Jesús, Sánchez Fuentes, Personas mayores y solidaridad intergeneracional en la familia. El caso español, Ediciones Cinca, Madrid. 2015. P. 33.

Мелеро, рассказывая о конкретных ситуациях, с которыми он знаком из своей профессиональной практики в качестве нотариуса в Таррагоне<sup>245</sup>.

В октябре 2015 года вступил в силу новый Закон 5/2015 от 25 июня «О гражданском праве Басков», который указал, что можно оставить детей без наследства, включая право на обязательную долю, только в том случае, если он не указан в завещании. В своей статье Консуэло Ороско отмечает, что эта реформа вновь открывает дебаты о регулировании передачи имущества от родителей к детям, которая в общем регулировании устанавливает строгий режим, в значительной степени ограничивающий свободу завещания<sup>246</sup>.

*Легитимация как одно из оснований ограничения принципа свободы завещания в Испании*

Одна из основополагающих характеристик завещания — это принцип свободы завещания. Сущность данного принципа заключается в том, что гражданин может по собственному желанию распорядиться своим имуществом, не ставя в известность при этом третьих лиц, может завещать имущество одному или нескольким наследникам, определить доли наследников, может лишить кого-либо наследства, включить иные распоряжения, а также отменить или изменить свое решение. Свобода завещания также проявляется и в том, что завещатель вправе совершить завещание, содержащее распоряжение о любом имуществе, в том числе о том, которое он может приобрести в будущем. Завещатель может распорядиться своим имуществом или какой-либо его частью, составив одно или несколько завещаний.

Несмотря на достаточно широкое содержание завещательной свободы, принцип свободы завещания не является безграничным, поскольку завещатель должен соблюдать некоторые условия, установленные законодательством.

---

<sup>245</sup> Martín Garrido Melero (2009), Derecho de sucesiones. Un estudio de los problemas sucesorios a través del Código civil y del Código de Sucesiones por causa de muerte en Cataluña, Tomo primero: La planificación sucesoria, 2ª ed., Marcial Pons, Madrid. P. 333.

<sup>246</sup> Consuelo Orozco “La legítima: voces a favor, voces en contra”, publicado en la revista Escritura Pública, julio-agosto 2016, pp. 26–29.

Получение полной свободы завещания в Испании — это требование, которое нотариусы, адвокаты и граждане выдвигают уже много лет, особенно если учесть, что лишение наследства в Испании является практически невыполнимой миссией<sup>247</sup>.

Согласно ГК, одним из наиболее важных и спорных ограничений принципа свободы завещания можно назвать легитимацию (обязательную (законную) долю). Это понятие схоже с российской обязательной долей.

Легитимация (исп. «la legítima») — это часть имущества, которой наследодатель не может распоряжаться, поскольку закон зарезервировал ее для определенных наследников, которые поэтому называются обязательными (принудительными) наследниками (исп. «los herederos forzosos»). Данное понятие закреплено в статье 806 ГК<sup>248</sup>.

Принудительными наследниками согласно статье 807 ГК являются:

1. Дети и потомки по отношению к своим родителям и предкам;
2. При отсутствии лиц, указанных в п. 1, — родители и предки по отношению к своим детям и потомкам;
3. Вдова или вдовец в порядке и в объеме, предусмотренном Гражданским кодексом Испании<sup>249</sup>.

После смерти человека дети и его потомки по закону имеют право на получение двух третей наследства, из которых одна треть должна быть разделена поровну между детьми, а другая треть (одна треть улучшения) может быть свободно распределена между детьми и внуками или даже полностью передана одному потомку, если так решит наследодатель. Оставшаяся треть наследства подлежит свободному распределению, что означает, что наследодатель может решить, кому распределить свое имущество, без каких-либо ограничений.

---

<sup>247</sup> Esther García López. Libertad total para testar, cada vez más cerca // [Электронный ресурс]. Режим доступа: [https://www.google.com/amp/s/www.finanzas.com/coyuntura/libertad-total-para-testar-cada-vez-mas-cerca\\_13553925\\_102.html%3famp](https://www.google.com/amp/s/www.finanzas.com/coyuntura/libertad-total-para-testar-cada-vez-mas-cerca_13553925_102.html%3famp) (дата обращения: 10.04.2024).

<sup>248</sup> Real Decreto de 24 de julio de 1889 por el que se publica el Código Civil. Ministerio de Gracia y Justicia, Gaceta de Madrid, núm. 206, de 25 de julio de 1889 Referencia: BOE-A-1889-4763.

<sup>249</sup> Real Decreto de 24 de julio de 1889 por el que se publica el Código Civil. Ministerio de Gracia y Justicia, Gaceta de Madrid, núm. 206, de 25 de julio de 1889 Referencia: BOE-A-1889-4763.

Если один из детей или потомков был признан недееспособным в судебном порядке, завещатель может установить замену опеки на третью часть строго зарезервированной части, при этом недееспособные дети или потомки являются попечителями, а принудительные сонаследники — опекунами.

Обязательная доля родителей составляет половину наследства детей и потомков, за исключением случая, когда они объединяются с овдовевшей супругой умершего потомка, в этом случае она составляет одну треть наследства (ст. 809 ГК)<sup>250</sup>.

Законное имущество, принадлежащее родителям, делится поровну между ними: если один из них умер, оно полностью переходит к оставшемуся в живых. Если у завещателя нет ни отца, ни матери, но он имеет потомков в равной степени по отцовской и материнской линиям, наследство делится пополам между этими двумя линиями. Если восходящие родственники имеют разную степень, то она полностью переходит к ближайшим родственникам из одной и другой линии (ст. 810 ГК)<sup>251</sup>.

Завещатель не может лишить наследников их зарезервированной доли, кроме случаев, прямо определенных законом.

Это положение о наследовании действует на большей части территории Испании и берет свое начало в XIX веке, когда социально-экономические условия были далеки от современных. Это строгий закон о наследовании, у которого есть свои сторонники и противники.

С одной стороны, те, кто защищает эту систему легитимности, утверждают, что ее цель — защитить семейную ячейку, а также учитывают такие вопросы, как, например, ожидания детей в отношении семейного имущества. Они понимают, что это положение защищает детей, поскольку предотвращает злоупотребление властью со стороны их родителей, которые в

---

<sup>250</sup> Real Decreto de 24 de julio de 1889 por el que se publica el Código Civil. Ministerio de Gracia y Justicia, Gaceta de Madrid, núm. 206, de 25 de julio de 1889 Referencia: BOE-A-1889-4763.

<sup>251</sup> Real Decreto de 24 de julio de 1889 por el que se publica el Código Civil. Ministerio de Gracia y Justicia, Gaceta de Madrid, núm. 206, de 25 de julio de 1889 Referencia: BOE-A-1889-4763.

противном случае могли бы угрожать лишить их наследства. Другой аргумент, используемый сторонниками этой модели, заключается в том, что, как предусмотрено в статье 154 ГК, родители несут родительскую обязанность заботиться о своих детях, кормить их и воспитывать, что, по мнению сторонников обязательной доли, также включает в себя передачу им своего имущества по наследству.

В отношении последнего пункта сторонники большей свободы завещания не согласны, напоминая, что обязанность заботы и содержания, предусмотренная ГК, не предусматривает установления ограничений на свободное распоряжение и распределение родителями своего имущества, особенно когда дети достигли совершеннолетия. Последние утверждают, что автономия воли должна превалировать в завещательных заявлениях, и утверждают это на основании того, что каждый человек должен иметь возможность решать, что произойдет с его имуществом после смерти, как бы он это мог сделать при жизни. Кроме того, они считают, что обязательная доля не гарантирует, что дети не будут подвергаться насилию, и отмечают, что свобода завещания укрепляет авторитет родителей, дает возможность вознаграждать детей и даже поощряет их предприимчивость. Многие из тех, кто выступает за реформирование действующего регулирования, выступают не за абсолютную свободу завещания, а за большую гибкость в режиме законной доли, как это уже происходит в некоторых автономных сообществах<sup>252</sup>.

Представляется, что, с одной стороны, законодатель защищает более слабый слой населения и охраняет его интересы, с другой стороны, нарушается принцип свободы завещания. Граждане, изъявившие желание написать завещание, хотят изменить порядок наследования, установленный законом. Не всегда в семьях даже между самыми близкими, родителями и детьми, например, существует взаимопонимание и хорошие отношения.

---

<sup>252</sup> Consuelo Orozco, “La legítima: voces a favor, voces en contra”, publicado en la revista *Escritura Pública*, julio-agosto 2016, pp. 26–29

Иногда именно данное обстоятельство выступает причиной написания завещания. Поэтому положения о легитимации, законной доле должны быть не такими императивными.

Среди испанских ученых и практиков существуют различные точки зрения по поводу наличия и применения обязательной доли.

Одни ученые выступают за сохранение действующего положения на том основании, что последовательные реформы уже смягчили строгость первоначального положения. Другие полагают, что наследование влечет за собой сложности, проблемы и семейную напряженность во многих случаях, а легитимация усугубляет данную проблему, в связи с чем при разрешении соответствующих разногласий следует обращаться к медиаторам. Казалось бы, наиболее очевидным решением кажется полная отмена обязательной доли. Однако в данном случае имеет место риск чрезмерного увеличения судебных споров, поскольку дети, не получив никакого имущества, будут стараться защитить свои права<sup>253</sup>.

Действительно, например, в Наварре нет законной доли и нет особых проблем, но кастильская традиция глубоко укоренилась в идее, что дети всегда получают что-то от родителей, и этот менталитет, возможно, не так легко изменить.

По мнению Игнасио Гома Ланзона: «Не имеет смысла поддерживать такие сильные легитимные владения, которые так ограничивают свободу наследодателя; и не столько из-за усиления родительской власти или защиты собственности, сколько потому, что это идет вразрез с тенденцией к индивидуализации и развитию личности в наше время, без интересов, которые они якобы защищают, имеющих сегодня такое значение, как в прошлом. Сегодня не кажется логичным, что наследодатель не может оставить свою компанию тому, кто, по его мнению, будет поддерживать ее единство, или

---

<sup>253</sup> Fernando Gomá Lanzón. Propuestas de reforma legislativa en materia de legítimas // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.hayderecho.com/2018/04/10/propuestas-de-reforma-legislativa-en-materia-de-legitimas/> (дата обращения: 10.04.2024).

просто отдать предпочтение человеку, ребенку, с которым у него наилучшие эмоциональные связи, или тому, кого он считает нуждающимся финансово из-за какой-либо инвалидности (хотя в последние годы с принятием Закона 41/2003 от 18 ноября 2003 года «О защите наследства инвалидов и внесении соответствующих поправок в Гражданский кодекс, Гражданский процессуальный кодекс и Налоговый кодекс»<sup>254</sup> ситуация улучшилась) или по любой другой причине. Дети также не собираются ждать вступления в наследство, чтобы спланировать свою жизнь. Им, возможно, будет уже более пятидесяти лет. И, кроме того, продолжительность жизни родителей очень велика, и в старости у них могут возникнуть различные потребности, которые не будут покрыты их детьми. Конечно, решение необязательно должно заключаться в отмене обязательной доли наследства, но возможно их качественное и количественное сокращение или замена правом на содержание или другой подобной формулой»<sup>255</sup>.

Викторио Магариньос Бланко, защищающий реформу и поддерживающий сокращение законных прав, говорит следующее: «Нынешняя семья не является сообществом родовых или политических интересов, как в другие времена. Сегодня семья основана на близости, привязанности, любви и взаимопомощи. Родители, посвятив себя детям, дав им полноценное образование и выполнив обязанности, вытекающие из совместной жизни, не могут быть лишены, по справедливости, возможности свободно распоряжаться своим имуществом после их смерти. Их критерии, обычно основанные на любви и знании их нужд и достоинств, не могут быть заменены слепым и недоверчивым навязыванием со стороны законодателя. Легитимность сегодня является привилегией по причине родства,

---

<sup>254</sup> Ley 41/2003, de 18 de noviembre, de protección patrimonial de las personas con discapacidad y de modificación del Código Civil, de la Ley de Enjuiciamiento Civil y de la Normativa Tributaria con esta finalidad // Boletín Oficial del Estado. 2003. № 277.

<sup>255</sup> Ignacio Gomá Lanzón. ¿Tienen sentido las legítimas en el siglo XXI? // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.hayderecho.com/2017/04/30/tienen-sentido-las-legitimas-en-el-siglo-xxi/> (дата обращения: 10.04.2024).

сдерживающим фактором для молодежи и необоснованным ограничением свободы»<sup>256</sup>.

Нотариусы, занимающиеся частной практикой, ежедневно сталкиваются с удивлением людей, которые хотят распорядиться своим имуществом и узнают, что закон не позволяет им сделать это свободно.

Некоторые авторы просто полагаются на традицию и символический характер зарезервированной доли, чтобы защитить ее сохранение. Говорят, что она слишком сильна, чтобы отменить ее всю сразу, после стольких веков, и что было бы разумнее уменьшать ее количество постепенно. Но трудно понять, как одна лишь традиция, когда происходит ограничение фундаментального права, может быть причиной задержки назревшей реформы.

Другие утверждают, что существует общественная мораль, которая будет юридически закреплена в порядке наследования по завещанию. Существует естественная тенденция назначать детей наследниками в равных долях, особенно если они находятся в формирующемся возрасте. Но такая тенденция, основанная на любви родителей к своим детям, хотя и обеспечивается законом через законное наследование, не может стать обязанностью под неподобающим плащом морали.

Только социальная функция может оправдать такое ограничение. Эта социальная функция существует в связи с обязанностями помощи, вытекающими из совместного проживания и родства, в частности, обязанностью воспитывать детей и обязанностью защищать детей, сожителей или родителей с ограниченными возможностями или нуждающихся в помощи.

Ни один справедливый закон не может ограничить свободу распоряжения, которая необходима для того, чтобы имущество выполняло

---

<sup>256</sup> Victorio Magariños Blanco. La subsistencia de la legítima. Un caso de pereza legislativa // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.hayderecho.com/2017/02/08/la-subsistencia-de-la-legitima-un-caso-de-pereza-legislativa/> (дата обращения: 10.04.2024.).

свою функцию финансовой поддержки для самореализации личности, а также для семьи в случаях, упомянутых выше<sup>257</sup>.

Если же рассматривать принцип свободы завещания в Испании, то хотелось бы отметить, что в автономных сообществах складывается разная практика. Согласно нормам Конституции Испании отдельные регионы Испании такие как Страна Басков, Наварра, Андалусия, Каталония и др. наделены возможностью принятия нормативных правовых актов, которые будут распространяться только на данной территории.

Родственники, которые имеют право на обязательную долю, доля наследства, которую она занимает, и форма выплаты наследства также существенно различаются, но всегда есть общий момент, который заключается в вычете части наследства из наследства по личному желанию наследодателя.

Необходимо ли существование обязательной доли или она является помехой для отчуждения имущества по завещанию? Ответ, несомненно, зависит от объема обязательной доли и характеристик общества, где она существует.

Яркий пример — Гражданский кодекс, который регулирует соответствующие правоотношения почти на всей территории бывшей Короны Кастилии (за исключением Галисии и форальных территорий Страны Басков и Наварры), когда законная доля детей составляет, например, две трети наследства (одна из которых распределяется между ними поровну, а другая улучшается в пользу одного или некоторых из них), доля свободного распоряжения уменьшается только до оставшейся трети. Помимо детей и потомков, к обязательным наследникам по системе ГК также относятся родители и восходящие родственники, при отсутствии нисходящих родственников, а также переживший супруг, который всегда получает долю в

---

<sup>257</sup> Victorio Magariños Blanco. La subsistencia de la legítima. Un caso de pereza legislativa // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.hayderecho.com/2017/02/08/la-subsistencia-de-la-legitima-un-caso-de-pereza-legislativa/> (дата обращения: 10.04.2024).

праве пользования. Более того, до недавнего времени (1981 год) законная часть всегда должна была быть оплачена за счет активов из наследства.

Сегодня это может показаться чрезмерным, и многие высказываются против такой ситуации, которую определяют как анахронизм. Однако у этой системы был смысл, и она была не так плоха, как некоторые думают. Она уходит корнями в кастильское право, которое имеет явно германское происхождение (связанное с идеей коллективной собственности на землю в руках семьи или клана) и попало в Испанию через вестготов, где ему придали юридический статус Фуэро Хузго. В том, что на протяжении веков оно оказывало обществу добрые услуги, сомневаться не приходится. Оно способствовало сохранению имущества внутри семьи, что способствовало, несомненно, укреплению связей между ее членами и приданию стабильности этому институту, ограничивая при этом порой капризные и поспешные решения родителей, основанные на наказаниях и взысканиях<sup>258</sup>.

При этом *принцип свободы завещания в Наварре* отличается своей практически полной свободой в данном вопросе. Наварра считается одним из эталонов по свободному распоряжению гражданами своим имуществом после смерти, к которому остальные территории Испании стремятся. Однако не у всех автономных сообществ есть такая привилегия по принятию собственных нормативных правовых актов, а законодатель Испании пока не стремится реформировать соответствующие нормы (прежде всего — ГК).

В Наварре существует полная свобода в распоряжении имуществом, поскольку нет легитимации, что означает, что наследство может быть оставлено тому, кому наследодатель сочтет нужным.

Также жители Наварры могут предоставить совместное завещание — завещание, которое может быть предоставлено только в том случае, если лицо,

---

<sup>258</sup> José Manuel García Collantes. Legítimas o libertad de testar: la eterna cuestión. Escritura Pública, julio-agosto 2016, p. 29 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: [https://www.notariado.org/liferay/c/document\\_library/get\\_file?folderId=12092&name=DLFE-170159.pdf](https://www.notariado.org/liferay/c/document_library/get_file?folderId=12092&name=DLFE-170159.pdf) (дата обращения: 10.04.2024).

составляющее его, подчиняется законодательству Наварры, поскольку у него имеется гражданский статус Наварры.

Совместное завещание — это завещание, с помощью которого два или более лица могут назвать взаимными наследниками друг друга, оно также позволяет упорядочить наследование наследодателей совместно и в пользу третьего лица. Конечно, совместное завещание может быть отменено, но завещание должно быть отменено всеми теми, кто его первоначально давал, поэтому всегда будет существовать обязанность сообщить другим завещателям надежным способом (через нотариуса), когда не все из них согласны отменить завещание<sup>259</sup>.

В Наварре, когда лицо желает оставить кого-то без наследства, достаточно использовать формулу, называемую форальной *легитимацией* (исп. «*legítima foral*»), согласно которой лицо не оставляет ничего, ни одного евро. Это символическое положение для того, чтобы дать понять, что завещатель помнит о том, что у него есть дети, но не оставляет им ничего из своего материального наследства. Эта свобода, известная как «завещать в Наварре» (исп. «*testar a la navarra*»), имеет историческое происхождение, чтобы не делить имущество, чтобы сохранить единство «наваррского дома», понимаемого как единица эксплуатации и жизнеобеспечения семьи (ст. 267 Форального Закона 21/2019 от 4 апреля).

Как говорилось выше, особенностью автономных сообществ является то, что отдельные нормативные акты распространяются только на данной территории и действуют только для тех лиц, которые там проживают. Это явление называется «гражданский статус» (исп. «*vecindad civil*»).

Наваррский гражданский статус — это подчинение человека форальному праву Наварры, которое является гражданским правом, правом частных лиц. Привлекательность «*testar a la navarra*» (например, составление

---

<sup>259</sup> Herencias en Navarra: El testamento de hermandad y la libertad de testar de los navarros // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.informesygestiones.com/blog/herencias-en-navarra-el-testamento-de-hermandad-y-la-libertad-de-testar-de-los-navarros/> (дата обращения: 10.04.2024).

совместного завещания или оставление наследства тому, кому пожелает завещатель, без необходимости законной доли) означает, что люди, не являющиеся наваррцами по рождению, хотят получить наваррский гражданский статус. Знать о наличии гражданского статуса очень важно, поскольку это влияет на наследование и завещание. Граждане Наварры по рождению имеют гражданский статус Наварры, хотя его также можно получить после двух лет аккредитованного проживания в любом муниципалитете сообщества Наварры.

Формальный гражданский статус Наварры может быть получен различными способами. Самый распространенный способ — по рождению в Сообществе Наварры. Другим автоматическим способом его получения является постоянное проживание в Наварре. В этом случае, ничего не предпринимая, он приобретается. Поэтому часто бывает так, что кто-то имеет наваррский гражданский статус и не знает об этом. Затем, в добровольном порядке, можно подать заявление по истечении двух лет аккредитованного проживания (перепись населения — самый простой способ аккредитации)<sup>260</sup>.

В Наварре также есть свои ограничения свободы принципа завещания. В качестве одного из примеров можно привести статью 272 Закона 1/1973 от 1 марта «Об утверждении Сборника гражданского права Наварры»: «Дети от предыдущего брака не должны получать от своих родителей меньше, чем наиболее благосклонный из детей или супруг от последующего брака. Если дети от любого брака умирают преждевременно, право представления в любом случае предоставляется в пользу их соответствующих потомков»<sup>261</sup>.

Также статья 274 Закона 1/1973 от 1 марта «Об утверждении Сборника гражданского права Наварры» гласит: «Отец или мать, вступившие в повторный брак, обязаны сохранить и оставить детям от предыдущего брака

---

<sup>260</sup> M. Carmen Garde. ¿Se puede desheredar a un hijo en Navarra? Todos los porqués // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.google.com/amp/s/amp.diariodenavarra.es/noticias/navarra/2019/03/27/la-libertad-testar-sena-identidad-navarra-641038-300.html> (дата обращения: 10.04.2024).

<sup>261</sup> Ley 1/1973 de 1 de marzo, por la que se aprueba la Compilación del Derecho Civil Foral de Navarra // Boletín Oficial del Estado. 1973. № 57.

или их потомкам право собственности на все имущество, которое по любым возмездным сделкам, за исключением залоговой суммы, они получили от своего предыдущего супруга, от детей, которых они имели от него, или от их потомков»<sup>262</sup>.

Возможно, идея законодателя в данных ограничениях заключается в том, чтобы стимулировать граждан к сохранению семьи. Тот факт, что, вступая в новый брак, можно лишиться всего приобретенного имущества, заставит человека задуматься о целесообразности новых отношений. Тем самым закон защищает детей и семью.

Хотелось бы привести еще один пример, направленный на реализацию *принципа свободы завещания на примере Страны Басков*. Там это было реализовано путем принятия Закона «О гражданском праве Басков». Страна Басков является также, как и Наварра, автономным сообществом Испании и наделена правом принимать нормативные правовые акты по вопросам наследования, действие которых будет распространяться только на их территории.

Парламент Басков поставил перед собой, приняв Закон «О гражданском праве Басков», цель «скорректировать» положения Гражданского кодекса Испании о легитимации путем сохранения процента активов, выделенных на обязательную долю, как можно более низким. Одной из частей закона, которая была воспринята наилучшим образом, является та, которая признает две трети наследства свободно отчуждаемыми, так что законная доля уменьшается до одной трети наследства, а не до двух третей, как это предусмотрено в Испании по общему правилу. Среди новых особенностей можно отметить, что дети, потомки, супруги и гражданские партнеры умершего имеют право на

---

<sup>262</sup> Libertad de otorgar Testamento en Navarra // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://abogadospamplona.net/derecho-civil/libertad-de-otorgar-testamento-en-navarra/> (дата обращения: 10.04.2024).

обязательную долю, а родители и другие восходящие родственники больше такого права не имеют<sup>263</sup>.

По мнению Назарио де Олеага, бывшего председателя коллегии адвокатов Бискайи: «Это очень нужный закон и очень востребованный гражданами, которые все чаще требуют большей свободы завещания»<sup>264</sup>.

Андрес Уррутиа, президент Баскской академии права, нотариус и инициатор Закона «О гражданском праве Басков», придерживается того же мнения. «Этот закон используется не для лишения наследства, а для передачи наследства тем, кто в нем больше нуждается, или для сохранения наследства внутри семьи. Это уже существовало в баскском гражданском праве для предотвращения раздела семейного имущества. Этим законом мы восстановили гражданскую свободу и распространили ее на всех басков»<sup>265</sup>.

Времена меняются, и сельские общества отходят на второй план. Сегодняшнее общество — городское, и семейное богатство преимущественно состоит из городской недвижимости, автомобилей, банковских вкладов и акций компаний, через которые развиваются малые или крупные семейные предприятия.

Потребности также различны. Многочисленные примеры из повседневной практики: большинство семей имеют в качестве своей (иногда почти единственной) собственности квартиру, приобретенную в браке, и они хотят, чтобы она оставалась в полной собственности овдовевшего супруга в качестве меры его защиты. В случае семейного бизнеса желательно и важно не нарушить единство управления, и этого лучше всего добиться, оставив компанию в руках одного ребенка. В настоящее время общество очень чутко

<sup>263</sup> Esther García López. Libertad total para testar, cada vez más cerca // [Электронный ресурс]. Режим доступа: [https://www.google.com/amp/s/www.finanzas.com/coyuntura/libertad-total-para-testar-cada-vez-mas-cerca\\_13553925\\_102.html%3famp](https://www.google.com/amp/s/www.finanzas.com/coyuntura/libertad-total-para-testar-cada-vez-mas-cerca_13553925_102.html%3famp) (дата обращения: 10.04.2024.).

<sup>264</sup> Nazario de Oleaga Páramo. El fin de la vida: ¿derecho a decidir? // Hermes: pensamendu eta historia aldizkaria = revista de pensamiento e historia, ISSN 1578-0058, №. 31, 2009, págs. 24–27.

<sup>265</sup> Óscar Monje Balmaseda, Ainhoa Gutiérrez Barrenengoa, Ana Isabel Herrán Ortiz, Francisco Lledó Yagüe, Andrés M. Urrutia Badiola. La sucesión mortis causadelación y la incapacidad para suceder : aceptación y repudiación de la herencia : las legítimas, las reservas, comunidad hereditaria y la partición // Cuadernos Teóricos Bolonia, 1, Edición: 2ª, 2017.

относится к ситуации с различными видами инвалидности, поэтому целесообразно отдавать предпочтение ребенку, нуждающемуся в особой защите.

Вот некоторые ситуации, с которыми сталкиваются нотариусы каждый день, когда речь идет о составлении завещаний и разделе имущества. И есть много случаев, когда строго описанная система обязательной доли препятствует или мешает исполнению воли завещателей. Несомненно, существует желание перемен.

Переход к системе абсолютной свободы завещания может оказаться слишком резким. После стольких веков «ограниченной свободы» — не самое лучшее решение. Кроме того, когда речь идет о правах на частную жизнь, новые законы должны быть очень прочно укоренены в сознании людей. В противном случае существует риск, что закон, каким бы хорошим он ни казался в теории, в повседневной жизни не будет применяться<sup>266</sup>.

Впоследствии представляется целесообразным реформирование законодательства, регулирующего вопрос обязательной доли при наследовании. В испанской доктрине отмечается необходимость более гибкого регулирования данного вопроса: уменьшение размера обязательной доли; улучшение положения овдовевшего супруга и дальнейшего облегчения возможности выплаты наличными, устранив некоторые из существующих сейчас препятствий; изменение характера обязательной доли. Отдельные из указанных механизмов в некоторой степени уже реализованы в Наварре (отсутствует как таковая обязательная доля (ст. 267 Нового Форального закона Наварры)); Каталонии и Галисии (возможность выплачивать обязательную долю наличными (ст. 451-7 и 451-11 ГКК и ст. 246 Закона 2/2006 от 14 июня «О гражданском праве Галисии»)); Стране Басков (размер обязательной доли

---

<sup>266</sup> José Manuel García Collantes. Legítimas o libertad de testar: la eterna cuestión. Escritura Pública, julio-agosto 2016, p. 29 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: [https://www.notariado.org/liferay/c/document\\_library/get\\_file?folderId=12092&name=DLFE-170159.pdf](https://www.notariado.org/liferay/c/document_library/get_file?folderId=12092&name=DLFE-170159.pdf) (дата обращения: 10.04.2024).

составляет треть наследства (ст. 49 Закона 5/2015 «О гражданском праве Басков»)) и др.

## ЗАКЛЮЧЕНИЕ

В результате комплексного исследования выявлены особенности правового регулирования правоотношений в сфере наследования по завещанию в Испании, определены понятия, типы, виды и основные характеристики завещания в Испании, природа принципа свободы завещания по праву Испании, динамика развития наследственных правоотношений в Испании.

С точки зрения историко-правовых основ наследования по завещанию в Испании обращает на себя внимание высокая степень преемственности. Современные наследственные правоотношения базируются на нормативных правовых актах, принятых преимущественно во второй половине XIX века, действующих в настоящее время с некоторыми изменениями. Указанные источники были сформированы под влиянием римского и германского права. Важной особенностью развития испанского наследственного права является трансформация подходов к наследованию (включая, например, подходы к понятию и природе завещания) в зависимости от развития семейных отношений, роли семьи в жизни общества. Современное наследственное право Испании представляет собой тесную взаимосвязь римского, германского подходов в совокупности с укоренившимися традициями Испании, прежде всего семейными.

Установлено, что базовым нормативным правовым актом в части наследования по завещанию в Испании является Гражданский кодекс Испании, закрепляющий среди прочего понятие, типы и виды завещания, процедуру удостоверения завещания, процедуру наследования. Вместе с тем важной особенностью правового регулирования наследственных правоотношений в целом и наследования по завещанию в частности является предоставление отдельным регионам Испании — автономным сообществам — права осуществлять собственное правовое регулирование рассматриваемых правоотношений. Таким правом («форальное право», согласно принятой в Испании терминологии) обладают, например, автономные сообщества

Арагон, Галисия, Каталония, Балеарские острова, Страна Басков, Наварра, что проистекает из исторических и конституционно-правовых традиций Испании как регионалистского государства, которое в доктрине иногда именуют квазифедеративным. Предоставление определенной самостоятельности при правовом регулировании отдельных правоотношений предусмотрено Конституцией Испании 1978 года. В нормативных правовых актах вышеуказанных автономных сообществ закреплён приоритет регионального законодательства в области гражданского права над национальным; последнее регулирует общественные отношения в части, не урегулированной региональным законодательством.

Одним из следствий собственного правового регулирования в ряде автономных сообществ является наличие такого понятия, как «гражданский статус лица». Он предполагает применение к гражданину норм о наследовании по завещанию в зависимости от его «привязки» к конкретному автономному сообществу. Существуют определенные условия для приобретения гражданского статуса региона. Поэтому, чтобы совершить определенное нотариальное действие, действующее только в силу форального права на определенной территории, недостаточно обратиться к местному нотариусу, необходимо иметь гражданский статус данного региона.

Также в ряде автономных сообществ Испании предусмотрена выдача доверенности, которая сохраняет свое действие после смерти лица. Такая доверенность может быть отменена лицом, которое волей завещателя назначено в качестве исполнителя воли последнего. А в законодательстве отдельных автономных сообществ применяется так называемое завещание по поручению (доверенности) — возможность оставить завещание через представителя. В национальном законодательстве Испании такая возможность не предусмотрена.

Наследование по завещанию в Испании позиционируется как приоритетный способ наследования, о чем свидетельствует анализ законодательства и правоприменительной судебной практики.

Законодательство Испании направлено на стимулирование к выражению своей воли по распоряжению своим имуществом на случай смерти при жизни, посредством создания различных форм и механизмов выражения своей воли. Приоритет наследования по завещанию выражается в том числе и в том, что отказавшееся от принятия наследства по завещанию лицо отказывается и от наследования по закону (ст. 1009 Гражданского кодекса Испании).

При этом в Гражданском кодексе Испании отсутствует понятие свободы завещания, в то время как оно закреплено в ряде автономных сообществ, где в соответствующих законах имеются отдельные главы, посвященные свободе завещания. В испанской доктрине различают понятия «свобода завещания» и «свобода завещать», что подчеркивает важность самого документа, а также воли человека. В самом общем виде «свобода завещания» означает признаваемое за отдельными лицами право решать вопрос о распределении своего имущества в противовес тому, что установлено законодательством, которое в этом случае выступает в качестве вспомогательного механизма наследования. При свободе завещания лицо само решает, составлять ему завещание или нет, а под свободой завещать понимается свобода в выражении своей воли в содержании акта.

Принцип свободы завещания, его содержание, применение и ограничение в Испании также различаются в зависимости от региона. Основным ограничением принципа является наличие обязательной доли, также называемое в испанском законодательстве и в доктрине как «легитимация». По вопросу обязательной доли существуют различные мнения и дискуссии среди ученых и практиков. Важной особенностью является то, что в некоторых автономных сообществах нет норм об обязательной доле, что означает более широкую свободу завещания и выражения воли завещателя. В зависимости от региона различаются размер и форма выплаты обязательной доли. Принимая во внимание имеющиеся споры, законодатель идет по пути ослабления и упразднения столь императивного характера обязательной доли. По мнению испанских ученых, решение законодателя необязательно должно

заключаться в отмене обязательной доли наследства, но возможно ее качественное и количественное сокращение или замена правом на содержание или иными механизмами.

Одним из оснований проявления свободы завещательных прав граждан выступает лишение наследства, которое реализуется по основаниям, прямо закрепленным в гражданском законодательстве Испании. С учетом важности вопроса отказ от расширительного толкования таких оснований видится уместным для обеспечения стабильности и предсказуемости наследственных правоотношений.

Важным принципом регулирования наследственных правоотношений в Испании выступает приоритет семьи и защита детей. С точки зрения очередности наследования в законодательстве Испании закреплены такие понятия как линии и степень родства, прямые и боковые родственники, нисходящие и восходящие линии. По испанскому праву дети являются первоочередными наследниками. Детям уделяется повышенное внимание. Это среди прочего проявляется в том, что дети являются обязательными наследниками при наличии завещания и размер их обязательной доли всегда выше, чем у остальных обязательных наследников.

В отдельных автономных сообществах данные положения дополняются повышенными гарантиями для детей. Так, в Наварре дети от предыдущего брака не должны получать от своих родителей меньше, чем дети или супруг в последующем браке. Если дети от любого брака умирают раньше родителей, соответствующие наследственные права переходят по праву представления их наследникам (при наличии таковых). Наличие подобных норм подчеркивает приоритет и важность защиты детей. Тем самым законодатель стимулирует граждан на сохранение семьи и сокращение разводов.

В то же время отдельные нормы наследственного права в Испании очевидно не способствуют укреплению семейных ценностей, заключению официального брака, ведению совместного хозяйства. В частности, речь идет о наследовании так называемыми сожителями, а также об очередности

наследования, согласно которой, по общему правилу, возможности супругов заметно уступают возможностям детей и родителей.

Одним из недостатков испанского наследственного права в целом и наследования по завещанию в частности является низкий уровень использования современных технологий при удостоверении завещания, открытии наследства и при реализации иных процедур. Среди прочего имеются многочисленные организации, которые наследники обязаны посетить для сбора документов, необходимых для открытия наследственного дела, что значительно усложняет процедуру. Такие подходы были оправданы некоторое время назад с точки зрения обеспечения достоверности процедуры и документов, однако с развитием современных технологий промедление с трансформацией соответствующих процедур и отказом от излишней бюрократизации едва ли выглядит оправданным.

Позитивный опыт России в этой части свидетельствует о своевременности и актуальности внедрения современных технологий в наследственные правоотношения. Несмотря на то, что испанский подход в данном аспекте основан и на культурных традициях, все больше современных испанских ученых обращают внимание на необходимость отказа от излишней бюрократизации с сохранением правовой определенности в наследственных правоотношениях.

Диссертационное исследование представляет собой комплексный анализ нормативных правовых актов Испании национального и регионального уровня, правоприменительной судебной практики, доктринальных источников. Сформулированные в исследовании выводы могут быть использованы в правотворческой, преподавательской, научной деятельности. Опыт правового регулирования отдельных институтов может быть использован при совершенствовании законодательства о наследовании и нотариальной деятельности в Российской Федерации.

## СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ

### I. Нормативные правовые акты

1. Гражданский кодекс Испании, утвержден Королевским Декретом от 24 июля 1889 года // Boletín Oficial del Estado. 1889. № 206.
2. Декрет от 2 июня 1944 года «Об утверждении Регламента об организации и режиме работы нотариальных контор» // Boletín Oficial del Estado. 1944. № 189.
3. Декрет от 23 мая 1947 года, разрешающий Министерству юстиции назначать комиссии юристов для изучения и организации институтов форального права // Boletín Oficial del Estado. 1947. № 163.
4. Закон «О нотариате» от 28 мая 1862 года // Boletín Oficial del Estado. 1862. № 149.
5. Закон 1/1973 от 1 марта «Об утверждении Сборника гражданского права Наварры» // Boletín Oficial del Estado. 1973. № 57.
6. Закон 1/1999 от 24 февраля «О наследовании» // Boletín Oficial del Estado. 1999. № 72
7. Закон 10/2008 от 10 июля «Об утверждении четвертой книги Гражданского кодекса Каталонии о наследовании» // Boletín Oficial del Estado. 2008. № 5175.
8. Закон 10/2017 от 27 июня «О цифровых завещаниях и внесении изменений во вторую и четвертую книги Гражданского кодекса Каталонии» // Boletín Oficial del Estado. 2017. № 173.
9. Закон 13/1984 от 20 марта «Об утверждении Сборника гражданского права Каталонии» // Boletín Oficial del Estado. 1984. № 107.
10. Закон 15/2015 от 2 июля «О добровольной юрисдикции» // Boletín Oficial del Estado. 2015. № 158.
11. Закон 2/2006 от 14 июня «О гражданском праве Галисии» // Boletín Oficial del Estado. 2006. № 124.

12. Закон 29/2002 от 30 декабря «Об утверждении первой книги Гражданского кодекса Каталонии» // Boletín Oficial del Estado. 2003. № 3798.
13. Закон 3/1985 от 21 мая «Об утверждении Сборника гражданского права Арагона» // Boletín Oficial del Estado. 1985. № 161.
14. Закон 3/1988, от 25 апреля «О равном отношении к усыновленным детям» // Boletín Oficial del Estado. 1988. № 122.
15. Закон 3/1992 от 1 июля «О гражданском праве Страны Басков» (утратил силу) // Boletín Oficial del Estado. 1992. № 153.
16. Закон 30/1991 от 20 декабря «О внесении изменений в Гражданский кодекс в области завещаний» // Boletín Oficial del Estado. 1991. № 306.
17. Закон 4/1995, от 29 марта «О внесении изменений в Сборник гражданского права Арагона и Закон о наследстве автономного сообщества в вопросах наследования по завещанию» // Boletín Oficial del Estado. 1995. № 101.
18. Закон 40/1991 от 30 декабря «Об утверждении Наследственного кодекса в гражданском праве Каталонии» // Boletín Oficial del Estado. 1992. № 50.
19. Закон 41/2003 от 18 ноября «О защите наследства инвалидов и внесении соответствующих поправок в Гражданский кодекс, Гражданский процессуальный кодекс и Налоговый кодекс» // Boletín Oficial del Estado. 2003. № 277.
20. Закон 5/2015 от 25 июня «О гражданском праве Басков» // Boletín Oficial del Estado. 2015. № 176.
21. Закон 59/2003 от 19 декабря «Об электронной подписи». Утратил силу // Boletín Oficial del Estado. 2003. № 304.
22. Закон 6/2020 от 11 ноября «О регулировании некоторых аспектов электронных услуг» // Boletín Oficial del Estado. 2020. № 298.
23. Закон 8/1990 от 9 апреля «О внесении изменений в Положение о легитимности». Утратил силу // Boletín Oficial del Estado. 1990. № 110.

24. Закон 8/2010 от 2 декабря «О гражданском наследственном праве» // Boletín Oficial del Estado. 2011. № 20.
25. Закон 9/1998 от 15 июля «О Семейном кодексе» // Boletín Oficial del Estado. 1998. № 198.
26. Закон от 24 апреля 1958 года «О внесении изменений в некоторые статьи Гражданского кодекса» // Boletín Oficial del Estado. 1958. № 59.
27. Законодательный Декрет 1/2011 от 22 марта «Об утверждении Сборника гражданского права Арагоны» // Boletín Oficial del Estado. 2011. № 67.
28. Законодательный Декрет 79/1990 от 6 сентября «Об утверждении сводного текста Сборника гражданского права Балеарских островов» // Boletín Oficial del Estado. 1990. № 120.
29. Конституция Испании 1812 года // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.congreso.es/docu/constituciones/1812/P-0004-00002.pdf> (дата обращения: 10.04.2024).
30. Конституция Испании 1978 года // Boletín Oficial del Estado. 1978. № 311.
31. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993 с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020) // [Электронный ресурс]. Режим доступа: [https://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_28399/](https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_28399/) (дата обращения: 10.04.2024).
32. Королевский указ 463/2020 от 14 марта «Об объявлении состояния боевой готовности для управления кризисной ситуацией в области здравоохранения, вызванной COVID-19». Утратил силу // Boletín Oficial del Estado. 2020. № 67.
33. Королевский указ 900/2020 от 9 октября «Об объявлении состояния боевой готовности для реагирования на ситуации особого риска в связи с неконтролируемой передачей инфекции SARS-CoV-2». Утратил силу // Boletín Oficial del Estado. 2020. № 268.

34. Королевский указ 926/2020 от 25 октября «Об объявлении состояния боевой готовности, чтобы сдержать распространение инфекций, вызванных SARS-CoV-2». Утратил силу // Boletín Oficial del Estado. 2020. № 282.

35. Королевский указ 956/2020 от 3 ноября «О продлении действия состояния боевой готовности, объявленного Королевским указом 926/2020 от 25 октября об объявлении состояния боевой готовности, чтобы сдержать распространение инфекций, вызванных SARS-CoV-2». Утратил силу // Boletín Oficial del Estado. 2020. № 291.

36. Органический закон 1/1981 от 6 апреля «Устав Автономного сообщества Галисии» // Boletín Oficial del Estado. 1981. № 101.

37. Органический закон 1/2007 от 28 февраля «Устав Автономного сообщества Балеарских островов» // Boletín Oficial del Estado. 2007. № 52.

38. Органический закон 1/2008 от 30 июля 2008 года, разрешающий Испании ратифицировать Лиссабонский договор, вносящий изменения в Договор о Европейском союзе и Договор об учреждении Европейского сообщества, подписанный в столице Португалии 13 декабря 2007 года // Boletín Oficial del Estado. 2008. № 184.

39. Органический закон 3/1979 от 18 декабря «Устав Автономного сообщества Страны Басков» // Boletín Oficial del Estado. 1979. № 306.

40. Органический закон 3/2018 от 5 декабря «О защите персональных данных и гарантии цифровых прав» // Boletín Oficial del Estado. 2018. № 294.

41. Органический закон 8/1982 от 10 августа «Устав Автономного сообщества Арагоны» // Boletín Oficial del Estado. 1982. № 195.

42. Регламент (ЕС) № 650/2012 Европейского парламента и Совета от 4 июля 2012 года о юрисдикции, применимом праве, признании и исполнении решений, принятии и исполнении подлинных документов в вопросах наследования и создании Европейского свидетельства о наследовании // Boletín Oficial del Estado. 2012. № 201.

43. Регламент (ЕС) № 910/2014 Европейского парламента и Совета от 23 июля 2014 года об электронной идентификации и доверительных услугах для электронных транзакций на внутреннем рынке и отмене Директивы 1999/93/ЕС // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.boe.es/doue/2014/257/L00073-00114.pdf> (дата обращения: 10.04.2024).

44. Форальный Закон 21/2019 от 4 апреля «О внесении изменений и дополнений в сборник Форального гражданского права Наварры» // Boletín Oficial del Estado. 2019. № 137.

45. Хартия основных прав Европейского союза от 18 декабря 2000 года // Diario Oficial de las Comunidades Europeas. 2000. № 2000/C 364/01.

## **II. Судебные акты Конституционного суда Испании и Верховного суда Испании**

46. Постановление Конституционного суда Испании № 9/2010 от 27 апреля 2010 года // Boletín Oficial del Estado. 2010. № 129.

47. Постановление Конституционного суда Испании № 88/1993 от 12 марта 1993 года // Boletín Oficial del Estado. 1993. № 90.

48. Постановление Верховного суда № 128/2010 от 23 марта 2010 года // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/8cfe37dc8ca076f4/20100422> (дата обращения: 10.04.2024).

49. Постановление Верховного суда № 234/2016 от 8 апреля 2016 года // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/5d2f80142a5ecc8e/20160426> (дата обращения: 10.04.2024).

50. Постановление Верховного суда № 622/2016 от 19 октября 2016 года // [Электронный ресурс]. Режим доступа:

<https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/0b9224d103448cad/20161027> (дата обращения: 10.04.2024).

51. Постановление Верховного суда № 563/1997 от 16 июня 1997 года // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.poderjudicial.es/search/contenidos.action> (дата обращения: 10.04.2024).

52. Постановление Верховного суда № 675/2000 от 27 июня 2000 года // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/71f71f1b157c1922/20031203> (дата обращения: 10.04.2024).

53. Постановление Верховного суда № 694/2009 от 4 ноября 2009 года // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/7661de5afc275e14/20091203> (дата обращения: 10.04.2024).

54. Постановление Верховного суда № 322/2011 от 5 мая 2011 года // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/42dad44b0e98a0a0/20110526> (дата обращения: 10.04.2024).

55. Постановление Верховного суда № 597/1994 от 18 июня 1994 года // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/2baafa2b6904b810/19960103> (дата обращения: 10.04.2024).

56. Постановление Верховного суда № 87/1994 от 10 февраля 1994 года // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/1d69540eee9593c4/20040522> (дата обращения: 10.04.2024).

57. Постановление Верховного суда № 289 от 09 мая 1990 года // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/fe70cbdae5f8e2ae/20051011> (дата обращения: 10.04.2024).

58. Постановление Верховного суда № 451/2005 от 10 июня 2005 года, // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/e73ebfb33a75fee8/20050707> (дата обращения: 10.04.2024).

59. Постановление Верховного суда № 56 от 14 февраля 1981 года // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/eb6af3dbef195ded/19960116> (дата обращения: 10.04.2024).

60. Постановление Верховного суда № 1302/2006 от 19 декабря 2006 года // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/762e1b5bad20b6c4/20070104> (дата обращения: 10.04.2024).

61. Постановление Верховного суда от 2 июня 1987 года // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://vlex.es/vid/-201891> (дата обращения: 10.04.2024).

62. Постановление Верховного суда № 382/2018 от 21 июня 2018 года // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.elnotario.es/images/pdf/STS-N81-16.pdf> (дата обращения: 10.04.2024).

63. Постановление Верховного суда № 682/2014 от 25 ноября 2014 года // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://vlex.es/vid/547472766> (дата обращения: 10.04.2024).

64. Постановление Верховного суда № 289/2008 от 26 апреля 2008 года // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/b858cfce73a8fb70/20080612> (дата обращения: 10.04.2024).

65. Постановление Верховного суда № 258/2014 от 3 июня 2014 года // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/9e0a1c9c8baaf830/20140704> (дата обращения: 10.04.2024).

66. Постановление Верховного суда № 59/2015 от 30 января 2015 года // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/e15aa56a931fbb49/20150306> (дата обращения: 10.04.2024).

67. Постановление Верховного суда от 8 июля 1940 года // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://vlex.es/vid/jurisprudencia-tribunal-supremo-350717> (дата обращения: 10.04.2024).

### **III. Судебные акты Провинциальных судов Испании**

68. Постановление Верховного суда Каталонии № 15/2010 от 8 апреля 2010 года // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/92918c24a82013fc/20100624> (дата обращения: 10.04.2024).

69. Постановление Верховного суда Страны Басков от 7 января 2005 года, рес. 5/2004 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/20c349e250962bff/20050224> (дата обращения: 10.04.2024).

70. Постановление Провинциального суда Аликанте № 45/2013 от 30 января 2013 года // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/19f8e5da0274d532/20130516> (дата обращения: 10.04.2024).

71. Постановление Провинциального суда Астуриас № 277/2015 от 02 октября 2015 года // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/0e7135e57f0da391/20151030> (дата обращения: 10.04.2024).

72. Постановление Провинциального суда Астуриас, раздел 7, № 158/2015 от 30 апреля 2015 года // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/8494f5450ad3e037/20150602> (дата обращения: 10.04.2024).

73. Постановление Провинциального суда Балеарских островов, раздел 3, № 316/2019 от 30 июля 2019 года // [Электронный ресурс]. Режим доступа:

<https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/e872607ee413e3b2/20190917> (дата обращения: 10.04.2024).

74. Постановление Провинциального суда Кантабрии, раздел 2, № 30/2014 от 22 января 2014 года // [Электронный ресурс]. Режим доступа:

<https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/7d406c1c32b49397/20150805> (дата обращения: 10.04.2024).

75. Постановление Провинциального суда Малаги № 220/2007 от 20 апреля 2007 года // [Электронный ресурс]. Режим доступа:

<https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/f3b8c61ead8930f3/20071213> (дата обращения: 10.04.2024).

76. Постановление Провинциального суда Малаги № 630/2013 от 12 декабря 2013 года // [Электронный ресурс]. Режим доступа:

<https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/0ae43147937988ab/20140313> (дата обращения: 10.04.2024).

77. Постановление Провинциального суда Понтефедры, раздел 6, № 237/2020 от 5 июня 2020 года // [Электронный ресурс]. Режим доступа:

<https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/cb97c4c1f0a1c29f/20200727> (дата обращения: 10.04.2024).

78. Постановление Провинциального суда Сарагосы, раздел 5, № 12/2016 от 12 января 2016 года // [Электронный ресурс]. Режим доступа:

<https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/fb830d5cb72c3c05/20160209> (дата обращения: 10.04.2024).

79. Постановление Провинциального суда Сарагосы № 314/2008 от 30 мая 2008 года // [Электронный ресурс]. Режим доступа:

<https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/f33a419b855c27fa/20081030> (дата обращения: 10.04.2024).

80. Постановление Проинциального суда Хаена № 314/2017 от 14 сентября 2017 года // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.poderjudicial.es/search/AN/openDocument/65d07cfc6aebf3c6/20180118> (дата обращения: 10.04.2024).

#### **IV. Научная литература**

81. Albaladejo, M., Comentarios a los artículos 657 a 693 del Código Civil» en Comentarios al Código Civil y compilaciones forales, Edersa, Madrid, 1990, p. 97.

82. Albaladejo, Manuel (Dirección) Y Otros. Artículos 706 a 743 del Código Civil. Comentarios al Código Civil y Compilaciones Forales. Tomo IX, vol. 2, Edersa, Madrid, 1983. // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://vlex.es/vid/articulo-225471> (дата обращения: 10.04.2024).

83. Albert Lamarca Marqués (2012), art. 6, en Albert Lamarca Marqués; Antoni, Vaquer Aloy (editores), Comentari al llibre primer del Codi Civil de Catalunya. Disposicions preliminars. Prescripció i caducitat, Atelier, Barcelona.

84. Angoitia Goristiaga, Víctor, «Sentencia de 19 de diciembre de 2006: Testamento ológrafo epistolar revocatorio de previo testamento notarial», Cuadernos Civitas de Jurisprudencia Civil, núm. 75, 2007, pp. 1279–1292.

85. Antoni Vaquer Aloy (2009), «The Law of Successions», en Mauro Bussani; Franz Werro (editores), European Private Law. A Handbook, Bruylant, Bern-München-Athen-Bruxelles-Durham, p. 565 y ss.

86. Antoni Vaquer Aloy (2013), «Libertad de disponer y testador vulnerable» en Cuena Casas, Anguita Villanueva, Ortega Doménech, Estudios de derecho civil en homenaje al profesor Joaquín José Rams Albesa, Dykinson, Madrid, pp. 1767–1778.

87. Antoni Vaquer Aloy (2015), «La protecció del testador vulnerable», ADC, tomo LXVIII, 2015, fasc. II, pp. 327–368.

88. Antoni Vaquer Aloy. Libertad de testar y condiciones testamentarias. Revista para el análisis del derecho Indret. Barcelona, julio 2015.

89. Antoni Vaquer Aloy; Raquel Domingo Martínez (2015), El seguro de renta vitalicia y la herencia, Atelier, Barcelona.

90. Aradas, A. (2017). «El pacto de apartación en Galicia» // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://www.testamentogalicia.es/el-pacto-de-apartacion/> (дата обращения: 10.04.2024).

91. Álvaro D'Ors Pérez-Peix (1998), ley 149, en Manuel, Albaladejo; Silvia Díaz Alabart (directores), Comentarios al Código Civil y Compilaciones Forales, t. XXXVII-1º, Edersa, Madrid.

92. Blasco Gascó, F.D.P, Instituciones de derecho civil, Derecho de Sucesiones, Tirant lo Blanch, Valencia, 2018.

93. Calaza López, C. Alicia, Doctora en Derecho, Notaria de A Estrada (Pontevedra), «Los testamentos sin intervención notarial y su eficacia en la «nueva normalidad», Diario La Ley, núm. 9638, 2020 // [Электронный ресурс]. Режим доступа:

[https://diariolaley.laleynext.es/Content/Documento.aspx?params=H4sIAAAAAAAAEAEVQwU7DMAz9muWImnXa6CGXrTtM6lg7KgQn5CZWGykkUZwU-vdkDIEIH\\_z8\\_PSeIwwkeMFAxgSmdlJst7y8jXrGHobbzgWFYb8IzqKLYK5IouK7itHkPp9g1iNE7eweguhDQqbVueme0Ygz2tQGbaX2YPj6veB5p0TdF7nKotpVj2zGQPIYvOgRbUQ26XFqcse7FhBpqiGCqC-H\\_q09rtabul-Vw\\_GVEUKQUwsjikZThOwrmQjK0cVrm0UfgPwXkybzsgQewKBVfy6pgWT11CUMyx0y\\_8BJiab7lWHgvVmuzuTcPzzvKD8qfWTDJ3uA4BLltMU3OATIM0sBAAA=WKE#nDT0000309798\\_NOTA1](https://diariolaley.laleynext.es/Content/Documento.aspx?params=H4sIAAAAAAAAEAEVQwU7DMAz9muWImnXa6CGXrTtM6lg7KgQn5CZWGykkUZwU-vdkDIEIH_z8_PSeIwwkeMFAxgSmdlJst7y8jXrGHobbzgWFYb8IzqKLYK5IouK7itHkPp9g1iNE7eweguhDQqbVueme0Ygz2tQGbaX2YPj6veB5p0TdF7nKotpVj2zGQPIYvOgRbUQ26XFqcse7FhBpqiGCqC-H_q09rtabul-Vw_GVEUKQUwsjikZThOwrmQjK0cVrm0UfgPwXkybzsgQewKBVfy6pgWT11CUMyx0y_8BJiab7lWHgvVmuzuTcPzzvKD8qfWTDJ3uA4BLltMU3OATIM0sBAAA=WKE#nDT0000309798_NOTA1) (дата обращения: 10.04.2024).

94. Carla Spivack (2010), «Why the testamentary Doctrine of Undue Influence Should be Abolished», Kansas Law review, pp. 245-308 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: [https://law.ku.edu/sites/law.drupal.ku.edu/files/docs/law\\_review/v58/1\\_Spivack\\_Final.pdf](https://law.ku.edu/sites/law.drupal.ku.edu/files/docs/law_review/v58/1_Spivack_Final.pdf) (дата обращения: 10.04.2024).

95. Cicu, A., El Testamento, Revista de Derecho Privado, Madrid, 1959.

96. Colegio Oficial de Agentes de la Propiedad Inmobiliaria de Navarra. (2017). “Notas jurídicas: ¿Cómo se heredan bienes en Navarra?” // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://coarpinavarra.org/como-se-heredan-bienes-en-navarra/> (дата обращения: 10.04.2024).

97. Consuelo Orozco “La legítima: voces a favor, voces en contra”, publicado en la revista Escritura Pública, julio-agosto 2016, pp. 26 a 29

98. Consuelo Orozco «La legítima: voces a favor, voces en contra». Escritura Pública, julio-agosto 2016, p. 26-29 // [Электронный ресурс]. Режим доступа:

[https://www.notariado.org/liferay/c/document\\_library/get\\_file?folderId=12092&name=DLFE-170159.pdf](https://www.notariado.org/liferay/c/document_library/get_file?folderId=12092&name=DLFE-170159.pdf) (дата обращения: 10.04.2024).

99. De Buen, D., Derecho Civil, tomo II, Madrid, 1932.

100. De La Oliva De Castro, A., Diccionario de Derecho Privado, dir. Ignacio de Casso y, Romero Francisco Cervera y Jiménez-Alfaro, reimpresión de 1ª ed., Barcelona, Labor, 1954.

101. Escartín Ipiens, José Antonio, «Cien años de «Pazicos de mi vida», Revista de Derecho civil, vol. 5, núm. 2, 2018, pp. 1-8 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.nreg.es/ojs/index.php/RDC/article/view/346/26> (дата обращения: 10.04.2024).

102. Espino Bermell, Carlos, El testamento ológrafo. Su adveración y protocolización, Reus, Madrid, 2017, p. 388 y ss.

103. Espino Bermell, Carlos, La identificación del testador en los testamentos comunes regulados en el Código Civil español. Especial estudio en el testamento ológrafo, Revista General de Legislación y Jurisprudencia, núm. 1, 2016, p. 7 y ss.

104. Esther García López. Libertad total para testar, cada vez más cerca // [Электронный ресурс]. Режим доступа: [https://www.google.com/amp/s/www.finanzas.com/coyuntura/libertad-total-para-testar-cada-vez-mas-cerca\\_13553925\\_102.html%3famp](https://www.google.com/amp/s/www.finanzas.com/coyuntura/libertad-total-para-testar-cada-vez-mas-cerca_13553925_102.html%3famp) (дата обращения: 10.04.2024).

105. Esther García López. Libertad total para testar, cada vez más cerca // [Электронный ресурс]. Режим доступа: [https://www.google.com/amp/s/www.finanzas.com/coyuntura/libertad-total-para-testar-cada-vez-mas-cerca\\_13553925\\_102.html%3famp](https://www.google.com/amp/s/www.finanzas.com/coyuntura/libertad-total-para-testar-cada-vez-mas-cerca_13553925_102.html%3famp) (дата обращения: 10.04.2024).

106. El Notario en la historia. Colegio de Notarios del Distrito Notarial del Callao // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.notarioscallao.org.pe/el-notariado-en-la-historia/#:~:text=La%20instituci%C3%B3n%20moderna%20del%20notariado,tercer%20siglo%20despu%C3%A9s%20de%20Cristo> (дата обращения: 10.04.2024).

107. H. Brunner, V. Schwerin. Historia del Derecho germánico, trad. de la 8ª edición alemana por J. L. Álvarez López, Barcelona, 1936, pág. 237.

108. Herencias en Navarra: El testamento de hermandad y la libertad de testar de los navarros // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.informesygestiones.com/blog/herencias-en-navarra-el-testamento-de-hermandad-y-la-libertad-de-testar-de-los-navarros/> (дата обращения: 10.04.2024).

109. Fernando Gomá Lanzón. Propuestas de reforma legislativa en materia de legítimas // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.hayderecho.com/2018/04/10/propuestas-de-reforma-legislativa-en-materia-de-legitimas/> (дата обращения: 10.04.2024).

110. Fernando Gómez Pomar (2009), «Comentario al art. 412-3 CCCat», en Egea Fernández y Ferrer Riba (dirs.), Comentari al Llibre quart del Codi Civil de Catalunya, relatiu a les successions, Atelier, Barcelona, volumen I, pp. 102–135.

111. Fernández Hierro, José Manuel. 2015. «Concepto Y Naturaleza Del Testamento». Estudios De Deusto: revista de Derecho Público, Vol. 46, Nº. 1, 1998, p. 143-62. [https://doi.org/10.18543/ed-46\(1\)-1998pp143-162](https://doi.org/10.18543/ed-46(1)-1998pp143-162). // [Электронный ресурс]. Режим доступа: [file:///C:/Users/%D0%A2%D0%B0%D1%82%D1%8C%D1%8F%D0%BD%D0%B0/Downloads/Dialnet-ConceptoYNaturalezaDelTestamento-2269360%20\(3\).pdf](file:///C:/Users/%D0%A2%D0%B0%D1%82%D1%8C%D1%8F%D0%BD%D0%B0/Downloads/Dialnet-ConceptoYNaturalezaDelTestamento-2269360%20(3).pdf) (дата обращения: 10.04.2024).

112. Francisca Ramón Fernández. Sin notario y sin testigos: el testamento ológrafo como forma testamentaria en tiempo de pandemia en el derecho español. *Revista de la Facultad de Derecho de México*, Tomo LXXI, Número 280, Mayo-Agosto 2021. DOI: <http://10.22201/fder.24488933e.2022.280-2.79073>. P. 453–472.

113. Francisco de P. Blasco Gascó (2013), *Instituciones de derecho civil. Derecho de sucesiones*, Tirant lo Blanch, Valencia.

114. Francisco Rosales De Salamanca Rodríguez. Testamento digital. *La revista Testamento ¿digital? Edición especial – Septiembre 2016* // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <file:///C:/Users/%D0%A2%D0%B0%D1%82%D1%8C%D1%8F%D0%BD%D0%B0/Downloads/Dialnet-TestamentoDigital-657167.pdf> (дата обращения: 10.04.2024).

115. Fuero Juzgo de Juan de la Reguera Valdelomar 1798 // *Boletín Oficial del Estado*. 1798. Estudio Preliminar Santos M. Coronas González. Agencia Estatal Boletín oficial del Estado Madrid, 2015 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: [https://www.boe.es/biblioteca\\_juridica/abrir\\_pdf.php?id=PUB-LH-2015-6](https://www.boe.es/biblioteca_juridica/abrir_pdf.php?id=PUB-LH-2015-6) (дата обращения: 10.04.2024).

116. Fuero Nuevo de Vizcaya. Introduccion Adrian Celaya Ibarra // [Электронный ресурс]. Режим доступа: [https://www.forulege.com/dokumentuak/legeria/Fuero\\_Nuevo\\_de\\_Vizcaya.pdf](https://www.forulege.com/dokumentuak/legeria/Fuero_Nuevo_de_Vizcaya.pdf) (дата обращения: 10.04.2024).

117. Fuero Real de Alfonso X el Sabio (1252–1255) // *Boletín Oficial del Estado*. Edición, Antonio Pérez Martín. Agencia Estatal Boletín oficial del Estado Madrid, 2015 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: [https://www.boe.es/biblioteca\\_juridica/abrir\\_pdf.php?id=PUB-LH-2018-7](https://www.boe.es/biblioteca_juridica/abrir_pdf.php?id=PUB-LH-2018-7) (дата обращения: 10.04.2024).

118. García Cantero, Gabriel, «Testamento ológrafo: ¿transformarse o morir?, El patrimonio sucesorio: reflexiones para un debate reformista», Tomo I, Volumen 2, Nº 11, 2013, p. 235–264.

119. Gil Rodríguez, Jacinto, «Sentencia de 4 de noviembre de 2009: Testamento otorgado en peligro de muerte. Voluntad del finado de que valiera como testamento la que previamente manifestó a la oficial de la notaría. Invalidez. Testamento per relationem. El documento informático no constituye testamento ológrafo y la voluntad expresada in articulo mortis no alcanza a manifestar el contenido de una voluntad testamentaria», Cuadernos Civitas de Jurisprudencia Civil, núm. 83, 2010, pp. 1185 y ss.

120. Gopar. J. M. (2015). “Concepto y generalidades de las sucesiones” // [Электронный ресурс]. Режим доступа: [http://www.academia.edu/9463326/3.1\\_CONCEPTO\\_Y\\_GENERALIDADES\\_DE\\_LAS\\_SUCESIONES](http://www.academia.edu/9463326/3.1_CONCEPTO_Y_GENERALIDADES_DE_LAS_SUCESIONES) (дата обращения: 10.04.2024).

121. Ignacio Gomá Lanzón. ¿Tienen sentido las legítimas en el siglo XXI? // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.hayderecho.com/2017/04/30/tienen-sentido-las-legitimas-en-el-siglo-xxi/> (дата обращения: 10.04.2024).

122. Iuris Prudente, «Idea general sobre el testamento ológrafo», 2016 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://www.iurisprudente.com/2016/05/idea-general-sobre-el-testamento.html> (дата обращения: 10.04.2024).

123. J. C. Sonnekus (2007), «Freedom of testation and the Ageing testator», Reid De Waal, Zimmermann (eds.), Exploring the law of succession, The Edinburgh Law Review Trust and the Contributors, Edinburgh, pp. 82 y ss.

124. Javier Gómez Taboada (2012), Derecho de sucesiones de Cataluña. Teoría y práctica, Lex Nova, Pamplona.

125. Jordano Barea, J., Comentario al Código Civil, publicado por el Ministerio de Justicia y dirigido por Cándido Paz-Ares Rodríguez, Rodrigo Bercovitz, Díez Picazo, Salvador Cordech; tomo I, Madrid, 1991, p.1678.

126. Jordano Barea, J., Comentario al Código Civil, publicado por el Ministerio de Justicia y dirigido por Cándido Paz-Ares Rodríguez, Rodrigo Bercovitz, Díez Picazo, Salvador Cordech; tomo I, Madrid, 1991, p.1678.

127. Jose Luis Lacruz Berdejo et al. (2007), Elementos de Derecho civil, vol. V, Dykinson, Madrid.

128. José Manuel Busto Lago (director) (2015), Curso de derecho civil de Galicia, Atelier, Barcelona, p. 448.

129. Jose Manuel Busto Lago, Natalia Álvarez Lata y Fernando Peña López (2015), Curso de Derecho civil de Galicia, Atelier, Barcelona.

130. José Manuel García Collantes, notario, Presidente del Consejo General del Notariado. Legítimas o libertad de testar: la eterna cuestión. Escritura Pública, julio-agosto 2016, p. 29 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: [https://www.notariado.org/liferay/c/document\\_library/get\\_file?folderId=12092&name=DLFE-170159.pdf](https://www.notariado.org/liferay/c/document_library/get_file?folderId=12092&name=DLFE-170159.pdf) (дата обращения: 10.04.2024).

131. José Manuel García Collantes. Legítimas o libertad de testar: la eterna cuestión. Escritura Pública, julio-agosto 2016, p. 29 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: [https://www.notariado.org/liferay/c/document\\_library/get\\_file?folderId=12092&name=DLFE-170159.pdf](https://www.notariado.org/liferay/c/document_library/get_file?folderId=12092&name=DLFE-170159.pdf) (дата обращения: 10.04.2024).

132. Jossierand, L., Cours de droit civile, tomo III, París, 1930.

133. Kohler, Ademption der legatē, en Zeitschrift de Grünhut, VII, p. 734 y 735. Citado por Traviesas, M., El testamento, Revista de Derecho Privado, 1935.

134. L. García Valdeavellano, La Comunidad Patrimonial de la Familia en el Derecho Español Medieval, t. III, núm. 1 Salamanca 1956, pág. 16.

135. La Novísima Recopilación de las Leyes de España, sancionada por Carlos IV en 1805 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: [https://www.boe.es/biblioteca\\_juridica/publicacion.php?id=PUB-LH-1993-63](https://www.boe.es/biblioteca_juridica/publicacion.php?id=PUB-LH-1993-63) (дата обращения: 10.04.2024).

136. Las Siete Partidas (1256–1263) // Boletín Oficial del Estado. Edición de 1807 de la Imprenta Real. Agencia Estatal Boletín oficial del Estado Madrid, 2021 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: [https://www.boe.es/biblioteca\\_juridica/publicacion.php?id=PUB-LH-2021-217](https://www.boe.es/biblioteca_juridica/publicacion.php?id=PUB-LH-2021-217) (дата обращения: 10.04.2024).

137. Ley de Modificación de Fueros de la Provincia de Navarra de 1841 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.culturana Navarra.es/uploads/files/05-PV4-pagina0072.pdf> (дата обращения: 10.04.2024).

138. Ley Raccionada de 16 de agosto de 1841 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.lexnavarra.navarra.es/detalle.asp?r=1213> (дата обращения: 10.04.2024).

139. Libertad de otorgar Testamento en Navarra // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://abogadospamplona.net/derecho-civil/libertad-de-otorgar-testamento-en-navarra/> (дата обращения: 10.04.2024).

140. Los Fueros de Navarra // Boletín Oficial del Estado. Edición, Roldán Jimeno Aranguren. Agencia Estatal Boletín oficial del Estado Madrid, 2016 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: [https://www.boe.es/biblioteca\\_juridica/abrir\\_pdf.php?id=PUB-LH-2016-9](https://www.boe.es/biblioteca_juridica/abrir_pdf.php?id=PUB-LH-2016-9) (дата обращения: 10.04.2024).

141. Luis Javier De Almansa Moreno Barreda (2012), «¿Debe introducirse en el derecho civil común la falta de relación familiar como causa para desheredar a hijos y otros descendientes?» en Cuadernos Críticos del Derecho, 1/2012, pp. 27–37.

142. M. Carmen Garde. ¿Se puede desheredar a un hijo en Navarra? Todos los porqués // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.google.com/amp/s/amp.diariodenavarra.es/noticias/navarra/2019/03/27/la-libertad-testar-sena-identidad-navarra-641038-300.html> (дата обращения: 10.04.2024).

143. M<sup>a</sup> Angeles Parra Lucán (2009), «Legítimas, libertad de testar y transmisión de un patrimonio», Anuario da Facultade de Dereito da Universidade da Coruña, n<sup>o</sup> 13, pp. 481–550.

144. M<sup>a</sup> Teresa López López, Viviana González Hincapié, Antonio Jesús, Sánchez Fuentes, Personas mayores y solidaridad intergeneracional en la familia. El caso español, Ediciones Cinca, Madrid. 2015.

145. Manuel Albaladejo (2013), Curso de derecho civil V. Derecho de sucesiones, Edisofer, Madrid, p. 239.

146. María Paz García Rubio; Antonia, Nieto Alonso; Margarita Herrero Oviedo (2012), «Las legítimas en la Ley 2/2006 de Derecho Civil de Galicia», en Teodora F., Torres García (coordinadora), Tratado de legítimas, Atelier, Barcelona, 2012. P. 204–205.

147. Marta Carballo Fidalgo (2009), «La legítima en la Ley de 14 de junio de 2006, de Derecho Civil de Galicia», en María Paz GARCÍA RUBIO (coordinadora), Estudios jurídicos en memoria del Profesor José Manuel Lete del Río, Aranzadi, Cizur Menor, p. 140.

148. Marta Madriñán Vázquez. La representación sucesoria en el derecho común. Especial atención a su aplicación en la sucesión testamentaria // [Электронный ресурс]. Режим доступа: [https://minerva.usc.es/xmlui/bitstream/handle/10347/2488/9788498871104\\_content.pdf?sequence=1](https://minerva.usc.es/xmlui/bitstream/handle/10347/2488/9788498871104_content.pdf?sequence=1) (дата обращения: 10.04.2024).

149. Martin Garrido Melero (2009), Derecho de sucesiones. Un estudio de los problemas sucesorios a través del Código civil y del Código de Sucesiones por causa de muerte en Cataluña, Tomo primero: La planificación sucesoria, 2ª ed., Marcial Pons, Madrid.

150. Monje, O. (2011). «Introducción al derecho civil español» // [Электронный ресурс]. Режим доступа: [http://static.luiss.it/erasmuslaw/spagna/spagna\\_civil.htm](http://static.luiss.it/erasmuslaw/spagna/spagna_civil.htm) (дата обращения: 10.04.2024).

151. Nazario de Oleaga Páramo. El fin de la vida: ¿derecho a decidir? // Hermes: pentsamendu eta historia aldizkaria = revista de pensamiento e historia, ISSN 1578-0058, N.º. 31, 2009, págs. 24–27.

152. Obras escogidas, Biblioteca de Autores Españoles desde la formación del lenguaje hasta nuestros días (continuación), 194, Madrid 1966, p. 184.

153. Óscar Monje Balmaseda, Ainhoa Gutiérrez Barrenengoa, Ana Isabel Herrán Ortiz, Francisco Lledó Yagüe, Andrés M. Urrutia Badiola. La sucesión

mortis causadelación y la incapacidad para suceder : aceptación y repudiación de la herencia : las legítimas, las reservas, comunidad hereditaria y la partición // Cuadernos Teóricos Bolonia, 1, Edición: 2ª, 2017.

154. Paloma De Barrón Arniches (2011), «La legítima en Cataluña», en Solé Resina (coord.), Gete-Alonso y Calera (Dir.), Tratado de Derecho de Sucesiones: código civil y normativa civil autonómica; Aragón, Baleares, Cataluña, Galicia, Navarra, País Vasco, volumen II, Civitas, Navarra, pp. 2068–2080.

155. Paloma de Barrón Arniches. Libertad de testar y desheredación en los Derechos civiles españoles. Revista para el análisis del derecho Indret 4/2016. Barcelona, octubre 2016.

156. Pedro Del Pozo Carrascosa, Antoni Vaquer Aloy, Esteve Bosch Capdevila (2013), Derecho civil de Cataluña, Derecho de Sucesiones, Marcial Pons, Madrid-Barcelona-Buenos Aires.

157. Pedro Del Pozo Carrascosa; Antoni Vaquer Aloy; Esteve Bosch Capdevila (2013), Derecho civil de Cataluña. Derecho de sucesiones, 2ª ed., Marcial Pons, Madrid-Barcelona-Buenos Aires-Sao Paulo.

158. Pedro Munar Bernat (2004), «La sucesión testamentaria», en María Pilar Ferrer Vanrell (coordinadora), Lecciones de derecho civil balear, 3ª ed., UIB, Palma.

159. Peñasco Velasco, Rosa, El testamento ológrafo otorgado por personas que escriben con la boca o con el pie, Dykinson, Madrid, 2018.

160. Pérez Gallardo, Leonardo B., «Testamentos ológrafo y cerrado en braille en el derecho peruano: luces en el horizonte de las personas con discapacidad visual», Revista de Derecho Privado, núm. 101, 2017, pp. 3–29.

161. Plaza, J. (2012). “El derecho civil, los derechos civiles forales o especiales y el derecho civil autonómico” // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://derehocivilvalenciano.com/revista/numeros/numero-12-segundosemestre-2012/item/194-el-derecho-civil-los-derechos-civiles-forales-oespeciales-y-el-derecho-civil-auton%C3%B3mico> (дата обращения: 10.04.2024).

162. Puig Peña. Tratado de derecho civil español, tomo V, volumen I, Madrid, 1954.

163. Ramón Fernández, Francisca, «El coronavirus, el testamento en situación de epidemia y el uso de las TICs en el Derecho español», Revista de Derecho Privado. Externado de Colombia, núm. 40, 2021, enero-junio, p. 403. DOI: <https://doi.org/10.18601/01234366.n40.14> // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://revistas.uexternado.edu.co/index.php/derpri/article/view/6930/9496> (дата обращения: 10.04.2024).

164. Ramón Fernández, Francisca, «Última voluntad digital, testamento digital, heredero digital: el mundo virtual de la transmisión hereditaria en el Derecho español», Revista de Privacidad y Derecho digital, núm. 14, abril-junio 2019.

165. Ramón Fernández, Francisca. El interés superior del mayor. Nuevas vías jurisprudenciales para las causas de desheredación. Jurisprudencia y doctrina: ¿un matrimonio de conveniencia? / coord. por María José Cervilla Garzón, Carmen Jover Ramírez, Ana María Rodríguez Tirado, 2020, ISBN 978-84-1345-282-1, págs. 363–376.

166. Ramón, F., «Última voluntad digital, testamento digital, heredero digital: el mundo virtual de la transmisión hereditaria en el derecho español», Revista de Privacidad y Derecho Digital, vol. 4, n.º 14, 2019, 82.

167. Ripoll, A., «Testamentos en caso de epidemia y en peligro de muerte», [en línea], Notarios y Registradores, 2020, 1 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.notariosyregistradores.com/web/secciones/oficinanotarial/otros-temas/testamento-en-caso-de-epidemia-y-en-peligro-de-muerte/> (дата обращения: 10.04.2024).

168. Rodríguez. A (2015). «Especialidades forales en la sucesión intestada» // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.dyrabogados.com/especialidades-forales-en-lasucesion-intestada/> (дата обращения: 10.04.2024).

169. Royo Martínez, M., Derecho sucesorio mortis causa, Editorial Edelce, Sevilla, 1951.

170. Ruiz Vadillo, Enrique, «El testamento ológrafo», Revista de Derecho Privado, vol. 56, núm. 7, 1972, pp. 615–647.

171. Sergio Cámara Lapuente (2013), en Miguel Ángel, Pérez Álvarez (Coordinador), Curso de derecho civil (IV). Derecho de sucesiones, Colex, Madrid.

172. Serrano Chamorro, María Eugenia, «Covid 19. Testamento ológrafo. Testamento ante testigos», Revista de Derecho Civil, vol. 7, núm. 4, 2020, p. 328 // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.nreg.es/ojs/index.php/RDC/article/view/567> (дата обращения: 10.04.2024).

173. Sonia Ramos González (2009), art. 421-1, en Joan, Egea Fernández; Josep, Ferrer Riba (directores), Comentari al llibre quart del Codi Civil de Catalunya, relatiu a les successions, Atelier, Barcelona.

174. Stanley N. Katz (1977-1978), «Republicanism and the law of Inheritance in the American Revolutionay Era», 76 Michigan Law Review, pp. 1–29.

175. Sucesiones en el derecho Romano // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.google.com/amp/s/aprenderderecho.org/2019/06/10/derecho-romano-3/%3famp=1> (дата обращения: 10.04.2024).

176. Teodora F. Torres García; María García Rubio (2014), La libertad de testar: El principio de igualdad, la dignidad de la persona y el libre desarrollo de la personalidad en el derecho de sucesiones, Fundación Coloquio Jurídico Europeo, Madrid.

177. Torres García, Teodora Felipa, El testamento ológrafo, Montecorvo, Madrid, 1977.

178. Transcripcion de las Leyes de Toro según el original que se conserva en el Archivo de la Real Chancillería de Valladolid // [Электронный ресурс]. Режим доступа: [https://faculty.georgetown.edu/sallesrv/courses/SPAN-459/span459/pdfs/leyes\\_toro/leyes\\_96.pdf](https://faculty.georgetown.edu/sallesrv/courses/SPAN-459/span459/pdfs/leyes_toro/leyes_96.pdf) (дата обращения: 10.04.2024).

179. Traviesas, M., El testamento, Revista de Derecho Privado, 1935, p. 99.
180. Tipos de testamentos: ¿qué formas de hacer un testamento existen en España? 25/11/2021. Abogados y Herencias. Toda la información sobre herencias e impuesto de sucesiones // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.abogadosyherencias.com/tipos-testamentos/> (дата обращения: 10.04.2024).
181. Victorio Magariños Blanco. La subsistencia de la legítima. Un caso de pereza legislativa // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.hayderecho.com/2017/02/08/la-subsistencia-de-la-legitima-un-caso-de-pereza-legislativa/> (дата обращения: 10.04.2024).
182. Бегичев А.В. Особенности реализации цифрового формата нотариальных действий // НОТАРИАЛЬНЫЙ ВЪСТНИКЪ, 2021, № 10. С. 59-64.
183. Бегичев А.В. Современное состояние наследственного права зарубежных стран // НОТАРИАЛЬНЫЙ ВЪСТНИКЪ, 2013, № 2. С. 37-44.
184. Бегичев А.В. Проблемы использования электронных технологий нотариусами при обеспечении доказательств // Нотариус. 2020. № 1. С. 41-43.
185. Бегичев А.В., Стрельченко Д.А. Характерные особенности наследственного права Королевства Испания // Наследственное право, 2019, № 1. С. 28-31.
186. Дигесты Юстиниана. Перевод с латинского. Т. 5: Полутом 1: Кн. 28–32 / Редкол.: Ем В.С., Иванов А.А. (науч. ред.), Копылов А.В., Кофанов Л.Л. (отв. ред.), Кулагина Е.В., Рудоквас А.Д. (науч. ред.), Савельев В.А. (науч. ред.), Суханов Е.А. (науч. ред.); Антипов Н.П. (науч. ред.), Сафронова С.С. (науч. ред.). М.: Статут, 2004. 614 с. // [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://lawlibrary.ru/izdanie50652.html> (дата обращения: 10.04.2024).
187. Долинская, Владимира Владимировна. Наследственное право Российской Федерации : Наследование по завещанию; Наследование по закону; Приобретение наследства: По III части ГК РФ / В.В.Долинская. - 2-е

изд., доп. и перераб. - Москва : Приор, 2004. - 144с. : табл. - Библиогр. в подстроч. примеч. - ISBN 5-9512-0206-X.

188. Комлев Е.Ю. Правовые основы взаимодействия органов местного самоуправления с государственными и региональными органами власти в Испании. М.: Наука, 2020. 199 с. ISBN 978-5-02-040825-8. DOI: 10.7868/9785020408258.

189. Наследственное право: учебник для магистров / М. С. Абраменков, П. В. Чугунов; отв. ред. В. А. Белов. М.: Юрайт, 2015. 423 с. Серия: Магистр // [Электронный ресурс]. Режим доступа: [https://urss.ru/PDF/add\\_ru/190964-1.pdf](https://urss.ru/PDF/add_ru/190964-1.pdf) (дата обращения: 10.04.2024).

190. Скленаж Ю.А., Русакова Е.П. Становление цифрового нотариата в РФ // Евразийский юридический журнал. 2022. № 9 (172). С. 199-204.

191. Фролова Е.Е., Берман А.М. Способы волеизъявления сторон в условиях цифровой трансформации: актуальные тренды правоприменения // Право. Журнал Высшей школы экономики. 2024. Том 17. № 3. С. 57–83. DOI:10.17323/2072-8166.2024.3.57.83.

192. Фролова Е. Е., Купчина Е. В. Цифровые инструменты защиты прав на интеллектуальную собственность: на примере блокчейн и искусственного интеллекта // Вестник Пермского университета. Юридические науки. 2023. Вып. 3(61). С. 479–498. DOI: 10.17072/1995-4190-2023-61-479-498.

## **V. Испано-русские словари**

193. Испано-русский юридический словарь / под. ред. Е.Р. Шубиной. СПб.: Юридический центр пресс, 2003.

194. Скурихин А.П. Испано-русский юридический словарь. М.: Русский язык медиа, 2005.

195. Швыркова Л.Л., Гальегос Росильо Х.А., Феликс Фернандес Л. Испано-русский юридический и экономический словарь / под ред. проф. Л.Л. Швырковой и проф. А.А. Клишаса. М.: Норма, 2015.

## VI. Электронные ресурсы

196. <https://www.ine.es>
197. <https://www.poderjudicial.es>
198. <https://www.tribunalconstitucional.es/>
199. <https://dialnet.unirioja.es>
200. <https://www.abogadosyherencias.com>
201. <https://abogadospamplona.net>
202. <https://www.informesygestiones.com>
203. <https://www.notarioscallao.org>
204. <https://www.boe.es>
205. <https://urss.ru>
206. <https://www.hayderecho.com>
207. <https://faculty.georgetown.edu>
208. <https://www.nreg.es>
209. <https://www.dyrabogados.com>
210. <https://www.notariosyregistradores.com>
211. <https://revistas.uexternado.edu>
212. <http://derechocivilvalenciano.com>
213. <http://static.luiss.it>
214. <https://minerva.usc.es>
215. <https://www.lexnavarra.navarra.es>
216. <https://www.notariado.org>
217. <https://www.hayderecho.com>
218. <http://www.academia.edu>
219. <https://www.forulege.com>
220. <http://coapinavarra.org>
221. <https://law.ku.edu>
222. <https://diariolaley.laleynext.es>

223. <https://vlex.es>
224. <https://www.consultant.ru>
225. <https://www.congreso.es>