

Юлия Сергеевна Харитонова

профессор кафедры предпринимательского права

юридического факультета

Московского государственного университета

им. М.В. Ломоносова,

доктор юридических наук

**НАСЛЕДСТВЕННЫЙ
ФОНД**

Москва

2020

УДК 347.65/.68-028.79
ББК 67.404.4
Х20

Х20 Харитонова Ю.С. Наследственный фонд. М., 2020. 56 с.

Аннотация. В работе исследуются актуальные вопросы масштабной реформы наследственного права. По мнению идеологов реформы, наследственный фонд — одна из главных новелл в данной сфере, является важным инструментом для наследования, сохранения и развития бизнеса и других активов.

Автор: Ю.С. Харитонова, профессор кафедры предпринимательского права юридического факультета Московского государственного университета имени М.В. Ломоносова, доктор юридических наук.

Издание предназначено для нотариусов, практикующих юристов, студентов юридических факультетов при изучении дисциплин «Гражданское право», «Нотариат», аспирантов, а также для всех интересующихся вопросами наследственного права.

ОГЛАВЛЕНИЕ

ВВЕДЕНИЕ	4
ГЛАВА 1. НАСЛЕДСТВЕННЫЙ ФОНД КАК ИНСТРУМЕНТ НАСЛЕДСТВЕННОГО ПЛАНИРОВАНИЯ.	6
1.1. Понятие наследственного фонда	6
1.2. Наследственный фонд как вид фонда	9
1.3. Наследственный фонд как наследник	14
ГЛАВА 2. СОЗДАНИЕ НАСЛЕДСТВЕННОГО ФОНДА	19
2.1. Завещание с условием о создании наследственного фонда	20
2.2. Решение наследодателя о создании наследственного фонда	24
2.3. Устав наследственного фонда	30
2.4. Условия управления наследственным фондом	33
ГЛАВА 3. НАСЛЕДСТВЕННЫЙ ФОНД КАК УЧАСТНИК ОБОРОТА	39
3.1. Органы управления наследственного фонда	39
3.2. Имущество наследственного фонда	43
3.3. Выгодоприобретатели наследственного фонда	47

ВВЕДЕНИЕ

В июле 2017 года в России началась масштабная реформа наследственного права. После жарких дискуссий юридическую общественность и законодателей убедили в необходимости совершенствования системы управления наследственным имуществом в целях сохранения и защиты бизнес-единиц наиболее успешных и обеспеченных граждан. Первое чтение законопроекта состоялось в 2016 году, однако после всех правок и согласований он был одобрен в значительно усеченном виде¹. В 2017 году был принят Федеральный закон от 29.07.2017 № 259-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и третью Гражданского кодекса Российской Федерации» (далее — Закон № 259-ФЗ).

Какова же главная идея изменений? Обеспечение сохранности бизнеса после смерти наследодателя. Как поясняли идеологи реформы, наследственный фонд — это одна из главных новелл в данной сфере, является важным инструментом для наследования, сохранения и развития бизнеса и других активов, который позволит сразу после смерти наследодателя передавать бизнес в управление профессионалам². П.В. Крашенинников также указал, что наследственный фонд — это способ управления наследственной массой: деньгами, бизнесом и другими активами, которые остаются после смерти собственника. Фактически все наследуемое имущество теперь аккумулируется именно там³. Использование конструкции наследственного фонда призвано сохранить благосостояние наследников, чтобы они не растратили имущество, которым они, по мысли наследодателя, не смогут достойно управлять.

Многие эксперты обращали внимание, что введение новых конструкций в систему наследственного права будет востребовано меньшинством обеспеченных граждан⁴. Однако практика показывает, что в первую очередь опробовать нововведения склонны не самые крупные

¹ Подробнее см.: Дума поддержала введение в ГК совместного завещания, наследственного договора и фонда // URL: <https://pravo.ru/news/view/129970/>; Очевидные пробелы: эксперты поговорили о реформе наследственного права // URL: <https://pravo.ru/story/view/139064/>.

² Крашенинников П.В. Наследство до востребования // Российская газета. 2017. 1 августа.

³ Мельник Г. Что такое наследственный фонд? // Парламентская газета. 2017. 26 июля.

⁴ См., напр.: Мотив введения большинства новелл, касающихся наследственного права, — обеспечить наследование бизнеса / Интервью Наталии Рассказовой // URL: https://zakon.ru/discussion/2017/06/29/motiv_vvedeniya_bolshinstva_novell_kasayuschihsva_nasledstvennogo_prava_-_obespechit_nasledovanie_bi.

бизнесмены и собственники и не самые осторожные. Поэтому появление новой конструкции в законе должно быть в любом случае понятно для всех граждан — наследодателей и наследников.

В результате проведенной работы в Гражданском кодексе Российской Федерации (ГК РФ) появилась статья 123.20-1, согласно которой гражданин может распорядиться на случай смерти о создании некоммерческой организации в форме фонда, которая после учреждения нотариусом станет наследником завещанного ей имущества наследодателя. Это и предлагается рассматривать в качестве нового способа управления активами гражданина — хоть и отложенное во времени, но распоряжение (наследственное) принадлежащим гражданину имуществом в пользу субъекта, который связан интересами наследственного имущества и условиями управления, разработанными наследодателем.

Правовой статус наследственного фонда представляет большой научный интерес, а также вызывает много вопросов на практике — пока в основном при составлении завещаний и документов, опосредующих создание наследственного фонда.

Эксперты отмечают, что введение новых положений в ГК РФ породило больше вопросов, чем дало ответов. В настоящей работе автор попытался обобщить имеющиеся правила о такого рода организациях, учесть вопросы нотариусов и адвокатов практического характера, сформировать общее видение возникающих проблем доктринального и прикладного характера и наметить пути их решения.

ГЛАВА 1. НАСЛЕДСТВЕННЫЙ ФОНД КАК ИНСТРУМЕНТ НАСЛЕДСТВЕННОГО ПЛАНИРОВАНИЯ

1.1. ПОНЯТИЕ НАСЛЕДСТВЕННОГО ФОНДА

Согласно статье 123.20-1 ГК РФ гражданин может распорядиться на случай смерти о создании некоммерческой унитарной организации в форме фонда, которая после учреждения нотариусом станет наследником завещанного ей имущества наследодателя. Возникнет такой субъект наследования только после смерти завещателя, но будет работать и подчиняться условиям, которые наследодатель определит при жизни. При этом важным моментом является не только указание на то, что фонд призывается к наследованию только по завещанию, но и то, что такой наследник не может отказаться от принятия наследства.

Наследственный фонд является самостоятельным видом юридических лиц. Согласно ГК РФ это вид фонда со значительными особенностями и исключениями в правовом статусе, который рассматривается как способ управления наследственной массой на случай смерти лица⁵.

По мнению М.А. Карташова⁶, предложенная российским законодателем конструкция создания фонда физическим лицом на основе наследственного имущества имеет определенное сходство с фондами, которые широко распространены в правовых системах Западной Европы. Основу существования такой правовой формы составляют два правовых принципа: нераздельности и статичности наследственного имущества. Под нераздельностью понимается такое правовое состояние, которое предупреждает расщепление (разделение) объектов наследования. Статичность наследственного имущества выражается в замирании (неизменном состоянии) объектов наследования, в котором они находились при фиксации прав до даты смерти наследодателя.

Собственно, фонды такого рода, сходные по признакам правовой формы, но различные по целям создания и характеру деятельности, насчитывают уже многовековую историю как в Америке, так и в Европе. Российский наследственный фонд воспринял характерные особенности фонда континентальной правовой системы⁷.

⁵ Подробнее см.: Харитонов Ю.С. Наследственный фонд как инструмент эффективной практики бизнес-планирования // *Хозяйство и право*. 2018. № 1. С. 96–105.

⁶ Карташов М.А. Наследственный фонд: новое российское законодательство и иностранный опыт // *Современное право*. 2017. № 10. С. 83–90.

⁷ Там же.

В настоящее время в России предусмотрены только посмертные наследственные фонды, тогда как во многих юрисдикциях наследственные фонды подразделяются на два вида:

— фонды, созданные при жизни учредителя и продолжающие существовать по воле умершего по установленным им при жизни в завещании условиям (прижизненные фонды);

— фонды, созданные после смерти учредителя на основании волеизъявления, выраженного в завещании (посмертные фонды)⁸.

В 2018 году группа депутатов во главе с председателем Комитета Госдумы по государственному строительству и законодательству Павлом Крашенинниковым предложила предоставить гражданам право создавать фонды для управления имуществом при своей жизни (прижизненные фонды)⁹. По мысли разработчиков, они будут учреждаться бессрочно или на определенный срок. Предполагается, что после смерти гражданина-учредителя такой фонд, продолжающий свою деятельность, станет наследственным¹⁰.

С учетом изложенного наследственный фонд сегодня является новым специальным субъектом наследования, особенность которого заключается в том, что он не обладает правосубъектностью на момент открытия наследства. При этом, по существу, изменяется порядок перехода имущества по наследству, поскольку при возможном прекращении наследственного фонда его имущество (как составлявшее наследственную массу на момент создания фонда, так и приращенное в ходе его деятельности) передается бенефициарам, названным наследодателем, а не лицам из числа наследников соответствующей очереди, призванным к наследованию в установленном порядке на момент открытия наследства. Фактически к таким бенефициарам будут относиться любые лица, не обязательно вообще входящие в круг потенциальных наследников. При этом права выгодоприобретателей в отношении фонда не переходят по наследству.

Наследники, становясь выгодоприобретателями наследственного фонда, получают лишь права требования к данному юридическому лицу, но не становятся собственниками имущества, обладателями корпоративных и иных прав и т.п., составляющих наследственную массу.

⁸ Крашенинников П.В. Наследственное право. 3-е изд. М., 2018.

⁹ С текстом законопроекта № 499538-7 «О внесении изменений в главу 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» и материалами к нему можно ознакомиться на официальном сайте Госдумы.

¹⁰ URL: <https://www.garant.ru/news/1204996/>.

Скроенный по зарубежным образцам наследственных трастов¹¹, российский наследственный фонд получил вполне определенную организационно-правовую форму. В условиях лаконичного специального регулирования, введенного для наследственных фондов, неурегулированными остались вопросы организационно-правового устройства последнего. Представляется, что правила о фонде не во всем соответствуют цели и назначению фонда наследственного, тем более если учесть его иностранное происхождение как правовой конструкции.

Обращаясь к опыту регулирования сходных отношений в странах системы общего права, ученые делают оговорку о невозможности полных аналогий ввиду концептуально различного понимания природы права собственности, о допустимости расщепления полномочий собственника по субъектному и временному критериям и практического выражения этих различий в наследственном праве и конструкции траста¹².

Ученый указывает, что, если обратить внимание не на форму правового регулирования, а на ее конечную цель (достижение баланса между упомянутой заинтересованностью наследодателя в определении судьбы наследственной массы на протяжении максимально длительного времени и заинтересованностью государства в недопущении изъятия имущества из оборота на необоснованно длительные периоды времени), в общем праве, прежде всего в праве Великобритании, следует указать на довольно близкий аналог — *rule against perpetuities*.

Суть этого правила, исторически установленного как законодательством, так и судебной практикой, заключается в ничтожности распоряжения имуществом (в том числе путем создания траста или завещания, создающего посмертный траст), устанавливающего такой будущей интерес в имуществе, который возникнет у выгодоприобретателя позднее чем по истечении определенного периода времени. В этой связи термин «возникновение интереса» (*vesting of the interest*) означает не передачу имущества выгодоприобретателю в его личную собственность, а лишь наделение выгодоприобретателя правовой определенностью в отношении этого интереса, лишение этого интереса условного характера¹³. С практической точки зрения достигается сходный результат, поскольку, если все выго-

¹¹ См., напр.: Графтон А.А. Трасты в английском праве: прошлое и будущее // Закон. 2016. № 5. С. 150–154; Паничкин В.Б. Современные источники наследственного права США: особенности и тенденции развития // Нотариус. 2017. № 4. С. 44–47; Ерпылева Н.Ю., Касаткина А.С. Признание наследственных трастов в странах континентальной системы права // Вестник Пермского университета. Юридические науки. 2016. № 3. С. 337–347.

¹² Алещев И.А. О предельном сроке существования частного фонда // Законодательство. 2017. № 7.

¹³ Penner J.R. *The law of Trusts*. Oxford, 2012. P. 69.

доприобретатели наделены безусловным интересом и достигли совершеннолетия, они вправе, действуя совместно, прекратить траст и получить соответствующее имущество в свою личную собственность¹⁴.

1.2. НАСЛЕДСТВЕННЫЙ ФОНД КАК ВИД ФОНДА

Согласно статье 123.17 ГК РФ фондом признается унитарная некоммерческая организация, не имеющая членства, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов и преследующая благотворительные, культурные, образовательные или иные социальные, общественно полезные цели. В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» (далее — Закон о некоммерческих организациях) допускается создание некоммерческих организаций в социальных, благотворительных, культурных, образовательных, научных и управленческих целях, а также в иных целях, направленных на достижение общественных благ. Это так называемый публичный фонд. В случае с наследственным фондом речь идет о фонде частном. Он создается в иных целях: для осуществления деятельности по управлению полученным в порядке наследования имуществом наследодателя бессрочно или в течение определенного срока в соответствии с условиями управления.

Учреждение наследственного траста как прототипа российского наследственного фонда в зарубежных правовых порядках связано с коллизией норм наследственного права и правил создания и функционирования юридических лиц¹⁵. Поэтому в некоторых случаях приоритет будет за правом наследственным (в первую очередь это коснется положений об обязательной доле), а в иных — за правилами о создании фонда как юридического лица (формирование устава, деятельность попечительского совета и др.).

Поскольку наиболее близким к наследственному фонду институтом остается фонд, рассмотрим требования, которые применимы к новому наследнику, через призму параграфа 7 главы 4 ГК РФ.

Фондом признается не имеющая членства организация, созданная на основе добровольных имущественных взносов учредителей в социальных, благотворительных, культурных, образовательных и иных общественно полезных (некоммерческих) целях (п. 1 ст. 118 ГК РФ, п. 1 ст. 7 Закона о некоммерческих организациях). К некоммерческим организациям относятся потребительские кооперативы, общественные и религиозные организации (объединения), учреждения, фонды и дру-

¹⁴ Saunders v. Vautier [1841] 4 Beav 115; Алешев И.А. Указ. соч.

¹⁵ Ерпылева Н.Ю., Касаткина А.С. Указ. соч.

гие прямо предусмотренные отдельными законами виды юридических лиц (например, ассоциации и союзы юридических лиц, некоммерческие партнерства и др.) (п. 3 ст. 50 ГК РФ).

В зависимости от прав учредителей (участников) юридического лица на его имущество фонды принято относить к группе юридических лиц — собственников, в отношении которых их учредители (участники) не сохраняют ни обязательственных, ни вещных прав. Юридические лица, учредители которых не становятся их участниками и не приобретают в них прав членства, являются унитарными юридическими лицами. К ним относятся государственные и муниципальные унитарные предприятия, фонды, учреждения, автономные некоммерческие организации, религиозные организации, государственные корпорации, публично-правовые компании (ст. 65.3 ГК РФ).

Предположим, что выбор законодателя при определении организационно-правовой формы для рассматриваемого способа сохранения активов пал на фонд по причине близости ему наследственного траста. Учредителем и создателем имущества наследственного фонда является гражданин. При этом он создает унитарную организацию, имущество которой не подлежит делению, а образует единую имущественную базу для деятельности фонда. Необходимо учесть, что для наследственного фонда в отличие от иных фондов исключены возможности участия в формировании имущества фонда других граждан и/или юридических лиц. Поскольку в российском законодательстве допустимо только индивидуальное волеизъявление в завещательном распоряжении на случай смерти, то и формироваться имущество наследственного фонда может только за счет вклада одного лица. Однако неопределенными остаются вопросы: как быть с совместным завещанием? И можно ли заключить наследственный договор с указанием фонда?

Так, в совместном завещании супругов они вправе по обоюдному усмотрению определить следующие последствия смерти каждого из них, в том числе наступившей одновременно: завещать общее имущество супругов, а равно имущество каждого из них любым лицам; любым образом определить доли наследников в соответствующей наследственной массе; определить имущество, входящее в наследственную массу каждого из супругов, если такое определение не нарушает прав третьих лиц; лишить наследства одного, нескольких или всех наследников по закону, не указывая причин такого лишения; включить в совместное завещание супругов иные завещательные распоряжения, возможность совершения которых предусмотрена ГК РФ. В то же время ранее вступившие в силу правила о наследственном фонде предусматривают только личное принятие решения о создании наследственного фонда и формирование имущества последнего из наследственной массы одного лица (ст. 123.20-1 ГК РФ).

Отличия наследственного фонда от фонда возникают во многом в связи с его непубличным характером и привязанностью к наследственным правоотношениям. Так, основной деятельностью наследственного фонда будет управление полученным в порядке наследования имуществом (п. 1 ст. 123.20-1 ГК РФ). Наследственный фонд, его устав и условия работы полностью зависят от завещания наследодателя, который является учредителем фонда, поэтому внесение каких-либо изменений в учредительный документ и в условия управления фондом не допускается, за исключением некоторых случаев и не иначе как по решению суда (п. 5 ст. 123.20-1 ГК РФ). В то же время в других видах фондов учредители вправе вносить изменения в устав и условия работы (п. 1 ст. 123.20 ГК РФ). Сведения об условиях управления наследственным фондом и отчеты об использовании им своего имущества в основном являются закрытыми (п. 9 ст. 123.20-2 ГК РФ) в отличие от требований абзаца 2 пункта 2 статьи 123.18 ГК РФ, согласно которым должно производиться ежегодное опубликование фондом отчета о его деятельности.

Своеобразием обладают цели создания, а значит, и деятельности наследственного фонда. С одной стороны, по замечанию разработчика законопроекта, «общественно полезные цели (благотворительные, культурные, образовательные или иные социальные) не “работают” в отношении наследственного фонда»¹⁶.

С другой стороны, в отличие от некоммерческих организаций в целом наследственный фонд формируется для управления полученным в порядке наследования имуществом конкретного лица. Нужно отметить, что это не единственное исключение такого рода среди фондов. Как подчеркивает Н.В. Козлова, правовое положение юридических лиц, именуемых в законодательстве фондами, отличается большим своеобразием. Классическими разновидностями фонда как организационно-правовой формы некоммерческой организации следует признать благотворительный фонд (ст. 7 Федерального закона от 11.08.1995 № 135-ФЗ «О благотворительной деятельности и добровольчестве (волонтерстве)») и общественный фонд (ст. 10 Федерального закона от 19.05.1995 № 82-ФЗ «Об общественных объединениях»). В то же время фондами называют некоторые, по сути, коммерческие организации¹⁷. Так, негосударственные пенсионные фонды преследуют вполне коммерческие цели, а вопреки названию Пенсионный фонд Российской

¹⁶ Крашенинников П.В. Наследственное право.

¹⁷ Российское гражданское право: учебник: в 2 т. / В.С. Ем, И.А. Зенин, Н.В. Козлова и др.; отв. ред. Е.А. Суханов. 2-е изд., стереотип. Т. 1: Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права. М., 2011.

Федерации и Федеральный фонд обязательного медицинского страхования являются не фондами, а государственными учреждениями.

В большинстве случаев создание наследственного фонда имеет целью образовать систему обеспечения имуществом близких для завещателя лиц, не разрушая при этом его бизнес. Занимается ли наследственный фонд в этом смысле предпринимательством?

Согласно статье 50 ГК РФ к некоммерческим относятся организации, не имеющие извлечение прибыли в качестве основной цели и не распределяющие полученную прибыль между участниками. При этом некоммерческие организации могут осуществлять приносящую доход деятельность, если это предусмотрено их уставами, лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы, и если это соответствует таким целям.

Правда, на практике некоммерческий характер деятельности трактуется достаточно широко. Так, при рассмотрении одного из споров по поводу возможности приобретения фондом права требования по договору займа суд указал¹⁸, что деятельностью, служащей достижению целей фонда поддержки и развития малого предпринимательства, признаются приносящие прибыль производство товаров и услуг, отвечающих целям создания фонда, а также приобретение и реализация ценных бумаг, имущественных и неимущественных прав, участие в хозяйственных обществах и участие в товариществах на вере в качестве вкладчика. Такое право требования может быть внесено в состав имущества фонда в натуральной форме, что не противоречит законодательству.

Цели создания публичных фондов, обозначенные в статье 2 Закона о некоммерческих организациях, достаточно широки, в том числе включают в себя управленческие цели, а также иные цели, направленные на достижение общественных благ. Целью создания наследственного фонда является управление, то есть сохранение и приумножение наследственной массы, доходы от использования которой, а в конечном счете, возможно, и все имущество фонда подлежат распределению между выгодоприобретателями. И если мы говорим о бизнесе, который предполагается сохранить с помощью управления через наследственный фонд, не будет ли здесь меняться цель деятельности фонда с некоммерческой на коммерческую? Акцент закон делает на той социально-общественной пользе, которую принесет наследственный фонд выгодоприобретателям (например, семье) наследодателя или иному определенному наследодателем кругу лиц, обществу, сохранив рабочую бизнес-единицу и развивая, возможно, благотворительные и иные направления.

¹⁸ Постановление Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 15.10.2014 № 17АП-12932/2014-ГК по делу № А60-39000/2008.

Однако в литературе подчеркивается, что семейный фонд в зарубежных правовых порядках характеризуется тем, что служит исключительно благо одной или нескольких семей и не является общепользовательным. «Некоторые федеральные земли содержат особые положения о семейных фондах, не допускающие или ограничивающие контроль и вмешательство в дела подобных фондов. Выгодоприобретатель может получать пособие от фонда безусловно либо при определенных условиях, установленных уставом. Например, стимулирование обучения, нуждаемость в помощи, поддержание исторических сооружений», — пишут ученые¹⁹.

В то же время в российском правовом порядке прямо не запрещено создание смешанных фондов, которые призваны не только обслуживать интересы семьи в широком понимании, но и преследовать общественно полезные (например, благотворительные) цели, как это делают некоторые авторитетные зарубежные организации такого типа (Фонд Нобеля или Рокфеллера, например²⁰).

Верное определение цели деятельности юридического лица важно и для решения вопроса о привлечении его руководства к ответственности в случае причинения убытков по неразумности и недобросовестности. В пункте 3 статьи 123.19 ГК РФ подчеркивается, что на лиц, уполномоченных выступать от имени фонда, распространяются нормы статьи 53.1 ГК РФ с возможностью последующего предъявления требований о возмещении убытков, причиненных такими лицами фонду.

Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.07.2013 № 62 «О некоторых вопросах возмещения убытков лицами, входящими в состав органов юридического лица» при-

¹⁹ Юридические лица в гражданском праве зарубежных стран: монография / О.В. Гаврилюк, Н.И. Гайдаенко Шер, Д.О. Грачев и др.; отв. ред. Н.Г. Семилутина. М., 2015.

²⁰ Нобелевский фонд существует почти 118 лет за счет процентов, начисляемых по ценным бумагам, в которые исполнителями вложен капитал А. Нобеля согласно его завещанию. Этот фонд, действующий в том числе в общественно полезных целях, пользуется льготами правительства, деятельность фонда за последние 60 лет привела к увеличению прибыли и стоимости активов (Nobelprize: официальный интернет-сайт Нобелевской премии // URL: <https://www.nobelprize.org>). Фонд Форда, созданный для финансирования программ в поддержку демократии, сокращения бедности, продвижения международного сотрудничества и человеческого развития, в течение 82 лет активно оказывает поддержку многим организациям по программам в области защиты прав человека, помощи беженцам, борьбы с наркоманией и алкоголизмом и др. Это неправительственная и некоммерческая организация, которая использует свой капитал для развития экономических, научных, международных, религиозных сфер деятельности, что оказывает немаловажное влияние на окружающий мир (FordFoundation: официальный интернет-сайт Фонда Форда // URL: <http://www.fordfound.org>).

меняется ко всем руководителям юридических лиц, безотносительно их принадлежности к коммерческим или некоммерческим. При этом в постановлении указывается, что директор освобождается от ответственности, если докажет, что невыгодная сделка заключена для предотвращения еще большего ущерба интересам юридического лица. А при определении интересов юридического лица следует учитывать цель деятельности организации. И хотя в данном случае в постановлении названы выгодная сделка и коммерческое юридическое лицо, в нем также указано, что директор не может быть признан действовавшим в интересах юридического лица, если он действовал в интересах одного или нескольких его участников, но в ущерб юридическому лицу. На наш взгляд, данное правило справедливо для всех видов юридических лиц.

Также отличием наследственного фонда от фонда является то, что в наследственном фонде не допускается безвозмездная передача имущества иными лицами, то есть все имущество фонда сформировано исключительно исходя из принадлежности только одному лицу, притом только физическому — завещателю, а также формируется в ходе деятельности фонда либо за счет доходов от управления его имуществом (п. 3 ст. 123.20-1 ГК РФ); в других фондах имущество может формироваться за счет имущества как физического, так и юридического лица — учредителя (п. 1 ст. 15 Закона о некоммерческих организациях).

Российским законодательством предусмотрено создание наследственного фонда на определенный срок или бессрочно. По этому поводу один из исследователей пишет: «Мы не выявили в зарубежных правовых порядках полных аналогов предлагаемой нормы о предельном сроке существования частного фонда (то есть фонда, созданного не в общественно полезных целях, а для обеспечения интересов узкого круга лиц, например членов семьи учредителя). Тем не менее историческим и современным правовым порядкам известны правовые конструкции, направленные на установление баланса между указанными интересами»²¹.

1.3. НАСЛЕДСТВЕННЫЙ ФОНД КАК НАСЛЕДНИК

В силу статьи 1116 ГК РФ к наследованию могут призываться граждане и юридические лица. Причем последние — только при наследовании по завещанию: «К наследованию по завещанию могут призываться также указанные в нем юридические лица, существующие на день открытия наследства, и наследственный фонд, учрежденный во исполнение последней воли наследодателя, выраженной в завещании».

²¹ Алещев И.А. Указ. соч.

Порядок призвания юридических лиц к наследованию имеет и характерные особенности, которые обусловлены прежде всего юридической сущностью анализируемой группы правопреемников.

Независимо от вида юридического лица единственным основанием для призвания организаций к наследованию является завещание, составленное в установленной форме. Как подчеркивалось в литературе, этот момент наиболее значителен потому, что наследодателем может быть только гражданин — физическое лицо, которое в любой момент может выразить свою волю в завещании, оставив все или часть принадлежащего ему имущества и неимущественных прав любому физическому или юридическому лицу, при условии, что имущество принадлежит наследодателю на праве собственности²².

В результате реформы наследственного права в российском правовом порядке появилась конструкция наследственного фонда, который создается как наследник по завещанию после смерти наследодателя и в качестве одной из основных целей рассматривает передачу имущественного содержания выгодоприобретателям. Как выразилась М.Е. Васляева, «фонд действует на благо выгодоприобретателей, которых определяет наследодатель самостоятельно»²³.

Новеллой российского законодательства стало правило о том, что сам фонд принимает наследство, именно он получает имущество наследодателя, являясь субъектом наследственных правоотношений, при том что фонд не обладает правосубъектностью не только на момент открытия наследства, но и после этого до момента, пока не будет произведена государственная регистрация фонда как организации.

Итак, гражданин вправе в одном завещании распорядиться своим имуществом в пользу нескольких наследников, одним из которых будет наследственный фонд. Во всяком случае, составления отдельного завещания как документа, касающегося только решения о передаче имущества наследственному фонду, не требуется.

В силу пункта 3 статьи 1154 ГК РФ принятие наследства наследственным фондом осуществляется в порядке, предусмотренном абзацем 2 пункта 3 статьи 123.20-1 ГК РФ. В чем особенности по сравнению с обычным порядком?

В соответствии со статьей 1154 ГК РФ наследник, пока не доказано иное, признается принявшим наследство, если он совершил действия,

²² Егоренкова К.Ю. О призвании к наследственному правопреемству юридических лиц // Наследственное право. 2008. № 4.

²³ Васляева М.Е. Наследственный фонд как новый способ управления бизнесом // Юридическая судьба бизнеса при расторжении брака и наследовании: монография / Отв. ред. И.В. Ершова, А.Н. Левушкин. М., 2019. С. 274.

свидетельствующие о фактическом принятии наследства, в частности если наследник: вступил во владение или в управление наследственным имуществом; принял меры по сохранению наследственного имущества, защите его от посягательств или притязаний третьих лиц; произвел за свой счет расходы на содержание наследственного имущества; оплатил за свой счет долги наследодателя или получил от третьих лиц причитавшиеся наследодателю денежные средства.

Как разъяснено в пункте 36 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 29.05.2012 № 9 «О судебной практике по делам о наследовании», под совершением наследником действий, свидетельствующих о фактическом принятии наследства, следует понимать совершение предусмотренных пунктом 2 статьи 1153 ГК РФ действий, а также иных действий по управлению, распоряжению и пользованию наследственным имуществом, поддержанию его в надлежащем состоянии, в которых проявляется отношение наследника к наследству как к собственному имуществу. В качестве таких действий, в частности, могут выступать подача в суд заявления о защите своих наследственных прав, обращение с требованием о проведении описи имущества наследодателя, осуществление оплаты коммунальных услуг, страховых платежей, возмещение за счет наследственного имущества расходов, предусмотренных статьей 1174 ГК РФ, иные действия по владению, пользованию и распоряжению наследственным имуществом.

Однако при создании наследственного фонда последний не может не принять наследство или отказаться от него. При этом по смыслу ГК РФ принятие фондом наследства сопровождается выдачей свидетельства о праве на наследство в срок, указанный в решении об учреждении наследственного фонда, но не позднее срока, предусмотренного статьей 1154 ГК РФ. В случае неисполнения нотариусом обязанности выдать наследственному фонду свидетельство о праве на наследство он вправе обжаловать бездействие нотариуса. В то же время на наследственный фонд не возлагается какой-либо специальной ответственности в связи с несвоевременным обращением за свидетельством о наследстве.

Как подчеркивается в «Комментарии к Основам законодательства Российской Федерации о нотариате» под редакцией К.А. Корсика, по истечении срока отложения выдачи свидетельства о праве на наследство по завещанию наследственному фонду свидетельство о праве на наследство другим наследникам выдается в соответствии с обстоятельствами по конкретному наследственному делу²⁴.

²⁴ Комментарий к Основам законодательства Российской Федерации о нотариате (постатейный) / В.В. Аргунов, Т.А. Арчугова, А.В. Бегичев и др.; под ред. К.А. Корсика. М., 2018.

В любом случае состав наследственной массы для передачи наследственному фонду может определяться долго, а в соответствии с абзацем 2 пункта 3 статьи 123.20-1 ГК РФ свидетельство выдается в срок, указанный в решении об учреждении (после регистрации фонда). На сегодня прямо не решен вопрос, возможно ли выдать дополнительное свидетельство после обнаружения нового имущества.

При расчете обязательной доли учитывается стоимость имущества, которое войдет в наследственный фонд. Следовательно, имущество наследственного фонда должно формироваться за минусом доли имущества, причитающейся обязательному наследнику. Это особенно важно в ситуации, когда наследник обязательной доли не является выгодоприобретателем.

Однако затруднения вызывает вопрос: как быть в случае, если есть обязательные наследники, а они своевременно (после срока, указанного в решении об учреждении наследственного фонда) не объявились? В этой ситуации невозможно рассчитать обязательную долю, а следовательно, определить долю наследственного фонда.

В литературе упоминается прошедшая в предыдущие исторические периоды дискуссия о допустимости использования фонда для обхода норм о наследовании, равно как и разрешение этой дискуссии в пользу как частных фондов в целом, так и возможности их бессрочного существования в частности²⁵.

Развернулась дискуссия относительно характеристики наследственного фонда как института планирования в наследственных отношениях. Некоторые авторы указывали на то, что это способ ухода от налога на наследование и защита капитала. Возникают некоторые ограничения на использование капитала, но все определяется договором между реальным бенефициаром и номинальным. А поскольку фонд имеет статус некоммерческой организации, то он получает льготы или полное освобождение от других видов налогов, в том числе от налога на доходы²⁶. В то же время в России никаких особенностей налогообложения наследственного фонда Закон № 259-ФЗ не содержит. Налоговый кодекс Российской Федерации также не предусматривает особенностей налогообложения наследственного фонда, приравнивая это учреждение к режиму налогообложения всех некоммерческих организаций. Между тем, как подчеркивает М.А. Карташов, эти положения имеют концептуальное значение. В частности, будут ли предусмотрены законодатель-

²⁵ Braun A., Rithel A. *Passing Wealth on Death: Will-Substitutes in Comparative Perspective*. London, 2016. P. 147.

²⁶ Катасонов В.Ю. Это способ ухода от налога на наследование и защита капитала // URL: https://ruskline.ru/news_rl/2013/02/21/eto_sposob_uhoda_ot_naloga_na_nasledovanie_i_zawita_kapitala/.

ством РФ особенности налогообложения передачи права собственности на имущество фонда или права пользования таким имуществом выгодоприобретателю, отдельные правила налогообложения периодических и регулярных выплат выгодоприобретателю²⁷. Между тем ключевыми причинами появления в правовой доктрине такой формы наследования, как фонд, явились именно создание благоприятных условий для последующего наследования, сохранение наследственного имущества, обеспечение иных благоприятных гражданско-правовых и налоговых последствий при переходе прав на наследственное имущество наследникам. Поэтому при выборе европейского фонда в качестве правового средства для передачи наследственного имущества заинтересованными лицами, нотариусами и адвокатами всегда учитываются критерии налогообложения и их применение в определенных странах, где может находиться имущество, квалификация имущества и ее влияние на налогообложение, средства благоприятного налогообложения при международном наследовании²⁸. В силу благоприятного налогообложения доходов, приобретаемых от европейского фонда, эта форма наследования приобрела завидную популярность у резидентов европейских стран, имеющих высокие ставки налогообложения доходов физических лиц²⁹.

Таким образом, создание специального фонда при жизни предпринимателя либо установление траста в иностранной юрисдикции позволит устранить все проблемы по отладке управления имуществом, поиску профессионального и лояльного руководства, проконтролировать работу юридического лица. В случае с посмертным фондом многие проблемы юридического и фактического характера потребуются предусмотреть еще на стадии формирования условий завещания. В этом наследодатели полагаются на опыт и знания нотариуса. Однако в целом можно констатировать, что перечисленные проблемы остаются актуальными для нашей практики и новеллы ГК РФ пока не позволяют решить их.

²⁷ Карташов М.А. Указ. соч.

²⁸ Там же.

²⁹ Например, налогообложение фондов Лихтенштейна является более благоприятным, чем корпораций и иных предприятий. Физические лица — выгодоприобретатели фонда освобождены от налога на наследование и дарение, а фонд — от налога на капитал и на акции. Налог на доходы фонда составляет 12,5% в год, но не менее 1100 евро. При определенных условиях фонд с общественно полезными целями освобождается от налогообложения доходов, если реально осуществляет такую деятельность. Кроме того, княжество располагает развитой сетью соглашений об устранении двойного налогообложения с 55 странами, включая Германию, Австрию, США, Великобританию, Кипр, Мальту, ОАЭ, Монако и Швейцарию, что позволяет шире использовать такой фонд при планировании наследования (см.: Карташов М.А. Указ. соч.).

ГЛАВА 2. СОЗДАНИЕ НАСЛЕДСТВЕННОГО ФОНДА

Чтобы создать такой вид юридического лица, прежде всего наследодателю необходимо составить завещание, в котором говорится о создании наследственного фонда, его уставе, условиях управления, сроках образования имущества фонда и другой основной информации юридического лица. Все это определяется наследодателем при жизни и не может быть изменено после его смерти. Оформление всех документов осуществляется в нотариальном порядке в рамках наследственного дела.

Основы законодательства Российской Федерации о нотариате установили порядок действий нотариуса при оформлении наследственных прав по завещанию, предусматривающему создание наследственного фонда, с целью создания юридического лица наследственного фонда в качестве наследника по такому завещанию (ст. 63.2). При отсутствии этой регламентации реализация установленных статьей 123.20-1 ГК РФ жестких временных требований к действиям нотариуса по созданию наследственного фонда была бы невозможна.

В литературе не раз отмечалось, что порядок создания юридического лица как самостоятельная правовая категория в действующем законодательстве не отличается последовательностью и единообразием³⁰. Общим требованием является указание на то, что при создании нового субъекта права в виде юридического лица требуется осуществление следующих действий: 1) принятие заинтересованными лицами решения о создании юридического лица с оформлением учредительных документов; 2) их представление в уполномоченный орган для государственной регистрации юридического лица; 3) принятие уполномоченным органом решения о внесении записи о создании юридического лица в Единый государственный реестр юридических лиц (ЕГРЮЛ). При создании наследственного фонда своеобразием обладают все названные этапы.

В случае неисполнения нотариусом обязанности по созданию наследственного фонда он может быть создан на основании решения суда по требованию душеприказчика или выгодоприобретателя наследственного фонда. Кроме того, действия нотариуса по созданию наследственного фонда могут быть оспорены выгодоприобретателями наследственного фонда, душеприказчиком или наследниками, если нотариусом нарушены содержащиеся в завещании или решении об учреждении

³⁰ Юридические лица в российском гражданском праве: монография: в 3 т. / А.В. Габов, К.Д. Гасников, В.П. Емельянец и др.; отв. ред. А.В. Габов. Т. 3: Создание, реорганизация и ликвидация юридических лиц. М., 2015.

наследственного фонда распоряжения наследодателя относительно его создания и условий управления.

В то же время в ГК РФ нет прямого указания на то, что нотариус обязан, удостоверяя завещание, проверять, содержит ли решение об учреждении наследственного фонда все сведения, предусмотренные пунктом 4 статьи 50.1 ГК РФ, или правильность составления устава. То есть нотариус не обязан, пока на нормативном уровне не созданы иные правила, проверять и контролировать законность и соответствие закону документов наследственного фонда при составлении завещания.

2.1. ЗАВЕЩАНИЕ С УСЛОВИЕМ О СОЗДАНИИ НАСЛЕДСТВЕННОГО ФОНДА

Учредителем и создателем имущества наследственного фонда является гражданин. В силу статьи 123.20-1 ГК РФ наследственным фондом признается создаваемый в порядке, предусмотренном ГК РФ, во исполнение завещания гражданина и на основе его имущества субъект гражданского права. Содержание завещания предопределяется принципом свободы завещания, дающим возможность завещателю по своему усмотрению завещать имущество любым лицам, любым образом определить доли наследников в наследстве, лишить наследства одного, нескольких или всех наследников по закону, не указывая причин такого лишения, а в случаях, предусмотренных ГК РФ, включить в завещание иные распоряжения (ст. 1119 ГК РФ).

Согласно правилам традиционный юридический состав, на основании которого обычно возникает юридическое лицо (принятие решения о создании, утверждение учредительных документов, внесение записи в ЕГРЮЛ), может быть усложнен в отдельных, указанных в законе случаях. В отношении наследственного фонда таким дополнительным фактом следует назвать наличие завещания как распоряжения учредителя на случай смерти.

Возникновение наследственного фонда как субъекта наследственных отношений возможно только в случае полного юридического состава: завещания; решения о создании; устава наследственного фонда; правил управления; согласия кандидатов в исполнительные органы фонда; регистрации юридического лица в ЕГРЮЛ.

Совершение завещания как волевой акт отображает действия, направленные на достижение конкретного юридического результата, который может возникнуть в рамках появления из указанного действия конкретных прав и обязанностей, что рассматривается большинством

ученых как признак сделочной природы завещания³¹. Возникновение наследственного фонда невозможно на основании только завещания или только решения о создании фонда.

К завещанию, условия которого предусматривают создание наследственного фонда, в обязательном порядке прикладываются три документа: решение завещателя об учреждении наследственного фонда, устав фонда, а также условия управления наследственным фондом. Буквальное прочтение норм ГК РФ указывает на то, что составления требуют все три перечисленных документа. И если в обычных ситуациях для фонда в Министерство юстиции Российской Федерации как уполномоченное на данный момент регистрировать все виды некоммерческих организаций подаются заявление, решение об учреждении фонда и устав, то применительно к наследственному фонду требуется еще представление условий управления. При этом наследодатель лишь принимает решение о создании наследственного фонда с отражением этого условия в завещании и формирует устав и условия его функционирования, но заявление о регистрации юридического лица составляется, подписывается и подается в уполномоченный орган нотариусом.

В связи с вступлением в силу Закона № 259-ФЗ в статье 1124 «Общие правила, касающиеся формы и порядка совершения завещания» ГК РФ появилось правило, согласно которому названные выше документы (решение об учреждении фонда, устав и условия управления им) являются неотъемлемой частью завещания, условия которого предусматривают создание наследственного фонда.

При этом установлено, что нотариальному удостоверению подлежат все экземпляры завещания, включающего в себя решение завещателя об учреждении наследственного фонда, устав фонда, а также условия управления наследственным фондом. Таких экземпляров завещания в силу прямого указания в пункте 5 статьи 1124 ГК РФ должно быть три. Указано, что один экземпляр завещания (включающий в себя составленные завещателем решение об учреждении фонда, устав фонда, а также условия управления наследственным фондом) хранится у нотариуса. Еще один экземпляр решения об учреждении наследственного фонда вместе с уставом после смерти завещателя передается нотариусом в уполномоченный государственный орган. Значит ли это, что указанный набор документов передается вместе с завещанием, неотъемлемой частью которого признается этот комплект? Разумеется, нет. Раскрытие информации о сути завещания, передача данного документа для под-

³¹ Кирилловых А.А. Завещательное распоряжение в современном гражданском праве. М., 2011.

тверждения правомерности обращения нотариуса в регистрирующий орган или для иных целей в законе не предусмотрены.

Установлена только необходимость представления нотариусом заявления о регистрации наследственного фонда, решения об учреждении, устава и правил управления. Завещание в составе подлежащего к передаче на регистрацию комплекта документов не упомянуто.

Далее, ГК РФ предполагает, что третий экземпляр решения об учреждении наследственного фонда вместе с уставом и условиями управления передается нотариусом лицу, выполняющему функции единоличного исполнительного органа фонда.

А в случаях, предусмотренных завещанием, нотариус обязан передать копию решения об учреждении наследственного фонда вместе с уставом и условиями управления наследственным фондом выгодоприобретателю.

При регистрации завещания в реестре нотариальных действий Единой информационной системы нотариата скан-образ завещания присоединяется к реестровой записи в виде четырех файлов: непосредственно текста завещания, который может содержать распоряжение всем имуществом или его частью как в пользу наследственного фонда, так и в пользу иных наследников; решения завещателя о создании наследственного фонда; устава наследственного фонда; условий управления фондом³².

Самыми острыми в практическом плане сегодня кажутся проблемы процедурного характера. Нотариусы и их потенциальные клиенты — завещатели столкнулись с чрезвычайной зарегулированностью содержания устава фонда и большим числом неясностей по формированию самого решения о наследственном фонде в завещании. Достоинством европейских форм наследственного правопреемства в таком виде является их простота. В российском варианте наследодатель при составлении завещания фактически должен не только предусмотреть все, что касается известных ему вопросов управления фондом, но и предположить, кто в будущем будет управлять фондом, получать доход от его деятельности и как будет меняться его устав.

Законом дается три дня для подачи документов нотариусом со дня открытия наследства. В то же время нельзя забывать, что в управление фонду граждане заинтересованы передавать имущество, которое по своей специфике требует управления. Поэтому возможности по моменту получения доступа к управлению имуществом следует сравнивать не с общим порядком наследования, а со сроками принятия наслед-

³² Игнатенко А.В., Куропатская Е.Г. Новеллы наследственного и договорного права: правоприменение в нотариальной деятельности // Нотариальный вестник. 2018. № 8. С. 2–16.

ственной массы в доверительное управление. Однако здесь мы должны констатировать, что основная проблема оказалась нерешенной. Ведь обычно нотариус испытывает затруднение не в том, чтобы учредить доверительное управление как таковое, а в том, чтобы найти подходящую кандидатуру управляющего. В ГК РФ этот вопрос остался нерешенным. Завещатель указывает, кто будет выполнять роль единоличного исполнительного органа фонда, и даже может подназначить ему заместителя. Однако по смыслу части 2 пункта 3 статьи 123.20-1 ГК РФ такое лицо (лица) может и отказаться. Это приведет к невозможности направить заявление о регистрации наследственного фонда в Минюст России. Для минимизации рисков отказа лица войти в состав органов управления фонда можно было бы поручать эту миссию юридическому лицу, менее подверженному субъективным проявлениям при принятии решений. Кроме того, чем раньше составлено завещание с решением о создании наследственного фонда, тем меньше возможностей определить конкретное лицо, которому можно будет поручить управление наследственным бизнесом через фонд. Ведь с течением времени отношения между завещателем и его окружением могут значительно меняться. Прибавим сюда надежду на профессионализм управляющего лица, о котором упоминали и разработчики законопроекта, подчеркивая отсутствие у наследников желания или способностей вести бизнес наследодателя после его кончины.

Поскольку в силу части 2 пункта 2 статьи 123.20-1 ГК РФ завещание, условия которого предусматривают создание наследственного фонда, включает в себя также решение о создании наследственного фонда, учитывая требования к содержанию решения о создании наследственного фонда, речь будет идти о необходимости отчасти повторения содержания решения в завещании. Однако решение об учреждении фонда не должно поглощаться завещанием с учетом того, что в дальнейшем решение подлежит передаче в регистрирующий орган, в то время как завещание может содержать и иную информацию, отражающую волю наследодателя в отношении имущества, не входящего в состав имущества фонда³³. Устав и условия управления наследственным фондом характеризуют правоспособность юридического лица и не входят в число актов, определяющих волю завещателя при распоряжении имуществом. В то же время по смыслу норм статьи 50.1 ГК РФ воля наследодателя о порядке, размере, способах и сроках образования имущества наследственного фонда должна быть выражена в дополнение к условиям завещания в решении о создании наследственного фонда.

³³ См.: Харитонов Ю.С. Создание наследственного фонда: комментарий законодательства // Нотариальный вестник. 2018. № 4. С. 13–24.

В завещании должно быть перечислено конкретное имущество, которое должен получить наследственный фонд, или возможно указание на «все имущество».

Законом прямо установлено ограничение: закрытое завещание, условия которого предусматривают создание наследственного фонда, ничтожно (п. 5 ст. 1126 ГК РФ).

Нельзя не упомянуть, что действие правила о том, что завещатель вправе отменить или изменить совершенное завещание, не опровергается. То есть завещание с условием о создании наследственного фонда даже при наличии всех сопутствующих документов не обладает приоритетом по отношению к иным, последующим завещательным распоряжениям наследодателя в отношении того же имущества. Условие о создании наследственного фонда может быть одним из пунктов завещания, в котором содержатся и иные распоряжения гражданина (например, все имущество может быть завещано наследственному фонду, наследникам и наследственному фонду и т.п. в любых сочетаниях по усмотрению завещателя).

2.2. РЕШЕНИЕ НАСЛЕДОДАТЕЛЯ О СОЗДАНИИ НАСЛЕДСТВЕННОГО ФОНДА

В соответствии с пунктом 4 статьи 50.1 ГК РФ решение о создании наследственного фонда обладает определенной спецификой по сравнению с иными решениями об учреждении юридического лица, которая, на наш взгляд, заслуживает внимания. Вслед за Ю.С. Поваровым³⁴ подчеркнем, что применительно к рассматриваемому виду юридических лиц специальные правила вытесняют действие общих предписаний о фондах вообще (п. 5 ст. 123.17 ГК РФ).

Начнем с того, что в действующем гражданском законодательстве отсутствует единообразие в правовом регулировании оснований возникновения юридических лиц. Существует мнение, что это зачастую приводит на практике к возникновению споров как между учредителями и регистрирующим органом, так и между учредителями³⁵. Приведенное утверждение относилось его авторами к выделению перечня документов, из которых достоверно можно было бы установить волю учредителей, направленную на создание и дальнейшую деятельность

³⁴ Поваров Ю.С. Управление наследственным фондом: структурно-организационный аспект // Защита субъективных прав и охраняемых законом интересов в условиях конвергенции частного и публичного права: сборник статей VIII Ежегодной научно-практической конференции «Коршуновские чтения». М., 2018.

³⁵ Юридические лица в российском гражданском праве. Т. 3.

юридического лица, относящегося к определенной классификационной группе (коммерческие или некоммерческие, корпорации или учреждения и т.д.). На наш взгляд, здесь речь может идти не только об уставе и учредительном договоре, но и о решении о создании юридического лица. Последнее не является учредительным документом, однако очевидно, что в связи с распоряжением на случай смерти выражение воли наследодателя осуществляется не только в завещании, но и в обязательно составляемом и удостоверяемом нотариусом решении о создании фонда.

Согласно ГК РФ решение об учреждении наследственного фонда принимается гражданином при составлении им завещания и должно содержать сведения об учреждении наследственного фонда после смерти этого гражданина, об утверждении этим гражданином устава наследственного фонда и условий управления наследственным фондом.

Представляется целесообразным проведение анализа природы и содержания данного решения с точки зрения теории юридических лиц. Прежде всего следует обратить внимание на решения о создании юридических лиц вообще, а также о создании отдельных видов организационно-правовых форм юридического лица.

По общему правилу учреждение юридического лица представляет собой создание одним или более субъектами права (учредителями) нового субъекта, который не является правопреемником другого юридического лица³⁶. В случае учреждения юридического лица одним лицом решение о его учреждении принимается учредителем единолично (ст. 50.1 ГК РФ). Тем самым для возникновения юридического лица необходимо волеизъявление заинтересованных лиц (волевой акт). Как писал Г.Ф. Шершеневич, учредителям принадлежит идея создания юридического лица и разработка плана для ее осуществления³⁷. Все это справедливо для создания наследственного фонда. С той лишь поправкой, что заявление о регистрации подается после смерти учредителя, а факт формирования и выражения на то его воли свидетельствует нотариус.

В юридической науке правовая природа решения о создании юридического лица до сих пор остается предметом дискуссий³⁸. Содержание

³⁶ Корпоративное право: учебный курс: в 2 т. / Е.Г. Афанасьева, В.А. Вайпан, А.В. Габов и др.; отв. ред. И.С. Шиткина. Т. 1. М., 2017.

³⁷ Шершеневич Г.Ф. Курс торгового права. Т. 1. М., 2003. С. 403–405.

³⁸ См.: Гражданское право: актуальные проблемы теории и практики / Под общ. ред. В.А. Белова. М., 2008. С. 277–278; Козлова Н.В. Правосубъектность юридического лица. М., 2005 // СПС «КонсультантПлюс»; Цепов Г. Договор или обязательство? // Журнал для акционеров. 1999. № 1. С. 36.

норм действующего законодательства позволяет утверждать, что законодатель не распространил на решение о создании юридического лица правовой режим гражданско-правовой сделки³⁹. На наш взгляд, нет оснований считать, что общие положения о сделках в рамках главы 9 ГК РФ, а также правовое регулирование отдельных традиционных договоров (например, о простом товариществе) следует распространять на решения о создании юридических лиц. В этом смысле решение наследодателя не может быть квалифицировано в качестве сделки, являясь решением о создании юридического лица, порождающим установленные в законе гражданско-правовые последствия.

Имеется в виду, что буквальное прочтение статьи 181.1 ГК РФ позволило некоторым исследователям сделать вывод, что закон разделил решения собрания на два вида: порождающие правовые последствия и не порождающие, — при этом не раскрыв его правовой природы, что потребовало дифференциации решений собраний по правовым последствиям на решения — юридические факты и решения, не являющиеся юридическими фактами⁴⁰.

В.К. Андреев в качестве отличия решения собрания от сделки называет то, что решения собрания порождают правовые последствия, а не непосредственно гражданские права и обязанности. Ученый приходит к выводу, что решения собраний — это действия участников гражданско-правового образования, направленные на возникновение правовых последствий в случаях, указанных в законе, и обязательные для лиц, имеющих право участвовать в данном собрании⁴¹. Полагаем, очевидно, что решение наследодателя влечет установленные в законе гражданско-правовые последствия.

Спецификой решения о создании наследственного фонда является то, что оно всегда принимается единолично. Это сближает решение о создании наследственного фонда с решением о создании частного учреждения. В силу норм пункта 2 статьи 13 Закона о некоммерческих организациях создание юридического лица путем учреждения осуществляется по решению одного или нескольких его учредителей. Как отмечает Ю.Г. Лескова применительно к некоммерческим организациям, чаще всего учредитель — это создатель юридического лица, принявший

³⁹ Гражданский кодекс Российской Федерации. Постатейный комментарий к главам 6–12 / Д.Х. Валеев, А.В. Габов, М.Н. Илюшина и др.; под ред. Л.В. Санниковой. М., 2014 (автор комментария к разделу — Ю.С. Харитонов).

⁴⁰ Беджаше Л.К., Степанов Ю.Г. Правовая природа решений собраний // Теория и практика общественного развития. 2014. № 15. С. 133–136.

⁴¹ Андреев В.К. Решения собраний // Цивилист. 2013. № 3. С. 63–72.

решение о его образовании⁴². Притом закон исключает создание частного учреждения несколькими лицами — соучредительство не допускается (п. 2 ст. 123.21 ГК РФ).

Решение о создании юридического лица всегда является частью юридического состава. Однако применительно даже к корпорациям как коллективным образованиям допускается принятие решения одним учредителем — в так называемой компании одного лица. При этом природа решения, им принимаемого, не меняется.

Как известно, под компанией одного лица понимается хозяйственное общество, имеющее единственного участника, оно создается решением единственного учредителя. Этим решением формируются органы управления общества и утверждается его устав. Договор об учреждении отсутствует.

Н.В. Козлова и С.Ю. Филиппова верно указывают, что, «по сути, АО одного лица является унитарным юридическим лицом... Для того чтобы не создавать специальную форму унитарного юридического лица с ограниченной ответственностью, законодатель допускает ведение такой деятельности в форме АО»⁴³. М.И. Кулагин называет их «юридическими мутантами»⁴⁴. Сравнение решения компании одного лица как корпоративного образования и решения о создании наследственного фонда как унитарной организации позволяет увидеть следующее. Мы обнаруживаем близость компании одного лица и наследственного фонда в том, что фонд, по существу, как и компания одного лица, получает наследственное имущество в управление в целях его увеличения, что возможно именно с помощью ведения деятельности, направленной на получение прибыли. Решение о передаче имущества учредителем таким организациям носит распорядительный характер.

Компании одного лица имеют существенные особенности создания и деятельности: решения единственного участника принимаются единолично и оформляются письменно, соответственно, не нужно и удостоверять решения общего собрания. Однако решения о создании таких компаний имеют квалифицированную письменную форму, как и решения о создании наследственного фонда.

⁴² Лескова Ю.Г. Реформирование системы некоммерческих организаций в гражданском законодательстве РФ: новые правила и новые проблемы // Актуальные проблемы российского права. 2014. № 9. С. 1899–1905.

⁴³ Гражданский кодекс Российской Федерации. Постатейный комментарий к главам 1–5 / Под ред. Л.В. Санниковой. М., 2015. С. 472.

⁴⁴ Кулагин М.И. Избранные труды по акционерному и торговому праву. М., 2004. С. 21–22.

В то же время по общему правилу не могут быть учредителями хозяйственных обществ государственные и муниципальные служащие, которым запрещено не только заниматься предпринимательской деятельностью, но и приобретать ценные бумаги, по которым может быть получен доход⁴⁵. Это ограничение, адресованное физическим лицам, не касается создания наследственных фондов, которые формально не должны преследовать цели получения прибыли.

Решение о создании юридического лица относится к числу документов, которые в обязательном порядке должны быть представлены в регистрирующий орган при государственной регистрации юридического лица. Так, согласно пункту «б» статьи 12 Федерального закона от 8.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» такое решение может быть представлено в виде протокола, договора или иного документа в соответствии с законодательством Российской Федерации. В соответствии с подпунктом 3 пункта 5 статьи 13.1 Закона о некоммерческих организациях для государственной регистрации некоммерческой организации при ее создании представляется решение о создании некоммерческой организации и об утверждении ее учредительных документов с указанием состава избранных (назначенных) органов в двух экземплярах.

Наследственный фонд регистрируется на основании решения учредителя, представленного нотариусом. Но специфика существования фонда как наследника по завещанию, по существу, делает невозможным отсутствие завещания при существовании решения о создании данного юридического лица. По смыслу норм ГК РФ, решение о создании наследственного фонда обладает с юридической точки зрения самостоятельностью по отношению к завещанию. Содержание решения о создании наследственного фонда регулируется ГК РФ (ст. 50.1) и отличается от условий завещания.

Мы полагаем, что решение о создании наследственного фонда может быть признано самостоятельным видом распоряжения на случай смерти наравне с выделенными С.Ю. Филипповой⁴⁶ указанием выгодоприобретателей в отдельных видах договоров, распоряжениями на случай смерти в виде положений устава или учредительного договора организации, определяющих правовые последствия смерти участника такой организации, завещательным распоряжением правами на денежные

⁴⁵ См. статьи 13, 17 Федерального закона от 27.07.2004 № 79-ФЗ «О государственной гражданской службе в Российской Федерации», статью 14 Федерального закона от 2.03.2007 № 25-ФЗ «О муниципальной службе в Российской Федерации».

⁴⁶ Филиппова С.Ю. Распоряжения на случай смерти: опыт систематизации норм частного права // Вестник Московского университета. Серия «Право». 2017. № 4. С. 29–46.

средства в банке, распоряжением, используемым в родительских правоотношениях о назначении опекуном или попечителем ребенку определенного лица, и т.д.

В этом смысле решение о создании наследственного фонда может быть охарактеризовано как индивидуальный односторонний волевой акт (юридически значимое действие) лица, форма принятия которого строго определена, направленный на создание субъекта права и возможный переход к нему прав на имущество наследодателя, принадлежащее ему на момент смерти, а также на установление обязанностей в отношении данного имущества со стороны наследника.

В целом же решение о создании наследственного фонда обладает двойственной природой, являясь и актом выражения воли учредителя на создание некоммерческой унитарной организации, и распоряжением завещателя на случай смерти. Решение наследодателя является самостоятельным юридическим фактом, порождающим возникновение правоотношений по поводу возникновения и функционирования юридического лица. Этот юридический факт подлежит легитимации в форме государственной регистрации.

Возвращаясь к вопросу о содержании решения о создании наследственного фонда, отметим, что согласно общему правилу в решении об учреждении юридического лица указываются также иные сведения, предусмотренные законом. В частности, для наследственных фондов дополнительно по сравнению с иными юридическими лицами требуется указать сведения о лицах, назначаемых в состав органов данного фонда, или о порядке определения таких лиц. Поскольку завещание может быть составлено в любой момент жизни гражданина, а кончина может наступить в любое время после составления завещания, то оптимальным следует признать указание не конкретной личности кандидата в директора наследственного фонда, а именно порядка его определения. Это позволит избежать блокирования создания фонда за счет указания только кандидатуры лица, которого к моменту открытия наследства и образования наследственного фонда может не быть в живых. Обратим также внимание на то, что в качестве единоличного исполнительного органа по общему правилу может выступать любое физическое или юридическое лицо. А с учетом того, что жизненный цикл юридического лица не соотносится со сроком жизни его участников или руководителей, назначение единоличным органом наследственного фонда юридического лица также может стать выходом для решения задачи по формированию его организационной составляющей как самостоятельного субъекта гражданского права.

Сложной проблемой при создании наследственного фонда для нотариуса станет необходимость получить согласие у кандидата на долж-

ность единоличного исполнительного органа или кандидатов в коллегиальные органы. Это должен сделать нотариус, ведущий наследственное дело. Он обязан направить в уполномоченный государственный орган заявление о государственной регистрации наследственного фонда не позднее трех рабочих дней со дня открытия наследственного дела после смерти гражданина, который предусмотрел в своем завещании создание наследственного фонда, с указанием лица, которое будет исполнять обязанности директора (п. 3 ст. 123.20-2 ГК РФ).

На нотариуса возложена обязанность предложить лицам, указанным в решении об учреждении фонда, или лицам, которые могут быть определены в порядке, установленном решением об учреждении фонда, войти в состав органов фонда. При этом порядок получения такого согласия надлежащим образом не установлен. В то же время невозможность образования единоличного исполнительного органа в связи с отказом или молчанием кандидата в течение разумного срока приведет к невозможности создать фонд как таковой. Нотариус не сможет сформировать заявление и подать документы на регистрацию.

Избежать тупиковой ситуации поможет подназначение лиц, которым, по мнению завещателя, может быть доверено управление наследственным фондом в будущем в качестве директора или членов коллегиального органа.

При этом следует напомнить, что в данной ситуации применению подлежат не правила о подназначении наследника по правилам части третьей ГК РФ, а правила формирования органов юридических лиц, в данном случае — некоммерческой организации. В любом случае всю процедуру по получению согласия от кандидатов вряд ли реально соблюсти в течение трех дней, выделенных нотариусу для подготовки заявления и подачи его в уполномоченный государственный орган для регистрации наследственного фонда.

2.3. УСТАВ НАСЛЕДСТВЕННОГО ФОНДА

Содержание устава определено специальными правилами о наследственном фонде в общих чертах. По общему правилу о публичных фондах устав должен содержать сведения о наименовании фонда, включающем слово «фонд», месте его нахождения, предмете и целях его деятельности, об органах фонда, в том числе о высшем коллегиальном органе и о попечительском совете, осуществляющем надзор за деятельностью фонда, порядке назначения должностных лиц фонда и их освобождения от исполнения обязанностей, судьбе имущества фонда в случае его ликвидации (ст. 123.17 ГК РФ).

Требования к наименованию некоммерческой организации сформулированы довольно общим образом: за некоммерческой организацией признается право на уникальное наименование, выполняющее функцию индивидуализации юридического лица. Наименование некоммерческой организации, которое зарегистрировано в установленном порядке, в случае его нарушения либо возникновения угрозы такого нарушения может быть защищено в судебном порядке, в том числе посредством пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения (определение Верховного Суда РФ от 11.07.2017 № 53-КГ17-12). Это означает, что наименование наследственного фонда должно включать не только указание на организационно-правовую форму лица, но и факультативную часть наименования. Возможно как использование имени наследодателя, так и любое слово/словосочетание, любое словесное обозначение. Если в качестве части наименования избирается фамилия наследодателя, то для придания большей различительной способности наименованию целесообразно указать в названии фонда и инициалы наследодателя.

В силу статьи 54 ГК РФ место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации на территории России. Для этого достаточно указать наименование населенного пункта (муниципального образования). Однако стоит учитывать, что при подаче заявления на регистрацию наследственного фонда потребуются указать и адрес для осуществления связи с юридическим лицом (п. 3 ст. 54 ГК РФ), который, скорее всего, придется указать кандидату на должность руководителя наследственного фонда.

По общему правилу государственная регистрация юридического лица осуществляется по месту нахождения его постоянно действующего исполнительного органа, а в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа — иного органа или лица, уполномоченных выступать от имени юридического лица в силу закона, иного правового акта или учредительного документа, если иное не установлено законом о государственной регистрации юридических лиц.

П.В. Крашенинников отмечает, что наследственный фонд как некоммерческая организация обладает специальной гражданской правоспособностью и может осуществлять те виды деятельности, которые предусмотрены в его уставе⁴⁷. Поэтому цели деятельности наследственного фонда предпочтительно определять достаточно широко, поскольку не вполне ясно на момент составления завещания, каков будет состав передаваемого фонду имущества.

⁴⁷ Крашенинников П.В. Наследственное право.

Отдельно следует упомянуть о разделе устава, в котором должна решаться судьба имущества фонда в случае его ликвидации.

Публичный фонд может быть ликвидирован только на основании решения суда, принятого по заявлению заинтересованных лиц, в случае, если:

- 1) имущества фонда недостаточно для осуществления его целей и вероятность получения необходимого имущества нереальна;
- 2) цели фонда не могут быть достигнуты, а необходимые изменения целей фонда не могут быть произведены;
- 3) фонд в своей деятельности уклоняется от целей, предусмотренных уставом;
- 4) в других случаях, предусмотренных законом.

Напомним, что ликвидация наследственного фонда может быть осуществлена в связи с истечением срока, на который он создавался.

В случае ликвидации публичного фонда его имущество, оставшееся после удовлетворения требований кредиторов, направляется на цели, указанные в уставе фонда, за исключением случаев, если законом предусмотрен возврат такого имущества учредителям фонда.

Для наследственного фонда данные положения применимы.

Прекращение деятельности наследственного фонда, как и любого юридического лица, возможно путем реорганизации, ликвидации и прекращения как недействующего юридического лица путем его исключения из ЕГРЮЛ по решению регистрирующего органа в соответствии со статьей 21.1 Федерального закона «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей».

П.В. Крашенинников подчеркивает⁴⁸, что ликвидация наследственного фонда возможна в связи с наступлением срока, до истечения которого создавался фонд, наступлением указанных в условиях управления наследственным фондом обстоятельств или невозможностью формирования органов фонда. Если в течение года со дня возникновения необходимости формирования органов наследственного фонда такие органы не будут сформированы, фонд подлежит ликвидации. Причины невозможности формирования органов могут быть связаны с отсутствием кворума в коллегиальных органах фонда, единоличного исполнительного органа. Такая ликвидация возможна по требованию как выгодоприобретателя, так и уполномоченного государственного органа.

Любые ошибки, недостатки документов наследственного фонда уже на стадии их формирования неисправимы и могут привести как к искажению воли наследодателя, так и к невозможности регистрации и функционирования самого фонда в случае открытия наследства.

⁴⁸ Крашенинников П.В. Наследственное право.

На стадии обсуждения реформы наследственного права обсуждался вопрос о возможности учреждения как посмертных, так и прижизненных наследственных фондов. Однако в последующем от этой идеи законодатель отказался и в законе появился только посмертный фонд. Тем самым введено правило, согласно которому нотариус, потенциальный выгодоприобретатель или суд не смогут изменить документы и зарегистрировать наследственный фонд в случае не только ошибок, но и изменения законодательства о некоммерческих организациях, например.

По общему правилу изменение устава фонда после его создания допускается в ситуациях, предусмотренных уставом. В отличие от этого устав наследственного фонда и условия управления им не могут быть изменены, за исключением случая, когда выгодоприобретатель признается недостойным наследником (ст. 1117 ГК РФ) или было принято решение суда по основаниям, названным в законе: управление наследственным фондом на прежних условиях стало невозможно по обстоятельствам, возникновение которых при создании фонда нельзя было предполагать.

2.4. УСЛОВИЯ УПРАВЛЕНИЯ НАСЛЕДСТВЕННЫМ ФОНДОМ

Документ, обозначенный как условия управления наследственным фондом, является одним из важнейших документов о создании наследственного фонда, который разрабатывается наследодателем и удостоверяется при его жизни нотариусом одновременно с завещанием.

Документы, посвященные условиям управления наследственным фондом, включают в себя прежде всего порядок распоряжения имуществом фонда, в том числе расходования денежных средств фонда. Такие условия должны содержать положения о передаче определенным третьим лицам (выгодоприобретателям фонда) или отдельным категориям лиц из неопределенного круга лиц всего имущества наследственного фонда или его части (п. 4 ст. 123.20-1 ГК РФ), в том числе доходов от деятельности фонда, а также должны быть определены условиями управления фондом путем указания на вид и размер передаваемого имущества или порядок определения вида и размера имущества, в том числе имущественного права (например, права пользования имуществом, права на оплату работ, услуг, оказываемых третьими лицами выгодоприобретателям или отдельным категориям лиц), срок или периодичность передачи имущества, а также на обстоятельства, при наступлении которых осуществляется такая передача.

Таким образом, как пишет П.В. Крашенинников, денежные средства могут быть направлены на передачу имущества родственникам,

другим лицам, которых укажет завещатель. Это могут быть выплаты периодические (например, ежемесячные выплаты по достижении определенного возраста и т.п.) или разовые (при вступлении в брак, рождении ребенка, достижении определенных результатов). Кроме того, завещатель может поставить выплату денежных средств или передачу другого имущества в зависимость от наступления обстоятельств, относительно которых не известно, наступят они или нет, как, например, за выдающиеся достижения в отдельной области знаний выплачиваются премии Нобелевского фонда. Это могут быть выплаты, связанные с обстоятельствами, например с достижением определенного возраста, местом жительства, семейным или иным положением выгодоприобретателя. Выгодоприобретатели фонда или отдельные категории лиц, которым подлежит передаче имущество фонда, могут быть определены органами фонда в соответствии с условиями управления фондом, например по условиям конкурса, за определенные достижения и т.п. Условия управления наследственным фондом могут предусматривать вознаграждение лицу, осуществляющему полномочия единоличного исполнительного органа фонда, членам попечительского совета фонда или членам иных органов фонда за исполнение ими своих обязанностей⁴⁹.

Условиями управления наследственным фондом может быть предусмотрено, что выгодоприобретатели фонда или отдельные категории лиц, которым подлежит передаче имущество фонда, определяются органами фонда в соответствии с условиями управления фондом (п. 4 ст. 123.20-1 ГК РФ).

Таким образом, в первую очередь под управлением понимается способ распределения имущества фонда в пользу выгодоприобретателей и иного круга лиц.

Некоторые авторы обратили внимание на то, что многие диспозитивные нормы закона позволяют гражданину завещать создание такой модели наследственного фонда, которая, по существу, ничем не будет отличаться от коммерческой организации⁵⁰. Одной из причин такого вывода явилось правило ГК РФ о том, что целью создания наследственного фонда определяется эффективное прибыльное управление активами завещателя. Полученная наследственным фондом прибыль распределяется между конкретными лицами (выгодоприобретателями), которые вправе не только требовать такого распределения, а также передачи им имущества фонда при наступлении определенных обстоятельств, но и ставить вопрос о возмещении убытков, причиненных

⁴⁹ Крашенинников П.В. Наследственное право.

⁵⁰ Микрюков В.А., Микрюкова Г.А. Гражданско-правовой статус наследственного фонда // Нотариус. 2018. № 8. С. 31–34.

нарушением условий управления наследственным фондом (п. 1 и 6 ст. 123.20-3 ГК РФ).

Как подчеркивает П.В. Крашенинников, при удостоверении завещания и условий управления имуществом важная роль законом отводится нотариусу, с тем чтобы порядок передачи имущества выгодоприобретателям или отдельным категориям лиц не оставлял сомнений в ее правомерности, осуществимости, субъекте получения имущества, виде имущества, размере и т.п.⁵¹ Особое внимание должно быть уделено обстоятельствам, при наличии которых имущество передается вышеназванным лицам.

Наряду с тем имуществом, которое принадлежало на праве собственности наследодателю, выгодоприобретателям или отдельным категориям лиц может быть передано и иное имущество, которое было получено в ходе осуществления фондом своей деятельности, в том числе от использования имущества наследодателя. В этом заключается одна из основных особенностей фонда по сравнению с непосредственной передачей имущества по наследству.

Выгодоприобретатели могут получать имущество, которое фонд приобретает в ходе осуществления своей деятельности. Объектом передачи могут быть не только вещи, безличные денежные средства, бездокументарные ценные бумаги, но и имущественные права, например право пользования имуществом, право на оплату работ, услуг, оказываемых третьими лицами выгодоприобретателям или отдельным категориям лиц. На это тоже может быть указано в условиях управления фондом.

В то же время под управлением в юридическом лице часто понимают особенности внутреннего устройства и порядок принятия решений его органами.

В случаях, предусмотренных уставом наследственного фонда, в нем создаются единоличный исполнительный орган, высший коллегиальный орган и попечительский совет. В состав высшего коллегиального органа наследственного фонда могут входить выгодоприобретатели фонда (п. 2 ст. 123.20-1 ГК РФ).

В публичных фондах учредитель, который не является органом фонда, вправе принимать решения об изменении устава фонда при наличии специальной оговорки на данный счет в уставе (п. 1 ст. 123.20 ГК РФ), а также вправе формировать органы фонда в силу включения соответствующих полномочий в компетенцию учредителя правовым актом (п. 2 ст. 123.19 ГК РФ).

⁵¹ Крашенинников П.В. Наследственное право.

В отличие от этого применительно к наследственному фонду реализация управленческих правомочий учредителем невозможна (см. п. 4 ст. 50.1 ГК РФ).

В силу особенностей наследственного фонда как некоммерческой организации, контролирующей распределение имущества фонда среди выгодоприобретателей в отсутствие учредителя, особую значимость для данной унитарной организации приобретают отношения управления, свойственные для корпоративной организации. Например, наследственный фонд не обязан публиковать отчет об использовании имущества (п. 9 ст. 123.20-3 ГК РФ), в то же время факультативно может быть создан попечительский совет, работающий безвозмездно либо с закреплением в условиях управления фондом возможности исполнения обязанностей членами органов фонда, включая попечительский совет, на возмездных началах (п. 5 ст. 123.20-2 ГК РФ).

Особенности образования ревизионной комиссии (ревизора) наследственного фонда урегулированы в пункте 8 статьи 123.20-2 ГК РФ. Внешний контроль за деятельностью наследственного фонда может проводиться в виде независимого аудита, осуществляемого не органом фонда, а сторонним лицом. Основания для проведения независимого аудита могут предусматриваться условиями управления наследственным фондом. Аудит должен быть осуществлен по требованию выгодоприобретателя (причем аудитором, выбранным именно инициатором независимой проверки) (см. п. 7 ст. 123.20-2, п. 5 ст. 123.20-3 ГК РФ). Однако так называемое безусловное право выгодоприобретателя на аудит сильно обесценивается нормой, в соответствии с которой завещателем он может быть лишен права на возмещение убытков (наличие и состав которых выясняется в том числе по завершении аудита). Согласно пункту 6 статьи 123.20-3 ГК РФ правомочие на заявление бенефициаром требования о возмещении убытков при нарушении условий управления наследственным фондом надлежит прямо оговорить в уставе фонда; аналогично (и небесспорно), кстати, решается и вопрос об информационных правомочиях выгодоприобретателя (в соответствии с п. 4 ст. 123.20-3 ГК РФ последний может запрашивать информацию о деятельности фонда только в случаях, предусмотренных уставом).

В соответствии с пунктом 6 статьи 123.20-1 ГК РФ условия управления наследственным фондом не могут быть разглашены одновременно с текстом завещания о создании наследственного фонда после смерти наследодателя.

После смерти завещателя и передачи документов в уполномоченный государственный орган нотариус передает решение вместе с уставом и условиями управления наследственным фондом лицу, выполняющему функции единоличного исполнительного органа фонда. В случаях,

предусмотренных завещанием, нотариус обязан передать копию решения об учреждении наследственного фонда вместе с уставом и условиями управления наследственным фондом выгодоприобретателю.

Однако здесь усматривается некоторое противоречие в регулировании. Наследственный фонд подлежит регистрации в пределах одного года со дня открытия наследства (п. 2 ст. 123.20-1 ГК РФ). Если нотариус не исполняет свои обязанности, связанные с созданием наследственного фонда, в пределах установленного срока, выгодоприобретатель вправе обратиться в суд. В силу положений пункта 2 статьи 123.20-1 ГК РФ выгодоприобретатель может оспорить бездействие нотариуса и потребовать от суда создания наследственного фонда, если нотариусом нарушены содержащиеся в завещании или решении об учреждении наследственного фонда распоряжения наследодателя относительно создания наследственного фонда и условий управления им.

Понятно стремление законодателя предоставить лицам, чье содержание зависит от сохранения и приумножения фондом имущества наследодателя, инструменты воздействия на нотариуса в такой ситуации. Однако, как представляется, реализация данного права блокируется правилом пункта 6 статьи 123.20-1 ГК РФ, согласно которому условия управления наследственным фондом до направления нотариусом заявления на регистрацию некоммерческой организации доводятся им до сведения лиц, входящих в состав органов фонда, и могут быть раскрыты только выгодоприобретателям.

Согласно разъяснениям Федеральной нотариальной палаты⁵² нотариус обязан передать копию решения об учреждении наследственного фонда вместе с копиями устава наследственного фонда и условий управления наследственным фондом по заявлению выгодоприобретателя. Однако не вполне ясно, обязан ли нотариус предоставлять соответствующие данные лицу, предполагающему занять позицию выгодоприобретателя, до момента подачи заявления в Минюст России. В связи с этим возникает более простой в практическом смысле вопрос: в какой момент у нотариуса вообще возникает обязанность сообщить лицу о том, что оно назначено выгодоприобретателем наследственного фонда? Ведь, строго говоря, в силу положений ГК РФ подача заявления в уполномоченный орган для регистрации наследственного фонда осуществляется после получения согласия лица, названного кандидатом на должность единоличного (коллегиального) исполнительного органа организации, занять соответствующий пост.

⁵² Письмо Федеральной нотариальной палаты от 29.08.2018 № 4299/03-16-3 «О порядке учреждения нотариусами наследственных фондов».

По мнению И.В. Радченко, обязанность нотариуса знакомить с условиями управления наследственным фондом касается исключительно лица, осуществляющего полномочия единоличного исполнительного органа или вошедшего в коллегиальный орган фонда. То есть право на получение этой информации и обязанность ее предоставления возникает у соответствующих лиц и у нотариуса только после государственной регистрации наследственного фонда в качестве юридического лица. Форма, в которой нотариус обязан довести до сведения соответствующих лиц условия управления фондом, законом не установлена. Выдать копии решения об учреждении фонда, устава и условий управления фондом выгодоприобретателю нотариус может, если это предусмотрено завещанием⁵³.

То есть тайна завещания не позволяет раскрывать его содержание неопределенному кругу лиц, и об условиях получения имущества упомянутые в распоряжении на случай смерти лица узнают от нотариуса. Таким образом, выгодоприобретатель может просто не узнать, что он назначен таковым и обладает соответствующими правами.

⁵³ Комментарий к Основам законодательства Российской Федерации о нотариате (постатейный).

ГЛАВА 3. НАСЛЕДСТВЕННЫЙ ФОНД КАК УЧАСТНИК ОБОРОТА

3.1. ОРГАНЫ УПРАВЛЕНИЯ НАСЛЕДСТВЕННОГО ФОНДА

Пристальное внимание в ГК РФ уделено вопросам управления фондом. При этом механизм управления наследственным фондом в сравнении с фондом публичным отличается значительным своеобразием⁵⁴.

Обычно в фонде выстраивается довольно сложная иерархическая система управления. В обязательном порядке создаются высший коллегиальный орган, единоличный исполнительный орган и попечительский совет.

Для наследственного фонда эта система значительно упрощена, что не вполне оправданно. С одной стороны, наследственный фонд задуман как конструкция, позволяющая обеспечить независимое управление наследственной массой. И для этого достаточно назначить лишь управляющего — директора, который и будет исполнять волю наследодателя, осуществляя оперативно-хозяйственную деятельность наследственного фонда. Этот подход наиболее эффективен и когда речь идет о получении согласия кандидатов на управление создаваемым фондом после открытия наследства. С другой стороны, уменьшение числа коллегиальных органов, уполномоченных контролировать в какой-то мере действия генерального директора, может привести к узурпации власти в организации и невозможности предотвратить или остановить недобросовестное поведение лица, исполняющего обязанности руководителя наследственного фонда.

Поэтому при составлении устава наследственного фонда имеет смысл определиться, какую из возможных систем органов управления в наследственном фонде предпочесть для достижения реального эффекта в зависимости от имущества, передаваемого в фонд, и целей его создания.

В целом же закон не запрещает создавать в качестве факультативных для наследственного фонда коллегиальные исполнительные органы, попечительский совет, а также иные органы, которые могут создаваться в публичных фондах.

Определяя фонд как унитарную организацию, П.В. Крашенинников указывает, что «поскольку здесь нет отношений членства участни-

⁵⁴ Поваров Ю.С. Основы системы управления наследственным фондом и контроля за его финансово-хозяйственной деятельностью // Наследственное право. 2018. № 2. С. 34—37.

ков фонда, то они не осуществляют избрание руководящих органов»⁵⁵. Однако в публичных фондах единоличный исполнительный орган (председатель, генеральный директор и т.д.) подлежит избранию, что, помимо прочего, вытекает из пункта 2 статьи 123.19 ГК РФ («высший коллегиальный орган избирает» директора). В случае с наследственным фондом наследодатель сам определяет, кто будет приглашен на роль управляющего.

В качестве единоличного исполнительного органа или члена коллегиального органа наследственного фонда может выступать как физическое, так и юридическое лицо.

Обращает на себя внимание то, что выгодоприобретатель не может выступать в качестве единоличного исполнительного органа фонда. Данное ограничение кажется справедливым для российского права и направлено на избежание злоупотреблений одного из наследников-выгодоприобретателей в отношении других наследников и бенефициаров, а также кредиторов наследственной массы. Однако в том же Законе № 259-ФЗ вводится правило, согласно которому при доверительном управлении наследственным имуществом без образования специального юридического лица теперь в качестве управляющего может быть назначен в том числе предполагаемый наследник (п. 6 ст. 1173 ГК РФ в новой редакции). При этом доверительное управление может устанавливаться на достаточно длительный срок (в законе названо пять лет с возможностью пролонгации), позволяя во многом решать те же задачи, что и учреждение фонда.

Представляется, что установление запрета для выгодоприобретателя занимать пост директора фонда выглядит нелогичным. В то же время допущение выгодоприобретателя к участию в управлении наследственным фондом стоит рассматривать как общую возможность: поскольку решение, устав и условия управления фондом формируются заранее, возможно, к моменту создания этого юридического лица фактический выгодоприобретатель будет иным.

Не позднее двух рабочих дней со дня, следующего за днем открытия наследственного дела, нотариус, ведущий наследственное дело, обязан запросить у нотариуса, осуществляющего хранение в соответствии с пунктом 5 статьи 1124 ГК РФ экземпляров завещания, условия которого предусматривают создание наследственного фонда, один экземпляр этого завещания и не позднее одного рабочего дня со дня его получения уведомить о получении этого завещания лицо, выполняющее функции единоличного исполнительного органа наследственного фонда, а также передать указанному лицу по его требованию по одному

⁵⁵ Крашенинников П.В. Наследственное право.

экземпляру решения об учреждении наследственного фонда, устава наследственного фонда и условий управления наследственным фондом.

Нотариус, ведущий наследственное дело, после ознакомления с содержанием завещания, условия которого предусматривают создание наследственного фонда, обязан довести условия управления наследственным фондом до сведения лиц, которые в соответствии с решением об учреждении наследственного фонда вошли в состав коллегиальных органов наследственного фонда.

В случае отказа кандидатов войти в состав органов фонда и невозможности их сформировать нотариус не вправе направлять заявление о создании наследственного фонда. Таким образом, в случае невозможности создания наследственного фонда, отсутствия в завещании указания на иных наследников не будет наследников по завещанию, в связи с чем наследование должно быть осуществлено на основании закона.

Очевидно, наследодатель во избежание рисков неисполнения его последней воли в случае отсутствия согласия указанных в завещании лиц участвовать в управлении фондом должен предусмотреть такой порядок формирования его органов, который позволил бы сформировать органы фонда по максимально объективным критериям и избежать субъективного подхода. В том смысле, что необходимо получить согласие кандидатов на занятие должности органов управления фондом, что ставит под угрозу само существование наследника как такового. Это явление напоминает то, что в литературе называется «непостоянство правового эффекта завещания» (оно может отпасть по различным основаниям, стать недействительным, просто не сработать в силу определенных причин)⁵⁶.

Практические затруднения вызовет норма пункта 2 статьи 123.20-1 ГК РФ, о каких органах фонда (только единоличном исполнительном либо всех) идет речь в абзаце 2 пункта 3 статьи 123.20-2 ГК РФ (при невозможности их формирования нотариус лишается права совершить действия, связанные с регистрацией юридического лица).

Полагаем, данное правило должно касаться формирования единоличного исполнительного органа, а не попечительского совета, например.

Поскольку оплата будет осуществляться за счет имущества наследственного фонда, в ГК РФ оговорено, что порядок выплаты и размер вознаграждения лицу, осуществляющему полномочия единоличного исполнительного органа фонда, членам попечительского совета фонда или членам иных органов фонда за исполнение своих обязанностей мо-

⁵⁶ Сараев А.Г. О правовой природе завещания // Наследственное право. 2013. № 2. С. 24–28.

гут быть предусмотрены или не предусмотрены условиями управления наследственным фондом.

Высший коллегиальный орган и попечительский совет в наследственном фонде образуются лишь в случаях, предусмотренных уставом фонда.

Согласно общим положениям статьи 123.19 ГК РФ определение приоритетных направлений деятельности фонда в рамках общей цели эффективного управления, равно как и принципов образования и использования его имущества, отнесено к исключительной компетенции высшего коллегиального органа фонда. При этом в работе названного органа в случае его создания в фонде наследственном могут принимать участие и выгодоприобретатели. От высшего органа обычно зависят образование других органов фонда и досрочное прекращение их полномочий; принятие решений о создании фондом хозяйственных обществ и (или) об участии в них фонда; одобрение совершаемых фондом сделок в случаях, предусмотренных законом.

Применительно к конструкции наследственного фонда прижизненное решение наследодателя о создании фонда должно сразу содержать указание на то, какой орган и как формируется. При этом речь будет идти только об исполнительных органах. Поэтому непостоянство и даже некоторая неопределенность правового эффекта от принятия решения о создании наследственного фонда будут связаны с упомянутой необходимостью получения согласия кандидатов в органы управления фонда, так как с момента принятия решения прошло определенное время, а также в связи с тем, что учредителя уже нет в живых.

Попечительский совет призван осуществлять надзор за деятельностью фонда (п. 4 ст. 123.19 ГК РФ). Он создается в публичном фонде в обязательном порядке (п. 2 ст. 123.17 ГК РФ), подлежит обязательно упоминанию в уставе. В то же время попечительский совет упоминается применительно к наследственному фонду, когда речь идет о независимом аудите. Законом предусматривается возможность возмещения расходов выгодоприобретателя на оплату услуг аудитора за счет средств фонда по решению попечительского совета (п. 5 ст. 123.20-3 ГК РФ). За участие в работе попечительского совета возможна выплата вознаграждения, но это условие факультативно и должно быть предусмотрено завещателем (п. 5 ст. 123.20-2 ГК РФ).

В публичных фондах также могут образовываться правление или иной коллегиальный орган (п. 2 ст. 123.19 ГК РФ). Нет запрета создать аналогичные органы в наследственном фонде, что должно быть отражено в его уставе. По мнению С.А. Смирнова, «завещатель наделен правом предусматривать в уставе... структуру органов управле-

ния — создание единоличного (либо коллегиального) исполнительного органа»⁵⁷. Тем самым автор косвенно допускает образование только коллегиального исполнительного органа, однако нам ближе позиция Ю.С. Поварова, который полагает, что все-таки этого из закона не вытекает⁵⁸.

3.2. ИМУЩЕСТВО НАСЛЕДСТВЕННОГО ФОНДА

Формирование имущества наследственного фонда установлено в статье 123.20-1 ГК РФ. Оно создается при создании фонда, в ходе осуществления им своей деятельности, а также за счет доходов от управления имуществом наследственного фонда.

После регистрации наследственного фонда он принимает наследство и получает свидетельство о праве на наследство. На нотариусе лежит обязанность выдать фонду свидетельство о праве на наследство в срок, указанный в решении об учреждении наследственного фонда (в том числе сокращенный по сравнению с иными ситуациями), но не позднее срока, предусмотренного статьей 1154 ГК РФ.

Какое имущество может быть передано в наследственный фонд? Ограничений не установлено. Поэтому, хотя и придумана данная конструкция для решения задачи сохранения активов, то есть преимущественно «предпринимательского» имущества, допустимо передавать в фонд любое принадлежащее наследодателю имущество.

В связи с этим возникает вопрос о возможностях передавать в наследственный фонд имущество, права на которое подлежат регистрации. После смерти завещателя нотариус направляет в уполномоченный государственный орган заявление о государственной регистрации наследственного фонда (ст. 50.1 ГК РФ) с указанием, за счет чего и в каком объеме формируется имущество фонда. При этом нотариус не распоряжается имуществом умершего, а лишь транслирует его волю в адрес уполномоченного органа и выдает наследственному фонду свидетельство о праве на наследство. Однако возникает ли обязанность у нотариуса обращаться помимо Минюста России, например, в Росреестр или Роспатент одновременно с заявлением о регистрации фонда или позже — закон не говорит. Ведь, по существу, создание обычного фонда сопровождается формированием его имущества. В ситуации с наследственным фондом будет создано юридическое лицо, которое не

⁵⁷ Смирнов С.А. «Бизнес-завещание»: о некоторых новеллах наследственного права // Нотариальный вестник. 2017. № 12.

⁵⁸ Поваров Ю.С. Основы системы управления наследственным фондом и контроля за его финансово-хозяйственной деятельностью.

имеет имущества на момент создания, но которое вступит в права наследования сразу после своей регистрации.

Как показывает практика, управления в действительности требуют далеко не все виды имущества, оставшегося после смерти гражданина. Примерный перечень имущества, необходимость управления которым признается законом и практикой, содержится в статье 1173 ГК РФ и включает в себя предприятие, долю в уставном (складочном) капитале корпоративного юридического лица, пай, ценные бумаги, исключительные права и т.п. Наиболее часто в наследственной массе оказываются доли и права участия в корпоративных организациях, которые и составляют в основном те бизнес-активы, о которых говорили разработчики законопроекта.

Наследственный фонд объявлен наследником по завещанию, и необходимо учитывать, что сегодня наследование долей в обществах с ограниченной ответственностью (ООО) является довольно болезненной темой. Согласно пункту 8 статьи 21 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее — Закон об ООО) доли в уставном капитале общества переходят к наследникам граждан, являвшихся участниками общества, если иное не предусмотрено уставом. В уставе же может быть предусмотрено, что новые участники ООО входят в него только с согласия остальных участников общества. Получение такого согласия может быть определено уставом общества любым образом. Наследственный фонд также является наследником, поэтому ему потребуется получать согласие остальных участников ООО на получение доли в ООО в управление. Если исходить из заявленной цели сохранения бизнеса наследодателя, то в случае отказа принять в свои ряды нового корпоративного участника в ООО решение о передаче наследственному фонду права на получение действительной стоимости доли в ООО вместо реальной возможности управлять компанией вряд ли позволит наследодателю достичь желаемого. Следовательно, наибольшим эффектом будут обладать случаи применения наследственного фонда как инструмента управления активами при стопроцентной доле наследодателя в ООО. Либо наследодателю необходимо позаботиться о том, чтобы правила устава беспрепятственно допускали в число участников ООО наследственный фонд.

Далее, в случае если наследственный фонд станет наследником в отношении стопроцентной доли в ООО, возникнет ситуация, когда унитарная некоммерческая организация станет единственным участником коммерческой корпорации. Обратим внимание: поскольку в наследственный фонд можно передать любые права участия, это утверждение относится к любым корпоративным образованиям. Согласно статье 26 Закона о некоммерческих организациях фонды вправе обладать ценны-

ми бумагами и получать дивиденды (доходы, проценты), получаемые по акциям, облигациям, другим ценным бумагам и вкладам, формируя свое имущество. В то же время отсутствует прямое указание на возможность фонда приобретать корпоративные права в другом юридическом лице. При этом в Законе об ООО такого рода ограничение также не установлено. Поэтому в целом наследование и осуществление фондом корпоративных прав не противоречит действующему законодательству. Также следует учесть, что выгодоприобретателями фонда не могут быть коммерческие организации (п. 2 ст. 123.20–3 ГК РФ).

Таким образом, в российском правопорядке появилась конструкция, позволяющая передать права участия в коммерческой корпорации некоммерческой унитарной организации в целях передачи прав на получение имущества или дохода от деятельности корпорации гражданину или некоммерческой организации (корпорации или унитарному юридическому лицу). Следует добавить и то, что полномочия единоличного исполнительного органа фонда также не запрещено осуществлять одному или нескольким юридическим или физическим лицам. А выгодоприобретатели могут входить в состав высшего коллегиального органа наследственного фонда (п. 2 ст. 123.20–2 ГК РФ), получая рычаги для опосредованного влияния на реализацию корпоративных прав в ООО из приведенного примера. В связи с установленной возможностью передачи функций единоличного исполнительного органа юридическому лицу — управляющей компании возникает вопрос: допустимо ли передать эти функции ООО, доли участия в котором передаются наследственному фонду в составе наследственной массы? В отсутствие прямых запретов в законодательстве кредиторы ООО предсказуемо столкнутся с весьма сложной конструкцией распределения корпоративных прав и практической невозможностью дотянуться до истинных выгодоприобретателей и тех, кого принято относить к контролирующим лицам.

На наш взгляд, такая конструкция является новым для российского правопорядка решением вопроса управления наследственным имуществом. В рамках давно известной модели доверительного управления наследственным имуществом многие проблемы не решались⁵⁹. Сегодня с помощью наследственного фонда законодатель попытался дать

⁵⁹ См.: Харитоновна Ю.С. Некоторые особенности доверительного управления наследственным имуществом // Законы России: опыт, анализ, практика. 2013. № 9. С. 48–51; Она же. Проблемные вопросы регулирования ответственности сторон по договору доверительного управления наследственным имуществом предпринимателя // Lex Russica. 2017. № 5. С. 126–135; Она же. Практические и доктринальные аспекты заключения и реализации договора доверительного управления исключительными правами // Хозяйство и право. 2016. № 7. С. 57–67.

гражданам возможность сложно структурировать отношения по поводу наследственной массы и предусмотреть самому различные условия осуществления управления данными активами. Связанность на основании ГК РФ управляющих органов наследственного фонда решением наследодателя и условиями управления фондом показывает, что, по существу, имущество (наследственная масса, в том числе корпоративные права) передается в виде имущественного комплекса под управление в унитарную организацию, целью которой будет не личное пользование и получение прибыли, но сохранение и приумножение наследственной массы для выгодоприобретателей и иных категорий лиц, избранных наследодателем.

Попытка встроить траст в российскую систему юридических лиц снова привела к созданию некой специфической конструкции, выполняющей, по сути, техническую функцию. В определенном смысле конструкция российского наследственного фонда аналогична суверенным фондам государства, которые являются агентствами, управляющими частью его активов⁶⁰, или специализированным организациям проектного финансирования, которые более похожи на имущественный комплекс или инвестиционный пул, чем на субъект права, по своей сути являются техническим образованием, созданным с единственной целью — обеспечить функционирование инвестиционного проекта или секьюритизацию активов⁶¹. Разделение полезной стоимости актива и титула собственности позволяет оптимизировать сохранение наследственной массы и, кроме того, защитить его от брачно-семейных рисков и притязаний кредиторов.

Возвращаясь к особенностям формирования имущества наследственного фонда, полагаем, что сложности могут также вызывать и случаи, когда возникает спор относительно супружеской доли. В конечном варианте закона отказались от возможности создания наследственного фонда при жизни будущего наследодателя, позволяющего заранее выделить имущество из совместной собственности супругов. Учитывая имеющиеся в практике многолетние разбирательства относительно раздела имущества, следует признать, что оперативно передать имущество в наследственный фонд нотариус сможет не всегда. Более того, нотариусу может быть проще дожидаться решения суда о принудительном создании наследственного фонда и формировании его имущества, чем

⁶⁰ См.: Курочкин С.В. Суверенные фонды: понятие и признаки // Право и бизнес. Приложение к журналу «Предпринимательское право». 2017. № 3. С. 54–59.

⁶¹ Белицкая А.В. Специализированное общество как специальный субъект предпринимательской деятельности // Предпринимательское право. 2015. № 3. С. 27.

выдать свидетельство о праве на наследство в условиях спора, о котором он уведомлен несогласной стороной.

В дальнейшем имущество фонда будет формироваться за счет осуществления им своей деятельности, а также за счет доходов от управления имуществом наследственного фонда (п. 3 ст. 123-20.1 ГК РФ). В данном случае буквальное прочтение ГК РФ позволяет сделать вывод, что собственная деятельность фонда и управление полученным им по наследству имуществом представляют собой разные понятия. Учитывая отсутствие в законе понятия управления имуществом, мы могли бы предположить, что помимо управления унаследованным имуществом фонд также может вести собственную деятельность, не связанную с управлением наследственной массой.

Согласно пункту 2 статьи 123.18 ГК РФ фонд по общему правилу использует свое имущество для определенных в уставе целей. Таким образом, наследственный фонд также получает право использовать наследственное имущество для целей своей деятельности. В чем будет состоять отличие управления полученным имуществом от использования имущества для достижения поставленных в уставе целей, не ясно. Представляется, что в данном случае эти сферы совпадут и, следовательно, наследственный фонд сможет в рамках установленных в учредительных документах ограничений использовать имущество и иным образом извлекать из него полезные свойства, осуществлять корпоративные и исключительные права и т.д.

Совершение сделок, не соответствующих уставным целям фонда, является основанием для признания их недействительными и применения последствий их недействительности⁶².

Следует также учитывать, что в силу прямого запрета в отличие от иных юридических лиц подобной организационно-правовой формы наследственный фонд не вправе получать имущество на безвозмездной основе от иных лиц, кроме наследодателя.

3.3. ВЫГОДОПРИБРЕТАТЕЛИ НАСЛЕДСТВЕННОГО ФОНДА

Впервые в российском праве появился такой субъект, который не является участником юридического лица, его создателем либо сотрудником, но приобретает в соответствии с условиями управления наследственным фондом права на получение всего имущества фонда или его части. Самостоятельность выгодоприобретателя подчеркивается указа-

⁶² Определение Высшего Арбитражного Суда РФ от 20.02.2012 № ВАС-1666/12 по делу № А53-1335/10.

нием в пункте 7 статьи 123.20-3 ГК РФ на то, что выгодоприобретатель не отвечает по обязательствам наследственного фонда, а фонд не отвечает по обязательствам выгодоприобретателя.

Выгодоприобретателем может быть гражданин (в том числе зарегистрированный в качестве индивидуального предпринимателя или самозанятого, то есть осуществляющий предпринимательскую или иную постоянную экономическую деятельность), а также некоммерческая организация (даже при ведении ею приносящей доход деятельности). Только коммерческие организации исключены из круга возможных выгодоприобретателей наследственного фонда прямым указанием закона. При этом, поскольку в данном случае речь идет о наследовании по завещанию, завещатель по своему усмотрению выбирает любого выгодоприобретателя (или указывает порядок его определения, включая подназначение выгодоприобретателей), не будучи связанным только списком членов семьи или наследников по закону.

Прежде всего хотелось бы уяснить объем полномочий выгодоприобретателя в отношении наследственного фонда, их природу, а также момент возникновения и прекращения этих прав.

В силу положений статьи 123.20-3 ГК РФ лицо, которое согласится стать выгодоприобретателем наследственного фонда, приобретает право имущественного характера на получение всего имущества фонда или его части, а также иные права (право запрашивать и получать информацию о деятельности наследственного фонда, право требовать проведения аудиторской проверки, право требовать возмещения убытков, вызванных нарушением условий управления фондом).

Особенность прав выгодоприобретателя состоит в том, что они являются неотчуждаемыми под угрозой ничтожности возможных сделок, в том числе на них не может быть обращено взыскание по обязательствам выгодоприобретателя (п. 1 ст. 123.20-3 ГК РФ), и они не передаются по наследству (п. 3 ст. 123.20-3 ГК РФ). Подобными характеристиками обычно обладают личные права.

Определяя особенности отношений выгодоприобретателя с наследственным фондом, мы исходим из того, что выгодоприобретатель определяется завещанием, то есть в данной ситуации уместно говорить о существовании наследственных по своей природе отношений. Непосредственным наследником выступает наследственный фонд, а выгодоприобретатель приобретает права требования к фонду в силу завещания. Хотя выгодоприобретатель не входит в число наследников, он указан в завещании и правилах управления фондом наследодателем по его усмотрению. Кроме того, имущество фонда после ликвидации распределяется соответственно условиям управления фондом. Если это определено, то имущество распределяется соразмерно объему прав вы-

годоприобретателя на получение имущества или дохода от деятельности фонда. Таким образом, данная конструкция напоминает известный нашей правовой системе завещательный отказ. В то же время выгодоприобретатель не может признаваться отказополучателем в классическом понимании.

Законодательство допускает, чтобы предметом завещательного отказа были передача отказополучателю в собственность, во владение на ином вещном праве или в пользование вещи, входящей в состав наследства; передача отказополучателю входящего в состав наследства имущественного права; приобретение для отказополучателя и передача ему иного имущества; выполнение для него определенной работы или оказание ему определенной услуги либо осуществление в пользу отказополучателя периодических платежей и т.п. (п. 2 ст. 1137 ГК РФ). В случае с наследственным фондом имущество в пользу выгодоприобретателя поступает не за счет наследства, а за счет имущества наследника, получившего наследственное имущество в собственность (правообладание, если говорить о правах в составе наследства).

На одной из дискуссионных площадок было высказано мнение о том, что права выгодоприобретателя по отношению к фонду подлежат оформлению договором. Это заставляет задуматься: каким образом выгодоприобретатель сможет получать свое содержание? В основе взаимоотношений фонда и выгодоприобретателя, как представляется, лежат правила управления фондом, утвержденные завещателем. Условия управления раскрываются только выгодоприобретателю и руководству фонда, но не подлежат распространению среди иных лиц. В соответствии с пунктом 4 статьи 50.1, пунктом 2 статьи 123.20-1, пунктом 5 статьи 1124 ГК РФ, статьей 63.2 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате нотариус, ведущий наследственное дело, направляет в уполномоченный государственный орган заявление о государственной регистрации наследственного фонда с приложением электронных образов решения завещателя об учреждении наследственного фонда и утвержденного завещателем устава фонда. При этом электронные образы завещания, предусматривающего создание наследственного фонда, и условий управления фондом в уполномоченный государственный орган не направляются⁶³.

Следовательно, права требования выгодоприобретателя возникают из правил управления наследственным фондом, связывающих руководство фонда как документ, ограничивающий чужим интересом его полномочия в части управления имуществом. О справедливости данного

⁶³ Письмо Федеральной нотариальной палаты от 29.08.2018 № 4299/03-16-3 «О порядке учреждения нотариусами наследственных фондов».

вывода свидетельствует и упомянутое правило о возможности оспаривания принятых в наследственном фонде решений в связи с недобросовестным управлением полученным в наследство имуществом (п. 6 ст. 123.20–3 ГК РФ).

Хотя права выгодоприобретателя не названы правами отказополучателя, на них по аналогии могут распространяться диспозитивные правила пункта 3 статьи 1137 ГК РФ о том, что к отношениям между отказополучателем (кредитором) и наследником, на которого возложен завещательный отказ (должником), применяются положения об обязательствах.

Личный характер прав выгодоприобретателя позволяет сравнить их с иными личными правами: на алименты, на возмещение вреда здоровью, узуфрукт.

Поскольку в литературе упоминают завещательный отказ в связи с узуфруктом, попробуем разобраться, можно ли считать, что права узуфруктуария и выгодоприобретателя схожи по своей природе. Е.А. Суханов указывает, что в современном российском законодательстве уже обнаруживаются отношения узуфрукта, и подчеркивает, что «в числе ограниченных вещных прав на жилые помещения безусловно остаются права пользования этими недвижимостями в силу завещательного отказа или договора пожизненного содержания с иждивением, а в будущем к ним предполагалось присоединить “социальный узуфрукт” (в последней редакции законопроекта — “личное пользование”)»⁶⁴.

Согласно пункту 2.1 Концепции развития законодательства о вещных правах, на которую ссылается Е.А. Суханов, узуфрукт (право личного пользования) определяется как ограниченное вещное право личного характера. В силу узуфрукта узуфруктуарий получает правомочия владения и пользования вещью в соответствии с ее назначением. Узуфрукт устанавливается исключительно для некоммерческих целей. Допустимым является существование узуфрукта не только в отношении недвижимых или движимых вещей, но и в отношении прав, а также всего имущества учредителя узуфрукта. Также целесообразно, с точки зрения разработчиков Концепции, ограничить право узуфрукта только гражданами, допуская существование узуфрукта для некоммерческих юридических лиц только в определенных случаях (например, при реализации воли наследодателя в соответствии с завещанием)⁶⁵.

В литературе было высказано мнение, согласно которому «право пользования (узуфрукт) следует определить как ограниченное вещное право, предоставленное собственником вещи пользователю

⁶⁴ Суханов Е.А. Вещное право: научно-познавательный очерк. М., 2017.

⁶⁵ См.: Там же.

и позволяющее владеть и пользоваться этой вещью в целях извлечения выгоды»⁶⁶. Исходя из этого И.А. Емелькина сделала вывод о том, что права выгодоприобретателя являются вещно-правовыми узуфруктоподобными правами⁶⁷. При этом автор опирается на зарубежный опыт. Отвергая модель англо-американского права, в котором могут использоваться такие инструменты, как прижизненный траст (inter vivos trust), наследственный траст (testamentary trust), наследственный договор (testamentary contract), взаимное завещание (mutual will)⁶⁸, она предлагает обратиться к европейскому опыту.

В отличие от стран общего права в континентальных правопорядках, по мнению И.А. Емелькиной, в которых возможно создание наследственного фонда, большой популярностью при наследовании бизнеса пользуется наследственный договор (на примере Германии, Австрии, Швейцарии), а правовое положение бенефициара в отношении имущества наследодателя имеет вещно-правовой характер (возникают права узуфруктного типа). В Германском гражданском уложении данному аспекту посвящены параграфы 1941, 2274–2302, которые разрешают в наследственном договоре устанавливать завещательные отказы и возложения, выступающие основанием возникновения узуфрукта⁶⁹.

Трудно согласиться с И.А. Емелькиной в том, что по причине наличия «в российском праве завещательных отказов и даже признание права отказополучателя как вещного по типу пользования в русском дореволюционном праве Концепцией развития гражданского законодательства Российской Федерации как польовладельца создают предпосылки для трактовки правового положения выгодоприобретателя в части пользования наследственным имуществом как права с вещно-правовой природой»⁷⁰.

Особенность узуфрукта состоит в том, что его содержание определено законом (а не договором или завещательным отказом) и заключается в ограниченном (целевом) объеме прав узуфруктуария. В его содержание не включаются какие-либо возможности управомоченного лица

⁶⁶ Гуленков М.С. Правовая модель права пользования (узуфрукта): перспективы применения в российском гражданском праве: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2014. С. 8.

⁶⁷ Емелькина И.А. Правовое положение выгодоприобретателя наследственного фонда // Наследственное право. 2018. № 2. С. 29–33.

⁶⁸ Подробнее см.: Будылин С.Л. Договор с покойником. Реформа наследственного права России и зарубежный опыт // Закон. 2017. № 6. С. 32–43.

⁶⁹ Емелькина И.А. Указ. соч.

⁷⁰ Там же.

распоряжаться чужой вещью или правом. Рассматриваемое право имеет срочный (пожизненный) характер.

Не отрицая сходства прав выгодоприобретателя и пользователя-узуфруктуария, предлагаем обратить внимание на следующее. В состав имущества наследственного фонда, за счет которого выгодоприобретатель получает содержание, входят не только вещи. На практике, поскольку наследственный фонд создается для управления бизнесом⁷¹, в имущественной основе его деятельности оказывается самое разное имущество, образующее имущественный комплекс. У права выгодоприобретателя не обнаруживается вещно-правовых признаков в отношении вещи как объекта права пользования, обладающего также свойством следования и т.д.

В связи с тем, что в наследственный фонд поступает разнообразное имущество (не только вещи), а также с учетом общей направленности деятельности фонда к приумножению собственного капитала в связи с закрепленным в законе требованием эффективной деятельности, которая в итоге может быть связана с получением прибыли и реализацией полномочий корпоративного управления в коммерческих корпорациях, следует согласиться с мнением, что в таком контексте наследственный фонд — это «не некоммерческая организация»⁷².

Согласно пункту 4 статьи 123.20-1 ГК РФ порядок передачи выгодоприобретателям или отдельным категориям лиц всего имущества наследственного фонда или его части, в том числе доходов от деятельности фонда, должен быть определен условиями управления фондом путем указания вида и размера передаваемого имущества или порядка определения вида и размера имущества, в том числе имущественного права (например, права пользования имуществом, права на оплату работ, услуг, оказываемых третьими лицами выгодоприобретателям или отдельным категориям лиц), срока или периодичности передачи имущества, а также обстоятельств, при наступлении которых осуществляется такая передача.

Права выгодоприобретателя, с нашей точки зрения, сродни праву участника общества на получение дохода от деятельности юридического лица. Как пишет Д.В. Ломакин, субъективное право акционера требовать выплаты объявленных дивидендов и юридическая обязанность общества их выплатить по своей природе являются классическим обя-

⁷¹ См.: Макарова О.А. Наследование «бизнеса на ходу»: как наследственный фонд может управлять акциями? // Законы России: опыт, анализ, практика. 2018. № 4. С. 37–42; Харитонов Ю.С. Наследственный фонд как инструмент эффективной практики бизнес-планирования.

⁷² Щенникова Л.В. Наследственный фонд как новелла российского гражданского права // Наследственное право. 2017. № 4. С. 3–7.

зательством. Решением общего собрания акционеров определяются предмет такого обязательства и сроки его исполнения⁷³.

Согласно части 2 пункта 7 статьи 123.20-1 ГК РФ эти права бенефициаров обозначены как права на получение имущества или дохода от деятельности фонда. Имущество, переданное фонду его учредителями (учредителем), является собственностью фонда (абз. 2 п. 1 ст. 7 Закона о некоммерческих организациях). При этом императивное требование ГК РФ гласит, что условия управления наследственным фондом должны включать в себя положения о передаче выгодоприобретателям фонда всего имущества наследственного фонда или его части. То есть бенефициары могут получить в собственность имущество и стать правообладателями и участниками корпораций, если на то была воля наследодателя и это отражено в условиях управления наследственным фондом. Однако наследство в таком виде перейдет к названным лицам только через фонд и только при наступлении обстоятельств или условий, предусмотренных в условиях управления наследственным фондом. Причем там могут быть указаны обстоятельства, относительно которых не известно, наступят они или нет.

На права выгодоприобретателя наследственного фонда в отношении имущества фонда не может быть обращено взыскание по обязательствам выгодоприобретателя. В качестве такого выгодоприобретателя может выступать любое физическое или юридическое лицо, которое может иметь любые права в отношении имущества наследственного фонда, что является опасной тенденцией для гражданского оборота. Как подчеркивает М.З. Шварц, «запрет обращения взыскания на тот или иной вид имущества — разновидность привилегии. Привилегия с необходимостью влечет неравенство субъектов гражданского права, а потому должна иметь социальное и политико-правовое основание»⁷⁴.

Право выгодоприобретателя на получение содержания возникает с момента регистрации наследственного фонда в качестве юридического лица, а прекращается в момент прекращения существования наследственного фонда либо смерти (ликвидации) выгодоприобретателя.

При этом прямо не указано на необходимость получить согласие названных в завещании и правилах управления лиц стать выгодоприобретателем. Напротив, согласно правилам ГК РФ о распределении обязательной доли наследник, имеющий право на обязательную долю и являющийся выгодоприобретателем наследственного фонда, утрачивает право на обязательную долю, если не откажется стать выгодопри-

⁷³ Корпоративное право. Т. 1.

⁷⁴ Кречетова О., Рассказова Н., Шварц М. и др. Новые имущественные иммунитеты в российском праве // Закон. 2018. № 6. С. 17–30.

обретателем (п. 5 ст. 1149 ГК РФ) в течение срока принятия наследства, то есть даже после подачи заявления о регистрации наследственного фонда. По смыслу пункта 5 статьи 1149 ГК РФ лицо, назначенное выгодоприобретателем, имеет право обратиться с заявлением к нотариусу, ведущему наследственное дело, за получением обязательной доли и отказом от прав выгодоприобретателя наследственного фонда в течение срока, установленного для принятия наследства.

Представляется, здесь отражено сходство позиции выгодоприобретателя с позицией третьих лиц в договорных конструкциях. Выгодоприобретатель, в чью пользу установлено соответствующее право в отношении наследственного фонда, вправе воспользоваться предложенной возможностью либо отказаться от нее.

Интересно, что суды изначально получили ориентир, закрепленный в статье 1149 ГК РФ, позволяющий стимулировать отказ от обязательной доли со стороны потенциальных выгодоприобретателей в пользу получения имущества от наследственного фонда, в виде «угрозы» уменьшить по усмотрению суда размер причитающейся обязательной доли в наследственном имуществе. Хотя подобная ситуация возможна в отношении назначения обязательной доли наследнику не только применительно к ситуации с наследственным фондом⁷⁵, появление такого указания в ГК РФ нам представляется весьма показательным. Не зря разработчики законопроекта настаивали на том, что бизнес, имущество, наследственная масса предпринимателя должны быть сохранены, в том числе от посягательств членов семьи, иных лиц, претендующих на наследство завещателя⁷⁶.

Г.Ф. Шершеневич объяснял отсутствие в российском законодательстве законной (обязательной) доли сохранением института родового имущества, представляющего собой особый способ ограничения свободы завещания⁷⁷. По общему правилу наибольшая в то время семейная ценность — родовое имение — не подлежало завещанию, за исключением случаев, когда речь шла о лице, не имеющем потомства⁷⁸. Видимо, происходит постепенное возрождение этого подхода.

В то же время единовременное получение обязательной доли может принести меньшее имущественное удовлетворение, нежели пожизненное получение содержания от наследственного фонда. Хотя все-таки та-

⁷⁵ См., напр.: Малкин О.Ю. Обязательная доля в наследстве: основания уменьшения и отказа в присуждении // Наследственное право. 2012. № 3. С. 5–9.

⁷⁶ См.: Крашенинников П.В. Наследство до востребования.

⁷⁷ Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. М., 1911.

⁷⁸ Лаптева Л.Е. Традиции и обновление в наследственном праве России // Наследственное право. 2018. № 2. С. 3–6.

кой способ обеспечения прав некоторых категорий наследников, права которых в настоящее время обеспечиваются посредством обязательной доли, следует признать весьма своеобразным.

Таким образом, в результате введения в действие новелл ГК РФ о наследственном фонде возникает новое по своей сути право лица по отношению к унитарной организации, которое обладает сходством с правом отказополучателя, выгодоприобретателя в договорах в пользу третьего лица. Право выгодоприобретателя в отношении наследственного фонда можно считать личным правом имущественного характера, возникающим в связи с наследственным правопреемством фонда.

Следует обратить внимание, что в силу пункта 4 статьи 123.20-1 ГК РФ условия управления должны включать в себя положения о передаче всего имущества наследственного фонда или его части определенным третьим лицам. Однако эти лица в ГК РФ называются как выгодоприобретателями фонда, так и отдельными категориями лиц из неопределенного круга лиц. Таким образом, сам законодатель допустил появление наравне с выгодоприобретателем новых фигурантов. Возможно, таким образом была сделана попытка преодолеть затруднения в связи с невозможностью назвать имена и контакты выгодоприобретателей, заменив конкретные данные указанием на порядок определения таких лиц.

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ НОТАРИАЛЬНАЯ ПАЛАТА
ФОНД РАЗВИТИЯ ПРАВОВОЙ КУЛЬТУРЫ**

Ю.С. Харитонова

**НАСЛЕДСТВЕННЫЙ
ФОНД**

Корректор

М.Д. Киранова

Верстка

Д.А. Зотов

Подписано в печать 5.12.2019. Формат 60×90/16.

Гарнитура Newton. Печать офсетная.

Усл.-печ. л. 3,5. Тираж экз. Заказ №

Отпечатано в ООО «Криэйженс»

125040 Москва, ул. Скаковая, д. 5, стр. 4

Тел./факс: (495) 406-05-00