

ОБЪЕМ ПРАВОСПОСОБНОСТИ ЗАВЕЩАТЕЛЯ КАК СУБЪЕКТА ОДНОСТОРОННЕЙ СДЕЛКИ

В статье анализируются основные права и обязанности завещателя как инициатора односторонней срочной сделки, которая порождает определенные права и обязанности для наследников, обозначенных в завещании, после смерти завещателя и открытия наследства, в подтверждение авторской позиции приводятся примеры из судебной и нотариальной практики.

Ключевые слова: завещание, завещатель, права и обязанности завещателя, сделка.

A.V. Nikitova
V.V. Kharitonova

SCOPE OF TESTATOR LEGAL CAPACITY AS THE SUBJECT OF UNILATERAL TRANSACTION

The paper analyzes the basic rights and obligations of a testator, as the initiator of unilateral future transaction, which generates certain rights and responsibilities for the heirs designated in his will, after the death of the testator and the opening of the inheritance, to prove the author's position the examples from judicial and notarial practice are given.

Keywords: will, testator, rights and obligations of the testator, deal.

Завещатель является одним из важнейших субъектов наследования по завещанию. Для обозначения лица, передающего свое имущество по наследству, в теории права используются два понятия: «наследодатель» и «завещатель». Под *наследодателем* понимается умерший гражданин, обладавший на момент смерти определенным имуществом (наследством), которое должно перейти к наследникам по закону или по завещанию. Понятие «*завещатель*» – более узкое, так как оно подразумевает человека, который не просто обладает собственностью, но и составляет завещательное распоряжение относительно всего своего имущества или его части. При этом завещатель – это всегда конкретная личность, физическое лицо, которое действует по своей воле и руководствуется исключительно своими интересами. Волеизъявление наследодателя в этом случае становится важнейшим основанием наследования. Как субъект права завещатель обладает определенными, предоставленными ему законом правами и обязанностями. В частности, в силу п. 1 ст. 1118 ГК РФ, распорядиться своим имуществом на случай смерти гражданин

может только посредством составления завещания с соблюдением всех установленных законом требований к этому документу. Следовательно, прежде всего *обязанностью* завещателя является составление завещания, но о каких-либо обязанностях завещателя мы можем говорить лишь условно, так как фактически в силу обладания свободой волеизъявления в отношении своего имущества (равно как и все иные субъекты гражданско-правовых отношений) завещатель вправе предпринимать с ним любые, не запрещенные законом, действия. Следовательно, в его воле пренебречь требованиями закона, предъявляемыми к форме и содержанию завещания. Другое дело, что в таком случае завещание после смерти завещателя может быть признано недействительным и утратит юридическую силу.

Право завещать имущество является элементом гражданской правоспособности, которая гарантируется государством [1, ст. 5, п. 4], признается за всеми гражданами, возникает в момент рождения и прекращается со смертью человека. Вместе с тем, в силу строго личного характера завещания оно может быть реализовано только гражданином, обладающим в момент совершения завещания *дееспособностью в полном объеме* [2, ч. II, ст. 1118]. Или же: «вследствие психического расстройства не может понимать значе-

¹ Заведующая лабораторией правовых исследований НОУ ВПО «Российский новый университет».

² Студентка ФГБОУ ВПО РГУИТП.

ния своих действий или руководить ими, может быть признан судом недееспособным» [2, ст. 29]. Лица, признанные недееспособными, не могут заключать сделки, в том числе – составлять завещания. Не могут быть завещателями *граждане, признанные судом недееспособными; граждане, признанные судом ограничено дееспособными; несовершеннолетние (за исключением граждан в возрасте до 18 лет, ставших полностью дееспособными на основании вступления в брак или эмансипации* [2, ст. 24, п. 2; ст. 27, 29, 30].

Приведем пример. Суд рассмотрел дело в первой инстанции о признании завещания недействительным по ст. 177 ГК РФ, иск удовлетворил по следующим основаниям. 24 марта 1998 г. умерла мать истца. Истец – ее единственный наследник по закону. Кроме того, мать в 1993 г. составила на него завещание. Перед своей смертью мать составила завещание, по которому принадлежащую ей двухкомнатную квартиру оставила постороннему человеку. Из истории болезни и по заключению экспертизы выяснилось, что мать страдала атеросклерозом артерий мозга, атрофией коры мозга. На момент составления она была лежачей больной, обладала нечленораздельной речью и не могла понимать значение своих действий. Кроме того, незадолго до составления завещания из ее квартиры пропал паспорт. В этот день, по свидетельству соседки, приходила О., жена гражданина, на которого было составлено завещание. Она представилась работницей социальной службы. Через два дня было оформлено завещание в присутствии нотариуса и лица, которому переходило имущество по завещанию. Завещание было подписано соседкой по просьбе завещателя. На основании материалов дела, заключения судебно-медицинской экспертизы суд пришел к выводу, что завещатель на момент совершения завещания не могла понимать значения своих действий и руководить ими. Завещание было признано недействительным [4].

Наиболее остро в литературе обсуждается вопрос о завещательной правоспособности подростков в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, хотя по общему правилу несовершеннолетние завещать принадлежащее им имущество не могут. Сторонники расширения завещательных прав несовершеннолетних в данном случае напоминают о том, что право завещать как юридическая категория относится к понятию «распоряжаться». И если в соответствии с п. 2 ст. 26 ГК РФ несовершеннолетним в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет предоставлено право распоряжаться своим заработком и стипендией, то следует допустить, что в отношении

указанного имущества несовершеннолетние обладают завещательной правоспособностью. При ином толковании закона трудно было бы объяснить, почему несовершеннолетний в возрасте от 14 до 18 лет имеет право устраиваться на работу, самостоятельно получать заработную плату и распоряжаться ею по своему усмотрению, но не может распорядиться тем же имуществом на случай своей смерти. В свое время В.И. Серебровский, возражая против предоставления несовершеннолетним права составлять завещания и ссылаясь на действовавшее в тот период гражданское законодательство, напоминал о том, что завещание является односторонней сделкой, а совершать сделки в отношении принадлежащего им имущества несовершеннолетние могут только с согласия родителей (попечителей). Необходимость же прибегать к разрешению родителей либо органа опеки и попечительства В.И. Серебровский считал неприемлемым по отношению к завещанию как к сделке, «имеющей строго личный характер, в которой должна найти точное и полное выражение личная воля завещателя» [5, с. 118]. Следует согласиться с мнением М.Ю. Барщевского, который считает, что несовершеннолетнему можно было бы предоставить право завещать денежные средства, имущество, «источником накопления которых являются его личные заработок и стипендия, а также гонорары автора изобретения или рационализаторского предложения либо иные авторские вознаграждения». Вместе с тем, в отношении имущества и денежных средств, полученных несовершеннолетними иным путем (наследование, дарение и т.п.), подростки в возрасте от 14 до 18 лет не должны обладать правом составлять завещательные распоряжения.

Что же касается лиц, которые в судебном порядке признаны ограничено дееспособными («который вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами ставит свою семью в тяжелое материальное положение») [2, ст. 30 п. 1] и в соответствии с законом и нотариальной практикой не имеют права завещать, то большинство авторов приходят к выводу о том, что частично дееспособные граждане правом завещать не обладают. По мнению же ряда других авторов, в отечественном законодательстве можно усмотреть правовые основания, позволяющие говорить о возможности для таких лиц самостоятельно распоряжаться своим имуществом на случай смерти. Критерием злоупотребления спиртными напитками и наркотическими средствами следует считать не представления, сложившиеся по этому поводу в обществе, а именно тот негативный эффект, ко-

торый испытывает семья ограниченно дееспособного гражданина. Отсюда следует, в частности, что, предоставляя гражданину разрешение на совершение сделки купли-продажи, попечитель, как минимум, должен поинтересоваться, что именно намерен купить его подопечный, т.е. оценить содержание сделки с точки зрения интересов семьи ограниченно дееспособного. Следовательно, в случае, когда попечитель должен дать своему подопечному разрешение на составление завещательного распоряжения, он должен поинтересоваться, кому гражданин намерен передать свое имущество. А это уже непосредственно противоречит принципу свободы завещания и нарушает строго личный характер завещания как сделки. Таким образом, в вопросе возможности предоставления завещательной правоспособности лицам, ограниченно дееспособным, на наш взгляд, следует поддержать точку зрения законодателей, нотариусов и тех авторов, которые отказывают ограниченно дееспособным гражданам в праве оставлять завещательные распоряжения.

Следующая обязанность завещателя состоит в необходимости *лично* удостоверить завещание у нотариуса. Составление и удостоверение завещаний через представителей не допускается [2, ст. 1118, п. 3; 3, ст. 57].

Если же завещатель неграмотен или страдает физическим недугом, в силу которого он не способен подписать завещание лично, он может *прибегнуть к помощи рукоприкладчика* [2, ст. 1125, п. 3].

Завещатель имеет право *составить одно или несколько завещаний* [2, ст. 1120], что может быть сделано одномоментно или в разные периоды времени. В последнем случае в той части, где завещание, составленное в более позднее время, противоречит составленному ранее, силу будет иметь то, которое будет совершено позднее (последующее завещание).

Завещатель вправе *распорядиться судьбой всего своего имущества или его части*; завещать как то имущество, которое у него уже имеется на момент составления завещания, так и то, которое может появиться в дальнейшем [2, ст. 1120]. Гражданин может указать в завещании конкретные виды имущества, которые завещаются, а может ограничиться стандартной формулировкой типа: «все мое имущество, которое ко дню моей смерти окажется мне принадлежащим, в чем бы таковое ни заключалось и где бы оно ни находилось, завещаю такому-то». Представления доказательств, подтверждающих права граждан на завещаемое имущество, при удостоверении завещаний не требуется [3, ст. 57].

Наследодатель *вправе завещать свое имуще-*

ство одному или нескольким лицам (родственникам или любым другим гражданам), *государству* (в том числе зарубежному) или *юридическим лицам, международным организациям* [2, ст. 1116, 1119]. Избранники завещателя могут входить или не входить в круг наследников по закону [2, ст. 1121]; они могут даже относиться к числу лиц, которые утратили права наследования как недостойные наследники [2, ст. 1117].

В соответствии с п. 2 ст. 1121 ГК РФ завещатель *вправе указать в завещании (подназначить) другого наследника на случай, если назначенный им наследник по определенным причинам не примет наследства*.

Важно, что подназначение наследника допустимо, только если наследник, назначенный в завещании, либо законный наследник завещателя умрет до открытия наследства; умрет одновременно с завещателем; умрет после открытия наследства, не успев его принять; откажется от наследства; не будет иметь право наследовать; будет отстранен от наследования как недостойный; не примет наследства по другим причинам [2, ст. 1121, п. 2]. Подназначенным наследником может быть не только гражданин, но и юридическое лицо, государство, международная организация и т.д. Однако в законодательстве ничего не говорится о том, какое количество подназначенных наследников может назвать завещатель. Правоведы же высказывают различные точки зрения на этот счет. Например, А.Н. Гуев полагает, что правом назначения другого наследника для подназначенного завещатель не обладает [6, с. 448]. По мнению М.В. Телюкиной и С.П. Гришаева, количество подназначенных наследников может быть любым, особенно если учесть, что по общему правилу, если подназначенный наследник не примет наследства, либо будет отстранен от принятия, имущество перейдет законным наследникам завещателя, а не подназначенного наследника. Если же завещатель этого не желает, он позаботится о назначении наследника для подназначенного лица [7, с. 36; 8, с. 55–56]. На наш взгляд, нормы п. 2 ст. 1121 ГК РФ следовало бы дополнить указанием на то, что за завещателем закрепляется право в оговоренных законом случаях назначать «запасного» наследника для уже подназначенного и что количество подназначенных наследников может быть любым.

При наследовании по завещанию завещатель имеет право *лишить права наследования одного, нескольких или всех наследников по закону* [2, ст. 1119]. Называть причины такого лишения завещатель не должен, но ему следует четко указать, кого именно из наследников по закону он

лишает наследства. При этом завещатель вправе лишить этого наследника лишь части имущества – например, той, которая перешла бы к данному лицу при наследовании по закону.

Завещатель имеет право *назначить исполнителя своей воли – душеприказчика* [2, ст. 1134], который после открытия наследства должен принять меры к ее исполнению. При этом душеприказчик может быть назначен как для исполнения всего завещания, так и его отдельной части. Исполнителем воли может быть как наследник, указанный в завещании, так и другое, специально назначенное завещателем лицо (исполнитель завещания). Если же исполнитель воли завещателя не назначается, принято считать, что его воля должна быть исполнена наследниками по завещанию [2, ст. 1133].

На основании ст. 1137 ГК РФ, завещатель имеет право *возложить на любого из наследников по завещанию или по закону завещательный отказ (легат)*, сущность которого состоит в обязанности наследника исполнить какое-либо имущественное обязательство в пользу отказополучателя. Последний, соответственно, получает право требовать исполнения этого обязательства.

Пример. Р. составил завещание, согласно которому земельный участок после его смерти должен перейти сыну. При этом Р. в завещании сделал завещательный отказ и указал, что на сына возлагает обязанность предоставить дочери Р. возможность пользования этим земельным участком.

Завещательный отказ, возложенный на наследников, должен быть конкретным (т.е. в завещании должно быть четко указано, в чем состоит само обязательство, его характер, порядок и сроки исполнения и т.д.) и правомерным. Следует отметить, что завещатель имеет также право подназначить отказополучателю в завещании другого отказополучателя на случай, если первый из них по каким-либо причинам не сможет воспользоваться своим правом на получение завещательного отказа.

На основании ст. 1139 ГК РФ гражданин может в завещании *возложить* на одного или нескольких наследников по завещанию или по закону *обязанность совершить какое-либо действие имущественного или неимущественного характера, направленное на осуществление общепольной цели (завещательное возложение)*. Такая же обязанность может быть возложена на исполнителя завещания, но только при условии выделения в завещании части наследственного имущества специально для исполнения завещательного возложения. Разновидностью названного права является возможность для завещате-

ля возложить на одного или нескольких наследников обязанность содержать принадлежащих завещателю домашних животных, а также осуществлять необходимый надзор и уход за ними.

Завещатель вправе *в любое время изменить или вообще отменить свое завещание*, что осуществляется посредством составления нового завещания. Завещание может быть отменено также посредством распоряжения об его отмене, которое должно быть осуществлено в той же форме, которая установлена для совершения завещания. При этом следует иметь в виду, что завещанием, совершенным в чрезвычайных обстоятельствах, может быть отменено или изменено только такое же завещание, а завещательным распоряжением в банке – соответственно только завещательное распоряжение правами на денежные средства в соответствующем банке [2, ст. 1129, 1130]. Наследодатель вправе внести в содержание завещания любые изменения.

Завещатель имеет право на *сохранение тайны завещания со стороны лиц, причастных к составлению или удостоверению завещания*, поскольку нормы ст. 1123 ГК РФ запрещают нотариусу, другим должностным лицам, удостоверяющим завещание, переводчику, исполнителю завещания, свидетелю, а также рукоприкладчику разглашать сведения о завещании до открытия наследства. Такие сведения могут касаться содержания завещания, его совершения, изменения или отмены. *Если нарушена тайна завещания, завещатель вправе* требовать пресечения действий, направленных на разглашение тайны завещания, от кого бы они ни исходили; требовать возмещения имущественного ущерба, причиненного в результате разглашения завещания; однако в данном случае необходимо будет доказать размер убытков (что с учетом намерения сохранить тайну завещания сделать будет довольно проблематично); требовать компенсации морального вреда, который чаще всего выражается в нравственных страданиях (в том, что лицо тяжело переживает факт разглашения сведений о наследстве, что отношения с некоторыми наследниками испортились, и т.п.), хотя не исключены и физические страдания (например, если известие о нарушении тайны завещания вызвало у завещателя сердечный приступ). Стоит отметить, что право на компенсацию морального вреда имеет только сам наследодатель, а не его наследники.

Важно отметить, что до смерти завещателя даже судебные и прокурорские органы не могут получать сведения о содержании завещания (хотя сам завещатель обязательством хранить тайну завещания не связан).

Итак, наследование по завещанию осуществляется в соответствии с волей умершего, выраженной в завещании. Именно в этом проявляется основное содержание принципа *свободы завещания*, который является ведущим в регулировании наследственных правоотношений. Однако свобода завещания не абсолютна. Прежде всего, по действующему законодательству свобода завещания ограничивается требованиями закона о соблюдении обязательной доли в наследстве [2, ст. 1149], согласно которым несовершеннолетние и нетрудоспособные дети, а также нетрудоспособные супруг, родители или иждивенцы завещателя наследуют (независимо от содержания завещания) не менее половины доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону. Это означает, что указания завещателя, направленные на лишение обязательных наследников наследства либо установление для них доли меньшей, нежели указана в законе, не учитываются. Таким образом, налицо определенное ограничение свободы завещания, которое объясняется необходимостью обеспечения защиты наследственных прав лиц, упомянутых в ст. 1149 ГК РФ. Нужно отметить, что требования об обязательной доле обычно характеризуются правоведами как единственное, предусмотренное законом, ограничение свободы воли наследодателя. Фактически же таковым является и норма о недостойных наследниках, т.к. в том случае, если кто-либо из них окажется включен-

ным в завещание, он будет лишен права наследования по ст. 1117 ГК РФ, и воля наследодателя в отношении него исполнена не будет. Кроме того, как ограничение свободы завещания можно квалифицировать и некоторые другие нормы наследственного права – например, с некоторой долей условности таковыми могут быть признаны нормы о возможности стоимостного выражения доли наследников в составе неделимой вещи и др.

Литература

1. Конституция Российской Федерации от 12.12.1993 г. – М. : Маркетинг, 2001.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. 30.11.2011 с изм. и доп. 01.01.2012).
3. Закон РФ «Об основах законодательства «О нотариате»».
4. Юшкова, Е.Ю. Судебная практика по вопросам нотариальной деятельности. – М. : Волтерс Клувер, 2008.
5. Серебровский, В.И. Очерки советского наследственного права. – М. : 1953.
6. Гуев, А.Н. Постатейный комментарий к части третьей ГК РФ. – М. : Инфра-М, 2002.
7. Телюкина, М.В. Наследственное право. – М. : Дело, 2002.
8. Гришаев, С.П. Наследственное право. – М. : Юрист, 2003.