

ЗАВЕЩАТЕЛЬНАЯ ПРАВОСУБЪЕКТНОСТЬ

О. В. Котарева¹
А. Ю. Кондратьева²

¹ Белгородский
государственный
университет

² Белгородский
государственный
университет

Изложен один из элементов гражданской правоспособности – право завещать имущество. Завещательная правосубъектность представляет собой право и способность гражданина своими действиями определять на случай смерти судьбу своих прав и обязанностей, которые могут переходить по праву наследования, а также сделать другие распоряжения на случай смерти. Определено, завещательной правоспособностью в полном объеме обладают полностью дееспособные граждане, достигшие возраста 18 лет, а также эмансипированные несовершеннолетние. Рассматривается предоставление несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет права завещать. Исследована возможность предоставления завещательных прав лицам, признанным в судебном порядке ограниченно дееспособными.

Ключевые слова: завещательная правосубъектность, гражданская дееспособность, несовершеннолетний, ограниченно дееспособный, недееспособный.

Право завещать имущество является элементом гражданской правоспособности, которая признается за всеми гражданами, возникает в момент рождения и прекращается со смертью. Вместе с тем, в силу строго личного характера завещания как сделки, оно может быть реализовано только при наличии дееспособности в полном объеме. Поэтому в юридической литературе часто используется термин «завещательная правосубъектность», представляющий собой ничто иное, как право гражданина и способность его своими действиями определять на случай смерти судьбу своих прав и обязанностей, которые могут переходить по праву наследования, а также сделать другие распоряжения на случай смерти¹.

Даже в Древнем Риме право на завещание или завещательная способность (*testamenti factio*) было важным элементом общей гражданской правоспособности римлянина. Подразумевалось, что не все лица могут совершать завещательные распоряжения, т.е. обладать активной завещательной способностью, и не все лица могут принимать наследство по завещанию, т.е. имеют пассивную завещательную способность.

Активной завещательной способностью обладали только совершеннолетние полноправные римские граждане, признававшиеся лицами *sui iuris*, а также не подвергшиеся ограничению в правах; не могли делать завещаний расточители, безумные (т.е. находившиеся или должны находиться под опекой или попечительством, причем римское право допускало и признание такой необходимости *post factum*, что давало возможность объявить уже данное завещание недействительным), лишённые права быть свидетелем (в качестве публичного ограничения в правах). Ограниченной завещательной способностью обладали женщины (требовалось согласие опекуна; в более позднем римском праве женщины стали обладать почти совершенной свободой завещания в отношении лично ей принадлежавшего имущества, но никаких других прав и обязательств наследство по женской линии не передавало), сыновья в римской семье, сословно неполноправные лица. Подразумевалось, что лишаются права делать завещания еретики, обвиненные в преступлениях «оскорбления величия» народа или монарха, состоящие в браке запрещенных степеней родства, клеветники, осужденные на политическую смерть.

Активной завещательной способностью необходимо было обладать непрерывно в течение всей жизни, в противном случае обладание ею на момент смерти требовало специального удостоверения².

¹ Андрияшина А.М. Все о наследственных спорах. М., 2008. С. 8.

² Омельченко О.А. Римское право. М., 2007. С. 147-148.



По российскому законодательству завещательной правоспособностью в полном объеме обладают лишь лица полностью дееспособные, т. е., в частности, достигшие возраста 18 лет, а равно эмансипированные несовершеннолетние.

Данная норма ГК РФ вызывает бурные научные дискуссии. Так некоторые авторы³ (Б. Антимонов, С. Герзон, Б. Шлифер) считают, что лица в возрасте от 14 до 18 лет также обладают завещательной дееспособностью.

Законодатель не случайно в ст. 26 ГК РФ предусмотрел право несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет самостоятельно распоряжаться своим заработком и стипендией.

По справедливому мнению М.Ю. Барщевского, несовершеннолетний может завещать денежные средства и 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 свободой волеизъявления, в том числе не должны обладать правом составлять завещательные распоряжения⁴.

Завещательная дееспособность эмансипированных несовершеннолетних, по мнению П.С. Никитюк⁵ не порождает у него права завещать свое имущество. Аргументируя высказанную точку зрения, П.С. Никитюк ссылается на два обстоятельства:

Во-первых, в ч. 1 ст. 21 ГК РФ говорится о гражданской дееспособности как «способности гражданина своими действиями приобретать гражданские права и создавать для себя гражданские обязанности», что по сравнению с «завещательной дееспособностью, как способностью создавать права и обязанности на случай смерти для других» не является одним и тем же.

Приведенный аргумент, по мнению М.Ю. Барщевского нельзя признать убедительным, так как он основывается на неверном, казуистическом толковании закона. Исходя из смысла ст. 21 ГК РФ, необходимо сделать вывод: законодатель имел в виду, что с момента вступления в брак лица, не достигшего 18-летнего возраста, у последнего возникает полная гражданская дееспособность, включая, разумеется, и право завещать⁶.

Во-вторых, П.С. Никитюк говорит о том, что вступление в брак лица, не достигшего восемнадцатилетнего возраста, не порождает у него права избирать и быть избранным, не изменяет его правосубъектность с позиций гражданского процессуального права и т.д. Но, очевидно, что нормы других отраслей права не могут являться критерием определения гражданской дееспособности в данном случае, хотя бы в силу того, что, во-первых, вопросы гражданской дееспособности и, в частности, право завещать имущество, регулируется исключительно нормами гражданского законодательства, а во-вторых, право завещать и право избирать и быть избранными сравнивать нельзя, поскольку они являются разными отраслевыми субъективными правами.

Против предоставления несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет права завещать выступает Т.Д. Чепига⁷. Ст. 26 ГК РФ, устанавливая право несовершеннолетнего самостоятельно распорядиться своей стипендией или заработком, предусматривает возможность ограничения или лишения несовершеннолетнего этого права. При таких условиях нельзя допустить расширительное толкование вышеуказанной ст. 26 ГК РФ и признать за несовершеннолетним право завещать свое имущество, приобретенное за счет зарплаты или стипендии.

В.И. Серебровский отмечает, что совершать сделки в отношении принадлежащего несовершеннолетнему имущества он может только с согласия своих родителей,

³ Антимонов Б., Герзон С., Шлифер Б. Наследование и нотариат. С. 27.

⁴ Барщевский М.Ю. Наследственное право. М., 1996. С. 66.

⁵ Никитюк П.С. Наследственное право и наследственный процесс. Кишинев, 1973. С. 119.

⁶ Барщевский М.Ю. Указ. соч. С. 62.

⁷ Чепига Т.Д. К вопросу о праве завещать // Вестник МГУ. 1965. № 2. С. 48.



усыновителей или попечителей, что неприменимо к завещанию, являющемуся сделкой, непосредственно связанной с личностью завещателя, сделкой, в которой должна найти точное и полное выражение личная воля завещателя, свободная от чего – либо влияния. К тому же у гражданина, не достигшего 18 лет, полной сознательности к существу совершаемых завещательных распоряжений может и не быть⁸.

Остается не до конца разрешенным в литературе и вопрос о возможности предоставления завещательных прав лицам, в судебном порядке признанным ограниченно дееспособными. Так, большинство авторов⁹ (В.В. Гуцин, Ю.Н. Власов, В.В. Калинин, И.Л. Корнеева и т.д.), основываясь на действующем законодательстве, приходят к выводу о том, что частично дееспособные граждане правом завещать не обладают. По мнению же ряда других авторов¹⁰ (Т.Д. Чепига, П.С. Никитюк и др.), в отечественном законодательстве можно усмотреть правовые основания, позволяющие говорить о возможности для таких лиц реализовать свою волю и самостоятельно распоряжаться своим имуществом на случай смерти.

Ограничение дееспособности возможно в случаях, прямо предусмотренных ст. 30 ГК РФ: гражданин, который вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами ставит свою семью в тяжелое материальное положение, может быть ограничен судом в дееспособности в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством. В рассматриваемом случае ограничение дееспособности гражданина выражается в том, что в соответствии с решением суда над таким лицом устанавливается попечительство и совершать сделки по распоряжению имуществом, а также получать заработную плату, пенсию или иные виды доходов и распоряжаться ими он может лишь с согласия попечителя. Гражданин, ограниченный судом в дееспособности, вправе совершать лишь мелкие бытовые сделки.

Противоположного мнения придерживается Т.Д. Чепига считая, что этой категории лиц должно быть представлено право завещать и исходить при этом надо из следующего: 1) лицо, злоупотребляющее спиртными напитками или наркотическими веществами, не лишается законом полностью гражданской дееспособности, но лишь ограничивается в ней, 2) цель назначения попечительства над указанным лицом заключается в том, чтобы не допустить такого использования гражданином своего имущества, которое идет во вред ему самому, его семье и которое, наконец, по своим целям является антиобщественным использованием имущества; 3) завещание осуществляется после смерти наследодателя и при жизни последнего не может быть средством использования имущества в целях злоупотребления спиртными и наркотическими веществами¹¹.

Однако, предоставив ограниченно дееспособным гражданам право завещать с согласия попечителей, нарушается личный характер самой сделки, что неизбежно приведет к ее недействительности.

Что же касается лиц, полностью недееспособных, то они, согласно закону, завещать не могут. Лица, признанные недееспособными, не могут совершать никаких сделок, в том числе и составлять завещания. При этом, исходя из строго личного характера сделки-завещания, не может быть удостоверено завещание от имени недееспособного, даже с согласия опекуна.

Следует отметить, что в соответствии со ст. 43 Основ законодательства РФ о нотариате одной из главных обязанностей нотариуса при удостоверении сделок (в том числе и при удостоверении завещаний) является проверка дееспособности граждан.

⁸ Серебровский В.И. Избранные труды по наследственному и страховому праву. М., 2003. С. 119.

⁹ Гуцин В.В. Наследственное право. М., 2002. С. 19-22.; Власов Ю.Н., Калинин В.В. Наследственное право. М., 2007. С. 38.; Корнеева И.Л. Наследственное право РФ. М., 2008. С. 99-102.

¹⁰ Чепига Т.Д. Указ. соч. С. 51.; Никитюк П.С. Указ. соч. С. 121.

¹¹ Чепига Т.Д. Указ. соч. С. 63-64.



Дееспособность определяется путем проверки документов, удостоверяющих личность (в случае заключения гражданином брака до достижения 18 лет нотариус дополнительно истребует свидетельство о заключении брака). В дальнейшем нотариус беседует с участниками сделки с целью определения их намерений и разъяснения им последствий совершаемого нотариального действия.

Г.Г. Черемных полагает, что, если у нотариуса возникают сомнения, что участник сделки не может понимать значение своих действий или руководить ими нотариусу необходимо отложить удостоверение сделки и выяснить, не выносилось ли судом решение о признании лица недееспособным или ограниченно дееспособным. В случае отсутствия такого решения нотариус о своем предположении сообщает лицам, надежденным законом правом поставить перед судом вопрос о признании лица недееспособным или ограниченно дееспособным. В зависимости от решения указанных лиц нотариус или удостоверяет сделку или приостанавливает ее до рассмотрения вопроса в судебном порядке¹².

А. Сафонов считает, что нотариус имеет право отказать в совершении нотариального действия при условии, если он обладает сведениями о недееспособности гражданина или ограничении его в дееспособности. В остальных случаях нотариус сообщает гражданину о характере сделки и ее последствиях. Если гражданин адекватно будет отвечать на вопросы, явно понимать смысл и последствия совершаемых им действий, то нотариус не имеет право отказать в удостоверении сделки, так как отказ в совершении нотариального действия будет признан недействительным, и нотариус будет нести имущественную ответственность. Вместе с тем А. Сафонов отмечает, что нотариус будет отвечать и в случае, если гражданин, обратившийся за совершением нотариального действия, был недееспособен¹³.

Действующее законодательство не предоставляет нотариусу возможности более объективно определять способность гражданина понимать характер совершаемых им действий, руководить ими и осознавать их правовые последствия путем назначения психиатрической экспертизы. Нотариус не имеет право и на обращение в медицинские учреждения с запросом о предоставлении необходимых данных, а также специалисту-психиатру с просьбой о проведении соответствующей справки¹⁴.

В заключении следует отметить, что положение норм ГК РФ, определяющие завещательную дееспособность граждан, не лишено недостатков. Так, в целях совершенствования наследственного законодательства и устранения существующей несправедливости по отношению к несовершеннолетним, способным своими собственными трудовыми или интеллектуальными усилиями приобретать имущество, п. 2 ст. 1118 ГК РФ целесообразно дополнить, положением расширяющим завещательные права несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет и допускающим в силу п.п. 1-2 ст. 26 ГК РФ возможность составлять завещания и распоряжаться судьбой имущества, источником которого являются средства, упомянутые в п.п. 1 и 2 п. 2. ст. 26 ГК РФ.

Список литературы

1. Андрияхина А.М. Все о наследственных спорах. М., 2008. С. 8.
2. Омельченко О.А. Римское право. М., 2007. С. 147-148.
3. Антимонов Б., Герзон С., Шлифер Б. Наследование и нотариат. С. 27.
4. Баршевский М.Ю. Наследственное право. М., 1996. С. 66.
5. Никитюк П.С. Наследственное право и наследственный процесс. Кишинев, 1973. С. 119.
6. Баршевский М.Ю. Указ. соч. С. 62.
7. Чепига Т.Д. К вопросу о праве завещать // Вестник МГУ. 1965. № 2. С. 48.

¹² Черемных Г.Г. Нотариальные действия и основные правила их совершения // Бюллетень нотариальной практики. 2004. № 5. С. 16.

¹³ Сафонов А. Незаверенному верить // Коммерсантъ-деньги. 2005. № 4. С. 14.

¹⁴ Сычев О.М. Актуальные вопросы проверки нотариусами дееспособности граждан // Нотариальный вестник. 2008. № 9. С. 22.



8. Серебровский В.И. Избранные труды по наследственному и страховому праву. М., 2003. С. 119.
9. Гушин В.В. Наследственное право. М., 2002. С. 19-22.; Власов Ю.Н., Калинин В.В. Наследственное право. М., 2007. С. 38.; Корнеева И.Л. Наследственное право РФ. М., 2008. С. 99-102.
10. Чепига Т.Д. Указ. соч. С. 51.; Никитюк П.С. Указ. соч. С. 121.
11. Чепига Т.Д. Указ. соч. С. 63-64.
12. Черемных Г.Г. Нотариальные действия и основные правила их совершения // Бюллетень нотариальной практики. 2004. № 5. С. 16.
13. Сафонов А. Незаверенному верить // Коммерсантъ-деньги. 2005. № 4. С. 14.
14. Сычев О.М. Актуальные вопросы проверки нотариусами дееспособности граждан // Нотариальный вестник. 2008. № 9. С. 22.

THE TESTAMENTARY LEGAL PERSONALITY

O. V. Kotareva¹⁾
A. U. Kondrateva²⁾

¹⁾*Belgorod State University*

²⁾*Belgorod State University*

One of elements of the civil legal capacity – the right to bequeath property is stated. The testamentary legal personality represents the right and ability of the citizen the actions to advance causa mortis destiny of the rights and responsibilities which can pass under the right of succession, and also make other provisions mortis causa. It is advanced, the testamentary legal capacity completely the capable citizens who have reached of age of 18 years, and also emancipated minors in full have. Granting by the minor at the age from 14 till 18 years of the right is considered to bequeath. Possibility of granting of the testamentary rights to the persons recognised by judicial means ограничено as the capable is investigated.

Key words: the testamentary legal personality, civil capacity, the minor, ограничено capable, incapacitated.