

УДК 347.6

## ОСОБЕННОСТИ СТАНОВЛЕНИЯ И РАЗВИТИЯ ИНСТИТУТА ЗАВЕЩАТЕЛЬНЫХ ОТКАЗОВ

**Е. О. Богданович**

аспирант,

Белорусский государственный экономический университет

*В статье анализируется правовая природа и содержание завещательного отказа, в том числе предмет завещательных отказов, осуществление права на получение завещательного отказа, срок, в течение которого действует право требовать исполнения завещательного отказа. Автором уделяется особое внимание процессам возникновения и развития данного института наследственного права. В статье рассмотрены особенности правового регулирования отношений, возникающих из завещательного отказа, в законодательстве ряда зарубежных стран.*

**Ключевые слова:** завещательный отказ, завещательные распоряжения, наследственное право.

### Введение

Активное развитие современной экономики, расширение круга гражданско-правовых отношений, легализация института частной собственности, рост экономической активности граждан привели к увеличению доходов последних. С улучшением благосостояния населения страны возникает заинтересованность в дальнейшей судьбе имущества после смерти его собственника и, как следствие, увеличивается интерес к институту завещания и его составным частям (завещательным распоряжениям), посредством которых можно облечь в правовую форму волеизъявления относительно порядка распределения имущества между наследниками.

Основаниями наследования в Республике Беларусь являются завещание и закон. Завещание – личное распоряжение гражданина, сделанное в установленной форме, о передаче после своей смерти принадлежащих ему имущественных прав другим лицам. Такое распоряжение может сделать лицо, обладающее дееспособностью в полном объеме (пп. 1, 2 ст. 1040 Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее – ГК)) [1].

При составлении завещания наследодатель стремится предотвратить возникновение конфликтных ситуаций между наследниками. Одним из способов достичь данную цель является правильное использование таких инструментов наследственного права, как особые завещательные распоряжения.

### Основная часть

Действующее наследственное право исходит из принципа свободы завещания. Так, П.В. Крашенинников подчеркивает, что “каждый человек волен свободно распоряжаться тем, что принадлежит ему по закону как при жиз-

ни, так и после смерти: завещать все свое имущество или его часть родственникам или другим лицам, а также государству” [2].

Завещательный отказ является специальным распоряжением завещателя. Как отмечает Е.С. Кафарова, ранее действующее законодательство предусматривало порядок исполнения указания завещателя о передаче назначенным лицам определенного имущества, но не содержало понятия «завещательный отказ» [3, с. 140].

В научной литературе завещательный отказ именуют римским термином «легат». Существенной частью завещательных распоряжений, как основание призвания к наследованию согласно римскому праву, считалось назначение наследника (*institutio heredis*). Это условие действительности завещательного распоряжения было известно уже древне-цивильному праву [4, с. 6]. Однако наряду с *institutio heredis* римское право знало и другой вид посмертных распоряжений – отказы. Предусмотренная действующим гражданским законодательством Республики Беларусь форма завещательного отказа была образована на основе известных римскому праву форм легатов (*legatum* и *fideicommissum*). Есть основания предполагать, что *legatum*, как наиболее простая форма завещательного представления, возник ранее института назначения наследника. Как полагает Н.Г. Вавин, его возникновение совпадает со временем возникновения самого завещания (*testamentum*), так как Закон XII таблиц санкционирует легат уже как нечто известное, наравне с самим завещанием [4, с. 7].

Согласно общему смыслу определения данного в Институциях Юстиниана, легат есть такое распоряжение на случай смерти, в котором наследодатель безвозмездно предоставляет какому-либо лицу имущественную (или неимущественную) выгоду за счет оставленного им наследства. Легат обыкновенно устанавливает сингулярное преемство легатария в имуществе наследодателя [5, с. 119]. Таким образом, лицо, в чью пользу назначен легат является преемником наследодателя только в отдельном праве, а не в определенной доле наследства, соответственно легатарий обычно не несет ответственности по обязательствам наследодателя. Данное правило нашло свое отражение и в современном белорусском законодательстве, так как согласно п. 6 ст. 1054 ГК отказополучатель не отвечает по долгам наследодателя.

Завещательный отказ, как сингулярное преемство, которое противопоставляется наследованию, как правопреемству универсальному, который представляет собой предоставление выгод без перенесения на отказополучателя лежащих на завещателе обязательств, оказался настолько жизнеспособным, что подвергся рецепции в наследственное законодательство многих стран. Безусловно в нормах действующих законов в общей конструкции отказа допущены отступления от римского права, однако сама идея римского легата была принята без изменений. Например, согласно параграфу 1939 Гражданского уложения Германии, наследодатель может по завещанию предоставить другому лицу имущественную выгоду (завещательный отказ), не назначая его наследником [6]. Всеобщий гражданский кодекс Австрии дает характеристику завещательного отказа и его отличие от наследства. Согласно параграфу 535 данного кодекса, отношения из завещательного отказа (легата) возникают в случае, если кому-либо отказана не такая часть наследства,

которая касается всего оставшегося после наследодателя имущества, а лишь отдельная вещь, одна или несколько вещей отдельного рода, денежная сумма или право [7]. Лицо, которому оставлено отказное имущество, следует рассматривать не как наследника, а только как получателя завещательного отказа (легатария).

Особое правовое регулирование завещательный отказ получил в Гражданском кодексе Франции. Согласно французскому праву, только кровные родственники могут быть назначены наследниками. Иных наследников, кроме законных, получивших название естественные наследники, Кодекс Наполеона не знает. Поэтому любое завещательное распоряжение получило название легат. То обстоятельство, что наследодатель назвал лицо, которому завещал свое имущество, наследником или как-либо иначе, не изменяет характера завещательного распоряжения, оно все равно должно называться отказом. В соответствии со ст. 1002 Гражданского кодекса Франции, завещательные распоряжения имеют своим предметом или всю совокупность имущества или определенную долю имущества или отдельные вещи [8]. Каждое из этих распоряжений, вне зависимости от того, будет ли оно сделано посредством назначения наследника или посредством установления легата, будет иметь действие, согласно правилам, установленных для легатов.

Согласно п. 1 ст. 1054 ГК, завещатель вправе возложить на наследника по завещанию исполнение за счет наследства какого-либо обязательства (завещательный отказ) в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей), которые приобретают право требовать исполнения завещательного отказа. Из данного определения вытекает, что завещательный отказ – это особое распоряжение завещателя, которое должно быть облечено в завещательную форму. Например, в абз. 2 п. 1 ст. 1137 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) специально подчеркнуто, что отказ должен быть установлен только в завещании, причем совершенном в любой форме. Назначение отказа вне завещания не имеет силы [9]. Важной является норма, согласно которой содержание завещания может исчерпываться завещательным отказом (абз. 3 п. 1 ст. 1137 ГК РФ).

Законодательство ряда зарубежных стран (Польша, Туркменистана) также предусматривает возможность наследодателя назначить исполнение завещательного отказа не только на наследников по завещанию, но и на наследников по закону. По гражданскому законодательству некоторых государств (Грузии, Германия) конкретно не оговаривается, на каких наследников завещатель может возложить легат. Так согласно ст. 1383 Гражданского кодекса Грузии, завещатель может возложить на наследника исполнение за счет наследства в пользу одного или нескольких лиц какого-либо обязательства (завещательного отказа – легата) [10].

Анализируя различные способы регулирования порядка установления завещательного отказа, приходится констатировать, что согласно нормам ГК, право завещателя на распоряжение имуществом по своему усмотрению ограничивается. Так, В.И. Серебровский задает вопрос, почему надо лишать наследодателя права, не завещая конкретным лицам своего имущества, указать все же в завещании, что он возлагает на тех лиц, которые будут его наследниками по закону обязанность пожизненного содержания известного

лица, например его жены, или выдать из наследственного имущества определенную сумму денег [11, с. 159]? ГК РФ предоставляет наследодателям более широкие завещательные возможности. В отличие от норм белорусского законодательства, в России исполнение завещательного отказа может быть возложено не только на наследника (наследников) по завещанию, но и на наследника (наследников) по закону, а иногда как на тех, так и на других по усмотрению завещателя (ст. 1137 ГК РФ). Исходя из этого, на наш взгляд, целесообразно п. 1 ст. 1054 ГК изложить в следующей редакции: “Наследодатель вправе в завещании возложить на одного или нескольких наследников по завещанию или по закону исполнение за счет наследства какой-либо обязанности имущественного характера (завещательный отказ) в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей), которые приобретают право требовать исполнения этой обязанности”.

Особый интерес представляет вопрос, касающийся правоотношений, возникающих между наследником, обремененным отказом, и отказополучателем. В соответствии с п. 2 ст. 1054 ГК, предметом завещательного отказа может быть передача отказополучателю в собственность или на ином вещном праве, а также в пользование вещи, входящей в состав наследства, приобретение и передача ему имущества, не входящего в состав наследства, выполнение для него определенной работы, оказание ему определенной услуги и т. п. Объект завещательного отказа предоставляется отказополучателю в форме обязательства, возложенного на наследника. В силу этого, по мнению В.И. Серебровского, наследник является должником, а отказополучатель – кредитором, хотя кредитором особого рода [11, с. 156]. Аналогичного мнения придерживается М.Ю. Барщевский, который полагает, что между наследником, обремененным легатом, и отказополучателем устанавливаются обязательственные правоотношения, где наследник выступает в качестве должника, а отказополучатель в качестве кредитора [12, с. 80]. Однако в отличие от кредиторов наследодателя, отказополучатель имеет право требовать не в отношении всего наследственного имущества и не ко всем наследникам, а только к тем наследникам по завещанию, доля которых обременена отказом.

Наследник по завещанию, доля которого обременена отказом, становится должником в данных правоотношениях, только в случае принятия им наследства. Согласно п. 5 ст. 1054 ГК, в случае смерти наследника, на которого был возложен завещательный отказ, или в случае непринятия им наследства исполнение завещательного отказа переходит на других наследников, получивших его долю, либо к административно-территориальной единице, если имущество признано, в установленном законом порядке, выморочным. Аналогичные нормы содержатся в параграфе 2161 Гражданского уложения Германии, согласно которому, завещательный отказ остается в силе, поскольку не следует предполагать иную волю наследодателя, даже если обремененное отказом лицо не станет наследником. В этом случае обремененным считается лицо, к непосредственной выгоде которого привело отпадение первоначального обремененного лица.

Согласно п. 3 ст. 1054 ГК, наследник, на которого завещателем возложен завещательный отказ, должен исполнить его лишь в пределах действитель-

ной стоимости перешедшего к нему наследства за вычетом падающей на него части долгов наследодателя. Следовательно, обязательство наследника по завещательному отказу должно носить только имущественный характер и исполняется это обязательство только за счет наследственного имущества.

Право требовать исполнения завещательного отказа имеют лишь те лица, в пользу которых он установлен. Отказополучателями могут быть лица, как входящие, так и не входящие в число наследников по закону, в том числе и юридические лица. Таким образом, субъективный состав лиц, которым может быть предоставлен “легат” практически не ограничен. Однако необходимо отметить, что к правоотношениям, вытекающим из завещательного отказа применяются правила о недостойных наследниках, таким образом отказополучателем не могут быть лица, совершившие в отношении завещателя противоправные действия, указанные в пп. 1, 2 ст. 1038 ГК.

Право на получение предмета легата является личным. Следует отметить, что объективно право требовать исполнения завещательного отказа возникает у отказополучателя в момент открытия наследства, но, для того чтобы такое право было реализовано, необходимо наличие объективного волеизъявления отказополучателя об этом. Законодатель не предусматривает формы такого волеизъявления по сравнению с принятием наследства. Большинство юристов придерживаются позиции о необходимости подачи отказополучателем заявления нотариусу (до принятия наследства наследниками) или направления его непосредственно наследнику (после принятия им наследства).

В законодательстве Республики Беларусь, регулирующем наследственные правоотношения, не установлен срок, в течение которого действует право требовать исполнения завещательного отказа. Например, согласно законодательству Российской Федерации и Грузии, где установлен срок, ограниченный тремя годами со дня открытия наследства. Можно провести аналогию между сроком на реализацию права требования исполнения завещательного отказа и общим сроком исковой давности. На наш взгляд, для единообразного правоприменения данного завещательного распоряжения, целесообразно законодательно закрепить пресекательный срок и дополнить ст. 1054 ГК, пунктом 7, изложенным в следующей редакции: “право на получение завещательного отказа действует в течение трех лет со дня открытия наследства или со дня, когда отказополучателю стало известно о его праве”.

### Заключение

Подводя итог, приходится констатировать, что многие достижения теории в области правового регулирования завещательных правоотношений, нормативно закрепленные в ГК, не получили широкого практического применения. Это относится и к нормам, регулирующим завещательный отказ, институт которых насчитывает многовековую историю и принят практически всеми правовыми системами государств, относящихся к романо-германской правовой семье.

Завещательный отказ является основным из известных наследственно-му праву видов особых завещательных распоряжений, суть которого заключается в возложении на наследника по завещанию исполнения за счет на-

следства какого-либо имущественного обязательства в пользу одного или нескольких отказополучателей. По общему правилу завещательный отказ может быть совершен только в завещании, что отвечает строгому правилу наследственного законодательства в том, что распорядиться имуществом на случай смерти можно только путем совершения завещания.

### СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ

1. Гражданский кодекс Республики Беларусь [Электронный ресурс] : 07 декабря 1998 г., № 218-З : Принят Палатой представителей 28 окт. 1998 г. : Одобрен Советом Респ. 19 нояб. 1998 г. : в ред. Закона Респ. Беларусь от 30 декабря 2015 г. № 343-З // Эталон – Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2016.
2. Новеллы в наследственном праве [Электронный ресурс] / Режим доступа : <http://allrefs.net/c8/181it/>. – Дата доступа : 28.05.2016.
3. **Кафарова, Е. С.** Наследование по завещанию в Республике Беларусь / Е. С. Кафарова ; под науч. ред. В. Г. Тихини. – Минск : Право и экономика, 2011. – 236 с.
4. **Вавин, Н. Г.** Завещательный отказ по русскому праву / Н. Г. Вавин. – Москва : Изд. Кн. Маг. И. К. Голубева, под фирмой “Правоведение”, 1915. – 148 с.
5. **Хвостов, В. М.** Система римского права / В. М. Хвостов. – Ч. 4–5 : Семейное право ; Наследственное право. – Москва : Унив. тип., 1900 – 138 с.
6. Гражданское уложение Германии : Вводный закон к Гражданскому уложению ; пер. с нем. / [В. Бергман, введ., сост.] ; науч. ред. Т. Ф. Яковлева. – 4-е изд., перераб. – Москва : Инфотропик Медиа, 2015. – 888 с.
7. Всеобщий гражданский кодекс Австрии / пер. с нем. [С. С. Маслов]. – Москва : Инфотропик Медиа, 2011. – 272 с.
8. Французский гражданский кодекс / науч. редактирование и предисловие канд. юрид. наук Д. Г. Лаврова, перевод с французского А. А. Жуковой, Г. А. Пашковской. – СПб. : Изд-во “Юридический центр Пресс”, 2004. – 1101 с.
9. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть третья [Электронный ресурс] : 26 ноября 2001 года № 146-ФЗ : Принят Государственной Думой 1 ноября 2001 года : Одобрен Советом Федерации 14 ноября 2001 года : в ред. Федеральных законов от 09.03.2016 № 60-ФЗ / Режим доступа: [https://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_34154/](https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_34154/). – Дата доступа: 30.05.2016.
10. Гражданский кодекс Грузии / науч. ред. З. К. Бигвава. Вступительная статья Председателя Верховного Суда Грузии, докт. юрид. наук, проф. Л. Чантурия ; предисловие канд. юрид. наук, доцента СПбГУ, заместителя прокурора Санкт-Петербурга А. В. Коновалова ; перевод с грузинского И. Мериджанашвили, И. Чиковани. – СПб. : Издательство “Юридический центр Пресс”, 2002. – 750 с.
11. **Серебровский, В. И.** Очерки советского наследственного права : Академия наук СССР. Ин-т права / В. И. Серебровский. – Москва : Изд-во Акад. наук СССР, 1953. – 240 с.
12. **Барщевский, М. Ю.** Если открылось наследство... / М. Ю. Барщевский. – Москва : Юрид. лит., 1989. – 192 с.

Поступила в редакцию 28.05.2016 г.

Контакты: bogdan-bob@mail.ru (Богданович Елена Олеговна)

**Bogdanovich Y. O. ON THE FORMATION AND DEVELOPMENT OF THE INSTITUTE OF TESTAMENTARY REFUSALS.**

*In the article the legal nature and content of testamentary refusal, including the subject of testamentary refusals, implementation of the right to testamentary refusal, term during which the right to demand the execution of testamentary refusal works are analyzed. The author pays special attention to the emergence and development of this institute of the law of succession. In the article the features of the legal regulation of the relations arising from a testamentary refusal in the legislation of a number of foreign countries are considered.*

**Key words:** testamentary refusal, special testamentary dispositions, law of inheritance.