

---

## СВОБОДА ЗАВЕЩАНИЯ И СЛУЧАИ ЕЕ ОГРАНИЧЕНИЯ

Ю.Б. Лотарева

Кафедра гражданского и трудового права  
Российский университет дружбы народов  
ул. Миклухо-Маклая, 6, Москва, Россия, 117198

В статье рассматривается понятие свободы завещания по ГК РФ, развитие свободы завещания, условия ее осуществления, а также случаи ее ограничения.

**Ключевые слова:** завещание, свобода завещания, содержание и форма завещания, факт совершения завещания, наследодатель, наследник по закону, наследник по завещанию, отмена или изменение завещания, тайна завещания, нотариус, удостоверение завещания, обязательная доля в наследстве.

В настоящее время законодательство Российской Федерации устанавливает в качестве одного из основополагающих принципов наследственного права свободу завещания. Свобода завещания в России не является абсолютно новым признаком завещания, хотя именно как юридический признак завещания она сформулирована в ч. 3 Гражданского кодекса РФ впервые. Если в ГК РСФСР 1964 г. завещание рассматривалось скорее как исключение, нежели правило, то ГК РФ, напротив, направлен на то, чтобы как можно больше людей составляли завещание для того, чтобы выразить свою свободную волю. Такое обновление было обусловлено, прежде всего, расширением круга объектов наследственного имущества: теперь в него входят и предприятия, и земельные участки, и жилые дома и квартиры, и многие другие виды имущества, которое раньше граждане просто не могли иметь в собственности. Свобода завещания — постоянно развивающийся институт.

Высокая значимость и недостаточная практическая разработанность проблемы «свобода завещания и случаи ее ограничения» определяют несомненную новизну данного исследования. В настоящей статье предпринята попытка проанализировать развитие свободы завещания от ГК РСФСР 1922 г. до третьей части ГК РФ, а также случаи ее ограничения.

Свобода завещания означает, что завещатель вправе:

– завещать имущество по своему усмотрению. Это означает, что наследодатель не обязан согласовывать с кем-либо содержание завещания. На составление завещания не требуется согласия каких-либо лиц, поэтому недопустимо совершение завещания от имени подопечного либо с согласия попечителя;

– завещать имущество любым лицам. Следовательно, он сам в завещании определяет наследников. Ими могут быть лица как входящие, так и не входящие в круг наследников по закону. Завещание может быть составлено в пользу

одного лица или нескольких лиц. Наследниками по завещанию могут быть: юридические лица, муниципальные образования, субъекты РФ, Российская Федерация и международные организации;

– по своему усмотрению любым образом определить доли наследников в наследстве либо завещать имущество без указания долей. Наследодатель вправе распорядиться всем своим имуществом, которое ему принадлежит на день открытия наследства, а также тем имуществом, которое он намерен приобрести в будущем. Это он может сделать, составив одно или несколько завещаний;

– лишить наследства одного, нескольких или всех наследников по закону, не указывая причин такого лишения;

– отменить или изменить совершенное завещание;

– включить в завещание иные распоряжения, предусмотренные ГК РФ.

В соответствии с принципом свободы завещания завещатель также вправе по своему усмотрению:

– назначить исполнителя своей воли, выраженной в завещании (душеприказчика);

– подназначить наследника как наследнику по завещанию, так и наследнику по закону на случай, если назначенный им в завещании наследник или наследник завещателя по закону умрет до открытия наследства, либо одновременно с завещателем, либо после открытия наследства, не успев его принять, либо не примет наследство по другим причинам или откажется от него, либо не будет иметь права наследовать или будет отстранен от наследования как недостойный;

– возложить на наследника (наследников) по закону или по завещанию обязанность совершить какое-либо действие имущественного или неимущественного характера, направленное на осуществление общепольной цели (возложение);

– отменить либо изменить составленное им завещание в любое время и без объяснения причины своих действий;

– возложить на одного или нескольких наследников по завещанию или по закону исполнение за счет наследства обязанности имущественного характера в пользу одного или нескольких лиц (завещательный отказ);

– «простить» своих недостойных наследников, завещав им имущество после утраты ими права наследования.

Способом реализации принципа свободы завещания является также положение закона о том, что завещатель не обязан сообщать кому-либо о содержании, совершении, об изменении или отмене завещания.

Также завещатель может составить одно или несколько завещаний (ст. 1120 ГК РФ), составить закрытое завещание (ст. 1126 ГК РФ).

Дополнительной мерой обеспечения свободы завещания является тайна завещания. Конституционной основой тайны завещания является ст. 23 Конституции РФ, которая закрепляет право гражданина на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени,

тайну переписки, телефонных разговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений. Тайна завещания обеспечивает охрану имущественных прав наследодателя, стабильность отношений между наследодателем и наследниками [5. С. 56]. Кроме нотариуса (иного лица, удостоверяющего завещание) обязанность не разглашать сведения о содержании завещания, факте его совершения, изменения или отмены возлагается также на переводчика, исполнителя завещания (душеприказчика), свидетелей и рукоприкладчика (лицо, подписывающее завещание вместо завещателя), а также на работников нотариальной конторы.

Свобода завещания ограничивается обязательной долей наследства. Установление обязательной доли в наследстве в пользу членов семьи иногда имеет негативные последствия и нередко отрицательно сказывается на многих частных хозяйствах, «приводит к их дроблению, что в ряде случаев даже заставляет мелких собственников искусственно ограничивать деторождение» [3. С. 108].

Следует отметить, что законодательство Англии и некоторых штатов США не признает института обязательной доли, хотя в последние годы в законодательном порядке и установлены некоторые ограничения свободы завещания.

Первоначально в советском праве не было надобности вводить норму об обязательной доле, так как ст. 418 ГК РСФСР 1922 г. предусматривала небольшой круг наследников по закону — ими являлись: дети, в том числе усыновленные; супруг; нетрудоспособные родители умершего, а также нетрудоспособные лица, состоявшие на иждивении умершего не менее одного года до его смерти.

Наследниками по завещанию могли быть те же лица, являющиеся наследниками по закону.

Вскоре в ГК РСФСР было введено правило, по которому некоторым наследникам предоставлялось право на получение обязательной доли.

В 1945 г. правило об обязательной доле законодательно было закреплено во всех союзных республиках. Завещатель не мог лишить наследства несовершеннолетних детей и других нетрудоспособных наследников. Эти наследники независимо от содержания завещания получали ту долю, которая им причиталась бы при наследовании по закону (ст. 422 ГК РСФСР). Свобода завещания в этот период времени на практике проявлялась по-разному. Например, завещатель по существу лишался возможности завещать имущество по своему усмотрению, когда у него был единственный наследник по закону, имеющий право на обязательную долю. В этом случае все имущество переходило к этому наследнику, так как при наследовании по закону он получил бы все наследственное имущество.

В том случае, когда не все, а лишь некоторые из наследников по закону имели право на обязательную долю, завещатель мог свободно распорядиться только той частью имущества, которая не причиталась наследникам, имеющим право на обязательную долю. И даже эту часть имущества он не мог завещать постороннему лицу (гражданину), не относящемуся к числу наследников по за-

кону. Эту часть имущества он мог завещать лишь кому-либо из наследников по закону, а также государственным или общественным организациям.

Свобода завещания была, но она имела своеобразный характер даже при той ситуации, когда ни один из наследников по закону не имел права на обязательную долю в наследстве. В таких случаях завещатель в своем завещании по существу мог перераспределить наследство между своими наследниками по закону (в ином порядке, нежели это предусмотрено законом). Завещатель был также вправе иным образом распорядиться своим имуществом: либо полностью завещать его в пользу государственных или общественных организаций, либо завещать часть имущества указанным организациям, а часть — наследникам по закону.

В тех же случаях, когда у завещателя полностью отсутствовали наследники по закону, указанные в ст. 418 ГК РСФСР, свобода завещания имела по существу неограниченный характер, так как в этом случае завещатель мог составить завещание как в пользу посторонних лиц, так и в пользу государственных или общественных организаций [4. С. 91].

Основы гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик 1961 г., а впоследствии и ГК РСФСР 1964 г. закрепили положение, согласно которому завещателю предоставлялась более широкая свобода завещания: наряду с охраной прав наследников завещателю представляется возможность в любом случае распорядиться частью своего наследства. Согласно ст. 118 Основ гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик 1961 г., ст. 535 ГК РСФСР 1964 г. к числу граждан, имеющих право на обязательную долю в наследстве, относятся: несовершеннолетние и нетрудоспособные дети наследодателя, его нетрудоспособные супруг, родители и иждивенцы умершего. Указанные лица, во всяком случае, вправе иметь  $\frac{2}{3}$  той доли, которую они могли бы иметь, если бы имело место наследование по закону.

Таким образом, с принятием Основ гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик 1961 г. в нашей стране за наследодателем во всех случаях без исключения сохранялось право свободно по своему усмотрению распорядиться  $\frac{1}{3}$  частью своего имущества. И это право за ним сохранялось даже в тех случаях, когда все наследники по закону обладают правом на обязательную долю.

Устанавливая правила об обязательной доле, законодатель сочетает свободу гражданина в распоряжении принадлежащим ему по праву собственности имуществом с охраной интересов семьи, и в первую очередь несовершеннолетних и нетрудоспособных [6. С. 32].

Никто не отрицает, что правило об обязательной доле по существу является законодательным ограничением принципа свободы завещания, провозглашенного в ст. 1119 ГК РФ, но это ограничение вполне соответствует ч. 3 ст. 55 Конституции РФ, в которой закрепляется, что права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены федеральным законом в той мере, в какой это необходимо для защиты конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц. Анализ указанной статьи Конституции

РФ и ст. 1149 ГК РФ показывает, что ограничение свободы завещания происходит именно в интересах близких наследодателю лиц, действительно нуждающихся в материальной помощи.

Если завещание составлено в пользу постороннего лица или гражданина, который является наследником по закону, но не имеет права на обязательную долю, то это не означает, что будет применен порядок наследования по закону. Завещание остается в силе в той части, в которой оно не требует поправок, предусмотренных правилами об обязательной доле [1. С. 64].

Институт обязательной доли сохранился с серьезным реформированием в третьей части Гражданского кодекса РФ. Статья 1149 ГК РФ не изменила круг наследников, имеющих право на обязательную долю. Вместе с тем размер обязательной доли уменьшен с  $2/3$  до  $1/2$  доли, которая причиталась бы каждому из наследников при наследовании по закону. Уменьшение обязательной доли произведено с тем, чтобы при реализации права на обязательную долю в наименьшей степени ограничивать свободу завещания.

Право наследника на обязательную долю всегда рассматривалось как исключительное право [7. С. 82].

В соответствии с п. 4 ст. 1117 ГК РФ недостойные наследники не имеют права на обязательную долю в наследстве. ГК РСФСР не содержал подобной нормы. Представляется, что правило, закрепленное в п. 4 ст. 1117 ГК РФ, развивает принцип свободы завещания. Хотя вместе с тем следует отметить, что недостойный наследник, имевший и утративший право на обязательную долю, может быть призван к наследованию по завещанию, если наследодатель в последующем завещании завещал ему свое имущество.

Сравнительный анализ ст. 535 ГК РСФСР 1964 г. и ст. 1149 ГК РФ свидетельствует, что норма о праве на обязательную долю в наследстве утратила императивный характер. Если ранее требования необходимых наследников удовлетворялись вне зависимости от их материального положения, нуждаемости в конкретном имуществе, фактической трудоспособности [2. С. 24], в настоящее время, в силу ст. 1149 ГК РФ, право на обязательную долю удовлетворяется прежде всего из оставшейся незавещанной части имущества наследодателя, даже если это приведет к уменьшению прав других наследников по закону. В настоящее время законодатель установил правило, согласно которому суд может уменьшить размер обязательной доли в наследстве или вообще отказать необходимому наследнику в ее присуждении (п. 4 ст. 1149 ГК РФ). Правила об уменьшении размера обязательной доли или даже отказе в ее присуждении при наличии указанных обстоятельств направлены на защиту прав и интересов наследников, не являющихся обязательными, и сводят к минимуму проявление ограничения свободы завещания [2. С. 25].

Свобода завещания закрепляется законодательством Грузии, Азербайджанской Республики и Республики Туркменистан. Однако законодательство этих государств в большей мере сохраняет приоритеты семейного правового начала института наследования, нежели российское законодательство. Сочетание сво-

боды завещания с обеспечением интересов семьи имеет место почти во всех зарубежных странах. Однако не везде это происходит одинаково. Законодательство таких стран, как Франция, Италия, Япония и др. для обеспечения интересов семьи устанавливает «систему резерва», в силу которой завещатель не может лишить наследства определенных наследников по закону. Для них в наследственном имуществе наследодателя создается резерв, который всегда должен переходить к этим наследникам. Другой частью наследства завещатель может распоряжаться свободно. Так, во Франции право на резерв имеют все нисходящие наследники. Размер резерва установлен в 1/2 наследства, если наследодатель оставил одного ребенка. Если у наследодателя осталось двое либо трое и более детей, то размер резерва составляет соответственно 2/3 и 3/4 наследства. Переживший супруг во Франции право на резерв не имеет. А вот для восходящих наследников (отец, мать, дед, бабушка, прадед, прабабушка) размер резерва составляет 1/4 наследства.

Следует признать, что в последние годы в нашей стране в связи с принятием нового Гражданского кодекса и правовым регулированием рыночных отношений на практике близкие люди умершего завещателя чаще стали сомневаться в истинности его последней воли и правомерности действий нотариусов, удостоверявших завещания их больных, пожилых родственников, в том числе инвалидов.

Необходимо в законодательном порядке решить вопрос о том, чтобы медицинские учреждения в обязательном порядке предоставляли нотариальной палате субъекта Российской Федерации списки граждан, признанных судом недееспособными.

А также целесообразно ускорить принятие федерального закона об организации нотариата и нотариальной деятельности, в котором следует предусмотреть нормы, которые наделяли бы нотариуса правом, а соответствующие лечебные учреждения — обязанностью предоставления сведений о состоянии психического здоровья гражданина либо проведения обследования его в принудительном порядке врачом-психиатром.

Следует дополнить наше законодательство правилом о том, что завещание может составляться и удостоверяться либо двумя нотариусами, либо одним нотариусом, но в «обязательном» присутствии двух свидетелей. Возможно, что такая норма будет способствовать защите прав завещателей и интересов наследников, уменьшению риска возможного совершения неправомερных действий нотариусом, соблюдению свободы завещания.

#### ЛИТЕРАТУРА

- [1] *Гордон М.В.* Наследование по закону и по завещанию. — М., 1967.
- [2] *Жаркова Г.И.* Обязательная доля в наследстве в свете нового законодательства // Нотариус. — 2004. — № 4.

- [3] *Серебровский В.И.* Избранные труды по наследственному и страховому праву. — М., 1997.
- [4] *Серебровский В.И.* Очерки советского наследственного права. — М., 1953.
- [5] *Ткач А.Н.* Комментарий к ГК РФ. Часть третья. — М., 2005.
- [6] *Халфина Р.О.* Право наследования в СССР. — М., 1952.
- [7] *Ярошенко К.Б.* Наследственное право. Новеллы законодательства. Судебная практика. Нотариальная практика. — М., 2005.

## **FREEDOM OF THE WILL AND CASES OF ITS LIMITATIONS**

**J.B. Lotareva**

The Department of Civil and Labor Law  
Peoples' Friendship University of Russia  
6, Miklukho-Maklaya st., Moscow, Russia, 117198

The article deals with the concept of freedom of the will of the Civil Code, the development of freedom of the will, the condition of its implementation, as well as cases of its limitations.

**Key words:** testament, freedom of the will, the content and form of the will, the fact of the will, the testator, heir, legatee, cancellation or modification of the testament, the mystery of the will, the notary, identity of the will, the obligatory share of the inheritance.