

А.Х. Гольмстен

О душеприказчиках

**Москва
«Книга по Требованию»**

УДК 340
ББК 67.0
А11

А11 **А.Х. Гольмстен**
О душеприказчиках / А.Х. Гольмстен – М.: Книга по Требованию, 2021. – 91 с.

ISBN 978-5-458-55196-0

ISBN 978-5-458-55196-0

© Издание на русском языке, оформление
«YOYO Media», 2021
© Издание на русском языке, оцифровка,
«Книга по Требованию», 2021

Эта книга является репринтом оригинала, который мы создали специально для Вас, используя запатентованные технологии производства репринтных книг и печати по требованию.

Сначала мы отсканировали каждую страницу оригинала этой редкой книги на профессиональном оборудовании. Затем с помощью специально разработанных программ мы произвели очистку изображения от пятен, клякс, перегибов и попытались отбелить и выровнять каждую страницу книги. К сожалению, некоторые страницы нельзя вернуть в изначальное состояние, и если их было трудно читать в оригинале, то даже при цифровой реставрации их невозможно улучшить.

Разумеется, автоматизированная программная обработка репринтных книг – не самое лучшее решение для восстановления текста в его первоизданном виде, однако, наша цель – вернуть читателю точную копию книги, которой может быть несколько веков.

Поэтому мы предупреждаем о возможных погрешностях восстановленного репринтного издания. В издании могут отсутствовать одна или несколько страниц текста, могут встретиться невыводимые пятна и кляксы, надписи на полях или подчеркивания в тексте, нечитаемые фрагменты текста или загибы страниц. Покупать или не покупать подобные издания – решать Вам, мы же делаем все возможное, чтобы редкие и ценные книги, еще недавно утраченные и несправедливо забытые, вновь стали доступными для всех читателей.

нается вскользь, ибо говорится о нихъ въ отдѣлѣ исполненія завѣщанія—самое мѣсто не благопріятствуетъ точному разсмотрѣнію института, какъ обязательства, и если-бы ученые желали представить болѣе подробное его изложеніе, то имъ пришлось-бы повторить то, что уже сказано въ отдѣлѣ обязательствъ веденія чужихъ дѣлъ. Но мнѣ могутъ возразить, что по предлагаемому плану излагать не удобно, такъ какъ по строго-научной системѣ, обязательственное право предшествуетъ завѣщательному и слѣд. пришлось-бы въ началѣ говорить о такихъ вещахъ, о которыхъ лицо, изучающее гражданское право, еще не имѣетъ понятія, съ которыми еще ознакомится впослѣдствіи. Возраженіе это было-бы справедливо, и то только по отношенію къ лицу изучающему, если-бы связь между душеприкащикомъ и завѣщательнымъ правомъ была самая тѣсная, неразрывная; я не отрицаю, что напр. вопросы о формѣ завѣщанія, о завѣщательной свободѣ, о положеніи наслѣдника и т. п. близко соприкасаются съ душеприкащикомъ, но для уразумѣнія послѣдняго достаточно самаго поверхностнаго понятія объ этихъ вопросахъ, извѣстныхъ изучающему изъ введенія въ науку и наконецъ изъ общежитія.

Установивъ такимъ образомъ точку зрѣнія на институтъ, я очевидно не могъ отступить отъ общей для всѣхъ обязательствъ формы изложенія и долженъ былъ расположить всѣ частные вопросы въ порядкѣ трехъ моментовъ всякаго обязательства: возникновенія, теченія и прекращенія.

А. Г.

ОГЛАВЛЕНІЕ.

	СТРАН
Предисловіе	I—II
Введеніе	1
I. Историческій очеркъ русскаго душеприкащичества	14
II. Нынѣдѣйствующее законодательство о душеприкащичествѣ	28
A. Условія возникновенія душеприкащичества	28
1) О лицахъ, могущихъ быть душеприкащиками.	29
2) Объ установленіи душеприкащичества	36
A. Форма назначенія душеприкащика и форма полномочій ему данныхъ	36
B. Принятіе душеприкащикомъ званія и утвержденіе со стороны государства.	40
3) Принятіе имущества	43
B. Юридическое положеніе душеприкащика	44
I. Права и обязанности душеприкащика какъ повѣреннаго умершаго лица	44
A. Права и обязанности, истекающія непосредственно изъ завѣщанія	45
B. Права и обязанности, основанныя на требованіяхъ закона.	54
II. Отношенія между душеприкащикомъ и лицами и учрежденіями	58
1) Отношенія между душеприкащикомъ и наследниками	58
2) Отношенія между душеприкащикомъ и сторонними лицами.	66
A. Отношенія между душеприкащикомъ и лицами, получающими отказъ	67
B. Отношенія между душеприкащикомъ и контрагентами умер- шаго, означенными въ завѣщаніи	71
C. Отношенія между душеприкащикомъ и контрагентами умер- шаго, неозначенными въ завѣщаніи	72
Юридическое положеніе нѣсколькихъ душеприкащиковъ	74
C. Прекращеніе душеприкащичества.	80

ВВЕДЕНИЕ.

Исполненіе завѣщанія представляет собою рядъ дѣйствій, которыя могутъ быть разсматриваемы съ формальной или процессуальной и съ матерьяльной стороны. Въ первомъ случаѣ дѣйствія эти совершаются независимо отъ содержанія завѣщательнаго акта и заключаются въ выполненіи извѣстныхъ процессуальныхъ формъ, съ цѣлью придать завѣщанію законную силу, дать наслѣдникамъ возможность принять наслѣдство и т. п. Съ матерьяльной стороны это исполненіе заключается въ совершеніи дѣйствій, основанныхъ на содержаніи завѣщанія. Мы будемъ имѣть въ виду послѣднее.— Это исполненіе завѣщанія по содержанію, есть реализація въ дѣйствительности того, что въ немъ выражено завѣщателемъ. Всего естественнѣе, конечно, что оно должно быть выполнено лицами, ближе всѣхъ стоящими къ завѣщателю и наиболѣе, по общему правилу, заинтересованными въ его исполненіи т. е. наслѣдниками. Утверждая, осуществляя, вмѣстѣ съ этимъ исполненіемъ, свое право на оставшееся имущество, они именно въ виду этого должны бы исполнить всевозможныя распоряженія завѣщателя, которыя могутъ быть или поставлены въ смыслѣ условій пріобрѣтенія правъ на завѣщанное имущество или вытекать изъ этого пріобрѣтенія. Такъ что наслѣдники исполняютъ завѣщанія, какъ таковыя, *ipse iure*, безъ особеннаго полномочія—это общее правило. Но кромѣ того юридическая жизнь выработала особый институтъ исполнителей, называемыхъ душеприказчиками. Еле-

cuteurs testamentaires, Testamentsvollzieher—vollstrecker, Treuhandler; лица эти не заинтересованы непосредственно въ исполненіи и вообще говоря, не приобрѣтають никакихъ правъ на оставшееся имущество. Но этихъ еще далеко не сказано, что наслѣдникъ, приобрѣтающій права отъ завѣщателя не можетъ быть душеприкащикомъ — онъ можетъ явиться таковымъ не только въ силу того, что онъ наслѣдникъ, но и въ силу особаго спеціальнаго порученія завѣщателя, напр. А, умирая передаетъ свое имущество нѣсколькимъ наслѣдникамъ, изъ которыхъ только одному В поручаетъ исполненіе завѣщанія; это обязательство вытекаетъ не изъ факта наслѣдованія а изъ особаго полномочія. Точно также этимъ не исключается возможность постороннему лицу, назначенному душеприкащикомъ, получить по завѣщанію извѣстную долю имущества въ видѣ вознагражденія. Наконецъ въ нѣкоторыхъ исключительныхъ случаяхъ, само государство можетъ быть исполнителемъ завѣщанія, напримѣръ, когда это выражено самимъ завѣщателемъ или когда государство въ лицѣ своихъ органовъ, получаетъ отказъ и при томъ не имѣется на лицо особыхъ исполнителей, и въ другихъ случаяхъ.

Руководимый тѣми или иными соображеніями, завѣщатель слагаетъ съ наслѣдниковъ обязанность исполненія завѣщанія и передаетъ ее постороннему лицу, по своему свободному выбору; имѣя конечно въ виду при этомъ выборѣ, требующія закономъ условія правоспособности; одно благоразуміе заставляеть его руководствоваться этими условіями, такъ какъ въ противномъ случаѣ, при выборѣ неспособнаго лица, ему-же хуже: душеприкащикъ не будетъ допущенъ въ исполненію завѣщанія, предсмертное желаніе его не будетъ осуществлено.

Лицо, избранное душеприкащикомъ, очевидно совершенно вольно принять званіе или отказаться отъ него, ибо было-бы не только несправедливо, но и неосновательно, иногда даже невозможно, навязать лицу это званіе и принуждать его къ исполненію желаній завѣщателя. Но воль скоро избранное лицо выразило желаніе стать душеприкащикомъ, то отказаться отъ этого уже не можетъ и обязывается испол-

нить въ точности, требуемые завѣщаніемъ и закономъ обязанности, подвергаясь въ противномъ случаѣ отвѣтственности.

Принявъ на себя, такимъ образомъ, исполненіе завѣщанія, лицо конечно вступаетъ въ обязательственное отношеніе; одно то, что завѣщатель поручаетъ ему совершеніе всевозможныхъ дѣйствій по поводу имущества и что въ исполненіи этихъ дѣйствій заинтересованы лица, которымъ завѣщатель передаетъ свое имущество, словомъ, одно то, что душеприкащикъ обязанъ совершать извѣстныя дѣйствія относительно имущества и лицъ — несомнѣнно показываетъ, что душеприкащество есть обязательство. И дѣйствительно, въ немъ имѣются въ наличности всѣ три элемента всякаго обязательства: должникъ, вѣритель и предметъ; должникомъ является душеприкащикъ, какъ лицо, обязанное выполнить дѣйствія, возложенныя на него завѣщателемъ; вѣрителями являются лица, имѣющіе то или другое право на имущество, напр. наслѣдники, которые получаютъ черезъ него, назначенную имъ часть, или кредиторы умершаго, которые означены въ завѣщаніи и другія лица; даже само государство можетъ имѣть право требованія на него, напр. оно обязываетъ его, въ случаѣ споровъ по завѣщанію, охранять цѣлость послѣдняго и т. п.; что касается третьяго элемента, предмета, то онъ, какъ и во всякомъ обязательствѣ, состоитъ въ удовлетвореніи т. е. въ исполненіи должникомъ (душеприкащикомъ) и доставленіи вѣрителю (наслѣдникамъ, кредитору, государству и др.) того, къ чему клонится обязательство (реализація завѣщанія *).

Обращаясь къ анализу составныхъ частей душеприкачества, какъ обязательства, нужно замѣтить, что юридическое положеніе душеприкащика различно по различію источниковъ его правъ и обязанностей: съ одной стороны они опредѣляются завѣщаніемъ, съ другой закономъ, руководствующимся тѣмъ или инымъ общимъ принципомъ, и потому при разсмотрѣніи правъ и обязанностей душеприкащика, постоянно нужно имѣть въ виду это различіе. Но кромѣ двойственности по источникамъ, юридическое положеніе

*) Гегелевскій. — О происхожд. и дѣл. обяз. стр. 1.

душеприкащика раздвояется по самому существу: на обязательство исполненія чужаго порученія вообще и на обязательство, въ которое онъ вступаетъ съ лицами, имѣющими то или другое право на имущество завѣщателя.

Обратимся къ первому:

А. Основнымъ его источникомъ служитъ самое завѣщаніе. Завѣщатель можетъ передавать душеприкащику совершеніе всевозможныхъ дѣйствій, какія вообще могутъ быть совершены однимъ лицомъ за другаго; но такъ какъ дѣйствія эти касаются судьбы имущества по смерти собственника, то другимъ критеріемъ, даваемыхъ душеприкащику полномочій, являются предѣлы, предоставленной лицу завѣщательной свободы. Я называю завѣщаніе источникомъ *основнымъ*, потому что воля завѣщателя, согласная съ требованіями закона, имѣетъ рѣшительную судьбу не только на существованіе того или другаго единичнаго дѣйствія, входящаго въ составъ обязательства, но и на формы и способы выполненія его. Что-же касается до закона въ смыслѣ источника, то онъ облакаетъ душеприкащика извѣстными правами и налагаетъ на него извѣстныя обязанности, имѣя въ виду общій принципъ наивозможно-точного и полного выполненія завѣщанія— ради лучшаго осуществленія этого начала, законъ и опредѣляетъ его юридическое положеніе. Очевидно законъ имѣетъ здѣсь уже второстепенное значеніе; дѣйствіе его проявляется лишь тогда, когда завѣщатель не только назначилъ душеприкащика, но и опредѣлилъ кругъ его дѣйствій; чѣмъ точнѣе опредѣленія завѣщателя, тѣмъ менѣе надобности въ нормахъ закона и на оборотъ.

Являясь исполнителемъ чужихъ порученій, касающихся имущества завѣщателя, душеприкащикъ, съ одной стороны является лишь представителемъ умершаго, съ другой—становится въ извѣстныя отношенія къ имуществу послѣдняго. Въ первомъ случаѣ онъ обязанъ совершить рядъ чисто личныхъ дѣйствій, а) или поручаемыхъ ему самимъ завѣщателемъ, какова напр. обязанность сообщить извѣстному, лицу о смерти завѣщателя, право прощенія долга и т. п. или б) требуемыхъ закономъ, имѣющимъ въ виду вышеозначенный принципъ, каково напр. представительство на судѣ въ слу-

чаѣ спора по завѣщанію, отклоненіе всякаго посягательства не только стороннихъ лицъ, но и самихъ наслѣдниковъ, направленнаго къ противудѣйствию исполненію, данныхъ ему порученій и т. п. Во второмъ случаѣ, т. е. по отношенію къ имуществу, онъ обязанъ совершить извѣстныя дѣйствія также требуемыя завѣщателемъ — (послѣдній можетъ поручить ему временное владѣніе, передачу имущества тому или другому лицу, получение долга и т. п. не выходя конечно за предѣлы предоставленной ему власти надъ имуществомъ); или-же самъ законъ предписываетъ извѣстныя нормы отношенія его къ имуществу, основываясь на томъ-же принципѣ необходимости точнаго исполненія завѣщанія; въ виду этаго ему предоставляется временное завѣдываніе имуществомъ, онъ обязанъ тщательно его оберегать, совершать относительно его только такія дѣйствія, которыя или прямо вытекаютъ изъ завѣщанія или тѣсно связаны съ ними. Вотъ существо перваго обязательства.

Благодаря тому, что душеприкащикъ дѣйствуетъ по поводу имущества, имѣющаго своего собственника въ лицѣ наслѣдника и вообще въ виду существованія лицъ, имѣющихъ то или другое право на это имущество, между нимъ и этими лицами завязываются извѣстныя юридическія отношенія; необходимость ихъ, конечно, обусловливается тѣмъ, что наслѣдники и другія лица, вполне заинтересованы, первые—въ судьбѣ доставшагося имъ наслѣдства; вторые—въ осуществленіи своихъ правъ. Душеприкащикъ, не исполняя съ надлежащей точностью, переданное его исполненію завѣщаніе, можетъ нанести извѣстный ущербъ этимъ лицамъ. Въ видахъ этаго-то, частью завѣщатель, частью законъ опредѣляетъ взаимныя права и обязанности сторонъ, дающія содержаніе цѣлому ряду обязательствъ; вступаетъ въ нихъ душеприкащикъ благодаря тому, что разъ принявъ на себя обязательство исполненія завѣщанія вообще; потому-то говоря о нихъ въ отдѣльности, первыя обязательства можно назвать производными, а послѣднее—главнымъ, совокупностью-же ихъ опредѣляется все юридическое положеніе душеприкащика.

И. В. Эти производныя обязательства весьма тѣсно связаны съ главнымъ, а по отношенію къ завѣщанію, какъ источ-

нику, содержаніе ихъ даже вполне совпадаетъ; положимъ завѣщатель поручаетъ душеприкащику передать имущество извѣстному лицу; тутъ разграничить обязательства невозможно; вмѣстѣ съ принятіемъ обязательства исполненія завѣщанія, душеприкащикъ обязывается передъ лицомъ, коему назначено имущество—онъ обязанъ совершить передачу, лицо имѣетъ право требовать совершеніе ея. Въ обязательствахъ этого порядка имѣется лишь одна особенность: душеприкащикъ, вступая въ обязательство исполненія завѣщанія вообще, тѣмъ изъявляетъ свое согласіе на вступленіе въ обязательственное отношеніе съ лицомъ, долженствующимъ получить чрезъ его посредство имущество, но благодаря этому, обязательство между ними еще не возникаетъ—лицо просто можетъ отказаться отъ принятія наслѣдства, отказа, вообще отъ имущества, на которое оно имѣетъ то или другое право; для цѣлостнаго существованія всякія обязательства, какъ извѣстно необходимо изъясненіе согласія лицъ, вступающихъ въ него, согласія выраженнаго или открыто, или при посредствѣ извѣстныхъ юридическихъ дѣйствій; коль скоро лицо, получающее по завѣщанію извѣстное право на имущество, по поводу коего дѣйствуетъ душеприкащикъ, отказалось отъ правъ своихъ—никакого обязательства между нимъ и душеприкащикомъ возникнуть не можетъ.

Иными представляются обязательства душеприкащика съ наслѣдниками и другими лицами, основанныя на требованіяхъ закона—разграничить ихъ и рассмотреть отдѣльно отъ обязательства исполненія завѣщанія, въ собственномъ смыслѣ, весьма удобно. Нормы закона въ этомъ случаѣ построены на принципѣ примиренія, уравниванія правъ душеприкащика съ правами другихъ лицъ, главная его задача—давая душеприкащику возможность исполнить завѣщаніе, сохранить неприкосновенность правъ другихъ лицъ на имущество; чѣмъ больше объемъ правъ душеприкащика касательно имущества, чѣмъ болѣе онъ пріобрѣтаетъ отъ завѣщателя власти надъ послѣднимъ, тѣмъ категоричнѣе и строже самъ законъ, тѣмъ болѣе онъ налагаетъ на душеприкащика обязанностей въ пользу наслѣдниковъ и другихъ лицъ, дабы предупредить всякую возможность нарушенія ихъ правъ.

Такъ законъ въ видѣ охраненія правъ наслѣдниковъ обязываетъ, при вступленіи душеприкащика въ завѣдываніе имуществомъ, произвести въ присутствіи ихъ опись и опечатаніе, связываетъ его строгою отчетностью и отвѣтственностью передъ ними. Прусское земское право, въ случаѣ если завѣщатель передалъ ему управленіе оставшимся имуществомъ, даже уподобляетъ отношенія между нимъ и наслѣдниками, отношеніямъ между управляющимъ и съ хозяиномъ (очевидно, не упуская изъ виду содержаніе завѣщанія). Вообще наслѣдники имѣютъ право требовать отъ него совершеніе всякаго рода дѣйствій, клонящихся къ охраненію и осуществленію ихъ правъ.

Представленный бѣглый очеркъ душеприкащичества, наводитъ на мысль о возможности построенія ученія объ этомъ институтѣ на началахъ общихъ съ довѣренностью, на отнесеніи его къ разряду обязательствъ веденія чужихъ дѣлъ; характеристическій признакъ этихъ обязательствъ заключается томъ, что одно лицо добровольно принимаетъ на себя совершеніе извѣстныхъ дѣйствій, основываясь на формальномъ актѣ или безъ оного, но въ пользу и отъ имени другаго лица, становясь за нихъ отвѣтственнымъ. Это начало проявляется во всѣхъ частныхъ видахъ обязательствъ этого рода, видоизмѣняясь лишь въ силу существованія въ каждомъ изъ нихъ особыхъ индивидуальныхъ чертъ. Въ душеприкащичествѣ всѣ родовые признаки имѣются въ наличности, къ главнѣйшимъ-же видовымъ относится то, что онъ а) дѣйствуетъ по требованію завѣщателя и б) отвѣчаетъ передъ наслѣдниками и вообще передъ лицами, имѣющими то или другое право на оставшееся имущество. Всего нагляднѣе принадлежность душеприкащичества къ разряду этихъ обязательствъ, можетъ быть доказано сравненіемъ его съ довѣренностью *) продолженною за предѣлы жизни довѣрителя.

*) Взглядъ на аналогію довѣренности съ душеприкащичествомъ уже не разъ высказывался учеными къ промѣнъ даже въ нѣкоторыхъ законодательствахъ напр. въ прусское земское уложеніе. Ученые не предлагали строить ученіе о душеприкащичествѣ на началахъ того ученія, къ которому принадлежитъ довѣренность, не утверждали, что это два вида однаго рода обязательствъ, но лишь предлагали построить ученіе о душеприкащичествѣ на началахъ довѣренности.