

участие понятых. Альтернатива действующему институту понятых имеет как ряд преимуществ, так и ряд недостатков, влияющих на работу следствия. По нашему мнению, замена института понятых институтом технических средств фиксации на сегодняшний день не является актуальной, поскольку многие моменты требуют детальной проработки как на техническом, так и законодательном уровне.

\*\*\*

1. Хитрова О.В. Участие понятых в российском уголовном судопроизводстве / О.В. Хитрова. – М: Спарк, 1996. – 80 С.
2. Устав уголовного судопроизводства. – 1864. URL: <https://constitution.garant.ru/history/act1600-1918/3137/> (дата обращения: 25.03.2023 г.).
3. Постановление ВЦИК от 25.05.1922 "Об Уголовно-Процессуальном Кодексе" (вместе с "Уголовно-Процессуальным Кодексом Р.С.Ф.С.Р.") [Электронный ресурс] – режим доступа: СПС «КонсультантПлюс» (дата обращения: 25.03.2023 г.).

**Кильметова Р.Р., Джиджоев О.У., Гасиев А.И., Способ В.М.**

### **Основания признания гражданина безвестно отсутствующим или умершим**

*Северо-Осетинский государственный университет им. К.Л.Хетагурова  
(Россия, Владикавказ)*

doi: 10.18411/trnio-07-2023-149

#### **Аннотация**

В статье рассматриваются основания признания гражданина безвестно отсутствующим и умершим. Рассматриваются последствия после вынесения соответствующих решений суда.

**Ключевые слова:** безвестно отсутствующий, объявление умершим, ГК РФ, управление имуществом, последствия, заинтересованное лицо.

#### **Abstract**

The article deals with the grounds for declaring a citizen missing and dead. The consequences after the relevant court decisions are considered.

**Keywords:** missing person, declaration of death, Civil Code of the Russian Federation, administration of property, consequences, interested person.

В наш век информационных технологий, в котором активно происходит распространение всевозможной информации и различных доступных средств связи, иногда складываются такие обстоятельства, при которых о гражданах не поступают никаких сведений в течение длительного времени, а попытки связаться с ним или каким-либо образом отыскать их, в том числе и на месте их постоянного проживания не дают результатов. В России каждый год количество безвести пропавших сравнима с численностью населения небольшого городка.

Законодатель для урегулирования подобных ситуаций ввел в гражданское законодательство институт «безвестное отсутствие», которая содержит специальные правила для решения возникших в данной области проблем.

Свое начало институт безвестное отсутствие берет в римском праве. Суду предоставлялось возможность самостоятельно оценить факт нахождения лица в живых, чтобы защитить свое имущество выбывших со своего и избежать в дальнейшем неопределённости. Изначально у римлян отсутствовало какое-либо универсальное правило которое помогло бы решить данную проблему, но со временем был разработан особый институт как «безвестное отсутствие».

**Безвестное отсутствие** - это удостоверение в судебном порядке факта длительного отсутствия гражданина в месте его жительства.

В статье 42 ГК РФ определяет ряд условий для признания гражданина безвестно отсутствующим:

- отсутствие сведений о месте его пребывания;

- о месте пребывания неизвестно именно в месте его жительства;
- наличие конкретного срока-один год;
- соответствующее решение может принять только суд; [1, ст.42]

Цель признания гражданина безвестно отсутствующим: устранение юридической неопределенности, вызванной длительным отсутствием гражданина, и предотвращение возможных неблагоприятных последствий для его имущества.

Для признания гражданина безвестно отсутствующим заинтересованным лицом подается заявление в суд по месту жительства или по месту нахождения. В этом заявлении указываются цели признания гражданина безвестно отсутствующим и обстоятельства, подтверждающие невозможность установления факта его отсутствия. При невозможности установить день получения последних сведений об отсутствующем началом исчисления срока для признания безвестного отсутствия считается первое число месяца, следующего за тем, в котором были получены последние сведения об отсутствующем, а при невозможности установить этот месяц-1 января следующего года.

Предмет доказывания по делам о признании гражданина безвестно отсутствующим охватывает установление судом следующих фактов и обстоятельств:

- места жительства гражданина;
- факта отсутствия гражданина по месту жительства и сведений о его месте пребывания в течение года;
- принятых заявителем мер по розыску гражданина;
- невозможности установления места нахождения гражданина;
- наличия правовой заинтересованности лица, подающего заявление о признании гражданина безвестно отсутствующим;
- наличия обстоятельств, дающих основание полагать, что лицо может умышленно скрываться.

Многие учёные не выделяют длительное отсутствие как необходимый признак безвестного отсутствия. В течение того времени, пока суд не признает лицо безвестно отсутствующим, было бы правильно применять термин «без вести пропавший» потому что речь идёт о без вести пропавшем человеке, то есть фактически безвестного отсутствие.

Но, по мнению Г.Ф. Шершеневича течение срока при безвестном отсутствии является также юридическим фактом и это близко к относительному событию и среди юридических фактов, точнее, событий, важное место занимает время. Юридическое отношение устанавливается и прекращается с наступлением известного момента времени [2, с. 190].

Также следует отметить, что необходимо разграничивать такие понятия как «безвестно отсутствующий» - поскольку это субъект права, и «безвестное отсутствие» - поскольку это состояние гражданина.

Также возможен отказ в признании гражданина безвестно отсутствующим. Основаниями отказа могут явиться:

- в ходе рассмотрения дела установлено, что лицо сменило место жительства/ пребывания и проживает/, пребывает на территории иного субъекта Российской Федерации;
- установлена смерть лица;
- лицо скрывается от правоохранительных органов, то есть в месте проживания отсутствует преднамеренно;
- факт безвестного отсутствия лица не подтвержден надлежащими доказательствами, в частности, розыск лица полицией не осуществлялся.

Например, апелляционным определением от 02 марта 2018 года по делу N 33-1032/2018 судебная коллегия по гражданским делам Вологодского областного суда отменила решение Вытегорского районного суда по делу N 2-438/2017 о признании гражданина безвестно отсутствующим и вынесла новое решение об отказе в удовлетворении заявления, указав, что заявителем не представлено доказательств, подтверждающих возбуждение розыскного дела

полицией, розыск должника в рамках исполнительного производства является недостаточным для удовлетворения настоящего заявления.[3]

Полномочиями по розыску лиц, сведения о месте пребывания которых отсутствуют, в настоящее время наделены:

- судебные приставы-исполнители - в отношении должников по исполнительным производствам, в том числе по алиментным обязательствам (статья 65 Федерального закона от 02 октября 2007 года N 229-ФЗ «Об исполнительном производстве», далее - Закон об исполнительном производстве);
- должностные лица органов внутренних дел, на которых возложены обязанности по осуществлению розыска лиц пропавших без вести (пункт 12 части 1 статьи 12 Федерального закона от 07 февраля 2011 года N 3-ФЗ «О полиции»).

Признание гражданина безвестно отсутствующим, имеет определённые последствия, которые законодательно закрепил в нормативно-правовых актах.

**Во-первых**, В случае, если после признания гражданина безвестно отсутствующим у него осталось имущество которое требовало управления судья может предложить органам опеки и попечительства назначить доверительного управляющего имуществом такого гражданина, тогда органы опеки и попечительства обязаны назначить такое лицо и заключить с ним доверительный договор.

Содержанию договора доверительного управления законодательство предъявляет ряд требований, закреплённых в ст. 1016 ГК РФ. Обязанности управляющего состоят в том, чтобы охранять имущество, заботиться о его надлежащем состоянии. Назначение доверительного управляющего возможно и до истечения года со дня получения сведений о месте пребывания отсутствующего гражданина. [4,ст.1016]

**Во-вторых**, В соответствии с положением ст. 188 ГК РФ, если имелась доверенность выданная на имя безвестно отсутствующего или наоборот, такая доверенность, с момента признания судом гражданина безвестно отсутствующим является недействительной.

**В-третьих**, п.2 ст. 19 Семейного кодекса РФ предоставляет право лицу супруг которого признан безвестно отсутствующим, расторгнуть брак в органах ЗАГС в упрощенном порядке.

**В-четвертых**, если у безвестно отсутствующего имелись на иждивении нетрудоспособные члены семьи, то они имеют право на получение пенсии по случаю потери кормильца, согласно нормам пенсионного законодательства.

По словам Л. Ю. Михеевой - «управление имуществом означает совершение действий по сбережению имущества продлении срока его службы, превращение имущества в иную, более ценную и стабильную товарную форму. Идеальный итог действий доверительного управляющего-приумножение стоимости управляемого имущества». [5, с.18]

Также Д. Ю. Никитин утверждает, что «доверительное управление имуществом гражданина признанного безвестно отсутствующим, не получило широкого распространения, что обусловлено проблемами теоретического и практического характера. В качестве основной причины следует назвать отсутствие единого понимания правовой природы, характерных признаков, структур, а также условий реализации договора доверительного управления имуществом». [6, с.8]

Осуществление доверительного управления осложняется, если безвестно отсутствующий состоит в браке и его имущество является общей совместной собственностью супругов. Если безвестно отсутствующему гражданину принадлежит имущество, входящее в состав общей совместной собственности, то управляющий имеет право предъявить в суд иск об определении доли для погашения личных долгов безвестно отсутствующего гражданина.

Основанием решения суда отмены управлением имуществом служит явка или обнаружение места пребывания гражданина, признанного безвестно отсутствующим.

Возможно ещё такая процедура как признание гражданина умершим, при этом не играет роль то, признавался этот гражданин безвестно отсутствующим или нет.

Статья 45 ГК РФ устанавливает следующие условия объявления гражданина умершим:

- отсутствие сведений о месте его пребывания;
- о месте пребывания неизвестно именно в месте его жительства;
- срок отсутствия сведений о гражданине превышает пять лет. Срок может быть сокращен до 6 месяцев, если гражданин пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определённого несчастного случая. Если гражданин пропал без вести связи с военными действиями, тогда не ранее чем по истечении двух лет со дня окончания военных действий;
- соответствующее решение может принять только суд. [7, ст.45]

Заявление о признании безвестно отсутствующим или об объявлении умершим подается в суд по месту жительства лица, подающего заявление, либо по последнему известному месту жительства безвестно отсутствующего гражданина.

Основание для признания гражданина умершим во многом схож с основанием признания гражданина безвестно отсутствующим.

Заинтересованное лицо должно подать заявление в суд по месту жительства или месту нахождения. В нём должны быть указаны цели необходимые для объявления гражданина умершим, а также обстоятельства, подтверждающие безвестное отсутствия гражданина либо обстоятельства, угрожавшее пропавшему без вести смертью или дающих основание предполагать его гибель от определённого несчастного случая.

Дело рассматривается судом общей юрисдикции в порядке особого производства с участием заявителя, заинтересованных лиц, представителя органа опеки и попечительства и прокурора.

Особое производство подразумевает, что в рассматриваемом деле отсутствует спор о праве и противоположные стороны с противоречащими интересами.

Признание гражданина влечет за собой некоторые процессуальные особенности:

- 1) Суды дела о признании гражданина безвестно отсутствующим или умершим решают в порядке особого производства. Дела особого производства создают благоприятные условия для необоснованного получения выгоды, чему способствует односторонность данного вида производства (то есть отсутствие ответчика).
- 2) Производство по делу о признании гражданина безвестно отсутствующим или умершим в суде возбуждается заявителем. Заявитель должен указать, по какой причине и для какой цели ему это необходимо.
- 3) При подготовке дела к судебному разбирательству, судья запрашивает по последнему известному месту жительства гражданина соответствующие организации, по месту его работы, воинские части, органы внутренних дел, об имеющихся о нём сведениях.
- 4) Определяемые законом сроки ставят препятствия для реализации прав других граждан, поскольку последние являются, в свою очередь, участниками гражданских отношений. Однако, отсутствие в законодательстве данных сроков, скорее всего, породит проблемы и противоречия, которые в дальнейшем найдут свое выражение в преждевременном объявлении пропавшего гражданина умершим, и, следовательно, в ограничении его прав.
- 5) Так как Гражданско-процессуальный кодекс Российской Федерации к юридически значимым фактам относит факт смерти в определенное время при определенных обстоятельствах и факт регистрации смерти, то необходимо различать по предмету доказывания эти категории дел. Суд при установлении факта регистрации смерти устанавливает данный факт, в случае если такая регистрации была ранее проведена, однако запись об этом не сохранилась, потеряна или по каким-либо причинам органы записи актов гражданского

состояния отказываются выдавать повторно свидетельства о смерти. Следует отличать установление факта смерти лица в определенное время и при определенных обстоятельствах от объявления гражданина умершим. Установление факта смерти не требует выжидания определенного отрезка времени отсутствия каких-либо сведений о месте последнего пребывания лица. Объявление гражданина умершим - это правовая презумпция, которая допускает свое опровержение. При рассмотрении дел об объявлении гражданина умершим в суд предоставляют доказательства (письменные или вещественные доказательства, показания свидетелей, аудио- или видеозаписи, заключения экспертов) позволяющие суду не сомневаться в его смерти.

- б) Порядок признания гражданина безвестно отсутствующим либо умершим, закрепленный в гражданском процессуальном законодательстве нуждается в дальнейшем совершенствовании. Возникающие при разрешении дела пробелы и коллизии требуют осмысления и совершенствования в дальнейшем нормативной базы.

На основании решения суда органы ЗАГС вносит записи от смерти в книгу государственной регистрации актов гражданского состояния.

Для признания умершим человека в суд могут обратиться:

- муж или жена - причины могут быть разными, от желания унаследовать имущество супруга до аннулирования брака, поскольку без этого не удастся жениться или выйти замуж повторно;
- арендодатель - в случае, если пропавший гражданин был прописан по месту нахождения дома или квартиры наймодателя, чтобы впоследствии снять его с регистрационного учёта;
- нетрудоспособные иждивенцы, родители, супруг или дети - в случае, если пропавший человек содержал членов своей семьи, признание его умершим позволит оформить пенсию по потере кормильца;
- люди, изъявившие желание стать приемными родителями, попечителями или опекунами - чтобы усыновить ребёнка предположительно умершего человека, стать его попечителем или опекуном, заботиться о судьбе несовершеннолетнего;
- наследникам как по завещанию, так и по закону чтобы переоформить имущество пропавшего на себя.

После объявления гражданина умершим, наступают такие же последствия, которые могла повлечь его смерть (наследование имуществом).

Между тем при длительном отсутствии гражданина, если невозможно установить месте его пребывания, есть основания предполагать, что он умер. Однако с таким предположением нельзя связывать юридические последствия пока факты, его порождающие, не будут установлены в официальном порядке, ибо ошибка в решении этого вопроса может повлечь серьезные нарушения прав и интересов личности. Если же произошла явка или обнаружения места пребывания гражданина объявленного умершим, то суд отменяет принято решение и аннулируется запись о смерти в книге государственной регистрации актов гражданского состояния.

Таким образом, на основании всей статьи, можно сделать вывод, что неизвестность местонахождения гражданина влечет за собой последствия для заинтересованного лица. Институты признания гражданина безвестно отсутствующим и признания гражданина умершим выступают защитой заинтересованного лица и возможность сохранить под защитой все права и законные интересы участников.

\*\*\*

1. Гражданский Кодекс Российской Федерации (КонсультантПлюс)
2. Shershenevich G.F. Uchebnik russkogo grazhdanskogo prava (po izdaniyu 1907 g.). Vstup. st. E.A. Sukhanova. M. : Spark, 1995. .
3. Обобщение практики рассмотрения дел о признании гражданина безвестно отсутствующим — Вологодский областной суд