

МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
«Тольяттинский государственный университет»

Института права

(наименование института полностью)

Кафедра «Гражданское право и процесс»

(наименование)

40.03.01 Юриспруденция

(код и наименование направления подготовки, специальности)

Гражданско-правовая

(направленность (профиль) / специализация)

ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА (БАКАЛАВРСКАЯ РАБОТА)

на тему «Удостоверение факта нахождения гражданина в живых»

Студент

А.Е. Ляпочкина

(И.О. Фамилия)

(личная подпись)

Руководитель

Л.В. Стародубова

(ученая степень, звание, И.О. Фамилия)

Тольятти 2020

Аннотация
к выпускной квалификационной работе бакалавра
Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения
высшего образования
«Тольяттинский государственный университет»
Института права
Кафедры Гражданского права и процесса
Ляпочкиной Анны Евгеньевны, группы ЮРбз-1501Д,
по теме «Удостоверение факта нахождения гражданина в живых»

Настоящая Выпускная квалификационная работа бакалавра (далее – ВКР) посвящена удостоверению факта нахождения гражданина в живых, одному из аспектов деятельности нотариата, представляющего собой, наряду с судебными, законодательными, контролирующими органами, важнейший социально-правовой институт современного российского общества.

Объект исследования – общественные отношения, возникающие в сфере удостоверения факта нахождения гражданина в живых.

Предмет исследования – положения и нормы российского гражданского законодательства в сфере удостоверения факта нахождения гражданина в живых, а также деятельность нотариусов и уполномоченных должностных лиц по осуществлению данного действия.

Цель исследования - теоретическое изучение вопросов удостоверения факта нахождения гражданина в живых.

Структура работы: введение, две главы, поделенных на шесть параграфов, в которых последовательно рассматриваются основные вопросы изучаемой проблематики, заключение и список используемых источников и литературы.

В рамках ВКР комплексному и всестороннему анализу подвергнуты правовое содержание и особенности основных вопросов заявленной проблематики: факты нахождения гражданина в живых, нахождения гражданина в определенном месте, тождественности личности гражданина с лицом, изображенным на фотографии. Рассмотрены порядок удостоверения факта нахождения гражданина в живых и иные связанные с ним институты, а также документационное обеспечение.

В рамках проведенного исследования изучен значительный сегмент международных и национальных нормативных правовых актов, научных монографий, статей. Работа содержит ссылки на актуальные примеры правоприменительной практики Верховного Суда РФ, судов общей юрисдикции субъектов Российской Федерации, в том числе, Самарской области.

Ключевые слова: Россия, Российская Федерация, нотариат, нотариальная услуга, нахождение, в живых, тождественность личности, факт, удостоверение факта.

Оглавление

Введение	4
Глава 1 Юридические факты, связанные с удостоверением нахождения гражданина в живых.....	7
1.1 Факт нахождения гражданина в живых: правовое содержание и особенности	7
1.2 Факт нахождения гражданина в определенном месте.....	11
1.3 Факт тождественности личности гражданина с лицом, изображенным на фотографии	13
Глава 2 Порядок удостоверения факта нахождения гражданина в живых и иных связанных с ним фактов.....	19
2.1 Нотариус и его роль в удостоверении факта нахождения гражданина в живых	19
2.2 Документационное обеспечение факта нахождения гражданина в живых	28
2.3 Правовые последствия признания гражданина находящимся в живых.....	32
Заключение.....	39
Список используемой литературы и используемых источников	43

Введение

Актуальность темы исследования. Удостоверение нотариусом различных фактов – одно из распространенных нотариальных действий, регламентируемых действующим законодательством. Нотариус обладает полномочием удостоверить строго ограниченный перечень юридических фактов.

Выполняя удостоверение факта нахождения гражданина в живых, фиксируя факт расположения человека в конкретном месте, а также свидетельствуя время предъявления документа и подтверждая соответствие личности гражданина фотографическому изображению, нотариус помогает отстаивать гражданам свои права в суде и в других инстанциях.

Действия нотариуса по удостоверению фактов могут стать серьезным аргументом в различных спорах. Граждане и предприятия могут подтвердить определенные обстоятельства через нотариальную контору для защиты собственных интересов в судебных инстанциях или государственных органах. Нотариальное удостоверение фактов позволяет зафиксировать место пребывания лица, время представления документов, иные юридически значимые обстоятельства и события. Отметка нотариуса позволит ссылаться на доказательство в судебном процессе либо при иных вариантах урегулирования споров.

Закон № 480-ФЗ «О внесении изменений в Основы законодательства Российской Федерации о нотариате и отдельные законодательные акты Российской Федерации» подразумевает возможность подачи заявления нотариусу, заверенного электронной подписью, через портал Госуслуг, с приложенными к нему всеми необходимыми документами также в электронном виде. Важной новеллой Закона является дополнение Основ положениями, определяющими порядок совершения нотариальных действий удаленно, то есть без личной явки к нотариусу лица, обратившегося за совершением такого действия.

Также законопроектом предусмотрено право нотариуса использовать установленные законом реестры биометрических данных (единой информационной системы персональных данных) для идентификации заявителя, если есть сомнения в предъявленном документе, либо документа нет вообще. Последнее, теоретически, может открыть возможность обращения к нотариусу и в том случае, если забыт дома паспорт. Но эти аспекты еще предстоит урегулировать, в случае принятия закона, отдельными нормативными актами.

Указанные обстоятельства, а также наметившийся за последние пять-семь лет определенный недостаток научных трудов (в первую очередь, монографических), посвященных исследуемой проблематике, обусловили высокий уровень актуальности темы настоящего исследования.

Целью настоящей работы является теоретическое изучение вопросов удостоверения факта нахождения гражданина в живых.

Для достижения указанной цели необходимо решить следующие задачи:

- изучить факт нахождения гражданина в живых, его правовое содержание и особенности;
- рассмотреть факт нахождения гражданина в определенном месте;
- проанализировать факт тождественности личности гражданина с лицом, изображенным на фотографии;
- изучить роль нотариуса в удостоверении факта нахождения гражданина в живых;
- рассмотреть документационное обеспечение факта нахождения гражданина в живых;
- проанализировать правовые последствия признания гражданина находящимся в живых.

Объектом настоящего исследования выступают общественные отношения, возникающие в сфере удостоверения факта нахождения гражданина в живых.

Предмет исследования – положения и нормы российского гражданского

законодательства в сфере удостоверения факта нахождения гражданина в живых, а также деятельность нотариусов и уполномоченных должностных лиц по осуществлению данного действия.

Нормативно-правовую базу исследования составили: международные нормативные правовые акты, Конституция Российской Федерации, Гражданский кодекс РФ, Основы законодательства Российской Федерации о нотариате, Приказы Министерства юстиции РФ и др.

Изучен необходимый объем научной литературы (монографии, статьи), а также материалов, размещенных в справочных правовых системах «КонсультантПлюс» и «Гарант», глобальной информационно-телекоммуникационной системе «Интернет».

Методологическую основу исследования составляет системный подход, а также в процессе работы широко применялись такие методы научного познания, как структурно-функциональный, социологический, формально-юридический, сравнительно-правовой и др.

Практическая значимость исследования состоит в том, что полученные в ходе него выводы и обобщения, имеют методологическое значение и могут быть использованы в учебном процессе при изучении дисциплин «Нотариат», «Гражданское право», а также использоваться при изучении других отраслей права или спецкурсов на юридических факультетах ВУЗов.

Структура работы. Настоящее исследование состоит из введения, двух глав, поделенных на шесть параграфов, в которых последовательно рассматриваются основные вопросы изучаемой проблематики, заключения и списка использованных источников и литературы.

Глава 1 Юридические факты, связанные с удостоверением нахождения гражданина в живых

1.1 Факт нахождения гражданина в живых: правовое содержание и особенности

В большинстве тех немногочисленных, в настоящее время, научных работ, в которых исследовались вопросы, связанные с удостоверением нотариусом различных фактов, реальной действительности, указывается на их малоиспользуемый характер и узкую сферу практической применимости.

Вместе с тем, нельзя не отметить их безусловную значимость для решения жизненных проблем конкретного человека.

Как отмечает Е.В. Измайлова, конкурировать с действиями по удостоверению доверенностей, подлинности копий или фактов подлинности подписи на документе данным действиям невозможно. Однако количественные параметры в этом случае не играют никакой роли. Подтверждением значимости таких действий, как для физических лиц, так и для гражданского оборота в целом, является наметившаяся тенденция к расширению возможностей нотариусов в данной сфере, что следует только приветствовать [8, с. 6-9].

С другой стороны, В.П. Ладыгина подходит к характеристике назначения нотариата с позиций его охранительного назначения и выделяет у него в связи с этим совокупность функций, среди которых:

В целях охранительной профилактики возможных правонарушений нотариатом реализуются следующие функции:

- установление и удостоверение юридических фактов, среди которых, в том числе, и нахождение гражданина в живых и в определенном месте);
- свидетельствование фактических обстоятельств, имеющих бесспорный характер (удостоверение копий документов, подлинности выписок, верность подписи на документах и т.д.);
- осуществление регистрационных действий;

- подтверждение имущественного права;
- осуществление организационно-правовой функции (прием и регистрация документов, удостоверение сведений и т.д.);
- обеспечение доказательственной базы [14, с. 27].

Выделенные предыдущим исследователем функции, свойственные нотариату, вполне справедливы, однако нуждаются в дополнении, ведь он напрямую способствует осуществлению физическими и юридическими лицами своего конституционного права на судебную защиту своих прав. При этом, как точно отмечает в данной связи А.М. Азнаев, «...нотариат не подменяет собой органы судебной системы и не осуществляет правосудие, являющееся исключительной прерогативой судов... нотариат выступает институтом превентивного, предупредительного правосудия, прежде всего, непосредственно обеспечивает защиту прав и свобод человека и гражданина, что делает возможность субъектам права избежать обращения в суд за защитой тех же прав» [1, с. 94].

В процессе оказания нотариальных услуг часто возникает необходимость удостоверения тех или иных фактов. Это вполне закономерно, ведь, несмотря на то, что многие события, процессы и вещи могут выглядеть вполне понятными и очевидными, их документальное подтверждение способно стать основой для построения практикующим юристом линии защиты своего клиента [16, с. 17].

Любой факт, и, в первую очередь, юридический, должен обладать рядом обязательных признаков, среди которых:

- наличие у него правового значения, то есть, от наличия или отсутствия данного факта будут зависеть правовые последствия, а именно, возникновение, изменение и прекращение правоотношений;

- бесспорный характер юридического факта, что означает отсутствие спора о праве, связанного с этим фактом [35, с. 467].

Удостоверение любого факта нотариусом, завершается выдачей свидетельства.

Действия по удостоверению фактов в нотариальной практике встречаются достаточно редко. Причем ранее (до 2014 г.) возможность удостоверения фактов относилась к компетенции как государственных, так и частных нотариусов, должностных лиц консульских учреждений, а должностные лица органов исполнительной власти и органов местного самоуправления обладают данными компетенциями с недавних пор.

В соответствии с гл. XIV Основ законодательства Российской Федерации о нотариате [18] (далее - Основы), существует не менее пяти видов действий по удостоверению юридических фактов, которые удостоверяются только по устной просьбе. То есть, для удостоверения какого-либо из вышеупомянутых фактов гражданину не требуется составлять заявление и подавать его нотариусу. При этом, нотариус не выясняет причину, побудившую гражданина обратиться за удостоверением факта [35, с. 467-468].

Согласно Основам, нотариус удостоверяет следующие виды фактов:

- факт нахождения гражданина в живых (ст. 82);
- факт нахождения гражданина в определенном месте (ст. 83);
- тождественность личности гражданина с лицом, изображенным на фотографии (ст. 84);
- время предъявления документов (ст. 85).

Таким образом, нотариусы удостоверяют бесспорные факты, фиксируя документально то, в чем они убедились лично.

В отношении порядка совершения данных действий Основы предельно лаконичны. В этой связи необходимо обратить внимание на следующие, достаточно спорные, теоретические и практические моменты, а также на то, что каждый из удостоверяемых нотариусом фактов имеет набор собственных особенностей.

Рассмотрим их подробнее.

Перечень удостоверяемых фактов является исчерпывающим и не подлежит расширительному толкованию (ст. 35 Основ). Так, нотариус не имеет права удостоверить, например, факт отсутствия юридического лица по

зарегистрированному юридическому адресу. Будучи представленным в какое-либо судебное заседание, данное нотариальное действие будет признано недействительным.

Что же касается удостоверения факта нахождения физического лица в живых, оно совершается нотариусом с единственной целью, состоящей в подтверждении наличия данного лица в качестве субъекта правовых отношений [8, с. 7].

Удостоверение нахождения гражданина в живых может потребоваться в тех ситуациях, как отмечает А. В. Мицык, когда по каким-либо причинам он ошибочно считается мертвым. Это может потребоваться в ходе судебных разбирательств, если человек принятым ранее судебным решением признан умершим или же длительное время считался пропавшим без вести и т.д. К примеру, весьма распространенной среди должников является практика прекращения выплат, ссылаясь на смерть кредитора, который находится в другом городе. Предоставив удостоверение о нахождении в живых, кредитор может без обращения в суд отстаивать свои права [16, с. 18].

Данное нотариальное действие совершается нотариусом при личном обращении гражданина, который обращается за удостоверением факта нахождения его в живых. Это действие может быть совершено как в помещении нотариальной конторы, так и за ее пределами.

Основанием для признания факта нахождения гражданина в живых является предоставление заинтересованным лицом документов, бесспорно удостоверяющих личность данного лица. При этом, удостоверение факта нахождения в живых несовершеннолетнего гражданина производится по просьбе его законных представителей (родителей, усыновителей, опекунов) [28, с. 128].

Стоит обратить внимание на то, что в Основах законодатель ограничивается тем, что говорит нам лишь об обязанности нотариуса удостоверить данный факт, а также указывает на особенности удостоверения факта нахождения в живых несовершеннолетнего [19, с. 45].

Необходимость осуществления такого нотариального действия может

быть обусловлена следующими обстоятельствами:

– в случае международного наследования, когда наследство открыто за пределами Российской Федерации. Например, если наследство открыто во Франции, а наследники проживают в РФ, то по законам Франции наследник может рассчитывать на уменьшение налога на наследство, если у него есть как минимум трое несовершеннолетних детей. Для подтверждения нужно подать свидетельства о рождении детей, а также нотариальные свидетельства о том, что дети являются живыми;

– в случае, когда лицо получает периодические платежи (пенсии, алименты, компенсация и др.) из-за границы (или другой местности) может понадобиться ежегодное подтверждение, что получатель жив;

– в качестве доказательства при решении вопроса об отмене решения о признании лица безвестно отсутствующим или объявлении его умершим;

– во всех остальных юридических случаях, когда самому физическому лицу или другим заинтересованным лицам нужно подтвердить факт, что лицо является живым [8, с. 8].

1.2 Факт нахождения гражданина в определенном месте

Удостоверение факта нахождения гражданина в определенном месте требуется в различных ситуациях, когда человеку нужно неопровержимо подтвердить факт своего присутствия в определенном месте в определенное время. Чаще всего данный документ требуется в ходе разбирательств, связанных с алиментами, когда необходимо подтвердить фактическое нахождение ребенка. Результатом является документ, в котором фиксируется факт нахождения гражданина в определенном месте (указывается адрес) и в определенное время.

Удостоверение факта нахождения гражданина в определенном месте также может оказаться необходимым, когда надо подтвердить, что лицо находилось в помещении нотариальной конторы в определенную дату и время.

К примеру, сотрудника направили в командировку в какую-либо организацию, которой по объявленному адресу местонахождения не оказалось. В связи с этим появляется необходимость документального подтверждения факта нахождения сотрудника в городе, которое он может получить при обращении к нотариусу, осуществляющему свою деятельность в данном населенном пункте.

Представляется возможным привести еще один вариант: два гражданина являются собственниками жилой недвижимости – квартиры. У каждого из них по $\frac{1}{2}$ доли. При этом, один (продавец) предлагает другому (покупателю) выкупить у него долю, заключить нотариально договор купли-продажи, для чего предлагает прибыть к нотариусу в определенный день к обозначенному времени. Однако потенциальный покупатель, в силу каких-либо обстоятельств, оставил данное предложение без внимания, не явившись в назначенные день и время к нотариусу. В целях подтверждения факта нахождения продавца в нотариальной конторе в условленные день и время, он может обратиться к нотариусу с просьбой выдать ему соответствующее свидетельство, которое, возможно, понадобится ему в случае судебного разбирательства, которое может иметь место в будущем.

Удостоверение факта нахождения в определенном месте несовершеннолетнего гражданина производится по просьбе его законных представителей (родителей, усыновителей, опекунов), что закреплено в абз. 2 ст. 82 Основ.

При удостоверении факта нахождения гражданина в определенном месте, нотариус действует по следующим правилам:

– нотариальное действие совершается в присутствии гражданина, обратившегося за удостоверением его нахождения в месте совершения данного нотариального действия.

– нотариус обращается к заинтересованному лицу с требованием о предоставлении документов, в бесспорном порядке устанавливающих его личность.

Установив личность, пишут О.Н. Яхонтова и Е.В. Папырина, нотариус

выдает гражданину или законному представителю несовершеннолетнего свидетельство об удостоверении факта нахождения гражданина в определенном месте, с указанием на точный адрес и время удостоверения данного факта [35, с. 468].

Также, стоит отметить, что факт нахождения гражданина в живых будет необходим для граждан, находившихся в местах, где проводились боевые действия или произошло стихийное бедствие. В этом случае нотариус также подтвердит, что гражданин находился в определенной местности и в определенное время лично явился к нему.

1.3 Факт тождественности личности гражданина с лицом, изображенным на фотографии

Удостоверяя факт тождественности личности гражданина с лицом, изображенным на фотографии, нотариус удостоверяет тождественность заявителя и изображенного на снимке человека. Естественно, при обращении к нотариусу гражданин должен представить свое фото, позволяющее идентифицировать лицо.

Тождественность фотографии представляет собой нотариальную услугу, к которой в настоящее время прибегают достаточно редко. В большинстве случаев она необходима при отправке документов с фотографиями по почте, для того, чтобы у организации, в которую направлено письмо, не возникало сомнений в том, что лицо, изображенное на фотографии, действительно является заявителем. Результат нотариального действия – свидетельство, которое может быть приложено к фотографии. Условно подобное действие можно назвать «нотариальным заверением фотографии» [16, с. 19].

Совершая данное нотариальное действие, нотариус выдает обратившемуся гражданину соответствующее свидетельство, оформленное особым образом.

Удостоверение тождественности гражданина с лицом, изображенным на

фотографии, являющимся несовершеннолетним, производится по просьбе его законных представителей (родителей, усыновителей, опекунов).

Необходимость в данном нотариальном действии может возникнуть, например, в тех случаях, когда фотокарточки вместе с другими документами посылаются в государственные учреждения по почте, в связи с чем, должностные лица этих учреждений лишены возможности сами непосредственно убедиться в тождестве лица, приславшего документы, с изображением на фотокарточке.

Вместе с тем, можно с уверенностью констатировать, что указанными выше обстоятельствами полезные свойства рассматриваемого нотариального действия не ограничиваются. Так, к примеру, существует возможность использования свидетельства об удостоверении тождественности гражданина с лицом, изображенным на фотографической карточке, для оформления государственной трудовой пенсии.

Указанное обстоятельство подтверждается материалами правоприменительной практики.

Так, Камышинским районным судом Волгоградской области рассмотрено гражданское дело по иску гр. Ушаковой к Управлению пенсионного фонда Российской Федерации (Государственное учреждение) в городе Камышине Волгоградской области (далее – Управление). Причиной обращения в суд стало заявление, в котором истец просил признать действия Управления незаконными.

По мнению истца, незаконность действий Управления выражается в его отказе осуществлять пенсионные выплаты на основании следующих документов: свидетельства об удостоверении тождественности гражданина с лицом, изображенным на фотографической карточке, и удостоверения личности участника Общественного учреждения «Общество удостоверяющих себя личностей «Основной документ».

Истец пояснил, что имеет право на получение по старости трудовой пенсии и не может предоставить для обоснования своих требований паспорт гражданина Российской Федерации в силу того, что отказалась от него по

религиозным мотивам.

Управление отказало истцу в начислении и выплате пенсии, так как представленные документы нельзя рассматривать в качестве адекватной замены документам, удостоверяющим личность российского гражданина, для получения пенсионного обеспечения.

Истец обратил внимание суда на то обстоятельство, что представленные им документы достаточны для того, чтобы получать трудовую пенсию, так как полагает, что факт его соответствия в жизни и на фото удостоверен нотариально, а такие данные, как фамилия, имя, отчество, дата и место рождения, адрес жительства, могут принадлежать только ему и более никому. Поэтому данный факт надлежит рассматривать в качестве бесспорного доказательства факта идентификации личности истца.

Суд отметил, что нотариальное действие в виде удостоверения нотариусом тождественности личности гражданина с лицом, изображенным на фотографии, действительно предусмотрено ст.84 Основ. Однако нотариус, совершая его, устанавливает личность обратившегося лица по документам, которые представлены. И лишь после этого совершает нотариальное действие и выдает соответствующее свидетельство. Но данное свидетельство не может применяться в целях реализации еще не существующего права. Кроме того, личность данное свидетельство не подтверждает и не удостоверяет.

Вместе с тем, суд разъяснил сторонам смысл понятия «социальное государство», содержащееся в Конституции РФ (ст.7), обратил их внимание на тот факт, что Основной закон российского государства гарантирует гражданам и иным людям равенство их прав и свобод вне зависимости от их независимо от происхождения, расы и пола, национального языка, места жительства, должностного положения и проч. Любая форма ограничения прав и свобод по признакам, в том числе, исповедания той или иной религии, прямо запрещается (ст.28 Конституции РФ).

Право на получение социального обеспечения (трудовой пенсии) является конституционным правом каждого гражданина РФ (ст.39 Конституции

РФ). В свою очередь, ФЗ от 17.12.2001 № 173-ФЗ «О трудовых пенсиях в Российской Федерации» предоставляется мужчинам женщинам по достижении ими определенного возраста.

Так как Управление, руководствуясь п. 1 ст.7 указанного ФЗ, уже осуществило действия по назначению истцу пенсии по старости, суд приходит к выводу о том, что факт признания государством права истца на пенсионное обеспечение по старости является установленным.

Кроме того, суд принял во внимание разъяснения, адресованные Нотариальной палатой Российской Федерации нотариальным палатам субъектов Федерации «О документе, удостоверяющем личность гражданина», в соответствии с которыми разрешается использование в качестве документа, удостоверяющего личность, свидетельства об удостоверении тождественности гражданина с лицом, изображенным на фотографической карточке.

Кроме того, суд установил, что свидетельство об удостоверении тождественности личности истца с лицом, которое изображено на фотографии, соответствует требованиям, изложенным в ст.84 Основ.

По мнению суда, факт отсутствия у лица паспорта гражданина России не является основанием для того, чтобы ограничить его конституционные права и свободы, а именно, право на получение назначенной трудовой пенсии.

Исходя из изложенного, суд признал отказ Управления в выплате истцу пенсии на основании Свидетельства о тождестве и удостоверения личности участника Общественного учреждения «Общество удостоверяющих себя личностей «Основной документ» незаконным [28].

Таким образом, приведенный пример подтверждает наличие достаточно тесной связи между юридическими фактами, нотариальными действиями и конституционными правами, свободами и законными интересами гражданина.

Выводы.

Одной из обязанностей российских нотариусов, возложенных на них Основами законодательства РФ о нотариате, является удостоверение различных юридических фактов, среди которых:

- факт нахождения гражданина в живых. Потребность в данном нотариальном действии может возникнуть, к примеру, в случае наличия алиментных споров, истребования сумм в качестве возмещения ущерба, споров относительно начисления или возобновления выплаты пенсий и т.п. (ст. 82 Основ)

- факт нахождения гражданина в определенном месте. Подтверждение данного факта, как правило, требуется для предъявления в Пенсионный фонд РФ и его территориальные подразделения для решения вопросов, связанных с пенсионным обеспечением. Зачастую данное удостоверение требуется работнику для того, чтобы предоставить работодателю доказательства его нахождения в месте командирования и др. (ст. 83 Основ)

- факт тождественности гражданина с лицом, изображенным на фотографии. Он может быть актуальным в случае необходимости идентификации гражданина по фотографии (ст.84 Основ).

Указанные факты должны соответствовать следующим требованиям:

– иметь собственное юридическое значение, то есть, обуславливать возникновение, изменение и прекращение правовых отношений.

– иметь бесспорный характер, что подразумевает отсутствие спора о праве, которое связано с этим фактом.

Основанием для признания факта нахождения гражданина в живых следует считать предоставление заинтересованным лицом документов, бесспорно удостоверяющих личность данного лица. При этом, удостоверение факта нахождения в живых несовершеннолетнего гражданина производится по просьбе его законных представителей (родителей, усыновителей, опекунов).

Удостоверение факта нахождения гражданина в определенном месте требуется в различных ситуациях, когда человеку нужно неопровержимо подтвердить факт своего присутствия в определенном месте в определенное время. Чаще всего данный документ требуется в ходе разбирательств, связанных с алиментами, когда необходимо подтвердить фактическое нахождение ребенка. Результатом является документ, в котором фиксируется

факт нахождения гражданина в определенном месте (указывается адрес) и в определенное время.

Удостоверение факта нахождения гражданина в определенном месте также может оказаться необходимым, когда требуется подтвердить, что лицо действительно находилось в оговоренном сторонами правоотношения месте в определенную дату и время.

Удостоверение факта тождественности личности гражданина с лицом, изображенным на фотографии, заключается в удостоверении нотариусом тождественности заявителя и изображенного на снимке человека. Данная, достаточно редко встречающаяся услуга, оказываемая нотариатом, востребована, как правило, при отправке документов с фотографиями по почте, чтобы у организации, в которую направлено письмо, не возникало сомнений в том, что лицо, изображенное на фотографии, действительно является заявителем.

Результатом данного нотариального действия является выдача соответствующего свидетельства, прилагаемое к фотографии.

Глава 2 Порядок удостоверения факта нахождения гражданина в живых и иных связанных с ним фактов

2.1 Нотариус и его роль в удостоверении факта нахождения гражданина в живых

В соответствии с нормой, содержащейся в п.1 ст.7 Конституции РФ [13], Россия провозглашается социальным государством. Данное обстоятельство возлагает на нее, в том числе, обязанности по разработке системы наиболее востребованных и актуальных государственных услуг и предложению их российскому населению, что рассматривается как один из шагов к выстраиванию в России максимально комфортных условий для жизни.

Стоит обратить внимание, что система государственного управления в российском государстве на протяжении длительного периода нуждалась в кардинальном реформировании: вначале кризисные явления, связанные непосредственно с этой сферой, проявились в Советском Союзе во время периода Перестройки. Как известно, им не придали должного значения, что, в конечном итоге, самым печальным образом сказалось на судьбе, бесспорно, великой страны и великого народа. Затем они еще более обострились уже в условиях демократической России. Понимание всей серьезности надвигающихся проблем в экономике, социальной и правовой сферах, стало отправной точкой в начале работы над разработкой концепции широкомасштабной административно-управленческой реформы. Ее приоритетами были обозначены:

- обеспечение демократизации и прозрачности сферы российского государственного управления;
- исключение случаев дублирования органами исполнительной власти государственных функций;
- уточнение полномочий федеральных органов государственной службы;
- разработка и внедрение автоматизированной системы предоставления

государственных электронных услуг и т.д.

Указанные, а также некоторые иные положения планируемой административной реформы были озвучены Президентом РФ В.В. Путиным в Ежегодном послании Федеральному Собранию РФ на 2003 г. [8]

Были определены и конкретные показатели эффективности реализуемой административной реформы, а именно:

- разработка новой компактной эффективной системы и структуры исполнительной власти;
- проведение экспертизы на предмет выявления и устранения избыточных и дублирующих функций органов государственной власти;
- определение форм реализации государственных функций, уточненных с учетом потребностей рыночной экономики;
- формирование условий для обеспечения информационной прозрачности государственной власти и ее органов;
- разработка системы показателей и стандартов определения качества предоставляемых потребителям государственных (муниципальных) услуг.

Для анализа полученных результатов по окончании административной реформы была создана специальная Правительственная комиссия [21], которая утвердила новую структуру органов исполнительной власти:

- функции по разработке и принятию нормативных правовых актов;
- контрольно-надзорные функции;
- управленческие функции в сфере государственного имущества;
- функции по оказанию государственных услуг.

Определенные изменения затронули и деятельность нотариусов, в частности, они проецировались на понятие и правовой сущности нотариального действия как публично-правовой услуги и возможности применения к нему соответствующих законодательных норм и положений.

В данной связи следует особо подчеркнуть, что в современной российской юридической литературе вплоть до настоящего времени отсутствует единый подход к определению термина «услуга», в целом, и

«государственная услуга» (нотариальная услуга), в частности [20, с. 152-154, 26].

С точки зрения объекта гражданских прав услуга представляет собой действия услугодателя по сохранению или изменению состояния невещественных благ (имущественных прав, информации, нематериальных благ), совершаемые им в пользу услугополучателя.

В настоящее время можно выделить следующие подходы к пониманию правовой природы услуги:

- услуга как положительный итог какой-либо деятельности;
- услуга как деятельность, у которой отсутствует конечный результат в материальной форме;
- услуга, представляющая собой симбиоз результата и деятельности.

Нам представляется, что последний из указанных подходов относительно правовой природы услуги является наиболее обоснованным и верным и потому применимым к нотариальному действию, так как результат, то есть, само по себе предоставление качественной услуги и ее получение потребителем является закономерным и материальным итогом деятельности государства по организации ее представления.

Такого рода услуге, получившей статус публичной, свойственен ряд отличительных признаков, среди которых:

- обеспечение деятельности, представляющей важное общественное значение;
- круг субъектов, имеющих возможность воспользоваться данной услугой, свободен от каких-либо ограничений;
- данная услуга предоставляется либо государственным или муниципальным органом власти, либо иным субъектом, имеющим на это специальные полномочия;
- имеет в своем основании собственность как публичного, так и частного характера [27, с. 55-59].

Совершенно очевидно, что при любой, даже самой высокой и детальной

проработке перечня, количества и качества услуг, ни одному, даже самому развитому государству современного мира не под силу удовлетворить спрос общества на все, без исключения, услуги, в которых оно нуждается. Это обстоятельство побуждает его выводить их из числа государственных и делегировать различным образованиям негосударственного характера.

Характерным примером такого рода делегирования являются как раз нотариальные действия, которые вполне можно рассматривать в качестве одной из разновидностей государственных (публичных) услуг в силу следующих обстоятельств:

- их предоставление осуществляется специальным субъектом – органами нотариата;
- их приоритетная цель заключается в удовлетворении интересов как общественного, так и личного характера;
- воспользоваться нотариальными услугами (действиями) может любое заинтересованное лицо.

Нотариус вправе удостоверить лишь факты, которые носят бесспорный характер. Иными словами, какие бы то ни было сомнения относительно их наличия присутствовать не должны. Удостоверение факта нахождения гражданина в живых является именно таким фактом.

Среди всех обстоятельств, являющихся причиной обращения гражданина к нотариусу за удостоверением данного факта, представляется возможным выделить следующие:

- Вступившее в законную силу решение суда о признании гражданина умершим, либо судебное разбирательство, предметом которого является установление факта нахождения гражданина в живых.

В данном случае факт нахождения гражданина в живых, получивший нотариальное подтверждение, будет являться необходимым и достаточным основанием, как для отмены соответствующего судебного решения, так и для принятия неправоудного в будущем решения.

Это утверждение подкрепляется обширной судебной практикой,

касающейся, по преимуществу, вопроса о присуждении денежных средств, к примеру, получении пенсионного обеспечения, выплата которого прекращалась в связи с объявлением лица умершим, и возобновлялась вновь в случае предоставления нотариального документа, свидетельствующего о том, что истец находится в живых [28, 29].

Согласимся с А.В. Пахомовым в том, что в высшей степени абсурдной следует расценивать ситуацию, при которой сам гражданин вынужден обращаться к нотариусу для того, чтобы получить удостоверение факта нахождения себя среди живых. Ведь отсутствие в органах ЗАГС актовой записи о его смерти уже само по себе должно рассматриваться как подтверждение его нахождения при жизни [19, с. 48].

Вместе с тем, ряд действующих в настоящее время на территории России пенсионных фондов, принадлежащих негосударственным собственникам, относятся к данному факту как к вполне обыденному явлению и даже требуют от ряда граждан периодического подтверждения факта их нахождения в живых. Как правило, в конце календарного года.

Соотнесение указанных выше действий с нормами российского законодательства дает основания считать их незаконными. Этот вывод становится очевидным, если проанализировать сам механизм подтверждения нахождения гражданина в живых: он направлен исключительно на охрану прав, свобод и законных интересов граждан, и совершенно не преследует цели снятия ряда предпринимательских и финансовых рисков с каких-либо хозяйствующих субъектов.

Основы содержат минимум информации относительно удостоверения факта нахождения в живых. Так, нам известно о том, что:

- прерогативой удостоверения такого факта наделены нотариусы;
- применительно к несовершеннолетним удостоверение факта нахождения в живых имеет некоторые особенности.

Нет необходимой ясности и относительно порядка обращения лица, заинтересованного в осуществлении данного нотариального действия.

Существует точка зрения, согласно которой данное обращение к нотариусу может быть сформулировано как в устной, так и в письменной форме, в том числе, в виде электронного документа [15, с. 29-32; 17, с. 39-42].

С данным мнением вряд ли можно согласиться, ведь, невзирая на то, что в данном случае решающее значение принадлежит воле человека, обратившегося к нотариусу, личная явка гражданина должна рассматриваться как обязательная черта данного правоотношения, в том числе, и для того, чтобы удостовериться, что обратившийся руководствуется собственной волей, а не принуждением извне.

Поэтому даже обращение, сформулированное на каком-либо материальном носителе, должно подаваться таким лицом нотариусу лично, а обращения, поданные в электронном виде либо через представителей, следует признавать не подлежащими рассмотрению в силу нарушения требований законодательства к его форме.

Действия нотариуса по удостоверению факта нахождения гражданина в живых, являются формальными, что позволяет нам рассмотреть их в последовательности.

В первую очередь, нотариус идентифицирует личность, обратившуюся к нему за осуществлением нотариального действия. В соответствии с нормой ст.42 Основ идентификация личности гражданина осуществляется на основании паспорта гражданина Российской Федерации, либо иных документов, позволяющих доподлинно установить личность данного гражданина.

Ясность в вопрос относительно «иных документов» в данном случае вносит Приказ Министерства Юстиции РФ от 30.08.2017 № 156 «Об утверждении Регламента совершения нотариусами нотариальных действий, устанавливающий объем информации, необходимой нотариусу для совершения нотариальных действий, и способ ее фиксирования» [25].

Так, п.10 Регламента содержит обширный перечень указанных документов, среди которых, кроме общегражданского российского паспорта,

указаны:

- дипломатический паспорт;
- удостоверение моряка;
- военный билет;
- водительские права;
- вид на жительство и т.д.

В данной связи отметим, что в связи с реализуемой в настоящее время реформой миграционного законодательства, инициированной Президентом РФ В.В. Путиным, приведенный перечень документов может претерпеть определенные изменения.

После установления личности лица, обратившегося к нотариусу за нотариальным действием, нотариусу необходимо определить объем его дееспособности. Это вполне закономерно, так как на получение изучаемой нотариальной услуги может претендовать лишь лицо, не имеющее каких бы то ни было ограничений в правоспособности. В данном случае оправданной представляется нам невозможность обращения за оказанием данной нотариальной услуги несовершеннолетними, которые могут реализовать свои права и законные интересы лишь посредством:

- содействия со стороны законных представителей;
- организаций и учреждений (в большинстве случаев медицинских или образовательных), осуществляющих в отношении данного несовершеннолетнего лица попечительские функции.

Однако вне зависимости от обращающегося лица – физического или юридического – нотариус, в первую очередь, будет обязан установить его правоспособность.

Что касается юридического лица, то его правоспособность определяется нотариусом на основании актуальных данных, полученных им из Единого государственного реестра юридических лиц (далее – ЕГРЮЛ), а также проверки полномочий его представителя, сформулированных, в абсолютном большинстве случаев, в соответствующей доверенности, выдаваемой

единоличным исполнительным органом.

Анализ норм, регулирующих удостоверение факта нахождения в живых, показывает, что, выделяя в отдельную группу несовершеннолетних, закон, тем не менее, обходит вниманием недееспособных и ограниченно дееспособных граждан, в интересах которых осуществляется удостоверение факта нахождения в живых, что можно рассматривать в качестве достаточно серьезного законодательного пробела, который требуется устранить в самое ближайшее время.

В данном контексте уместным представляется мнение О.М. Сычева, который, пытаясь найти решение рассматриваемой проблеме, обращается к нормам части первой Гражданского кодекса РФ [5], предусматривающим способность гражданина посредством собственных действий приобретать и осуществлять гражданские права, а также создавать для себя гражданские обязанности [34, с. 38-39].

Данный автор имеет в виду, в первую очередь, наступление у лица совершеннолетия и, соответственно, обладание им полной гражданской дееспособностью по достижении восемнадцатилетнего возраста. Ведь, с другой стороны, несовершеннолетних граждан вполне справедливо можно считать недееспособными, если не принимать во внимание нормы ст.ст. 26, 28 ГК РФ, посвященные вопросам дееспособности малолетних и несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет.

Необходимо обратить внимание, что нотариальное действие по удостоверению факта нахождения в живых, должно совершаться строго в нотариальной конторе, либо по месту службы иного органа или должностного лица, уполномоченного удостоверять данные факты.

Вместе с тем, допускаются ситуации, при которых нотариальное действие может осуществляться и вне нотариальной конторы как постоянного места своей работы. Однако необходимо помнить, что территория его деятельности не должна выходить за границы его нотариального округа.

Действующее российское законодательство наделяет полномочиями

удостоверять факты нахождения в живых глав местных районных администраций, поселений, а также имеющих специальные полномочия должностных лиц указанных, а также некоторых других муниципальных образований. Это следует из Приказа Минюста России от 06.06.2017 № 97 [23], в который предоставляет право лицам, занимающим должности в соответствующих муниципальных органах, удостоверить факт нахождения гражданина в живых.

Так, в соответствии с положением п.68 данного Приказа, «...факт нахождения гражданина в живых устанавливается как при явке его в орган местного самоуправления, так и при удостоверении в этом должностным лицом местного самоуправления по месту жительства или месту пребывания в населенных пунктах на территории поселения лиц, зарегистрированных по месту жительства или месту пребывания в данных населенных пунктах» [23]. Соответственно, можно сделать вывод о том, что для того, чтобы осуществить нотариальное действие по удостоверению факта нахождения в живых за пределами муниципального органа, необходимо обеспечить одновременное соблюдение трех важнейших требований:

- лицо, в отношении которого необходимо удостоверение факта нахождения его в живых, должно иметь регистрацию по месту жительства либо месту преимущественного пребывания в населенных пунктах на территории поселения;

- населенные пункты, в которых зарегистрировано данное лицо, должны в административно-территориальном отношении располагаться в пределах муниципальных образований, служащим которого является должностное лицо, наделенное правом совершать некоторые нотариальные действия;

- факт удостоверения нахождения лица в живых может осуществляться лишь по месту его жительства или месту преимущественного пребывания.

Завершающим действием по удостоверению факта нахождения в живых, следует считать выдачу нотариусом и, соответственно, получение заинтересованным лицом соответствующего свидетельства.

2.2 Документационное обеспечение факта нахождения гражданина в живых

Документооборот между нотариусом или уполномоченным должностным лицом, с одной стороны, и заявителем-физическим или юридическим лицом, с другой стороны, по вопросу удостоверения факта нахождения гражданина в живых не следует считать громоздким и сложным.

Пожалуй, первым документом, оформляемым в связи с указанным правоотношением, следует считать Заявление о факте нахождения в живых.

Основаниями его оформления, как правило, следует считать:

- продолжительное отсутствие человека по адресу регистрации или постоянного (преимущественного) проживания без видимых на то причин;
- утрата контактов с родными и близкими;
- поступление соответствующих заявлений от лиц, имеющих по отношению к пропавшему статус выгодоприобретателя;
- наличие судебного решения о признании человека умершим.

Заявление выдается лишь после проверки нотариусом или иным уполномоченным лицом документов, удостоверяющих личность лица, обратившегося за удостоверением факта нахождения в живых.

Отказ в выдаче заявления может являться следствием каких-либо дефектов, выявленных при исследовании представленных документов, удостоверяющих личность лица, заинтересованного в данном нотариальном действии. Так, поводом для отказа в оформлении заявления со стороны нотариуса могут стать сомнения в подлинности паспорта либо наличие записей, не предусмотренных действующим законодательством.

В данной связи обратимся к материалам судебной практики.

Трехгорным районным судом Челябинской области рассмотрено гражданское дело по иску граждан: Кузнецовой, Турчиной, Турчина, Киршиной, Ковалевой к нотариусу нотариального округа Трехгорный Поповой.

Указанные истцы просили суд обязать ответчика совершить нотариальное действие и компенсировать причиненный им моральный вред.

Судом установлено, что поводом для обращения указанных граждан в суд стал отказ нотариуса Поповой совершить нотариальное действие, а именно, удостоверить факт нахождения в живых на основании представленных ему свидетельств об удостоверении тождественности лица, изображенного на фотографической карточке

Свой отказ нотариус обосновал тем обстоятельством, что, по его мнению, идентифицировать личности лиц, обратившихся за осуществлением нотариального действия, не представляется возможным.

Нотариус дал разъяснения, согласно которым в данном случае заявителям требуется представить паспорт гражданина РФ или иной документ, удостоверяющий личность.

Суд выяснил, что паспорт не используется обратившимися лицами по религиозно-мировоззренческим мотивам. Иные документы, на основании которых можно было бы идентифицировать личности истцов, у них отсутствовали.

Суд поддержал довод представителя ответчика, согласно которому правовые основания для рассмотрения свидетельства об удостоверении тождественности лица, изображенного на фотографической карточке, в качестве одного из документов, удостоверяющих личность гражданина, не имеется. Единственный вывод, который можно сделать из этого документ – это установить, принадлежит ли фотография определенному лицу или нет.

Принимая решение, суд сослался на норму ст.42 Основ, согласно которой, для того, чтобы совершить какое-либо нотариальное действие, нотариус в обязанность вменяется установление личности обратившегося лица, его представителя либо лица, представляющего интересы юридического лица. Особо необходимо подчеркнуть, что в случае, если предоставить паспорт гражданина Российской Федерации обратившемуся лицу затруднительно, может быть представлен иной документ, который способен нивелировать какие

бы то ни было сомнения относительно личности лица, которое обратился за совершением нотариального действия.

Также суд пояснил, что в соответствии с положениями ст.84 Основ, удостоверение тождественности личности гражданина с лицом, изображенным на фотографии, является одним из нотариальных действий. Данное действие имеет свой результат, который Результат такого действия выражается в оформлении и выдаче удостоверения определенной формы. При этом, принципиальное значение имеет тот факт, что выдача такого удостоверения само по себе направлено на подтверждение факта совершения нотариального действия, иными словами, на удостоверение факта принадлежности фотографии определенному гражданину.

Наконец, существует перечень обязательных данных, содержащихся в документах, удостоверяющих личность гражданина. Это: фамилия, имя и отчество, дата и место рождения, указание органа, выдавшего документ, а также дата этой выдачи, адрес регистрации. Данная информация в казанном свидетельстве отсутствуют, что делает его бесполезным при использовании его в качестве документа, удостоверяющего личность гражданина.

Принимая во внимание изложенное, суд вынес решение об отказе в удовлетворении исковых требований истцов в полном объеме [29].

Таким образом, можно сделать вывод о том, что отсутствие у нотариуса или иного уполномоченного должностного лица возможности установить личность лица, которое обратилось за осуществлением того или иного нотариального действия, в том числе, удостоверения факта нахождения в живых, является препятствием для его осуществления.

Свидетельство, выдаваемое нотариусом или иным уполномоченным должностным лицом не является произвольным документом с точки зрения своей формы. Оно формализовано Приказом Министерства Юстиции России от 27.12.2016 № 313 [24] и представляет собой достаточно лаконичный документ с точки зрения содержащихся в нем данных. Так, оно содержит следующие сведения:

- фамилия, имя и отчество лица, обратившегося за нотариальным действием;

- данные, содержащиеся в его общегражданском паспорте;

- адрес регистрации и фактического проживания.

Факт установления личности обратившегося лица нотариус удостоверяет своей подписью и печатью, а также указывает дату и время совершения действия. Если же заинтересованным лицом является несовершеннолетний, то данное действие должно в обязательном порядке осуществляться в присутствии его родителей или опекунов, предварительно идентифицирующих себя при помощи паспорта гражданина России.

Заявление о факте нахождения в живых изготавливается в двух идентичных экземплярах, один из которых выдается на руки заявителю, а другой приобщается к делам нотариуса.

Документ выдается в двух экземплярах. Один - на руки обратившемуся, второй остается у нотариуса.

Определенный нюанс предусматривается в отношении лиц, которые выезжают за пределы Российской Федерации. Уполномоченный орган в таком случае оформляет на заявлении апостиль. Помимо этого, государство, не входящее в Гаагскую конвенцию [12], может запросить консульскую легализацию заявления о факте нахождения в живых.

Отдельного внимания требует, по нашему мнению, такой аспект, как проставление нотариусом текущего времени на бланке заявления.

Дело в том, что удостоверение времени предъявления документа для совершения того или иного нотариального действия является в данном случае обязательным. Нотариус или иное уполномоченное должностное лицо проставляет его рядом со своей удостоверительной надписью и печатью. Важно отметить, что в данном случае оценка содержания представленного документа не входит в его полномочия: от него требуется лишь зафиксировать время, в которое он был представлен.

После того, как нотариальное действие совершено, гражданин

приобретает право ссылаться на факт своего нахождения в живых в случае его обращения в судебные, правоохранительные, иные органы. Выдачу лицу нотариального свидетельства, в свою очередь, можно трактовать как возможность использования данного документа в качестве надлежащего доказательства.

Одним из запретов, устанавливаемых ГК РФ в отношении удостоверения юридических фактов, является невозможность участия в данном действии представителя. В качестве исключения из этого правила предусматриваются

Согласно положениям ГК РФ удостоверение этих фактов не может быть совершено с участием представителя. Исключением из этого правила являются следующие обстоятельства:

- имеет место установление факта нахождения в живых ребенка или физического лица, пораженного в своей дееспособности. В данном случае интересы этих лиц представляют их законные представители (родители, усыновители, опекуны и др.);

- установление факта нахождения в живых осуществляется по отношению к ребенку, не достигшему совершеннолетия, равно как и к лишенному гражданской дееспособности лицу. При такой ситуации удостоверение факта будет требовать согласия на это со стороны их законных представителей.

2.3 Правовые последствия признания гражданина находящимся в живых

Не следует полагать, что факт признания лица находящимся в живых имеет минимальные правовые и имущественные последствия. На самом деле результат подтверждения нотариусом или иным уполномоченным должностным лицом самым прямым образом отражается на правовом статусе обратившегося за совершением нотариального действия.

Для характеристики исследуемых последствий целесообразно обратиться к положениям ст.46 ГК РФ, которая применима по своему смыслу и содержанию к отношениям, являющимся предметом исследования настоящего

исследования. Это подтверждают следующие обстоятельства:

- наличие общего основания – сомнения (с большей или меньшей вероятностью) в нахождении лица в живых;
- признание данного факта уполномоченным органом (соответствующий суд или нотариус);
- потребность лица средств подтвердить факт своего нахождения в живых;
- наличие определенной формальной процедуры для подтверждения данного факта.

П.1 ст. 46 ГК РФ посвящен правовым последствиям такого действия, как явка гражданина, который ранее был объявлен умершим в судебном порядке.

В этом случае вопрос также передается на рассмотрение в судебные органы.

Неверно полагать, что суду надлежит:

- отменить своим решением предыдущее решение относительно признания лица умершим (безвестно отсутствующим);
- вынести новое решение по факту явки лица [4, с. 33-37].

Ошибочность таких действий подтверждается нормой п. 20 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 26.06.2008 г. №13 «О применении норм Гражданского процессуального кодекса РФ при рассмотрении и разрешении дел в суде первой инстанции» [22], которая вменяет суду в обязанность, в случае явки лица, ранее признанного в судебном порядке безвестно отсутствующим или умершим, возобновить производство по делу и вынести в том же производстве новое решение. При этом, не требуется возбуждать новое дело.

Помимо этого, отметим, что в возможности отстаивания своих конституционных прав при осуществлении нотариальных действий во внесудебном и судебном порядках как раз и заключается одно из назначений современного российского нотариата [2, с. 28-32].

Обратимся к судебной практике.

Автозаводским районным судом г. Тольятти Самарской области вынесено определение по заявлению гр. Бессавиной. Поводом для ее обращения в суд стала отмена ранее вынесенного решения Автозаводского районного суда г. Тольятти о признании ее умершей.

При решении данного вопроса суд опирался на следующие правовые нормы.

Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации в ст.265 содержит перечень условий, которые требуются для того, чтобы установить факты, имеющие юридическое значение. При этом, установление факта, имеющего юридическое значение, необходимо лишь в случае, когда получить в соответствии с которой суд устанавливает факты, имеющие юридические значения, только при невозможности заявителем получить необходимые и достаточные документы, их удостоверяющие. Также еще одним основанием для удостоверения указанных фактов может являться отсутствие возможности восстановить документы, которые утрачены и не могут быть восстановлены. Кроме того, на сторону, обратившуюся за установлением юридического факта, ГПК РФ накладывает обязанность привести в своем заявлении, направляемом в суд, доказательства, которые подтверждают отсутствие возможности получения этих документов, либо восстановить их.

В случае, если имеет место явка гражданина, объявленного умершим или признанного отсутствующим безвестно, равно как и становится достоверно известным место его пребывания, суд должен принять новое решение, которое направлено на отмену своего решения, принятого ранее. Следовательно, основанием для аннулирования записи о смерти в книге государственной регистрации актов гражданского состояния, а равно и отмены режима управления его имуществом, будет являться новое судебное решение.

Суд не обнаружил оснований для отказа заявителю в приеме искового заявления в порядке п.1 ст.134.

Также суд сослался на п.20 Постановления Пленума ВС РФ от 26.06.2008 № 13, норма которого предписывает суду возобновить производство по делу с

вынесением нового решения в случае явки гражданина, ранее признанного судом безвестно отсутствующим, а равно и объявленного умершим. При этом, новое дело не возбуждается.

Исходя из изложенного, для того, чтобы возобновить производство по гражданскому делу № 2-6637/2012, заявителю, гр. Бессавиной, надлежит подать заявление в Автозаводский районный суд г. Тольятти по заявлению ее мужа, гр. Бессавина, об объявлении ее умершей или признании безвестно отсутствующей.

На основании указанных обстоятельств, а также положений п. 1 ч. 1 ст. 135, ст. ст. 263, 265, 267, 224-225 ГПК РФ, суд отказал гр. Бессавиной в приеме заявления об установлении юридического факта [17].

С высокой долей вероятности можно полагать, что объявленный пропавшим без вести или умершим, и впоследствии явившийся гражданин имел в собственности какое-либо имущество. Соответственно, другой стороной процесса объявления его находящимся в живых должно стать его восстановление в имущественных правах или, иными словами, в правах собственника.

Восстановлению в имущественных правах отсутствующего гражданина непосредственно посвящена норма п.2 ст.46 ГК РФ, в соответствии с которой гражданин имеет право возвратить принадлежащее ему ранее имущество, которое перешло к другим лицам безвозмездно.

Указанное правило носит универсальный характер и не находится в зависимости от времени, когда лицо заявило о своем нахождении в живых или было объявлено умершим.

Имущественные требования указанного лица, облеченные, в большинстве случаев, в форму виндикационного иска, будут распространяться на:

- любого приобретателя имущества, получившего его на безвозмездной основе вне зависимости от степени его добросовестности;
- любые сделки, заключенные на безвозмездной основе, в результате заключения которых имущество объявленного умершим гражданина кем-либо

приобреталось или наследовалось;

- сохранившегося в натуре имущества, которое представляется возможным идентифицировать среди иного имущества приобретателя.

Что касается лица, которое приобрело имущество гражданина, факт нахождения в живых удостоверен в установленном действующим законодательством порядке, на возмездной основе, то, в соответствии с абз. 2 п. 2 ст. 46 ГК РФ оно будет должно возвратить первоначальному владельцу имущество, являющееся спорным, в натуре. Однако это произойдет лишь в том случае, когда его недобросовестность однозначно доказана. Иными словами, должен найти свое подтверждение тот факт, что, осуществляя действия, направленные на приобретение имущества указанного выше лица, он имел достоверную информацию о том, что оно находится в живых, однако умышленно умолчал об этом.

В случае, если факт недобросовестного поведения со стороны приобретателя имущества не нашел своего подтверждения, он рассматривается в качестве добросовестного, что, в свою очередь, означает наличие у него права собственности на приобретенное имущество, подкрепляемого следующими фактами, имеющими юридическое значение:

- судебное решение, в силу которого собственник имущества объявлялся умершим;
- новый собственник выступает как добросовестный приобретатель;
- имущество приобретено на возмездной основе.

Указанные факты во многом объясняют то обстоятельство, согласно которому современное гражданское законодательство встает на сторону именно возмездного приобретателя и его интересов, одновременно возлагая риск, связанный с утратой имущества, на объявленного умершим гражданина и конструируя достаточно оригинальные способ приобретения права собственности и состав, направленный на ограничение возможного истребования имущества из чужого незаконного владения:

- первым и основным правовым основанием следует считать факт

объявления гражданина умершим;

– если ответчик обладал сведениями о том, что объявленный умершим гражданин на самом деле жив, он будет считаться недобросовестным. Если не удалось обеспечить сохранность имущества в натуре, недобросовестный возмездный приобретатель будет обязан осуществить возмещение его стоимости, чего не происходит в случае, если имеет место добросовестное возмездное его приобретение.

Выводы.

Правом обращения к нотариусу для удостоверения факта нахождения в живых обладают как обладающие полной дееспособностью физические лица, так и правоспособные юридические лица.

Полномочиями по удостоверению указанного факта наделены:

– нотариусы, осуществляющие свою деятельность на территории России;
– уполномоченные органы и должностные лица зарубежного государства, в компетенцию которых входит осуществление действий нотариального характера (мэрии, управы, окружные суды и т.д.)

В процессуальном отношении удостоверение гражданина находящимся в живых достаточно проста:

- нотариус или иное уполномоченное должностное лицо устанавливает личность обратившегося за нотариальным действием гражданина;
- проверяется дееспособность обратившегося лица;
- выдается для заполнения заявление установленной формы;
- выдается свидетельство установленной формы с подтверждением факта нахождения обратившегося лица в живых. На заявлении проставляется текущие дата и время.

Особенностями удостоверения факта нахождения гражданина в живых следует считать:

- Совершение данного нотариального действия в отношении несовершеннолетних лиц, которые могут реализовать свои права и законные интересы лишь посредством:

содействия со стороны законных представителей;
организаций и учреждений (в большинстве случаев медицинских или образовательных), осуществляющих в отношении данного несовершеннолетнего лица попечительские функции;

- правовые последствия возвращения лица, признанного ранее умершим и обратившимся за удостоверением факта нахождения в живых, согласно которым его имущественные требования, обремененные, в большинстве случаев, в форму виндикационного иска, будут распространяться на:

любого приобретателя имущества, получившего его на безвозмездной основе вне зависимости от степени его добросовестности;

любые сделки, заключенные на безвозмездной основе, в результате заключения которых имущество объявленного умершим гражданина кем-либо приобреталось или наследовалось;

сохранившееся в натуре имущество, которое представляется возможным идентифицировать среди иного имущества приобретателя.

Заключение

Исследование проблематики нотариального удостоверения факта нахождения гражданина в живых позволило нам сделать ряд выводов и обобщений.

Одной из обязанностей российских нотариусов, возложенных на них Основами законодательства Российской Федерации о нотариате, является удостоверение различного рода юридических фактов, среди которых:

– факт нахождения гражданина в живых. Потребность в данном нотариальном действии может возникнуть, к примеру, в случае наличия алиментных споров, истребования сумм в качестве возмещения ущерба, споров относительно начисления или возобновления выплаты пенсий и т.п. (ст. 82 Основ);

– факт нахождения гражданина в определенном месте. Подтверждение данного факта, как правило, требуется для предъявления в Пенсионный фонд РФ и его территориальные подразделения для решения вопросов, связанных с пенсионным обеспечением. Зачастую данное удостоверение требуется работнику для того, чтобы предоставить работодателю доказательства его нахождения в месте командирования и др. (ст. 83 Основ)

– акт тождественности гражданина с лицом, изображенным на фотографии. Он может быть актуальным в случае необходимости идентификации гражданина по фотографии (ст.84 Основ).

Указанные факты должны соответствовать следующим требованиям:

– иметь собственное юридическое значение, то есть, обуславливать возникновение, изменение и прекращение правовых отношений.

– иметь бесспорный характер, что подразумевает отсутствие спора о праве, которое связано с этим фактом.

Основанием для признания факта нахождения гражданина в живых следует считать предоставление заинтересованным лицом документов, бесспорно удостоверяющих личность данного лица. При этом, удостоверение

факта нахождения в живых несовершеннолетнего гражданина производится по просьбе его законных представителей (родителей, усыновителей, опекунов).

Удостоверение факта нахождения гражданина в определенном месте требуется в различных ситуациях, когда человеку нужно неопровержимо подтвердить факт своего присутствия в определенном месте в определенное время. Чаще всего данный документ требуется в ходе разбирательств, связанных с алиментами, когда необходимо подтвердить фактическое нахождение ребенка. Результатом является документ, в котором фиксируется факт нахождения гражданина в определенном месте (указывается адрес) и в определенное время.

Удостоверение факта нахождения гражданина в определенном месте также может оказаться необходимым, когда надо подтвердить, что лицо находилось в помещении нотариальной конторы в определенную дату и время.

Удостоверение факта тождественности личности гражданина с лицом, изображенным на фотографии, заключается в удостоверении нотариусом тождественности заявителя и изображенного на снимке человека. Данная, достаточно редко встречающаяся услуга, оказываемая нотариатом, востребована, как правило, при отправке документов с фотографиями по почте, чтобы у организации, в которую направлено письмо, не возникало сомнений в том, что лицо, изображенное на фотографии, действительно является заявителем. Результатом данного нотариального действия является, прилагаемое к фотографии.

Правом обращения к нотариусу для удостоверения факта нахождения в живых обладают как обладающие полной дееспособностью физические лица, так и правоспособные юридические лица.

Полномочиями по удостоверению указанного факта наделены:

- нотариусы, осуществляющие свою деятельность на территории России;
- уполномоченные органы и должностные лица зарубежного государства, в компетенцию которых входит осуществление действий нотариального характера (мэрии, управы, окружные суды и т.д.)

В процессуальном отношении удостоверение гражданина находящимся в живых достаточно проста:

- нотариус или иное уполномоченное должностное лицо устанавливает личность обратившегося за нотариальным действием гражданина;
- проверяется дееспособность обратившегося лица;
- выдается для заполнения заявление установленной формы;
- нотариус выдает свидетельство установленной формы с подтверждение факта нахождения обратившегося лица в живых. На заявлении проставляется текущие дата и время.

Особенностями удостоверения факта нахождения гражданина в живых следует считать:

-Совершение данного нотариального действия в отношении несовершеннолетних лиц, которые могут реализовать свои права и законные интересы лишь посредством:

содействия со стороны законных представителей;

организаций и учреждений (в большинстве случаев медицинских или образовательных), осуществляющих в отношении данного несовершеннолетнего лица попечительские функции;

- Правовые последствия возвращения лица, признанного ранее умершим и обратившимся за удостоверением факта нахождения в живых, согласно которым его имущественные требования, обремененные, в большинстве случаев, в форму виндикационного иска, будут распространяться на:

любого приобретателя имущества, получившего его на безвозмездной основе вне зависимости от степени его добросовестности;

любые сделки, заключенные на безвозмездной основе, в результате заключения которых имущество объявленного умершим гражданина кем-либо приобреталось или наследовалось;

сохранившееся в натуре имущество, которое представляется возможным идентифицировать, то есть, выделить среди иного имущества приобретателя, и которое за время отсутствия своего собственника не утратило своих полезных

свойств.

После 29 декабря 2020 года нотариус сможет устанавливать личность гражданина, его представителя или представителя юридического лица посредством Единой биометрической системы. Это будет актуально при отсутствии документа, удостоверяющего личность гражданина, или при наличии сомнений в личности гражданина, предъявившего такой документ.

Единая биометрическая система создана Центральным банком и предназначена для обработки биометрических персональных данных, включая их сбор, хранение, проверку и передачу информации о степени их соответствия предоставленным биометрическим персональным данным гражданина.

Список используемой литературы и используемых источников

1. Азнаев А.М. Конституционно-правовые основы деятельности нотариата в Российской Федерации: автореферат дисс. ... канд. юрид. наук М., 2008. 190 с.
2. Воронюк Е.П. О влиянии нотариальных действий на реализацию конституционных прав граждан // Известия высших учебных заведений. Поволжский регион. 2015. 2015. №4(36). С. 28-32
3. Гейко Г.В. Электронный документ как форма обращения заинтересованного лица за нотариальным действием // Вестник Удмуртского университета. Серия «Экономика и право». 2018. №3. С. 39-43.
4. Гордеев В.П. К вопросу о действиях суда при рассмотрении дел о признании лиц умершими // Известия Орловского университета современного права и экономики. 2020. №2. С. 33-37.
5. Гражданский кодекс Российской Федерации (первая часть) от 30.11.1994 г. № 51-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 1994. № 32. Ст. 3301.
7. Ежегодное послание Президента Российской Федерации Федеральному Собранию Российской Федерации на 2003 г. // СПС «КонсультантПлюс».
8. Измайлова Е.В. О нотариальном удостоверении фактов: к вопросу содержания и терминологии // Нотариус. 2019. № 6. С. 6-9.
9. Кириллова Е.А. Нотариат: учебное пособие. М.: РЭУ им. Г.В. Плеханова, 2017. – 115 с.
10. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 № 195-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 2002. № 1. Ст.1.
11. Конвенция о защите прав человека и основных свобод и Протоколов к ней для членов Совета Европы // Собрание законодательства РФ. 2001. 18 мая. № 2.
12. Конвенция, отменяющая требование легализации иностранных официальных документов (Гаага, 5 октября 1961 г.) (Конвенция вступила в

силу 24 января 1965 г.). Вступила в силу для Российской Федерации 31 мая 1992 г. // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 1996. № 12.

13. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) // Собрание законодательства РФ. 2014. № 31. Ст. 4398.

14. Ладыгина В.П. Охрана и защита гражданских прав в системе функций нотариата // Гуманитарные, социально-экономические и общественные науки. 2016. № 10. С. 27-30

15. Мельников А.В. К вопросу о надлежащей форме обращения к нотариусу за совершением нотариального действия // Проблемы современного права. 2019. №3(7). С. 29-32;

16. Мицык А.В. Порядок удостоверения фактов нотариусом // Нотариус. 2017. № 5. С. 17-19.

17. Определение Автозаводского районного суда г. Тольятти Самарской области № 9-196/2016 9-196/2016~М0-2767/2016 М0-2767/2016 от 16 марта 2016 г. по делу № 9-196/2016 // <https://sudact.ru/regular/doc/ANVAAVlc2pYw/> (дата обращения: 20.04.2020)

18. Основы законодательства Российской Федерации о нотариате от 11.02.1993 № 4462-1 // Ведомости СНД и ВС РФ. 1993. № 10. Ст. 357.

19. Пахомова А.В. Порядок удостоверения факта нахождения гражданина в живых // Вестник современных исследований. 2019. № 5.3 (32). С. 45-48.

20. Пенякина М.С., Сметанин А.Г. Государственные и муниципальные услуги: понятие и способы предоставления // Проблемы и перспективы развития гуманитарных и социально-экономических наук. 2017. №2. С. 152-154.

21. Постановление Правительства РФ от 31.07.2003 № 451 «О правительственной комиссии по проведению административной реформы»: // Собрание законодательства РФ. 2003. №31. Ст. 2237.

22. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 26 июня 2008 г. № 13 «О применении норм Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении и разрешении дел в суде первой инстанции» // СПС «КонсультантПлюс».

23. Приказ Министерства Юстиции России от 06.06.2017 № 97 «Об утверждении Инструкции о порядке совершения нотариальных действий главами местных администраций поселений и специально уполномоченными должностными лицами местного самоуправления поселений, главами местных администраций муниципальных районов и специально уполномоченными должностными лицами местного самоуправления муниципальных районов» // Российская газета. 2017. 21 июня. №132.

24. Приказ Минюста России от 27.12.2016 № 313 «Об утверждении форм реестров регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств, удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах и порядка их оформления» // Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>, 30.12.2016 (дата обращения: 12.04.2020).

25. Приказ Министерства юстиции РФ от 30 августа 2017 г. № 156 «Об утверждении Регламента совершения нотариусами нотариальных действий, устанавливающего объем информации, необходимой нотариусу для совершения нотариальных действий, и способ ее фиксирования» // Официальный интернет-портал правовой информации. - URL://www.pravo.gov.ru 07.09.2017 (дата обращения: 02.04.2020).

26. Приказ Минюста России от 03.03.2014 N 26 (ред. от 26.12.2019) «Об утверждении Положения об Управлении Министерства юстиции Российской Федерации по субъекту (субъектам) Российской Федерации и Перечня управлений Министерства юстиции Российской Федерации по субъектам Российской Федерации» (Зарегистрировано в Минюсте России 14.03.2014 № 31607) // Официальный интернет-портал правовой информации: <http://www.pravo.gov.ru> - 13.01.2020.

27. Публичные услуги и право: научно-практическое пособие / под ред. Ю. А. Тихомирова: 3-е изд., перераб.и доп. М., 2017. 436 с.
28. Решение Камышинского районного суда Волгоградской области № М-52/2014 2-316/2014 2-316/2014~М-52/2014 от 24 января 2014 г. // <https://sudact.ru/regular/doc/FNSjhPFAjmgC/> (дата обращения: 25.04.2020)
29. Решение Трехгорного городского суда Челябинской области № М-938/2013 2-85/2013 2-1017/2013 2-85/2014(2-1017/2013;)~М-938/2013 2-85/2014 от 29.01.2014 // <https://sudact.ru/regular/doc/o0Utv9iuCCHL/> (дата обращения: 10.09.2020).
30. Решение Усть-Абаканского районного суда республики Хакасия № 2-1247/2015 2-1247/2015~М-1292/2015 М-1292/2015 от 29 сентября 2015 г. по делу № 2-1247/2015 // <https://sudact.ru/regular/doc/SwZbU2XI3hgN/> (дата обращения: 01.04.2020);
31. Решение Промышленного районного суда г. Смоленска по делу № 2-2027/2017 2-2027/2017~М-1382/2017 М-1382/2017 от 4 декабря 2017 г. // <https://sudact.ru/regular/doc/Z3KvtajHZcYr/> (дата обращения: 01.04.2020)
32. Савченко С.А., Гриценко Н.Б. Проблемы удостоверения юридических фактов в нотариальной практике // Символ науки. 2015. № 9-2. С. 126-131.
33. Семенов Д.В. К вопросу о реализации государственной политики в сфере предоставления государственных услуг // Право и мир. 2020. №1(18). С. 11-15.
34. Сычев О.М. Комментарий законодательства и судебной практики о деятельности нотариуса, занимающегося частной практикой, и его статусе: изд. 4-е, перераб. и доп. Казань, 2020. 533 с.
35. Яхонтова О.Н., Папырина Е.В., Марданова К.Ю. Юридические факты, удостоверяемые нотариусом, как основа имущественной безопасности населения // Организационно-правовое регулирование безопасности жизнедеятельности в современном мире. 2018. С. 465-471.