

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-правовой

(направленность (профиль) / специализация)

## ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА (БАКАЛАВРСКАЯ РАБОТА)

на тему Безвестное отсутствие граждан по российскому гражданскому праву

Обучающийся

А.В. Гунарь

(Инициалы Фамилия)

(личная подпись)

Руководитель

Л.В. Стародубова

(ученая степень (при наличии), ученое звание (при наличии), Инициалы Фамилия)

Тольятти 2022

## Аннотация

Написание данной работы обусловлено научным и практическим интересом к данной проблеме. Настоящая работа посвящена проблемам безвестно отсутствующих граждан, актуальность которой обусловлено научным и практическим интересом к таким вопросам, как правоприменение института признания гражданина безвестно отсутствующим и его последующего удостоверения в судебном порядке факта длительного отсутствия в месте постоянного проживания (жительства), кроме того, невозможность установления мест пребывания гражданина, как и отсутствие каких-либо сведений о нем.

В исследовании дается анализ безвестного отсутствия граждан, как явления права, рассматривается история развития института, его современное состояние, теоретические и практические аспекты такого признания.

Кроме того, в данной работе предлагаются к рассмотрению ряд проблемных вопросов и коллизий законодательства, а также возможные пути решения выявленных противоречий.

В процессе исследования использовались материалы о фактах безвестного отсутствия граждан, опубликованные в различных изданиях российской практики, в том числе судебной, показана многогранность явления с позиции российского законодательства.

## Оглавление

Введение .....	4
Глава 1. Теоретический аспект правового явления безвестного отсутствия граждан .....	7
1.1. История развития института безвестного отсутствия граждан в дореволюционном, советском и российском гражданском праве	7
1.2. Правовая природа безвестного отсутствия граждан .....	15
Глава 2 Правовой статус безвестно отсутствующего гражданина и особенности процедуры признания гражданина безвестно отсутствующим .....	22
2.1. Правовой статус гражданина безвестно отсутствующего .....	22
2.2. Процедура признания гражданина безвестно отсутствующим	28
2.3. Проблемы правоприменения института безвестного отсутствия граждан .....	34
Глава 3. Охрана и защита прав безвестно отсутствующего гражданина .....	48
3.1. Исполнение обязательств с участием гражданина, признанного безвестно отсутствующим .....	48
3.2. Защита имущественных прав безвестно отсутствующего гражданина .....	59
Заключение .....	66
Список используемой литературы и источников .....	71
Приложение А Признаки безвестно отсутствующего лица в дореволюционном законодательстве .....	81
Приложение Б Классификации признаков безвестного отсутствия в научной литературе и законодательстве .....	82

## Введение

Актуальность исследования обусловлена научно – практическим интересом к вопросу признания гражданина безвестно отсутствующим в судебном порядке как факта длительного отсутствия гражданина в месте его постоянного жительства.

Вышеуказанный институт (безвестного отсутствия гражданина) в последнее время приобретает все большую востребованность, так как данный механизм является одним из немногих гражданско – правовых средств, позволяющих устранить правовую неопределенность течения гражданских правоотношений в отсутствие сведений о местонахождении субъекта таких отношений.

Очевидна назревшая потребность дополнительного изучения и проведения исследований института безвестного отсутствия, что непременно будет способствовать разрешению проблем правоприменения и надлежащего единообразного толкования норм, регулирующих данный правовой институт.

Таким образом, выпускная квалификационная работа, звучащая как «Безвестное отсутствие граждан по российскому гражданскому праву» безусловно актуальна.

Степень научной разработанности. Достаточно высокая степень научной разработанности темы объясняется тем, что в настоящее время тема безвестного отсутствия граждан, правового регулирования процедуры признания гражданина безвестно отсутствующим находится на острие научного дискурса.

В ходе написания работы были исследованы научные труды В.А.Ластовка, Н.А.Цыбизовой, А.С.Виниченко, Т.Н.Дорошенко, Е.А.Устиновой, И.С.Тарарышкиной, Л.Г.Сайфуловой, Е.П.Петровой, Н.О.Марковой и др.

Так, в научном материале В.В. Рубашкина рассматриваются проблемные полномочия органов местного самоуправления по вопросу курирования заключения и соблюдения договора доверительного управления. Проблемный аспект, по мнению автора, заключается в существующих вопросах правового регулирования такого договора в случае с безвестным отсутствием гражданина: спорные аспекты правового регулирования, выявлены пробелы в правовом регулировании. Автор обращает внимание на спорные моменты и противоречия в действующих муниципальных нормативно-правовых актах [59].

В.А.Леонова, С.Р.Усоян и ряд других исследователей рассматривают в научной литературе все процедурные моменты, связанные с объявлением гражданина безвестно отсутствующим, а также вопросы возвращения статуса обычного гражданина, если ранее данный гражданин бы объявлен безвестно отсутствующим [31].

Ч.М.Хайманов рассматривает правоотношения, возникающие по обязательственным вопросам при условии безвестного отсутствия гражданина, который является контрагентом [67], Д.Ю.Никитин проблемные вопросы заключения и исполнения договорных обязательств гражданина в ситуации его безвестного отсутствия [35].

В.Э.Вологодина, М.Т.Газаева освещают комплекс проблем и связанных с их разрешением вопросов, которые в действующем законодательстве имеют явно выраженный коллизионный характер [10]-[11].

М.М.Закаряева раскрывает вопрос заинтересованных лиц в делах о признании гражданина безвестно отсутствующим и объявлении умершим [20].

Объект исследования – это отношения, имущественного и неимущественного характера (семейные, жилищные, гражданские), которые возникают в случаях безвестного отсутствия граждан.

Предметом исследования являются правовые нормы, регулирующие случаи безвестного отсутствия граждан.

Цель исследования: особенности правового регулирования нормы права в случаях безвестного отсутствия граждан, исследование коллизионных вопросов, проблем и путей их разрешения.

Задачи исследования:

– изучить историю состояния и развития норм права, регулирующих безвестное отсутствие в дореволюционном, советском и российском гражданском праве;

– раскрыть правовую природу безвестного отсутствия граждан;

– исследовать правовой статус гражданина безвестно отсутствующего;

– провести анализ процедурных моментов признания безвестно отсутствующим;

– проанализировать проблемы правоприменения института безвестного отсутствия граждан;

– провести анализ обязательственных правоотношений в случае безвестного отсутствия субъекта таких отношений;

– проанализировать особенности защиты имущественных прав в случае безвестного отсутствия.

Методы исследования: анализ, сравнение, обобщение, логический, исторический, толкования и другие.

Структура исследования: работа состоит из введения, трех глав, заключения, списка используемой литературы.

## **Глава 1 Теоретический аспект правового явления безвестного отсутствия граждан**

### **1.1 История развития института безвестного отсутствия граждан в дореволюционном, советском и российском гражданском праве**

Как и в зарубежном праве, так и в отечественном дореволюционном праве институт безвестно отсутствующего был урегулирован в рамках различных отраслевых правовых институтов: семейных, гражданских и процессуальных норм права.

А.Р.Киикбаева, С.К.Бадамшин пишут: «институт безвестного отсутствия в гражданском праве Российской империи был регулирован такими источниками, как Свод законов Российской империи, Уставом Гражданского Судопроизводства 1864 года» [22, с. 427].

В дореволюционном законодательстве, в частности в Уставе Гражданского Судопроизводства (1864 г) (Далее Устав) уже был известен институт безвестного отсутствия и регламентировался он V главе вышеуказанного Устава.

Н.А.Цыбизова пишет, что «в ст. 1451 Устава было указано, что каждый, у кого есть основание считать лицо, к имуществу коего, в целом или в частях, он имеет законное притязание, находящемуся в безвестном отсутствии, а также и чины прокурорского надзора, могут просить окружной суд в ведении коего то имущество находится, об учинении публикации о безвестно отсутствующем и о принятии мер к охранению его имущества» [68, с. 26].

Отталкиваясь от изложенной нормы укажем, что в дореволюционном законодательстве акцент подал на имущественный аспект.

Н.А.Цыбизова указывает: «в данных правоотношениях учитывались интересы не только заинтересованных лиц, но и самого безвестно

отсутствующего, так как принимались меры по охранению его имущества» [69, с. 7].

Исследователь Н.А. Цыбизова считает, что «в дореволюционном законодательстве было уделено внимание понятийному аппарату исследуемого института» [69, с. 8].

«Относительно определения безвестно отсутствующего лица, в Уставе содержалось такое определение: безвестно отсутствующими считаются те, по отлучке коих из мест их жительства не будет получено о месте пребывания их никаких сведений в течение 10 лет» [66].

Как отмечают А.Р.Киикбаева, С.К.Бадамшин «по своду законов российской империи безвестное отсутствие одного из супругов свыше 5 лет являлось основанием к разводу. Существовавшие в тот период патриархальные ценности отразились и на законодательстве и, прежде всего, защищали интересы семьи безвестно отсутствующего, так как безвестное отсутствие одного из супругов могло поставить семью в тяжелое материальное положение и законодательное закрепление безвестного отсутствия позволяло устранить неопределенности.» [22, с. 428].

Опираясь на мнение Г.Ф.Шершеневича отметим, что ученых считал, что «Нашему законодательству не известно предположение смерти, основанное на престарелом возрасте отсутствующего» [74, с. 64].

Важно обратить внимание на то, что «направленность на социальный контроль безвестного отсутствия, легла в основу гражданско-правового регулирования в дореволюционном праве России» [74, с. 65].

В Уставе были прописаны следующие признаки безвестного отсутствия человека: «Право состояния приостанавливается также безвестным отсутствием. Безвестно отсутствующими считаются те, по отлучке коих из места жительства не будет получено о месте пребывания их никаких сведений в течении десяти лет» [66].



То есть это срочный признак, информационный признак, пространственный признак и юридический признак.

В приложении А представим основную характеристику вышеназванных признаков, которые были свойственны законодательству той эпохи.

Таким образом, в законодательстве, которое было принято до революции 1917 года выделялись следующие признаки, которые были свойственны в ситуации безвестного отсутствия: это информационный, срочный, пространственный. Данные признаки определяли отдельные особенности дальнейших правоотношений, когда необходимо было регулировать имущество, розыск безвестно отсутствующего и другие аспекты. Например, по сроку безвестное отсутствие считалось не более 10 лет, далее вступал в действие механизм признания человека умершим, также статус безвестно отсутствующего лица приобретался, если о человеке не было никаких известий, в том числе о и его месте пребывания.

Сама процедура признания безвестно отсутствующим состояла из нескольких этапов: «в продолжение пяти лет с момента первой публикации течет первый период безвестного отсутствия. В случае возвращения отсутствовавшего опека прекращает свое действие, имущество принимается явившимся гражданином» [43].

«Если же безвестно отсутствующий не явится в течение первого периода, то по просьбе лиц, которые возбудили производство о признании безвестного отсутствия, или же наследников, которые явятся ко времени окончания этого первого периода, суд приступает к рассмотрению дела, т.е. производя вторичное исследование о безвестном отсутствии, постановляет признать субъекта оставленного имущества безвестно отсутствующим» [43, с. 208-209].

Первый срок длился в течении первых пяти лет.

Г.Ф.Шершеневич писал: «имущество безвестно отсутствующего переходит в управление к его законным наследникам или лицам, в пользу которых безвестно отсутствующий оставил завещание. С этого момента начинается течение второго периода.

Если в первый период имелись в виду интересы отсутствующего, то во второй период, вследствие усилившейся вероятности смерти его, принимаются во внимание интересы наследников» [55, с. 75].

«Нормы о безвестном отсутствии лиц содержатся в книге первой «О разных родах состояний и различии прав им присвоенных», в томе IX, который называется «Свод законов о состоянии»» [66].

В имперском законодательстве также имелся институт опеки, который фигурировал при необходимости защиты имущественных прав безвести пропавшего.

В других отраслях права: например семейного также были зачатки норм об охране интересов безвестно отсутствующих лиц – членов семей. Однако эти нормы еще тесно переплетались с церковным правом и не были полностью самостоятельными в рамках семейного права.

Также необходимо отметить, что большое влияние как на нормы семейного, так и церковные нормы оказывало до сих пор право византийское.

Наприме, «развод *sine damno* (без вины) допускался по разным причинам, в том числе по причине безвестного отсутствия одного из супругов – в течение пяти лет, а воинов – в течение десяти лет, причем вероятность смерти супруга должна подтверждаться не неопределенными слухами, а надежными свидетельствами. В том случае, если после вступления жены солдата во второй брак первый муж возвращался, он имел право взять себе свою жену. Положение женщины, муж которой безвестно отсутствовал, регулировалось религиозными нормами, в дальнейшем секуляризированными в светское право» [72].

Н.А.Цыбизова подмечает, что также имперское законодательство в силу участия Российской империи в различных войнах, было ориентировано на заботу о гражданах, служивших в регулярной армии. Очевидно, что институт безвестного отсутствия в данном случае выступал гарантом для семьи воина, который был потерян на полях сражения.

Церковное право регулировало данный момент правовотношений таким образом, чтобы семья безвестно отсутствующего военного могла пользоваться определенными льготами, а также решать имущественные вопросы пока человек числился безвестно отсутствующим.

Таким образом, можно сделать следующие выводы:

Имперское право знало понятие безвестного отсутствия. В силу сложившихся правовых особенностей развития права было слабое закрепление отраслевого законодательства, что в свою очередь послужило основой того, что институт безвестного отсутствия регламентировал в основном имущественный аспект участи безвестно отсутствующего человека в мирских делах.

В силу того, что институт опеки был в зачаточном состоянии, он также применялся в ограниченных случаях безвестного отсутствия в интересах семьи такого гражданина.

Само безвестное отсутствие воспринималось как правовое состояние, при котором решался вопрос имущественных обязательств такого человека, а также вопросы обеспечения его семьи.

С принятием Устава в имперском законодательстве было прописано, что вопросы безвестного отсутствия стали разрешаться с участием суда округа.

Первый срок безвестного отсутствия длился в течении первых пяти лет. Суд в указанный период времени производил исследование доказательств безвестного отсутствия и по материалам исследования принимал соответствующее решение: признавал лицо безвестно

отсутствующим. Второй срок давался для наделения имущественными правами наследников.

Сам срок безвестного отсутствия для семейных нужд составлял пять лет, для имущественных нужд – десять лет.

В первые годы Советской власти шла гражданская война, поэтому с первых лет советское государство законодательно закрепляло правовое регулирование института безвестно отсутствующего лица.

Отметим, что научно-исследовательский интерес представляют два декрета: Декрет ВЦИК и СНК РСФСР от 18.12.1917 «О гражданском браке, о детях и о ведении книг актов гражданского состояния» и Декрет ВЦИК и СНК РСФСР от 17.05.1918 «О праве получения содержания из имущества лиц, объявленных отсутствующими, и о судебном признании пропавших умершими».

Данные декреты имели практическое применение, так как велся учет в том числе граждан безвестно отсутствующих, а также учитывали такие обстоятельства как война, обстоятельства, неопределенности и несчастные случаи, когда было неизвестно что произошло с гражданином также считались судом безвестным отсутствием.

Однако интерес представляет тот факт, что в вышеуказанном Декрете происходит терминологическое разделение безвестного отсутствия и вест вест пропавшего.

Другой Декрет ВЦИК СНК РСФСР (от 27.09.1921) регламентировал действия суда при вынесении определения о безвестном отсутствии лица – суд давал месяц на определение места нахождения такого лица или установления факта его смерти, в дальнейшем опрашивал свидетелей, указанных в ходатайстве, делал это публично в своем заседании.

Несмотря на то, что в Декретах были нормы, регулирующие определение безвестно отсутствующих в период с 1917 года до 1921 года, основным гражданским нормативным актом стал ГК РСФСР 1922 года.

В нем не было термина – безвестно отсутствующее лицо, однако признавалось, что, по прошествии пяти лет, такое лицо признавалось в судебном заседании безвестно отсутствующего умершим с момента вступления судебного решения в силу.

Отметим что, начиная с Постановления ВЦИК, СНК РСФСР от 20.07.1930 «О введении в действие Положения о Государственном нотариате РСФСР» в случае доказанного документально факта нотариусы имели право выдавать соответствующие свидетельства о безвестном отсутствии или о признании безвестно отсутствующего умершим. Если документальных доказательств не имелось, то необходимо было подавать исковое заявление в суд и на основании судебного решения уже признавались таким данные.

Далее в законодательных кодексах, таких как Основы гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик и Основы гражданского судопроизводства Союза ССР и союзных республик, принятые 8 декабря 1961 г., был установлен универсальный единый порядок решения вопросов о безвестном отсутствии. Так было вплоть до 1964 года, когда был принят новый ГК РСФСР.

О.И.Падалкина пишет: «над имуществом гражданина, признанного безвестно отсутствующим, на основании решения суда устанавливается опека. Из этого имущества выдается содержание гражданам, которых безвестно отсутствующий по закону обязан содержать, и погашается задолженность по другим обязательствам безвестно отсутствующего.

По заявлению заинтересованных лиц орган опеки и попечительства может и до истечения одного года со дня получения последних сведений о месте пребывания отсутствующего гражданина назначить опекуна для охраны его имущества. В соответствии со ст. 20 Гражданского кодекса РСФСР 1964 г. вводилась отмена решения о признании безвестно отсутствующим, а также отмена опеки над имуществом гражданина» [42].

Таким образом, можно утверждать, что в советском законодательстве к 1964 году детально учитывались последствия признания гражданина безвестно отсутствующим.

Учитывая вышесказанное, можно сделать следующие выводы:

Во времена становления советского законодательства в нормативных актах велся учет в том числе граждан безвестно отсутствующих, а также учитывали такие обстоятельства как война, обстоятельства, неопределенности и несчастные случаи, когда было неизвестно что произошло с гражданином также считались судом безвестным отсутствием.

В законодательстве происходит терминологическое разделение безвестного отсутствия и вез вести пропавшего.

Действия суда при вынесении определения о безвестном отсутствии лица были строго регламентированы – суд давал месяц на определение места нахождения такого лица или установления факта его смерти, в дальнейшем опрашивал свидетелей, указанных в ходатайстве, делал это публично в своем заседании.

В документах суда не было термина – безвестно отсутствующее лицо, однако признавалось, что, по прошествии пяти лет, такое лицо признавалось в судебном заседании безвестно отсутствующего умершим с момента вступления судебного решения в силу.

В случае доказанного документально факта нотариусы имели право выдавать соответствующие свидетельства о безвестном отсутствии или о признании безвестно отсутствующего умершим. Если документальных доказательств не имелось, то необходимо было подавать исковое заявление в суд и на основании судебного решения уже признавались таким данные.

В советском законодательстве к 1964 году детально учитывались последствия признания гражданина безвестно отсутствующим, однако

сам институт безвестного отсутствия не претерпел значительного совершенствования.

«С 1 января 1995 года вступила в силу первая часть нового Гражданского кодекса РФ. В отличие от прежнего ГК 1964 года новое законодательство более детально сформулировало юридические последствия и основания признания гражданина безвестно отсутствующим» [70].

## **1.2 Правовая природа безвестного отсутствия граждан**

В соответствии со ст. 42 ГК РФ гражданин может быть признан судом безвестно отсутствующим по заявлению заинтересованных лиц, если в течение года в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания.

Само положение отсутствующего лица налагает определенные условия осуществления его прав, с одной стороны, неопределенность, связанная с фактом безвестного отсутствия, касается в данном случае не только гражданина, который пропал, но также и связана с любыми субъектами права, которые были взаимосвязаны с пропавшим.

С другой стороны, возникает необходимость не только осуществления прав пропавшего, но также и их защиты. Так как житейские ситуации, далекие от соблюдения прав пропавшего, могут коренным образом нарушить их, особенно прав, касающихся имущества пропавшего [50, с. 305].

Институт безвестно отсутствующего помогает устранить юридическую неопределенность в правоотношениях близких лиц, родственников с пропавшим человеком, а также позволяет не нарушать их права [16, с. 44].

Для начала, в целях более детального определения вопроса, необходимо обозначить различия в таких понятиях как безвестное

отсутствие и объявление умершим.

«Несмотря на свою схожесть, эти институты имеют существенные различия, заключающиеся в различных сроках, при которых можно объявить гражданина умершим или признать его безвестно отсутствующим, кроме того имеются различия в последствиях обнаружения места пребывания лица» [34].

Согласно ст. 42 ГК РФ для признания гражданина безвестно отсутствующим необходимо, чтобы в течение года в месте его жительства не было сведений о его месте пребывания.

Если человек находится, возвращается в семью, правовое поле, то все решения суда по поводу безвестного отсутствия отменяются. Это обстоятельство говорит о том, что данные отношения имеют восстановительный характер или подлежат восстановлению

Возвращаясь к упоминанию безвестного отсутствия в законодательстве, можно сделать вывод, что определение безвестного отсутствия закон не закрепляет.

В противовес отсутствия легального определения, многие ученые дают собственную трактовку безвестного отсутствия, например, Е.А.Суханов определяет его как «длительное отсутствие гражданина в месте жительства, если неизвестно место его пребывания, безразлично для организаций и граждан, с которыми он находится в правовых отношениях» [14, с. 162].

Л.И.Кулицкая дает следующее определение термину «безвестно отсутствующий»: «под признанием гражданина безвестно отсутствующим следует понимать удостоверенный в судебном порядке факт длительного отсутствия гражданина в месте его жительства, если не удалось установить место его пребывания» [29, с. 144].

Т.Н.Дорошенко пишет про пропавшего гражданина следующим образом: «исследованное судом длительное отсутствие гражданина в месте его жительства при отсутствии сведений о его местонахождении»



[12, с. 89].

По мнению А.Э.Вологдиной «...его можно использовать для «для обозначения явления действительности, когда бесследно исчезает какое-то лицо» [10, с. 72].

«Безвестное отсутствие следует применять для обозначения соответствующего правового института, который создан для разрешения неопределенности, возникшей из-за исчезновения субъекта каких-то правоотношений» [14, с. 223].

Обратимся к признакам безвестного отсутствия. В юридической литературе можно встретить разные точки зрения касательно данного вопроса.

А.С. Виниченко считает, что «институт безвестного отсутствия следующими признаками:

- отсутствие гражданина в месте жительства;
- неизвестность местопребывания гражданина;
- длительность отсутствия» [8, с. 69].

«Классификация М.Г. Стучинского содержит четыре признака:

- отсутствие в месте жительства;
- неизвестность местопребывания;
- длительность отсутствия;
- невозможность устранить неизвестность» [33, с. 85].

В приложении Б представлены классификации признаков безвестного отсутствия в научной литературе и законодательстве.

Таким образом, в сравнении с ГК, в научной литературе более подробные признаки данного института.

Если же анализировать положения, закрепленные в ГК РФ, можно выделить следующие отличительные признаки, в отличие от приведенных выше точек зрения ученых, их значительно меньше:

- длительность отсутствия, выраженная в год;
- отсутствие информации в месте жительства лица о месте его

пребывания.

Как отмечает в своей статье Н.А.Цыбизова: «признаки безвестного отсутствия как явления, которое происходит в реальной жизни, для того, чтобы стать юридическим фактом, должны обладать определенными свойствами и характеристиками» [71].

Определяя классификацию признаков, можно отметить, что они подразделяются на основные и факультативные. В определении основных признаков в юридической литературе можно встретить противоречивые точки зрения. Некоторые авторы в качестве обязательного признака выделяют длительность отсутствия.

Исследовательское мнение Г.Г.Тодуа: «для признания гражданина в качестве безвестно отсутствующего должен быть в наличие всего один признак, который при этом ученый называет определяющим» [33, с. 118].

В обосновании своей позиции вышеназванный исследователь подчеркивает разрыв связей пропавшего, считает, что длительность безвестного отсутствия является признаком данного института, а не юридическим фактом, как считают отдельные исследователи.

Е.А.Прянишников, придерживаясь взглядов Г.Г.Тодуа, также отмечает, что достаточно только такого признака, как «разрыв всех связей».

Можно согласиться с мнением Е.А.Прянишникова, в особенности учитывая тот факт, что существуют такие разные по содержанию понятия как «место жительства», «место пребывания», «место преимущественного пребывания».

«Продолжая анализировать сущность безвестного отсутствия, можно обратиться к тому, что в его основе, как утверждают многие цивилисты, лежит презумпция.

Презумпция – это предположение, признаваемое истинным, пока не доказано обратное» [17, с. 97]. Касательно этого вопроса мнения ученых вновь разделились: так, Е.А.Прянишников в своих работах писал,

что в основе института безвестного отсутствия лежит «условная презумпция смерти» [33, с. 89].

Как утверждает Н.А.Аблятипова, такие ученые как Г.Н.Амфитеатров и М.Г.Стучинский считали, что «в основе института безвестного отсутствия лежит презумпция жизни пропавшего человека» [1, с. 78].

В.А.Ластовка пишет, что «действующие нормы ГК позволяют уверенно говорить только об одной презумпции – презумпции смерти, которая буквально обозначена в ч. 1 ст. 45.

Причем речь идет только об исключениях из общего правила, когда объявление умершим возможно через шесть месяцев отсутствия. Эту презумпцию легче понять и принять и, как представляется, почти невозможно опровергнуть. Презумпция смерти влечет за собой презумпцию прекращения правоспособности» [30].

Как пишет Н.О.Маркова, «грань между фактом безвестного отсутствия и объявлением умершим – это переход от констатации факта безвестного отсутствия к презумпции смерти, причем формирующим указанный презумптивный состав фактом является истечение срока, установленного исключительно по усмотрению законодателя и поэтому следует отметить, что применению института признания лица безвестно отсутствующим и объявления умершим свойственна дискреционность судебного усмотрения, поскольку при наличии материально-правовых оснований суд вправе, но не обязан признавать гражданина безвестно отсутствующим или объявлять умершим» [34, с. 174].

При этом, как следует из Определения Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ [40] по делу гражданки, матери троих дочерей, которая пыталась признать своего мужа, уехавшего на Украину и не выходившего на связь более 5 лет безвестно отсутствующим.

Суды первой и апелляционной инстанции отказали, так как был

факт объявления его в федеральный розыск в связи с уголовным преступлением.

Однако Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ указала, что данный гражданин может быть признан безвестно отсутствующим на основании заявления «заинтересованных лиц». Для удовлетворения заявления необходимо установить факт отсутствия сведений о месте пребывания гражданина в течении года.

По мнению Верховного суда Российской Федерации, факт признания гражданина разыскиваемым в связи с возбуждением уголовных дел без анализа и оценки всей информации, полученной в результате розыска, не может служить основанием для отказа признать такое лицо безвестно отсутствующим.

Верховный суд в своем определении отменил принятые по делу решения. В своих аргументах Верховный суд отослал к ст. 42 ГК РФ.

В данном деле начиная с 2021 года о гражданине отсутствовали сведения о его местонахождении, родственники также не могли предоставить необходимую информацию о нем, что было подтверждено в судебной инстанции.

На основании этого можно сделать вывод, что объявление гражданина умершим – это факт установления судом не только безвестного отсутствия лица, но и наличия обстоятельств, которые дают основание полагать, что гражданина уже нет в живых.

Подводя итоги, следует отметить, что институт безвестного отсутствие выполняет роль ликвидации юридической неопределенности в вопросах правоприменения, способствует внесению юридической ясности в правоотношения, в которых участвовал пропавших граждан, а также выполняет правоохранительную функцию, так как посредством этого института будет сохранена стабильность гражданско-правовых отношений и будут защищены все права и законные интересы участников.

Если человек находится, возвращается в семью, правовое поле, то все решения суда по поводу безвестного отсутствия отменяются. Это обстоятельство говорит о том, что данные отношения имеют восстановительный характер или подлежат восстановлению

Возвращаясь к упоминанию безвестного отсутствия в законодательстве, можно сделать вывод, что определение безвестного отсутствия закон не закрепляет.

Определяя классификацию признаков, можно отметить, что они подразделяются на основные и факультативные. В определении основных признаков в юридической литературе можно встретить противоречивые точки зрения. Некоторые авторы в качестве обязательного признака выделяют длительность отсутствия.

Также можно сделать вывод, что институт безвестного отсутствия в Российской Федерации несовершенен, требуются уточнение и некоторые поправки в нормы, для более точного их понимания и применения.

## **Глава 2 Правовой статус безвестно отсутствующего гражданина и особенности процедуры признания гражданина безвестно отсутствующим**

### **2.1 Правовой статус гражданина безвестно отсутствующего**

Прежде чем мы рассмотрим вопрос правового статуса лица безвестно отсутствующего, необходимо определиться, что такое правовой статус в принципе.

К.В.Кесаева отмечает, что «под правовым положением человека следует понимать совокупность прав, свобод и обязательств, которые устанавливаются на законодательном уровне. В термине «личность» происходит объединение характеристик лица и как личности, и как гражданина. В связи с этим правовым положением человека охвачен комплекс прав и обязательств человека и гражданина» [23, с. 289].

А.А.Кузнецова пишет, что «правовой статус личности существенно трансформируется. Интересы общества и личности в информационной сфере должны быть удовлетворены со стороны всех возможных запросов: обеспечено право на доступ к информации, гарантировано участие гражданина в правотворческой деятельности и получение государственных и муниципальных услуг в электронной форме, реализовано право на защиту с помощью элементов электронного правосудия. Но как показывает статистика и практика, с появлением новых прав и свобод, а тем более при большом количестве, увеличивается и нарушение этих категорий.

Так, например, необходимо следить за защитой детей от опасной информации, и важную роль играет защита граждан от мошеннических действий» [27, с. 217].

Н.А.Цыбизова указывает, что «конструкция правового статуса к безвестно отсутствующему гражданину не применялась. Принято

различать общий, специальный и индивидуальный статус гражданина» [70, с. 56].

Исследователь указывает, что в современном гражданском законодательстве не отмечается специальный статус для лица безвестно отсутствующего, то есть его состояние не акцентируется.

Однако, как и других случаях у такого гражданина есть все элементы его правового статуса: есть права, обязанности, гарантии, ответственность.

Однако есть мнение, что «признание граждан безвестно отсутствующими и объявление умершими служит изменению, прекращению правового статуса граждан» [11, с. 72].

Рассмотрим все по порядку.

Первым элементом правового статуса является правоспособность лица. В случае с лицом безвестно отсутствующим отметим, что такое лицо с 50-ти процентной вероятностью находится в живом состоянии, что означает, что оно обладает полной правоспособностью.

Как отмечают А.А.Большева, А.А.Богдасева, Л.С.Бычкова «безвестно отсутствующий гражданин обладает общей правоспособностью, но при вынесении решения о признании его безвестно отсутствующим у него возникает специальная правоспособность, это обусловлено наличием прав, которые прямо зафиксированы в ГК РФ» [6, с. 8].

В соответствии со ст. 43 ГК РФ имущество гражданина, признанного безвестно отсутствующим, при необходимости постоянного управления им передается на основании решения суда лицу, которое определяется органом опеки и попечительства и действует на основании договора о доверительном управлении, заключаемого с этим органом.

При этом в соответствии с п. 2 ст. 43 ГК РФ орган опеки и попечительства может и до истечения года со дня получения сведений о месте пребывания отсутствующего гражданина назначить управляющего его имуществом.

Следующий элемент правового статуса личности – это его права и обязанности.

И.С. Тарарышкина, А.А.Соколова отмечают, что «в законе комплекс прав безвестно отсутствующего гражданина весьма ограничен, а вернее представлен специфическими правами (данные права можно назвать специальными, так как возможно точно определить обладателя этого права – безвестно отсутствующий гражданин).

Основанием для возникновения специальных прав является безвестное отсутствие гражданина. Одной из основных функций специальных прав должно стать дополнение общего правового статуса безвестно отсутствующего гражданина, а также защита прав и сохранение имущества безвестно отсутствующего гражданина. Специальные права существуют, пока гражданин безвестно отсутствует. Наличие специальных прав составляет содержание специального правового статуса» [62, с. 79].

В научной среде есть мнение, что «статус может быть юридически нечетким, аморфным, размытым, что ведет к неразберихе, нарушениям законности, прав личности» [61, с. 129]. Именно это и происходит со статусом безвестно отсутствующего гражданина.

В научной среде есть мнение, что «статус может быть юридически нечетким, аморфным, размытым, что ведет к неразберихе, нарушениям законности, прав личности» [61, с. 129]. Именно это и происходит со статусом безвестно отсутствующего гражданина.

Безусловно, «общий правовой статус остается основой, необходимой предпосылкой существования специального правового статуса, который в свою очередь, конкретизирует положение субъекта. И чем больше степень конкретизации, тем выше эффективность правового регулирования» [70, с. 78].

Следующим элементом правового статуса можно выделить – гарантии прав и свобод личности.



Основной гарантией является статья 44 ГК РФ, согласно которой в случае явки или обнаружения места пребывания гражданина, признанного безвестно отсутствующим, суд отменяет решение о признании его безвестно отсутствующим. На основании решения суда отменяется управление имуществом этого гражданина.

Отметим, что в данной статье нет гарантий в отношении имущества лица, которое признано безвестно отсутствующим.

Следовательно, приходим к выводу, что особенности правового режима имущества необходимо закрепить на нормативном уровне безвестно отсутствующего лица, для того, чтобы такой режим позволил обеспечение и защиту данного имущества.

Как справедливо подчеркивает Н.А. Цыбизова «Говоря об особом юридическом режиме, следует отметить, что это гарантия более высокого уровня по сравнению с общими гарантиями и это могло бы выступить правомерным исключением, установленным в специальных юридических нормах.

Особый юридический режим в отношении имущества безвестно отсутствующего гражданина мог бы представлять собой систему мер, таких как реприватизация жилого помещения, при явке безвестно отсутствующего (если приватизация была произведена без учета интересов безвестно отсутствующего), ответственность за сохранность имущества, выплата денежной компенсации, признание сделки недействительной» [70, с. 85].

Если общий правовой статус связан с классическими элементами конструкции правового статуса, то правовой статус безвестно отсутствующего лица признается специальным, если выполняются следующие условия:

- во-первых, человек пропал и его местонахождения не установлено и неизвестно;
- во-вторых, имеется заявление в органы ОВД;

– в-третьих, установлен факт такого отсутствия личности в течении минимум года.

Приобретение специального статуса безвестно отсутствующего гражданина подтверждается решение суда о таком отсутствии.

Изменение специального статуса безвестно отсутствующего гражданина происходит также по решению суда в связи с изменением фактических обстоятельств, например, гражданин нашелся или в связи с признанием гражданина умершим. Изменение статуса влечет за собой его прекращение.

В научной литературе рассматривается случай, когда в связи с приобретением статуса безвестно отсутствующего лица, изменяется другой статус такого лица – например, приостанавливается статус адвоката.

Данный статус регулируется ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» от 26.04.2002 г. № 63-ФЗ. В законодательство было внесено изменение, что приостановление статуса адвоката может быть объявлено в связи с объявлением такого адвоката безвестно отсутствующим (п. 1 ст. 16 вышеуказанного Федерального закона).

Как отмечает Н.А. Цыбизова «...в случае если адвокат пропал без вести, основной версией следствия всегда является осуществление адвокатом своих обязанностей.

Лицо, получившее статус адвоката, должно быть внесено в реестр адвокатов, который ведется в субъекте Российской Федерации, и получить удостоверение, утвержденное федеральным органом юстиции. Удостоверение является единственным документом, подтверждающим статус адвоката.

У лица, вошедшего в сообщество адвокатов, возникают специальные права и обязанности» [70, с. 97].

Как отмечает Д. И.Ивашин «решение суда о безвестном отсутствии действует по ограниченному кругу лиц и ограниченной территории. При этом если гражданин признан безвестно отсутствующим, фактически может находиться в живых и самоидентифицировать себя как адвоката» [18, с.46].

В соответствии с п. 3.1 ст. 16 Закона об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации: «адвокат, статус которого приостановлен не вправе осуществлять адвокатскую деятельность, а также занимать выборные должности в органах адвокатской палаты или Федеральной палаты адвокатов. Нарушение положений настоящего пункта влечет за собой прекращение статуса адвоката» [18].

Рассматривая гипотетическую ситуацию, когда родственники адвоката, который не выходит с ними на связь, территориально проживает в другой местности, через суд объявляют его безвестно отсутствующим, однако он не только не является пропавшим человеком, но и осуществляет свою деятельность как адвокат, оказал квалифицированную юридическую помощь, то при обнаружении этого факта далее должно последовать прекращение статуса адвоката.

Данные положение п. 3.1 ст. 16 Закона об адвокатской деятельности нарушает права адвоката.

Вышеупомянутый закон говорит о приостановлении не только адвокатской деятельности, но и статуса адвоката в целом, подчеркивая, что осуществление адвокатской деятельности – всего лишь часть его статуса (см. п. 1 ст. 16 Закона об адвокатской деятельности и адвокатуре).

Представляется целесообразным внести уточнение в ст. 16 упомянутого Закона об адвокатской деятельности и адвокатуре.

В частности, добавить в пункт 3.1 фразу следующего содержания:

- «...кроме п. 4 ст. 16 признание адвоката безвестно отсутствующим в установленном федеральным законом порядке».

Таким образом, пункт 3.1 ст 16 Закона об адвокатской деятельности и адвокатуре может быть изложен в следующей редакции:

«3.1 Лицо, статус адвоката которого приостановлен, не вправе осуществлять адвокатскую деятельность, а также занимать выборные должности в органах адвокатской палаты или Федеральной палаты адвокатов. Нарушение положений настоящего пункта влечет за собой прекращение статуса адвоката, кроме п. 1.4 ст. 16: Закона об адвокатской деятельности и адвокатуре признание адвоката безвестно отсутствующим в установленном федеральным законом порядке».

Учитывая вышеизложенное, можно сделать следующие выводы:

Правовой статус безвестно отсутствующего гражданина является специальным, определяется специальными правами.

Безвестное отсутствие может служить основанием приостановления любого статуса.

В целом отметим, что очевидна необходимость эффективного правового регулирования и установление правового статуса безвестно отсутствующего гражданина, что является необходимостью по внесению изменений в ст. 42 ГК РФ, а именно включение отдельного пункта в части определения, такого понятия, как «безвестное отсутствие».

## **2.2 Процедура признания гражданина безвестно отсутствующим**

Процедура признания гражданина безвестно отсутствующим регламентирована статьей 276 ГПК РФ, так как для признания такого гражданина в статуса безвестно отсутствующего необходимо решение суда.

Статья 276 ГПК РФ «Подача заявления о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим» указывает на процедуру особого производства.

Так, в соответствии со ст. ст. 42, 45 ГК РФ гражданин может быть по заявлению заинтересованных лиц признан судом безвестно отсутствующим, если в течение года в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания.

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 – первое января следующего года.

В зависимости от обстоятельств, при которых человек пропал, гражданское законодательство варьирует сроки, по истечении которых гражданина можно объявить умершим.

Так, общим правилом является пятилетний срок отсутствия в месте жительства гражданина сведений о месте его пребывания.

Срок сокращается до шести месяцев, если человек пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, например наводнение, землетрясения, иные стихийные бедствия и аварии.

Особый срок объявления умершим установлен для военнослужащих и иных граждан, пропавших без вести в связи с военными действиями. Такие лица могут быть объявлены судом умершими не ранее чем по истечении двух лет со дня окончания военных действий.

Ст. 42 ГК РФ, ст. 272 ГПК РФ не раскрывают круг заинтересованных лиц при подаче заявления о безвестном отсутствии лица. Указывая это обстоятельство суды иногда не принимают заявления и не рассматривают такие дела.

Пример: Н. обратился в суд с заявлением с просьбой признать безвестно отсутствующим К. В заявлении указал, что является одним из собственником квартиры, в которой помимо членов семьи заявителя зарегистрирован К., о месте нахождения которого заявителю ничего

не известно. Признание К. безвестно отсутствующим позволит снять указанного гражданина с регистрационного учета по месту жительства и заявитель будет освобожден от обязанности уплачивать коммунальные платежи за К. Исходя из заявления Н., суд пришел к выводу о том, что Н. не является лицом, заинтересованным в признании К. безвестно отсутствующим, поскольку при этом у заявителя не возникают, не изменяются и не прекращаются какие-либо личные или имущественные права. Требования заявителем предъявлены в суд только в связи с необходимостью снять К. с регистрационного учета по месту жительства [5].

В ст. 42 ГК РФ и ст. 272 ГПК РФ не закреплено понятие «заинтересованные лица», поэтому если не устранить данный пробел может создаться неверное понимание такого лица, которое действует только в своем интересе, а не в интересе лица, которое хочет признать безвестно отсутствующим, как в вышепрелставленном примере.

Дальнейший анализ судебной практики показывает, что в качестве заинтересованных лиц, имеющих право обратиться в суд с заявлением о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим, могут выступать:

– граждане, для которых решение суда по такому заявлению является правовым основанием (предпосылкой) возникновения их собственных прав;

– лицо, обратившееся в суд с заявлением в защиту прав, свобод или законных интересов другого лица, при условии, что действующим законодательством ему предоставлено такое право.

Например, Решение Новошахтинского районного суда (Ростовская область) № 2-750/2020 2-750/2020~М-473/2020 М-473/2020 от 23 июля 2020 г. по делу № 2-750/2020 позволило установить, что помимо заявителя, заинтересованными лицами для суда являются Представитель заинтересованного лица ГУ УПФ РФ в г. Новошахтинске Ростовской

области. Представитель заинтересованного лица Отдела судебных приставов по г. Шахты, Октябрьскому району Управления Федеральной службы судебных приставов по Ростовской области.

«В науке гражданского процессуального права отмечается, что понятие «заинтересованное лицо» поглощает понятие «заявитель», поскольку заявитель в первую очередь и является заинтересованным в деле лицом».

По делам о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим «ученые предлагают рассматривать лицо, состоящее с безвестно отсутствующим гражданином в каких-либо правовых связях, обладающее правовой целью, обратившееся в суд с заявлением о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим» [70].

Заявитель имеет юридическую заинтересованность в исходе дела [69, с. 190].

В заявлении заявитель должен указать цели закрепления за пропавшим гражданином данного правового положения (ст. 277 ГПК РФ), такие цели могут быть различны, но в основном для получения социальных пособий и выплат на несовершеннолетних, пенсий по потере кормильцев при признании кормильца безвестно отсутствующим, для получения наследства.

В соответствии со ст. 278 ГПК РФ судья при подготовке дела к судебному разбирательству выясняет, кто может сообщить сведения об отсутствующем гражданине, а также запрашивает соответствующие организации по последнему известному месту жительства, месту работы отсутствующего гражданина, органы внутренних дел, службу судебных приставов, воинские части об имеющихся о нем сведениях. Если выясняется, что где-то гражданин, которого хотят признать безвестно отсутствующим появлялся в течении года, то в признании такого гражданина безвестно отсутствующим отказывают.

Так, например, Решением Тобольский городской суд (Тюменская область) № 2-2086/2020 2-2086/2020~М-2236/2020 М-2236/2020 от 16 ноября 2020 г. по делу № 2-2086/2020 заявительнице было отказано в объявлении безвестно отсутствующим отца ее двух малолетних детей.

При установлении цели получения данного статуса было установлено, что это было необходимо для получения социальных выплат на детей [47]. При этом, судом было установлено, что заявительнице присуждены алименты.

Суд отметил, что Служба судебных приставов не является уполномоченным органом, наделенным правом по розыску безвестно отсутствующих лиц. Также при выяснении всех обстоятельств по делу было установлено, что согласно сведениям <данные изъяты> в региональной базе данных на застрахованное лицо начислены взносы на страховую часть пенсии в сумме <данные изъяты> от работодателя <данные изъяты> за определенный период.

Таким образом, выявив данные о том, что имеется информация, что гражданин ХХХ не является безвестно отсутствующим лицом год и более для других лиц, заявительнице судом было отказано в признании ХХХ безвестно отсутствующим лицом.

Таким образом, для суда стало очевидным, что гражданин не является безвестно отсутствующим только из-за того, что он не платит алиментные обязательства, а служба судебных приставов не является уполномоченным лицом для розыска безвестно отсутствующих лиц.

Также можно привести в пример Решение Артемовского городского суда (Свердловская область) № 2-262/2020 2-262/2020~М-182/2020 М-182/2020 от 10 июля 2020 г. по делу № 2-262/2020 [48] в котором судом также было отказано в признании лица безвестно отсутствующим.

Заявительница указала, что состояла в браке с ХХХ. Согласно исполнительному листу ВС № 075287799 от 20.05.2014 с него взысканы алименты на содержание ребенка. С 03.10.2017 ХХХ находится



в исполнительском розыске. По настоящее время его местонахождение заявителю не известно. Признание ХХХ безвестно отсутствующим необходимо заявителю для оформления пенсии по потере кормильца на дочь. Однако судом в ходе судебного заседания было установлено, что согласно приказам (распоряжениям) о приеме работника на работу, о прекращении (расторжении) трудового договора, с 20.04.2018 по 29.03.2019 ХХХ был трудоустроен.

Таким образом, судом установлено, что в тот период было известно его местонахождение, а также суд считает, что то обстоятельство, что о местонахождении лица не знает заинтересованное лицо еще не означает, что данное лицо действительно безвести отсутствует.

Также стоит отметить, что в соответствии со ст. 278 ГПК РФ в делах о признании лица безвестно отсутствующим или умершим обязательно участие прокурора.

Как указывают Е.А. Кузнецова, Э.Х. Губайдуллина «данная необходимость обоснована тем, что прокурор в своем лице обеспечивает защиту прав и законных интересов без вести пропавших лиц, предотвращает необоснованное признание лица умершим или без вести пропавшим, следит за соблюдением законности участвующими гражданами и должностными лицами» [28, с. 175].

В соответствии со ст. 280 ГПК РФ в случае явки или обнаружения места пребывания гражданина, признанного безвестно отсутствующим или объявленного умершим, суд новым решением отменяет свое ранее принятое решение. Новое решение суда является соответственно основанием для отмены управления имуществом гражданина и для аннулирования записи о смерти в книге государственной регистрации актов гражданского состояния.

Таким образом, процедура признания гражданина безвестно отсутствующим в гражданско – процессуальном законодательстве регламентирована в целом подробно, однако на практике возникают

проблемы правоприменения института безвестного отсутствия гражданина в том числе и в судебных инстанциях.

В частности сделан вывод, что необходимо уточнить перечень заинтересованных лиц в статье 276 ГПК РФ, перечислив таких лиц.

Также сделан вывод о том, что то обстоятельство о том, что о местонахождении лица не знает заинтересованное лицо еще не означает, что данное лицо действительно безвести отсутствует.

Поэтому необходимо указать на верховенство принципа добросовестности при обращении данных лиц в суд.

Таким образом, предлагается изложить статью 276 ГПК РФ в следующей редакции:

«Заявление о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим подается в суд по месту жительства или месту нахождения заинтересованного лица, к которым относятся родственники безвестно отсутствующего лица, лица, обратившееся в суд с заявлением в защиту прав, свобод или законных интересов другого лица, при условии, что действующим законодательством ему предоставлено такое право, органы опеки, действующие в рамках принципа добросовестности».

### **2.3 Проблемы правоприменения института безвестного отсутствия граждан**

Проблемные вопросы правоприменения института безвестного отсутствия связаны с различными деталями данной процедуры. Так, например, два имеющих условия, которые должны быть, чтобы суд признал лицо безвестно отсутствующим заключаются в том, что заявление могут подать только заинтересованные лица; и второе условие должно заключаться в сроке: если в течении года в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания.

Л.Г.Сайфулова, Е.П.Петрова отмечают, что «признание гражданина безвестно отсутствующим может быть произведено не только по заявлению его родственников, но также по заявлению других заинтересованных лиц» [61, с. 129].

Как показывает судебная практика, несмотря на то, что нет определенного закрытого перечня заинтересованных лиц, в суды обращаются как правило, родственники: супруги пропавшего или пропавшей, дети, родители.

А.С. Виниченко указывает, что «по мнению Т.В. Бащенко большинство таких дел возбуждается с целью расторжения либо прекращения брака, назначения различных действий отсутствующего лица» [8].

Однако, встречаются и иные цели обращения в суд, например, в решении № 2-7085/2017 от 29.08.2017 Калужского районного суда говорится, что мать обратилась в суд с целью объявить безвестно отсутствующим сына и получить перерасчет платы за коммунальные услуги [50].

В Решении № 2-712/2017 от 14.09.2017 Торжокского городского суда рассмотрен случай, когда заявителем выступал сват, который пытался снять свата с регистрационного учёта по адресу [51].

Также хотелось бы рассмотреть цель в решении Златоустовского городского суда от 28.07.2017 по делу № 2-1899/2017 с администрацией Златоустовского городского округа, которая обратилась в суд с заявлением о признании безвестно отсутствующим К., зарегистрированного по месту жительства <данные изъяты>. В обоснование заявленного требования заявитель ссылается на то, что в рамках реализации адресной программы «Переселение в 2013-2017 годах граждан из аварийного жилищного фонда в городах и районах Челябинской области», утвержденной постановлением Правительства Челябинской области от 19.12.2012 № 679-П, жилой дом по адресу

<данные изъяты> подлежит расселению. Собственником жилого помещения – комнаты, <данные изъяты>, является К. Согласно акту проверки жилищных условий <данные изъяты> комната находится в заброшенном состоянии, место вероятного нахождения собственника неизвестно. В отделе ЗАГС администрации ЗГО запись акта о смерти, составленная в отношении К. отсутствует. Признание К. безвестно отсутствующим необходимо для решения вопроса о внесении изменений в областную адресную программу, а также во избежание возврата выделенных средств из федерального и областного бюджетов в связи с не заселением граждан в строящиеся жилые помещения [49].

Дмитренко Н.В.. «предлагает классификацию заинтересованных лиц, исходя из цели установления такого юридического факта:

- супруг (супруга);
- иждивенцы;
- иные лица, для которых установление гражданина безвестно отсутствующим необходимо для восстановления и защиты нарушенного права;

- лица, уполномоченные в силу закона Российской Федерации, на обращение в суд за защитой прав и интересов других лиц» [73].

В соответствии со ст. 2 Федерального закона «О праве граждан Российской Федерации на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации» от 25.06.1993 № 5242-1 местом пребывания является гостиница, санаторий, дом отдыха, пансионат, кемпинг, туристская база, медицинская организация или другое подобное учреждение, учреждение уголовно-исполнительной системы, исполняющее наказания в виде лишения свободы или принудительных работ, либо не являющееся местом жительства гражданина Российской Федерации жилое помещение, в которых он проживает временно.

Местом жительства, в свою очередь, является жилой дом, квартира,

комната, жилое помещение специализированного жилищного фонда либо иное жилое помещение, в которых гражданин постоянно или преимущественно проживает в качестве собственника, по договору найма (поднайма), договору найма специализированного жилого помещения либо на иных основаниях, предусмотренных законодательством Российской Федерации, и в которых он зарегистрирован по месту жительства.

Местом жительства гражданина, относящегося к коренному малочисленному народу Российской Федерации, ведущего кочевой и (или) полукочевой образ жизни и не имеющего места, где он постоянно или преимущественно проживает, в соответствии с настоящим Законом может быть признано одно из поселений, находящихся в муниципальном районе, в границах которого проходят маршруты кочевий данного гражданина.

Место пребывания подразумевает непродолжительный срок пребывания на территории, место жительства предполагает постоянный срок пребывания на данной территории.

При рассмотрении судом дел о присуждении статуса безвестно отсутствующего необходимо доказать заявителю, что он предпринял все меры по розыску пропавшего человека.

Если суд выявит недобросовестность розыска пропавшего заявителем, то он откажет в присуждении соответствующего статуса пропавшему гражданину.

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 – первое января следующего года.

Однако возможности заявителей в предоставлении доказательств розыска пропавшего достаточно ограничены и сводятся лишь к обращению в органы розыска, а иногда и это достаточно

проблематично, поэтому в суд приглашаются свидетели.

Однако у суда возможности совсем другие, на что указывает и Верховный суд.

Суд обязан провести детальное расследование местоположения пропавшего гражданина, направив соответствующие запросы в органы ПФ РФ, социального страхования, налоговую инспекцию, ЗАГС и другие органы, которые могут осуществлять правоотношения с пропавшим гражданином, например росреестр или Роскадастр.

Отдельно Верховный суд отмечает, что даже наличие лица в федеральном или ином розыске не является фактом установления его места нахождения, так как если розыск не принес результатов в течении определенного времени, то существует законная возможность признания такого гражданина безвестно отсутствующим.

О.Н.Маркова в своем исследовании установила, что «в судебной практике по делам о признании гражданина безвестно отсутствующим, объявление умершим частым обстоятельством, которое является препятствие для такого признания является предположение, что лицо умышленно скрывает место своего пребывания в связи с уклонением от следствия, суда или уголовного наказания, основанное на факте нахождения гражданина в розыске.

Такое отрицательное условие признания гражданина безвестно отсутствующим или умершим непосредственно не предусмотрено гражданским законодательством, закрепляющим материально-правовые основания установления соответствующих фактов» [34].

Как пример приведем Решение Читинского районного суда № 2-1157/2019 2-1157/2020 2-1157/2020~М-931/2020 М-931/2020 от 2 ноября 2020 г. по делу № 2-1157/2019 [70], где суд установил, что обращение заявительницы с заявлением о признании ХХХ безвестно отсутствующим связано с ненадлежащим исполнением заинтересованного лица своих обязанностей по уплате алиментов. Однако суд указал, что

факт осуществления розыскных мероприятий судебным приставом-исполнителем в рамках исполнительного производства не предполагает проведение всех необходимых проверочных мероприятий касательно установления места нахождения лица, в отношении которого подано заявление о признании безвестно отсутствующим.

При таких обстоятельствах, оснований для удовлетворения заявления не имеется.

Таким образом, признанию безвестного отсутствия предшествует определенная система розыскных мер.

Например, в Решении Полесского районного суда (Калининградская область) № 2-444/2020 2-444/2020~М-383/2020 М-383/2020 от 12 октября 2020 г. по делу № 2-444/2020 суд установил, что заявитель просит признать суд безвестно отсутствующей свою дочь, которая лишена родительских прав, судом установлено, то обстоятельство, что заявитель предпринимал меры по розыску своей дочери, ничем не подтверждено. В соответствии с сообщением ОП по Полесскому району МО МВД России по Калининградской области от ДД.ММ.ГГГГ дочь заявителя в розыск не объявлена, розыскного дела не заведено.

Как следует из ответа начальника ОП по Полесскому району МО МВД России «Гвардейский» от ДД.ММ.ГГГГ №, заявитель обращался в отдел полиции с заявлением об оказании содействия в поиске дочери с целью лишения её родительских прав. В ходе проведенных мероприятий было установлено, где проживает дочь заявителя, также установлено, что в настоящее время в отдел полиции продолжает поступать информация о том, что дочь заявителя проживает по данному установленному адресу, определен характер занятий, активно пользуется социальными сетями, где размещает свои фотографии и видеозаписи в настоящее время [52].

Кроме того, согласно сообщениям ГБУЗ КО «Полесская ЦРБ»

от ДД.ММ.ГГГГ № и ГБУЗ КО «Городская больница № 2» г. Калининграда от ДД.ММ.ГГГГ №, дочь заявителя с ДД.ММ.ГГГГ по настоящее время прикреплена к Городской больнице № 2 г. Калининграда, в её медицинской карточке указаны: адрес фактического проживания и номер мобильного телефона. Согласно сведений, представленных оператором сотовой связи, ФИО1 является абонентом.

Таким образом, отсутствие у заявителя сведений о месте нахождения его совершеннолетней дочери не может служить основанием для признания последней безвестно отсутствующей. Как следует из материалов дела, дочь заявителя известно где проживает, а наличие дочери заявителя задолженности по алиментам, с учётом других установленных по делу обстоятельств, не может являться основанием для удовлетворения требований заявителя о признании ее безвестно отсутствующей с целью назначения ребенку пенсии по случаю потери кормильца.

Таким образом, рассмотрение данной категории дел должно быть при наличии достаточных сведений о последнем известном месте жительства гражданина, о круге его родственников и т.д. Все эти сведения должны быть указаны в заявлении или выявлены при опросе заявителя или его представителя по существу заявленных им требований (ч. 1 ст. 150 ГПК).

Как пример приведем Решение Благодарненского районного суда (Ставропольский край) № 2-832/2020 2-832/2020~М-864/2020 М-864/2020 от 2 октября 2020 г. по делу № 2-832/2020 [53] в котором изложены следующие факты. Решением Благодарненского районного суда Ставропольского края от ДД.ММ.ГГГГ, вступившим в законную силу, гражданин ХХХ, признан безвестно отсутствующим.

Из материалов, представленных суду следует, что жена гражданина ХХХ в интересах их несовершеннолетнего ребенка обратилась в Управление ПФР по Благодарненскому ГО Ставропольского края



(межрайонное) с заявлением о назначении пенсии ребенку по случаю потери кормильца.

В ходе исследования ситуации Управлением ПФР был проведен ряд обращений в органы УМВД, ФНС и установлено следующее:

– данный гражданин осуществляет трудовую деятельность, платит налоги, получил паспорт.

Обращение к работодателю позволило выяснить, что в указанный период гражданин был как принят на работу со всеми соответствующими документами, так и уволен.

Таким образом, суд пришел к выводу что доказательства бесспорно подтверждают факт обнаружения места нахождения гражданина ХХХ., что является достаточным основанием для отмены решения суда о признании его безвестно отсутствующим.

Данная процедура применяется судами в порядке пересмотра и отмены собственных решений (к сожалению, официальная судебная статистика по данному поводу не ведется), однако ее регламентация находится на явно недостаточном законодательном уровне.

Анализ норм ГПК РФ позволяет выявить целый ряд проблем, относящихся к регулированию вопросов отмены решения суда в случае явки или обнаружения места пребывания гражданина, признанного безвестно отсутствующим или объявленного умершим» [18, с. 45].

Как отмечает Д.И. Ивашин, одна из проблем связана с неточностью формулировки в статье 280 ГПК РФ, когда там «отсутствуют четкие указания о территориальной подсудности, правилами которой следует руководствоваться при подаче заявления об отмене решения суда о признании гражданина безвестно отсутствующим либо об объявлении умершим.

С одной стороны, ст. 276 ГПК РФ определяет, что заявление о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении умершим подается в суд по месту жительства или месту нахождения

заинтересованного лица.

Такое положение вещей наблюдается и в судебной практике, где как правило, обращаются в тот суд, которые установил безвестное отсутствие лица. Как пример приведем следующие решения по ст. 280 ГПК РФ: Решение Благодарненского районного суда (Ставропольский край) № 2-от 2 октября 2020 г.; Решение Яшалтинского районного суда (Республика Калмыкия) № 2-132/2020 2-132/2020~М120/2020 М120/2020 от 7 сентября 2020 г. по делу № 2-132/2020; Решение Волгодонского районного суда (Ростовская область) № 2-2042/2020 2-2042/2020~М-1675/2020 М-1675/2020 от 3 сентября 2020 г. по делу № 2-2042/2020; Решение Вольского районного суда (Саратовская область) № 2-2-257/2020 2-257/2020 от 27 июля 2020 г. по делу № 2-176/2011~М-164/2011 и другие.

В научной литературе отмечается, что «неполным является перечень оснований отмены решения суда о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении умершим. Согласно действующему законодательству таковыми признаются: явка или обнаружение места пребывания гражданина, признанного безвестно отсутствующим или объявленного умершим» [18, с. 46].

Следует согласиться с мнением А.Д. Полозова «представляется целесообразным подкорректировать соответствующие нормы права, указав дополнительные основания отмены решений: установление судом факта смерти безвестно отсутствующего либо объявленного умершим гражданина; регистрация его очевидной смерти в органах загса. Что в свою очередь будет отвечать требованиям полноты защиты прав и интересов граждан и государства» [43].

Как пример рассмотрим Решение Волгодонского районного суда (Ростовская область) № 2-1339/2020 2-1399/2020 от 10 июля 2020 г. по делу № 2-326/2020(2-3650/2019;)-М-3383/2019 [55]. В данном деле ГУ УПФ РФ в г. Волгодонске (межрайонное) обратилось в суд с настоящим заявлением указав, что решением Волгодонского районного суда от 17.06.

гражданин ХХХ признан безвестно отсутствующим с 2010 года. На основании данного решения несовершеннолетнему сыну гражданина ХХХ назначена пенсия по потере кормильца.

В ходе технической проверки выявлено, что на индивидуальном лицевом счете застрахованного лица гражданина ХХХ имеются сведения о страховом стаже с 01.10.2013 по 3.10.2013 ООО «Кавказ Плюс», с 28.12.2015 по 31.12.2016 ООО «Энерготехстрой». Заявитель просил отменить решение Волгодонского районного суда от 17.06.2010.

Суд сделал необходимые запросы в ГУ МВД России по Ростовской области, межрайонную ИФНС России № 4 по Ростовской области, Департамент труда и социального развития г. Волгодонска, Отдел ГИБДД, ФГКУ ККП «Ростреестр» по Ростовской области, Военный комиссариат г.Волгодонска, мобильным операторам ПАО «МТС» и «Вымпелком», судебные запросы в адрес в ООО «Энерготехстрой», ООО «Кавказ Плюс».

Были получены следующие ответы.

Из ответа ГУ МВД России по Ростовской области на судебный запрос усматривается, что гражданин ХХХ 26.01.2006 УВД Волгодонского сельского района Ростовской области документирован паспортом гражданина РФ, который в настоящее время имеет статус «недействителен по причине истек срок действия»; с 27.01.2006 значится зарегистрированным по адресу: Ростовская область, Волгодонской район, х. Лагутники, пер. Технический 22. Иной информацией в отношении гражданина ХХХ УВМ ГУ МВД России по Ростовской области не располагает.

Согласно сведениям ГУ МВД России по Краснодарскому краю, гражданин ХХХ с заявлением о замене паспорта по достижении 45-летнего возраста не обращался.

Межрайонной ИФНС России № 4 по Ростовской области по судебному запросу представлена копия справки 2-НДФЛ за 2016 год,

из которой усматривается, что гражданин ХХХ с января по декабрь 2016 года состоял в трудовых отношениях с ООО «Энерготехстрой». Кроме того, представлена информация о том, что гражданин ХХХ в качестве индивидуального предпринимателя не зарегистрирован, учредителем и руководителем юридических лиц не является.

По сообщению Департамента труда и социального развития г. Волгодонска, гражданин ХХХ получателем государственных и муниципальных услуг, предоставляемых ДТиСР г. Волгодонска, не является.

Отделом ГИБДД представлена информация об отсутствии сведений о привлечении к административной ответственности за нарушение ПДД гражданином ХХХ за период с 2010 года по настоящее время. Также представлены сведения об отсутствии зарегистрированных на имя гражданина ХХХ транспортных средств.

Филиалом ФГБУ «ФКП Росреестра» по Ростовской области суду представлено уведомление об отсутствии у гражданина ХХХ объектов недвижимости на территории Ростовской области.

По сообщению Военного комиссариата г. Волгодонска гражданин ХХХ состоял на воинском учете с 11.01.1991 по 21.08.1991. По учетным и архивным данным отделения (планирования, предназначения, подготовки и учета мобилизационных ресурсов) гражданин ХХХ не значится.

По сведениям ИЦ ГУ МВД России по Ростовской области в отношении гражданина ХХХ имеется архивная запись розыск (пропал) с 12.05.2010 по 12.03.2012.

По сообщению ПАО «МТС» гражданин ХХХ являлся абонентом мобильной связи ПАО «МТС» с 31.07.2011 по 22.08.2013.

ПАО «Вымпелком» представлены сведения об абонентах подвижной радиотелефонной связи, из которых усматривается, что гражданин ХХХ являлся абонентом Сочинского филиала Билайн

с 11.09.2015 по 16.08.2016.

Судебные запросы, направленные в адрес в ООО «Энерготехстрой», ООО «Кавказ Плюс» заказной почтовой корреспонденцией возвращены в суд с отметкой почты «истек срок хранения».

Проанализировав представленные в материалы дела доказательства в их совокупности, а также учитывая, что местонахождение гражданина ХХХ в настоящее время не установлено, заявителем таких доказательств не представлено, суд не нашел оснований для удовлетворения отмены судебного решения о признании безвестно отсутствующим гражданина ХХХ.

Также существует правовой пробел в законодательстве в вопросе лиц, которые могут подать заявление об отмене судебного решения о признании гражданина безвестно отсутствующим либо об объявлении умершим.

По аналогии с подачей заявления, где нет точного перечня заинтересованных лиц, нет и точного перечня лиц, которые могут обратиться с заявлением об отмене такого судебного решения.

Так, это безусловно может быть сам гражданин, которого признали безвестно отсутствующим (Решение Вольского районного суда (Саратовская область) № 2-1-425/2020 2-425/2020 2-425/2020~М-281/2020 М-281/2020 от 19 мая 2020 г. по делу № 2-1-425/2020) [56], любой из близких родственников, прокурор.

Однако судебная практика показывает, что часто в таких делах инициатором отмены статуса лица безвестно отсутствующего являются территориальные органы ГУ Пенсионного фонда, которые устанавливают в ходе проверок собственной базы, что безвестно отсутствующие граждане работают, за них происходит отчисления в Пенсионный фонд, при этом их жены и дети получают пенсии по потере кормильца, например Решение Благодарненского районного суда (Ставропольский край) от 2 октября 2020 г.; Решение Железнодорожного районного суда

г. Орла № 2-458/2020 2-458/2020~М-242/2020 М-242/2020 от 6 мая 2020 г. № 2-458/2020; Решение Рыбинского городского суда (Ярославская область) № 2-1200/2020 2-1200/2020~М-369/2020 М-369/2020 от 16 апреля 2020 г. по делу № 2-1200/2020 и другие судебные решения.

В настоящее время не решен вопрос о процессуальной форме судебного постановления в случае отмены решения о наделении пропавшего гражданина соответствующим статусом.

Статья 280 ГПК РФ гласит: в случае явки или обнаружения места пребывания гражданина, признанного безвестно отсутствующим или объявленного умершим, суд новым решением отменяет свое ранее принятое решение.

Таким образом, законодатель нацеливает нас на то, что по заявлению фактически должно приниматься новое решение суда, которым дело разрешается по существу.

Вместе с тем указанный подход можно определить как достаточно спорный, поскольку, на наш взгляд, не совсем логичным выглядит сама формулировка «решение суда об отмене решения суда о признании гражданина безвестно отсутствующим либо об объявлении умершим». Не исключается, что более уместным в данном случае явилось бы принятие судебного постановления в форме определения суда (такой порядок применяется, в частности, при отмене заочного решения суда).

В целом, обобщая материал раздела, сделаем вывод, что необходимо уточнить различия в понятиях «объявлен умершим» и «безвестно отсутствующий».

В современном гражданском законодательстве не отмечается специальный статус для лица безвестно отсутствующего, то есть его состояние не акцентируется.

Однако, как и других случаях у такого гражданина есть все элементы его правового статуса: есть права, обязанности, гарантии, ответственность.

Первым элементов правового статуса является правоспособность лица. В случае с лицом безвестно отсутствующим отметим, что такое лиц с 50-ти процентной вероятностью находится в живом состоянии, что означает, что оно обладает полной правоспособностью.

Если общий правовой статус связан с классическими элементами конструкции правового статуса, то правовой статус безвестно отсутствующего лица признается специальным, если выполняются следующие условия: во-первых, человек пропал и его местонахождения не установлено и неизвестно; во-вторых, имеется заявление в органы ОВД; в-третьих, установлен факт такого отсутствия личности в течении минимум года.

Приобретение специального статуса безвестно отсутствующего гражданина подтверждается решение суда о таком отсутствии. Изменение специального статуса безвестно отсутствующего гражданина происходит также по решению суда в связи с изменением фактических обстоятельств, например, гражданин найден или в связи с признанием гражданина умершим. Изменение статуса влечет за собой его прекращение.

В научной литературе рассматривается случай, когда в связи с приобретением статуса безвестно отсутствующего лица, изменяется другой статус такого лица – например, приостанавливается статус адвоката.

Согласно ст. 42 ГК РФ для признания гражданина безвестно отсутствующим необходимо, чтобы в течение года в месте его жительства не было сведений о его месте пребывания. Возвращаясь к упоминанию безвестного отсутствия в законодательстве, можно сделать вывод, что закон не закрепляет понятие «безвестное отсутствие». Что в свою очередь является предложением по внесению в терминологический аппарат статьи 42 ГК РФ ясности.

## **Глава 3 Охрана и защита прав безвестно отсутствующего гражданина**

### **3.1 Исполнение обязательств с участием гражданина, признанного безвестно отсутствующим**

Исполнение обязательств с участием гражданина, признанного судом безвестно отсутствующим, обладает определенными особенностями. Как отмечают Ч.М.Хайманов, Л.Г.Джигоева «в качестве ведущей составляющей в развитии обязательственного отношения выступает исполнение обязательств.

Следует поддержать мнение, что в рамках обязательства имеется зависимость от обстоятельства, являющегося неизвестным на момент, когда обязательство возникает.

В качестве подобного обстоятельства может выступать в т.ч. безвестное отсутствие. Следствием подобного обстоятельства может являться возникновение проблемы, связанной с его исполнением» [67, с. 157].

Видятся актуальными заключения, которые приводит С.В. Сарбаш. Данный автор отмечает, что «в гражданском праве следует предусмотреть систему регламентации последствий нарушения, являющегося предвидимым, ориентировочным определением критериев применительно к обстоятельствам, которые могут свидетельствовать о возможном неисполнении обязательства» [60, с. 47].

«Поддерживая указанную рекомендацию, следует обратить внимания, что в рамках подобной системы регламентации последствий нарушения, являющегося предвидимым, должно предусматриваться и обстоятельство в виде безвестного отсутствия гражданина.

Подобная потребность обусловлена необходимостью совершенствования нормативных положений и практики правоприменения.



Безвестное отсутствие вызывает возникновение проблем, которые должны быть разрешены на законодательном уровне» [51].

«Вне зависимости от причины, обуславливающей факт безвестного отсутствия, отсутствует возможность сформировать прогноз, как будет развиваться обязательство. Причина состоит в том, что судьба лица, которое безвестно отсутствует, неизвестна.

Видится необходимым проанализировать, как взаимодействует указанное обстоятельство с гражданско-правовым принципом, предусматривающим надлежащее исполнение обязательств» [58].

На основании ст. 309 ГК РФ вытекает «необходимость должного исполнения обязательств согласно нормативным требованиям и предусмотренным условиям обязательства» [67, с. 156].

В данной норме предусматривается необходимость исполнения субъектом обязательств. При этом возможность исполнения обязательств подобным контрагентом в случае, если его отсутствует, не имеется.

При безвестном отсутствии одной из сторон обязательств может быть предусмотрена перемена лиц по их исполнению. Кроме того, если имеется указанное обстоятельство и исключается перевод долга, то данную процедуру ожидает сложный юридический состав, предусматривающий необходимость как участия кредитора, так и должника.

Обоснованным также является мнение (которое высказала А.В.Пушкина), что в каждом посвященном уступке права требования исследовании вопрос, связанный с механизмом перехода права требования, рассматривается весьма ограниченно.

При этом большое количество вопросов, связанных с цессией, законом не регламентированы. И как следствием этому выступает множественность подходов в данном решении, а также в наличии затруднений для выработки единственного правильного понимания в практике правоприменения.

В качестве одного из подобных вопросов выступает вопрос, связанный с цессией при безвестном отсутствии.

При этом пассивная цессия либо цессия долга предусматривает смену должника посредством заключения договора, предусматривающего, что новым должником принимается обязанность в отношении кредитора исполнить обязательство за исходного должника. Кредитор при этом принимает обязанность осуществить освобождение прежнего должника от обязанности, либо освобождает прежнего должника от нее.

В случае безвестного отсутствия не имеется возможности применять пассивную цессию.

Если происходит изменение должника, новым должником в отношении кредитора может быть принята обязанность исполнить обязательство за должника, который безвестно отсутствует. Кредитор, соответственно, принимает обязанность освобождения или освобождает от обязанности прежнего должника, который безвестно отсутствует.

Данный принцип является диспозитивным, ст. 309 ГК РФ определяет, что сторонам следует исходить из нормативных требований, в том числе из сущности и условий обязательств.

Проявление общих принципов, согласно которым должны исполняться обязательства, наблюдается в ситуациях, когда специальные правила исполнения сторонами не предусмотрены [67, с. 157].

При этом следует отметить, что если обязательство прекращается, то правовая связанность в виде прав и обязанностей исчезает. А истечение времени подобной связанности в случае безвестного отсутствия стороны обязательства не утрачивается, то есть продолжается существование предусмотренных прав и соответствующих обязанностей. При этом возможности их реализации в силу безвестного отсутствия одной из сторон невозможно, и по этому возможности исполнить договор, а именно выполнить предусмотренные обязательства, также

не имеется.

Согласно действующей статьи 329 ГК РФ, если одна из сторон не исполняет обязательство, или имеются обстоятельства, которые с указывают, что в предусмотренные сроки исполнение не возможно, вторая сторона имеет право временно или окончательно не исполнять указанные в договоре обязательства. Кроме того, указанная сторона имеет право на обратиться с требованием о возмещении убытков.

А.Г.Карпетов, рассматривая вопросы, связанные с нарушением договорных обязательств, указывает следующее: «Право предусматривает возможность приостанавливать исполнение в случае, если имеются обстоятельства, свидетельствующие о возможном неисполнении со стороны контрагента. Данное право предоставлено стороне, которая обязана первой произвести исполнение» [46, с. 615].

Следует также отметить, что сведения о том, что безвестное отсутствие лица по договору, также как и его нахождение без вести, являются очевидным свидетельством возможного неисполнения обязательств по договору, и которое действующим российским законодательством не предусмотрено, также как и его приостановление.

Анализ гражданской и вытекающей из нее правовой составляющей в части безвестного отсутствия, говорит, что безвестное отсутствие граждан оказывает влияние на возможность исполнения договорного обязательства надлежащим образом.

В российском законодательстве предусмотрены меры, ориентированные на стабилизацию отношений в вопрос имущественного характера. И в то же время, регламентация возможного развития данных отношений в случаях, при которых вторая сторона безвестно отсутствует, не обеспечена.

В качестве значимой проблемы, которая появляется в случае, если гражданин признан судом безвестно отсутствующим, необходимо признать следующее, а именно в отечественном законодательстве факт

безвестного отсутствия не предусмотрен в качестве изменения обстоятельств, соответствующего критерию существенности, позволяющего контрагенту выдвигать требование о том, чтобы договор был расторгнут.

Статья 451 ГК РФ предусматривает, что изменение обстоятельств рассматривается в качестве существенного в случае такого их изменения, которое, в случае, если бы у сторон была возможность его предвидеть заключение договора бы не состоялось, или условия договора были бы иными.

Если бы действующее законодательство предусматривало, что признанное судом безвестное отсутствие является изменением обстоятельств, соответствующим критерию существенности, контрагент имел бы право выдвинуть требование о расторжении договора согласно пункту второму статьи 451 ГК РФ.

Данная норма предусматривает следующее – в случае недостижения сторонами соглашения о том, что договор быть изменен согласно обстоятельствам, которые существенно изменились, судебный орган может его расторгнуть или изменить в соответствии с требованием, выдвинутым соответствующей стороной. При этом подобная возможность обусловлена необходимостью наличия ряда условий. Данные условия следующие:

– на тот момент, когда состоялось заключение договора, стороны ориентировались на невозможность подобного изменения обстоятельств;

– существо договора либо обычай не обуславливают несение риска изменения обстоятельств соответствующей стороной, которая в судебном порядке потребовала, чтобы было принято решение о расторжении договора или его изменении;

– причины, обусловившие изменение обстоятельств, таковы, что возможность преодолеть их у соответствующей стороны отсутствовала при необходимой в соответствии с условиями оборота и договором;

– в случае, если бы договор был исполнен без изменения, соотношение интересов сторон, предусмотренное договором, было бы нарушено, и обратившейся в суд стороне был бы причинен такой ущерб, что она утратила бы в существенной мере то, что обоснованно предполагала получить, заключая договор;

Данные положения (условия) соответствуют ситуации безвестного отсутствия контрагента, что подтверждается следующим:

– договор, обычаи не предусматривают, что потребовавшая изменить или расторгнуть договор в судебном порядке сторона несет риск безвестного отсутствия второй стороны;

– заключая договор, стороны не предполагали, что одна из них будет безвестно отсутствовать;

– в случае, если бы соответствующая сторона исполнила договор в исходном его виде, это бы нарушило соотношение интересов сторон, обусловило бы возникновение у указанной стороны ущерба, такого, что она бы утратила в значительной мере то, на что имела право рассчитывать, заключая договор;

– у соответствующей стороны отсутствовала возможность преодолеть безвестное отсутствие, проявляя следующую из условий оборота и характера договора осмотрительность, заботливость.

Видится необходимым признать безвестное отсутствие, обуславливающее отсутствие возможности исполнить договорные обязательства, в качестве изменения обстоятельств, соответствующего критерию существенности.

Президиум Высшего Арбитражного Суда в свое время отмечал, что суд обязан в полном объеме выявлять наличие всех условий, а при их отсутствии, он не вправе применять положения, предусмотренные статьей 451 ГК РФ.

Истечение времени при безвестном отсутствии может быть весьма значительным. И в этой связи возникает необходимость принимать

решения по поводу существования самих договорных обязательств.

В общем праве существует такая категория, предусмотренная нормами, как тщетность цели договора.

Если гражданин, выступающий в качестве стороны договора, безвестно отсутствует, отсутствует возможность вести речь по поводу того, что имеется вышеуказанная тщетность - гражданин, который затем стал безвестно отсутствующим, вступая в договорные обязательства руководствовался стремлением достичь цель соответствующего договора.

При заключении договоров стороны руководствуются тем, что на момент времени, когда потребуется исполнить договорное обязательство, кто-либо из них безвестно отсутствовать не будет, а обязательства будут выполнены точно в срок.

Возможность отступления от обязательного исполнения договоров предусматривалось еще в Древнеримском праве.

В романо-германской системе права, в которых имелась рецепция права, указанное положение было включено в государственно-правовые системы.

Кроме того, фактическое отсутствие возможности исполнения ни в праве Древнего Рима, ни в англо-американской системе права не увязывалась с отсутствием возможности исполнения в силу того, что сторона договора безвестно отсутствует.

По замечанию М.И. Кулагина, в судебной практике государств англо-американской системы права с пятидесятих годов двадцатого века появились исключения из обязательности исполнения договорных обязательств. Состоялась разработка концепции тщетности договора. Данная концепция предусматривает освобождение одной стороны от исполнения договора в силу отсутствия возможностей его исполнить с событиями, в отношении которых нет возможности контроля другой стороной договора.

Факт безвестного отсутствия кокой-либо из сторон договора по объективным причинам контролироваться не в состоянии.

Следовательно, данный договор может быть квалифицирован как тщетный, т.е. при отсутствии физической возможности его исполнения одной сторон. При этом отсутствие каких-либо упоминаний, о такой возможности не имеется, если сторона безвестно отсутствует.

Проводя правовой анализ иностранных государств, ряд юристов отмечают тенденцию существования отказа от принципа незыблемости договора.

Так при безвестном отсутствии лица, участвующего в договоре, отказ от указанного принципа может представлять собой меру охраны и защиты присущих подобному гражданину прав имущественного характера.

Проведенный анализ позволяет отметить следующее.

В отдельных случаях возможность исполнения обязательств субъектом-договора при его безвестном отсутствии не имеется, что приэтом может привести к перемене лиц в обязательстве, т.е. пассивной цессии.

Фактом безвестного отсутствия лица по договору, следует рассматривать как факт изменения обстоятельств по договору, т.е. критерию его существенности. В данном случае возникает возможность другой сторойной требовать о расторжении договора.

Рассматривая ситуацию о признании лица безвестно отсутствующим отметим, что «заинтересованность признания лица безвестно отсутствующим или умершим может возникнуть не только со стороны родственников, супруга, но и кредиторов несостоятельного должника.

На сегодняшний день не редки случаи, когда члены семьи не инициируют в судебном порядке возбуждение процедуры признания лица безвестно отсутствующим и на протяжении неограниченного

количества лет пользуются его имуществом и распоряжаются по своему желанию.

Данное положение дел нарушает имущественные и личные неимущественные права кредиторов.

Законодателю необходимо подкорректировать ст. 277 ГПК РФ, указав прямо право кредиторов на инициирование возбуждения в суде процедуры признания человека безвестно отсутствующим или умершим.

Данная корректировка позволит кредиторам участвовать в процедуре доверительного управления имуществом гражданина, снизит процент недобросовестности при управлении собственностью, потому что в случае «возвращения» он сможет напрямую потребовать у организации вернуть свое имущества, соответственно, оплатив свои долги» [59, с. 78].

Отсюда актуальной остается следующая проблема данного института – решение не столько правовой стороны последствий явки гражданина, признанного судом умершим, а работа государственных институтов по восстановлению прав и законных интересов такого человека.

В случае, если лицо «объявится», то все сделки, совершенные его родственниками или другими заинтересованными лицами, могут быть признаны недействительными, кроме случаев, предусмотренных пунктом 3 статьи 302 ГК РФ: деньги, а также ценные бумаги на предъявителя.

Так возникает следующая проблема, связанная с признанием нового собственника добросовестного по безвозмездным сделкам. Получается, законодатель не защищает его имущественные и личные неимущественные права, предпочитая его бывшему законному собственнику. Если дело касается возмездных сделок, то «вернувшемуся» необходимо доказать умысел нового собственника и то, что они знали о том, что данное лицо живо.

К сожалению, на практике приходится сталкиваться с тем, что вернуть прежнее состояние такому человеку практически невозможно,



не смотря на то, что в ст. 8 Всеобщей декларации прав человека утверждается право каждого на эффективное восстановление в правах компетентными национальными судами. Да, с одной стороны российские суды действительно отменяют решения о признании человека безвестно отсутствующим де-факто и признают за ним право требования своего имущества или стоимость такового путем принятия соответствующих определений. Но де-факто лицо не сможет получить требуемое в полном объеме, что является наибольшей и серьезнейшей из проблем рассматриваемого нами института [59, с. 79].

На основании вышесказанного, следует отметить, что законодателю необходимо прислушаться к юристам-теоретикам, позволив кредиторам напрямую участвовать в процедуре признания лиц-должников безвестно отсутствующим (умершим). В свою очередь это позволит при дальнейшем судебном рассмотрении выступать в качестве доверительных управляющих.

Физические лица нередко являются плательщиками алиментов, налогов и других обязательных платежей, однако при признании данных лиц безвестно отсутствующими обязательства об уплате вышеназванных платежей ими не выполняются, так как достоверно не установлено их местоположение и финансовое состояние.

Даже в случае, когда судебное решение о признании лица безвестно отсутствующим уже отменено, существуют некоторые проблемные моменты в исполнении других обязательств.

Как пример рассмотрим Решение Оричевского районного суда (Кировская область) № 2-295/2020 2-295/2020~М-249/2020 М-249/2020 от 29 июля 2020 г. по делу № 2-295/2020 [57].

Отделение Пенсионного фонда (истец) обратилось в суд с просьбой взыскать с гражданина ХХХ пенсию по потере кормильца, которая была выплачена его несовершеннолетнему сыну в его отсутствие. При этом, ОПФР ссылалось на то, что решение о признании безвестно

отсутствующим было отменено судом первой инстанции.

Однако, доводы истца о том, что назначение пенсии по случаю потери кормильца стало следствием недобросовестных действий ответчика гражданина ХХХ не убедили суд.

Суд установил, что на момент обращения матери ребенка в орган пенсионного обеспечения за назначением пенсии гражданин ХХХ был признан безвестно отсутствующим в установленном законом порядке – судом, решение которого никем не оспаривалось и вступило в законную силу.

Соответственно, пенсия по случаю потери кормильца была назначена несовершеннолетнему сыну гражданина ХХХ, 24 января 2011 года рождения, правомерно, в соответствии с приведёнными выше положениями пенсионного законодательства, которые связывают право на назначение пенсии по случаю потери кормильца с фактом удостоверения безвестного отсутствия гражданина в порядке, установленном статьёй 42 Гражданского кодекса РФ, а не в связи с умышленным уклонением гражданина ХХХ от выполнения своих родительских обязанностей.

Помимо этого, суд отметил, что алиментные платежи и пенсия по случаю потери кормильца имеют различную правовую природу.

В связи с чем, ссылки истца на то, что в силу выплаты ребёнку пенсии по случаю потери кормильца ответчик гражданин ХХХ неосновательно сберёг сумму подлежащих уплате алиментов, основаны на ошибочном толковании норм действующего законодательства, поскольку ответчик взыскиваемые по настоящему спору суммы от истца не получал.

Суд указал в своем решении, что действующим законодательством не предусмотрено взыскание сумм выплаченных пенсий с лица, ранее признанного безвестно отсутствующим, при обнаружении его места нахождения.

Доказательств того, что ответчик гражданин ХХХ знал о признании его безвестно отсутствующим и намеренно скрывался, суду не представлено. Решение суда о признании гражданина ХХХ безвестно отсутствующим, также не свидетельствует о противоправности действий ответчика, поскольку из анализа положений статьи 42 части первой Гражданского кодекса РФ следует, что единственным условием для признания судом гражданина безвестно отсутствующим является отсутствие в месте его жительства сведений о месте его пребывания в течение года, независимо, в частности, от наличия неисполненных обязательств по содержанию несовершеннолетнего ребёнка и целям осуществления субъективных гражданских прав в рамках данного института на современном этапе» [34, с. 173].

Таким образом, гражданин ХХХ, являясь признанным безвестно отсутствующим гражданином не выплачивал алименты, однако ввиду получения его сыном пенсии по потере кормильца, гражданин ХХХ не сберёт сумму подлежащих уплате алиментов, он не освобождается от уплаты алиментов и других платежей.

### **3.2 Защита имущественных прав безвестно отсутствующего гражданина**

Отметим, что гражданин, который признан решением суда безвестно отсутствующим, имеет определенные права, защита которых возложена на государство, в частности прокурора, органы опеки и попечительства.

Рассмотрим случаи, когда такая защита обусловлена внешними обстоятельствами. В судебной практике распространены случаи, когда родственники признают гражданина безвестно отсутствующим при проведении различных манипуляций с недвижимостью, например с приватизацией.

Как отмечает Н.А.Цыбизова: «при принятии заявления судья проверяет цель, для которой необходимо признание безвестно отсутствующим гражданина, практика в подобных делах весьма противоречива» [70, с. 113].

Например в Решением Шахунского районный суд (Нижегородская область) - № 2-392/2020 2-392/2020~М-279/2020 М-279/2020 от 16 июля 2020 г. по делу № 2-392/2020 установлено, что объявление гражданки ХХХ умершей необходимо заявителю для реализации права на приватизацию жилого помещения. Цель, для достижения которой заявителю необходимо объявление лица умершим, должна носить правовой характер, и кроме того должна иметь связь с правовыми последствиями объявления такого лица умершим.

Однако, во-первых, по закону требуется согласие всех лиц, которые проживали на данной жилплощади до приватизации. По тексту ст. 2 Закона о приватизации [38] не сказано отдельно о лицах, которые находятся в безвестном отсутствии. А говорится о всех лицах, которые занимают жилые помещения. То есть, в статье не сделана поправка на то что какие –то лица отсутствуют безвестно и закон требуется согласия на приватизацию всех лиц, включая лицо, которое безвестно отсутствует.

Исключение в виде того, что если лицо безвестно отсутствует и признано это суом, то оно не является участником приватизации не содержится в статье 2, что предполагает, что такое исключение может быть произведено незаконно.

Из этого мы можем сделать вывод, что даже несмотря на факт признания такого лица безвестно отсутствующим (либо умершим) не освобождает данное лицо от исполнения своих прав и обязанностей, в том числе и по приватизации. Именно этим руководствуются судебные инстанции, когда нередко отменяют итоги приватизации с безвестно

отсутствующим гражданином как незаконные, не учитывающие права безвестно отсутствующего гражданина.

Также аналогичное содержание нормы наблюдается в статье 71 ЖК РФ [5], где прописано о том, что «временное отсутствие нанимателя жилого помещения по договору социального найма, кого-либо из проживающих совместно с ним членов его семьи или всех этих граждан не влечет за собой изменения их прав и обязанностей по договору социального найма» [21].

Также позиция судов, которые отменяют итоги приватизации с безвестно отсутствующим гражданином подкрепляется Постановлением Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 02.07.2009 г. № 14 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при применении ЖК РФ».

В данном Постановлении сказано, что «при временном отсутствии нанимателя жилого помещения и (или) членов его семьи, включая бывших членов семьи, за ними сохраняются все права и обязанности по договору социального найма жилого помещения (ст. 71 ЖК РФ). Заинтересованные лица (наймодатель, наниматель, члены семьи нанимателя) вправе потребовать признания их утратившими право на жилое помещение в судебном порядке основываясь на ст. 83 ЖК РФ (в связи с выездом в другое место жительства) и в дальнейшем расторгнуть договора социального найма только в том случае, если отсутствие в жилом помещении указанных лиц не носит временного характера».

Также согласно содержанию статьи 43 ГК РФ безвестное отсутствие лица не порождает прекращение его имущественных прав и обязанностей. Имущество лица, признанного безвестно отсутствующим, при необходимости постоянного управления им – передается на основании решения суда лицу, которое определяется органом опеки и попечительства и действует согласно договора, заключаемого с этим органом по доверительному управлению.

Это относится в первую очередь к рассматриваемому нами случаю участия в приватизации, так как право на жилое помещение, где проживает безвестно отсутствующее лицо по договору социального найма у него никто не отнимал, оно у него есть согласно закону. А в период безвестного отсутствия интересы такого лица по управлению его имущественными правами представляет по закону орган опеки и попечительства. Поэтому мы не можем тут говорить о том, что безвестно отсутствующее лицо не может участвовать в приватизации жилого помещения только потому, что имеет статус безвестно отсутствующего.

Согласно п. 31 постановления Правительства Российской Федерации № 713 от 17.07.1995 г. «Об утверждении Правил регистрации и снятия граждан Российской Федерации с регистрационного учета по месту пребывания и по месту жительства в пределах Российской Федерации и Перечня должностных лиц, ответственных за регистрацию» снятие гражданина с регистрационного учета по месту жительства производится органами регистрационного учета в случаях, ... в том числе и признания безвестно отсутствующим на основании вступившего в законную силу решения суда. Решение суда вступает в законную силу по истечении срока на апелляционное обжалование

Но даже если лицо по решению суда будет снято с регистрационного учета, право пользования он не потеряет. Так как законодательство о приватизации гарантирует такому лицу использовать право в бесплатной передачи собственности.

В таких случаях, во время приватизации родственники безвестно отсутствующих граждан, признанных судом таковыми обращались в суд с заявлениями об утрате безвестно отсутствующим лицом права на пользование жилым помещением. В случае, если суд принимал положительное решение, то это являлось основанием для совершения акта приватизации. Однако, в случаях, когда лицо в последствии объявлялось и претендовала надолго в квартире, при этом обращалось в суд, то суд отменял

свое же решение на основании того, что лицо больше не безвестно отсутствует.

Отдельного внимания требует проблема передачи имущества в доверительное управление. Как отмечает В.В.Рубашкин «доверить в данной ситуации преследует цели по сохранению имущества, выдаче его лицам, которых содержал умерший, или погашению задолженностей перед кредиторами по иным обязательствам.

В сегодняшнее время для функционирования названного механизма необходимо заключение договора по доверительному управлению, составленного на основании разрешения суда и признания лица безвестно отсутствующим. Еще одними критериями являются имущество и необходимость постоянного управления им.

Законодатель устанавливает формы согласия органа опеки и попечительства» [59, с. 78].

Объектом договора о доверительном управлении являются только недвижимость и ценное движимое имущество, которое требует постоянного управления.

Из положения данного тезиса не особо понятно, какая вещь требует постоянный уход, а какая нет. Также неясно, какой предмет можно считать ценным, а какой нет.

Решение данного вопроса довольно понятно – необходимо перечислить некоторые критерии такого имущества, примерную стоимость, характеристику, которые дадут видимое направление для будущей практики. Например, это могут быть: ценные бумаги, исключительные права на результат интеллектуальной деятельности, недвижимое имущество – предприятия, комплексы и др.

Наличие открытого перечня имущества, которое требует управления, может стать полезным для правоприменителя.

Суд не будет связан жесткими рамками и по-своему усмотрению, исходя из конкретной ситуации, определит имущество, которое необходимо передать доверительному управляющему.

На основании этого мы можем сделать вывод, что на данный момент времени такой институт гражданского права как признание лица безвестно отсутствующим или умершим требует правовой правки (редакции), своего дальнейшего совершенствования, и в этой связи, мы говорим о необходимости тщательного анализа и изучения судебной практики для изменения и уточнения норм, касающихся данного вопроса.

Совершенствование института требует и однообразной судебной практики и разработки правовых норм для защиты конституционных прав и свобод человека и гражданина.

Из-за недостаточной теоретической составляющей, законодательно закрепленных определений и недоработок нарушаются права граждан, что мы считаем недопустимым в демократическом правовом государстве.

Именно поэтому дальнейшее изучение и реформирование законодательства в данной части необходимо и особо актуально, потому что гражданское и гражданско-процессуальное права касаются каждого человека и гражданина Российской Федерации.

А устранение пробелов будет способствовать единообразию в правоприменительной практике при рассмотрении и разрешении анализируемой категории дел.

Таким образом, в ходе исследования установлено, что в отечественном законодательстве факта безвестного отсутствия лица, в качестве изменения обстоятельств к договору, не предусмотрено, и согласно критерию существенности, другое лицо по договору имеет право выдвигать требование о расторжении такого договора, как тщетного.



Рассматривая вопрос доверительного управления имуществом лица безвестно отсутствующего необходимо отделить отдельные критерии такого имущества, а именно его примерную стоимость (диапазон стоимости) и характеристику такого имущества.

В качестве примера, приведем следующее:

- ценные бумаги;
- исключительные права на результат интеллектуальной деятельности;
- недвижимое имущество, такие как предприятия или отдельные комплексы;
- и другое.

Наличие открытого перечня имущества, которое требует управления, станет опорой для правоприменителя, а судебные инстанции не будут связаны жесткими рамками и по-своему усмотрению, исходя из конкретной ситуации, определять имущество.

## Заключение

В ходе выполнения данной выпускной квалификационной работы была достигнута ее основная цель и решены все задачи, поставленные во введении.

Данный институт в последнее время приобретает все большую востребованность, так как данный механизм является одним из немногих гражданско - правовых средств, позволяющих устранить правовую неопределенность течения гражданских правоотношений в отсутствие сведений о местонахождении субъекта таких отношений.

Очевидна назревшая потребность дополнительного изучения и проведения исследований института безвестного отсутствия, что непременно будет способствовать разрешению проблем правоприменения и надлежащего единообразного толкования норм, регулирующих данный правовой институт.

В ходе исследования была изучена история развития института безвестного отсутствия граждан в дореволюционном, советском и российском гражданском праве. Установлено, что законодательство всех рассматриваемых периодов имело представление об институте безвестного отсутствия граждан. В дореволюционном периоде развития законодательства сформировались основные базовые требования для правовой регламентации данного института: рассмотрение срока отсутствия лица, наличие известий об этом лице, управление имуществом лица, которое пропало.

Признаки безвестного отсутствия законодательства до революции определяли отдельные особенности дальнейших правоотношений, когда необходимо было регулировать имущество, розыск безвестно отсутствующего и другие аспекты. Например, по сроку безвестное отсутствие считалось не более 10 лет, далее вступал в действие механизм признания человека умершим, также статус безвестно отсутствующего лица приобретался, если о человеке не было никаких известий, в том числе о и его

месте пребывания.

В советском периоде развития законодательства о безвестном отсутствии граждан было более регламентировано, при этом в ряде нормативных актов содержалось терминологическое разделение безвестного отсутствия лица и лица без вести пропавшего.

В частности велся учет граждан безвестно отсутствующих, а также учитывали такие обстоятельства как война, обстоятельства, неопределенности и несчастные случаи, когда было неизвестно что произошло с гражданином также считались судом безвестным отсутствием.

Действия суда по объявлению гражданина отсутствующим были регламентированы - суд давал месяц на определение места нахождения такого лица или установления факта его смерти, в дальнейшем опрашивал свидетелей, указанных в ходатайстве, делал это публично в своем заседании.

В случае доказанного документально факта нотариусы имели право выдавать соответствующие свидетельства о безвестном отсутствии или о признании безвестно отсутствующего умершим. Если документальных доказательств не имелось, то необходимо было подавать исковое заявление в суд и на основании судебного решения уже признавались таким данные.

Для российского законодательства, в целом, характерно приемственность норм по безвестному отсутствию лица.

В работе раскрыта сущность правовой природы безвестного отсутствия граждан.

Установлено, что само положение отсутствующего лица налагает определенные условия осуществления его прав, с одной стороны, неопределенность, связанная с фактом безвестного отсутствия касается в данном случае не только гражданина, который пропал, но также и связана с любыми субъектами права, которые были взаимосвязаны с пропавшим.

С другой стороны, возникает необходимость не только осуществления прав пропавшего, но также и их защиты. Так как житейские ситуации, далекие от соблюдения прав пропавшего, могут коренным образом нарушить их, особенно прав, касающихся имущества пропавшего.

Институт безвестно отсутствующего помогает устранить юридическую неопределенность в правоотношениях близких лиц, родственников с пропавшим человеком, а также позволяет не нарушать их права. Если человек находится, возвращается в семью, правовое поле, то все решения суда по поводу безвестного отсутствия отменяются. Это обстоятельство говорит о том, что данные отношения имеют восстановительный характер или подлежат восстановлению.

Определяя классификацию признаков, можно отметить, что они подразделяются на основные и факультативные. В определении основных признаков в юридической литературе можно встретить противоречивые точки зрения. Некоторые авторы в качестве обязательного признака выделяют длительность отсутствия.

Возвращаясь к упоминанию безвестного отсутствия в законодательстве, можно сделать вывод, что определение безвестного отсутствия закон не закрепляет. Сделан вывод, что институт безвестного отсутствия в Российской Федерации несовершенен, требуются уточнение и некоторые поправки в нормы, для более точного их понимания и применения. Что в свою очередь является предложением по внесению в терминологический аппарат статьи 42 ГК РФ ясности.

В ходе исследования правового статуса гражданина безвестно отсутствующего было установлено, что в современном гражданском законодательстве не отмечается специальный статус для лица безвестно отсутствующего, то есть его состояние не акцентируется.

Однако, как и в других случаях у такого гражданина есть все элементы его правового статуса: есть права, обязанности, гарантии, ответственность.

Первым элементов правового статуса является правоспособность лица. В случае с лицом безвестно отсутствующим отметим, что такое лиц с 50-ти процентной вероятностью находится в живом состоянии, что означает, что оно обладает полной правоспособностью.

Если общий правовой статус связан с классическими элементами конструкции правового статуса, то правовой статус безвестно отсутствующего лица признается специальным, если выполняются следующие условия: во-первых, человек пропал и его местонахождения не установлено и неизвестно; во-вторых, имеется заявление в органы ОВД; в-третьих, установлен факт такого отсутствия личности в течении минимум года.

Приобретение специального статуса безвестно отсутствующего гражданина подтверждается решение суда о таком отсутствии.

Изменение специального статуса безвестно отсутствующего гражданина происходит также по решению суда в связи с изменением фактических обстоятельств, например, гражданин нашелся или в связи с признанием гражданина умершим. Изменение статуса влечет за собой его прекращение.

Рассматривается случай, когда в связи с приобретением статуса безвестно отсутствующего лица, изменяется другой статус такого лица – например, приостанавливается статус адвоката.

В ходе исследования выявлены особенности процедуры признания гражданина безвестно отсутствующим.

Сделан вывод, что законодатель не закрепил в ст. 42 перечень заинтересованных в подаче заявления в суд лиц. Что послужило поводом к наличию разных трактовок такого перечня.

Таким образом, необходимо уточнить перечень заинтересованных лиц, в том числе указать на верховенство принципа добросовестности при обращении данных лиц в суд.

Рассмотрены проблемы правоприменения института безвестного отсутствия граждан.

Рассмотрены случаи, когда пропавшие люди одновременно розыскивались как родственниками, так и органами суда и следствия. В этом случае, как правило суды отказывают в объявлении таких лиц безвестно отсутствующими. В данной ситуации нарушаются права заинтересованных лиц, однако ситуация не может быть разрешена в течении какого –то времени.

Также рассмотрена ситуация, при которой пропавший человек является участником обязательств. В таком случае имеется пробел в законе, так как другая сторона договора не может основываясь на безвестном отсутствии другой стороны договора расторгнуть договор.

Рассматривая вопрос доверительного управления имуществом лица безвестно отсутствующего, требует своего разрешения закрепление в законе критериев имущества (суммы, характеристик и других). Уточнение перечня имущества, которое можно передавать в доверительное управление послужит исключительно положительно.

Сделан вывод, что законодательством подробно регламентировано имущественное право безвестно отсутствующего лица на жилплощадь. Рассмотрен случай приватизации имущества. Сделан вывод, что только в судебном порядке решается вопрос о назначении лица, которое определяется органом опеки и попечительства для доверительного управления имуществом на тот период, пока лицо не объявится либо не будет признано умершим.

## Список используемой литературы и используемых источников

1. Аблятипова Н.А. Проблемные аспекты института безвестного отсутствия в гражданском праве / Н.А. Аблятипова, Т.И. Гасанова // Ученые записки Тамбовского отделения РoСМУ. 2022. № 25. С. 74-82.
2. Ананьев А.Г. Институт безвестного отсутствия в ряде иностранных законодательств / А.Г. Ананьев, А.А. Филаткина // Universum: экономика и юриспруденция. 2020. № 6(71). С. 11-15.
3. Ананьев А.Г. Безвестное отсутствие (ignotum absentia) в иностранных правовых порядках / А.Г. Ананьев, А.А. Филаткина // Бюллетень экономики, политики и права. 2020. № 2. С. 48-54.
4. Ананьев А.Г. Стадии безвестного отсутствия гражданина / А.Г. Ананьев, А.А. Филаткина // Молодой ученый. 2020. № 22 (312). С. 223-226.
5. Апелляционное определение Московского городского суда от 14 июля 2015 г. по делу № 33-24586/2015//ГАС РФ «Правосудие».
6. Болычева А.А. Проблемы признания гражданина безвестно отсутствующим и объявление его умершим / А.А. Болычева, А.А. Богдасева, Л.С. Бычкова // Научно-практические исследования. 2020. № 2-4 (25). С. 8-11.
7. Валентов Д.В. Условия признания гражданина безвестно отсутствующим / Д.В. Валентов, Я.Р. Гусаренко, А.А. Шумский // Modern Science. 2020. № 1-3. С. 42-46.
8. Виниченко А.С. О значении института безвестного отсутствия гражданина в российском гражданском праве // Актуальные проблемы современного права: соотношение публичных и частных начал. Краснодар: Научно-исследовательский институт актуальных проблем современного права, 2021. С. 66-72.

9. Вострикова Л.Г. Доверительное управление имуществом собственника и его особенности // Право и экономика. 2004. № 8.
10. Вологодина В.Э. Коллизионные вопросы безвестного отсутствия и признания лица умершим / В.Э. Вологодина, К.М. Малышева // Интернаука. 2021. № 22-3(198). С. 71-73.
11. Газаева М.Т. Процедура признания гражданина безвестно отсутствующим и объявления о его смерти / М.Т. Газаева, Т.В. Валиев // Юридические науки, правовое государство и современное законодательство. Пенза, 2020. С. 71-73.
12. Дорошенко Т.Н. Признание гражданина безвестно отсутствующим и объявление гражданина умершим как институты гражданского права / Т.Н. Дорошенко, А.С. Чикунова // Beneficium. 2020. № 1 (34). С. 86-94.
13. Гражданское право: учебник. В 4-х т. Т. 1 /отв. ред. Е.А. Суханов. 2-е изд. перераб. и доп. М.: Статут, 2019. С. 162.
14. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) [Электронный ресурс] : Федеральный закон от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 25.02.2022) URL: <http://pravo.gov.ru> 25.02.2022 (дата обращения 15.06.2022).
15. Гражданский кодекс РСФСР // «Ведомости ВС РСФСР», 1964, № 24, ст. 407. Утратил силу.
16. Екимов Я.Д. Исполнение договорного обязательства при безвестном отсутствии контрагента // Студенческий. 2020. № 37-3(123). С. 39-40.
17. Екимов Я.Д. Проблемы института безвестного отсутствия / Я.Д. Екимов // Студенческий вестник. 2020. № 19-3(117). С. 97-98.
18. Ивашин Д.И. Особенности пересмотра судами первой инстанции судебных решений по делам о признании граждан безвестно отсутствующими или об объявлении умершими // юрменная наука. 2016. № 4. С. 45-48.



19. Ихсанов Р.В. Рассмотрение судами дел о признании безвестно отсутствующими или объявлении умершими сотрудников органов внутренних дел: автореф. дис.. канд. юрид. наук. СПб., 2005. С. 20.
20. Закаряева М.М. Заинтересованные лица в делах о признании гражданина безвестно отсутствующим и объявлении умершим // Актуальные проблемы российского права. 2018. № 7 (92). С. 90-99.
21. Жилищный кодекс Российской Федерации: [Электронный ресурс] : Федеральный закон от 29.12.2004 № 188-ФЗ (ред. от 28.06.2022) URL: <http://pravo.gov.ru> 28.06.2022 (дата обращения 29.06.2022).
22. Киикбаева А.Р. Становление и развитие института признания гражданина безвестно отсутствующим / А.Р. Киикбаева, С.К. Бадамшин // Аллея науки. 2017. Т. 2. № 11. С. 427-430.
23. Кесаева К.В. Понятие принципа правового статуса личности, его место в системе правового положения личности / К.В. Кесаева // Научное обеспечение сельского хозяйства горных и предгорных территорий : Материалы II Всероссийской студенческой научно-практической конференции, Владикавказ, 25 ноября 2021 года. Владикавказ: Горский государственный аграрный университет, 2021. С. 289-291.
24. Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам [Текст] : принята в г. Минске 22 января 1993 г. (ред. от 28.03.1997) // Бюллетень международных договоров, № 2, 1995.
25. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020) [Электронный ресурс]. URL: <http://pravo.gov.ru> 04.07.2020. (дата обращения 15.06.2022).

26. Короленко Ц.П. Представление о личности без вести пропавшего в праве и психологии / Ц.П. Короленко, Н.А. Цыбизова // Архивариус. 2020. № 9(54). С. 44-48.
27. Кузнецова А.А. Особенности правового статуса личности в условиях цифровизации современного общества / А.А. Кузнецова // Трибуна ученого. 2022. № 6. С. 216-219.
28. Кузнецова Е.А. Некоторые процессуальные особенности рассмотрения в судах дел о признании граждан безвестно отсутствующими и умершими / Е.А. Кузнецова, Э.Х. Губайдуллина // Международный журнал гуманитарных и естественных наук. 2021. № 3-1 (54). С. 171-174.
29. Кулицкая Л.И. Основания и гражданско-правовые последствия признания гражданина безвестно отсутствующим или умершим. Хабаровск, 2015. - С. 144.
30. Ластовка В. А. О презумпциях при безвестном отсутствии // Сайт Киберленинка. – Режим доступа: <https://cyberleninka.ru/article/n/o-prezumptsiyah-pri-bezvestnom-otsutstvii>.
31. Леонова В.А. Последствия явки лица признанного безвестно отсутствующим или объявленного умершим / В.А. Леонова, С.Р. Усоян // Международный журнал гуманитарных и естественных наук. 2021. № 11-4(62). С. 28-31. – DOI 10.24412/2500-1000-2021-11-4-28-31.
32. Лоза Т.В. Теоретико-правовые проблемы института безвестного отсутствия в российском гражданском праве / Т.В. Лоза, А.Н. Рубашкин // Хозяйство и право. 2021. № 10(537). С. 108-121.
33. Лобова С.С. Коллизионные вопросы безвестного отсутствия и признания лица умершим / С.С. Лобова, С.А. Юденкова, Т.Н. Буторина // Инновационные подходы в современной науке. 2021. С. 84-90.

34. Маркова Н.О. Признание безвестного отсутствия и объявление гражданина умершим: проблема коллизии частно-правовых и публичных интересов // Вестник экономической безопасности. 2018. № 2. С. 174.
35. Никитин Д.Ю. Особенности договора доверительного управления имуществом гражданина, признанного безвестно отсутствующим // Российский судья. 2006. № 10. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=CJI&n=15042#07355621123091771>.
36. Основы законодательства Российской Федерации о нотариате [Электронный ресурс] : утв. ВС. РФ 11.02.1993 № 4462-1) (ред. от 03.07.2016) URL: <http://pravo.gov.ru> 28.06.2022 (дата обращения 29.06.2022).
37. О совершенствовании регулирования отдельных вопросов организации и функционирования публичной власти [Электронный ресурс] : Закон Российской Федерации о поправке к Конституции РФ от 14.03.2020 № 1-ФКЗ. URL: <http://pravo.gov.ru> 14.03.2020 (дата обращения 15.06.2022).
38. О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации [Электронный ресурс] : Закон РФ от 04.06.1991 г. № 1541-1 URL: <http://pravo.gov.ru> 25.02.2022 (дата обращения 15.06.2022).
39. Определение Верховного Суда РФ от 11 ноября 2014 года по делу № 15-КГ14-8 // ГАС РФ «Правосудие».
40. Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 30.10.2018 № 91-КГ18-6. // ГАС РФ «Правосудие».
41. Об утверждении Правил регистрации и снятия граждан Российской Федерации с регистрационного учета по месту пребывания и по месту жительства в пределах Российской Федерации и перечня лиц, ответственных за прием и передачу

в органы регистрационного учета документов для регистрации и снятия с регистрационного учета граждан Российской Федерации по месту пребывания и по месту жительства в пределах Российской Федерации (с изм. и доп., вступ.в силу с 01.07.2022) [Электронный ресурс] : Постановление Правительства РФ от 17.07.1995 № 713 (ред. от 11.10.2021) URL: <http://pravo.gov.ru> 11.10.2021 (дата обращения 29.06.2022).

42. Падалкина О.И. Становление и развитие института признания гражданина безвестно отсутствующим // Вестник магистратуры. 2019. № 11-3 (98). URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/stanovlenie-i-razvitiie-institutata-priznaniya-grazhdanina-bezvestno-otsutstvuyuschim> (дата обращения: 09.09.2022)..
43. Полозова А.Д. Коллизионные вопросы безвестного отсутствия и признания лица умершим / А.Д. Полозова, А.О. Созинова // Студенческий вестник. 2021. № 20-5 (165). С. 60-63.
44. Пустовалова И.Н. Особенности правового регулирования института признания гражданина безвестно отсутствующим или объявления его умершим по законодательству Российской империи XIX-XX вв. // История государства и права. 2020. № 2. С. 70-75.
45. Правовой статус гражданина в частном праве: Постатейный комментарий главы 3 Гражданского кодекса Российской Федерации / Б.М. Гонгало, П.В. Крашенинников, Л.Ю. Михеева и др.. Под ред. П.В. Крашенинникова. М.: Статут, 2019. С. 302.
46. Прокошева Я.Г. Коллизионные вопросы безвестного отсутствия и признания лица умершим // Аллея науки. 2021. Т. 1. № 5 (56). С. 615-6118.

47. Решение Тобольского городского суда (Тюменская область) № 2-2086/2020 2-2086/2020~М-2236/2020 М-2236/2020 от 16 ноября 2020 г. по делу № 2-2086/2020// ГАС РФ «Правосудие».
48. Решение Артемовского городского суда (Свердловская область) № 2-262/2020 2-262/2020~М-182/2020 М-182/2020 от 10 июля 2020 г. по делу № 2-262/2020// ГАС РФ «Правосудие».
49. Решение Златоустовского городского суда Челябинской области от 07.08.2017 по делу № 2-1899/2017// ГАС РФ «Правосудие».
50. Решение Калужского районного суда Калужской области от 29.08.2017 по делу № 2-1-7085/ 2017// ГАС РФ «Правосудие».
51. Решение Торжокского городского суда Тверской области от 20.09.2017 по делу № 2-712/2017// ГАС РФ «Правосудие».
52. Решение Читинского районного суда № 2-1157/2019 2-1157/2020 2-1157/2020~М-931/2020 М-931/2020 от 2 ноября 2020 г. по делу № 2-1157/2019// ГАС РФ «Правосудие».
53. Решение Полесского районного суда (Калининградская область) № 2-444/2020 2-444/2020~М-383/2020 М-383/2020 от 12 октября 2020 г. по делу № 2-444/2020 // ГАС РФ «Правосудие».
54. Решение Благодарненского районного суда (Ставропольский край) № 2-832/2020 2-832/2020~М-864/2020 М-864/2020 от 2 октября 2020 г. по делу № 2-832/2020 // ГАС РФ «Правосудие».
55. Решение Волгодонского районного суда (Ростовская область) № 2-1339/2020 2-1399/2020 от 10 июля 2020 г. по делу № 2-326/2020 (2-3650/2019.)~М-3383/2019// ГАС РФ «Правосудие».
56. Решение Вольского районного суда (Саратовская область) № 2-1-425/2020 2-425/2020 2-425/2020~М-281/2020 М-281/2020 от 19 мая 2020 г. по делу № 2-1-425/2020 // ГАС РФ «Правосудие».

57. Решение Оричевского районного суда (Кировская область) № 2-295/2020 2-295/2020~М-249/2020 М-249/2020 от 29 июля 2020 г. по делу № 2-295/2020. // ГАС РФ «Правосудие».
58. Романова Т.В. Безвестное отсутствие граждан в гражданском праве // Трансформация правовых институтов: история и современность. Тенденции развития частного права. Москва: Блок-Принт, 2021. С. 208-209.
59. Рубашкин В.В. Полномочия органов местного самоуправления по заключению договоров доверительного управления имуществом безвестно отсутствующих граждан: спорные аспекты правового регулирования // Муниципальная служба: правовые вопросы. 2021. № 2. С. 77-80.
60. Сарбаш С.В. Общее учение об исполнении договорных обязательств: Автореф. дисс. д.ю.н. М., 2005. С. 538.
61. Сайфулова Л.Г., Петрова Е.П. Правовые последствия признания гражданина безвестно отсутствующим // Наука и образование: сохраняя прошлое, создаём будущее. Пенза: Наука и Просвещение, 2017. С. 129..
62. Тарарышкина И.С. Понятие и правовая природа безвестного отсутствия / И.С. Тарарышкина, А.А. Соколова // Современные проблемы правотворчества и правоприменения Рязань: Б. и., 2021. С. 79-82.
63. Тарарышкина И.С. Стадии безвестного отсутствия / И.С. Тарарышкина, А.А. Соколова // Актуальные проблемы истории, политики и права. Пенза: Пензенский государственный аграрный университет, 2021. С. 125-129.
64. Трефилов С.А. Акты гражданского состояния по законодательству Российской Федерации (гражданско-правовой аспект): дис.. канд. юрид. наук. М., 2014. С. 132.

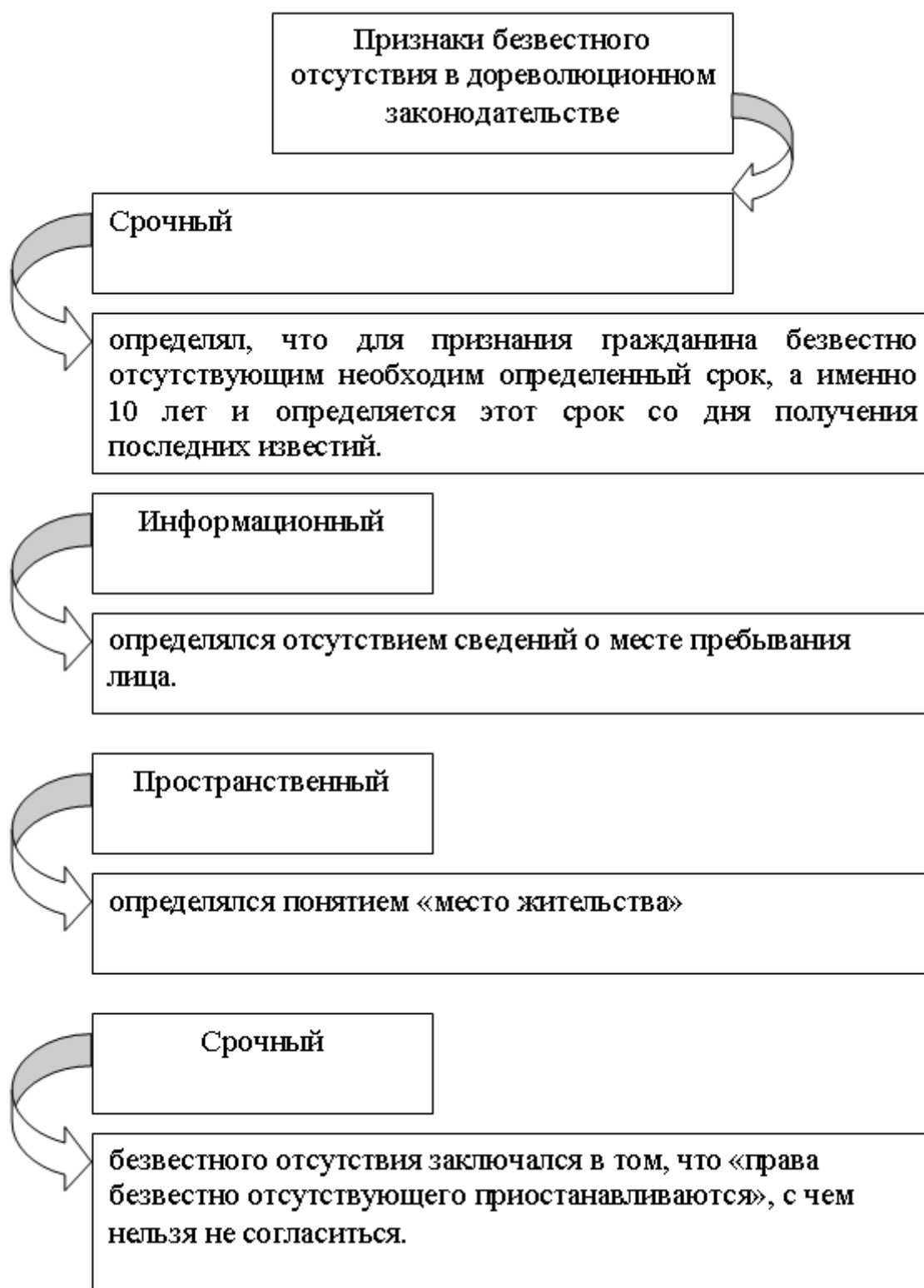
65. Устинова Е.А. Институт безвестного отсутствия: вопросы теории и практики / Е. А. Устинова, С. В. Новикова // Актуальные проблемы современного права Краснодар: Научно-исследовательский институт актуальных проблем современного права, 2021. С. 304-308.
66. Устав Гражданского Судопроизводства 1864 года. Утратил силу.
67. Хайманов Ч.М. Современные проблемы исполнения договорного обязательства при безвестном отсутствии контрагента / Ч.М. Хайманов Сарбаш С.В., Л.Г. Джигоева // Научный альманах. 2020. № 6-1 (68). С. 155-160.
68. Цыбизова Н.А. Натуралистическое представление о фактическом безвестном отсутствии в архаических обществах // Chronos. 2021. Т. 6. № 1(51). С. 92-94.
69. Цыбизова Н.А. Правовое обозрение источников к исследовательскому проекту о безвестном отсутствии // Вестник Томского государственного университета. Право. 2020. № 37. С. 186-195.
70. Цыбизова Н.А. Безвестное отсутствие граждан по российскому гражданскому праву : автореферат дис. ... кандидата юридических наук : 12.00.03 / Цыбизова Наталья Алексеевна. [Место защиты: Ин-т государства и права РАН]. Москва, 2018. С. 170.
71. Цыбинова Н. А. Безвестное отсутствие как юридический факт // Вестник Томского государственного университета. 2014. № 380. С. 147-149.
72. Цыбизова Н. А. Безвестное отсутствие и акты гражданского состояния // Сайт Киберленинка. Режим доступа: <https://cyberleninka.ru/article/n/bezvestnoe-otsutstvie-i-akty-grazhdanskogo-sostoyaniya>.

73. Шайдулина А.Н. Некоторые проблемы правового регулирования института безвестного отсутствия в российском праве// // Сайт Киберленинка. –Режим доступа: <https://cyberleninka.ru/article/n/nekotorye - problemy - pravogo regulirovaniya - instituta - bezvestnogo - otsutstviya - v - rossiyskom – prave>.
74. Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права (по изданию 1907 г.) / Вступительная статья, Е.А. Суханов. М.: Фирма «СПАРК», 1995. С. 64.
75. Юрченко О.Ю. Акты гражданского состояния как юридические факты в гражданском праве: дис.. канд. юрид. наук. Белгород, 2012. С. 21.



## Приложение А

### Признаки безвестно отсутствующего лица в дореволюционном законодательстве



## Приложение Б

### Классификации признаков безвестного отсутствия в научной литературе и законодательстве

