РЕФЕРАТ

по курсу «Гражданское право»

по теме: «Безответное отсутствие и объявление гражданина умершим»

**Оглавление**

Введение

1. Безвестное отсутствие гражданина и его последствия.

2. Объявление гражданина умершим

Заключение

Список использованной литературы

**Введение**

Регулирование гражданских отношений предполагает участие гражданина в правоотношениях. Возможны, однако, ситуации, когда длительное время никаких сведений о гражданине в месте его постоянного жительства нет. Предпринимаемые попытки его разыскать оказываются безрезультатными. Возникает неопределенность в субъекте гражданских правоотношений. С одной стороны, он достаточно конкретно обозначен, с другой, его невозможно обнаружить. Чтобы избежать подобной неопределенности, во всех отношениях нежелательной, законом предусмотрены специальные правила, которые в совокупности образуют институт безвестного отсутствия. С помощью норм, входящих в этот институт, заинтересованные лица могут обратиться в соответствующие государственные органы и добиться устранения неопределенности в правовых отношениях, участником которых значится отсутствующее лицо, либо во всяком случае свести к минимуму отрицательные последствия такой неопределенности[[1]](#footnote-1).

Безвестное отсутствие – это юридический термин, означающий отлучку лица из места его жительства, продолжающуюся долгое время без получения кем-либо известий о месте его пребывания. Юридические отношения пропавшего без вести лица, если у него осталось семейство или имущество, остаются в положении неопределенном. Неопределенность эта устраняется при посредстве предположений о смерти лица, пропавшего без вести. Эти предположения в различных кодексах неодинаковы. Некоторые законодательства принимают во внимание возраст лица, так, например, в германском праве 70-летний возраст считается за крайний срок человеческой жизни, и как скоро безвестно отсутствующий по расчету времени достиг этого возраста, он считается умершим.

Другие же законодательства, в том числе и наше, исходя их тех соображений, что при обосновании предположений о смерти безвестно отсутствующего лица на его возрасте правоотношения заинтересованных лиц остались бы слишком долго неопределенными, ограничиваются назначением определенного срока, по истечении которого допускается изменение в сфере правоотношений безвестно отсутствующего лица. Особое значение институт безвестного отсутствия приобретает во время военных действий и природных катаклизмов. В данной работе будут рассмотрены основные аспекты юридических оснований признания гражданина безвестно отсутствующим и умершим.

**1. Безвестное отсутствие гражданина и его последствия**

Институт безвестного отсутствия был известен еще в римском праве. Во избежание неопределенности и в целях защиты имущества выбывших со своего места жительства лиц в римском праве суду предоставлялась полная свобода в оценке того, находятся ли они в живых[[2]](#footnote-2). Какого-либо общего руководящего правила у римлян не было, однако последующие толкователи римского права создали две системы постановлений относительно смерти безвестно отсутствующего: систему предельного возраста и систему выжидательной (послеявочной) давности[[3]](#footnote-3).

Система предельного возраста основывалась на том, что существует предельный срок жизни человека, по истечении которого безвестно отсутствующий предполагался умершим. Указанный срок, например, в Германии, как уже отмечалось выше, определялся в 70 лет. Система послеявочной давности заключалась в том, что о долговременном отсутствии делается заявление в суде и, если со времени этого заявления истекает установленная давность, например 10 лет, наступают те же юридические последствия, как и при смерти безвестно отсутствующего[[4]](#footnote-4).

Россия вслед за Германией восприняла систему послеявочной давности. Любое заинтересованное лицо (наследники, казна, кредиторы) могли просить суд об учинении публикации о безвестно отсутствующем и принятии мер к сохранности его имущества. С момента публикации и назначения судом опекуна над имуществом начиналось течение первого 5-летнего срока. В случае явки безвестно отсутствующего в этот период опека отменялась, и имущество принималось явившимся гражданином. Если же в течение 5-летнего срока отсутствующий не объявлялся, суд вторично рассматривал дело о безвестном отсутствии и, исследовав материалы дела, выносил решение о признании лица безвестно отсутствующим. При этом брак, в котором состоял безвестно отсутствующий, мог быть расторгнут по заявлению его супруга, а имущество передавалось в управление наследникам. В течение второго 5-летнего срока безвестного отсутствия наследники не имели еще прав на имущество, но имели права на доходы с него. В случае явки лица оно вправе было требовать возврата имущества, за исключением потребленных доходов. Истечение 10-летнего срока с момента первой публикации означало открытие наследства и утрату безвестно отсутствующим всех прав на имущество. Даже в случае явки его по истечении этого срока он не вправе был требовать возврата ему имущества[[5]](#footnote-5).

Институт безвестного отсутствия − это совокупность норм, с помощью которых заинтересованные лица добиваются устранения неопределенности правоотношений с отсутствующим участником в целях сведения к минимуму отрицательных последствий такой неопределенности. Признание судом факта продолжительного отсутствия в месте своего постоянного жительства гражданина, в отношении которого не удалось получить сведений о месте его пребывания требует наличия трех обязательных условий для признания гражданина безвестно отсутствующим: а) отсутствие каких-либо сведений о месте фактического пребывания гражданина по месту его постоянного жительства; б) достаточно продолжительный период отсутствия таких сведений; в) невозможность получения этих сведений.

В чем же сущность факта безвестного отсутствия? С момента рождения каждый человек становится субъектом права и вступает в многочисленные связи с другими людьми. В детстве это в основном связи с родными, но с возрастом круг связей расширяется. Не все эти связи правовые. Они могут сильно различаться по степени своего значения для человека. Некоторые из них со временем утрачиваются, вместо них возникают новые. Связи правового характера являются правоотношениями. Если один из субъектов таких связей исчезнет, то положение становится неопределенным: правоотношения не закончились, как в случае смерти их субъекта, но и не осуществляются[[6]](#footnote-6).

С точки зрения кибернетики это явление называется утратой обратной связи. Мы пока знаем только случаи гибели космонавтов, по мере же развития космоплавания нам придется столкнуться и со случаями исчезновения или пропажи без вести космических кораблей, ведь в космосе несомненно есть свои «Бермудские треугольники». В таких случаях будет ясно, что факт безвестного отсутствия как раз и заключается в утрате обратной связи. При безвестном отсутствии утрачиваются все связи субъекта. Если же утрачена лишь часть связей, то безвестного отсутствия нет[[7]](#footnote-7).

Положение о том, что сущность безвестного отсутствия в утрате обратной связи, оспаривалось рядом авторов.[[8]](#footnote-8) Характерно, что все эти авторы не различают факт и институт безвестного отсутствия. Они считают, что одного определяющего признака – разрыва всех связей, отсутствия обратной связи – недостаточно, что нужно сочетание ряда признаков. Так, М.Г. Стучинский[[9]](#footnote-9) предлагает следующие признаки: 1) отсутствие в месте жительства; 2) неизвестность местопребывания; 3) длительность отсутствия; 4) невозможность устранить неизвестность. Признак длительности отсутствия – это элемент института, а не факта безвестного отсутствия. Значение времени для института безвестного отсутствия мы рассмотрим далее, но включение этого признака показывает, что автор не различает институт и факт безвестного отсутствия. В отношении признака отсутствия в месте своего постоянного жительства следует напомнить ранее нами уже высказанное: «...мы отнюдь не оспариваем того, что отсутствие из места своего жительства всегда предшествует безвестному отсутствию, но хотим подчеркнуть то, что предшествующий факт совершенно недостаточен для определения последующего состояния».[[10]](#footnote-10) Можно отсутствовать в месте жительства, но не быть пропавшим без вести, если человек сохраняет свои связи с другими людьми. По существу остается один признак – неизвестность местонахождения человека, которую невозможно устранить (М.Г. Стучинский разделяет этот признак на два). Но ведь это не что иное, как утрата обратной связи с отсутствием какой-либо информации о человеке. Почти то же можно сказать и о трех признаках, предложенных А. К. Юрченко: 1) неизвестность местопребывания; 2) невозможность устранить эту неизвестность; 3) отсутствие предположения о жизни данного лица. И здесь третий признак относится не к факту, а к институту безвестного отсутствия.

Причины утраты обратной связи могут быть различными, но наиболее вероятной и первой, приходящей на ум, является смерть субъекта – именно для нее характерна полная утрата всех связей. Какие же еще могут быть причины такой утраты? Прежде всего, когда утрата возникает без сознания самого субъекта, не зависит от его сознания. Таковы случаи полной или частичной амнезии, т.е. утраты памяти о прошлом. Амнезия может быть связана как с психическим, так и с физическим заболеванием. Но одной амнезии для исчезновения без вести недостаточно: необходимо, чтобы она произошла тогда, когда человек находился вне обычной обстановки, т.е. вне семьи, работы, круга близких ему людей, чтобы он перестал сознавать себя в то время, когда около него не было никого, кто бы его знал.

Безвестное отсутствие гражданина как юридический факт согласно ст. 42 ГК признается судом по заявлению заинтересованных лиц, если в течение 1 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 (ст. 42 ГК).

Основная цель признания гражданина безвестно отсутствующим − защита его прав и сохранение имущества, т.к. длительное отсутствие лица и неизвестность его места пребывания создают угрозу этим правам. Страдают и интересы его кредиторов, а также лиц, находящихся на его иждивении. Для признания гражданина безвестно отсутствующим необходимо установить два факта: 1) его постоянное отсутствие в течение года в месте жительства и 2) отсутствие сведений о месте его пребывания и невозможность это место установить[[11]](#footnote-11).

Порядок признания лица безвестно отсутствующим определен ст. 276 - 280 ГПК. Заявление в суд подается заинтересованным лицом по месту его жительства. Относится ли заявитель к заинтересованным лицам, устанавливает суд; в заявлении должно быть указано, для какой цели ему необходимо признать гражданина безвестно отсутствующим. Заявитель и суд принимают меры, чтобы установить место пребывания гражданина, выясняют, когда были получены последние сведения о нем.

Особая юридическая проблема − объявление безвестно отсутствующими военнослужащих. В отношении военнослужащих или иных граждан, пропавших без вести в связи с военными действиями, в заявлении указывается дата окончания военных действий. Суд рассматривает дело в порядке особого производства с обязательным участием прокурора. При положительном решении начало исчисления срока для признания гражданина безвестно отсутствующим определяется календарной датой по правилам ч. 2 ст.42 ГК.

Так как безвестное отсутствие военнослужащего или иного гражданина в связи с военными действиями и объявление его умершим влечет значительные изменения в правовом статусе и связанных с ним правоотношениях, представляется необходимым уточнить некоторые юридические термины. Прежде всего, возникают закономерные вопросы − кого считать военнослужащим и что понимать под военными действиями? Кроме того, в последние годы, в основном, в связи с событиями на Северном Кавказе, в научных изданиях, нормативных актах и других источниках упоминаются такие термины как «ведение войны», «антитеррористическая операция», «вооруженный конфликт», «локальная война». Это разные, не всегда правовые, понятия, характеризующие различные, довольно сложные процессы и влекущие разные правовые последствия. Причем, не все из них надлежащим образом законодательно закреплены[[12]](#footnote-12).

В. Попов в статье, посвященной безвестному отсутствию военнослужащих, определяет военные действия как достаточно широкое применение вооруженных сил и вооружений для решения тех или иных политических вопросов, затрагивающих безопасность страны и ее граждан. Такое применение предполагает стратегическое и тактическое планирование применения вооруженной силы, оперативное управление, включая и допустимость возможных потерь, которые выражаются и в таком количественном показателе, как пропавшие без вести лица.

Статья 2 федерального закона «О воинской обязанности и военной службе» и та же статья Закона «О статусе военнослужащих» относят к военнослужащим граждан, находящихся на военной службе по призыву, контракту или проходящих военные сборы в Пограничных войсках, внутренних войсках МВД РФ, железнодорожных войсках, войсках Федерального агентства правительственной связи и информации, войсках гражданской обороны, инженерно – технических и дорожно-строительных воинских формированиях при федеральных органах исполнительной власти, Службе внешней разведки РФ, ФСБ РФ, федеральных органах государственной охраны, федеральном органе обеспечения мобилизационной подготовки и создаваемых на военное время специальных формированиях[[13]](#footnote-13).

Ведение военных действий влечет массовые случаи исчезновения, как военнослужащих, так и мирных граждан, оказавшихся по той или иной причине в такой зоне, порождая длительную неопределенность в их судьбе и невозможность разрешить многочисленные вопросы, существенно затрагивающие интересы их близких. Кроме того, в современных условиях известны многочисленные факты захвата заложников, похищений людей и торговля ими, их длительное и насильственное удержание и использование в качестве рабов.

Решение суда о признании военнослужащего безвестно отсутствующим является основанием для его исключения из списков воинской части и назначения членам его семьи, имеющим на то право, пенсии по случаю потери кормильца в порядке, установленном Законом РФ «О государственных пенсиях в Российской Федерации» (для семей военнослужащих, проходивших военную службу по призыву) и Законом РФ «О пенсионном обеспечении лиц, проходивших военную службу, службу в органах внутренних дел, учреждениях и органах уголовно-исполнительной системы, и их семей» (для семей военнослужащих, проходивших военную службу по контракту).

Семьи безвестно отсутствующих граждан приравниваются по пенсионному обеспечению к семьям умерших, если безвестное отсутствие кормильца удостоверено в установленном порядке. При этом семьи военнослужащих, пропавших без вести в период военных действий, приравниваются к семьям погибших вследствие военной травмы. Аналогичная правовая норма содержится и в ст. 28 Закона РФ от 12 февраля 1993 г. № 4468-1, согласно которой семьи военнослужащих, пропавших без вести в период военных действий, приравниваются к семьям погибших на фронте[[14]](#footnote-14).

В соответствии с п. 3 ст. 21 Федерального закона «О ветеранах» членам семей военнослужащих, признанных в установленном порядке пропавшими без вести в районах боевых действий, со времени исключения указанных военнослужащих из списков воинских частей предоставляются льготы, установленные для членов семей погибших (умерших) военнослужащих.

Анализ ст. 18 Федерального закона от 27 мая 1998 г. № 76-ФЗ «О статусе военнослужащих» и Федерального закона от 28 марта 1998 г. № 52-ФЗ «Об обязательном государственном страховании жизни и здоровья военнослужащих, граждан, призванных на военные сборы, лиц рядового и начальствующего состава органов внутренних дел Российской Федерации, сотрудников учреждений и органов уголовно-исполнительной системы и сотрудников федеральных органов налоговой полиции» (с изм. и доп.) и изданных в соответствии с ними подзаконных нормативных правовых актов показывает, что безвестное отсутствие военнослужащего не относится к числу страховых случаев и не является основанием для производства страховых выплат и выплаты единовременного пособия членам его семьи[[15]](#footnote-15). Указанные выплаты могут быть осуществлены только в случае объявления указанного военнослужащего умершим по решению суда.

Последствия признания лица безвестно отсутствующим определены законодателем в 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 (ст. 43 ГК). Из этого имущества выдается содержание гражданам, которых безвестно отсутствующий обязан содержать, и погашается задолженность по другим обязательствам безвестно отсутствующего.

Орган опеки и попечительства может и до истечения года со дня получения сведений о месте пребывания отсутствующего гражданина назначить управляющего его имуществом. Последствия признания лица безвестно отсутствующим, не предусмотренные настоящей статьей, определяются законом.

В комментарии к статье 43 ГК, отмечается, что решение суда о признании гражданина безвестно отсутствующим является достаточным основанием для назначения опеки над имуществом. Опека назначается органом опеки и попечительства по месту нахождения имущества. При необходимости постоянно управлять имуществом оно передается по решению суда в доверительное управление лицу, которое определяется органом опеки и попечительства; он же заключает договор о доверительном управлении. Этот договор регулируется ст. 1012-1026 ГК. Доверительный управляющий вправе в соответствии с этим договором совершать любые действия в интересах безвестно отсутствующего, в т.ч. сделки. Последние он заключает от своего имени, указывая, что действует в качестве управляющего. Доверительный управляющий имеет право на вознаграждение, предусмотренное договором, и на возмещение необходимых затрат за счет доходов от использования имущества.

Действующим законодательством предусмотрены и другие последствия признания гражданина безвестно отсутствующим: прекращается действие выданной им доверенности (ст. 188 ГК); брак с безвестно отсутствующим лицом расторгается в органах загса согласно ст. 19 Семейного кодекса и т.д.

Статьей 252 ГПК РСФСР установлено, что заявление о признании гражданина безвестно отсутствующим подается в суд по месту жительства заявителя. В заявлении должно быть указано, для какой цели необходимо заявителю признать гражданина безвестно отсутствующим, а также должны быть изложены обстоятельства, подтверждающие безвестное отсутствие гражданина. В нем должны быть также отражены сведения, которые указываются в любом поступающем в суд заявлении, а именно:

а) наименование суда, в который подается заявление;

б) наименование заявителя, его место жительства или, если заявителем является юридическое лицо, его место нахождения, а также наименование представителя и его адрес, если заявление подается представителем;

в) наименование гражданина, которого следует признать безвестно отсутствующим, его последнее место жительства;

г) обстоятельства, на которых заявитель основывает свое требование, и доказательства, подтверждающие изложенные заявителем обстоятельства;

д) требования заявителя;

е) перечень прилагаемых к заявлению документов.

Согласно ст. 254 ГПК РСФСР судья при подготовке дела к судебному разбирательству выясняет, какие лица (родственники, сослуживцы и др.) могут дать сведения об отсутствующем, а также запрашивает соответствующие организации (жилищно-эксплуатационные организации, органы милиции, органы местного самоуправления, воинские части и т.д.) по последнему известному месту жительства и месту работы (службы) отсутствующего об имеющихся о нем сведениях. После принятия заявления судья может предложить органу опеки и попечительства назначить опекуна для охраны имущества отсутствующего.

В соответствии со ст. 255 ГПК РСФСР дело о признании гражданина безвестно отсутствующим суд рассматривает с обязательным участием прокурора. Задача прокурора в таком процессе – обеспечение верховенства закона, единства и укрепления законности, защиты прав и свобод человека и гражданина, а также охраняемых законом интересов общества и государства.

Решение суда, которым гражданин признан безвестно отсутствующим (ст. 256 ГПК РСФСР), является основанием для назначения органом опеки и попечительства по месту нахождения имущества отсутствующего опеки над этим имуществом. Имущество гражданина, признанного судом 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.

Последствия явки или обнаружения гражданина, признанного безвестно отсутствующим, состоят в следующем: а) суд отменяет решение о признании гражданина безвестно отсутствующим; б) судебное решение о такой отмене служит основанием для отмены доверительного управления имуществом этого гражданина (ст. 44 ГК РФ).

Безвестное отсутствие сохраняет предположение, что гражданин жив. При явке или обнаружении места его пребывания суд новым решением отменяет ранее вынесенное. Заявление в суд может быть подано как самим гражданином, так и другими заинтересованными лицами[[16]](#footnote-16).

Решение суда является основанием для отмены опеки над его имуществом и прекращения договора о доверительном управлении. Если брак был расторгнут, то он может быть восстановлен органом загса по совместному заявлению супругов при условии, что ни один из них не вступил в новый брак (ст. 26 Семейного кодекса[[17]](#footnote-17)).

Признание лица безвестно отсутствующим не устраняет полностью юридическую неопределенность, обусловленную его отсутствием в месте жительства. Поэтому продолжительное отсутствие гражданина при невозможности установить его местопребывание может служить основанием к предположению о его смерти.

**2. Объявление гражданина умершим**

Чем больше проходит времени с момента получения последнего известия о пропавшем без вести, тем более вероятна презумпция его смерти. В связи с этим пытались установить предел жизни человека, но такие попытки весьма условны, ведь люди могут умирать в самом различном возрасте. А если поставить вопрос, прибавляются ли со временем доказательства, на которых основывается презумпция смерти, то оказывается часто, что нет. Важны не столько время, сколько сами фактические обстоятельства, которые вызывают предположение о возможной смерти человека.

Проиллюстрируем это сообщением о розыске, опубликованном 16 декабря 1988 г. в «Вечерней Москве»: «28 апреля 1988 г. Левачева Галина Николаевна, 38 лет, мать двоих детей, работавшая инженером-экономистом 1-го Московского приборостроительного завода, после работы ушла на встречу с неизвестной женщиной, которая, якобы, приехала из Новгорода и привезла посылку для мужа Левачевой. Встреча должна была состояться в 19 часов на станции метро «Проспект Мира» у первого вагона в сторону станции «ВДНХ». До настоящего времени местонахождение Левачевой Г.Н. не установлено». Хотя после исчезновения Левачевой не прошло года и, следовательно, по закону признать ее пропавшей без вести нельзя, однако ситуация и связанные с ней обстоятельства позволяют предполагать, что Левачевой нет в живых и факт ее пропажи без вести не вызывает сомнений. Нужно ли ждать еще более четырех месяцев, чтобы признать это?[[18]](#footnote-18)

В очерке Д. Лиханова «Без вести...» убедительно показано, что число безвестно пропавших увеличивается от плохой организации розыска и что обнаружению пропавших больше способствует случайное стечение обстоятельств, чем время[[19]](#footnote-19). Характерен описанный в очерке случай со стариком-пенсионером, который пошел за хлебом, на улице около булочной почувствовал себя плохо, упал и умер. Скорая помощь констатировала смерть, и труп был отправлен в морг. Жена, обеспокоенная отсутствием мужа, обратилась в милицию, но оказалось, что он умер на территории другого района Москвы, где о его розыске ничего не знали. Через неделю старик был похоронен как неизвестный (никаких документов у умершего не было и никто его не опознавал). Старик считался бы безвестно пропавшим, если бы на одном совещании в органах милиции эта история не вскрылась.

Нередки случаи, когда смерть субъекта предполагается в определенное время – при катастрофах, авариях, опасных явлениях природы, военных действиях или иных событиях, грозящих человеку смертью. Предположение о смерти лица в таких случаях настолько очевидно, что почти все страны законодательно устанавливают меньшие сроки, истечение которых требуется для объявления лица умершим. При этом допускается возможность зафиксировать в решении суда дату смерти.

В основе признания безвестно отсутствующим или объявления умершим лежит презумпция смерти лица, которая может быть по-разному обоснована. Различаются: безвестное отсутствие – условная презумпция смерти лица, и объявление умершим – безусловная презумпция смерти лица. Г.Н. Амфитеатров, М.Г. Стучинский, А.Г. Потоков считают, что при безвестном отсутствии действует презумпция жизни пропавшего лица, так как принимаемые при этом меры отличаются от тех, какие влечет смерть человека[[20]](#footnote-20). По нашему мнению, правильнее называть эту презумпцию условной презумпцией смерти. Неизвестность местопребывания лица и утрата всех связей с ним скорей вызывают предположение о его смерти, чем жизни. Признание умершим влечет такие же последствия, как смерть лица. При признании безвестно отсутствующим суду надлежит решить, как поступить с теми или иными правоотношениями исчезнувшего. Каждое такое решение зависит от фактических обстоятельств, требований истца и возможностей обеспечить интересы исчезнувшего. Вот почему целесообразно все-таки публиковать в газетах сообщения о признании лиц безвестно отсутствующими.

Согласно статье 45 ГК, гражданин может быть объявлен судом умершим, если в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания в течение пяти лет, а если он пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, – в течение шести месяцев.

Военнослужащий или иной гражданин, пропавший без вести в связи с военными действиями, может быть объявлен судом умершим не ранее чем по истечении двух лет со дня окончания военных действий.

Днем смерти гражданина, объявленного умершим, считается день вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим. В случае объявления умершим гражданина, пропавшего без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, суд может признать днем смерти этого гражданина день его предполагаемой гибели.

В соответствии со ст. 45 ГК гражданин может быть объявлен умершим при условии, что:

а) объявление производится только судом и только после усыновления отсутствия сведений о месте его пребывания в продолжение 5 лет, а в определенных случаях– 6 месяцев (если гражданин пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая). В ранее действовавшем законодательстве этот срок составлял 3 года;

б) отсутствие сведений о гражданине вызвано невозможностью получить их или выяснить, жив ли он, несмотря на все принятые меры;

в) у гражданина отсутствуют мотивы к длительному безвестному отсутствию; если он умышленно скрылся по определенным причинам (например, нежелание уплачивать алименты и пр.), то отсутствуют основания к предположению о его смерти.

Порядок судебного производства аналогичен порядку признания гражданина безвестно отсутствующим (ст. 276-280 ГПК).

Сокращенный срок для объявления гражданина умершим допустим при наличии обстоятельств, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его смерть от несчастных случаев, что чаще всего встречается при катастрофах, стихийных бедствиях и т.п[[21]](#footnote-21).

Специальный срок установлен в п. 2 для граждан, пропавших без вести в связи с военными действиями. Он исчисляется не с даты пропажи гражданина, а с момента истечения 2 лет после окончания военных действий, что объясняется необходимостью в ряде случаев принятия длительных мер по возвращению военнослужащих и других граждан к постоянному месту жительства или установлению их гибели.

Согласно комментариям к ст. 45 ГК, объявление гражданина умершим по правовым последствиям приравнено к естественной смерти. По решению суда производится запись в соответствующей книге органов загса, открывается наследство, брак считается прекращенным. Однако гражданин, объявленный умершим, если он жив, обладает и право-, и дееспособностью.

Доказательством для объявления гражданина умершим являются не обстоятельства, с достоверностью удостоверяющие его гибель, а лишь особая ситуация, которая дает основание предполагать его смерть. Поэтому объявление гражданина умершим судом нужно отличать от установления судом факта смерти лица в определенное время и от определенных обстоятельств (ст. 264-268 ГПК). Суд устанавливает факт смерти лица при отказе органов загса зарегистрировать событие смерти, если от этого факта зависит возникновение, изменение или прекращение личных или имущественных прав граждан или организаций (ст. 264 ГПК).

В случае явки лица, объявленного умершим, или обнаружения места пребывания гражданина, объявленного умершим, согласно ст. 46 ГК суд отменяет решение об объявлении его умершим. Независимо от времени своей явки гражданин может потребовать от любого лица возврата сохранившегося имущества, которое безвозмездно перешло к этому лицу после объявления гражданина умершим, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 3 статьи 302 ГК.

Лица, к которым имущество гражданина, объявленного умершим, перешло по возмездным сделкам, обязаны возвратить ему это имущество, если доказано, что, приобретая имущество, они знали, что гражданин, объявленный умершим, находится в живых. При невозможности возврата такого имущества в натуре возмещается его стоимость.

При явке гражданина, объявленного умершим, или обнаружении места его пребывания суд по заявлению этого гражданина либо других заинтересованных лиц новым решением отменяет ранее вынесенное, что является основанием аннулировать запись о его смерти в книге органов загса[[22]](#footnote-22). Явка объявленного умершим не требует восстановления его правоспособности, так как он ее не утрачивал.

Возврат принадлежавшего гражданину имущества зависит от того, сохранилось ли оно в натуре, и от оснований перехода его к другим лицам. Безвозмездно полученное имущество, например по наследству, по договору дарения и другим основаниям, подлежит возврату, за исключением денег и ценных бумаг на предъявителя (ст. 302 ГК).

Лица, возмездно приобретшие имущество гражданина, объявленного судом умершим, обязаны возвратить это имущество или его стоимость, если они знали, что гражданин жив. Тогда их нужно признать недобросовестными владельцами и применять к ним положения ст. 301 ГК. Во всех остальных случаях имущество или его стоимость возврату не подлежат[[23]](#footnote-23).

При возвращении имущества гражданину, ранее объявленному умершим, часто возникают споры по доходам и расходам, полученным и произведенным во время его использования другим лицом. Эти вопросы решаются в соответствии с положениями ст. 303 ГК. Собственник вправе потребовать от владельца возврата или возмещения доходов с зачетом произведенных владельцем необходимых затрат на имущество. Вопрос об улучшениях, произведенных владельцем, решается в зависимости от того, являются ли они отделимыми без повреждения имущества или нет. В первом случае владелец вправе оставить за собой произведенные им улучшения. Если отделение их невозможно, он вправе требовать компенсации затрат на улучшение имущества. Затраты не должны превышать размера увеличения стоимости имущества.

На основании ст. 26 Семейного кодекса брак гражданина, объявленного умершим, может быть восстановлен органами загса по совместному заявлению супругов, если ни один из них не вступил в новый брак.

**Заключение**

Роль и значение безвестного отсутствия резко возрастают в экстремальных ситуациях. Так обстояло дело в годы войны, когда произошло разъединение миллионов семей, многие из которых так и не смогли воссоединиться. После распада Союза ССР и возникновения целого ряда конфликтов на межнациональной и этнической почве, как на территории России, так и в ставших независимыми государствах, входивших ранее в состав Союза, вновь участились случаи, когда для устранения неопределенности в гражданских правоотношениях приходится обращаться к институту безвестного отсутствия[[24]](#footnote-24).

Решение суда об объявлении гражданина умершим основывается не на достоверном факте смерти лица, а на предположении о том, что столь длительное отсутствие может объясняться только смертью отсутствующего гражданина. Важно отличать объявление гражданина умершим от установления факта смерти гражданина (см. п. 8 ст. 247 ГПК). Необходимость установления факта смерти бывает вызвана невозможностью получения медицинского заключения о смерти, что имеет место при отсутствии тела умершего. Указанный факт отличается от объявления гражданина умершим тем, что имеются доказательства гибели гражданина и нет необходимости что-либо предполагать[[25]](#footnote-25). Так, если в результате кораблекрушения несколько человек наблюдали гибель гражданина, то установлению подлежит факт смерти, а если после кораблекрушения кто-либо из пассажиров корабля не был обнаружен, то можно только предполагать его гибель от кораблекрушения.

Последствия вынесения судом решения об объявлении гражданина умершим специально законом не предусмотрены, поскольку они должны совпадать с теми, что имеют место при смерти гражданина: открывается наследство в имуществе гражданина, объявленного умершим, прекращается брак и обязательства, которые носят личный характер. Однако полного тождества последствий, разумеется, нет. Поскольку в основе лежит только предположение о смерти гражданина, то правоспособность его с момента вступления решения суда в законную силу не прекращается. Правоспособность прекращается лишь с фактической смертью. Если гражданин умер до объявления его умершим, то она прекратилась в момент его смерти, а если жив, то не прекратилась вообще.

**Список использованной литературы**

1. Комментарий части первой Гражданского кодекса Российской Федерации. – М.: Редакция журнала «Хозяйство и право», фирма «СПАРК», 1995.
2. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части первой/ Отв. ред. О.Н. Садиков. – М.: Юринформцентр, 1999.
3. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части второй (постатейный)./ Руков. авт. коллектива и отв. ред. О.Н. Садиков. – М.:Юр. фирма «Контракт», изд. группа «Инфра-М-Норма», 2001, с. 671.
4. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть вторая. Текст, комментарии, алфавитно-предметный указатель./Под ред. О.М. Козырь, А.Л. Маковского, С.А. Хохлова. – М.: Международный центр финансово-экономического развития, 2003.
5. Бояркин Д.Д. Теория собственности. Новосибирск, 1994.
6. Ефимов В.В. Догма римского права. Общая часть. М. 2001.
7. Гражданское право. (Учебник). Под ред. А.П.Сергеева и Ю.К.Толстого. Ч.1. М. 1997.
8. Попов В.Н. Правовые особенности безвестного отсутствия военнослужащих (К вопросу о понятии военных действий по ст. 45 ГК РФ). Правоведение. – 2002. – № 3. – С. 77-79.
9. Прянишников, Е. А. О безвестном отсутствии и признании умершим. //Правоведение. – 1999. – № 1. – С. 64-68
10. Хвостов В. М. Система римского права. М, 1997.
11. Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права (по изданию 1907 г.). М., 1995.
1. Гражданское право. Том 1. Под ред. А. П. Сергеева, Ю. К. Толстого. М., Статут, 2001. С. 119 [↑](#footnote-ref-1)
2. Ефимов В. В. Догма римского права. Общая часть. С. 69. [↑](#footnote-ref-2)
3. Хвостов В. М. Система римского права. С. 96. [↑](#footnote-ref-3)
4. Гримм Д. Д. Лекции по догме римского права. СПб., 1907. С. 21. [↑](#footnote-ref-4)
5. Шершеневич Г. Ф. Учебник русского гражданского права (по изданию 1907 г.). М., 1995. С. 63. [↑](#footnote-ref-5)
6. Прянишников, Е. А. О безвестном отсутствии и признании умершим. //Правоведение. -1999.-№ 1.-С. 64–68 [↑](#footnote-ref-6)
7. Прянишников, Е. А. О безвестном отсутствии и признании умершим. //Правоведение.–1999. – № 1.-С. 64 -68 [↑](#footnote-ref-7)
8. Юрченко А. К. Безвестное отсутствие по советскому гражданскому праву. Л., 1954. С. 7. [↑](#footnote-ref-8)
9. Стучинский М. Г. Безвестное отсутствие: Автореф. канд. дис. Челябинск, 1949. С. 2-3 [↑](#footnote-ref-9)
10. Прянишников, Е. А. О безвестном отсутствии и признании умершим. //Правоведение. –1999. –№ 1.С. 64-68 [↑](#footnote-ref-10)
11. Комментарий к ГК РФ, части первой, с. 124 [↑](#footnote-ref-11)
12. Попов В.Н. Правовые особенности безвестного отсутствия военнослужащих (К вопросу о понятии военных действий по ст. 45 ГК РФ). Правоведение. – 2002. – № 3. – С. 77-79. [↑](#footnote-ref-12)
13. Там же. [↑](#footnote-ref-13)
14. Попов В.Н. Правовые особенности безвестного отсутствия военнослужащих (К вопросу о понятии военных действий по ст. 45 ГК РФ). Правоведение. – 2002. – № 3. – С. 77-79. [↑](#footnote-ref-14)
15. Попов В.Н. Правовые особенности безвестного отсутствия военнослужащих (К вопросу о понятии военных действий по ст. 45 ГК РФ). Правоведение. – 2002. – № 3. – С. 77 – 79 [↑](#footnote-ref-15)
16. Комментарий к ГК РФ, части первой, с. 125 [↑](#footnote-ref-16)
17. Комментарий к ГК РФ, части первой, с. 126 [↑](#footnote-ref-17)
18. Прянишников, Е. А. О безвестном отсутствии и признании умершим. //Правоведение. – 1999. – № 1. С. 64-68 [↑](#footnote-ref-18)
19. Там же. [↑](#footnote-ref-19)
20. Прянишников, Е. А. О безвестном отсутствии и признании умершим. //Правоведение. – 1999. – № 1.С. 64–68 [↑](#footnote-ref-20)
21. Комментарий к ГК РФ, части первой, с. 127 [↑](#footnote-ref-21)
22. Комментарий к ГК РФ, части первой, с. 127 [↑](#footnote-ref-22)
23. Комментарий к ГК РФ, части первой, с. 128 [↑](#footnote-ref-23)
24. Гражданское право. Том 1. Под ред. А. П. Сергеева, Ю. К. Толстого. – М., Статут, 2001. С. 120 [↑](#footnote-ref-24)
25. Гражданское право. Том 1. Под ред. А. П. Сергеева, Ю. К. Толстого. – М., Статут, 2001. С. 121 [↑](#footnote-ref-25)