

УДК 347.1

DOI: 10.17223/22253513/31/18

Н.А. Цыбизова

О ЗНАЧЕНИИ СТАДИЙ БЕЗВЕСТНОГО ОТСУТСТВИЯ ГРАЖДАНИНА В РОССИЙСКОМ ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ

Анализируются проблемы безвестного отсутствия в российском гражданском праве. Для устранения правовой неопределенности предлагается выявление стадий безвестного отсутствия гражданина, которые обладают существенными отличиями. При прохождении одной стадии создаются необходимые условия для перехода в следующую стадию. Это возможно только при совершении действий, предусмотренных в предыдущей стадии. Каждая стадия преследует определенную цель, связанную с гражданско-правовым регулированием безвестного отсутствия. Обосновывается, что деление периода безвестного отсутствия на стадии имеет теоретическое и практическое значение.

Ключевые слова: *гражданское право, стадии безвестного отсутствия гражданина.*

«Безвестное отсутствие» в российском гражданском праве подразумевает наличие решения суда о признании гражданина безвестно отсутствующим. Безвестное отсутствие – неоднородное правовое явление на всем своем временном протяжении. Само явление обнаруживает себя в момент исчезновения лица и имеет длительность во времени, когда лицо фактически пропало, но в отношении него еще не вынесено решение суда о признании его безвестно отсутствующим.

В связи с этим возникает необходимость определить гражданское состояние безвестно отсутствующего лица с момента фактической пропажи до момента признания его в судебном порядке безвестно отсутствующим.

В такой ситуации с момента, когда начинается исчисление срока безвестного отсутствия гражданина, и до момента вступления в законную силу решения суда о признании его безвестно отсутствующим он должен считаться пропавшим без вести.

Это позволяет выделить отдельные стадии безвестного отсутствия, которые обладают существенными отличиями. При прохождении одной стадии создаются необходимые условия для перехода в следующую стадию, причем это возможно только при совершении действий, предусмотренных в предыдущей стадии. Каждая стадия преследует определенную цель, связанную с гражданско-правовым регулированием безвестного отсутствия.

Рассмотрим более подробно отдельные стадии безвестного отсутствия граждан.

1. Фактическое безвестное отсутствие (период, когда безвестное отсутствие юридически не оформлено).

При пропаже лица без вести (фактическом безвестном отсутствии) возникают имущественные риски как у самого без вести пропавшего, так и у

других лиц, которые связаны с ним правоотношениями или имеют интерес в установлении таких отношений.

Гражданско-правовое регулирование, которое должно иметь целью охрану интересов лица, без вести пропавшего, в гражданском законодательстве РФ развито недостаточно. Стоит отметить, что даже «статистику без вести пропавших в РФ стали вести только с 2000 г.» [1. С. 5].

В данном контексте следует обратить внимание на охрану интересов без вести пропавшего лица в законодательстве других стран.

Гражданский кодекс Франции (Кодекс Наполеона) от 21 марта 1804 г. (далее – ГК Франции) [2] предусматривает, что неопределенность положения «лица, которое перестало появляться в месте своего жительства» определяется как стадия «предположения (презюпции) отсутствия».

В ГК Франции (титул IV «Об отсутствующих», гл. 1 «О предположениях отсутствия», ст. 112) говорится: «Если лицо перестало появляться в месте своего жительства или пребывания, не имеется никаких известий, то судья по делам опеки может по просьбе заинтересованных сторон или прокуратуры констатировать наличие предположения отсутствия».

В отношении имущества этого лица, в соответствии со ст. 113 ГК Франции, судья может назначить одного или нескольких родственников или свойственников либо, в случае необходимости, любых других лиц для представительства лица, которое предполагается отсутствующим, для осуществления его прав или в любых актах, в которых оно могло быть заинтересовано, а также для управления всем или частью его имущества; представительство лица, которое предполагается отсутствующим, и управление его имуществом регулируются нормами, применяемыми в случаях законного управления под судебным наблюдением, как это предусмотрено для несовершеннолетних.

Представляет интерес тот факт, что в некоторых в странах в момент пропажи гражданина без вести в отношении него используется понятие «исчезновение лица». Справедливо замечание В.Н. Захватаева, что в ГК Франции «в подавляющем большинстве формулировки статей (особенно тех, которые сохранились в своей первоначальной редакции или были изменены в более ранние периоды) изложены предельно кратко, ясным, простым и общедоступным языком» [3. С. 405].

Исследователь французского гражданского права Л. Жюллио де ла Морандьер еще в 1950-е гг. отмечал, «что в гражданском праве Франции издавна существует стадия “презюпции безвестного отсутствия”. Она начинается в момент исчезновения (лица) или в момент получения последних вестей об отсутствующем и длится пять или семь лет в зависимости от того, оставлен или не оставлен отсутствующим уполномоченный для управления его имуществом» [4. С. 321–322].

Е.А. Васильев указывал, что «развитие института безвестного отсутствия во Франции заключалось в том, что наиболее существенные изменения были внесены в ФГК в 1970-х гг., в главу IV книги I Кодекса. Вместо предусмотренных ранее трех этапов (объявление безвестного отсутствия; введе-

ние правопреемников во временное владение; введение правопреемников в окончательное владение) законом были введены два этапа урегулирования отношений, связанных с безвестным отсутствием: 1) о презумпции безвестного отсутствия; 2) об объявлении безвестного отсутствия» [5. С. 67].

Уместно отметить, что при некоторой рецепции другими странами норм ГК Франции, в том числе норм института безвестного отсутствия, в их законодательство были введены новеллы. Например, в Гражданском кодексе Квебека, франкофонной провинции Канады, в соответствии со ст. 86 «опека осуществляется над самим безвестно отсутствующим, а не над его имуществом» [6. С. 51–52].

Представляется, что именно французское законодательство в силу исторических и политических причин имеет наиболее разработанный институт безвестного отсутствия, что повлияло на развитие этой группы норм в других странах. Так, некоторые положения ГК Франции содержатся и в Гражданском кодексе Испании от 24 июля 1889 г. (далее – ГК Испании) [7].

Книга 1, разд. 8 ГК Испании содержит нормы о признании физического лица безвестно отсутствующим, а так же используется понятие «исчезновение лица». Согласно ст. 183 ГК Испании «лицо, исчезнувшее со своего постоянного места жительства или последнего места жительства, считается в ситуации законного отсутствия».

В соответствии со ст. 181 ГК Испании в любом случае при исчезновении лица с его постоянного места жительства или с его последнего места жительства без каких-либо дальнейших вестей о нем по требованию заинтересованной стороны или государственного обвинителя судья может назначить защитника для защиты и представления исчезнувшего человека в суде или в каком-либо деле, если ситуация не допускает задержки без нанесения серьезного ущерба.

Непосредственное влияние ГК Испании оказал на развитие гражданского законодательства стран Латинской Америки.

Гражданский кодекс Перу от 24 июля 1984 г. (далее – ГК Перу) [8. С. 12–13] так же содержит понятие «исчезновение лица» (в титул VI «Безвестное отсутствие», кн. 1 «Лица», гл. 1 «Исчезновение»). В соответствии со ст. 47 ГК Перу, если лицо отсутствует в месте своего жительства и нет сведений о его пребывании, суд первой инстанции по месту жительства или по месту нахождения имущества исчезнувшего лица вправе по заявлению заинтересованной стороны или прокуратуры принять решение о назначении попечителя над имуществом. Такое назначение не производится, если у исчезнувшего лица имеется представитель с достаточными полномочиями.

Исходя из сказанного, можно сделать вывод, что в некоторых странах обособляется стадия, предваряющая объявление лица безвестно отсутствующим, в которой без вести пропавшее лицо именуется как «исчезнувшее».

Представляется, что для российского гражданского права понятие «исчезнувший», используемое в приведенных зарубежных законодательствах, не совсем приемлемо, так как в русском языке оно носит не правовой, а мистический характер. Словосочетание «без вести пропавший» с лекси-

ческой точки зрения также обладает некоторой избыточностью, так как любая пропажа уже обладает качеством неизвестности, но подход к образованию данного термина в русском языке достаточно устойчив.

Обозначение в этой стадии гражданина как «без вести пропавшего» в российском гражданском праве представляется вполне приемлемым и могло бы быть воспринято законодателем.

Выделение в российском гражданском праве первой стадии как пропажи лица без вести, т.е. фактического (юридически не оформленного) гражданского состояния, обусловлено тем, что уже на данном этапе существует правовое регулирование в отношении без вести пропавшего лица, а также совершаются действия, влекущие за собой различные правовые последствия:

- поступает заявление или сообщение в отношении без вести пропавшего лица в органы внутренних дел;
- принимаются меры для установления места пребывания гражданина;
- формируется информационная основа для признания гражданина безвестно отсутствующим;
- назначается управляющий имуществом без вести пропавшего лица, 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 безвестно отсутствующего гражданина назначить управляющего его имуществом;
- продолжается действие доверенности в отношении гражданина, выдавшего доверенность (без вести пропавшего);
- продолжается действие доверенности в отношении гражданина, которому выдана доверенность (без вести пропавшего).

Следовательно, гражданин в течение года отсутствует (при этом он не признан безвестно отсутствующим), но в отношении него совершаются действия гражданско-правового характера.

Первая стадия начинается в момент обнаружения отсутствия связи и сведений о месте пребывания без вести пропавшего лица.

Представляется целесообразным установить нормы о проведении на этой стадии отдельных действий по охране имущества в гражданском законодательстве Российской Федерации.

Учитывая назначение рассматриваемого института, конструкция безвестного отсутствия некоторым образом объединяет основополагающие представления, которые могли бы быть использованы и в гражданском законодательстве Российской Федерации, а именно возможность исполнения лицами, представляющими интересы без вести пропавшего лица, его отдельных обязанностей уже на этой стадии (например, выделять деньги на содержание иждивенцев с расчетного счета, открытого на его имя в банке на основании определения суда или приказа нотариуса – по аналогии с расходами на погребение).

Первая стадия завершается в момент вступления в законную силу решения суда о признании гражданина безвестно отсутствующим или в случае явки гражданина, пропавшего без вести, а так же в момент вступления в законную силу решения суда о признании гражданина умершим.

2. Безвестное отсутствие (безвестное отсутствие как юридически оформленное гражданское состояние).

Законодатель признает гражданина безвестно отсутствующим не с момента, когда он фактически пропал без вести, а при вступлении в силу решения суда о признании его таковым, что позволяет отделить эту стадию безвестного отсутствия от предыдущей, в которой созданы условия для юридического оформления гражданского состояния безвестного отсутствия.

Объявление о безвестном отсутствии лица содержит гражданское законодательство различных стран.

Согласно уже упомянутому ГК Перу (титул VI «Безвестное отсутствие», кн. 1 «Лица», гл. 2 «Объявление о безвестном отсутствии»), в соответствии со ст. 49 по истечении двух лет с момента получения последних известий об исчезнувшем любое заинтересованное лицо, интересы которого не противоречат закону, или прокуратура вправе ходатайствовать перед судом об объявлении исчезнувшего лица безвестно отсутствующим [8. С. 11–12].

В Германском Гражданском Уложении закреплено, что «для ликвидации неопределенности при безвестном отсутствии гражданина заинтересованные лица имеют возможность в судебном порядке опубликовать объявление о безвестном отсутствии гражданина и принять меры для поддержания и защиты его имущества» [9. С.405].

Необходимо отметить, что сроки объявления безвестного отсутствия устанавливаются разные.

Стадия объявления гражданина безвестно отсутствующим имеет место в законодательстве разных стран, в том числе и в гражданском законодательстве Российской Федерации (обозначается как «признание гражданина безвестно отсутствующим»), и *на этой стадии происходит гражданско-правовое регулирование в отношении безвестно отсутствующего лица и его имущества*. Это обусловлено совершением определенных действий:

- установление судом факта отсутствия сведений о месте пребывания гражданина;
- установление судом цели признания лица безвестно отсутствующим;
- обоснование необходимости постоянного управления имуществом лица, признанного безвестно отсутствующим;
- определение доверительного управляющего имуществом лица, признанного безвестно отсутствующим;
- вынесение судом решения о признании лица безвестно отсутствующим;
- заключение органом опеки и попечительства с доверительным управляющим договора доверительного управления;
- выдача содержания гражданам, которых безвестно отсутствующий обязан содержать;
- прекращение действия доверенности в отношении гражданина, признанного безвестно отсутствующим, в соответствии со ст. 188 ГК РФ;
- прекращение действия доверенности, выданной гражданином, признанным безвестно отсутствующим, в соответствии со ст. 188 ГК РФ;

– прекращается действие договора комиссии в соответствии со ст.1002 ГК РФ;

– прекращается действие агентского договора в соответствии со ст.1010 ГК РФ.

В момент, когда вступило в силу решение суда о признании гражданина безвестно отсутствующим, *безвестное отсутствие определяется как юридическое гражданское состояние*. Данная стадия завершается в момент отмены решения вследствие явки безвестно отсутствующего гражданина или в момент вступления в законную силу судебного решения об объявлении гражданина умершим.

3. Явка гражданина, признанного безвестно отсутствующим.

Рассматриваемая стадия находится за пределами безвестного отсутствия, но ее обособление обусловлено возникновением правоотношений (непосредственно связанных с указанным состоянием) с участием лица, утратившего статус безвестно отсутствующего, и совершением определенных действий при явке гражданина, признанного безвестно отсутствующим:

– суд отменяет решение о признании гражданина безвестно отсутствующим;

– на основании решения суда отменяется управление имуществом этого гражданина.

Стадия явки гражданина, признанного безвестно отсутствующим, в гражданском законодательстве РФ могла бы быть дополнена гарантиями в отношении имущества безвестно отсутствующего гражданина. Гарантии охраны имущества и передачи имущества гражданину, признанному безвестно отсутствующим, при его явке существуют в гражданском законодательстве различных стран. Так, согласно Гражданскому кодексу Бразилии от 01 января 1917 г. (далее – ГК Бразилии) [8. С. 62] «в случае возвращения безвестно отсутствующего или кого-либо из его родственников по нисходящей либо восходящей линии в течение десяти лет со дня открытия окончательного наследования он или последние получают только сохранившееся имущество в том состоянии, в котором оно находится, заменившее его имущество или цену, полученную наследниками и другими заинтересованными лицами за вещи, отчужденные после открытия окончательного наследования (разд. III «Об окончательном наследовании», ст. 483).

В уже упомянутых европейских странах вопрос решается следующим образом: в современном ГК Франции, согласно ст. 118, если лицо, предполагаемое отсутствующим, появится или даст о себе знать, то по его просьбе судья прекращает все принятые меры, касающиеся его представительства и управления его имуществом; указанное лицо получает обратно свое прежнее или приобретенное от его имени имущество в период его отсутствия.

Также в ст. 130 ГК Франции определено, что отсутствующий, существование которого удостоверено судом, получает обратно свое имущество и имущество, которое было приобретено за время его отсутствия, а также цену имущества, которое было отчуждено, или имущество, приобретенное на средства или доходы, которые отсутствующий должен был получить [2].

По Германскому Гражданскому Уложению «в случае объявления безвестно отсутствующего лица оно вправе... требовать возврата имущества, за исключением потребленных доходов» [9. С. 405].

Такой подход целесообразно было бы использовать и в гражданском законодательстве РФ: введение гражданско-правового регулирования возврата имущества безвестно отсутствующего и имущества, которое было приобретено за время его отсутствия, а также возврат (полностью или частично) цены имущества, которое было отчуждено, или цены имущества, приобретенного на средства или доходы, которые отсутствующий должен был получить, установление ответственности лиц, представляющих интересы безвестно отсутствующего лица.

Третья стадия начинается в момент явки гражданина, пропавшего без вести, или лица, признанного безвестно отсутствующим или объявленного умершим. Завершение этой стадии должно представлять реализацию права возврата имущества указанного лица, имущества, которое было приобретено за время его отсутствия, а также возврата цены имущества, которое было отчуждено, или имущества, приобретенного на средства или доходы, которые отсутствующий должен был получить. Кроме того, должна быть установлена ответственность лиц, которые представляли интересы лица, пропавшего без вести, или лица, признанного безвестно отсутствующим или объявленного умершим, до его явки.

Предложенные стадии представляют собой совокупность действий цивилистического характера наряду с проведением процессуальных процедур особого производства, установленных в гл. 30 ГПК РФ (ст.ст. 276–280).

Литература

1. Фалалеев М. Не теряйтесь // Рос. газ. 2016. 22 янв.
 2. Французский гражданский кодекс / пер. с франц. А.А. Жуковой, Г.А. Пашковской; науч. ред. Д.Г. Лавров. СПб. : Юрид. центр Пресс, 2004.
 3. Гражданский кодекс Франции (Кодекс Наполеона) / пер. В.Н. Захватаева. М. : Инфотропик Медиа, 2012.
 4. Жюллио де ла Морандьер Л. Гражданское право Франции / пер. с франц. Е.А. Флейшиц. М. : Изд-во иностр. лит., 1958.
 5. Гражданское и торговое право капиталистических государств / отв. ред. Е.А. Васильев. 3-е изд. перераб. и доп. М. : Междунар. отношения, 1993.
 6. Гражданский кодекс Квебека. М., 1999. (Современное зарубежное и международное частное право).
 7. Гражданский кодекс Испании : аннотированный перевод / пер., обраб. и коммент.: Д. В. Шорников. Иркутск : Изд-во ИГУ, 2015.
 8. Безбах В.В. Гражданское и семейное право развивающихся стран. М., 1988.
 9. Германское право : пер. с нем. М. : Междунар. центр фин.-экон. развития, 1996.
- Ч. I. Гражданское уложение. (Современное зарубежное и международное частное право).

Tsybizova Natalya A., Siberian State University of railway engineering (Novosibirsk, Russian Federation)

ABOUT VALUE OF STAGES OF UNKNOWN ABSENCE OF THE CITIZEN IN THE RUSSIAN CIVIL LAW

Keywords: civil law, stages of unknown absence of the citizen.

DOI: 10.17223/22253513/31/18

In article problems of unknown absence in the Russian civil law are analyzed. For elimination of legal uncertainty identification of stages of unknown absence of the citizen which have intrinsic differences is offered. It is proved that division of the period of unknown absence into stages has theoretical and practical value.

"The unknown absence" in the Russian civil law means existence of the judgment on recognition of the citizen is unknown absent. Unknown absence the non-uniform legal phenomenon on all its temporary extent. The phenomenon finds itself at the time of disappearance of the person and has duration in time when the person actually was gone, but concerning it is not made yet the judgment on recognition it is unknown absent.

In this regard there is a need to define civil status is unknown the absent person from the moment of its actual loss until its recognition in a judicial proceeding is unknown absent.

In such situation since the moment when calculation of term of unknown absence of the citizen begins and until the introduction in validity of the judgment on recognition it is unknown absent he has to be considered as a missing person.

It allows to allocate separate stages of unknown absence which have intrinsic differences. When passing one stage necessary conditions for transition to the following stage are created. It is possible only at commission of the actions provided in the previous stage. Each stage pursues the definite purpose connected with civil regulation of unknown absence.

At loss of the person without message (the actual unknown absence), there are property risks, both at the most missing, and at other persons with whom it is connected by legal relationship or having interest in establishment of such relations.

Civil regulation which has to aim at protection of interests of the person of the missing person, in the civil legislation of the Russian Federation is developed insufficiently. It should be noted that even statistics of missing persons in the Russian Federation began to be kept only since 2000.

The author in detail considered separate stages of unknown absence of citizens:

- 1) the actual unknown absence (the period when the unknown absence is legally not issued);
- 2) unknown absence (unknown absence as legally issued civil status);
- 3) an appearance of the citizen, recognized it is unknown absent.

References

1. Falaleev, M. (2016) Ne teryaytes' [Do not get lost]. *Rossiyskaya gazeta*. 22nd January.
2. Lavrov, D.G. (ed.) (2004) *Frantsuzskiy grazhdanskiy kodeks* [French Civil Code]. Translated from French by A.A. Zhukova, G.A. Pashkovskaya. St. Petersburg: Yurid. tsentr Press.
3. France. (2012) *Grazhdanskiy kodeks Frantsii (Kodeks Napoleona)* [Civil Code of France (Napoleon Code)]. Translated from French by V.N. Zakhvataev. Moscow: Infotropik Media.
4. De La Morandière, J. (1958) *Grazhdanskoe pravo Frantsii* [French Civil Law]. Translated from French by E.A. Fleyshits. Moscow: Izd-vo inostr. lit.
5. Vasiliev, E.A. (ed.) *Grazhdanskoe i torgovoe pravo kapitalisticheskikh gosudarstv* [Civil and commercial law of capitalist states]. 3rd ed. Moscow: Mezhdunarodnye otnosheniya.
6. Kozyr, O.M. & Makovskaya, A.A. (eds) (1999) *Grazhdanskiy kodeks Kvebeka* [Civil Code of Quebec]. Moscow: Statut.
7. Spain. (2015) *Grazhdanskiy kodeks Ispanii: annotirovanny perevod* [Spanish Civil Code: Annotated Translation]. Translated from Spanish by D.V. Shornikov. Irkutsk: Irkutsk State University.

8. Bezbakh, V.V. (1988) *Grazhdanskoe i semeynoe pravo razvivayushchikhsya stran* [Civil and family law in developing countries]. Moscow: RUDN.

9. Germany. (1996) *Germanskoe pravo* [German Law]. Translated from German. Moscow: Mezhdunar. tsentr fin.-ekon. razvitiya.