УДК 347. 171 (043.2)

**Папахчян Т.Р.,** студентка,

Юридичний факультет,

Національний авіаційний університет, м.Київ, Україна

Науковий керівник: Білоусов В.М., старший викладач

**ДОСЛІДЖЕННЯ ПРОБЛЕМ, ЯКІ МОЖУТЬ ВИНИКАТИ ПРИ ВИЗНАННІ СОБОБИ БЕЗВІСНО ВІДСУТНЬОЮ ЧИ ОГОЛОШЕННІ ЇЇ ПОМЕРЛОЮ**

Визнання особи безвісно відсутньою чи оголошення її померлою є одним із засобів усунення юридичної невизначеності, що виникає внаслідок відсутності фізичної особи в місці її постійного проживання. Невизначеність правового положення особи, яка тривалий час відсутня в місці свого постійного проживання, може створювати перешкоди у виконанні певних обов’язків по відношенню до фізичних і юридичних осіб, з якими дана особа знаходиться в певних майнових чи немайнових правовідносинах. Крім того, таке положення може призвести до порушення прав і цієї самої особи.

Рішення про визнання особи безвісно відсутньою чи оголошення померлою повинно мати підстави для припущення смерті особи, а такі припущення бути встановленими в офіційному порядку, адже помилка у вирішенні такого питання може викликати серйозні порушення прав та інтересів особи.  У разі появи особи, яку було оголошено померлою, може йтися лише про відновлення тих її прав, які перейшли до спадкоємців. Права, які припинилися, тобто були анульовані у зв'язку з оголошенням особи померлою, не можуть бути поновлені. Так, не поновлюються зобов'язання особистого характеру (обов'язки з виконання певної роботи, здійснення юридичних дій, створення твору і т. д.) [1, c.437]

При розгляді правового статусу безвісно відсутньої особи, потрібно брати до уваги те, що рішення суду ґрунтується на юридичному припущенні знаходження особи в живих, хоча і не виключає можливості її смерті.

На час безвісної відсутності особа втрачає право на розпорядження, володіння і користування майном, яке їй належить, що свідчить про різницю між фізичною особою та безвісно відсутньою. Проте, безвісно відсутня особа здатна набувати права на майно, працювати за іншим невідомим місцем перебування. Тобто у разі визнання особи безвісно відсутньою призупиняється її цивільна дієздатність тільки за останнім відомим місцем проживання і стосовно саме того майна, щодо якого мають вживатись заходи щодо його охорони [2, с. 86]. Таким чином, потрібно розрізняти випадки, коли безвісна відсутність зумовлена об’єктивними причинами, а коли сама особа та її близькі родичі навмисно приховують нове місце перебування, наприклад, з метою відстрочення або звільнення від цивільно-правової чи іншої відповідальності (наприклад, щоб уникнути сплати аліментів тощо).

З наведеного вище, можна зробити висновок, що потрібно передбачити відповідальність осіб за безпідставну вимогу про встановлення факту безвісної відсутності особи, якщо відомості про дану особу навмисно приховувались заінтересованими особами з якоюсь певною метою.

Також варто звернути увагу на те, що правові наслідки при оголошення фізичної особи померлою прирівнюється до правових наслідків, які настають у разі смерті. Відомо, що кримінальна справа не порушується, а порушена-підлягає закриттю щодо померлого, крім випадків, коли провадження в справі є необхідним для реабілітації померлого за клопотанням його близьких родичів [3, c. 91]. Тобто за зазначених у законі підстав суд має право визнати безвісно відсутньою та оголосити померлою особу, яка зникла з місця постійного проживання, що призводить до неможливості виконання нею цивільних обов’язків та своєчасного притягнення її до кримінальної відповідальності.

Проте потрібно враховувати, що оголошення особи померлою – це лише презумпція смерті, а не констатація біологічної. Тому, оголошення особи померлою внаслідок рішення суду не повинно бути підставою для закриття порушеної проти такої особи справи, адже для закриття провадження у кримінальній справі необхідно встановити сам факт смерті, а не припущення про неї. Крім того, таке рішення суду не повинно впливати на діяльність правоохоронних органів стосовно розшуку осіб, яких було визнано безвісно відсутніми чи оголошено померлими [3, с. 93].

Також варто враховувати ситуацію, коли особа, яку було внаслідок рішення суду визнано безвісно відсутньою або оголошено померлою, з’являється у місці свого постійного перебування. У разі появи особи або виявлення її місцеперебування, суд призначає справу про слухання і скасовує рішення про визнання фізичної особи безвісно відсутньою чи оголошення померлою. Законодавчо врегульовано переважну більшість проблемних ситуацій, проте вони стосуються переважно відносин щодо майна такої особи.

Доцільно було б передбачити законодавчу можливість звернення особи, яку було визнано безвісно відсутньою чи оголошено померлою та яка з'явилась у місці постійного перебування, з позовом до суду про поновлення батьківських прав, якщо було встановлено, що це відповідає інтересам дитини, а також за наявності її згоди (якщо відповідно до віку та розумового розвитку вона здатна розуміти усі наслідки такої згоди).

Таким чином доцільно було б конкретизувати питання щодо строку, з якого особа може вважатись такою, місце перебування якої невідомо, а також передбачити відповідальність осіб за безпідставну вимогу про встановлення факту безвісної відсутності особи, якщо відомості про дану особу навмисно приховувались заінтересованими особами з якоюсь певною метою. Крім того, варто передбачити законодавчу можливість звернення особи, яку було визнано безвісно відсутньою чи оголошено померлою та яка з'явилась у місці постійного перебування, з позовом до суду про поновлення батьківських прав за наявності згоди дитини, та якщо встановлено, що це відповідає її інтересам.

Література

1. Балюк М.І., Луспеник Д.Д. Практика застосування цивільного процесуального кодексу України (цивільний процес у питаннях і відповідях). Коментарі, рекомендації, пропозиції. Серія «Судова практика» - Х.:Харків юридичний, 2008. – 708с.
2. Білоусов Ю.В. Структура справ окремого провадження у новому Цивільному процесуальному кодексі України // Університетські наукові записки. Часопис Хмельницького університету управління та права – 2007. - №1(21). – с.84-89
3. Шиманович О.М., Процесуальні особливості розгляду судом справ про визнання фізичної особи безвісно відсутньою та оголошення її померлою»/ О.М. Шиманович// Ученые записки Таврического национального уневерситета им. В.И. Вернадского. Серія «юридические науки».- Т.23(62), №1, 2010. С. 85-9.