

## ПРОБЛЕМЫ ТЕОРИИ И ПРАКТИКИ ПРИНУДИТЕЛЬНОГО ОТЧУЖДЕНИЯ ОРУЖИЯ И ПАТРОНОВ К НЕМУ НА ОСНОВАНИИ СТ. 238 ГК РФ

*В статье дается характеристика оружия как объекта гражданских правоотношений, проводится анализ проблем, связанных с его принудительным изъятием у собственников по различным основаниям, а также предлагаются возможные пути их решения.*

*The paper specifies weapon as an object of civil matters. It gives a detailed analysis of problems related to its dispossession on the different grounds. Possible ways of problem solutions are suggested.*

Статья 35 Конституции определяет, что никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда[1]. Принудительное отчуждение имущества может быть произведено при условии предварительного и равноценного возмещения.

Прекращение права собственности помимо воли собственника может рассматриваться в ряде случаев как санкция (п. 3 ст. 220, п. 3 ст. 222, ст. 237, 238, 240, 241, 243, 284, 285, 293, п. 2 ст. 578, 1252 ГК РФ); как способ обеспечения важнейших государственных и общественных интересов (ст. 239, 242, 243, 279-283 ГК РФ) [2]; как средство поддержания баланса конкурирующих частных интересов (п. 4 ст. 252 ГК РФ).

Основания принудительного прекращения права собственности должны быть прямо и исчерпывающе предусмотрены федеральным законом, что следует как из общего принципа неприкосновенности собственности (п. 1 ст. 1 ГК), так и прямого указания п. 2 ст. 235 ГК РФ.

Закон Об оружии в ст. 27 [3], кроме прочих, устанавливает следующие основания изъятия оружия и патронов к нему:

- аннулирования в установленном порядке лицензии и (или) разрешения;
- смерти собственника гражданского оружия или смерти гражданина, имевшего на законном основании боевое или служебное оружие;
- ликвидации юридического лица, являющегося собственником оружия.

Как объекты гражданских прав, оружие и патроны к нему представляют собой ограниченные в обороте, неделимые, индивидуально определенные вещи, права на которые приобретаются в специально определенном порядке, которая предназначена для поражения живой или другой цели и не имеет другого производственного или хозяйственно-бытового назначения.

Изъятие есть «принудительное отобрание оружия, которое в результате действий уполномоченных органов перестает находиться во владении собственника» [4].

При изъятии оружия вопрос о собственности или о применении иных последствий решаться не может, поскольку любое изъятие может длиться

только до момента принятия по делу окончательного решения. Прекращение права собственности может последовать либо как выкуп бесхозно содержимого оружия, имеющего культурную ценность (подп. 4 п. 2 ст. 235 ГК РФ), либо при конфискации (ст. 243 ГК РФ). Если гражданин не вправе обладать оружием (например, при отсутствии лицензии), то здесь возможны два различных варианта, но в обоих случаях принудительного лишения права собственности по решению органов внутренних дел произойти не может. Если покупка оружия состоялась, но лицензия просто не приобретена, то здесь имеет место недействительная сделка (ст. 168 ГК РФ), которая не влечет правовых последствий (п. ст. 167 ГК РФ), в том числе не возникает и права собственности. В соответствии с п. 2 ст. 167 ГК РФ при недействительности сделки каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре – возместить его стоимость, если иные последствия недействительности сделки не предусмотрены законом.

Другой вариант возможен, например, в случае, если наследник получает в наследство оружие, но лицензии (разрешения) не имеет. В таком случае он может обратиться за получением лицензии (разрешения), а если не сделает этого или же ему будет отказано в лицензии, то наступают последствия, предусмотренные ст. 238 ГК РФ. Однако и в этом случае в течение года прекращение права собственности зависит от его собственных действий, а не решений органов внутренних дел.

Статья 238 ГК РФ (ч. 1) «Прекращение права собственности лица на имущество, которое не может ему принадлежать», предусматривающая основания для принудительного изъятия у собственника оружия, если по основаниям, допускаемым законом, оно в силу закона не может ему принадлежать, требует особого внимания. Оружие должно быть самостоятельно отчуждено собственником *в течение года* с момента возникновения права собственности на имущество, если законом не установлен иной срок. Если эта обязанность осталась невыполненной, по решению суда, вынесенному по заявлению органа внутренних дел, оружие подлежит принудительной продаже с передачей бывшему собственнику вырученной суммы либо передаче в государственную или муниципальную собственность с возмещением бывшему собственнику стоимости имущества, определенной судом. При этом вычитаются затраты на отчуждение имущества.

Условием применения статьи 238 ГК РФ является правомерность приобретения этого имущества в собственность лица, например, получение по наследству охотничьего огнестрельного оружия, право на которое данное лицо не имеет. Право на приобретение оружия гражданами Российской Федерации определено в ст. 13 Закона Об оружии.

В случае смерти собственника гражданского оружия до решения вопроса о наследовании имущества и получения лицензии на приобретение оружия оно незамедлительно изымается для ответственного хранения

органами внутренних дел, его зарегистрировавшими (ст. 20 Закона Об оружии).

В п. 2 ст. 238 ГК РФ указаны последствия невыполнения требования об отчуждении имущества лицом, которому оно принадлежать не может. Тогда решение об отчуждении имущества принимает суд по заявлению государственного органа или органа местного самоуправления. Порядок продажи зависит от вида и назначения имущества. Оно может быть реализовано через комиссионную торговлю, либо в специальном порядке, либо перейти в государственную или муниципальную собственность с выплатой бывшему собственнику суммы, определенной судом, за вычетом расходов на отчуждение имущества. Аналогично решается вопрос в отношении имущества, на приобретение или хранение которого нужно иметь лицензию, если в выдаче данного разрешения собственнику отказано. Средства, вырученные от продажи имущества, передаются собственнику.

Срок в *один год* является пресекательным и продлению не подлежит.

До обращения в суд с соответствующим исковым заявлением органам внутренних дел необходимо провести ряд организационно-подготовительных мероприятий [5].

Во-первых, необходимо в установленном порядке проверить каждую единицу оружия на предмет пригодности для дальнейшего использования по прямому назначению. По результатам проверки составить соответствующий акт (заключение).

Во-вторых, в случае подтверждения возможности использования оружия, хранящегося в ОВД, необходимо установить его собственников. При этом, если собственник умер, необходимо направить нотариусу по месту открытия наследства и нахождения наследственного дела умершего собственника запрос о наличии наследников у умершего и о включении данного оружия в наследственную массу. При этом необходимо учитывать, что в соответствии со ст. 1180 ГК РФ, свидетельство о праве на наследство на входящее в состав наследственной массы оружие выдается наследникам на общих основаниях.

В-третьих, всем собственникам хранящегося в ОВД оружия, пригодного для использования, необходимо направить уведомление о том, что в ОВД (указать точное наименование ОВД и юридический адрес), находится его оружие (указать точные характеристики оружия), изъятое у него (указать точную дату и основание изъятия) либо принятое им по наследству от (указать точную дату принятия и предыдущего собственника). В связи с тем, что причины нахождения данного оружия в территориальном органе внутренних дел им не устранены до настоящего времени, отдел предлагает ему: устранить причину изъятия (указать точно способ устранения) либо отказаться от права собственности на данное оружие с согласием на уничтожение последнего, на личном приеме или направив почтой в территориальный орган внутренних дел соответствующее уведомление.

В противном случае, территориальный орган внутренних дел ставит в известность собственника, о том, что будет вынуждено обратиться в суд с исковым заявлением о прекращении его права собственности на данное оружие и принудительной продаже последнего на основании ст. 238 ГК РФ.

Вышеуказанное уведомление направляется заказным письмом либо вручается собственнику лично в руки, с отметкой собственника на втором экземпляре уведомления: «Уведомление от ---.---.---- года за № ----- получил, Ф.И.О., подпись». Второй экземпляр уведомления хранится в территориальном органе внутренних дел.

Далее, возможны три различных варианта:

Первый вариант – когда собственник оружия не стал устранять причину изъятия, оформлять соответствующую лицензию (разрешение) и отказываться от права собственности на данное оружие. В таком случае, территориальный орган внутренних дел должен обратиться в суд с исковым заявлением о прекращении права собственности на данное оружие и его принудительной продаже.

Второй вариант – когда собственник оружия отказался от права собственности на данное оружие и дал письменное согласие на уничтожение последнего. В таком случае, данное оружие уничтожается в установленном порядке.

Третий вариант – когда собственник оружия отказался от права собственности на данное оружие, но не указал своего согласия на то, чтобы оно было уничтожено. В этом случае, территориальный орган внутренних дел должен уведомить Территориальное управление Рос-имущества по соответствующему субъекту РФ о том, что в территориальном органе внутренних дел находится оружие, от права собственности на которое собственник отказался, с целью последующего обращения территориального органа Федерального агентства по управлению государственным имуществом в суд с заявлением о признании имущества бесхозным и передаче его в собственность государства в порядке ст.ст. 225, 226 ГК РФ, ст.ст. 290-293 Гражданского процессуального кодекса РФ [6] (далее – ГПК РФ).

Дело о принудительном прекращении права собственности на оружие, инициированное органом внутренних дел, относится к числу дел, возникающих из публичных отношений, и рассматривается по правилам, предусмотренным гл. 23 Гражданского процессуального кодекса РФ.

В соответствии со ст. 28 ГПК РФ иск предъявляется в суд по месту жительства ответчика. Иск к организации предъявляется в суд по месту нахождения организации.

Таким образом, исходя из общих требований, при предъявлении иска, суд определяется с местом жительства ответчика. В ст. 27 Конституции РФ говорится, что каждый, кто законно находится на территории РФ, имеет право свободно передвигаться, выбирать место пребывания и жительства. Значит, согласно Конституции РФ разделяются два понятия: а) место пребывания и б) место жительства.

Закон Российской Федерации от 25 июня 1993 г. № 5242-1 «О праве граждан Российской Федерации на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации» [7] определяет место пребывания как учреждение либо иное жилое помещение, не являющееся местом жительства гражданина, - в которых он проживает временно, а место жительства – как жилой дом, квартиру, служебное жилое помещение, специализированные дома, а также иное жилое помещение, в котором гражданин постоянно или преимущественно проживает в качестве собственника, по договору найма (поднайма), договору аренды либо на иных основаниях, предусмотренных законодательством Российской Федерации. Аналогичное понятие места жительства содержится и в п.1 ст. 20 ГПК РФ.

Иск к гражданину (физическому лицу) предъявляется в тот суд, где проведен регистрационный учет гражданина, как по месту его жительства.

Если истцу, несмотря на принятые меры, место жительства ответчика осталось неизвестным, иск может быть предъявлен по последнему известному месту жительства ответчика или по месту нахождения его имущества (ч. 1 ст. 29, ст. 119 ГПК РФ). В соответствии со ст. 50 ГПК РФ в том случае, если место жительства ответчика неизвестно, то при отсутствии у него представителя суд назначает ему адвоката в качестве представителя.

Иски к организациям – юридическим лицам предъявляются по общему правилу по месту нахождения юридического лица. Согласно п. 2 ст. 54 ГПК РФ, место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации. Государственная регистрация юридического лица осуществляется по месту нахождения его постоянно действующего исполнительного органа, а в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа - иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности.

Согласно подпункту 19 п. 1 ст. 333.36 и подпункту 1.1 п. 1 ст. 333.37 Налогового кодекса РФ [8], от уплаты государственной пошлины освобождаются государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы, обращающиеся в суды общей юрисдикции в случаях, предусмотренных законом, в защиту государственных и общественных интересов, а также государственные органы и органы местного самоуправления, выступающие по делам, рассматриваемым в арбитражных судах, в качестве истцов или ответчиков.

Статья 131 ГПК РФ предъявляет определенные требования к форме и содержанию искового заявления.

Соблюдение надлежащей формы искового заявления является одним из важных условий осуществления права на предъявление иска.

Исковое заявление подается обязательно в письменном виде и должно содержать определенные реквизиты, указанные в законе. Исковое заявление может быть написано от руки, с использованием печатной машинки, компьютера, множительной техники. Исключается электронный вариант.

Наряду с тем, что в исковом заявлении должны содержаться общие для всех категорий дел сведения, его содержание должно отражать специфику того спора, о котором будет идти речь в судебном заседании.

В общих сведениях, содержащихся в исковом заявлении, вне зависимости от характера спора должно быть четко указано наименование суда, в который подается исковое заявление, а затем должны быть четко обозначены все необходимые сведения об истце (полностью имя, отчество, фамилия), его точное место жительства, а также точный почтовый адрес (если они не совпадают). Такие же сведения должны содержаться и об ответчике.

Если же одной из сторон является юридическое лицо, то помимо его точного наименования (в соответствии с зарегистрированным Уставом) должно быть указано место нахождения юридического лица в соответствии с регистрацией.

Крайне важное значение для правильного разрешения спора имеет четкое указание обстоятельств, на которых истец основывает свое исковое требование к ответчику. Речь идет о юридических фактах, составляющих основание иска. При этом важно указать юридически значимые факты, которые войдут в предмет доказывания по делу. Кроме фактического основания иска, следует различать правовое основание иска, то есть ссылку на те законодательные акты, которые могут быть применены судом при разрешении дела.

В исковом заявлении необходимо указать доказательства, подтверждающие обстоятельства, изложенные истцом в обоснование своих требований. Однако, если истец не представил доказательства, судья не может по этому основанию отказать в принятии искового заявления.

Важное значение имеет указание в исковом заявлении того материально-правового требования истца к ответчику, которое составляет предмет иска. Характер искового требования определяется характером спорного материального правоотношения, из которого вытекает требование истца. По существу просьба истца, реализованная в виде этого требования, и составит просительный пункт искового заявления. От того, насколько четко и юридически грамотно сформулировано исковое требование, зависит уяснение судьей позиции, которую занимает истец, а также характер решения, выносимого по делу.

В исковом заявлении могут содержаться сведения о номерах телефонов, факсов, адреса электронной почты истца, его представителя, ответчика, иные сведения, имеющие значение для рассмотрения и разрешения дела, а также изложены ходатайства истца. Ходатайства истца могут носить разнообразный характер и касаться в первую очередь его просьб, связанных с собиранием доказательств, вызовом свидетелей, назначением экспертизы, разрешением вопросов об обеспечении иска, привлечением в процесс других участников процесса.

Если истец считает необходимым использовать при рассмотрении дела показания некоторых лиц в качестве свидетелей, то в конце искового

заявления должна содержаться просьба о вызове их в суд с точным указанием Ф.И.О. этих лиц и их адресов.

Исковое заявление должно быть подписано истцом или его представителем, имеющим соответствующие полномочия (в соответствии с Положением о соответствующем органе внутренних дел, полномочием по подписанию искового заявления от имени ОВД наделен его начальник). Если представитель выступает на основании разовой доверенности, то она должна быть приобщена к исковому заявлению. Если же он действует на основании генеральной (общей) доверенности, то будет достаточно предъявления ее судье при подаче искового заявления.

Исковое заявление представляется в суд с копиями по числу ответчиков.

К исковому заявлению необходимо прилагать:

1. Копию протокола изъятия оружия и патронов к нему.
2. Копию разрешения на хранение и ношение огнестрельного оружия.
3. Копию предписания, выданного владельцу оружия, на устранение недостатков.
4. Копии административного протокола с объяснением ответчика по факту допущенного им правонарушения.
5. Копии квитанций на принятое оружие и боеприпасы.
6. Копию акта (заключения) о пригодности данного оружия для дальнейшего использования по прямому назначению.
7. Копию ответа нотариуса о наследнике умершего собственника оружия (если есть наследник и оружие вошло в наследственную массу).
8. Копию уведомления собственника об устранении причины изъятия либо отказа от права собственности на данное оружие.
9. Копию ответа собственника на полученное уведомление (если имеется).

Все документы прилагаются к иску в копиях, которые должны быть надлежащим образом заверены. При этом копии документов прилагаются по количеству лиц, участвующих в деле. Оригиналы документов остаются в ОВД и предъявляются суду для обозрения непосредственно в судебном заседании.

Выше были рассмотрены ситуации и возможные варианты действий органа внутренних дел при наличии наследника (-ков) оружия и патронов к нему.

Однако, нередки случаи, когда наследники отсутствуют.

В соответствии с п. 1 ст. 1151 ГК РФ в случае, если отсутствуют наследники как по закону, так и по завещанию, либо никто из наследников не имеет права наследовать или все наследники отстранены от наследования либо никто из наследников не принял наследства, либо все наследники отказались от наследства и при этом никто из них не указал, что отказывается в пользу другого наследника имущество умершего считается выморочным.

В соответствии с п.3 ст. 1151 ГК РФ порядок наследования и учета выморочного имущества, переходящего в порядке наследования по закону в собственность Российской Федерации, а также порядок передачи его в

собственность субъектов Российской Федерации или в собственность муниципальных образований определяется законом. До настоящего момента указанный закон не принят, что порождает огромную массу проблем.

В связи с тем, что судебная практика по вопросам признания имущества выморочным в значительной мере еще не наработана, не всегда выморочность имущества бесспорно можно подтвердить.

Следует обратить внимание на следующие обстоятельства. Необходимое условие оформления прав на выморочное имущество - подтверждение отсутствия наследников как по завещанию, так и по закону, невозможность или нежелание принятия ими наследства. На первый взгляд, констатировать отсутствие лиц, желающих принять наследство, можно, если в течение шести месяцев после смерти наследодателя не подано заявлений о принятии наследства либо о выдаче свидетельства о праве на наследство. Однако принятие наследства может осуществляться не только с помощью подачи заявления, но и путем совершения действий фактического характера, свидетельствующих о принятии наследства (п. 2 ст. 1153 ГК РФ). Совершение предусмотренных ст. 1153 ГК РФ фактических действий создает презумпцию принятия наследства. Что касается получения свидетельства о праве на наследство, то это - право, а не обязанность наследника.

Наличие кого-либо из наследников по закону или по завещанию, имеющих право или желающих получить наследство, исключает выморочность имущества. Поэтому в ситуации, когда наследник вступил в свои права фактически, но не оформил их, он вправе требовать передачи ему наследственного имущества, даже если права на него как на выморочное имущество были оформлены надлежащим образом.

Согласно пункту 1 статьи 125 ГК РФ от имени Российской Федерации могут своими действиями приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права и обязанности, выступать в суде органы государственной власти в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов.

При наличии в деле владельца оружия данных о его смерти и отсутствии сведений о наследниках (если после смерти прошло более шести месяцев) в налоговый орган направляется письменное обращение (приложение № 4) с просьбой предоставить информацию о выданных свидетельствах о праве на наследство и наследниках, принявших наследство, с указанием адресов их места жительства, либо принять меры в отношении выморочного оружия в соответствии с предоставленными налоговому органу полномочиями, исходя из следующего. В соответствии с п. 6 ст. 85 Налогового кодекса РФ (часть 1) органы (учреждения), уполномоченные совершать нотариальные действия, и нотариусы, занимающиеся частной практикой, обязаны сообщать о выдаче свидетельств о праве на наследство и о нотариальном удостоверении договоров дарения в налоговые органы соответственно по месту своего нахождения, месту жительства не позднее пяти дней со дня соответствующего нотариального удостоверения, если иное не предусмотрено Налоговым кодексом.



Подпункт "к" пункта 18 Положения о Государственной налоговой службе Российской Федерации, утвержденного Указом Президента Российской Федерации от 31 декабря 1991 г. № 340 [9], предусматривает в качестве функции налоговых органов - осуществление работы по учету, оценке и реализации имущества, перешедшего по праву наследования к государству.

Обязанность по учету, оценке и реализации имущества, перешедшего по праву наследования к государству, возложена на налоговые органы Положением о порядке учета, оценки и реализации конфискованного, бесхозного имущества, имущества, перешедшего по праву наследования к государству, и кладов, утвержденным Постановлением Совета Министров СССР от 29 июня 1984 г. № 683 (далее - Положение). Однако, данное Положение, не прекратившее свое юридическое действие формально, фактически не действует в связи с принятием Положения об учете, оценке и распоряжении имуществом, обращенным в собственность [10].

В случае получения от налогового органа сведений о наследниках умершего владельца оружия, в их адрес направляется извещение о наличии у наследодателя имущества в виде оружия с разъяснением права вступить в права наследования на указанное оружие в соответствии со ст. 1180 ГК РФ, либо произвести его отчуждение в порядке ст. 238 ГК РФ в течение 1 года с момента получения извещения. При не совершении наследниками указанных действий по истечении 1 года с момента извещения в суд подается исковое заявление к наследникам о принудительной реализации оружия в порядке ст. 238 ГК РФ.

Далее, вернемся к содержанию ст. 27 Закона Об оружии.

Основания и порядок аннулирования лицензии и (или) разрешения остаются за рамками темы исследования, однако в связи с тем, что за этим следует изъятие оружия и патронов к нему и собственник может не принимать мер по распоряжению ими (например, не решает вопросы по получению лицензии на новый срок и т.д.), то применение ст. 238 ГК РФ представляется обоснованным и к рассматриваемому основанию.

Ликвидация юридического лица осуществляется в порядке, предусмотренном ст.ст.61-64 ГК РФ. В данном случае происходит аннулирование лицензии и (или) разрешения, что также позволяет говорить о возможности применения ст.238 ГК РФ.

Таким образом, во избежание указанных проблем представляется целесообразным предупреждать общедоступным способом владельцев (наследников) о необходимости соблюдения сроков хранения изъятого оружия. Правовая информация о проблеме хранения изъятого оружия с целью решения вопроса о его дальнейшем обороте в досудебном порядке может быть рекомендована к размещению на информационных стендах в подразделениях ЛПР и в СМИ, также можно выдавать памятки гражданам – владельцам оружия или наследникам при проведении процедуры изъятия.

## ПРИМЕЧАНИЯ

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) // Собрание законодательства РФ. 2009. № 4. Ст. 445.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (ч.1) от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ (в ред. Федерального закона от 30 сентября 2013 г. № 260-ФЗ) // СЗ РФ. – 1994. – № 32. – Ст. 3301.
3. Об оружии: Федеральный закон РФ от 13 дек. 1996 года № 150-ФЗ (в ред. Федерального закона от 2 июля 2013г. № 185-ФЗ) // СЗ РФ. – 1996. – № 51. – Ст. 5681.
4. Волянская Р.В. Особенности правового регулирования отдельных действий при обороте гражданского оружия / [Текст] Р. В. Волянская // Предпринимательское право. – 2007. – № 2.
5. Методические рекомендации по порядку обращения территориальных органов внутренних дел края с исковыми заявлениями в суды по вопросу прекращения права собственности владельцев на оружие. Главное управление Министерства внутренних дел Российской Федерации по Алтайскому краю.
6. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14 ноября 2002 г. № 138-ФЗ (в ред. Федерального закона от 21 октября 2013 г. № 272-ФЗ // СЗ РФ. – 2002. – № 46. – Ст. 4532.
7. О праве граждан Российской Федерации на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации: Закон Российской Федерации от 25 июня 1993 г. № 5242-1 (в ред. Федерального закона от 30 дек. 2012 г. № 313-ФЗ) // Ведомости Съезда народных депутатов и Верховного Совета Российской Федерации. – 1993. – № 32. – Ст.1227.
8. Налоговый кодекс Российской Федерации (ч. 2) от 5 августа 2000 г. № 117-ФЗ // СЗ РФ. – 2000. – № 32. – Ст. 3340.
9. О Государственной налоговой службе Российской Федерации: Указ Президента РФ от 31 декабря 1991 г. № 340 // Российская газета. – 13 января. – 1992.
10. Положения об учете, оценке и распоряжении имуществом, обращенным в собственность государства: утв. Постановлением Правительства РФ от 29 мая 2003 г. № 311 «О порядке учета, оценки и распоряжения имуществом, обращенным в собственность государства» // СЗ РФ. – 2003. – № 22. – Ст. 2171.