



О НЕКОТОРЫХ ВОПРОСАХ СОВЕРШЕНСТВОВАНИЯ ПРИНУДИТЕЛЬНОГО ИСПОЛНЕНИЯ СУДЕБНЫХ РЕШЕНИЙ

Б. СОСНА,

доктор права, доцент Европейского университета Молдовы и Комратского госуниверситета,
ведущий научный сотрудник ИЮПИ АНМ

SUMMARY

The submission analyzed issues of improving the enforcement of judgments.

The author examines the theoretical and practical provisions relating to some of the issues of improving the enforcement of judgments.

The most important thing is that in this case revealed some contradictions and conflicts in the legislation, as well as the proposed additions and changes in the rules governing the issues of improving the enforcement of judgments.

Keywords: judgment enforcement, the bailiff, the fee, the claimant, the expense, the writ of execution.

* * *

В представленном материале анализируются вопросы совершенствования принудительного исполнения судебных решений.

Автор рассматривает теоретические и практические положения, касающихся некоторых вопросов совершенствования принудительного исполнения судебных решений.

Самым важным является то, что при этом выявляются некоторые противоречия и коллизии в действующем законодательстве, а также предлагаются дополнения и изменения норм, регулирующих вопросы совершенствования принудительного исполнения судебных решений.

Ключевые слова: судебное решение, принудительное исполнение, судебный исполнитель, гонорар, взыскатель, расход, исполнительный лист.

Актуальность темы обусловлена тем, что законом РМ № 143 от 02.07.2010 года была утверждена Книга Первая. Исполнение судебных решений гражданского характера Исполнительного кодекса Республики Молдова (далее – ИК РМ) № 443-XV от 24.12.2004 года в новой редакции [1].

Вышеуказанный закон заменил действующую до его вступления в силу государственную систему принудительного исполнения судебных решений и других исполнительных документов на частную.

Изложение основных положений. Сущность государственной системы принудительного исполнения заключается в том, что принудительное исполнение осуществляют судебные исполнители, которые являются государственными служащими, получающими заработную плату от государства, и размер этой заработной платы не зависит от количества исполненных исполни-

тельных документов. Судебные исполнители – государственные служащие заинтересованы в предупреждении неисполнения должниками исполнительных документов. Во всяком случае, они явно не заинтересованы в росте случаев исполнения исполнительных документов, т.к. это увеличивает объем их работы, но не увеличивает размеры их заработка.

Сущность частной системы принудительного исполнения заключается в том, что публичную функцию – функцию принудительного исполнения исполняют судебные исполнители, в качестве которых выступают частные лица, осуществляющие профессиональную деятельность, обладая такими же властными полномочиями, как и государственные служащие. Деятельность этих частных лиц (судебных исполнителей), обладающих государственно-властными полномочиями, финансируется должниками, не

исполняющими исполнительные документы. Источниками дохода этих частных лиц (судебных исполнителей), обладающих государственно-властными полномочиями, являются гонорары судебных исполнителей и расходы по исполнению, которые судебные исполнители взыскивают с должников, не исполнивших в срок исполнительные документы.

Очевидно, что судебные исполнители, доходы которых зависят от неправомерных бездействий должников, не заинтересованы в профилактике этих неправомерных бездействий и в сокращении случаев неисполнения исполнительных документов.

При этом гонорары судебных исполнителей чрезмерно велики, что влечет существенное ухудшение материального положения должников, с которых, кроме взысканных судами в пользу взыскателей денежных сумм, взыскиваются гонорары и



расходы по исполнению в пользу судебных исполнителей.

В частности, согласно пункту а) части (2) ст. 38 ИК РМ по суммам, не превышающим 100000 леев, гонорар составляет 10 % от погашенной суммы. Во всех случаях, кроме взыскания периодических платежей и штрафов, гонорар должен составлять не менее 500 леев.

Для пенсионера с пенсией 900 леев в месяц такой гонорар будет тяжелым дополнительным бременем.

Вывод. Полагаем, что замена государственной системы принудительного исполнения на частную является серьезной ошибкой, которую следует исправить.

Цель данной статьи – обратить внимание на существенные недостатки действующей в Республике Молдова частной системы принудительного исполнения, неприемлемой для страны с весьма низким уровнем жизни большинства населения и высоким уровнем коррупции.

Перечень исполнительных документов, которые подлежат принудительному исполнению судебными исполнителями, установлен ст. 11 ИК РМ (в редакции закона РМ № 143 от 02.07.2010 года).

Согласно ст. 11 ИК РМ относятся к исполнительным документам и исполняются в соответствии с положениями настоящего кодекса:

а) исполнительные листы, выданные судебной инстанцией в соответствии с законом;

б) решения, вынесенные судебными инстанциями по административным делам, определения, приказы и решения, вынесенные судебными инстанциями по гражданским делам;

с) решения (определения) по делам о правонарушениях, в том числе вынесенные констатиру-

щими субъектами в соответствии с установленной законом компетенцией, и приговоры по уголовным делам в части взыскания штрафа, специальной конфискации, а также гражданского иска;

д) постановления об освобождении от уголовной ответственности с привлечением к ответственности за правонарушение в виде штрафа;

е) исполнительные листы, выданные на основании арбитражных решений;

ф) исполнительные листы, выданные на основании решений иностранных судебных инстанций и международных арбитражей, признанные и разрешенные к исполнению на территории Республики Молдова;

г) решения Конституционного суда о наложении штрафа;

h) определения судебного исполнителя;

и) решения Дисциплинарной коллегии Национального союза судебных исполнителей и Дисциплинарной коллегии Союза адвокатов о наложении дисциплинарных санкций денежного характера;

ж) постановления (решения) о применении санкций, принятые органами публичной власти и/или другими органами, наделенными в соответствии с законом функциями регламентирования и контроля;

к) нотариальные акты, наделенные исполнительной силой;

л) решения Европейского суда по правам человека, касающиеся суммы справедливого возмещения ущерба и компенсации других затрат, а также соглашения о дружественном урегулировании, заключенные сторонами;

м) решения об урегулировании, составленные Таможенной службой;

н) договоры о залоге движимого имущества при условии,

что залог может быть опротестован в порядке, установленном законом.

Наиболее распространенным исполнительным документом является исполнительный лист.

Согласно части (1) ст. 12 ИК РМ исполнительный лист выдается взыскателю по его заявлению первой инстанцией после обретения решением окончательного характера.

Согласно части (1) ст. 254 Гражданского процессуального кодекса Республики Молдова (далее – ГПК РМ) № 225-XV от 30.05.2003 года считаются окончательными судебные решения, вынесенные в первой инстанции, обжалованные в апелляционном порядке, после рассмотрения дела в апелляционной инстанции [2].

Предложение. Полагаем целесообразным изменить часть (1) ст. 12 ИК РМ, установив, что исполнительный лист выдается взыскателю по его заявлению судом первой инстанции после вступления решения суда в законную силу.

Это позволит избежать поворота принудительного исполнения, который производится в соответствии со ст. 157-160 ИК РМ.

Согласно части (1) ст. 157 ИК РМ в случае отмены решения, приведенного в исполнение, и вынесения после нового рассмотрения дела решения об отклонении иска полностью или частично либо определения о прекращении производства или об оставлении заявления без рассмотрения судебная инстанция по своей инициативе выносит решение о возврате ответчику (должнику) за счет истца (взыскателя) всего того, что было взыскано по отмененному решению, а также исполнительных расходов.



Согласно части (1) ст. 14 ИК РМ в исполнительном документе, выданном судебной инстанцией, должны содержаться:

а) наименование судебной инстанции, выдавшей исполнительный документ;

б) дело, по которому выдан исполнительный документ;

с) дата вынесения решения и его резолютивная часть (дословно);

д) дата обретения решением окончательного характера или указание о немедленном исполнении;

е) фамилия, имя, дата рождения или наименование должника и взыскателя, фискальный код, место жительства или местонахождение, банковские реквизиты;

ф) дата выдачи исполнительного документа;

г) отметка о принятых мерах по обеспечению иска;

h) отметка о разрешении принудительного проникновения судебного исполнителя в помещения, которые находятся во владении или собственности должника, в том числе в которых находится имущество должника;

и) другие указания – при необходимости.

Согласно части (1) ст. 15 ИК РМ исполнительный документ предъявляется к исполнению взыскателем.

Исключения из этого правила установлены частью (2) ст. 15 ИК РМ, согласно которой судебная инстанция по своей инициативе предъявляет к исполнению исполнительный лист по следующим делам:

а) о конфискации имущества;

б) о взыскании денежных сумм в доход государства;

с) о взыскании денежных сумм с государства, государственных и муниципальных предприятий, коммерческих обществ с преи-

мущественно государственным капиталом;

д) о взыскании алиментов;

е) о взыскании денежных сумм в счет возмещения вреда, причиненного нанесением телесных повреждений или иным повреждением здоровья, а также смертью, если возмещение осуществлялось в виде периодических денежных выплат;

¹⁾ о возмещении вреда, причиненного нарушением права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного решения в разумный срок;

²⁾ о возмещении ущерба, причиненного незаконными действиями органов уголовного преследования, прокуратуры и судебных инстанций;

³⁾ о восстановлении на работе и о взыскании средней заработной платы за весь период вынужденного отсутствия на работе;

г) о взыскании пособий по временной нетрудоспособности и иных выплат социального страхования, предусмотренных законом.

Согласно части (1) ст. 16 ИК РМ исполнительный лист может быть предъявлен к исполнению в течение трех лет после обретения судебным решением, на основании которого он был выдан, окончательного характера, если законом не предусмотрено иное.

Взыскатель вправе предъявить исполнительный лист любому судебному исполнителю, обладающему территориальной компетенцией, установленной ст. 30 ИК РМ в соответствии с частью (2) ст. 60 ИК РМ.

Взыскатель, как правило, обязан авансировать расходы по исполнению.

Согласно части (3) ст. 36 ИК РМ сторона, запрашивающая совершение акта судебного испол-

нителя или действия в рамках исполнительного производства, обязана авансировать оплату сборов за их совершение и необходимые в этих целях издержки исполнительного производства. По актам или действиям, о которых распорядился судебный исполнитель и которые он совершил по собственной инициативе, расходы авансируются взыскателем.

Исключение из этого правила установлено частью (7) ст. 37 ИК РМ, согласно которой освобождаются от обязательства авансирования сборов за совершение судебным исполнителем актов по собственной инициативе взыскатели по документам о:

а) взыскании алиментов;

б) взыскании денежных средств для возмещения ущерба, причиненного нанесением телесных повреждений, иным повреждением здоровья или смертью, если возмещение осуществляется в виде периодических денежных выплат;

с) восстановлении на работе;

д) взыскании пособия по временной нетрудоспособности и других выплат социального страхования, предусмотренных законом;

е) взыскании денежных средств в пользу государства и конфискации.

После получения исполнительного документа судебным исполнителем последний в соответствии со ст. 10 и 60 ИК РМ возбуждает исполнительный производственный процесс.

Согласно части (3) ст. 60 ИК РМ судебный исполнитель в 3-дневный срок со дня получения исполнительного документа выносит определение о возбуждении исполнительного производства и направляет его сторонам исполнительного производства не позднее чем в 3-днев-



ный срок со дня его вынесения с предложением об исполнении должником исполнительного документа в 15-дневный срок, без принятия действий по приведению в исполнение исполнительного документа. К определению о возбуждении исполнительного производства прилагается ведомость расчета расходов по исполнению, связанных с внесением платы за начало и архивирование исполнительного дела.

Если должник в течение 15-дневного срока, установленного частью (3) ст. 60 ИК РМ, добровольно исполнит исполнительный документ, судебный исполнитель вправе взыскать с должника гонорар в размере 50% от размеров, установленных ст. 38 ИК РМ, а также сборы за совершение актов судебного исполнителя в сумме 80 леев (20 леев за возбуждение исполнительного производства и 60 леев за архивирование исполнительного дела).

Согласно части (1) ст. 24 ИК РМ по заявлению взыскателя судебный исполнитель исчисляет проценты, пени и другие суммы, вытекающие из задержки исполнения, с учетом уровня инфляции и в соответствии с положениями статьи 619 Гражданского кодекса. Указанные суммы начисляются со дня обретения решением судебной инстанции окончательного характера или, в случае иных исполнительных документов, со дня наступления срока исполнения требования и до дня реального погашения содержащегося в любом из этих документов обязательства с включением в начисляемый период также срока приостановления исполнительного производства в соответствии с положениями ИК РМ.

Согласно части (1) ст. 619 Гражданского кодекса Республики Молдова (далее – ГК РМ) №

1107-XV от 06.06.2002 года на денежные обязательства на срок просрочки начисляются проценты. За просрочку начисляется 5 % сверх процентной ставки, предусмотренной статьей 585 ГК РМ, если законом или договором не предусмотрено иное. Доказательство нанесения меньшего ущерба допускается [3].

Согласно части (2) ст. 619 ГК РМ в случае совершения сделок без участия потребителя начисляются 9 % сверх процентной ставки, предусмотренной статьей 585, если законом или договором не предусмотрено иное. Доказательство нанесения меньшего ущерба не допускается.

Пеня может быть установлена законом или договором.

Необходимо учитывать, что часть (1) ст. 24 ИК РМ противоречит ст. 243 ГПК РМ, согласно которой при вынесении решения о взыскании денежной суммы судебная инстанция в резолютивной части указывает цифрами и прописью размер взыскиваемой денежной суммы и валюту, в которой она взыскивается, с процентами за просрочку, определенными в соответствии со статьей 619 ГК РМ, которые должны быть уплачены должником даже в случае его невиновности, если он не исполнит решение в 90-дневный срок со дня признания решения окончательным.

По смыслу части (1) ст. 24 ИК РМ проценты за задержку исполнения должны начисляться после полного погашения содержащегося в исполнительном документе обязательства.

Согласно части (5) ст. 145 ИК РМ суммы, начисленные судебным исполнителем в соответствии со статьей 24 ИК РМ, выплачиваются в последнюю очередь.

Очереди требований установ-

лены частями (2)-(4) ст. 145 ИК РМ, где указано: «К первой очереди относятся требования по:

- a) выплате алиментов;
- b) выплатам, вытекающим из трудовых правоотношений;
- c) возмещению вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья, а также в связи с потерей кормильца;
- d) возмещению ущерба, причиненного преступлением или правонарушением физическим лицам;
- e) взносам обязательного государственного социального страхования. Ко второй очереди относятся требования по:

a) налогам, сборам и другим платежам в национальный публичный бюджет;

b) государственным пошлинам, штрафам, пеням, причитающимся национальному публичному бюджету;

c) возмещению ущерба, причиненного преступлением или правонарушением юридическим лицам, а также объединениям и обществам, не являющимся юридическими лицами, однако имеющим собственные органы управления;

d) выплатам по авторскому и смежным правам;

e) расходам на юридическую помощь

В третью очередь удовлетворяются все остальные требования».

Согласно частям (1) и (2) ст. 146 ИК РМ расходы по исполнению возмещаются в преимущественном порядке до удовлетворения всех требований. Обеспеченные залогом или ипотекой требования, установленные в отношении реализованного имущества, выплачиваются из вырученной суммы в преимущественном порядке до удовлетворения остальных требований.



Предложение. Часть (1) ст. 146 ИК РМ, по нашему мнению, следует изменить, установив, что расходы по исполнению возмещаются в первую очередь.

Размеры гонораров судебных исполнителей установлены ст. 38 ИК РМ и Приложением к ИК РМ – размер гонорара судебных исполнителей за исполнение исполнительных документов неденежного характера.

Статья 38 ИК РМ гласит: «Если законом не предусмотрено иное, гонорар судебного исполнителя взыскивается с должника на основании вынесенного судебным исполнителем определения во всех случаях полного или частичного погашения обязательства, установленного в исполнительном документе, или прекращения исполнительного производства.

Для исполнительных документов денежного характера гонорар судебного исполнителя рассчитывается в процентном отношении к сумме погашенного долга следующим образом:

а) по суммам, не превышающим 100000 леев, гонорар составляет 10 % от погашенной суммы. Во всех случаях, за исключением исполнительных документов о взыскании периодических платежей и штрафов, гонорар должен составлять не менее 500 леев. В случае исполнительных документов о взыскании штрафов гонорар должен составлять не менее 200 леев;

б) по суммам от 100001 лея до 300000 леев гонорар составляет 10000 леев плюс 5 % от суммы, превышающей 100001 лей;

в) по суммам, превышающим 300000 леев, гонорар составляет 20000 леев плюс 3 % от сумм, превышающих 300000 леев, при этом он не может быть более 300000 леев.

Размер гонорара за испол-

нительные документы неденежного характера устанавливается в соответствии с приложением к настоящему кодексу. В случае прекращения исполнительного производства по иным, чем предусмотренные в части (1), основаниям, выплата гонорара производится следующим образом:

а) в случае, предусмотренном в пункте б) статьи 83, гонорар выплачивается должником с применением коэффициента 0,7 к обычному размеру гонорара;

б) в случае, предусмотренном в пункте е) статьи 83, гонорар выплачивается взыскателем;

с) в случае смерти взыскателя, признания его безвестно отсутствующим или объявления его умершим, когда требование не допускает правопреемства, гонорар выплачивается должником исходя из размера долгового обязательства;

д) в случае смерти должника, признания его безвестно отсутствующим или объявления его умершим, когда обязательство не может перейти к правопреемникам должника, гонорар выплачивается правопреемниками исходя из размера долгового обязательства;

е) в случае, предусмотренном в пункте г) статьи 83, гонорар выплачивается взыскателем исходя из размера требования;

ф) в случае исполнения исполнительного документа в срок, предусмотренный частью (3) статьи 60, гонорар выплачивается должником в размере 50 % от его обычного размера.

Судебные исполнители могут вести переговоры со взыскателем о полной или частичной выплате гонорара авансом, однако не вправе обуславливать принятие к исполнению исполнительных документов авансовой выплатой гонорара».

Согласно части (3¹) ст. 60 ИК РМ в случае отказа должника от исполнения исполнительного документа в срок, указанный в части (3) ст. 60 ИК РМ, судебный исполнитель продолжает исполнительное производство, направив сторонам соответствующее определение с приложением к нему ведомости расчета иных расходов по исполнению и с отметкой о том, что сумма расходов, подлежащая взысканию с должника, определяется впоследствии в соответствии с законом, а должнику направляется также заверенная судебным исполнителем копия исполнительного документа.

Приложение к ИК РМ - Размер гонорара судебных исполнителей за исполнение исполнительных документов неденежного характера состоит из 10 пунктов, в которых указаны размеры гонорара от 100 до 300 условных единиц. Одна условная единица составляет 20 леев.

В частности, размер гонорара за исполнение решения суда о выселении составляет 200 условных единиц для физических лиц и 300 условных единиц для юридических лиц.

Размер гонорара судебного исполнителя за исполнение исполнительного документа о выполнении должником некоторых обязательных действий, связанных с передачей недвижимого имущества, составляет 100 условных единиц плюс 1 % от стоимости переданного имущества (за каждую вещь) для физического лица и 200 условных единиц плюс 1 % от стоимости переданного имущества (за каждую вещь) для юридического лица.

Исполнение решений о выселении производится в соответствии со ст. 147-151 ИК РМ.

Нельзя не обратить внимания



на ст. 89 ИК РМ, в которой содержится перечень имущества должника, на которое не может быть обращено взыскание.

Согласно ст. 89 ИК РМ не обращается взыскание на:

1) имущество, необходимое должнику–физическому лицу и членам его семьи сугубо для личного пользования или использования в быту:

а) одежду – на каждое лицо: одно зимнее пальто, одно демисезонное пальто, один зимний и один летний костюм (для мужчин), два летних и два зимних платья или костюма (для женщин), одна шляпа и одна зимняя шапка, два летних и два зимних платка (для женщин), другая одежда, длительное время находившаяся в употреблении и не представляющая ценности;

б) обувь, белье, постельные принадлежности, кроме предметов, сделанных из драгоценных материалов, а также предметов, имеющих художественную ценность;

в) все детские принадлежности;

г) мебель – по одной кровати и одному стулу на каждое лицо, один стол, один шкаф на семью;

д) семейные иконы и портреты, обручальные кольца;

е) ордена, медали, другие отличительные знаки, которыми награждены должник или члены его семьи;

ж) вещи (в том числе пособия и книги), необходимые должнику для дальнейшего осуществления профессиональной деятельности;

з) специальные транспортные средства для инвалидов и вещи, необходимые инвалидам и больным и предназначенные для ухода за ними;

и) продукты питания в количестве, необходимом для должника и членов его семьи в течение трех месяцев;

й) топливо, необходимое для приготовления пищи и отопления жилища семьи в холодное время года;

к) семена сельскохозяйственных культур, необходимые для проведения посева и посадки;

л) корм для скота, на который не обращалось взыскание, необходимый до сбора новых кормов или, в зависимости от обстоятельств, до выгона на пастбища;

м) скоропортящуюся сельскохозяйственную продукцию – в соответствии с перечнем, утвержденным Правительством;

н) имущество, относящееся к публичной сфере государства или административно-территориальных единиц;

о) иное имущество, на которое согласно закону не может быть обращено взыскание.

Статья 89 ИК РМ противоречит принципу гуманизма, установленному ст. 5 ИК РМ, согласно которой порядок и условия приведения исполнительных документов в исполнение устанавливаются на основе принципа соблюдения прав человека и не могут иметь целью причинение физических и нравственных страданий или материального ущерба.

Применение ст. 89 ИК РМ позволяет лишать жилых помещений не только малоимущих граждан, не сумевших отплатить долги, но и их несовершеннолетних детей.

Предложение. Поэтому, по нашему мнению, ст. 89 ИК РМ должна быть дополнена словами: «жилое помещение (его часть), если для гражданина – должника и членов его семьи, совместно проживающих в принадлежащем помещении, оно является единственным пригодным для постоянного проживания помещением, предметы обычной домашней обстановки

и обихода (один холодильник на семью, один телевизор на семью и т.п.).

Для сравнения отмечаем, что часть 1 ст. 446 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации (далее – ГПК РФ), содержащая перечень имущества, на которое не может быть обращено взыскание по исполнительным документам, гласит: «Взыскание по исполнительным документам не может быть обращено на следующее имущество, принадлежащее гражданину-должнику на праве собственности:

жилое помещение (его части), если для гражданина-должника и членов его семьи, совместно проживающих в принадлежащем помещении, оно является единственным пригодным для постоянного проживания помещением, за исключением указанного в настоящем абзаце имущества, если оно является предметом ипотеки и на него в соответствии с законодательством об ипотеке может быть обращено взыскание;

земельные участки, на которых расположены объекты, указанные в абзаце втором настоящей части, за исключением указанного в настоящем абзаце имущества, если оно является предметом ипотеки и на него в соответствии с законодательством об ипотеке может быть обращено взыскание;

предметы обычной домашней обстановки и обихода, вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и другие), за исключением драгоценностей и других предметов роскоши;

имущество, необходимое для профессиональных занятий гражданина-должника, за исключением предметов, стоимость которых превышает установленные федеральным законом минимальных размеров оплаты труда;



используемые для целей, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, племенной, молочный и рабочий скот, олени, кролики, птица, пчелы, корма, необходимые для их содержания до выгона на пастбища (выезда на пасеку), а также хозяйственные строения и сооружения, необходимые для их содержания;

семена, необходимые для очередного посева;

продукты питания и деньги на общую сумму не менее установленной величины прожиточного минимума самого гражданина-должника и лиц, находящихся на его иждивении;

топливо, необходимое семье гражданина-должника для приготовления своей ежедневной пищи и отопления в течение отопительного сезона своего жилого помещения;

средства транспорта и другое необходимое гражданину-должнику в связи с его инвалидностью имущество;

призы, государственные награды, почетные и памятные знаки, которыми награжден гражданин-должник».

Конституционный суд Российской Федерации признал, что часть (1) ст. 446 ГПК РФ соответствует Конституции Российской Федерации, что к конституционно защищаемым ценностям относятся достойная жизнь и свободное развитие человека [4].

Исполнительные акты, составленные судебным исполнителем, могут быть обжалованы в соответствии со ст. 161-164 ИК РМ.

Согласно части (1) ст. 65 ИК РМ при осуществлении своих функций и обязанностей, связанных с исполнением исполнительных документов, судебный исполнитель выносит определения, составляет протоколы и

оформляет другие процессуальные акты.

Согласно части (1) ст. 66 ИК РМ возбуждение, отсрочка, приостановление и прекращение принудительного исполнения, выдача или распределение сумм, полученных в результате исполнения, применение и отмена мер по обеспечению исполнения, а также другие предусмотренные законом меры осуществляются судебным исполнителем путем вынесения определения, содержащего:

а) дату и место вынесения определения и номер исполнительного производства;

б) имя судебного исполнителя и юридический адрес его бюро;

в) исполнительное производство, по которому выносится определение;

г) вопрос, по которому выносится определение;

д) основания вынесения определения и закон, примененный при вынесении определения;

е) постановление судебного исполнителя;

ж) порядок и срок обжалования определения;

з) подпись и печать судебного исполнителя.

Согласно части (1) ст. 16 ИК РМ исполнительный лист может быть предъявлен к исполнению в течение трех лет после обретенного судебным решением, на основании которого он был выдан, окончательного характера, если законом не предусмотрено иное.

Частью (1) ст. 16 ИК РМ установлен 6-месячный пресекательный, или преклюзивный срок на обжалование актов, составленных судебным исполнителем. Истечение этого срока, независимо от причин его истечения (нарушение ИК судебным исполнителем, болезнь участника исполнительного производства и т.д.)

погашает право на обжалование незаконного акта, составленного судебным исполнителем, и тем самым фактически узаконивает незаконный акт.

Указанный 6-месячный срок, установленный последним, вторым по счету предложением части (1) ст. 161 ИК РМ, нарушает установленное ст. 5 ГПК РМ право на свободный доступ к правосудию, а также право на справедливое судебное разбирательство в разумный срок, гарантированное пунктом 1 ст. 6 Конвенции о защите прав человека и основных свобод от 4 ноября 1950 года, которая ратифицирована постановлением Парламента РМ № 1298-ХІІІ от 24.07.1997 года [5].

Статья 5 ГПК РМ гласит: «Всякое заинтересованное лицо вправе в установленном законом порядке обратиться в судебную инстанцию за защитой нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов.

Ни одному лицу не может быть отказано в судебной защите по мотивам отсутствия законодательства, несовершеннолетия, противоречивости или неясности действующего законодательства.

Отказ одной из сторон от права обращения в суд путем предварительного заключения соглашения не имеет юридических последствий, за исключением случаев заключения в соответствии с законом арбитражного соглашения».

Пункт 1 Конвенции о защите прав человека и основных свобод гласит: «Каждый имеет право при определении его гражданских прав и обязанностей или при рассмотрении любого уголовного обвинения, предъявленного ему, на справедливое публичное разбирательство дела в разумный срок независимым и беспристрастным судом, соз-



данным на основании закона. Судебное решение объявляется публично, однако пресса и публика могут не допускаться на все судебное разбирательство или его часть по соображениям морали, общественного порядка или национальной безопасности в демократическом обществе, а также если это требуется в интересах несовершеннолетних или для защиты частной жизни сторон, или - в той мере, в какой это, по мнению суда, совершенно необходимо - при особых обстоятельствах, когда гласность нарушила бы интересы правосудия».

Предложение. По нашему мнению, последнее предложение части 1 ст. 161 ИК РМ, устанавливающее 6-месячный пресекательный срок, следует отменить.

Согласно части (2) ст. 161 ИК РМ заявление об обжаловании исполнительных актов подается в судебную инстанцию, в округе которой расположено бюро судебного исполнителя, или, в случае мун. Кишинэу, – в судебную инстанцию, в округе которой территориальной палатой судебных исполнителей установлена территориальная компетенция судебного исполнителя.

Статья 30 ИК РМ гласит: «Судебный исполнитель может предпринимать меры по принудительному исполнению только в округе территориальной палаты судебных исполнителей, на территории которого находится его бюро.

В отступление от положений части (1):

а) в случае выполнения мер по обеспечению иска или в случае, когда исполнение осуществляется путем обращения взыскания на транспортные средства, денежные средства на счета должника, ценные бумаги или долю участия должника в уставном капитале, территориальная

компетенция судебного исполнителя распространяется на всю территорию страны;

б) в случае исполнения исполнительных документов путем обращения взыскания на заработную плату или другие доходы должника полномочия по исполнению принадлежат судебному исполнителю, в территориальной компетенции которого, установленной территориальной палатой судебных исполнителей, находится местонахождение учреждения (организации), обеспечивающей доход должнику.

Исполнительные документы по делам, предусмотренным в части (2) статьи 15 настоящего кодекса, за исключением предусмотренных в пункте с), предъявляются к исполнению судебному исполнителю, в территориальной компетенции которого, установленной территориальной палатой судебных исполнителей, находится место жительства или местонахождение должника.

Исполнительные документы по делам, предусмотренным в пункте с) части (2) статьи 15 настоящего кодекса, передаются судебной инстанцией по собственной инициативе к исполнению судебному исполнителю, указанному взыскателем в заявлении о выдаче исполнительного листа».

Часть (3) ст. 161 ИК РМ освобождает заявления об обжаловании исполнительных актов судебного исполнителя от оплаты государственной пошлины.

Согласно части (1) ст. 162 ИК РМ исполнительные акты, составленные судебным исполнителем, могут быть обжалованы участниками исполнительного производства в 15-дневный срок со дня совершения действия или отказа совершить определенные действия, если законом не пред-

усмотрено иное. Третьи лица, не принимавшие участия в исполнительном производстве, могут обжаловать исполнительные акты, составленные судебным исполнителем, в 15-дневный срок со дня, когда они узнали или должны были узнать о них.

Часть (1) ст. 162 ИК РМ противоречит части (2) ст. 66 ИК РМ, согласно которой определение судебного исполнителя является обязательным для исполнения по праву с момента его вынесения и в 10-дневный срок со дня сообщения может быть обжаловано в судебную инстанцию по месту нахождения бюро судебного исполнителя или, в случае мун. Кишинэу, – в судебную инстанцию, в территориальном округе которой установлена территориальная палатой судебных исполнителей территориальная компетенция судебного исполнителя, если законом не предусмотрено иное. Обжалование определений судебного исполнителя не может служить основанием для приостановления исполнения, за исключением случаев, предусмотренных ИК РМ.

Вывод. Это противоречие должен устранить Парламент РМ.

Согласно части (2) ст. 162 ИК РМ лицо может восстановить срок обжалования в соответствии с положениями ГПК РМ. Срок обжалования не может быть восстановлен лицом, если со дня вынесения или отказа в вынесении решения по обжалуемому акту прошло более 6 месяцев.

Пропущенный срок может быть восстановлен в соответствии с частями (1)-(4) ст. 116 ГПК РМ.

Лицам, которые по обоснованным причинам не совершили процессуальное действие в срок, пропущенный срок может быть



восстановлен судебной инстанцией.

Заявление о восстановлении пропущенного срока подается в судебную инстанцию, в которой надлежало совершить процессуальное действие, и рассматривается в судебном заседании. Участники процесса извещаются о месте, дате и времени проведения судебного заседания, однако их неявка не препятствует рассмотрению вопроса о восстановлении пропущенного срока.

К заявлению о восстановлении пропущенного срока прилагаются доказательства, свидетельствующие о невозможности совершения действия. Одновременно должно быть совершено соответствующее процессуальное действие (подано заявление, представлены соответствующие документы и т.д.), в отношении которого пропущен срок.

Решение о восстановлении пропущенного срока может быть принято только в случае, если сторона подала заявление не позднее 30 дней со дня, когда узнала или должна была узнать о прекращении причин, обусловивших превышение процессуального срока.

Предложение. Последнее, второе по счету предложение части (2) ст. 162 ИК РМ, устанавливающее 6-месячный пресекательный срок, по нашему мнению, следует отменить как нарушающее право на свободный доступ к правосудию.

Согласно части (1) ст. 163 ИК РМ претензии по заявлению об обжаловании исполнительных актов, составленных судебным исполнителем, предъявляются к взыскателю или должнику. Заявление рассматривается судебной инстанцией (включая вышестоящую судебную инстанцию) в порядке, предусмотренном ГПК РМ, в срок не более 30 дней. Су-

дебный исполнитель может быть приглашен для дачи объяснений по поводу обжалуемых актов.

Предложение. Часть (1) ст. 163 ИК РМ, по нашему мнению, следует изменить, установив, что претензии предъявляются к судебному исполнителю, т.к. предметом обжалования является именно акт, составленный судебным исполнителем, а не действие другой стороны исполнительного производства.

Согласно части (4) ст. 163 ИК РМ решение судебной инстанции, рассмотревшей дело по существу, может быть обжаловано в кассационном порядке.

Решение суда, вынесенное по заявлению об обжаловании акта судебного исполнителя, может быть обжаловано в кассационном порядке в соответствии со ст. 423-428 ГПК РМ.

Согласно части (3) ст. 426 ГПК РМ кассационная жалоба на определение рассматривается в трехмесячный срок составом из трех судей на основании дела и материалов, приложенных к жалобе, без рассмотрения вопроса о допустимости и без участия сторон.

Согласно ст. 427 ГПК РМ рассмотрев кассационную жалобу на определение, кассационная инстанция вправе:

а) отклонить кассационную жалобу и оставить определение без изменения;

б) удовлетворить кассационную жалобу, отменить определение полностью или частично и возратить дело на новое рассмотрение;

в) удовлетворить кассационную жалобу, отменить определение полностью или частично и своим определением решить вопрос по существу.

Предложение. По нашему мнению, часть (4) ст. 163 ИК РМ, устанавливающую касса-

ционный, а не апелляционный порядок обжалования решений, вынесенных по заявлениям об обжаловании актов судебного исполнителя, следует изменить. Жалобы на эти решения должны рассматриваться также как и жалобы на все другие решения судов первой инстанции в апелляционном порядке в соответствии со ст. 357, 358, 360-390, 393, 394, 396 ГПК РМ с участием сторон. Некорректно, что жалобы на эти решения рассматриваются как жалобы на определения.

Согласно части (2) ст. 163 ИК РМ в случае обжалования акта, составленного судебным исполнителем, бремя доказывания ложится на истца.

Предложение. По нашему мнению, часть (2) ст. 163 ИК РМ следует изменить, возложив бремя доказывания законности акта, составленного судебным исполнителем, на судебного исполнителя.

Литература:

1. Официальный монитор РМ № 214-220 от 05.11.2010 г.
2. Официальный монитор РМ № 130-134 от 21.06.2013 г.
3. Официальный монитор РМ № 82-86 от 22.06.2002 г.
4. Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный), под общей ред. Тумановой Л.В., Москва, 2014 г., стр. 938-940
5. Официальный монитор РМ № 54-55 от 21.08.1997 г.