

Номинация «Лучшие работы зарубежных авторов»
(1-е место)

**Сравнительный анализ
частной и государственной системы принудительного исполнения
на примере Республики Молдова и Российской Федерации¹**

Е. ИЛЬИНСКАЯ,
докторант

Института правовых и политических исследований Академии наук Республики Молдова

Научный руководитель:
старший преподаватель
кафедры судебного права юридического факультета
Иркутского государственного университета
А.А. Гавриленко

Введение

В 2010 году в Республике Молдова была проведена реформа системы принудительного исполнения исполнительных документов, в результате которой государственная система принудительного исполнения была заменена на частную.

Законом Республики Молдова от 02.07.2010 № 143 «О внесении изменений и дополнения в Исполнительный кодекс Республики Молдова № 443-XV от 24 декабря 2004 года» книга первая «Исполнение решений гражданского характера» Исполнительного кодекса РМ [19] (далее — ИК РМ) была изложена в новой редакции. В соответствии с этим законом принудительное исполнение исполнительных документов было возложено на судебных исполнителей, выступающих в качестве частных лиц. При этом размер вознаграждения судебного исполнителя за исполнение одного исполнительного документа не был ограничен. В результате отдельные судебные исполнители получили гонорары, превышающие 1 млн леев. Впоследствии Законом РМ от 27.03.2014 № 42, вступившим в силу 9 мая 2014 г., размер гонорара судебного исполнителя был ограничен суммой 300 тыс. леев.

Законом РМ от 21.04.2011 № 87 «О возмещении государством вреда, причиненного нарушением права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного решения в разумный срок» реформа системы принудительного исполнения была завершена, причем этот закон фактически исключил из юрисдикции Европейского суда по правам человека жалобы на нарушение права на справедливое судебное разбирательство в разумный срок.

Практика применения системы частного исполнения судебных решений выявила ее многочисленные существенные недостатки, способствующие нарушению прав должников и злоупотреблениям судебных исполнителей, выступающих в качестве частных лиц.

Цель данной работы — показать недостатки частной системы принудительного исполнения исполнительных документов, основанной на исполнении чисто публичной функции частными лицами, и неприемлемость частной системы принудительного исполнения для стран с невысоким уровнем доходов населения, а также внести предложения по устранению этих недостатков, подрывающих автори-

¹ Работа публикуется в сокращении.

тет судебной системы Республики Молдова.

В работе также анализируются достоинства государственной системы принудительного исполнения, действующей в Российской Федерации, и ее отдельные недостатки и вносятся предложения по устранению последних.

Нельзя не отметить, что некоторые российские ученые считают необходимым узаконить в Российской Федерации деятельность коллекторов — частных лиц, которые взыскивают просроченные долги, полагая, что это будет способствовать более эффективному исполнению исполнительных документов. Представляется, что данная точка зрения ошибочна, так как коллекторы, действуя законными методами, вряд ли смогут обеспечить более эффективное исполнение исполнительных документов, чем судебные приставы-исполнители, наделенные более широкими полномочиями, чем коллекторы. По этой причине полагаем необходимым либо запретить деятельность коллекторов, либо принять закон, четко устанавливающий их права и обязанности, а также ответственность за нарушение закона и прав должников и взыскателей.

Глава 1. Понятие и виды систем принудительного исполнения. Элементы системы принудительного исполнения

1.1. *Понятие и виды систем принудительного исполнения.* Система принудительного исполнения представляет собой совокупность правовых норм, регулирующих порядок выдачи и предъявления к исполнению исполнительных документов, порядок их исполнения, а также ответственность за неисполнение исполнительных документов. С этой точки зрения система принудительного исполнения рассматривается как отдельная отрасль права — исполнительное право.

В зависимости от источника финансирования системы принудительного исполнения подразделяются на государственные (бюджетные), частные и смешанные.

Существует несколько классификаций систем принудительного исполнения. Профессор Б. Хесс подразделяет системы принудительного исполнения на центра-

лизованные и децентрализованные, а органы принудительного исполнения — на ориентированные на исполнение судебными исполнителями, судебно-ориентированные, смешанные и административные [32, с. 57—62].

Представляется, что данная классификация не имеет практического значения, так как не отражает существенные черты исполнительных систем.

Наибольшее практическое значение имеет классификация систем принудительного исполнения по способу организации профессии лица, осуществляющего принудительное исполнение, а также по возможности участия в принудительном исполнении негосударственных организаций и частных лиц. На основе этих критериев системы принудительного исполнения подразделяются на публично-правовую (бюджетную); частноправовую (внебюджетную) и публично-правовую с элементами частноправовой (смешанную).

Публично-правовая система принудительного исполнения сформировалась в СССР и характеризовалась тем, что и судебный исполнитель, и все сотрудники организаций, участвовавшие в принудительном исполнении, состояли на государственной службе [33, с. 465—504].

Публично-правовая, или государственная, система принудительного исполнения характеризуется тем, что принудительное исполнение осуществляется государственными служащими, финансируемыми из государственного бюджета, и взыскатели не несут никаких расходов по исполнению исполнительных документов.

Государственная система принудительного исполнения действует в Российской Федерации, Северной Корее и на Кубе. [33, с. 465—504].

Для частной системы принудительного исполнения характерно то, что чисто публичная функция принудительного исполнения возлагается на частное лицо, действующее на основании лицензии. Это лицо самостоятельно организует свою деятельность по принудительному исполнению и несет ответственность за результаты такой деятельности.

Источником дохода лица, осуществляющего принудительное исполнение, является гонорар, взыскиваемый с должника; помимо гонорара должник обязан оплатить расходы по исполнению исполнительного документа. Таким образом, гонорар представляет собой, с одной стороны, оплату труда лица, осуществляющего принудительное исполнение, а с другой — санкцию за неисполнение исполнительного документа, применяемую к должнику.

Частные лица, осуществляющие принудительное исполнение, не заинтересованы материально в добровольном исполнении исполнительных документов, ибо источником их доходов является неправомерное поведение должников.

Частная система освобождает государство от расходов по принудительному исполнению и от ответственности за неисполнение исполнительных документов.

Частные системы принудительного исполнения действуют в Бельгии, Италии, Греции, Нидерландах, Франции.

Смешанные системы принудительного исполнения применяются в Дании, ФРГ, Финляндии, Швеции.

В Республике Казахстан также применяется смешанная система принудительного исполнения: согласно Закону Республики Казахстан от 02.04.2010 № 261-IV «Об исполнительном производстве и статусе судебных исполнителей» функции по принудительному исполнению исполнительных документов возлагаются как на государственных, так и на частных судебных исполнителей. Ответственность за обязательное и своевременное исполнение исполнительных документов возлагается на Комитет по исполнению судебных актов Министерства юстиции Республики Казахстан [1, с. 11—21]. Частные судебные исполнители в Республике Казахстан действуют под контролем Республиканской коллегии частных судебных исполнителей. Налоговая служба Республики Казахстан контролирует соблюдение частными судебными исполнителями налогового законодательства.

Представляется, что система принудительного исполнения Республики Казахстан является более эффективной и спра-

ведливой, чем частная система принудительного исполнения, так как позволяет взыскателю поручить принудительное исполнение государственному или частному судебному исполнителю. При этом государственные судебные исполнители заинтересованы в добровольном исполнении исполнительных документов, что способствует ускорению исполнения и не ущемляет права взыскателей. Частные судебные исполнители, напротив, не заинтересованы в добровольном исполнении исполнительных документов, так как добровольное исполнение влечет уменьшение их гонораров.

1.2. *Элементы системы принудительного исполнения.* Исполнительные документы. Исполнительным документом является выданный судебным или иным уполномоченным органом документ, обязывающий должника уплатить взыскателю определенную денежную сумму, или передать определенное имущество, или совершить действие неимущественного характера (восстановить работника на прежней работе, выселиться из жилого помещения или освободить нежилое помещение).

Примерный перечень исполнительных документов содержится в ст. 11 ИК РМ и в ч. 1 ст. 12 Федерального закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» [31] (далее — Закон об исполнительном производстве).

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

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;

в) решения (определения) по делам о правонарушениях, в том числе вынесенные констатирующими субъектами в соответствии с установленной законом компетенцией, и приговоры по уголовным делам в части взыскания штрафа,

специальной конфискации, а также гражданского иска;

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

e) исполнительные листы, выданные на основании арбитражных решений;

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

g) решения Конституционного суда РМ о наложении штрафа;

h) определения судебного исполнителя;

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

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

k) нотариальные акты, наделенные исполнительной силой;

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

m) решения об урегулировании, составленные Таможенной службой РМ¹.

Чаще всего применяются следующие исполнительные документы: исполнительные листы; решения судов по административным делам, вынесенные в соответствии с Законом РМ от 10.02.2000 № 793-XIV «Об административном суде» [9]; судебные приказы; решения внесудебных и судебных органов о применении штрафов за правонарушения, вынесенные в соответствии с Кодексом РМ о правонарушениях от 24.10.2008 № 218-XVI [20] (далее — КоП РМ); определения су-

дебных исполнителей о начислении процентов за просрочку исполнения денежных обязательств, которые предусмотрены ст. 619 Гражданского кодекса РМ от 06.06.2002 № 1107-XV [2] (далее — ГК РМ) о начислении гонорара.

Исполнительные листы выдаются судами после обретения решениями суда окончательного характера. Согласно ч. 1 ст. 254 Гражданского процессуального кодекса РМ от 30.05.2003 № 225-XV [4] (далее — ГПК РМ) считаются окончательными судебные решения, вынесенные в первой инстанции и обжалованные в апелляционном порядке после рассмотрения дела в апелляционной инстанции.

Следует учесть, что исполнительные листы выдаются только судами первой инстанции. Даже в том случае, если суд первой инстанции отказал в иске, а апелляционная инстанция отменила решение суда первой инстанции и вынесла новое решение об удовлетворении иска, исполнительный лист выдается судом первой инстанции.

Представляется, что ст. 12 ИК РМ, позволяющая выдавать исполнительные листы после обретения решением суда окончательного характера, следует изменить, установив, что исполнительный лист выдается после вступления решения суда в законную силу. Принудительное исполнение только вступивших в законную силу судебных решений позволит предотвратить нарушение прав должников и сделает ненужным поворот принудительного исполнения судебных решений.

Вступившие в законную силу решения суда, вынесенные в соответствии с Законом РМ «Об административном суде», считаются исполнительными листами и подлежат принудительному исполнению в порядке, установленном ИК РМ и Законом РМ «Об административном суде».

Судебные приказы выдаются судами в порядке, установленном статьями 344—354 ГПК РМ. Статья 345 ГПК РМ содержит исчерпывающий перечень оснований для выдачи судебных приказов, который

¹ Здесь и далее буквенная нумерация соответствует нумерации в нормативных документах Республики Молдова.

не подлежит расширительному толкованию.

Штрафы за правонарушения налагаются внесудебными органами или судами первой инстанции в соответствии с КоП РМ. Вступившие в законную силу решения этих органов о применении административных наказаний подлежат принудительному исполнению согласно ИК РМ и КоП РМ.

Принудительному исполнению подлежат и определения судебного исполнителя. Согласно ч. 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 ст. 619 ГК РМ. Указанные суммы начисляются со дня обретения решением судебной инстанции окончательного характера или — в случае исполнения 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.

Представляется, что ст. 24 ИК РМ следует отменить, так как предусмотренные ст. 619 ГК РМ проценты за просрочку исполнения денежных обязательств должны взыскиваться на основании судебных решений, а не определений судебных исполнителей, на которых не должна возлагаться судебная функция.

Статья 24 ИК РМ позволяет судебному исполнителю совмещать функции судебной и исполнительной власти. Кроме того, вопрос о взыскании процентов за неисполнение решения суда денежного характера разрешен в 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 ст. 619 ГК РМ, которые должны быть уплачены должником даже в случае его невиновности, если он не ис-

полнит решение в 90-дневный срок со дня признания решения окончательным.

За исполнение вынесенного определения судебный исполнитель взыщет с должника еще один гонорар, а также расходы по исполнению, предусмотренные ст. 37 ИК РМ. Согласно ч. 1 ст. 872 ГК РМ в случае невозврата заемщиком займа в установленный срок заимодавец вправе требовать уплаты процентов со всей суммы долга в размере, предусмотренном ст. 619 ГК РМ, если законом или договором не предусмотрено иное.

Согласно российскому законодательству перечень исполнительных документов содержится в ч. 1 ст. 12 Закона об исполнительном производстве, в соответствии с которым исполнительными документами, направляемыми (предъявляемыми) судебному приставу-исполнителю, являются:

- 1) исполнительные листы, выдаваемые судами общей юрисдикции и арбитражными судами на основании принимаемых ими судебных актов;
- 2) судебные приказы;
- 3) нотариально удостоверенные соглашения об уплате алиментов или их нотариально удостоверенные копии;
- 4) удостоверения, выдаваемые комиссиями по трудовым спорам;
- 4.1) акты Пенсионного фонда РФ и Фонда социального страхования РФ о взыскании денежных средств с должника-гражданина, зарегистрированного в установленном порядке в качестве индивидуального предпринимателя, без приложения документов, содержащих отметки банков или иных кредитных организаций, в случае, если должник вправе осуществлять предпринимательскую деятельность без открытия расчетного и иных счетов;
- 5) акты органов, осуществляющих контрольные функции, за исключением исполнительных документов, указанных в предыдущем пункте, о взыскании денежных средств с приложением документов, содержащих отметки банков или иных кредитных организаций, в которых открыты расчетные и иные счета должника, о полном или частичном неисполнении требований указанных органов в связи с

отсутствием на счетах должника денежных средств, достаточных для удовлетворения этих требований;

6) судебные акты, акты других органов и должностных лиц по делам об административных правонарушениях;

7) постановления судебного пристава-исполнителя;

8) акты других органов в случаях, предусмотренных федеральным законом;

9) исполнительная надпись нотариуса при наличии соглашения о внесудебном порядке обращения взыскания на заложенное имущество, заключенного в виде отдельного договора или включенного в договор о залоге;

10) запрос центрального органа, назначенного в Российской Федерации в целях обеспечения исполнения обязательств по международному договору Российской Федерации, о розыске ребенка, незаконно перемещенного в Российскую Федерацию или удерживаемого в Российской Федерации.

В Российской Федерации правосудие осуществляется судами общей юрисдикции и арбитражными судами, которые рассматривают споры между организациями. Поэтому исполнительные листы выдаются судами общей юрисдикции и арбитражными судами. Индивидуальные трудовые споры рассматриваются не только судами, но и комиссиями по трудовым спорам, поэтому решения этих комиссий также подлежат принудительному исполнению.

Участники исполнительного производства. Участниками исполнительного производства являются стороны, взыскатели — третьи лица, представители, специалисты, эксперты, переводчики, понятые, а сторонами исполнительного производства — взыскатели и должники.

В Республике Молдова, как уже отмечалось, исполнительное производство осуществляется судебными исполнителями, которые выступают в качестве частных лиц. Права и обязанности судебного исполнителя установлены статьями 22 и 24 ИК РМ и Законом РМ от 17.06.2010 № 113 «О судебных исполнителях» [15] (далее — Закон о судебных исполнителях).

Согласно ч. 1 ст. 22 ИК РМ судебный исполнитель вправе:

а) издавать процессуальные акты в пределах установленной законом компетенции;

б) вызывать должника и других участников исполнительного производства в свое бюро и по месту совершения исполнительных действий;

с) запрашивать и бесплатно получать на бумажном носителе и в режиме реального времени от центральных и местных органов публичной власти, учреждений (в том числе финансовых) и других организаций (независимо от вида собственности и организационно-правовой формы), являющихся держателями государственных регистров и сведений, относящихся к исполнительному производству, любую информацию, способствующую идентификации должника, его имущества и их местонахождения;

д) доводить до сведения компетентных органов и лиц констатированные факты неподчинения законным требованиям судебного исполнителя;

е) выдвигать законные требования физическим и юридическим лицам — сторонам исполнительного производства в целях совершения определенных исполнительных действий;

ф) входить с согласия должника или взрослых членов его семьи (а в случае отсутствия их согласия — при участии правоохранительных органов) в помещения, являющиеся местом жительства или местонахождением должника, а также в другие помещения и склады, принадлежащие должнику и находящиеся в его пользовании, и производить их осмотр;

г) начислять проценты, пени и другие выплаты, вытекающие из задержки выполнения обязательства, предусмотренного исполнительным документом;

h) оказывать помощь сторонам исполнительного производства и другим заявителям с разъяснением юридических последствий процессуальных актов;

и) осуществлять примирение сторон на досудебном этапе и в ходе исполнительного производства;

j) констатировать по запросу заинтересованного лица факты и фактические ситуации;

к) сообщать заинтересованной стороне по ее запросу процессуальные акты;

л) налагать арест на имущество, изымать, складировать, управлять и продавать имущество, на которое наложен арест в процессе исполнительного производства, а также осуществлять эти действия в отношении заложенного имущества;

м) осуществлять возмещение долгов по взаимному согласию;

н) применять обеспечительные меры в режиме реального времени;

о) выдавать копии актов, содержащихся в исполнительном деле, третьим лицам, не вовлеченным в исполнительное производство, только в установленном законом порядке и на основании письменного заявления;

р) получать в предусмотренном законом порядке гонорары и сборы за осуществленные виды деятельности;

q) обращать взыскание на денежные средства должника (как наличные, так и находящиеся на его банковских счетах) и на его доходы (заработную плату, пенсию, стипендию и иные доходы) и осуществлять контроль за правильностью исполнения его указаний, касающихся обращения взыскания на денежные средства и доходы должника;

г) налагать арест на счета должника и запрещать банковским учреждениям перечислять любые денежные суммы с этих счетов, а также запрашивать у банковского учреждения информацию об остатке денежных средств на счету должника на момент наложения ареста с немедленной и безоговорочной выдачей банковской выписки и информационной справки;

с) проверять в банковских учреждениях совершенные по банковским счетам должника операции;

z) обязывать банковские учреждения и налоговый орган информировать судебного пристава об открытии должником в будущем банковских счетов;

т) обращать взыскание на денежные средства и имущество должника, находящиеся у третьих лиц, в том числе в финансовых учреждениях;

т) изымать у должника предметы, указанные в исполнительном документе;

у) получать вовремя и безоговорочно поддержку со стороны правоохранительных органов, а также центральных отраслевых органов публичного управления и органов местного публичного управления;

в) запрещать государственным учреждениям, должностным лицам, физическим и юридическим лицам независимо от вида собственности и организационно-правовой формы осуществлять определенные действия в отношении должника или его имущества, включая приобретаемое в будущем имущество, которые могут послужить препятствием для исполнения, а также выдвигать подлежащие исполнению требования должностным лицам в целях эффективного исполнения исполнительного документа.

Основные права и обязанности сторон исполнительного производства установлены статьями 44 и 68 ИК РМ.

В соответствии со ст. 45 ИК РМ до истечения срока, установленного судебным исполнителем для реализации имущества, на которое имеют вещные права взыскатели должника, гарантированные ипотечными правами или залогом, таковые могут в соответствии с ИК РМ принять участие в принудительном исполнительном производстве, а после внесения или занесения сумм, полученных от реализации имущества, на счет судебного исполнителя могут участвовать в их распределении согласно положениям ИК РМ.

Стороны исполнительного производства могут осуществлять свои права как непосредственно, так и через представителей.

Участие в исполнительном производстве специалистов регулируется статьями 56 и 57 ИК РМ, экспертов — статьями 58 и 59, понятых — статьями 54 и 55.

В Российской Федерации принудительное исполнение осуществляет судебный пристав-исполнитель, который является государственным служащим. Согласно ч. 2 ст. 5 Закона об исполнительном производстве непосредственное осуществление функций по принудительному исполнению судебных актов, актов других органов и должностных лиц возлагается на судебных приставов-исполните-

лей структурных подразделений ФССП России и судебных приставов-исполнителей структурных подразделений территориальных органов ФССП России.

В соответствии с ч. 1 ст. 64 Закона об исполнительном производстве исполнительными действиями являются совершаемые судебным приставом-исполнителем действия, направленные на создание условий для применения мер принудительного исполнения, а равно на понуждение должника к полному, правильному и своевременному исполнению требований, содержащихся в исполнительном документе. Судебный пристав-исполнитель вправе совершать следующие исполнительные действия:

1) вызывать стороны исполнительного производства (их представителей), иных лиц в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации;

2) запрашивать необходимые сведения, в том числе персональные данные, у физических лиц, организаций и органов, находящихся на территории Российской Федерации, а также на территориях иностранных государств, в порядке, установленном международным договором Российской Федерации, получать от них объяснения, информацию, справки;

3) проводить проверку, в том числе проверку финансовых документов, по исполнению исполнительных документов;

4) давать физическим и юридическим лицам поручения по исполнению требований, содержащихся в исполнительных документах;

5) входить в нежилые помещения, занимаемые должником или другими лицами либо принадлежащие должнику или другим лицам, в целях исполнения исполнительных документов;

6) с разрешения в письменной форме старшего судебного пристава (а в случае исполнения исполнительного документа о вселении взыскателя или выселении должника — без указанного разрешения) входить без согласия должника в жилое помещение, занимаемое должником;

7) в целях обеспечения исполнения исполнительного документа накладывать арест на имущество, в том числе денежные средства и ценные бумаги, изымать указанное имущество, передавать арестованное и изъятое имущество на хранение;

8) в порядке и пределах, которые установлены Законом об исполнительном производстве, производить оценку имущества;

9) привлекать для оценки имущества специалистов, соответствующих требованиям законодательства Российской Федерации об оценочной деятельности;

10) производить розыск должника, его имущества, розыск ребенка самостоятельно или с привлечением органов внутренних дел;

11) запрашивать у сторон исполнительного производства необходимую информацию;

12) рассматривать заявления и ходатайства сторон исполнительного производства и других лиц, участвующих в исполнительном производстве;

13) взыскивать исполнительский сбор;

14) обращаться в орган, осуществляющий государственную регистрацию прав на имущество и сделок с ним для проведения регистрации на имя должника принадлежащего ему имущества в случаях и порядке, которые установлены Законом об исполнительном производстве;

15) устанавливать временные ограничения на выезд должника из Российской Федерации¹;

16) проводить проверку правильности удержания и перечисления денежных средств по судебному акту, акту другого органа или должностного лица, а также правильности списания с лицевого счета должника в системе ведения реестра и счетах депо в депозитариях, открытых профессиональным участником рынка ценных бумаг в соответствии с Федеральным законом от 22.04.1996 № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» [27], и зачисления на лицевой счет или счет депо взыскателя эмиссионных ценных бумаг по за-

¹ Федеральным законом от 28.11.2015 № 340-ФЗ введен п. 15.1, позволяющий «устанавливать временные ограничения на пользование должником специальным правом, предоставленным ему в соответствии с законодательством Российской Федерации». (Примеч. ред.)

явлению взыскателя или по собственной инициативе, в том числе по исполнительным документам, предъявленным в порядке, предусмотренном ч. 1 ст. 8, ч. 1 ст. 8.1 и ч. 1 ст. 9 Закона об исполнительном производстве. При проведении такой проверки организация или иное лицо, указанные в ч. 1 ст. 8, ч. 1 ст. 8.1 и ч. 1 ст. 9 Закона об исполнительном производстве, обязаны представить судебному приставу-исполнителю соответствующие бухгалтерские и иные документы;

16.1) производить зачет встречных однородных требований, подтвержденных исполнительными документами о взыскании денежных средств;

17) совершать иные действия, необходимые для своевременного, полного и правильного исполнения исполнительных документов.

Представляется, что п. 15 ч. 1 ст. 64 Закона об исполнительном производстве не соответствует духу Конвенции о защите прав человека и основных свобод 1950 года: временные ограничения на выезд должника из Российской Федерации должны применяться только на основании судебного решения¹. В этой связи ограничение права на свободное передвижение должно применяться только в исключительных случаях и только на основании судебных решений.

Правовое положение лиц, участвующих в исполнительном производстве, определено статьями 48—61 Закона об исполнительном производстве.

Сторонами исполнительного производства являются взыскатель (управомоченное лицо) и должник (обязанное лицо). Взыскателем и должником могут быть физическое лицо или организация, Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования.

Часть 1 ст. 50 Закона об исполнительном производстве устанавливает, что стороны исполнительного производства

вправе знакомиться с материалами исполнительного производства, делать из них выписки, снимать с них копии, представлять дополнительные материалы, заявлять ходатайства, участвовать в совершении исполнительных действий, давать устные и письменные объяснения в процессе совершения исполнительных действий, приводить свои доводы по всем вопросам, возникающим в ходе исполнительного производства, возражать против ходатайств и доводов других лиц, участвующих в исполнительном производстве, заявлять отводы, обжаловать постановления судебного пристава-исполнителя, его действия (бездействие), а также имеют иные права, предусмотренные законодательством Российской Федерации об исполнительном производстве. До окончания исполнительного производства стороны исполнительного производства вправе заключить мировое соглашение, утверждаемое в судебном порядке.

В соответствии со ст. 51 Закона об исполнительном производстве в исполнительном производстве могут участвовать и несовершеннолетние.

Участие понятых в исполнительном производстве регулируется статьями 59—60 Закона об исполнительном производстве.

Представляется необходимым установить уголовную ответственность понятых за подписание актов, содержащих заведомо ложные сведения.

По инициативе судебного пристава-исполнителя или по просьбе сторон исполнительного производства для участия в исполнительном производстве может быть привлечен специалист, т. е. лицо, незаинтересованное в исходе исполнительного производства и обладающее специальными знаниями.

Глава 2. Частная система принудительного исполнения Республики Молдова

¹ Согласно ч. 3 ст. 2 Протокола № 4 от 16.09.1963 к Конвенции о защите прав человека и основных свобод 1950 года «пользование этими правами не подлежит никаким ограничениям, кроме тех, которые предусмотрены законом и необходимы в демократическом обществе в интересах национальной безопасности или общественного спокойствия, для поддержания общественного порядка, предотвращения преступлений, охраны здоровья или нравственности или для защиты прав и свобод других лиц». (Примеч. ред.)

2.1. *Источники права, регулирующие принудительное исполнение в Республике Молдова.* Основными источниками права, регулирующими исполнительное производство в Республике Молдова, являются ИК РМ и Закон о судебных исполнителях, а также ряд других нормативных актов [см., например: 4; 5—15; 17].

Нормативные акты, регулирующие принудительное исполнение, содержат противоречивые нормы.

В соответствии с ч. 2 ст. 66 ИК РМ 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 муниципия Кишинева, — в судебную инстанцию, в территориальном округе которой установлена территориальная палата 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.

Согласно ч. 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 предусмотрено 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.

2.2. *Достоинства и недостатки частной системы принудительного исполнения Республики Молдова.* Достоинства частной системы принудительного испол-

нения заключаются в освобождении государства от расходов по принудительному исполнению и от ответственности за неисполнение исполнительных документов, а также в праве взыскателя обратиться к любому из судебных исполнителей.

В то же время ИК РМ имеет следующие недостатки:

1) согласно ст. 1 задачей исполнительного производства является содействие принудительному исполнению, а не обеспечение исполнения;

2) часть 1 ст. 24 наделяет судебного исполнителя, уполномоченного исполнять исполнительные документы, судебной функцией — функцией взыскания процентов за неисполнение денежного обязательства. В соответствии с ч. 2 ст. 24 ИК РМ определение судебного исполнителя о взыскании процентов за неисполнение исполнительного документа является исполнительным листом. Таким образом, судебный исполнитель совмещает функцию судебного органа и лица, осуществляющего функцию принудительного исполнения собственного определения о взыскании процентов, предусмотренных ст. 619 ГК РМ. При этом судебный исполнитель имеет право на получение гонорара за исполнение исполнительного листа, выданного судом, и гонорара за исполнение собственного определения о взыскании процентов, предусмотренных ст. 619 ГК РМ. Кроме того, нет необходимости наделять судебного исполнителя правом на взыскание процентов, предусмотренных ст. 619 ГК РМ, поскольку в ГПК РМ есть ст. 243 «Решение о взыскании денежной суммы»¹. В этой связи представляется, что нарушающую принцип разделения властей ст. 24 ИК РМ, противоречащую ст. 243 ГПК РМ, следует отменить;

3) в изменении нуждается ч. 2 ст. 38, согласно которой для исполнительных документов денежного характера гонорар судебного исполнителя рассчитывается в

¹ Согласно ст. 243 ГПК РМ, «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 Гражданского кодекса, которые должны быть уплачены должником даже в случае его невиновности, если он не исполнит решение в 90-дневный срок со дня признания решения окончательным. (Примеч. ред.).»

процентном отношении к сумме погашенного долга следующим образом:

а) по суммам, не превышающим 100 000 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 исполнения исполнительных документов о взыскании штрафов гонорар должен составлять не менее 200 леев;

б) по суммам от 100 001 лея до 300 000 леев гонорар составляет 10 000 леев плюс 5% от суммы, превышающей 100 001 лей;

с) по суммам, превышающим 300 000 леев, гонорар составляет 20 000 леев плюс 3% от суммы, превышающей 30 0000 леев.

Представляется, что размеры гонораров судебных исполнителей за исполнение исполнительных документов путем обращения взыскания на денежные средства должников, находящиеся в учреждениях банка и в других финансовых учреждениях, чрезмерно завышены. Гонорар судебного исполнителя представляет собой, с одной стороны, плату за труд судебного исполнителя, а с другой — санкцию за неисполнение исполнительного документа. При обращении взыскания на денежные средства должника, находящиеся в учреждениях банка, трудовые затраты судебного исполнителя заключаются в вынесении определений о возбуждении исполнительного производства, наложении ареста на денежные средства должника и направлении этих определений и исполнительного документа в учреждения банка, в которых находятся счета должника. Совершение этих действий занимает 10—15 часов рабочего времени судебного исполнителя. Всю дальнейшую работу по исполнению исполнительного документа производит учреждение банка, которое перечисляет денежные средства, поступающие на счета должника, на специальный счет судебного исполнителя. Последний направляет поступившие на его специальный счет денежные средства на счет взыскателя и начисляет себе гонорар.

В случаях, когда сумма взыскания по исполнительному документу составляет несколько десятков или сотен миллионов

леев, процесс принудительного исполнения длится несколько месяцев, а судебный исполнитель получает за свою работу по исполнению, длящуюся 10—15 часов, гонорар в сумме 300 000 леев, превышающей сумму годовой заработной платы высококвалифицированного менеджера.

По нашему мнению, несоответствие размера гонорара судебного исполнителя затратам его труда по исполнению исполнительных документов очевидно. Более того, норма ч. 2 ст. 38 ИК РМ не только дает возможность судебному исполнителю получить явно не соответствующий его трудовым затратам гонорар за счет должника, но и способствует проявлению коррупции: далеко не каждому судебному исполнителю поручат исполнение исполнительного документа на сумму в несколько десятков миллионов леев.

В целях защиты прав должников и устраниения условий, способствующих коррупции, необходимо, во-первых, дать взыскателю право самостоятельно направлять исполнительный документ в учреждение банка для исполнения, во-вторых, изменить норму ч. 2 ст. 38 ИК РМ, установив, что размер гонорара судебного исполнителя за исполнение одного исполнительного документа не должен превышать 55 000 леев;

4) согласно п. f ч. 4 ст. 38 ИК РМ, в случае если должник добровольно исполнит исполнительный документ до истечения 15-дневного срока, установленного для добровольного исполнения, гонорар судебного исполнителя взыскивается в размере 50% от обычного гонорара.

Представляется, что в случае добровольного исполнения исполнительного документа в установленный ИК РМ срок гонорар судебного исполнителя должен составлять 15% от обычного размера гонорара, но не более 5000 леев. При добровольном исполнении должником исполнительного документа действия судебного исполнителя заключаются в вынесении определения о возбуждении исполнительного производства и направлении его должнику и взыскателю. Плата за совершение этих действий не должна превышать 5000 леев, т. е. суммы, примерно

равной среднемесячной заработной плате по Республике Молдова;

5) в соответствии с ч. 3 ст. 36 ИК РМ сторона, запрашивающая совершение акта судебного исполнителя 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.

При этом не всякий взыскатель имеет возможность авансировать оплату сборов за совершение актов судебного исполнителя и издержек исполнительного производства.

Нередко взыскатели авансируют вышеуказанные сборы и издержки, но из-за отсутствия у должников имущества исполнение не производится. В результате взыскатели несут дополнительные расходы. В этой связи представляется необходимым изменить норму ч. 3 ст. 36 ИК РМ, предоставив взыскателям право не авансировать расходы по исполнению;

6) 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;

с) все детские принадлежности;

д) мебель — по одной кровати и одному стулу на каждое лицо, один стол, один шкаф на семью.

В противоречие с принципом гуманизма, установленным ст. 5 ИК РМ, норма ст. 89 ИК РМ позволяет обратиться взыскание на единственное жилое помещение должника и выселить из него должника и членов его семьи, в том числе малолетних детей. При этом ст. 89 ИК РМ запрещает обращать взыскание на принадлежащие должнику предметы мебели, которые не нужны лицу, лишенному жилья.

Очевидно, что обращение взыскания на единственное жилое помещение должника и членов его семьи практически лишает должника возможности пользоваться основными правами и свободами человека.

В этой связи представляется необходимым дополнить ст. 89 ИК РМ частью 2, запрещающей обращать взыскание на единственное жилое помещение должника и членов его семьи. В перечень имущества, на которое не может быть обращено взыскание, следует включить один холодильник и один телевизор на семью;

7) в соответствии со ст. 157 «Поворот исполнения» 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;

— в случае невозможности возврата имущества в натуре судебная инстанция предусматривает возврат стоимости этого имущества, установленной на день поворота исполнения;

— возврат сумм, взысканных в иностранной валюте, осуществляется безналичным путем. В случае ответчика (должника), являющегося физическим лицом, возврат сумм может быть осуществлен и наличными.

В ч. 1 ст. 157 ИК РМ не упоминается о повороте принудительного исполнения решений внесудебных органов о примене-

нии наказаний за правонарушения согласно КоП РМ. Данный правовой пробел судебные инстанции восполняют путем применения аналогии закона, т. е. нормы ст. 157 ИК РМ.

В этой связи представляется необходимым дополнить ст. 157 ИК РМ частью 4, предусматривающей поворот принудительного исполнения решений внесудебных органов о применении административных наказаний.

Согласно ст. 160 ИК РМ не допускается поворот исполнения по делам о взыскании алиментов, возмещении вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья, а также в связи с потерей кормильца, кроме случаев, когда отмененное решение было основано на сообщенных истцом ложных сведениях или представленных им подложных документах.

Представляется необходимым дополнить ст. 160 ИК РМ нормой, запрещающей поворот исполнения судебных решений, вынесенных по искам работников при рассмотрении индивидуальных трудовых споров;

8) в соответствии с ч. 1 ст. 161 ИК РМ исполнительные акты, составленные судебным исполнителем, могут быть обжалованы сторонами и другими участниками исполнительного производства, а также третьими лицами, полагающими, что исполнительные акты нарушили их охраняемое законом право. Исполнительные акты, составленные судебным исполнителем, не могут быть обжалованы, если с момента их составления прошло более 6 месяцев.

Установленный ч. 1 ст. 161 ИК РМ 6-месячный пресекательный, или преклюзивный, срок нарушает право на свободный доступ к правосудию, гарантированное ст. 20 Конституции РМ [21] и ст. 5 ГПК РМ, а также право на справедливое судебное разбирательство, гарантированное п. 1 ст. 6 Конвенции о защите прав человека и основных свобод 1950 года (ратифицирована постановлением Парламента РМ от 24.07.1997 № 1298-ХІІІ).

В целях обеспечения реализации права на свободный доступ к правосудию представляется необходимым исключить из

ч. 1 ст. 161 ИК РМ норму, устанавливающую 6-месячный пресекательный срок для обжалования актов, составленных судебным исполнителем;

9) согласно ч. 4 ст. 163 ИК РМ решение судебной инстанции, рассмотревшей дело по существу, может быть обжаловано в кассационном порядке. Эта правовая норма противоречит общему правилу, установленному ч. 1 ст. 358 ГПК РМ, согласно которому решения судов первой инстанции подлежат обжалованию в апелляционном порядке в соответствии со статьями 357, 358, 360—390, 394 ГПК РМ.

При рассмотрении апелляционных жалоб соблюдаются принципы гласности судебного разбирательства (ст. 23 ГПК РМ) и непосредственности и устности судебного разбирательства (ст. 25 ГПК РМ), так как апелляционные жалобы рассматриваются с участием сторон.

Установленный статьями 359, 423—428 ГПК РМ порядок рассмотрения кассационных жалоб на определения судов первой инстанции, согласно которому кассационные жалобы рассматриваются в отсутствие сторон, не должен применяться к жалобам на решения судов первой инстанции по делам об обжаловании актов судебных исполнителей. Поэтому ч. 4 ст. 163 ИК РМ следует изменить, установив, что решение суда первой инстанции, рассмотревшего по существу дело об обжаловании акта судебного исполнителя, может быть обжаловано в апелляционном порядке.

2.3. Принудительное исполнение налоговых обязательств. Легальное определение понятия «налоговое обязательство» дано в ч. 1 ст. 169 Налогового кодекса РМ от 24.04.1997 № 1163-ХІІІ [22] (далее — НК РМ), согласно которой:

1) налоговое обязательство возникает с момента появления установленных налоговым законодательством обстоятельств, предусматривающих его погашение;

2) налоговое обязательство налогоплательщика, которое должно быть погашено другим налогоплательщиком, обязанным в соответствии с налоговым законодательством удерживать или взимать с

первого суммы налогового обязательства и погашать это обязательство, перестает быть налоговым обязательством первого и становится налоговым обязательством второго с момента удержания или взыскания;

3) финансовое учреждение (его отделение или филиал), получающее от налогоплательщика или налогового органа соответственно платежное или инкассовое поручение о перечислении денежных средств в счет погашения налогового обязательства, считается ответственным за налоговое обязательство с момента получения указанного поручения в пределах имеющихся на банковском счете налогоплательщика средств. В то же время налогоплательщик считается ответственным за исполнение налогового обязательства в части средств, недостающих на банковском счете для полного погашения налогового обязательства;

4) изменением налогового обязательства является изменение величины обязательства в связи с изменением установленных налоговым законодательством обстоятельств, в зависимости от которых исчислялось обязательство.

Принудительное исполнение налоговых обязательств осуществляется налоговыми органами и налоговыми служащими, которые являются государственными служащими.

Полномочия налоговых органов и государственных служащих установлены статьями 132—134 НК РМ. Принудительное исполнение налоговых обязательств регулируется главами 9 «Принудительное исполнение налоговых обязательств» (статьи 193—207) и 10 «Организация аукционов арестованного имущества» (статьи 208—213) НК РМ.

Налоговые органы и налоговые служащие применяют такие же способы принудительного исполнения, как и судебные исполнители: взыскание денежных средств с банковских счетов налогоплательщиков, арест имущества и его реализацию. Налоговые органы и налоговые служащие наделены такими же функциями по принудительному исполнению, как и судебные исполнители, но лишь в отношении налоговых обязательств. Принуди-

тельное исполнение других обязательств (кроме налоговых) относится к исключительной компетенции судебных исполнителей. Инкассовое поручение имеет силу исполнительного документа.

Принудительное взыскание денежных средств с банковских счетов налогоплательщиков в целях исполнения налоговых обязательств производится в соответствии со ст. 197 НК РМ.

«(1) Начиная со дня, следующего за днем, в который возникла или была обнаружена недоимка, налоговый орган вправе выставить инкассовое поручение, которое имеет силу исполнительного документа, на банковские счета налогоплательщика (за исключением ссудных счетов, банковских счетов, открытых в соответствии с положениями кредитных соглашений, заключенных между Республикой Молдова и иностранными донорами, и временных счетов (по накоплению финансовых средств для формирования или увеличения уставного капитала), а также счетов физических лиц, не являющихся субъектами предпринимательства), если таковые имеются и если они известны налоговому органу. По всем категориям банковских счетов, внесенных в Государственный налоговый регистр, инкассовые поручения выдаются в национальной валюте. При исполнении выданного в национальной валюте инкассового поручения, выставленного на счет налогоплательщика в иностранной валюте, финансовое учреждение осуществляет операцию покупки иностранной валюты за национальную валюту по установленному им валютному курсу с перечислением молдавских леев в национальный публичный бюджет в тот же день.

(2) При наличии денежных средств на банковском счете налогоплательщика финансовое учреждение (его отделение или филиал) обязано в пределах имеющихся средств исполнить инкассовое поручение, выставленное налоговым органом, в течение 24 часов с момента, когда оно было представлено.

(2-1) Если в день или до дня получения инкассового поручения о взыскании денежных средств с банковских счетов налогоплательщика были представлены

другие исполнительные документы и/или в тот же день выставлены другие инкассовые поручения на тот же банковский счет/счета, выданные законно уполномоченными органами, а имеющих на этих счетах денежных средств недостаточно для полного исполнения указанных инкассового поручения (поручений) и исполнительного документа (документов), финансовое учреждение (его отделение или филиал) в тот же день отправляет эти документы (инкассовое поручение и исполнительный документ) судебному исполнителю, издавшему их первым, для взыскания и распределения денежных средств в порядке удовлетворения требований и согласно процедуре, установленной Исполнительным кодексом. В тот же день финансовое учреждение (его отделение или филиал) письменно и/или иным законным образом информирует налоговый орган о существовании других инкассовых поручений и/или исполнительных документов и о передаче этих документов соответствующему судебному исполнителю.

(3) При отсутствии на банковском счете налогоплательщика денежных средств, необходимых для полного или частичного погашения налогового обязательства, и отсутствии ситуаций, предусмотренных в части (2-1), финансовое учреждение (его отделение или филиал) возвращает налоговому органу инкассовое поручение в день его получения, делая на нем отметку о полном или частичном отсутствии средств. В случаях приостановления операций на банковском счете за непогашение налоговых обязательств при зачислении денежных средств на счет банковское учреждение (его отделение или филиал) немедленно сообщает об этом налоговому органу. Порядок бесспорного взыскания средств с банковских счетов устанавливается законом.

(3-1) Для ситуаций, предусмотренных в части (2-1) настоящей статьи, применяются по аналогии положения статьи 92 Исполнительного кодекса.

(3-2) После присоединения, осуществленного в соответствии с установленной в части (3-1) настоящей статьи процедурой, и по истечении установленного

в статье 92 Исполнительного кодекса срока для присоединения судебный исполнитель в течение трех дней информирует налоговый орган о всех действиях и актах, которые должны быть совершены или были совершены в связи с этим, в особенности касающихся приоритетности конкурирующих требований по денежным средствам на счетах должника, вовлеченных в соответствующую исполнительную процедуру, и требует заключения налогового органа на этот счет.

(3-3) Распределение сумм, взысканных со счетов должника (в делах, когда имеются и долговые обязательства государства), осуществляется в соответствии с положениями действующего законодательства и лишь на основании положительного заключения налогового органа.

В случае получения отказа в отношении очередности распределения сумм соответствующие последующие акты судебного исполнителя считаются недействительными, а сам он обязан соблюдать предписания в отношении очередности распределения сумм, указанных налоговым органом, с учетом положений действующего законодательства.

(4) Положения настоящей статьи не применяются в случае, когда на банковский счет налогоплательщика зачислены денежные средства, полученные от продажи заложенного имущества, в пределах сумм, направленных на оплату расходов, связанных с продажей заложенного имущества, и долговых обязательств, которые выплачиваются из суммы продажи заложенного имущества».

Арест на имущество налогоплательщика налагается в соответствии с главой 9 НК РМ (раздел V).

Общие правила наложения ареста на имущество установлены ст. 199 НК РМ, согласно которой:

«(1) Исполнение решения налогового органа о наложении ареста на имущество налогоплательщика осуществляется в присутствии налогоплательщика (его представителя), должностного лица налогоплательщика, если законодательством не предусмотрено иное, а в случае, когда налогоплательщиком является физическое лицо, не являющееся субъектом

предпринимательства, — одного из совершеннолетних членов его семьи.

(2) В случае уклонения налогоплательщика (его представителя), должностного лица налогоплательщика от присутствия при аресте имущества арест производится без их согласия или в их отсутствие. Вскрытие помещений или других мест нахождения имущества, а также наложение ареста на имущество без согласия налогоплательщика (его представителя), должностного лица налогоплательщика или в их отсутствие производятся в присутствии двух понятых.

(3) Если имущество налогоплательщика находится в его жилище или месте пребывания либо в жилище или месте пребывания других лиц, арест имущества производится только с согласия налогоплательщика или лица, которому принадлежит жилище или место пребывания.

(4) Если физическое лицо не допускает налогового служащего в свое жилище или место пребывания для наложения ареста на имущество, налоговый служащий делает отметку об этом в акте. В таком случае налоговый орган предъявляет иск в суде. Вынесенное судебной инстанцией решение о принудительном исполнении налогового обязательства исполняется в соответствии с гражданским процессуальным законодательством.

(5) Если налогоплательщик не погасил налоговое обязательство и если действия по наложению ареста на имущество не были обжалованы в течение 30 рабочих дней со дня наложения ареста, налоговый орган вправе реализовать арестованное имущество. В случае обжалования решения налогового органа реализация имущества, указанного в жалобе или исковом заявлении, приостанавливается до разрешения спора.

(6) В случае отмены ареста с какой-либо части имущества в результате рассмотрения жалобы или искового заявления налоговый орган вправе наложить арест на другое имущество налогоплательщика.

(7) На имущество, арестованное налоговым органом, обращается взыскание в соответствии с действующим законодательством».

Организация аукционов арестованного имущества регулируется статьями 207—213 НК РМ. Установленный НК РМ порядок продажи арестованного имущества на аукционе почти не отличается от порядка продажи арестованного имущества, урегулированного ИК РМ. Единственное существенное отличие — это разные размеры задатка, который вносятся участниками аукционов.

В соответствии с ч. 1 ст. 211 НК РМ к участию в аукционе допускаются лица, своевременно подавшие заявку на участие в аукционе, представившие необходимые документы и внесшие в установленном порядке задаток в размере 10% начальной цены продажи имущества.

Согласно ч. 2 ст. 129 ИК РМ объявление о проведении аукциона должно содержать:

- а) дату, время и место проведения аукциона;
- б) состав имущества, его основные технико-экономические характеристики и местонахождение;
- в) сведения о собственнике имущества;
- д) сведения о земельном участке, на котором расположено недвижимое имущество, и условия использования земельного участка собственником;
- е) начальную стоимость продажи имущества;
- ф) указание формы оплаты;
- г) порядок предварительного ознакомления с выставленным на аукцион имуществом;
- h) предельный срок подачи заявок и внесения задатка в размере 5% от начальной стоимости имущества, выставленного на аукцион, а также банковский счет, на который следует перечислить задаток;
- и) предельный срок регистрации присутствия и получения билета участника аукциона;
- j) размер сбора за участие;
- к) контактные данные судебного исполнителя.

По нашему мнению, норму ч. 1 ст. 211 НК РМ следует изменить, уменьшив размер задатка с 10 до 5%, как установлено ч. 2 ст. 129 ИК РМ.

Глава 3. Государственная система принудительного исполнения Российской Федерации

3.1. *Источники права, регулирующие принудительное исполнение в Российской Федерации*, — это Конституция РФ, Гражданский процессуальный кодекс РФ от 14.11.2002 № 138-ФЗ [3] (далее — ГПК РФ), Закон об исполнительном производстве, а также федеральные законы от 21.07.1997 № 118-ФЗ «О судебных приставах» [28], от 22.04.1996 № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» [27], от 16.07.1998 № 102-ФЗ «Об ипотеке (залоге недвижимости)» [29], от 25.02.1999 № 40-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве) кредитных организаций» [30].

Основными источниками права, регулирующими обращение взыскания на имущество должников, являются Закон об исполнительном производстве, Закон о судебных приставах и ГПК РФ, точнее, раздел VII «Производство, связанное с исполнением судебных постановлений и постановлений иных органов» ГПК РФ (статьи 428—446).

3.2. *Достоинства и недостатки государственной системы принудительного исполнения Российской Федерации*. Законы Российской Федерации, регулирующие принудительное исполнение, имеют следующие достоинства.

1. Пункт 4 ст. 4 Закона об исполнительном производстве устанавливает принцип неприкосновенности минимума имущества, необходимого для существования должника-гражданина и членов его семьи. Этот гуманный принцип конкретизирует ч. 1 ст. 446 ГПК РФ, согласно которой «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 зако-

нодательством 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 сто установленных федеральным законом минимальных размеров оплаты труда».

На практике встречаются случаи, когда единственное пригодное для проживания должника жилое помещение состоит из 10—15 комнат и стоит несколько миллионов рублей. По буквальному смыслу ч. 1 ст. 446 ГПК РФ, на это жилое помещение обратить взыскание нельзя.

В целях защиты прав взыскателей следовало бы, по нашему мнению, дополнить ст. 446 частью 11, согласно которой установленное ч. 1 ст. 446 ГПК РФ ограничение не применяется, если площадь принадлежащего должнику жилого помещения превышает жилищные нормы и возможен раздел в натуре данного жилого помещения, а после обращения взыскания на часть жилого помещения в собственности должника останется жилое помещение, соответствующее жилищно-санитарным нормам.

2. В соответствии с ч. 1 ст. 8 Закона об исполнительном производстве исполнительный документ о взыскании денежных средств или об аресте денежных средств, находящихся на счетах должника, может быть направлен в банк или иную кредитную организацию непосредственно взыскателем, что избавляет должника от уплаты расходов по исполнению.

3. Согласно ч. 1 ст. 112 Закона об исполнительном производстве исполнительский сбор является денежным взы-

сканием, налагаемым на должника в случае неисполнения им исполнительного документа в срок, установленный для добровольного исполнения исполнительного документа, а также в случае неисполнения им исполнительного документа, подлежащего немедленному исполнению, в течение суток с момента получения копии постановления судебного пристава-исполнителя о возбуждении исполнительного производства. Исполнительский сбор зачисляется в федеральный бюджет.

На наш взгляд, эта норма, освобождающая от уплаты исполнительского сбора должника, добровольно исполнившего исполнительный документ в установленный законом срок, стимулирует добровольное исполнение исполнительных документов.

4. В соответствии с абзацем вторым ч. 3 ст. 445 ГПК РФ в случае отмены в кассационном или надзорном порядке решений суда по делам о взыскании денежных сумм по требованиям, вытекающим из трудовых отношений, о взыскании вознаграждения за использование прав на произведения науки, литературы и искусства, исполнения, открытия, изобретения, полезные модели, промышленные образцы, о взыскании алиментов, о возмещении вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья либо смертью кормильца, поворот исполнения решения допускается, если отмененное решение суда было основано на сообщенных истцом ложных сведениях или представленных им подложных документах. Данная норма защищает права работников-истцов по искам, вытекающим из трудовых отношений, ограничивая поворот исполнения решений по трудовым спорам.

Законы Российской Федерации, регулирующие принудительное исполнение исполнительных документов, имеют следующие недостатки.

1. В соответствии с ч. 7 ст. 21 Закона об исполнительном производстве судебные акты, акты других органов и должностных лиц по делам об административных правонарушениях могут быть предъявлены к исполнению в течение 2 лет со дня их вступления в законную силу.

По нашему мнению, норму ч. 7 ст. 21 Закона об исполнительном производстве следует изменить, уменьшив срок предъявления к исполнению судебных актов, актов других органов и должностных лиц по делам об административных правонарушениях до 1 года.

2. Согласно ч. 1 ст. 67 Закона об исполнительном производстве «при неисполнении должником-гражданином или должником, являющимся индивидуальным предпринимателем, в установленный для добровольного исполнения срок без уважительных причин требований, содержащихся в исполнительном документе, сумма задолженности по которому превышает десять тысяч рублей, или исполнительном документе неимущественного характера, выданных на основании судебного акта или являющихся судебным актом, судебный пристав-исполнитель вправе по заявлению взыскателя или собственной инициативе вынести постановление о временном ограничении на выезд должника из Российской Федерации».

Как уже отмечалось, эта правовая норма ограничивает право на свободу передвижения, гарантированное ст. 2 Протокола № 4 к Конвенции о защите прав человека и основных свобод 1950 года. Учитывая необходимость соблюдения права на свободу передвижения, следует установить, что временное ограничение на выезд должника из Российской Федерации может применяться только судом на основании обоснованного ходатайства судебного пристава-исполнителя.

3. В соответствии с ч. 1 ст. 65 Закона об исполнительном производстве в случаях, установленных данной статьей, судебный пристав-исполнитель в ходе исполнительного производства объявляет исполнительный розыск должника, его имущества или исполнительный розыск ребенка при условии, что совершенные им иные исполнительные действия, предусмотренные Законом об исполнительном производстве, не позволили установить местонахождение должника, его имущества или местонахождение ребенка.

По нашему мнению, норму ч. 1 ст. 65 Закона об исполнительном производстве

следует изменить, установив, что розыск должника, имущества должника, а также розыск ребенка осуществляется только на основании определения судов первой инстанции, вступивших в законную силу.

4. Согласно ч. 4 ст. 99 Закона об исполнительном производстве ограничения размеров удержания из заработной платы и иных доходов должника-гражданина, установленные частями 1—3 ст. 99, не применяются при обращении взыскания на денежные средства, находящиеся на счетах должника, на которые работодателем производится зачисление заработной платы, за исключением суммы последнего периодического платежа.

Полагаем, ч. 4 ст. 99 Закона об исполнительном производстве следует отменить, так как ограничения, установленные частями 2 и 3 ст. 99 этого закона, должны распространяться на все денежные средства, находящиеся на счетах должника, на которые работодателем производится зачисление заработной платы, ибо размер ежемесячных удержаний из заработной платы, установленный законом, должен соблюдаться.

Заключение

Сравнительный анализ действующей в Республике Молдова частной системы принудительного исполнения и государственной системы принудительного исполнения, действующей в Российской Федерации, дает основание для следующих выводов.

1. Частная система принудительного исполнения, основанная на исполнении публичной функции — функции принудительного исполнения — частными лицами, труд которых оплачивается за счет взыскиваемых с должников гонораров, рассчитана на массовое неисполнение требований, содержащихся в исполнительных документах. Судебные исполнители, гонорар которых является платой за их труд по принудительному исполнению и санкцией за неисполнение, не заинтересованы в добровольном исполнении исполнительных документов, так как деятельность судебных исполнителей оплачивается должниками, не исполняющими исполнительные документы.

2. Государственная система принудительного исполнения, основанная на исполнении исполнительных документов государственными служащими, является наиболее приемлемой системой для стран с невысоким уровнем доходов населения.

При государственной системе принудительное исполнение финансируется из бюджета, а при частной системе — за счет должников.

3. По нашему мнению, ИК РМ имеет следующие недостатки, над устранением которых надо работать:

1) согласно ст. 1 ИК РМ задачей исполнительного производства является содействие принудительному исполнению, а не обеспечение исполнения;

2) в соответствии с частями 1—2 ст. 24 ИК РМ судебный исполнитель совмещает функцию судебного органа и лица, осуществляющего функцию принудительного исполнения собственного определения о взыскании процентов, предусмотренных с. 619 ГК РМ. При этом он имеет право на получение гонорара за исполнение исполнительного листа, выданного судом, и гонорара за исполнение собственного определения о взыскании процентов, предусмотренных ст. 619 ГК РМ. На наш взгляд, нет необходимости наделять судебного исполнителя правом на взыскание процентов, предусмотренных ст. 619 ГК РМ, поскольку есть ст. 243 ГПК РМ. Представляется, что норма ст. 24 ИК РМ, нарушающую принцип разделения властей и противоречащую норме ст. 243 ГПК РМ, следует отменить;

3) в изменении нуждается ч. 2 ст. 38 ИК РМ. Полагаем, что размеры гонораров судебных исполнителей за исполнение исполнительных документов путем обращения взыскания на денежные средства должников, находящиеся в учреждениях банка и в других финансовых учреждениях, чрезмерно завышены. Гонорар судебного исполнителя представляет собой, с одной стороны, плату за труд судебного исполнителя, а с другой — санкцию за неисполнение исполнительного документа. При обращении взыскания на денежные средства должника, находящиеся в учреждениях банка, трудовые за-

траты судебного исполнителя заключаются в вынесении определений о возбуждении исполнительного производства, наложении ареста на денежные средства должника и направлении этих определений и исполнительного документа в учреждения банка, в которых находятся счета должника. Совершение этих действий занимает 10—15 часов рабочего времени судебного исполнителя. Всю дальнейшую работу по исполнению исполнительного документа производит учреждение банка, которое перечисляет денежные средства, поступающие на счета должника, на специальный счет судебного исполнителя. Последний направляет поступившие на его специальный счет денежные средства на счет взыскателя и начисляет себе гонорар. В случаях, когда сумма взыскания по исполнительному документу составляет несколько десятков или сотен миллионов леев, процесс принудительного исполнения длится несколько месяцев, а судебный исполнитель получает за свою работу по исполнению, длящуюся 10—15 часов, гонорар в сумме 300 000 леев.

В целях защиты прав должников и устранения условий, способствующих коррупции, необходимо, во-первых, дать взыскателю право самостоятельно направить исполнительный документ в учреждение банка для исполнения, во-вторых, изменить норму ч. 2 ст. 38 ИК РМ, установив, что размер гонорара судебного исполнителя за исполнение одного исполнительного документа не должен превышать 55 000 леев;

4) согласно п. f ч. 4 ст. 38 ИК РМ, в случае если должник добровольно исполнит исполнительный документ до истечения 15-дневного срока, установленного для добровольного исполнения, гонорар судебного исполнителя взыскивается в размере 50% от обычного гонорара.

Представляется, что при добровольном исполнении исполнительного документа в установленный ИК РМ срок гонорар судебного исполнителя должен составлять 15% от обычного размера гонорара, но не более 5000 леев. В случае добровольного исполнения должником исполнительного документа действия судебного исполни-

теля заключаются в вынесении определения о возбуждении исполнительного производства и направлении определения должнику и взыскателю. Плата за совершение этих действий не должна превышать 5000 леев, т. е. суммы, примерно равной среднемесячной заработной плате по Республике Молдова;

5) в соответствии с ч. 3 ст. 36 ИК РМ сторона, запрашивающая совершение акта судебного исполнителя 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.

Однако не всякий взыскатель имеет возможность авансировать оплату сборов за совершение актов судебного исполнителя и издержек исполнительного производства. Кроме того, нередко взыскатели авансируют вышеуказанные сборы и издержки, но из-за отсутствия у должников имущества исполнение не производится. В результате взыскатели несут дополнительные расходы.

Представляется необходимым изменить норму ч. 3 ст. 36 ИК РМ, предоставив взыскателям право не авансировать расходы по исполнению;

6) в противоречие с принципом гуманизма, установленным ст. 5 ИК РМ, норма ст. 89 ИК РМ позволяет обратиться взыскание на единственное жилое помещение должника и выселить из него должника и членов его семьи, в том числе малолетних детей. При этом ст. 89 ИК РМ запрещает обращать взыскание на принадлежащие должнику предметы мебели, которые не нужны лицу, лишенному жилья.

Очевидно, что обращение взыскания на единственное жилое помещение должника и членов его семьи практически лишает должника возможности пользоваться основными правами и свободами человека, установленными Конвенцией о защите прав человека и основных свобод. В этой связи представляется необходи-

мым дополнить ст. 89 ИК РМ частью 2, запрещающей обращать взыскание на единственное жилое помещение должника.

Библиография

1. Голубева А.Р., Могилева И.Ю. Правовое регулирование исполнительного производства в государствах — членах Евразийского экономического сообщества: сравнительный анализ // Практика исполнительного производства. 2011. № 3.
2. Гражданский кодекс Республики Молдова от 06.06.2002 № 1107-XV // Официальный монитор Республики Молдова. 2002. № 82—86. Ст. 661.
3. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ // Доступ из СПС «Консультант-Плюс».
4. Гражданский процессуальный кодекс Республики Молдова от 30.05.2003 № 225-XV // Официальный монитор Республики Молдова. 2003. № 111—115. Ст. 451; № 130—134. Ст. 415.
5. Закон Республики Молдова от 24.05.1996 № 847-XIII «О бюджетной системе и бюджетном процессе» // Официальный монитор Республики Молдова. 1997. № 19—20. Ст. 197.
6. Закон Республики Молдова от 02.04.1997 № 1134-XIII «Об акционерных обществах» // Официальный монитор Республики Молдова. 1997. № 19—20. Ст. 197.
7. Закон Республики Молдова от 25.02.1998 № 1543-XIII «О кадастре недвижимого имущества» // Официальный монитор Республики Молдова. 1998. № 44—46. Ст. 318.
8. Закон Республики Молдова от 18.11.1998 № 199-XIV «О рынке ценных бумаг» (утратил силу с 14.03.2015 в соответствии с ч. 16 ст. 147 Закона Республики Молдова от 11.07.2012 № 171 «О рынке капитала»). URL: http://base.spinform.ru/show_doc.fwx?rgn=3528
9. Закон Республики Молдова от 10.02.2000 № 793-XIV «Об административном суде» // Официальный монитор Республики Молдова. 2000. № 57—58. Ст. 375.
10. Закон Республики Молдова от 30.07.2001 № 449-XV «О залоге» (в ред. от 25.07.2014). URL: http://base.spinform.ru/show_doc.fwx?rgn=512313.
11. Закон Республики Молдова от 08.11.2002 № 1453-XV «О нотариате» // Официальный монитор Республики Молдова. 2002. № 154—157. Ст. 1209.
12. Закон Республики Молдова от 22.07.2004 № 282-XV «О режиме драгоценных металлов и драгоценных камней» // Официальный монитор Республики Молдова. 2004. № 171—174. Ст. 777.
13. Закон Республики Молдова от 14.07.2007 № 135-XVI «Об обществах с ограниченной ответственностью» // Официальный монитор Республики Молдова. 2007. № 127—130. Ст. 548.
14. Закон Республики Молдова от 26.06.2008 № 142-XVI «Об ипотеке» // Официальный монитор Республики Молдова. 2008. № 165—166. Ст. 603.
15. Закон Республики Молдова от 17.06.2010 № 113 «О судебных исполнителях» // Официальный монитор Республики Молдова. 2010. № 126—128. Ст. 406.
16. Закон Республики Молдова от 08.06.2012 № 130 «О режиме оружия и боеприпасов гражданского назначения» // Официальный монитор Республики Молдова. 2012. № 222—227. Ст. 721.
17. Закон Республики Молдова от 29.06.2012 № 149 «О несостоятельности» // Официальный монитор Республики Молдова. 2012. № 193—197. Ст. № 663.
18. Закон РФ от 29.05.1992 № 2872-1 «О залоге» (документ утратил силу) // СПС «КонсультантПлюс».
19. Исполнительный кодекс Республики Молдова от 24.12.2004 № 443-XV (в ред. от 29.05.2015). URL: <http://lex.justice.md/index.php?action=view&id=336538&lang=2&view=doc>
20. Кодекс Республики Молдова о правонарушениях от 24.10.2008 № 218-XVI // Официальный монитор Республики Молдова. 2009. № 3—6. Ст. 15.
21. Конституция Республики Молдова (принята 29 июля 1994 г.) // Официальный монитор Республики Молдова. 1994. № 1.
22. Налоговый кодекс Республики Молдова от 24.04.1997 № 1163-XIII // Официальный монитор Республики Молдова. Специальный выпуск от 08.02.2007.
23. Постановление Правительства Республики Молдова от 23.09.2010 № 886 «Об утверждении Положения о порядке определения размера сборов за совершение актов судебного исполнителя и издержек исполнительного производства» // Официальный монитор Республики Молдова. 2010. № 191—193. Ст. 977.
24. Семейный кодекс Республики Молдова от 26.10.2000 № 1316-XIV // Официальный монитор Республики Молдова. 2001. № 47—48. Ст. 210.
25. Трудовой кодекс Республики Молдова от 28.03.2003 № 154-XV // Официальный мо-

нитель Республики Молдова. 2003. № 159—162. Ст. 648.

26. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ // СПС «КонсультантПлюс».

27. Федеральный закон от 22.04.1996 № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» // СПС «КонсультантПлюс».

28. Федеральный закон от 21.07.1997 № 118-ФЗ «О судебных приставах» // СПС «КонсультантПлюс».

29. Федеральный закон от 16.07.1998 № 102-ФЗ «Об ипотеке (залоге недвижимости)» // СПС «КонсультантПлюс».

30. Федеральный закон от 25.02.1999 № 40-ФЗ «О несостоятельности (банкрот-

стве) кредитных организаций» // СПС «КонсультантПлюс».

31. Федеральный закон от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» // СПС «КонсультантПлюс».

32. Хесс Б. Системы принудительного исполнения // Исполнительное производство: традиции и реформы: пер. с англ. / под ред. Р. Ван Рее, А. Узелач, В.О. Аболонина, В.В. Яркова. — М., 2011.

33. Ярков В.В. Основные мировые системы принудительного исполнения // Проблемные вопросы гражданского и арбитражного процессов / под ред. Л.Ф. Лесницкой, М.А. Рожковой. — М., 2011.