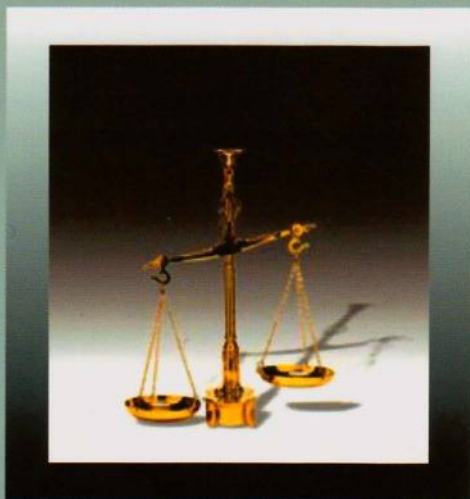


Д.В. Чухвичев

ИСПОЛНИТЕЛЬНОЕ ПРОИЗВОДСТВО

Д.В. Чухвичев

ИСПОЛНИТЕЛЬНОЕ ПРОИЗВОДСТВО



Д.В. ЧУХВИЧЕВ

ИСПОЛНИТЕЛЬНОЕ ПРОИЗВОДСТВО

*Рекомендовано Учебно-методическим центром
«Профессиональный учебник» в качестве учебного пособия
для студентов вузов, обучающихся по специальности 030501 «Юриспруденция»*



Закон и право • Москва • 2008

УДК 347.95(470+571)(075.8)
ББК 67.410.117(2Рос)я73-1
Ч96

Главный редактор издательства *Н.Д. Эриашвили*,
кандидат юридических наук, доктор экономических наук, профессор,
лауреат премии Правительства РФ в области науки и техники

Чухвичев, Даниил Викторович.

Ч96 Исполнительное производство: учеб. пособие для студентов вузов, обучающихся по специальности 030501 «Юриспруденция» / Д.В. Чухвичев. — М.: ЮНИТИ-ДАНА: Закон и право, 2008. - 303 с.

ISBN 978-5-238-01343-5

Агентство СІР РГБ

Раскрывается сущность исполнительного производства как особого правоприменительного процесса, дается характеристика его правового регулирования. Рассматриваются основные стадии принудительного исполнения судебных и иных приравненных к ним актов, раскрывается содержание правового статуса участников исполнительного производства, их права, обязанности и ответственность, применяемые в ходе исполнительного производства процедуры. Анализируются основные проблемы и перспективы развития правового регулирования отношений в сфере исполнительного производства.

Для студентов и преподавателей юридических вузов, а также участников исполнительного производства: взыскателей, должников, сотрудников службы судебных приставов, работников судов и иных государственных органов и организаций, занятых в процессе принудительного исполнения предписаний имущественного характера, судебных и некоторых иных приравненных к судебным по процессу исполнения актов.

ББК 67.410.117(2Рос)я73-1

ISBN 978-5-238-01343-5 © ИЗДАТЕЛЬСТВО ЮНИТИ-ДАНА, 2008

Воспроизведение всей книги или любой ее части любыми средствами или в какой-либо форме, в том числе в Интернет-сети, запрещается без письменного разрешения издательства.

© Оформление «ЮНИТИ-ДАНА», 2008

ВВЕДЕНИЕ

В настоящее время система права Российской Федерации находится в состоянии реформирования. Сложились, оформились и были научно обоснованы ключевые принципы правового регулирования в основных отраслях права, сформировалось несколько новых, не существовавших в советском праве отраслей, наработан нормативно-правовой массив. Продолжается формирование единого механизма правового регулирования, отвечающего существующей в настоящий момент в стране системе общественных отношений — создаются новые законы, изменяются успевшие устареть, отменяются отжившие свой век и оформляются новые отрасли и институты права.

Оформились по-новому, видоизменившись, традиционные отрасли права, основанные на новых принципах и целях правового регулирования, которые соответствуют новым реалиям жизни общества, объективной социальной действительности. Сформировались новые отрасли, не известные старому советскому праву, но востребованные в настоящий момент. Значительно выросло число актов законодательства, благодаря чему достигнута полнота и удовлетворительная подробность правового регулирования определяющих по значимости сфер общественной жизни.

Весьма заметные изменения произошли в процессуальных отраслях права. Кардинальное изменение основ правового регулирования процесса разрешения споров о праве и иных особых форм правоприменения предопределило обособление юридических норм, посвященных регулированию процесса реализации носящих имущественный характер решений и прочих актов, выносимых судом.

Традиционно принудительное исполнение судебных актов, возлагающих на субъектов правоотношений имущественные обязанности, в отечественной юридической науке рассматривалось как завершающая часть гражданского процесса. До середины 1990-х гг. правовое регулирование этого процесса осуществлялось на основе Гражданского процессуального кодекса. Однако выделение арбитражного процесса в отдельный комплекс формальных судебных процедур, обособление арбитражного процессуального права в отдельную отрасль предопределили постановку вопросов: может ли исполнительное производство оставаться частью только гражданского процесса, отличается ли по правовому регулированию реализация актов арбитражного суда от реализации решений, определений и постановлений суда общей юрисдикции?

Кроме того, возникли проблемы с правовым регулированием процесса принудительной реализации некоторых документов несудебного характера, содержащих предписания, выносимые в ходе правореализации, не связанной с разрешением споров о праве. Роль таких предписаний предполагает необходимость правоприменения в ходе их принудительной реализации, которая по своему механизму напоминает реа-

лизацию судебных актов. Их принудительное исполнение сопряжено с необходимостью ограничения конституционных прав и свобод участников правоотношений — физических и юридических лиц. Это означает необходимость специального законодательного регулирования этих процессов.

Принятие в 1997 г. действующих в настоящий момент федеральных законов «Об исполнительном производстве» и «О судебных приставах» предопределило переход правового регулирования процесса исполнительного производства на новую ступень. С них берет свое начало формирования системы нормативных правовых актов, посвященных регулированию собственно исполнительного производства.

Принятие указанных актов дает возможность говорить о том, что исполнительное производство окончательно обособилось от судебного процесса и является совершенно самостоятельным комплексом общественных отношений. Впрочем, это не означает, что исполнение судебных актов перестало быть завершающим этапом судопроизводства — просто применение мер принуждения стало совершенно особым процессом, не входящим в судебное разрешение споров о праве.

В связи со спецификой целей и задач многие ученые стали выдвигать предположение о том, что исполнительное производство — это не стадия гражданского (или арбитражного) процесса. С их точки зрения отношения, возникающие в связи с исполнением решений уполномоченных на правоприменение органов, являются предметом регулирования самостоятельной отрасли права — исполнительного права¹. Кроме того, факт существования такой самостоятельной отрасли права, как уголовно-исполнительное право, дает основание для признания исполнительного права автономным комплексом юридических норм.

Доктринальные разработки, а также усиленная законотворческая работа дают основание для вывода о том, что исполнительное право фактически обособилась в самостоятельную отрасль права со своими предметом, методом, принципами и целями правового регулирования.

Цель данного учебного пособия — анализ современного российского опыта исполнительного производства и предоставление возможности читателям осмыслить существующую ситуацию, складывающуюся в связи с принудительным исполнением судебных актов, а также актов других органов властных и судебных структур.

¹ См.: Шерстюк В.М. Система советского гражданского процессуального права. М., 1989. С. 23.

Глава 1

ПОНЯТИЕ ИСПОЛНИТЕЛЬНОГО ПРОИЗВОДСТВА

1.1 Исполнительное производство: понятие, признаки и сущность

Исполнительное производство можно определить как процесс принудительного исполнения судебных актов, а также актов других органов, которым при осуществлении установленных законом полномочий предоставлено право возлагать на участников имущественного оборота обязанности по передаче другим участникам (гражданам, организациям или в соответствующие бюджеты) денежных средств и иного имущества, либо по совершению в их пользу определенных действий, либо по воздержанию от совершения этих действий.

В ходе исполнительного производства осуществляется правоприменение — специально уполномоченные законом субъекты в принудительном порядке реализуют предписания, выраженные в судебных и иных приравненных к ним актах, налагающих на участников правоотношений имущественные обязательства. Это особый вид правоприменительной деятельности, осуществляемой специально на то уполномоченными субъектами. В отличие от судопроизводства в ходе исполнительного производства не разрешается спор о праве, поэтому данный процесс следует отнести к исполнительному правоприменению. Однако исполнительное производство, как правило, тесно связано с судебным процессом, является его логическим продолжением, хотя, конечно, не всегда (например, исполнительное производство не проводится при добровольном исполнении судебных решений и иных актов).

Цель исполнительного производства состоит в том, чтобы, не меняя сущности вынесенного судом или иным полномочным органом предписания, принудительно его исполнить с помощью арсенала специально предусмотренных законом средств.

Объектом принудительного исполнения могут быть как судебные акты, так и акты других органов, причем не всяких, а только тех, которым предоставлено право возлагать на граж-

дан, организации и бюджеты всех уровней обязанности по передаче другим гражданам, организациям или в соответствующие бюджеты денежных средств и иного имущества, либо совершению в их пользу определенных действий, либо воздержанию от определенных действий.

Исходя из данного выше определения, базирующегося на ст. 1 Федерального закона «Об исполнительном производстве», можно сформулировать основные *признаки* этого процесса:

1) осуществляется *принудительно*, т.е. вне зависимости от воли и желания обязанных лиц, с использованием мер принуждения (при этом в качестве мер принудительного исполнения выступают: обращение взыскания на имущество должника путем наложения ареста на имущество и его реализации; обращение взыскания на заработную плату, пенсию, стипендию и иные виды доходов должника; обращение взыскания на денежные средства и иное имущество должника, находящееся у других лиц; изъятие у должника и передача взыскателю определенных предметов, указанных в исполнительном документе);

2) осуществляется *специально на то уполномоченными субъектами*: судебными приставами-исполнителями, а также некоторыми иными органами государственной власти и специально уполномоченными лицами;

3) касается *исключительно имущественных предписаний*, а точнее — актов, предписывающих определенным субъектам имущественного оборота совершить действия (или воздержаться от действий), в которых у контрагентов этих субъектов правоотношений есть материальная заинтересованность;

4) носит *формальный характер*, т.е. осуществляется в специально установленных законом формах.

Следует особо рассмотреть вопрос о предмете исполнительного производства, о том, что за предписания выполняются путем осуществления специальных юридических процедур.

В ходе исполнительного производства реализуются имущественные предписания, выраженные в *специальных правоприменительных актах*, перечень которых дан в указанном Законе.

В первую очередь речь идет о *судебных актах*. К ним следует отнести правоприменительные акты, выносимые судами общей юрисдикции, за исключением приговоров и иных актов, выносимых по уголовным делам (реализация последних осуществляется в ходе уголовно-исполнительного процесса). Следовательно, реализовываться в ходе исполнительного производства могут

такие предписания судов общей юрисдикции, как определения, решения и постановления, выносимые при рассмотрении неуголовных дел (гражданских, семейных, трудовых, хозяйственных, в некоторых случаях — административных). Кроме того, основанием для исполнительного производства могут выступать аналогичные акты арбитражных судов — в их компетенцию входит рассмотрение споров о праве, связанных с предпринимательской деятельностью, которые так или иначе носят имущественный характер. Основанием для исполнительного производства может служить также судебный приказ — особый судебный правоприменительный акт, выносимый в бесспорном порядке, без рассмотрения споров о праве, когда суд налагает на субъекта правоотношений обязанности, правомерность и обоснованность которых ни у кого не вызывает сомнений и никем не оспаривается. Кроме того, к судебным основаниям исполнительного производства действующее законодательство впервые за свою историю отнесло решения международных органов по правам человека.

Кроме судебных актов, законодатель относит к основаниям исполнительного производства некоторые другие *обязывающие акты*, налагающие обязанности имущественного характера на участников правоотношений. Эти акты законодатель приравнивает к судебным. К ним в первую очередь следует отнести правоприменительные акты, вынесенные компетентными органами исполнительной власти: постановления об имущественных взысканиях органов (должностных лиц), уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях; оформленные в установленном порядке требования органов, осуществляющих контрольные функции, о взыскании денежных средств с отметкой банка или иной кредитной организации о полном или частичном неисполнении взыскания в связи с отсутствием на счетах должника денежных средств, достаточных для удовлетворения требований взыскателя; постановления судебного пристава-исполнителя.

Кроме того, основаниями исполнительного производства могут выступать и некоторые *частные акты*, выносимые частными лицами, не входящими в государственный аппарат. К этой категории актов, подлежащих принудительному исполнению, следует отнести соглашения об уплате алиментов (при условии нотариального их удостоверения), удостоверения комиссии по трудовым спорам, выдаваемые на основании ее решений.

Можно сделать вывод, что такие акты являются актами делегированного правоприменения — составляющие их лица реализовывают предоставленные им законом полномочия по наложению обязанностей на других субъектов правоотношений. В первом случае легитимность следует из нотариального удостоверения, преюдициально подтверждающего законность договора и делающего излишним такое подтверждение судебным решением. Во втором случае закон закрепляет за комиссией по трудовым спорам правомочия рассматривать и разрешать споры о праве — это специальный механизм, который законодатель признает более оперативным и удобным, нежели судебное рассмотрение такого специфического вида правовых споров.

Перечень актов, которые могут принудительно исполняться и стать основой исполнительного производства, в ст. 7 Федерального закона «Об исполнительном производстве» остается открытым. Поэтому необходимо выделить основные *критерии*, которым должны отвечать основания исполнительного производства.

1. *Имущественный характер предписаний.* Предписания исполнительного производства так или иначе предполагают имущественные обязанности. Чаще всего они содержат предписания о передаче имущества одним субъектом правоотношений другому: либо осуществить денежные выплаты (это встречается чаще, что подтверждается более детальным регулированием), либо передать имущество в натуре. Кроме того, они могут обязывать совершить действия, влекущие имущественные последствия, имеющие имущественное значение для участников правоотношений. Другими словами, такие действия для одних субъектов правоотношений влекут возможность получить имущественный доход, для других — понести расходы. К подобным действиям относятся, например, восстановление на работе (возникает возможность в будущем получать заработную плату), выселение из жилого помещения (утрачивается возможность пользоваться имуществом, удовлетворять за его счет потребность в жилище), вселение в жилое помещение и др.

2. *Преюдициальное подтверждение правомерности требований, содержащихся в актах и подлежащих принудительному исполнению.* Предписания, изложенные в актах, которые могут выступать основанием для исполнительного производства, основаны на праве и являются формой правореализации. Правомерный

характер таких предписаний должен быть преюдициально подтвержден. Наиболее распространено судебное подтверждение их легитимности: судебный акт устанавливает презумпцию правомерности содержащихся в таком акте предписаний, которые обязательны, пока судебный акт не отменен. Именно положения, выраженные в решениях, постановлениях и определениях судов общей юрисдикции и арбитражных судов, длительное время рассматривались как единственное основание для принудительных исполнительных мероприятий (что и обусловило регулирование этого процесса положениями Гражданского процессуального и Арбитражного процессуального кодексов). Но и сейчас активность и детальность правового регулирования принудительной реализации судебных актов свидетельствует о том, что именно судебные предписания наиболее распространены в числе оснований исполнительного производства.

Однако законодатель, принимая во внимание юридическую практику, сложность и длительность судебного правоприменения, предусмотрел возможность преюдициального подтверждения правомерности имущественных предписаний и другим образом. В первую очередь полномочия преюдициального подтверждения легитимности имущественных прав и обязанностей предоставлены государственным органам, работающим в административно-правовой сфере и наделенным компетенцией осуществления имущественных взысканий (налоговым органам, органам налогового надзора и др.). Но их полномочия по подтверждению правового характера строго ограничены их компетенцией и сферой деятельности. И наконец, как уже отмечалось, делегируются полномочия легитимизации имущественных требований и некоторым частным лицам — сторонам соглашения об уплате алиментов, нотариально такое соглашение удостоверявшим, а также комиссиям по трудовым спорам.

Легитимизация имущественных предписаний, т.е. преюдициальное подтверждение правомерности имущественных требований, является необходимым условием применения принуждения для реализации таких предписаний. Данный критерий позволяет рассматривать такие предписания как правомерные, пока не доказано обратное.

Два указанных критерия могут использоваться для установления возможности принудительной реализации актов, непосредственно упомянутых в Федеральном законе «Об исполни-

тельном производстве», а также для расширительного толкования приведенного в нем перечня, который открыт.

Теперь следует несколько слов сказать об основных стадиях исполнительного производства. Их анализ позволит исследовать структуру этого процесса.

Понятие «стадия» в исполнительном производстве весьма часто используется как в научной литературе, так и в практике правоприменения, однако вопрос о стадиях исполнительного производства остается в настоящее время одним из наименее разработанных в теоретическом плане — единого мнения о них пока не выработалось, на основе законодательства можно вывести такие стадии весьма условно. Научная разработка и обоснование этой проблемы предполагает определение сущности стадии исполнения, критериев выделения стадий, классификацию последних, конкретизацию целей и действий, характерных для каждой стадии.

На этом основании можно выделить комплекс основных критериев, характеризующих стадии исполнительного производства:

- во-первых, должны быть специфическое функциональное назначение определенного этапа исполнительного производства, особые цели и задачи, подчиненные единой цели всего процесса исполнительного производства;
- во-вторых, любая стадия — это система процессуальных особых действий, подчиненных особой специфической цели этой стадии, причем любой стадии присуще качественное своеобразие ее содержания, т.е. специфика совершаемых процессуальных действий;
- в-третьих, необходимо обособление стадии во времени — она представляет собой определенный хронологический этап;
- в-четвертых, стадии исполнительного производства, будучи логически связаны, последовательно дополняют друг друга, следуя в определенном порядке;
- в-пятых, результаты стадии должны быть закреплены в особых процессуальных документах.

Все это позволяет выделять в исполнительном производстве четыре основные стадии: возбуждение; подготовку; осуществление мер принудительного исполнения; окончание.

1. *Возбуждение исполнительного производства.* Задачей этой хронологически и логически первой стадии является создание

предусмотренных законом в качестве необходимых формальных оснований исполнительного производства. На стадии возбуждения происходят выдача исполнительного документа, предъявления его в службу судебных приставов и вынесения судебным приставом — исполнителем постановления о возбуждении исполнительного производства, (ст. 32 Федерального закона «Об исполнительном производстве»).

2. *Подготовка к проведению исполнительных действий.* Задачей данной стадии является создание условий для правомерного и оперативного осуществления мер принудительного исполнения. Здесь можно выделить три группы действий:

- направленные на добровольное исполнение должником предписаний судебных и иных приравненных к ним законом актов (например, разъяснение должнику его прав и обязанностей, в том числе указание срока для добровольного исполнения; предъявление должнику официального требования с указанием на возможность применения особых санкций в случае неисполнения);
- касающиеся установления местонахождения должника и его имущества (поиск, розыск);
- иные действия, обеспечивающие эффективное осуществление мер принудительного исполнения (наложение на имущество должника ареста, разъяснение судом вынесенного постановления и порядка его исполнения и др.).

3. *Осуществление исполнительных действий.* Это означает применение предусмотренных законом мер принудительного исполнения имущественного и неимущественного характера. К таким мерам можно отнести: обращение взыскания на имущество должника (включает такие процессуальные действия, как опись, арест, изъятие и реализацию имущества должника); обращение взыскания на доходы должника; обращение взыскания на денежные средства и иное имущество должника, находящееся у других лиц; выполнение предписаний судебных и иных приравненных к ним актов в натуре; некоторые иные меры принудительного взыскания.

В ходе совершения исполнительных действий возможны перерывы и приостановка исполнительного производства.

Фактически это самая важная стадия исполнительного производства: в ходе ее наиболее очевидно проявляется сущность и цели всего процесса исполнительного производства. Этим и

объясняется, что именно данная стадия получила наиболее детальную правовую регламентацию.

4. *Окончание исполнительного производства.* Данную стадию следует рассматривать как окончание всех исполнительных действий при достижении исполнительным производством своей цели или невозможности продолжения исполнительных действий по причинам, предусмотренным в законе. Задача здесь заключается в анализе достигнутого в результате совершения исполнительных действий положения, закреплении результатов принудительной реализации правовых предписаний либо в обеспечении правомерного окончания без фактического исполнения исполнительного документа.

Все вышеизложенное позволяет сделать вывод о том, что исполнительное производство представляет собой особый процесс применения норм права, имеющий четко определенные цели, основания проведения, определенную внутреннюю структуру, характеризуется внутренней логической связанностью, единством целей составляющих его компонентов.

Исполнительное производство является самостоятельной системой правоотношений, существенно отличающихся от иных комплексов общественных отношений, регулируемых нормами права. Именно наличие основных характерных признаков не позволяет отнести исполнительное производство к гражданско-процессуальным или к арбитражно-процессуальным отношениям, как это делалось раньше. Исполнительное производство не соответствует основным характерным чертам этих систем. В частности, не является необходимым субъектом исполнительного производства суд, выступающий центральной фигурой в гражданском и арбитражном процессе, где ему отведена руководящая роль. Суд является только одним из субъектов исполнительного производства, причем не самым важным. Исполнительное производство включает в себя деятельность еще целого круга субъектов, в числе которых важнейшим является орган исполнительной власти — *Служба судебных приставов*.

Следовательно, исполнительное производство может быть определено как относительно самостоятельный предмет правового регулирования, не входящий в состав ни гражданского, ни арбитражного процесса. Это совершенно особый формальный процесс, особая форма правоприменения. Регламентация исполнительного производства предполагает необходимость существо-

вания такой же самостоятельной системы правовых норм. Исполнительное производство требует специального правового регулирования. В пользу того, что исполнительное производство не является частью гражданского или арбитражного процесса, можно привести следующие доводы:

- специфика предмет и метод правового регулирования исполнительного производства;
- особые принципы исполнительного производства;
- наличие специального законодательства об исполнительном производстве;
- особый субъектный состав, т.е. субъекты — участники исполнительного производства отличаются от участников гражданского процесса и арбитражного процесса как по составу, так и по функциям, которые они осуществляют;
- предмет деятельности судебного пристава-исполнителя — принудительная реализация субъективных прав, имеющих бесспорный характер, а сторонами являются должник и взыскатель; отношения по принудительному исполнению складываются между судебным приставом-исполнителем и другими лицами, которые участвуют в исполнительном производстве;
- в исполнительном производстве могут исполняться не только судебные акты, но и акты других органов (комиссии по трудовым спорам, нотариата, при определенных обстоятельствах органов, осуществляющих контрольные функции, органов или должностных лиц, уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях, и др.)

1.2 Правовое регулирование исполнительного производства.

Общая характеристика гражданского исполнительного права

Специфика исполнительного производства, его особая роль в системе правоотношений предопределяет особое правовое регулирование этого процесса. Выделение исполнительного производства из системы гражданского и арбитражного судопроизводства, введение в число его оснований несудебных актов (т.е.

вынесенных не судебными органами, а иными уполномоченными субъектами), наделение полномочиями осуществления правоприменительных исполнительных действий специальных государственных органов, не входящих в систему судебных органов, наконец, создание достаточно большого законодательного массива, регулирующего процесс исполнительного производства, — все это создает основание для вывода о том, что процесс принудительной реализации имущественных предписаний документов, легитимность которых преюдициально подтверждена, является предметом *особого правового регулирования*. Значение исполнительного производства в функционировании правового механизма такого исполнения, а также его разноплановый характер (оно охватывает широкий круг отношений, как связанных с судопроизводством, так и не входящих в состав арбитражно-процессуальных и гражданско-процессуальных отношений) не позволяют сделать вывод о том, что эти отношения регулируются правовым институтом, входящим в состав какой-либо отрасли — гражданско-процессуального права, арбитражно-процессуального права или иной. Речь не может идти даже о межотраслевом институте. Исполнительное производство является предметом регулирования самостоятельной отрасли права.

К сожалению, вопрос о сущности и основных признаках правовой отрасли, регулирующей осуществление исполнительного производства, в отечественной юридической науке разработан сравнительно слабо. Нет даже единого мнения о наименовании такой отрасли.

Проанализировав сущность и специфику регулируемой сферы общественных отношений, характер и цели такого регулирования, отрасль права, регулируемую исполнительное производство, приняв во внимание его имущественный характер и правоприменительные задачи, она может быть определена как гражданское исполнительное право.

Для характеристики любой из отраслей права необходимо определить ее следующие взаимосвязанные и взаимоопределяющие друг друга характеристики: предмет правового регулирования и метод правового регулирования отрасли.

Предмет правового регулирования представляет собой комплекс специфических общественных отношений, регулируемых отраслью права. Предмет правового регулирования отрасли — это все то, что подпадает под действие правовых норм, входящих в эту отрасль.

Предмет правового регулирования представляет собой главный материальный критерий разграничения норм права по отраслям, так как он имеет объективное содержание и предопределяется самим характером общественных отношений, не завися от субъективной воли законодателей. Специфика регулируемых общественных отношений, их роль в комплексе правоотношений определяют самостоятельность отрасли. Место и роль регулируемых исследуемой отраслью права отношений определяют сущность, специфику и цели правового регулирования, методологию такого регулирования, основные его принципы. Можно сделать вывод, что именно предмет правового регулирования является основополагающим характерным признаком отрасли права, выделяющим ее из общего числа юридических норм, обособляющим ее в системе права.

Предмет гражданского исполнительного права можно определить как комплекс общественных отношений, связанных с принудительной реализацией предписаний имущественного характера, выраженных в решениях, определениях и постановлениях судов общей юрисдикции и арбитражных судов, а также приравненных законом к ним по юридической силе актов иных органов, организаций и лиц.

В предмет гражданского исполнительного права входит весьма сложный и обширный комплекс общественных отношений — организационно-управленческих, процессуальных, имущественных, финансовых, административных, надзорных, которые складываются в рамках исполнения судебных актов и актов других органов. В этот предмет входит правовой статус различных участников исполнительного производства, формальные основания для осуществления принудительных действий, основные процедуры, осуществляемые ими.

Предмет правового регулирования гражданского исполнительного права составляют процессуальные отношения, которые складываются по поводу принудительно-исполнительной деятельности судебного пристава-исполнителя в исполнительном производстве. Принудительное исполнение — это исключительная мера, оно сопряжено для должников с использованием мер насилия и со значительными санкциями в форме имущественных взысканий. Предмет гражданского исполнительного права охватывает основания и порядок осуществления мер принудительного исполнения, порядок возбуждения исполнительного производства, осуществления исполнительных действий, пере-

носа исполнительных действий, приостановления и прекращения исполнительного производства, а так же основания и порядок его окончания. Кроме того, гражданское исполнительное право регламентирует процесс взимания исполнительского сбора и осуществления иных платежей в ходе исполнительного производства. И наконец, отдельной группой в предмет правового регулирования гражданского исполнительного права входит группа отношений, связанных с защитой прав и законных интересов лиц, участвующих в исполнительном производстве, а так же связанных с наложением в ходе этого процесса мер юридической ответственности.

Специфика предмета гражданского исполнительного права предопределяет особенности метода этой отрасли права.

Метод отрасли права представляет собой систему приемов и способов, используемых отраслью права для регулирования своего предмета, это комплекс особых отраслевых средств воздействия на регулируемые общественные отношения. Отраслевой метод правового регулирования служит дополнительным юридическим критерием классификации норм права по отраслям и является производным от предмета отрасли. В сочетании с предметом метод отрасли права способствует более точной и строгой градации права на отрасли.

Юридической наукой выделено и исследовано множество методов правового регулирования, используемых различными отраслями права. Но нет такой отрасли, которая для регулирования своего предмета использовала бы только один метод — используются сложные комплексы методов. И индивидуальность метода правового регулирования, позволяющего выделить отрасль права из общего массива системы права, определяется соотношением в этом комплексе различных правовых методов, ролью различных методов в правовом регулировании отраслевого предмета.

Как и большинство отраслей права, гражданское исполнительное право для регулирования своего предмета (процесса исполнительного производства) использует комплекс методов, но, как и в большинстве других отраслей, основными являются два метода: императивный и диспозитивный.

Императивный метод — метод жестких предписаний, реализация которых не зависит от воли субъектов, которым они адресованы. Он предполагает использование двух основных видов предписаний: *обязывающих*, предписывающих совершение опре-

деленных действий или определенного комплекса действий, активное поведение, и *запрещающих*, предписывающих воздержаться от определенных действий, придерживаться пассивного поведения.

В качестве примера императивного обязывающего предписания можно привести положения ст. 9 Федерального закона «Об исполнительном производстве», предусматривающие, что судебный пристав-исполнитель обязан принять к исполнению исполнительный документ от суда или другого выдавшего его органа, либо взыскателя и возбудить исполнительное производство, если не истек срок предъявления исполнительного документа к исполнению и данный документ соответствует требованиям, предусмотренным ст. 8 этого Закона (в ней расписаны необходимые требования к форме такого документа).

Примером императивного запрещающего предписания, касающегося исполнительного производства, может послужить положения ст. 43 Федерального закона «Об исполнительном производстве», которая запрещает участие в исполнительном производстве в качестве судебного пристава-исполнителя переводчика или специалиста при наличии перечисленных в этой статье оснований, вызывающие сомнение в их беспристрастности.

Однако гражданское исполнительное право достаточно активно использует и *диспозитивный метод* — метод наделения правомочиями, предполагающий возможность определять субъектом предписания свое поведение в установленных законом рамках. Диспозитивность правового регулирования может выражаться в применении следующих предписаний: *освобождающих* (предполагающих возможность самостоятельно выбирать в определенных случаях вариант правозначимого поведения с учетом ограничений, налагаемых законом) и *выбора* (предоставляющих адресатам несколько возможных вариантов правозначимого поведения в конкретной ситуации, определенной гипотезой нормы права и закрепляющих необходимость выбрать один из этих вариантов).

Использование диспозитивных норм в гражданском исполнительном праве можно встретить реже, однако их влияние на характер правового регулирования исполнительного производства тоже заметно. Например, освобождающим предписанием являются положения п. 1 ст. 66 Федерального закона «Об испол-

нительном производстве», предполагающие возможность для судебного пристава-исполнителя самостоятельно определить размер удержаний из заработной платы и иных доходов должника, при условии, что общая сумма этих удержаний не будет превышать 50% этих доходов.

Предписаний выбора в гражданском исполнительном праве гораздо больше. Например, ст. 83 Федерального закона «Об исполнительном производстве» предусматривает для взыскателя по его желанию возможность в целях обеспечения совершения исполнительных действий произвести авансовый взнос на депозитный счет подразделения службы судебных приставов в размере, достаточном для производства необходимых исполнительных расходов, или не делать этого, ст. 10 предусматривает для должника или взыскателя в исполнительном производстве возможность подачи жалобы на незаконные действия (бездействие) судебного пристава-исполнителя (или не подавать жалобу).

Итак, метод правового регулирования, используемый гражданским исполнительным правом, может быть определен как императивно-диспозитивный. Сочетание этих двух основных методов определяется характером регулируемых общественных отношений, субъектным составом их участников, совмещением публичных интересов, связанных с необходимостью исполнения легитимных предписаний и реализации законных имущественных интересов частных лиц, являющихся субъектами исполнительного производства.

Все вышеизложенное позволяет сделать вывод, что гражданское исполнительное право является самостоятельной публичной процессуальной отраслью права, регламентирующей процесс исполнительного производства.

1.3 Принципы исполнительного производства

Одной из характерных признаков отрасли права, позволяющих выделить этот комплекс правовых норм из системы права, являются основополагающие принципы определяющие правовое регулирование этой отрасли. Эти принципы являются концентрированным выражением основных интересов общественной жизни и развития, лежащих в основе правового регулирования.

Принципы исполнительного производства представляют собой основополагающие начала, которые определяют ход этого про-

цесса и отражают специфику правового регулирования, приспособившая общеправовые принципы к специфике и целям гражданского исполнительного права. Поэтому выделение основополагающих принципов правового регулирования исполнительного производства играет огромную роль в изучении гражданского исполнительного права.

Принципы лежат в основе формулирования положений исполнительного производства, позволяют обеспечить единую направленность и системность правовое регулирование исполнительного производства и подчинить этот процесс единой цели. Они являются системообразующим началом всей отрасли, обеспечивая логическую связь и непротиворечивость регулирующих процесс исполнительного производства положений законодательства, служат как бы связкой выраженных в законе правил поведения, определяя их социальное назначение и место в общей системе законодательства.

Кроме того, принципы определяют и процесс реализации норм права: дают основания для точного и правильного толкования реализуемых норм права, создавая принципиальную, доктринальную базу для этого важного процесса, обеспечивая его истинный правовой характер, облегчая правильную реализацию этих предписаний, в соответствии с истинными интересами жизни и развития общества. Принципы отраслевого правового регулирования являются незаменимым помощником в преодолении проблем, вызванных пробелами в действующем законодательстве об исполнительном производстве. Принципы правового регулирования являются основой для применения аналогии права.

Принципы, определяющие отраслевое правовое регулирование, бывают разного юридического уровня. Прежде всего, любую отрасль права определяют **конституционные принципы**. Уникальность Конституции как особого нормативного правового акта состоит, помимо прочего, еще и в том, что она носит всеобщий характер, в ней содержатся доктринальные положения, которые на принципиальном уровне регламентируют все без исключения правоотношения. Каждая из существующих отраслей права базируется на определенных конституционных положениях. Не является исключением и гражданское исполнительное право. Основы правового регулирования процесса исполнительного производства, основные его принципы содержатся в Конституции РФ.

Основные конституционные принципы, имеющие значение для исполнительного производства:

- *принцип законности* — человек, его права и свободы являются высшей ценностью, а признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина — обязанность государства (ст. 2 Конституции РФ);
- *принцип равноправия сторон* — все равны перед законом, в том числе в исполнительном производстве (ст. 19 Конституции РФ);
- *принцип получения юридической помощи* — каждому гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи (ст. 48 Конституции РФ).

Однако конституционные принципы определяют общие начала правового регулирования. Они нуждаются в конкретизации для регулирования конкретных отношений. Поэтому необходимо изучить также отраслевые принципы правового регулирования. Эти принципы отражают специфику регулируемых отношений и являются результатом отражения в толковании конституционных принципов особенностей именно узкоотраслевых особенностей и целей правового регулирования.

Можно выделить комплекс **отраслевых принципов**, определяющих правовую регламентацию исполнительного производства.

1. *Принцип законности*. Он относится к числу общеправовых, однако при регулировании исполнительного производства имеет определенную специфику. Законность предполагает, что принудительная реализация судебных и приравненных к ним законом актов может осуществляться только в порядке, предписанном законом. Это означает, что в законе закрепен исчерпывающий перечень процедур, которые могут применяться в ходе исполнительного производства. Субъекты этого процесса, в первую очередь судебные приставы-исполнители, не имеют права применять иных процедур или вносить изменения в порядок осуществления указанных в законе. Применение действий во исполнение предписаний исполнительных документов возможно только в строго определенных законом случаях, исчерпывающий перечень оснований для совершения исполнительных действий закрепен в действующем законодательстве.

Таким образом, принцип законности означает, что исполнительное производство, все его процедуры, все действия в рамках этого процесса осуществляются только во исполнение закона и

в порядке, предусмотренном законом. Общеправовой принцип законности процессуальный характер исполнительного производства превращает в принцип формализма. Формальность всех действий в рамках исполнительного производства — важнейший признак этого процесса.

2. *Принцип имущественного характера исполнительного производства и неприкосновенности личности должника.* В нем проявляется общая цель исполнительного производства — удовлетворение законных материальных интересов участников правоотношений. Исключительно имущественный характер исполнительного производства означает, что все процедуры, осуществляемые в ходе этого процесса, имеют своим предметом имущество (вещи, деньги, ценные бумаги, имущественные права, работы и услуги). Исполнительное производство не может распространяться на личность должника, исполнительные действия не должны затрагивать личные неимущественные права и интересы субъектов правоотношений. Не выполняющие своих обязанностей субъекты гражданских исполнительных правоотношений не могут подвергаться взысканиям нематериального характера.

Ответственность в ходе исполнительного производства применяется исключительно имущественная. Так, сейчас невозможно применение к должнику, как это было распространено в Древнем мире и в Средневековье, телесных или членовредительских мер ответственности и воздействия. Например, в средневековой Руси основным методом принудительного взыскания имущественной задолженности выступало «выставление на правеж» — избивание должника палками по ногам, пока долг не будет уплачен. Не применяется и весьма распространенное даже в Новое время лишение не уплачивающего свой долг должника свободы (так называемые долговые тюрьмы). Ибо реализация правомочий взыскателя, являющегося правообладателем, не должна выходить за рамки исполнения имущественных обязанностей их контрагентов — должников. Использование этих правомочий в ущерб иным, неимущественным правам и интересам участников правоотношений есть не что иное, как злоупотребление правом.

3. *Принцип неприкосновенности необходимого для жизни минимума имущества должника и членов его семьи.* В данном случае предполагается, что взыскание в ходе исполнительного производства может распространяться не на все имущество должника.

Существуют ограничения в возможности изъятия у должника имущества для выполнения предписаний исполнительных документов. Законодательство (ст. 446 Гражданского процессуального кодекса РФ) содержит перечень имущества, на которое взыскание не может распространяться. В него входят вещи, необходимые человеку для нормальной жизнедеятельности, для сохранения социально-экономического статуса члена общества.

Например, к имуществу, на которое не может быть обращено взыскание, относятся: единственное жилище должника, его земельные участки, использование которых не связано с предпринимательской деятельностью (впрочем, взыскание на эти два вида имущества может быть обращено в случае, если это жилище является предметом залога — ипотеки); 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 100 МРОТ); племенной, молочный и рабочий скот, олени, кролики, птица, пчелы, используемые для целей, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, а также хозяйственные строения и сооружения, корма, необходимые для их содержания, семена, необходимые крестьянину-должнику для очередного посева; продукты питания; небольшие суммы денег на карманные расходы (на сумму не менее трехкратной установленной величины прожиточного минимума на самого гражданина-должника и каждого из находящихся на его иждивении лиц, а в случае их нетрудоспособности — шестикратной установленной величины прожиточного минимума на каждого из указанных лиц), 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.

Кроме того, ст. 66 Федерального закона «Об исполнительном производстве» предусматривает, что при наложении взыскания на доходы должника (заработную плату и др.), максимальная сумма таких взысканий может составлять 50% этих доходов, а в

ст. 69 перечисляются виды доходов, на которое взыскание обращено быть не может. В них включены: денежные суммы, выплачиваемые в возмещение вреда, причиненного здоровью, а также в возмещение вреда лицам, понесшим ущерб в результате смерти кормильца; денежные суммы, выплаченные лицам, получившим увечья при исполнении ими служебных обязанностей, и членам их семей в случае гибели таких лиц; денежные суммы, выплачиваемые в связи с рождением ребенка, многодетным матерям, одиноким отцу или матери; деньги, выплачиваемые на содержание несовершеннолетних детей в период розыска их родителей; выплаты пенсионерам и инвалидам I группы по уходу за ними, на дополнительное питание, санаторно-курортное лечение, протезирование и расходы по уходу за ними в случае причинения вреда здоровью выплаты по алиментным обязательствам, денежные средства, выплаченные за работу с вредными условиями труда или в экстремальных ситуациях, а также гражданам, подвергшимся воздействию радиации вследствие катастроф или аварий на АЭС; денежные суммы, выплаченные организацией в связи с рождением ребенка, со смертью родных, с регистрацией брака, а также выходное пособие, выплачиваемое при увольнении работника.

Анализ характера этих ограничений позволяет сделать вывод, что они имеют целью защиту должника и его семьи от нищеты и социальной деградации, предоставление им возможности выжить и продолжать материальное воспроизводство. Этот принцип, ограничивающий возможность имущественного взыскания, является отражением в правовом регулировании исполнительного производства конституционных положений о гуманизме, как о главном принципе функционирования государства, о приоритете прав, свобод и законных интересов человека и гражданина в числе ценностей государства. Ибо изъятие у должника всего его имущества, в том числе необходимого для удовлетворения элементарных личных нужд, повлечет за собой невозможность восстановления его благосостояния и благосостояния его семьи, невозможность дальнейшей его работы и иного участия в производстве материальных благ, десоциализацию и деградацию личности, что противоречит основным целям правового регулирования в любой сфере общественной жизни.

4. *Принцип императивности и обязательности процедур исполнительного производства.* Регулирование процедур исполнительного производства осуществляется преимущественно с исполь-

зованием императивного, приказного метода правового регулирования. Это характерно для всех процессуальных правовых отраслей, относящихся к публичному праву. Проявляется императивность правового регулирования исполнительного производства в самых разнообразных формах. Но самым важным из таких проявлений, определяющим практически весь характер исполнительного производства, является обязательность предписаний, выносимых в ходе осуществления исполнительных процедур.

Издание предписаний, влекущих возникновение и изменение прав и обязанностей у участников исполнительного производства, входит в компетенцию специально уполномоченных государственных должностных лиц, т.е. судебных приставов-исполнителей (а также некоторых иных государственных органов и должностных лиц). Их требования и официальные постановления (специальные правоприменительные акты формально-го характера) носят строго обязательный характер, их исполнение не зависит от желания, согласия или несогласия их адресатов. Реализация требований и постановлений судебных приставов-исполнителей обеспечивается возможностью применения принуждения — их неисполнение влечет за собой применение специальных мер ответственности.

Императивный, жестко-приказной характер процедур исполнительного производства есть проявление основной цели этого процесса — принудительного исполнения легитимных имущественных предписаний. Основание для возбуждения исполнительного производства — неисполнение в добровольном порядке обязанным лицом (должником) своих обязательств имущественного характера, правомерность которых подтверждена преюдициально. И применение мер принуждения (штрафов, насильственного фактического исполнения) является фактором, обеспечивающим реализацию обязанностей должника в условиях его нежелания выполнять их. Поэтому принудительный характер исполнительного производства можно считать важнейшей характеристикой, важнейшим принципом в этой области общественных отношений. Обязательность, императивный характер предписаний и процедур исполнительного производства является гарантией эффективности этого процесса.

5. *Принцип равномерности распределения взысканных сумм.* Он базируется на общеправовом конституционном принципе равноправия участников правоотношений, поэтому все правооб-

ладатели выступают в процессе исполнительного производства как взыскатели, имеют равные права на удовлетворение законных имущественных интересов, в том числе за счет взысканного у должника имущества. Не допускается предоставление отдельным взыскателям преимуществ в распределении взысканного у должника имущества, не допускается ущемление интересов отдельных взыскателей. Причем речь идет о равноправии конкретных взыскателей, в отношении же категорий взыскателей законодательство может закреплять различия их статуса, например интересы различных категорий субъектов исполнительного производства. Однако определенные лица — взыскатели — в рамках установленных законом групп имеют строго одинаковый правовой статус.

Следует отметить, что в правовом регулировании исполнительного производства существует весьма серьезная проблема, затрудняющая использование отраслевых принципов как основ отраслевой правовой регламентации: *отсутствие законодательного закрепления этих принципов*. Законодательство не упоминает об этих принципах, не определяет их в качестве базы правового регулирования. Все вышеуказанные отраслевые принципы носят исключительно доктринальный характер, обеспечить их общезначимость и даже просто единообразное понимание достаточно сложно, так как нормативно правовыми положениями эти принципы не являются. В значительной степени именно этим обусловлены недостаточная системность и пробельность действующего законодательства в сфере исполнительного производства.

Возможно, принципы правовой регламентации исполнительных отношений до сих пор не получили отражения и закрепления в действующем законодательстве по причине отсутствия единого нормативного правового акта, который бы выступал в качестве доминирующего в правовом регулировании данной сферы общественных отношений и регламентировал бы все или большинство этих отношений. Единства в правовой регламентации исполнительного производства в отечественном законодательстве пока, к сожалению, не существует, и отсутствие в системе нормативных правовых актов формально-юридического закрепления основных принципов исполнительного производства является наглядным тому подтверждением, характеризующим общее состояние правовой жизни в этой области.

Наиболее оптимальным решением указанной проблемы явилось бы осуществление глобальной систематизации действующе-

го российского законодательства, регулирующего процедуры исполнительного производства. Кодификация может выступить наилучшим способом решить как указанную проблему, так и иные сложности в правовой регламентации принудительного исполнения судебных и приравненных к ним законом актов имущественного характера.

1.4 Место гражданского исполнительного права в системе права современной России

Анализ целей и характера правового регулирования, осуществляемого в сфере исполнительного производства, дает основания для определения места гражданского исполнительного права в системе права современной России. Гражданское исполнительное право регламентирует особый, специфический процесс правоприменения, его нормы направлены на реализацию иных норм, воплощенных в предписаниях материального характера. Диспозиция норм гражданского исполнительного права, основные цели правового регулирования, функциональное назначение этой системы юридических норм позволяет отнести данную отрасль права к *процессуальным отраслям права*. Так, гражданское процессуальное право осуществляет правовое регулирование специфического процесса правоприменения, процедуру властной реализации материально-правовых норм. Процессуальность этой отрасли предопределяет практически все ее характерные черты, цели и методы регулятивного воздействия на общественные отношения.

Исполнительному производству как предмету регулирования гражданского исполнительного права присущи все признаки процессуальной отрасли права. Оно характеризуется преимущественно *публично-правовым характером*, это отношения, затрагивающие интересы общества в целом и соответственно государства. В связи с этим обязательным участником таких отношений, необходимой стороной является представитель государства — *специальный компетентный государственный орган* (хотя в отдельных предусмотренных законом случаях возможно представительство государства специально уполномоченным для этого субъектом, не входящим в систему органов государственной власти, например банками).

Согласно Федеральному закону «Об исполнительном производстве» непосредственное осуществление функций по исполнению судебных актов и актов других органов возлагается на судебных приставов-исполнителей, объединенных в соответствующие подразделения, возглавляемые старшими судебными приставами (ст. 3). Следовательно, в правоотношениях в исполнительном производстве, так же как в гражданских процессуальных и административно-правовых отношениях, действует основной и обязательный субъект — *судебный пристав-исполнитель*, без которого не возникают сами эти правоотношения. Этот орган наделен полномочиями по осуществлению принудительных действий. А принуждение является, если можно так выразиться, «монополией» государства: только оно как институт, обладающий публичной властью, вправе применять насилие в общественных отношениях. Контрагентом таких публично уполномоченных органов являются частные лица. Следовательно, отношения между ними имеют публично-правовой характер и предполагают формализм как основу регулирования. «Никаких отношений между тяжущимися в процессе нет и быть не может, если бы таковые были, то процесс лишился бы своего публично-правового характера, он стал бы отношением между частными лицами»¹.

Кроме того, правоотношениям в сфере исполнительного производства свойствен *санкционирующий характер*. Субъект, имеющий государственные полномочия, дает санкцию, которая является выражением государственной власти. Характерной чертой этих правоотношений является также то, что в ходе их судебный пристав-исполнитель не предпринимает практически никаких шагов без просьбы заинтересованных и управомоченных лиц, движение исполнительного производства возможно по инициативе этих заинтересованных лиц, а не уполномоченного государством субъекта. Данный признак в большей степени отличает исполнительное производство от других видов правоотношений, но сближает его с арбитражным и гражданским процессами. Основным движущим началом исполнительного производства, как и гражданского и арбитражного процессов, слу-

¹ *Хрестоматия* по гражданскому процессу / Под общ. ред. проф. М.К. Треушникова. М., 1996. С. 15.

жит инициатива участвующих в деле лиц, т.е. гражданский процесс возникает, развивается, изменяется, переходит из одной стадии процесса в другую и прекращается главным образом по воле заинтересованных в деле лиц, а не под влиянием органов государственной власти.

Среди других признаков правоотношений в сфере исполнительного производства необходимо выделить признак *взаимосвязанных прав и обязанностей всех субъектов правоотношений*. Иными словами, субъекты наделены не только процессуальными правами, но и процессуальными обязанностями по отношению к другим участникам процесса, и государственные органы, уполномоченные использовать принуждение (судебный пристав-исполнитель и др.) не являются исключением.

Отсюда следует вывод, что юридическими фактами в правоотношениях исполнительного производства являются сами процессуальные, формально урегулированные действия пристава-исполнителя и иных участников процесса принудительного исполнения судебных и приравненных к ним законом актов, так как одно процессуальное действие есть основание возникновения другого процессуального действия. В этой связи весьма ценно замечание М.А. Гурвича о том, что «движение в процессе представляет собой цепь, в которой процессуальная деятельность вызывает возникновение совокупности правомочий и обязанностей суда и других участников процесса, а исполнение последних служит основанием возникновения следующих правомочий и обязанностей»¹.

Одним из характерных признаков процессуальных правоотношений, отличающим их от практически всех материальных правоотношений, является признак *обязательной урегулированности процессуальных правоотношений нормами права, их строго формальный характер*². Иными словами, эти правоотношения возможны только в правовой форме. В отличие от материальных отношений они не могут существовать как фактические, т.е. не

¹ Гурвич М.А. Советское гражданское процессуальное право. М., 1964. С. 12.

² См.: Чечот Д.М. Участники гражданского процесса. М., 1960; С. 6; Джалилов Д.Р. Гражданское процессуальное правоотношение и его субъекты. Душанбе, 1962. С. 17; Чечина Н.А. Гражданские процессуальные отношения. Л., 1961; С. 63—67; Морозова И. Б., Треушников А. М. Исполнительное производство. М., 2002. С. 42.

урегулированные нормами гражданского процессуального права. Поэтому в гражданском исполнительном праве в качестве форм права не используются правовые обычаи, нередко применяемые для правового регулирования правоотношений имущественного характера.

Таким образом, принадлежность правового регулирования исполнительного производства к сфере процессуального права наглядно подтверждается спецификой и регулируемыми отношениями и способами их регулирования.

Процессуальный характер гражданского исполнительного права определяет место этой молодой отрасли в системе права современной России. По своему положению, по характеру предписаний, по методологии правового регулирования эта отрасль ближе всего стоит к другим процессуальным отраслям, и в первую очередь, как уже отмечалось, к *гражданскому процессуальному праву и арбитражному процессуальному праву*. Их объединяет общность целей правового воздействия (правореализация, процесс применения нормативно-правовых предписаний), методов, применяемых при этом, принципов, определяющих все осуществляемое ими правовое регулирование, наконец, место в системе права. У них схож, но не совпадает в точности предмет правового регулирования.

Можно также отметить органическую связь гражданского исполнительного права и с некоторыми материальными отраслями права, в первую очередь с *гражданским правом, семейным правом, трудовым правом, правом социального обеспечения*. Положения гражданского исполнительного права имеют целью фактическую реализацию в принудительном порядке директивы, содержащиеся в нормах этих отраслей. Некоторые правовые предписания, регламентирующие исполнительное производство (например, содержащиеся в ст. 7, 64, 65, 66, 67, 68, 69, 70, 71 Федерального закона «Об исполнительном производстве»), напрямую связаны с нормами этих частно-правовых отраслей, имеют совершенно определенные указания на гражданско-правовые, семейно-правовые, трудовые и социально-правовые отношения.

Прослеживается связь гражданского исполнительного права и с некоторыми публично-правовыми отраслями. Взаимосвязь гражданского исполнительного права с *конституционным правом* проявляется в тех же формах, что и связь других правовых от-

раслей с этой базовой, основополагающей для всей системы права отраслью. Конституционное право дает основу, принципиальную декларативную базу для правового регулирования процесса исполнительного производства. Конституционное право закрепляет такие основы, общеправовые принципы гражданского исполнительного права (характерные, впрочем, и для других отраслей права), как законность, нерушимость и приоритет прав, свобод и законных интересов человека, соблюдение компетенции государственных органов и некоторые другие.

Существует и некоторая связь с *налоговым правом*, содержащим немало положений, которые, как и в описанных выше случаях, могут быть основанием для возбуждения исполнительного производства (налоговые взыскания). Налоговые органы нередко могут выступать в качестве субъектов исполнительного производства, уполномоченных осуществлять исполнительные действия.

Нельзя не отметить и связь гражданского исполнительного права с *административным правом*. Во-первых, нередко административное производство возбуждается во исполнение административных правоприменительных актов. В частности, основанием для начала исполнительного производства могут послужить постановления органов (должностных лиц), уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях (ст. 7 Федерального закона «Об исполнительном производстве»). Во-вторых, можно говорить о схожести применяемых методов. Сходство выражается во властной природе правоотношений: большинство процедур исполнительного производства осуществляется в порядке, который при определенных условиях может рассматриваться как административно-правовой. В-третьих, отношения, регулируемые гражданским исполнительным правом, как и административно-правовые, можно назвать «властеотношениями»¹. Исполнительное производство, как и административные правоотношения, характеризуются организационной подчиненностью, возникающей из управленческой вертикали и проявляющейся в связях между вышестоящими и нижестоящими звеньями уполномоченных органов, участвующих в исполнительном производстве. В-четвертых, связь проявляется в обязательности требований судебных приставов-исполнителей, которые осуществляют свою властную деятельность в особом опера-

¹ Морозова И.Б., Треушников А.М. Указ. соч. С. 43.

тивном порядке, напоминающем административное оперативное правоприменение. Принимаемые ими решения (совершаемые действия) имеют юридическую силу независимо от согласия или несогласия другой стороны, что является характерной чертой административно-правового регулирования¹.

Грубейшие нарушения процессуального порядка исполнительного производства могут рассматриваться как деяния, посягающие на основы общественного и государственного строя. Это предопределяет наличие связей между гражданским исполнительным правом и *уголовным правом*. Могут рассматриваться как имеющие отношения к исполнительному производству ст. 312 (незаконные действия в отношении имущества, подвергнутого описи или аресту либо подлежащего конфискации) и ст. 315 (неисполнение приговора суда, решения суда или иного судебного акта) Уголовного кодекса РФ.

Таким образом, место гражданского исполнительного права в системе современного российского права определяется его имущественным характером и процессуальной сущностью правового регулирования.

1.5 Основные источники права, регулирующие процесс исполнительного производства

Важнейшим элементом изучения любой системы юридических норм являются источники (формы) права отрасли (подотрасли, института, пединститута). Система правового регулирования определяется ими.

В юридической науке под источниками (формами) права традиционно понимается система способов внешнего изложения и формального закрепления норм права, содержащихся в них предписаниях. Выделяются следующие используемые в мировой практике формы (источники) права.

1. *Нормативные правовые акты*. Они содержат элементы норм права, нормативно-правовые предписания властные акты специально уполномоченных государственных органов.

В России, чья правовая система принадлежит к романо-германской правовой семье, нормативные правовые акты явля-

¹ См.: Алехин А.П., Кармолицкий А.А., Козлов Ю.М. Административное право РФ. М., 1996. С. 77-78.

ются главным источником права, определяющую роль играют они и в регулировании исполнительного производства. Известны два основных вида нормативных правовых актов:

1) законы — нормативные правовые акты высшей юридической силы, принятые специально уполномоченными представительными законодательными государственными органами в соответствии со специальной процедурой и регулирующие наиболее важные общественные отношения, в России по юридической силе подразделяются на федеральные законы, федеральные конституционные законы и Конституцию России;

2) подзаконные акты — нормативные правовые акты, принимаемые органами исполнительной власти в соответствии и во исполнение законов (в России по юридической силе они подразделяются на указы Президента РФ, постановления Правительства РФ, акты министерств и ведомств).

2. *Нормативные договоры.* Это договоры, заключенные уполномоченными на то субъектами (как правило, государствами) и содержащие элементы норм права.

В Российской Федерации нормативные договоры являются важным источником права во многих сферах правового регулирования, а международные договоры — при условии их подписания и ратификации уполномоченными на то государственными органами, в том числе и для регламентации процедур исполнительного производства. При этом международные договоры имеют приоритет над российским национальным законодательством (ст. 15 Конституции Российской Федерации).

3. *Правовые обычаи.* Сюда включаются обычаи (правила поведения, вошедшие в привычку у большинства участников правоотношений в результате многократного применения в течение длительного времени в силу целесообразности), санкционированные государством как общеобязательные.

В странах, принадлежащих к романо-германской правовой семье (в том числе и в России), как правило, правовые обычаи применяются в качестве вспомогательного источника права, но для регламентации процесса исполнительного производства в нашей стране не используются.

4. *Судебные прецеденты.* Ими являются решения, вынесенные судами при рассмотрении конкретных дел, становящиеся после своего вынесения общеобязательным образцом для рассмотрения аналогичных дел впредь.

В России в качестве официального источника права судебный прецедент не применяется.

5. *Юридические доктрины.* Они представляют собой научные заключения ведущих (и официально признаваемых) ученых-правоведов, санкционированные государством в качестве общеобязательных.

В России юридические доктрины в качестве официального источника права также не применяются.

6. *Религиозные нормы.* Это официально санкционированные государством в качестве общеобязательных правила религиозных канонов, нормы, закрепленные в священных текстах религиозных систем.

В России, являющейся светским государством, религиозные нормы в качестве официального источника права не применяются.

Система источников права, регламентирующих принудительную реализацию содержащихся в судебных актах и актах, приравненных законом к судебным имущественных предписаний в настоящий момент заканчивает свое формирование. Фактически сложилась единая система нормативных правовых актов, посвященных регулированию исполнительного производства.

Общие начала системы источников права, регламентирующих исполнительное производство, содержатся в ст. 2 Федерального закона «Об исполнительном производстве», там же закреплены и правовые основы деятельности судебных приставов.

Прежде всего следует определиться с компетенцией правового регулирования исполнительного производства, ибо в России, являющейся федерацией, помимо системы федеральных источников права существуют еще и региональные источники. Его определяет процессуальный характер изучаемой отрасли права, который был исследован выше. Согласно ст. 71 Конституции РФ, принятой 12 декабря 1993 г., процессуальное законодательство отнесено к ведению Российской Федерации. Следовательно, правовое регулирование исполнительного производства относится к сфере федерального законодательства. Это же подтверждается (косвенно) ст. 2 Федерального закона «Об исполнительном производстве»: в качестве оснований деятельности судебных приставов в ней содержатся указания именно на федеральные законы и изданные в соответствии с ними подзаконные нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти.

Как уже указывалось выше, характерным признаком любой процессуальной отрасли права является ее формализм. Это предполагает, помимо всего прочего, что для регулирования данные отрасли используют только формальные источники: нормативные правовые акты, а также подписанные и ратифицированные Россией нормативные международные договоры. В связи с этим неформальные источники, известные в романо-германской правовой семье (например, правовой обычай), для регулирования исполнительного производства не используются.

В ст. 2 Федерального закона «Об исполнительном производстве» не упоминается главный для регулирования всех без исключения видов правоотношений нормативный правовой акт — *Конституция России*. Однако именно с нее следует начинать изучение источников гражданского исполнительного права.

Как уже отмечалось, Конституция РФ служит для выражения доктринальных начал правового регулирования, основных, базовых его принципов. Несколько конституционных положений имеют прямое отношение к правовому регулированию исполнительного производства. В частности, согласно ст. 2 Конституции РФ признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина — обязанность государства. И это целиком и полностью относится к исполнительному производству. Ибо само возникновение исполнительного производства как отрасли права является отражением необходимости создания юридической системы защиты прав человека в ходе принудительной реализации легитимных предписаний.

Львиная доля правового регулирования исполнительного производства осуществляется федеральными законами.

Наибольший объем предписаний, определяющих исполнительное производство, содержится в *Федеральном законе «Об исполнительном производстве»*, который без преувеличения можно назвать наиболее важным источником гражданского исполнительного права. Он содержит наиболее важные положения о процедурах исполнительного производства, закрепляя понятие, основания и общие условия совершения исполнительных действий, основы правового статуса участников исполнительного производства, порядок применения мер принудительного исполнения, содержание этих мер, порядок распределения взысканного имущества и несения расходов, связанных с исполнительным производством, применяемые в ходе исполнительного производства меры ответственности, а также механизм защиты

прав и законных интересов участников правоотношений. Фактически именно принятие этого Закона позволило окончательно выделить исполнительное производство из состава гражданского и арбитражного процессов, чтобы правовое регулирование в этой сфере сформировалось в отдельную отрасль права.

В качестве второго по значимости закона, регламентирующего исполнительное производство, следует выделить *Федеральный закон «О судебных приставах»*. Он регламентирует правовой статус самого важного участника исполнительного производства — осуществляющего принудительное исполнение пристава-исполнителя. Впрочем, этот Закон регламентирует статус не только приставов, участвующих в исполнительном производстве, но и приставов, обеспечивающих деятельность судов, поэтому назвать его относящимся только к гражданскому исполнительному праву все же нельзя.

Кроме того, можно выделить значительное количество аналогичных по юридической силе нормативных правовых актов, посвященных регламентации исполнительных правоотношений частично. Это кодексы, содержащие положения, используемые для регулирования процессов исполнительного производства. В первую очередь необходимо отметить значительную роль в правовом регулировании исполнительного производства *Гражданского процессуального кодекса РФ* и *Арбитражного процессуального кодекса РФ*. Они дополняют являющийся базовым в этой сфере правового регулирования *Федеральный закон «Об исполнительном производстве»*, восполняя существующие в нем многочисленные пробелы.

Эти кодексы в различных своих статьях содержат положения о порядке исполнения на территории России решений иностранных судебных органов, о порядке выдачи судами общей юрисдикции исполнительных листов и судебных приказов, которые выступают формальным основанием для возбуждения исполнительного производства, устанавливают полномочия судьи в процессе исполнительного производства. Кроме того, в ст. 446 *Гражданского процессуального кодекса РФ* закрепляется перечень имущества должника, на которое не может быть обращено взыскание.

Нередко положения процессуальных кодексов копируют положения *Федерального закона «Об исполнительном производстве»*. Особенно это заметно в *Арбитражном процессуальном кодексе РФ*, раздел VII которого содержит очень подробную регламентацию процесса принудительной реализации актов арбитра-

ражного суда. Такое положение, когда предписания, содержащиеся в разных законах, дополняют друг друга по очень важным вопросам, а также дублируют друг друга очень неудобно и опасно. Такое проявление запутанности, бессистемности и пробельности действующего законодательства влечет за собой очень серьезные проблемы в толковании и реализации предписаний законов, а также затрудняет дальнейшее совершенствование правового регулирования в этой области.

К источникам гражданского исполнительного права можно отнести и ряд законов, регулирующих материальные правоотношения.

Гражданский кодекс РФ закрепляет целый ряд положений об исполнительном производстве: устанавливает в ст. 237 условия возможности наложения взыскания на имущества (как формы ограничения права собственности); дает общие требования к порядку наложения взыскания на некоторые специфические объекты собственности (ст. 80, 255, 278).

Трудовой кодекс РФ содержит положения о возможном принудительном исполнении в порядке исполнительного производства решений комиссии по трудовым спорам (ст. 389).

Семейный кодекс РФ также содержит несколько положений об исполнительном производстве. В нем закрепляется порядок обращения взыскания на имущество супругов, нажитое в браке (ст. 45), и исполнения решений суда по делам, связанным с воспитанием детей (ст. 79), подробно регламентируются процедуры, связанные с принудительным взысканием алиментов (ст. 81—83, ст. 109 и 112).

Статья 315 *Уголовного кодекса РФ* предусматривает уголовную ответственность за такое преступление, как злостное неисполнение представителем власти, государственным служащим, служащим органа местного самоуправления, а также служащим государственного или муниципального учреждения, коммерческой или иной организации вступивших в законную силу приговора суда, решения суда или иного судебного акта, а равно воспрепятствование их исполнению. То есть даже УК РФ может в какой-то степени рассматриваться как источник права, регулирующий отношения, связанные с исполнительным производством.

Точно так же можно рассматривать и *Кодекс РФ об административных правонарушениях*, ст. 17.8 которого предусматривает ответственность за воспрепятствование законной деятельности судебного пристава-исполнителя, находящегося при исполнении служебных обязанностей.

Немаловажную роль в правовом регулировании играет и многие законы. Положения о принудительной реализации судебных актов и актов приравненных к ним, можно найти в федеральных законах «О третейских судах в Российской Федерации», «Об обществах с ограниченной ответственностью», «Об ипотечных ценных бумагах», «Об ипотеке (залоге недвижимости)», «О банках и банковской деятельности», в Законе Российской Федерации «О залоге» и некоторых других. Как правило, эти положения регламентируют отдельные специфические моменты исполнительного производства. Впрочем, некоторые положения дублируют положения, выраженные в указанных выше законодательных актах.

Полное и эффективное регулирование общественных отношений предполагает комплексное использование как законов, так и подзаконных актов, которые не просто связаны, а взаимопределяют и дополняют друг друга. Подзаконные акты, издаваемые не только в соответствии с законами, но во исполнение их, являются своего рода их продолжением, связующим звеном с жизнью. Без них одни только законы не в состоянии полностью определить все поведение людей — они не могут быть достаточно ясны и подходить для всех случаев; конкретные жизненные ситуации требуют уточнения принципиальных положений законов, их подробной привязки к конкретным обстоятельствам, которые невозможно предусмотреть в законе полностью. Регламентация отношений исполнительного производства в связи с этим осуществляется и *комплексом подзаконных актов*.

В ст. 2 Федерального закона «Об исполнительном производстве» не указывается в качестве составляющей части законодательства об исполнительном производстве такой вид нормативных правовых актов, как указы Президента Российской Федерации. Тем не менее эти акты участвуют в правовом регулировании исследуемой сферы общественных отношений. Впрочем, в ст. 2 Федерального закона «О судебных приставах» закрепляется, что судебные приставы в своей деятельности руководствуются и *нормативными правовыми актами Президента России*, изданными в соответствии с действующим законодательством. В качестве примера, можно привести Указ Президента Российской Федерации «Вопросы Федеральной службы судебных приставов», которым утверждается Положение о Федеральной службе судебных приставов. В этом документе определяются основные

цели и формы деятельности этого органа государственной власти, а также закрепляются основные формы его работы.

Весьма значительную роль в правовом регулировании исполнительного производства играют *постановления Правительства Российской Федерации*. Ими регламентируются весьма важные отношения. В частности, достаточно часто в ходе исполнительного производства используются постановления Правительства РФ: «Об утверждении порядка наложения ареста на ценные бумаги» от 12 августа 1998 г. № 934; «Об утверждении Правил исполнения требований исполнительных листов и судебных приказов судебных органов о взыскании средств по денежным обязательствам получателей средств федерального бюджета» от 22 февраля 2001 г. №143; «О передаче функций Федерального долгового центра при Правительстве Российской Федерации фонду федерального имущества» от 21 декабря 2000 г. № 980; «О порядке исполнения Министерством финансов Российской Федерации судебных актов по искам к казне Российской Федерации на возмещение вреда, причиненного незаконными действиями (бездействиями) органов государственной власти либо должностных лиц органов государственной власти» от 9 сентября 2002 г. № 666.

Для исполнительного производства большое значение имеет Положение о порядке и условиях хранения арестованного и изъятого имущества, утвержденное Постановлением Правительства РФ от 7 июля 1998 г. № 723, которое устанавливает порядок и условия хранения имущества, арестованного и изъятого судебным приставом-исполнителем при принудительном исполнении судебных актов судов общей юрисдикции и арбитражных судов, а также актов других органов, которым при осуществлении установленных законом полномочий предоставлено право возлагать на граждан, организации или бюджеты всех уровней обязанности по передаче другим гражданам, организациям или в соответствующие бюджеты денежных средств и иного имущества либо совершению в их пользу определенных действий или воздержанию от совершения этих действий.

Кроме того, к числу источников права, регламентирующих исполнительное производство, следует отнести несколько *подзаконных актов, изданных органами центральной исполнительной власти — министерствами и ведомствами*. В частности, достаточно важную роль при разделении предметов ведения между

органами, осуществляющими меры принудительного исполнения, играют нормативные правовые акты, издаваемые Министерством юстиции РФ. В основном такие акты утверждают порядок непосредственного исполнения конкретных специфических исполнительных действий, или регламентирующие иные важные особые моменты исполнительного производства.

В частности, следует отметить: утвержденное приказом Министерства юстиции РФ от 3 декабря 2004 г. № 187 Положение о территориальном органе Федеральной службы судебных приставов; приказ Министерства юстиции РФ «О мерах по совершенствованию процедур обращения взыскания на имущество организаций» от 3 июля 1998 г. № 76, который содержит «Временную инструкцию о порядке ареста и реализации прав (требований), принадлежащих должнику как кредитору по неисполненным денежным обязательствам третьих лиц по оплате фактически поставленных товаров, выполненных работ или оказанных услуг (дебиторской задолженности) при обращении взыскание на имущество организаций-должников»; приказ Министерства юстиции РФ «Об обязательном назначении специалиста при осуществлении оценки ценных бумаг, на которые обращается взыскание» от 27 октября 1998 г. № 153.

Следует также отметить несколько *совместных нормативных правовых актов центральных органов исполнительной власти* относительно регулирования исполнительного производства. Такие акты посвящены, как правило, координации действий различных государственных органов, осуществляющих меры принудительного исполнения, а также разделению их компетенции, что является серьезной проблемой правового регулирования в этой сфере общественных отношений. В частности, можно выделить: Методические рекомендации по организации взаимодействия налоговых органов Российской Федерации и Службы судебных приставов Министерства юстиции РФ при исполнении постановлений налоговых органов о взыскании налога (сбора), а также пени за счет имущества налогоплательщика — организации или налогового агента — организации, утвержденные совместным приказом Министерства юстиции РФ № 289, Министерства по налогам и сборам РФ № БГ-3-29/619 от 13 ноября 2003 г.; Порядок взаимодействия налоговых органов Российской Федерации и служб судебных приставов органов юстиции субъектов Российской Федерации по принудительному

исполнению постановлений налоговых органов и иных исполнительных документов, утвержденный совместным приказом Министерства по налогам и сборам РФ № ВГ-3-10/265, Министерства юстиции РФ № 215 от 25 июля 2000 г.

Анализ системы нормативных правовых актов, регулирующих процесс исполнительного производства, позволяет сделать вывод о его сложности, запутанности, коллизионности и иных проявлениях бессистемности, что является серьезной проблемой.

Кроме системы нормативных правовых актов, важное место в правовом регулировании в сфере исполнительного законодательства занимают *международные нормативные договоры*, подписанные и ратифицированные компетентными российскими органами государственной власти. Они даже имеют приоритет в юридической силе над актами национального законодательства России. В п. 3 ст. 2 Федерального закона «Об исполнительном производстве» закреплено, что в том случае, если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законодательством Российской Федерации об исполнительном производстве, то применяются правила международного договора.

Из числа международных актов, имеющих значение для исполнительного производства, следует упомянуть Нью-Йоркскую конвенцию «О признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений» 1958 г., Московскую конвенцию «О разрешении арбитражным путем гражданско-правовых споров, вытекающих из отношений экономического и научно-технического сотрудничества» 1972 г.

Для государств—участников Содружества Независимых Государств важное значение имеют: Соглашение о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности, от 20 марта 1992 г., подписанное всеми странами СНГ, кроме Грузии; Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 23 января 1993 г., заключенная всеми странами СНГ. В Кишиневе 7 октября 2002 г. была подписана Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам. Согласно ст. 120 этой Конвенции после соблюдения всех формальностей она вступит в силу, а Минская конвенция 1993 г. и Протокол к ней от 28 марта 1997 г. между

государствами, ратифицировавшими Конвенцию 2002 г., прекратят свое действие¹.

Кроме того, правовое регулирование исполнительного производства осуществляется большим количеством (более 30) *двусторонних межгосударственных договоров о правовой помощи*, заключенные между СССР, Россией и другими странами.

Международные договоры содержат норму о том, что иностранные решения признаются и приводятся в исполнение компетентным судом государства, в котором запрашивается исполнение, т.е. международные договоры о правовой помощи не предусматривают упрощенного порядка обращения к исполнению иностранного судебного решения².

Как отмечалось выше, судебные прецеденты к числу официальных, формально признаваемых государством источников права в России не относятся. Однако правовая действительность такова, что фактически судебная практика оказывает влияние на формулирование норм права, в том числе и в сфере исполнительного производства. В ходе фактической реализации правовых предписаний (в том числе регулирующих исполнительное производство) участникам этого процесса нередко приходится обращаться к изучению судебной практики. В первую очередь значение для правового регулирования имеет *практика высших судебных органов России*, рассматривающих имущественные споры — Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ. Судебные акты, как уже указывалось выше, официально в России в качестве источников права не признаются, но реально все же используются в качестве способов выражения предписаний, не нашедших отражения в системе законодательства. Это обусловлено необходимостью в системном судебном толковании норм права. Особенно это важно для восполнения пробелов в праве.

Акты высших судебных органов в соответствии с действующим процессуальным законодательством выступают в качестве обобщающих начал судебной практики, обеспечивающих ее единообразие. Поэтому они не могут не учитываться как судами, так и иными субъектами правоприменения и остальными субъектами правоотношений. Можно сделать вывод, что акты

¹ Для Российской Федерации Конвенция 2002 г. не вступила в силу.

² См.: *Неиштаева Т.Н.* Международный гражданский процесс: Учеб. пособие. М., 2001. С. 147.

высших судебных органов выступают как фактические, но не формальные источники права.

В работе судов и судебных приставов-исполнителей используются, например: постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ «О некоторых вопросах, связанных с обращением взыскания на акции» от 3 марта 1999 г. № 4, письмо Высшего Арбитражного Суда РФ «Об исполнении решений арбитражных судов одного государства на территории другого государства» от 1 марта 1996 г. № ОМ-37, постановление Пленума Верховного Суда № 14 «О некоторых вопросах применения федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью» от 9 декабря 1999 г., постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ «О действии международных договоров Российской Федерации применительно у вопросам арбитражного процесса» от 11 июня 1999 г. № 8.

1.6 История исполнительного производства в России

Исполнительное производство как особый формальный процесс правоприменения имеет давнюю историю. Еще в римском классическом праве мы можем найти упоминания о возможности принудительного исполнения основанных на праве имущественных требований кредитора к должнику и о возможности наложения санкции на не выполняющего свои обязательства должника. Однако системное правовое регулирование процесса принудительной реализации имущественных предписаний началось значительно позже.

До судебной реформы Александра II, проведенной в 1864 г., регламентация исполнительного производства в России осуществлялась главным образом на основе обычаев. Принудительные меры были в основном направлены на личность должника. О суровости и жестокости исполнительного производства на Руси и о роли в нем официальных лиц можно судить и по свидетельствам иностранных очевидцев. У.Э. Батлер приводит описание исполнительного производства, сделанное английским послом Г. Флетчером, который был направлен королевой Елизаветой I в Россию в 1588—1589 гг. По свидетельству Флетчера, решения суда в Московии приводились в исполнение приставами — низшими служащими суда, отличающимися своей жестокостью

и безжалостностью: «Если сторона не могла выполнить решение суда, то виновного доставляли на правеж, особое место недалеко от суда, где его били дубинками по голням и икрам ног. Каждое утро с 8-ми до 12-ти виновного приводил на правеж пристав, если только должник не предоставил достаточное поручительство, что сам будет приходить на правеж в назначенный час. Если после года нахождения на правеже виновник не уплачивал либо не мог уплатить требуемую сумму, то он должен был продать свою жену и детей в течение года или сразу же, чтобы собрать необходимую сумму для уплаты долга»¹.

В исторических документах, подписанных императором Александром в Царском Селе 20 ноября 1864 г., говорится, что в России должен быть «суд скорый, правый, милостивый и равный для всех подданных наших, возвысить судебную власть, дать ей надлежащую самостоятельность и вообще утвердить в народе нашем то уважение к закону, без коего невозможно общественное благосостояние и которое должно быть постоянным руководителем действий всех и каждого, от высшего до низшего».

Были составлены, рассмотрены и утверждены следующие законы:

- Учреждение судебных установлений;
- Устав уголовного судопроизводства;
- Устав гражданского судопроизводства;
- Устав о наказаниях, налагаемых мировыми судьями.

В ходе разработки судебной реформы 1864 г. был образован *институт судебных приставов*, который существовал к тому времени уже во многих европейских странах.

Судебные приставы того периода состояли:

1) при кассационных департаментах Правительствующего сената для исполнения действий, возлагаемых на них уставами уголовного и гражданского судопроизводства и Учреждением судебных установлений;

2) при судебных палатах для исполнения действий, возлагаемых на них уставами уголовного и гражданского судопроизводства и Учреждением судебных установлений;

3) при окружных судах для исполнения действий, возлагаемых на них уставами уголовного и гражданского судопроизводства и Учреждением судебных установлений.

¹ Вестник Московского университета. Сер. 11 «Право». 1996. № 3. С. 53—54.

Законодательство того периода конкретно указывало, что не все лица могут быть судебными приставами. Так, не могли быть судебными приставами лица, не достигшие 21 года, иностранцы, объявленные несостоятельными должниками, состоящие на службе от правительства или по выборам, подвергшиеся по судебным приговорам лишению или ограничению прав состояния, а также священнослужители, лишенные духовного сана по приговорам духовного суда, состоящие под следствием за преступления и проступки, влекущие за собою лишение или ограничение прав состояния, и те, которые, были под судом за такие преступления и проступки, но оправданы судебными приговорами, исключенные из службы по суду или из духовного ведомства за пороки или же из среды обществ и дворянских собраний по приговорам тех сословий, к которым они принадлежат, а также те, кому по суду воспрещено хождение по чужим делам.

Судебные приставы приводились к присяге на должность духовным лицом их вероисповедания по определенной форме на общем собрании департаментов или отделений того судебного места, к которому конкретный судебный пристав назначался. После принятия присяги судебному приставу выдавались: свидетельство о поступлении его в должность с указанием местности, назначенной ему для жительства; особый знак, присвоенный должности судебного пристава для ношения при отправлении служебных его обязанностей; особая печать.

Принятые законы определили порядок всего судопроизводства в целом и деятельности судебных приставов в частности. Порядок приведения в исполнение судебных решений по Уставу гражданского судопроизводства 1864 г. существенно отличался от дореформенного порядка. Одно из главных отличий заключалось в том, что в основу дореформенного порядка был положен следственный принцип, в силу которого решения приводились в исполнение даже в отсутствие просьбы взыскателя с помощью полиции. Устав гражданского судопроизводства распространил на процесс исполнения действие принципа диспозитивности. Это выразилось в том, что судебные решения обращались теперь к исполнению не иначе как по желанию взыскателя.

Взыскатель, желающий привести решение в исполнение, должен был обратиться в суд, постановивший решение с устной или письменной просьбой о выдаче ему специального документа, необходимого для возбуждения процессуальных действий — исполнительного листа (ст. 926 Устава гражданского судопроиз-

водства). Судом, вынесшим решение, выдавался такой исполнительный лист, а затем передавался взыскателем председателю того окружного суда, в округе которого должно было состояться исполнение решения. Ответчик извещался повесткой об исполнении. Судебный пристав производил опись и арест имущества должника, после чего оно продавалось с публичных торгов. Получивший исполнительный лист взыскатель далее обращался со словесной или письменной просьбой к председателю соответствующего суда о назначении судебного пристава (в мировых судебных установлениях была принята практика непосредственного обращения взыскателя с исполнительным листом к судебному приставу помимо суда).

После назначения председателем судебного пристава по своему усмотрению или по указу взыскателя последний обращался к судебному приставу с письменным заявлением, в котором прежде всего выбирал способ исполнения решения (ст. 935 и 936 Устава гражданского судопроизводства). В решениях Гражданского кассационного департамента Правительствующего сената, объясняющих Устав гражданского судопроизводства, подчеркивалось, что указание способов взыскания зависит от взыскателя, поэтому суд, присуждая взыскание, не вправе ограничивать взыскателя указанием того имущества должника, на которое может быть обращено взыскание. От взыскателя зависит избрать по своему усмотрению тот или иной способ исполнения и обратить взыскание на то или другое имущество должника. Суд же не может избранный взыскателем способ исполнения заменить другим способом или избранное взыскателем имение заменить другим по указанию должника. Подобного положения, направленного на защиту прав и законных интересов взыскателя, нет в современном законодательстве об исполнительном производстве.

Судебные приставы в своей деятельности по Уставу гражданского судопроизводства 1864 г. полностью находились под контролем суда, при котором они состояли. Приступая к исполнительным действиям, судебный пристав докладывал председателю суда об избранном взыскателем способе исполнения. Кроме того, судебный пристав обязан был вести особый журнал, куда он записывал все свои действия по исполнению решений (ст. 950 Устава гражданского судопроизводства). Этот журнал служил доказательством соблюдения приставом законов. По требованию сторон из него выдавались засвидетельствованные

выписки. Обжаловались все действия судебного пристава по исполнению решений в течение двух недель тому суду, в округе которого исполнялось решение¹.

Устав гражданского судопроизводства 1864 г. предусматривал несколько основных способов принудительного исполнения судебных решений: во-первых, обращение взыскания на движимое имущество должника; во-вторых, обращение взыскания на недвижимое имение должника; в-третьих, передача имения натурой лицу, которому оно присуждено (ст. 933); в-четвертых, обращение взыскания на доходы должника (ст. 1129, 1192, 1208); в-пятых, разрешение взыскателю произвести за счет должника те действия или работы, которые не совершены им в назначенный судом срок (ст. 934). Кроме того, отдельными положениями этого документа и иными законодательными актами была предусмотрена возможность осуществления и иных мер принудительного исполнения.

После Октябрьской революции функции судебного исполнения выполняли судебные исполнители, состоявшие при судах. Система исполнительного производства царской России была полностью ликвидирована — вместе с судебной системой и системой законодательства. Весьма скоро окончательно определился новый порядок регламентации исполнительного производства — через гражданское процессуальное законодательство. Исполнительное производство стало составной частью гражданского процесса, в ходе исполнительного производства могли реализовываться только судебные акты имущественного характера.

Порядок принудительного исполнения легальных имущественных предписаний впервые в советском периоде отечественной истории был конкретно регламентирован в Гражданском процессуальном кодексе РСФСР 1923 г., а также в некоторых других актах. Судебные исполнители назначались на должность и увольнялись с должности по распоряжению председателя суда. Судебные исполнители исполняли решения судов и судебные приказы по гражданским делам, исполнительные надписи нотариусов, определения судов, решения арбитражных и земельных комиссий и третейских судов, другие акты. За исполнение судебных решений и других актов исполнители взыскивали сборы по установленным таксам.

¹ См.: Морозова И.Б., Треушников А.М. Указ. соч. С. 19.

Позднее порядок исполнения судебных актов имущественного характера регламентировался в Гражданском процессуальном кодексе РСФСР 1964 г., в Инструкции Министерства юстиции СССР о порядке исполнения судебных решений от 24 апреля 1973 г., а также в Инструкции об исполнительном производстве от 15 ноября 1985 г. В этот период складывается система исполнительного производства СССР и России, которая действовала практически до середины 1990-х гг.

Основные признаки исполнительного производства этого периода:

1) исполнительное производство носило государственный характер;

2) судебные исполнители относились к судебной системе и состояли под организационным началом как органов юстиции, так и председателей соответствующих судов;

3) как часть гражданского судебного процесса исполнительное производство имело достаточно много присущих судебному процессу черт и признаков;

4) оно преимущественно защищало государственную, общественную и кооперативную собственность, например, путем установления ряда существенных ограничений по обращению взысканий в отношении государственных предприятий, учреждений, организаций, колхозов, иных кооперативных организаций, их объединений, других общественных организаций;

5) оно не содержало специального механизма защиты прав и свобод человека в ходе исполнительного производства.

Судебные исполнители состояли при районных судах (ст. 348 Гражданского процессуального кодекса РСФСР, ст. 77 Закона о судостроительстве РСФСР) и находились в двойном подчинении: назначались на должность руководителями органов юстиции субъектов Российской Федерации, организовывали их работу председатель районного суда (п. 5 ст. 26 Закона о судостроительстве РСФСР) и Министерство юстиции РФ (п. 6 Положения о Министерстве юстиции РФ от 4 декабря 1993 г. № 1187), а контроль за их работой осуществлялся судьей районного суда (ст. 349 Гражданского процессуального кодекса РСФСР).

Деятельность судебных исполнителей должна была в соответствии с советской концепцией права иметь не только правоприменительный, но и воспитательный, профилактический эффект. Сообщение широкому кругу граждан сведений о деятель-

ности судебных исполнителей, обеспечивающих реализацию приговоров и решений суда в части имущественных взысканий, а также использование в правовой пропаганде реальных фактов, подтверждающих, что судебное исполнение обеспечивает возмещение ущерба, причиненного преступлением или гражданско-правовым нарушением, должны были стать подтверждением неотвратимости наказания и мер гражданско-правовой ответственности. Этот опыт было бы весьма полезно усвоить для оптимизации исполнительного производства в современной России.

Необходимость в кардинальном преобразовании системы исполнительного производства проявилась в первой половине 1990-х гг. Это было обусловлено, во-первых, формированием конституционного строя в нашей стране, а во-вторых, активизацией экономической жизни, приобретением экономическими отношениями нового характера.

В 1997 г. в Российской Федерации принимаются два федеральных закона: «О судебных приставах» и «Об исполнительном производстве». Они стали основополагающими вехами в процессе осуществления реформы исполнительного производства. Фактически именно с их принятием появилась возможность рассматривать исполнительное производство как совершенно особый процесс — со своими целями, принципами, местом в системе правоотношений. Таким образом, были решены следующие основные вопросы исполнительного производства.

1. *Была создана самостоятельная служба принудительного исполнения имущественных предписаний судебных и приравненных к ним законом актов.* Осуществилась одна из основных идей, положенных в основу реформы системы правоотношений в сфере исполнительного производства, заключающаяся в том, что принудительное исполнение имущественных установок судебных актов и тем более актов административных и других контролирующих органов исполнительной власти не является и не может быть частью гражданского или арбитражного судопроизводства, а поэтому не может и не должно регулироваться Гражданским процессуальным кодексом РФ или Арбитражным процессуальным кодексом РФ.

Исполнительное производство как процесс заслуживает совершенно самостоятельного отраслевого правового регулирования, так же как и уголовно-исполнительное производство, регулируемое в настоящее время Уголовно-исполнительным кодексом РФ. В соответствии с конституционным принципом раз-

деления властей принудительное исполнение судебных актов и актов других органов является функцией не судебной, а исполнительной власти, и поэтому служба принудительного исполнения отделена от самих судов и судопроизводства и передана Министерству юстиции РФ — федеральному органу исполнительной власти. Вместе с тем судопроизводство и исполнительное производство неразрывно связаны общностью выполняемой ими задачи, заключающейся в защите нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов граждан и организаций, в том числе в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, которую исполнительное производство выполняет только одним способом — путем принудительного исполнения судебных актов и актов других органов.

2. Законодательно было обеспечено равенство защиты всех форм собственности в сфере исполнительного производства. Государственная форма собственности в этом вопросе не имеет никаких преимуществ по сравнению с иными формами.

3. Была создана гораздо более эффективная система ответственности для недобросовестных должников за невыполнение положений имущественного характера, содержащихся в судебных и приравненных к ним актах. Судебным приставам-исполнителям предоставлено право самим налагать штрафы на организации (за исключением банков и иных кредитных организаций), их работников и граждан. В результате, судебный пристав-исполнитель получил более широкие возможности по исполнению своих обязанностей, их деятельность стала гораздо более эффективной.

4. Сформировалась специальная система защиты прав и законных интересов участников исполнительного производства. Безусловно, нельзя говорить об окончании истории развития исполнительного производства. Развитие и совершенствование правового регулирования в этой сфере общественных отношений продолжается. Однако в настоящий момент можно со всем основанием констатировать, что в отечественной правовой системе окончательно сложилась и устоялась новая отрасль права — со своими проблемами, достоинствами и недостатками (которые необходимо исправлять).

Глава 2

СУБЪЕКТЫ ИСПОЛНИТЕЛЬНОГО ПРОИЗВОДСТВА

2.1 Понятие и классификация субъектов исполнительного производства

Для более конкретной характеристики правового регулирования исполнительного производства как формального правоприменительного процесса необходимо в первую очередь охарактеризовать его участников. Правильное определение правового статуса субъектов исполнительного производства, а также их точная классификация необходимы для полноценного изучения всего процесса исполнительного производства.

Субъектами исполнительного производства являются: наделенные законом специальными полномочиями участники процесса принудительного исполнения судебных актов и актов, приравненных к ним законом; наделенные специальными правами и обязанностями участники процессуальных действия и иных официальных процедур, осуществляемых в ходе исполнительного производства. Исполнительное производство так или иначе затрагивает их положение — налагает на них обязанности, предоставляет им права. Действующее российское законодательство предусматривает комплекс таких субъектов, тесно между собой взаимодействующих, реализующих свои права и обязанности в ходе такого взаимодействия.

Характерной чертой субъектного состава исполнительного производства является их *неравноправность*. Правовой статус субъектов исполнительного производства различен, они находятся в отношениях подчинения. Некоторым из них предоставлены полномочия по осуществлению принудительных действий, их контрагенты обязаны исполнять их распоряжения, а в случае неисполнения таких требований (при условии их законности) возможно применения специальных мер ответственности. Более того, некоторым субъектам предоставлено право применения в ходе исполнительного производства насилия в определенной законом форме.

Различия в правовом статусе участников исполнительного производства обусловлено разной ролью, которую играют эти

субъекты в процессе принудительной реализации судебных актов и актов приравненных к ним законом в процедуре исполнения. Это обуславливает необходимость осуществления предварительной классификации субъектов исполнительного производства для дальнейшего изучения их правового статуса.

Субъектов исполнительного производства по такому критерию, как их роль в совершении исполнительных действий, условно можно классифицировать на три большие группы.

В первую группу входят лица, непосредственно участвующие в исполнительном производстве, т.е. субъекты, реализующие в ходе исполнительного производства свои материальные права и обязанности. Принудительная реализация судебных актов и правоприменительных актов, приравненных к ним по процессу реализации, напрямую затрагивает их правовое положение, что предполагает необходимость их определенного поведения — совершения действий или бездействия. Они являются носителями интересов, отраженных и закрепленных в законодательстве, регламентирующем исполнительное производство. Именно в связи с этим их правовой статус урегулирован в действующем законодательстве с наибольшей полнотой. Регламентации их правового положения посвящена глава II Федерального закона «Об исполнительном производстве».

К таким субъектам следует отнести стороны исполнительного производства. В качестве таковых ст. 29 Федерального закона «Об исполнительном производстве» выделяет взыскателя и должника.

Взыскателем являются гражданин или организация, в пользу или в интересах которых выдан исполнительный документ. Другими словами, это лицо, обладающее правами, закрепленными в исполнительном документе, именно во исполнение этих прав и издается исполнительный документ, а их реализация является главной целью исполнительного производства.

В качестве главного нормативного правового акта, регламентирующего правовой статус сторон исполнительного производства, выступает Федеральный закон «Об исполнительном производстве», который достаточно подробно определяет систему их прав и обязанностей. Этот законодательный акт содержит определения взыскателя и должника (ст. 29), устанавливает их права и обязанности (ст. 31), регламентирует возможность соучастия в исполнительном производстве и права соучастников (ст. 29),

говорит о возможности представительства сторон и полномочиях представителей (ст. 33—37), закрепляет нормы, регламентирующие особенности участия в исполнительном производстве несовершеннолетних (ст. 30) и правопреемника в случае выбытия в процессе исполнения исполнительного документа одной из сторон (ст. 32).

Во *вторую группу* субъектов исполнительного производства объединены государственные органы и должностные лица, компетентные осуществлять формальные процедуры в ходе исполнительного производства. Совершение исполнительных действий и иных предусмотренных законом формальных процедур в ходе исполнительного производства входит в их служебные обязанности. Поэтому они наделены властными полномочиями — могут издавать правоприменительные акты, реализация которых является обязанностью иных участников правоотношений, связанных с принудительной реализацией судебных актов и приравненных к ним документов. Это главная особенность их правового статуса, позволяющая выделить их в особую группу. Именно участие этих субъектов делает возможным принудительный характер исполнительного производства.

К этой группе субъектов исполнительного производства следует отнести в первую очередь центральную фигуру исполнительного производства — судебного пристава-исполнителя, а также суды, прокуратуру, некоторые государственные органы, органы местного самоуправления.

Кроме того, с определенной долей условности в нее можно включить банки и иные кредитно-финансовые организации. Данные субъекты не принадлежат к системе государственных органов, не имеют властных функций, но законом они включены в число лиц, осуществляющих исполнительное производство. Это является следствием особой роли, которую играют банки и иные кредитно-финансовые учреждения в финансово-экономическом обороте. Они наделены полномочиями по наложению взыскания на денежные средства должников, находящиеся у них на счетах. Фактически банки и иные кредитно-финансовые организации выступают в исполнительном производстве как субъекты делегированных полномочий, им законом предоставлены некоторые отдельные функции государственных органов.

В отличие от сторон исполнительного производства правовой статус лиц, осуществляющих исполнительное производство, не выражен в одном определенном нормативном правовом акте. Регламентация их положения осуществляется комплексом нормативных правовых актов, что является существенным недостатком законодательного регулирования исполнительного производства. Правовому статусу судебного пристава-исполнителя посвящен Федеральный закон «О судебных приставах», который регулирует участие этого субъекта в исполнительном производстве, однако в нем много и иных положений. О правах и обязанностях прокурора и органов местного самоуправления в ходе исполнительного производства можно сделать вывод только на основании аналогии закона — непосредственного законодательного регулирования этой их функции не существует. Правовой статус судов (которые могут принимать участие и в исполнительном производстве) регламентируется процессуальным законодательством (Гражданский процессуальный кодекс РФ, Арбитражный процессуальный кодекс РФ), а также некоторыми специальными нормами Федерального закона «Об исполнительном производстве».

К *третьей группе* субъектов исполнительного производства можно отнести лиц, содействующих исполнительному производству. Это субъекты, которые своими действиями создают условия, необходимые для принудительной реализации судебных и иных актов, и могут возлагать на физических или юридических лиц обязанности по передаче другим гражданам, организациям или в соответствующие бюджеты денежных средств и иного имущества либо совершению в их пользу определенных действий имущественного характера или воздержанию от совершения этих действий. От них зависит быстрота и эффективность исполнительного производства. Федеральный закон «Об исполнительном производстве» устанавливает возможность участия в исполнительном производстве в качестве таких вспомогательных субъектов сотрудников милиции (ст. 42), переводчиков (ст. 38), физических лиц, привлекаемых для исполнения обязанностей понятых, при совершении некоторых действий (ст. 39—40), специалистов, обладающих специальными знаниями, необходимыми для совершения исполнительных действий (ст. 41 и 52), специализированных организаций, реализующих имущество должника (ст. 54 и 62), а также некоторых иных субъектов.

В Федеральном законе «Об исполнительном производстве» перечислены далеко не все лица, содействующие принудительному исполнению предписаний судебных и иных актов, возлагающих на субъектов имущественных правоотношений обязанности по передаче другим физическим или юридическим лицам или в соответствующие бюджеты денежных средств и иного имущества либо по совершению в их пользу определенных действий имущественного характера или воздержанию от совершения этих действий. В действующем законодательстве не упоминаются специализированные организации, осуществляющие розыск должника или его имущества, выполняющие функции по охране имущества должника в случае его описи и ареста, а также некоторые иные немаловажные субъекты. Это следует признать серьезным пробелом в действующем законодательстве, проявлением несовершенства законодательного регулирования, его бессистемности и запутанности, влекущих неопределенность и проблемы в ходе реальных правоотношений.

Следует согласиться с мнением И.Б. Морозовой и А.М. Треушников о том, что при осуществлении перечисленных видов деятельности можно использовать элементы частного исполнения, т.е. для розыска должника и его имущества, охраны описанного имущества привлекать (и предоставлять им для этого специальный юридический статус) коммерческие организации, занимающиеся детективной, розыскной, охранной деятельностью, тем более что такая практика уже существует. Необходимо также дать более детальное правовое основание для участия в исполнительном производстве специализированных организаций, которые занимаются реализацией имущества на торгах и комиссионных началах. Авансирование вышеперечисленной деятельности коммерческих организаций по принудительному исполнению взыскателем с последующим отнесением расходов на должника позволит снять часть проблемы, связанной с нехваткой денежных средств для оплаты охранников, детективов, специалистов-оценщиков, переводчиков и т.п.¹

Характерная черта вышеуказанных лиц, принимающих участие в исполнительном производстве, — отсутствие самостоятельности. Их действия являются реализацией предписаний уполномоченных лиц, которые осуществляют определенные

¹ См.: Морозова И.Б., Треушников А.М. Указ. соч. С. 59.

процедуры и нуждаются в помощи субъектов, способствующих исполнительному производству. Возможно, этим и обуславливается общий характер правового регулирования их статуса.

2.2 Правовой статус сторон в исполнительном производстве

Стороны — взыскатель и должник — выступают как главные носители прав, законных интересов и обязанностей, являющихся объектом исполнительного производства. Взыскатель выступает как лицо в основном управомоченное, должник — как лицо в основном обязанное.

Без взыскателя и должника правоотношения в исполнительном производстве потеряли бы смысл, поэтому в Федеральном законе «Об исполнительном производстве» стороны, взыскатель и должник, среди лиц, участвующих в исполнительном производстве, выделены первыми — в ст. 29.

Взыскателем является физическое или юридическое лицо, в пользу или в интересах которого выдан исполнительный документ. **Должником** является физическое или юридическое лицо, обязанное по исполнительному документу совершить определенные действия (передать денежные средства и иное имущество, исполнить иные обязанности или запреты, предусмотренные исполнительным документом) или воздержаться от их совершения.

Определяя понятие сторон в исполнительном производстве, надо иметь в виду, что взыскатель и должник не тождественны истцу и ответчику в гражданских процессуальных или арбитражно процессуальных правоотношениях. Истец становится взыскателем, а ответчик — должником только при удовлетворении судом требований истца. В противном случае при наличии у ответчика судебных расходов или удовлетворении судом его встречных требований к истцу стороны в исполнительном производстве меняют свои правомочия: взыскателем становится ответчик, а должником — истец. Кроме того, нельзя поставить знак равенства между взыскателем и должником или истцом и ответчиком на том основании, что в исполнительном производстве могут быть взыскателем и должником не только лица, участвующие в гражданском или арбитражном процессе, но многие другие, в отношении которых судебный пристав-исполнитель

осуществляет принудительное исполнение различных исполнительных документов (ст. 7 Федерального Закона «Об исполнительном производстве»). Исполнительные документы, являющиеся формально-юридическим основанием для возбуждения исполнительного производства, в значительной части не связаны с судебным рассмотрением иска, спора о праве между истцом и ответчиком.

Взыскатель и должник как субъекты исполнительного производства приобретают свой правовой статус не после вынесения подлежащего принудительному исполнению правоприменительного акта, налагающего имущественные права и обязанности, а только после возбуждения исполнительного производства.

Сторонами в исполнительном производстве согласно ст. 29 Федерального закона «Об исполнительном производстве» могут быть как физические, так и юридические лица. В исполнительном производстве в качестве сторон могут также выступать Российская Федерация, ее субъекты или муниципальные образования в лице своих органов. Налоговые или таможенные органы, выдавшие исполнительный документ, участвуют в исполнительном производстве в качестве самостоятельных взыскателей.

В одном исполнительном производстве могут фигурировать одновременно несколько должников и (или) несколько взыскателей. В этом случае можно говорить о соучастии сторон в исполнительном производстве. Соучастники в исполнительном производстве сохраняют свою правовую самостоятельность, но при этом могут поручить участие в исполнительном производстве (совершение процессуальных действий, на которые они уполномочены законом) одному из соучастников, поскольку их требования обычно совместимы и не исключают друг друга. Участие такого представителя не препятствует другим взыскателям и должникам самостоятельно осуществлять свои права и исполнять обязанности в исполнительном производстве.

На стороны в исполнительном производстве распространяются общие положения о гражданской дееспособности. Гражданин по достижении ими возраста 18 лет могут осуществлять свои права и исполнять обязанности в исполнительном производстве самостоятельно или через представителей. Несовершеннолетний, достигший возраста 16 лет, может самостоятельно осуществлять свои права и исполнять обязанности в исполнительном производстве в случае объявления его полностью дееспособным (эмансипация).

Стоит напомнить, что эмансипация представляет собой предоставление полной гражданско-правовой дееспособности (стало быть, и дееспособности в исполнительном производстве) несовершеннолетним, достигшим возраста 14 лет. Несовершеннолетний по решению органа опеки и попечительства (при согласии на эмансипацию его родителей или лиц их заменяющих) или по решению суда (при отсутствии такого согласия) может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору (контракту) или занимается предпринимательской деятельностью (ст. 27 ГК РФ) и при этом получает доходы, достаточные для удовлетворения его потребностей.

Кроме того, гражданин, не достигший 18-летнего возраста, приобретает гражданскую дееспособность в полном объеме со времени вступления в брак и может самостоятельно (или через представителя) участвовать в исполнительном производстве. Приобретенная в результате заключения брака дееспособность сохраняется в полном объеме и в случае расторжения брака до достижения 18 лет (ст. 21 ГК РФ). Правовой статус эмансипированного несовершеннолетнего приравнивается к правовому статусу совершеннолетнего гражданина, поэтому такой несовершеннолетний сам осуществляет свои права и исполняет обязанности в исполнительном производстве.

Права прочих несовершеннолетних (не достигших 16 лет, не эмансипированных) осуществляются в исполнительном производстве законными представителями — родителями или заменяющими их лицами (усыновителями, опекунами или попечителями).

Несовершеннолетние граждане в возрасте от 14 до 18 лет имеют частичную гражданскую дееспособность. Они вправе самостоятельно, без согласия законных представителей, распоряжаться своим заработком, стипендией и другими периодически доходами, осуществлять свои права автора произведения науки, литературы или искусства, изобретения или иного результата интеллектуальной деятельности, вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими, осуществлять трудовые права, участвовать в административных, семейных правоотношениях. В связи с этим при исполнении исполнительных документов, выданных на основании судебных актов и актов других органов по делам, возникающим из гражданских, семейных, трудовых, административных правоотношений и из сделок, связанных с распоряжением полученным заработком (доходом),

такие несовершеннолетние могут самостоятельно осуществлять свои права и исполнять обязанности как стороны в исполнительном производстве.

При исполнении исполнительного документа, выданного на основании решения суда или иного органа по делу, возникшему из указанных правоотношений, несовершеннолетний может самостоятельно осуществлять свои права и исполнять обязанности в исполнительном производстве. Например, при восстановлении незаконно уволенного несовершеннолетнего в прежней должности или на прежней работе он сам выступает в исполнительном производстве в качестве взыскателя.

Действующее законодательство содержит весьма широкий перечень правомочий сторон исполнительного производства. Права и обязанности сторон исполнительного производства условно можно разделить на две большие группы: общие и специальные. **Общие правомочия** принадлежат как взыскателю, так и должнику, они выражают общий правовой статус сторон. В наиболее системном и сконцентрированном виде эти права и обязанности приведены в ст. 31 Федерального закона «Об исполнительном производстве». Содержащийся в ней набор прав и обязанностей напоминает правомочия сторон искового производства, закрепленный в гражданском процессуальном и арбитражном процессуальном законодательстве. В соответствии с этой статьей в ходе исполнительного производства стороны имеют право:

- знакомиться с материалами исполнительного производства, делать из них выписки, снимать с них копии (в случае реализации сторонами этого права, в материалах исполнительного производства делается специальная отметка об этом);
- представлять дополнительные материалы (документы и сведения в иной форме, имеющие значение для дела);
- заявлять ходатайства (подавая их в письменной форме; такие обращения регистрируются в соответствующем подразделении службы судебных приставов и приобщаются к имеющимся материалам исполнительного производства);
- участвовать в совершении исполнительных действий;
- давать устные и письменные объяснения в процессе исполнительных действий;

- высказывать свои доводы и соображения по всем вопросам, возникающим в ходе исполнительного производства;
- возражать против ходатайств, доводов и соображений других лиц, участвующих в исполнительном производстве;
- заявлять отводы;
- обжаловать действия (бездействие) судебного пристава-исполнителя.

Впрочем, в других статьях этого Закона и иных нормативных правовых актов также есть общие правомочия, присущие всем сторонам исполнительного производства. В частности, в соответствии с Федеральным законом «Об исполнительном производстве» стороны дополнительно к вышеуказанному перечню вправе:

- заключать мировое соглашение;
- просить об отложении, приостановлении или прекращении исполнительного производства;
- ходатайствовать об отсрочке, рассрочке, изменении способа и порядка исполнения предписаний учредительных документов;
- просить об индексации присужденных сумм.

Кроме общих прав и обязанностей, у сторон в исполнительном производстве есть **специальные права и обязанности**, присущие только одной из категорий сторон — либо только взыскателю, либо только должнику. Такие правомочия содержатся в нескольких статьях Федерального закона «Об исполнительном производстве», а так же в некоторых иных нормативных правовых актах.

В числе *специфических правомочий взыскателя* следует выделить:

- право просить судебного пристава-исполнителя о немедленном наложении после возбуждения исполнительного производства ареста на имущество и денежные средства должника (ст. 9 Федерального закона «Об исполнительном производстве»);
- право получить информацию, где находится исполнительный документ в данный момент (поскольку судебный пристав-исполнитель обязан извещать взыскателя о передаче исполнительного документа другому судебному приставу-исполнителю, в соответствии со ст. 11 Федерального закона «Об исполнительном производстве»);
- право обращаться с заявлением о восстановлении пропущенного срока предъявления исполнительного листа

- или судебного приказа к исполнению (ст. 16 Федерального закона «Об исполнительном производстве»);
- право требовать от должника возмещение расходов по его розыску и других авансированных сумм (ст. 28 и 83 Федерального закона «Об исполнительном производстве»);
 - право получать от налоговых органов информацию о наличии у должника счетов и вкладов в банках и иных кредитных организациях (ст. 46 Федерального закона «Об исполнительном производстве», приказ Министерства РФ по налогам и сборам «Об утверждении Порядка предоставления налоговыми органами информации взыскателю» от 23 января 2003 г. № БГ-3-28/23);
 - право авансирования (предварительной оплаты) расходов по совершению исполнительных действий (связанных с перевозкой, хранением, реализацией имущества должника, с розыском должника и его имущества, с переводом (пересылкой) по почте взысканных сумм, с оплатой работы переводчиков, понятых, специалистов и иных лиц, привлеченных в установленном порядке к совершению исполнительных действий) в целях обеспечения быстрого их совершения (ст. 82 и 83 Федерального закона «Об исполнительном производстве»);
 - право предъявить организации иск о взыскании подлежащей удержанию с должника суммы, не удержанной по вине этой организации (ст. 91 Федерального закона «Об исполнительном производстве»);
 - право отказаться от взыскания (ст. 23 Федерального закона «Об исполнительном производстве»);
 - право отказаться от получения предметов, которые ему должен передать должник на основании исполнительного документа (ст. 23 Федерального закона «Об исполнительном производстве»);
 - право получить в натуре арестованное и изъятое имущество должника, которое не удалось реализовать в течение двух месяцев, или отказаться от получения этого имущества (ст. 54 Федерального закона «Об исполнительном производстве»).

К числу *специфических правомочий должника* относятся:

- право в течение пяти дней после возбуждения исполнительного производства добровольно исполнить возложенную на него исполнительным документом обязан-

ность (ст. 9 Федерального закона «Об исполнительном производстве»);

- право (оно есть только у должника-гражданина) сохранить в неприкосновенности от взыскания при исполнении исполнительных документов определенное имущество, необходимое для поддержания жизнедеятельности должника и состоящих на его иждивении лиц (ст. 50 Федерального закона «Об исполнительном производстве», ст. 446 ГПК РФ);
- право указать судебному приставу-исполнителю в ходе описи и ареста имущества те виды имущества или предметы, на которые следует обратить взыскание в первую очередь, хотя окончательная очередность обращения взыскания определяется судебным приставом-исполнителем (ст. 46 Федерального закона «Об исполнительном производстве»);
- право обратиться в суд с заявлением об отмене ареста его имущества, независимо от принадлежности этого имущества должнику или другим лицам, в случае допущения судебным приставом-исполнителем при производстве ареста имущества нарушения федерального закона (п. 1 ст. 442 ГПК РФ; однако суд обязан сам независимо от заявления заинтересованных лиц отменить арест имущества в целом или исключить часть имущества из описи, если им будут установлены нарушения федерального закона, допущенные судебным приставом-исполнителем при производстве ареста имущества должника.

Взыскание на имущество должника, в том числе денежные средства и иные ценности, обращается в том размере и том объеме, которые необходимы для исполнения исполнительного документа с учетом взыскания исполнительского сбора и расходов по совершению исполнительных действий (ст. 46 Федерального закона «Об исполнительном производстве»). Важность этого положения еще раз подчеркнул Конституционный Суд РФ в своем постановлении № 8-П от 14 мая 2003 г., где указал, что судебный пристав-исполнитель имеет право запрашивать и получать в банках, иных кредитных организациях необходимые сведения о вкладах физических лиц в том размере, который требуется для исполнения исполнительного документа, т.е. в данном случае положение о банковской тайне не применяется.

Некоторые специальные права и обязанности сторон следуют из соответствующих обязанностей государственных органов, осуществляющих принудительную реализацию предписаний правоприменительных актов, которые и стали основой исполнительного производства. Например, обязанность судебного пристава-исполнителя известить должника о начале принудительного исполнения порождает соответствующее право должника на такое своевременное извещение. Обязанность суда или иного уполномоченного органа на отсрочку или рассрочку исполнения предписаний судебного или иного акта (при наличии оснований), а также на изменение способа и порядка такой реализации предопределяет возникновение и у должника, и у взыскателя права обратиться в такой орган с соответствующим ходатайством.

Общей обязанностью сторон в исполнительном производстве является соблюдение и выполнение требований действующего законодательства. Стороны не должны злоупотреблять теми правами в исполнительном производстве, которые предоставлены им законом. Кроме того, в обязанности сторон входит исполнение законных требований судебного пристава-исполнителя, предъявляемых им в ходе исполнительного производства.

Основным обязанным лицом в исполнительном производстве является должник. На нем лежит основная масса обязанностей, предусмотренная для сторон в исполнительном производстве.

Главной обязанностью должника является выполнение требований исполнительного документа, являющегося формальным основанием для исполнительного производства и содержит суть реализуемого в принудительном порядке судебного или иного приравненного к судебному акта. Согласно п. 1 ст. 81 Федерального закона «Об исполнительном производстве» с должника, без уважительных причин не исполнившего добровольно исполнительный документ в установленный судебным приставом-исполнителем срок, взыскивается исполнительский сбор в размере 7% взыскиваемой суммы, а по исполнительным документам неимущественного характера взыскивается: с должника-гражданина — 5 МРОТ, с должника-организации — 50 МРОТ. Кроме того, в соответствии со ст. 85 Федерального закона «Об исполнительном производстве» в случае неисполнения без уважительных причин требований исполнительного документа, обязывающего должника совершить определенные действия или

воздержаться от их совершения, должник может быть подвергнут штрафу в размере до 200 МРОТ. При повторном и последующих нарушениях без уважительных причин размер штрафа каждый раз удваивается.

Кроме того, в обязанности должника входит выполнение законных и обоснованных требований судебного пристава-исполнителя, направленных на реализацию предписаний исполнительного документа. Такие предписания могут быть выражены, например, в постановлении судебного пристава-исполнителя, издаваемого в рамках исполнительного производства. Невыполнение этой обязанности влечет наложение на должника предусмотренной законом ответственности в форме штрафа.

Обязанностью должника является также предоставлять судебному приставу-исполнителю по его требованию достоверную информацию о своих доходах и о месте их получения. Кроме того, в обязанности должника входит извещение судебного пристава-исполнителя об изменении места работы или места жительства.

Статья 87 Федерального закона «Об исполнительном производстве» предусматривает, что за невыполнение законных требований судебного пристава-исполнителя и нарушение законодательства об исполнительном производстве, выразившееся в представлении недостоверных сведений о доходах и об имущественном положении должника, а также несообщении должником об увольнении с работы, о новом месте работы или месте жительства, должник может быть подвергнут ответственности в форме штрафа в размере до 100 МРОТ.

В обязанности должника входит уплата исполнительского сбора и, как правило, расходов по совершению исполнительных действий.

Имеет определенные специальные обязанности и взыскатель. На основании ст. 83 Федерального закона «Об исполнительном производстве», такие обязанности выражаются, например, уплате авансового вноса, связанного с расходами по совершению исполнительных действий, если он своими действиями (бездействием) препятствовал исполнению исполнительного документа или безосновательно отказался от получения предметов, изъятых у должника, при исполнении соответствующего исполнительного документа.

Действующее законодательство (ст. 32 Федерального закона «Об исполнительном производстве») специально регламентирует

правопреемство в исполнительном производстве. Фактически такое правопреемство по своей сути отражает особенности любого процессуального правопреемства.

Правопреемство допускается в случае прекращения юридического существования одной из сторон исполнительного производства (смерть физического лица, реорганизации или ликвидации юридического лица) или на основании соглашения о переходе прав и обязанностей, являющихся основанием исполнительного производства — договора цессии. Таким образом, можно выделить три главных основания для правопреемства в исполнительном производстве.

Во-первых, таким основанием будет выступать смерть стороны (должника или взыскателя) — физического лица. В этом случае правопреемником стороны выступает наследник такого физического лица в порядке, установленном частью III Гражданского кодекса Российской Федерации.

Во-вторых, основанием для правопреемства в исполнительном производстве будет выступать реорганизация юридического лица.

В соответствии с действующим гражданским законодательством (ст. 57 ГК РФ) по решению учредителей или специально на то уполномоченного учредительными документами, юридическое лицо может быть реорганизовано. Реорганизация может происходить в форме слияния, присоединения, разделения, выделения, преобразования, ликвидации. В любом из этих случаев права и обязанности реорганизуемого юридического лица в соответствии с законом переходят к его правопреемнику. Реорганизация завершена и есть основания для правопреемства с момента внесения соответствующей записи в государственный реестр юридических лиц.

В-третьих, основанием для перехода прав или обязанностей в исполнительном производстве может быть договор цессии, влекущий уступку требования или перевод долга. Эти отношения регламентируются главой 24 Гражданского кодекса РФ.

Уступка требования предполагает, что первоначальный кредитор (в исполнительном производстве — взыскатель) передает право требования другому лицу, а сам выбывает из числа субъектов правоотношений. Новый взыскатель приобретает все его права, которые остаются неизменными. В данном случае получения согласия другой стороны правоотношения (должника) не требуется, однако в обязанности сторон (точнее — нового взы-

скателя) входит обязательство известить в письменной форме всех остальных участников исполнительного производства (и в первую очередь должника) о произошедшей замене. Если эта обязанность не выполнена, остальные участники правоотношения не несут ответственности за ненадлежащее выполнение своих обязанностей, ставшее результатом заблуждения о личности взыскателя. При отсутствии письменного уведомления об изменении взыскателя должник имеет право продолжать исполнять предписания учредительного документа в пользу первоначального взыскания, и его обязательства будут считаться выполненными.

При переводе долга на основе договора цессии изменяется личность должника. Новый должник приобретает без изменений все права и обязанности старого должника, который выбывает из исполнительного производства. Однако при переводе долга стороны договора цессии (цедент и цессионарий) обязаны получить согласие кредитора — взыскателя на осуществление такой замены. Без такого согласия договор цессии остается недействительным, а перевод долга — несостоявшимся.

В случае выбытия одной из сторон по указанным выше основаниям, судебный пристав-исполнитель обязан своим постановлением произвести замену этой стороны ее правопреемником, определенным в порядке, установленном федеральным законом. Для правопреемника все действия, совершенные до его вступления в исполнительное производство, обязательны в той мере, в какой они были бы обязательны для стороны, которую он заменил.

Таким образом, можно выделить несколько правил правопреемства.

1. Правопреемство в исполнительном производстве носит формальный характер — его осуществляет судебный пристав-исполнитель путем принятия специального постановления.

2. Основанием для такого действия выступает инициатива заинтересованного лица — правопреемника или противоположной стороны.

3. Судебный пристав-исполнитель самостоятельно не может определить правопреемника стороны в исполнительном производстве. Это осуществляется в порядке, установленном федеральным законом, судом общей юрисдикции или арбитражным судом, если исполнительный документ выдан одним из этих судов (ст. 48 АПК РФ и ст. 44 ГПК РФ).

4. О месте и времени судебного заседания по вопросу замены стороны в исполнительном производстве правопреемником извещаются стороны в исполнительном производстве и судебный пристав-исполнитель.

В соответствии со ст. 383 не допускается переход к другому лицу прав или обязанностей, неразрывно связанных с личностью обладателя. В частности, это правило распространяется на обязательства о возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью, а также на алиментные обязательства. На обязательства, возникающие не из гражданских, а из иных правоотношений (трудовых, налоговых, административных и др.), это правило не распространяется, так как для расширительного толкования положений ГК РФ в этом случае нет оснований.

2.3 Представительство в исполнительном производстве

Федеральный закон «Об исполнительном производстве» очень детально регламентировал ***представительство сторон в исполнительном производстве***. Этим вопросам посвящены ст. 33, 34, 35, 36, 37 Федерального закона «Об исполнительном производстве».

Граждане могут участвовать в исполнительном производстве как самостоятельно, так и через представителей. При этом личное участие гражданина не лишает его права иметь представителя. В определенных случаях привлечение представителей в исполнительное производство является обязательным, так как некоторые категории граждан не могут лично осуществлять свои права и обязанности (несовершеннолетние, недееспособные или ограниченно дееспособные, признанные таковыми в установленном законом порядке).

Участие организаций в исполнительном производстве осуществляется через их органы или должностных лиц, которые действуют в пределах полномочий, предоставленных им законами, иными нормативными правовыми актами или учредительными документами (законных представителей), либо через представителей указанных органов и должностных лиц. Через органы (должностных лиц) осуществляют свои полномочия в исполнительном производстве Российская Федерация, субъект Российской Федерации или муниципальное образование (финансовые

органы, налоговые, таможенные и др.). Лица, представляющие организацию, обязаны иметь документы, подтверждающие их должностное положение и полномочия. Проверка этих документов входит в обязанности судебного пристава-исполнителя.

По общему правилу представительство возможно в двух основных формах — законное и добровольное (договорное).

Законное представительство предполагает, что сам факт такого представительства, а также личность представителя устанавливаются законом. Оно имеет место в тех случаях, когда представляемый не имеет возможности реализовывать свои права и обязанности самостоятельно. Таким случаем является представительство недееспособных физических лиц (несовершеннолетних лиц, не достигших 18 лет и не эмансипированных, или же лиц, признанных судом недееспособными, либо ограниченных в дееспособности), а также юридических лиц, когда в силу своего положения они нуждаются в человеке, который бы фактически осуществлял их правомочия.

Законное представительство осуществляется:

- несовершеннолетних лиц — их родителями или лицами, родителей заменяющими (опекунами, попечителями и др.);
- совершеннолетнего лица, признанных судом недееспособными, — опекуном, назначенным судебным решением лица, признанного ограничено дееспособным, — назначенным судом попечителем;
- юридических лиц — руководителями и иными органами и должностными лицами, которые уполномочены на это учредительными документами.

По исполнительному производству, в котором должно участвовать физическое лицо, признанное в установленном порядке безвестно отсутствующим, в качестве его представителя выступают лица, которым передано в управление имущество безвестно отсутствующего и которые назначены представителями в порядке, установленном гражданским законодательством Российской Федерации.

Формальным основанием для такого представительства является сам факт наличия у представителя определенных законом отношений с представляемым, и для подтверждения своих полномочий представителю достаточно подтвердить факт таких отношений (то, что они являются родителями представляемых, их опекунами, попечителями, руководителями юридического лица

и др.). Законные представители подтверждают свои полномочия следующими документами: паспортом родителей (усыновителей), свидетельством о рождении детей, актом об усыновлении, решением органа местного самоуправления о назначении опекуном или попечителем, опекунским или попечительским удостоверением, решением общего собрания участников о назначении руководителем предприятия и др.

В интересах представляемых лиц их законные представители могут поручать участие в исполнительном производстве другому лицу, выбранному ими в качестве представителя. Законные представители могут участвовать в исполнительном производстве вместе с этим лицом.

Добровольное (договорное) представительство основано на соглашении между представляемым и представителем. Этот вид представительства основывается на договоре поручения (ст. 971—979 ГК РФ), но возможно его основание на агентском договоре (ст. 1005—1011 ГК РФ), а также на трудовом договоре (контракте). Основанием для такого представительства будет выступать договор, который может быть составлен в форме специального документа или доверенности. Это особо подчеркивается в ст. 34 Федерального закона «Об исполнительном производстве», в соответствии с которой полномочия представителя должны быть оформлены письменно и выражены в доверенности. Доверенность может иметь нотариально удостоверенную форму, а также приравненную к ней форму согласно ст. 185 ГК РФ.

Доверенность составляется по строго определенной форме. В ней по общему правилу обязательно должны быть указаны: лицо, выдавшее доверенность; представитель, которому поручается защищать права и интересы представляемого в исполнительном производстве; дата совершения доверенности; подпись доверителя. Для доверенности на участие в исполнительном производстве существуют специальные требования. В такой доверенности в соответствии с п. 5 ст. 35 Федерального закона «Об исполнительном производстве» должны быть специально оговорены полномочия представителя на совершение следующих действий, характерных только для исполнительного производства:

- 1) предъявление и отзыв исполнительного документа;
- 2) передача полномочий другому лицу (передоверие);
- 3) обжалование действий судебного пристава-исполнителя;
- 4) получение присужденного имущества (в том числе денег).

Анализ действующего российского законодательства об исполнительном производстве позволяет прийти к выводу, что в Федеральном законе «Об исполнительном производстве» перечислены не все распорядительные действия сторон в исполнительном производстве, которые должны быть специально оговорены в документе, подтверждающем полномочия представителя. Так, необходимо специально оговорить право представителя взыскателя отказаться от имущества, которое передается последнему согласно исполнительному документу, либо от имущества должника, которое не было реализовано по истечении двух месяцев со дня его продажи на комиссионных или иных началах, а также на торгах.

Доверенность не представляет в исполнительном производстве, выданная физическим лицом, подлежит нотариальному удостоверению. К *нотариально удостоверенным доверенностям* в соответствии с п. 3 ст. 185 ГК РФ приравниваются:

1) доверенности военнослужащих и других лиц, находящихся на излечении в госпиталях, санаториях и других военно-лечебных учреждениях, удостоверенные начальником такого учреждения, его заместителем по медицинской части, старшим или дежурным врачом;

2) доверенности военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, соединений, учреждений и военно-учебных заведений, где нет нотариальных контор и других органов, совершающих нотариальные действия, также доверенности рабочих и служащих, членов их семей и членов семей военнослужащих, удостоверенные командиром (начальником) этих части, соединения, учреждения или заведения;

3) доверенности лиц, находящихся в местах лишения свободы, удостоверенные начальником соответствующего места лишения свободы;

4) доверенности совершеннолетних дееспособных граждан, находящихся в учреждениях социальной защиты населения, удостоверенные администрацией этого учреждения или руководителем (его заместителем) соответствующего органа социальной защиты населения.

Доверенность на получение заработной платы и иных платежей, связанных с трудовыми отношениями, на получение вознаграждения авторов и изобретателей, пенсий, пособий и стипендий, вкладов граждан в банках и на получение корреспонден-

ции, в том числе денежной и посылочной, может быть удостоверена также организацией, в которой доверитель работает или учится, жилищно-эксплуатационной организацией по месту его жительства и администрацией стационарного лечебного учреждения, в котором он находится на излечении.

Доверенность на получение представителем гражданина его вклада в банке, денежных средств с его банковского счета, адресованной ему корреспонденции в организациях связи может быть удостоверена соответствующими банком или организацией связи. Такая доверенность удостоверяется бесплатно.

Доверенность от имени юридического лица выдается за подписью его руководителя или иного лица, уполномоченного на это его учредительными документами, с приложением печати этой организации.

Доверенность от имени юридического лица, основанного на государственной или муниципальной собственности, на получение или выдачу денег и других имущественных ценностей должна быть подписана также главным (старшим) бухгалтером этой организации.

В случае несоблюдения установленной законом формы доверенность является *ничтожной*.

Максимальный срок, на который может быть выдана доверенность, составляет три года. Доверенность, в которой не указан срок действия, действительна в течение одного года.

Лицо, которому выдана доверенность, должно лично совершать те действия, на которые оно уполномочено. Оно может передоверить их совершение другому лицу, если уполномочено на это доверенностью либо вынуждено к этому силою обстоятельств для охраны интересов выдавшего доверенность.

Передавший полномочия другому лицу должен известить об этом выдавшего доверенность и сообщить ему необходимые сведения о лице, которому переданы полномочия. Неисполнение этой обязанности возлагает на передавшего полномочия ответственность за действия лица, которому он передал полномочия, как за свои собственные.

Срок действия доверенности, выданной в порядке передоверия, не может превышать срока действия доверенности, на основании которой она выдана.

В действующем законодательстве об исполнительном производстве не оговорена возможность участия в исполнительном производстве адвоката и не урегулирован способ оформления

его полномочий при этом. По сложившейся практике обычно адвокат действует на основании ордера, выдаваемого коллегией для разового обслуживания клиента. Если же с коллегией адвокатов (юридической консультацией) заключается договор постоянного юридического обслуживания, то в нем указываются фамилия, имя и отчество адвоката, которому поручается исполнение договора. На основании этого договора адвокату выдается доверенность.

Полномочия одного из соучастников, представляющего остальных соучастников, могут быть выражены и в простом устном заявлении доверителя (доверителей) судебному приставу-исполнителю. Информация об этом заявлении отражается судебным приставом-исполнителем в специальном протоколе, который хранится в материалах дела. Устное же заявление доверителя является основанием для прекращения полномочий соучастника — поверенного.

Если по исполнительному документу на должника возложены обязанности, которые он может исполнить только лично, то при их исполнении должник не вправе действовать через представителя.

Статья 36 Федерального закона «Об исполнительном производстве» предусматривает перечень лиц, которым запрещено участвовать в исполнительно производстве в качестве представителя:

- лица, не достигшие возраста 18 лет (за исключением лиц эмансипированных);
- лица, состоящие под опекой или попечительством;
- судьи, следователи, прокуроры, работники службы судебных приставов и аппарата суда (данное правило не распространяется на случаи, когда указанные лица участвуют в исполнительном производстве в качестве уполномоченных соответствующих судов, прокуратур или как законные представители).

Указанный в ст. 36 Федерального закона «Об исполнительном производстве» перечень не является исчерпывающим, его можно дополнить положениями некоторых других нормативных правовых актов (что свидетельствует о запутанности и несовершенстве законодательства, регулирующего общественные отношения в сфере исполнительного производства, а так же о необходимости его систематизации и упорядочении). В качестве представителей в исполнительном производстве *не могут высту-*

пать нотариусы (ст. 6 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате), если это представительство договорное. Кроме того, определенные ограничения налагаются на возможность представительства в исполнительном производстве адвокатом. В соответствии с п. 4 ст. 6 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» адвокат не вправе:

1) принимать от лица, обратившегося к нему за оказанием юридической помощи, поручение в случае, если оно имеет заведомо незаконный характер;

2) принимать от лица, обратившегося к нему за оказанием юридической помощи, поручение в случаях, если он: имеет самостоятельный интерес по предмету соглашения с доверителем, отличный от интереса данного лица; участвовал в деле в качестве судьи, третейского судьи или арбитра, посредника, прокурора, следователя, дознавателя, эксперта, специалиста, переводчика, является по данному делу потерпевшим или свидетелем, а также если он являлся должностным лицом, в компетенции которого находилось принятие решения в интересах данного лица; состоит в родственных или семейных отношениях с должностным лицом, которое принимало или принимает участие в расследовании или рассмотрении дела данного лица; оказывает юридическую помощь доверителю, интересы которого противостоят интересам данного лица.

Представитель, участвующий в исполнительном производстве, имеет право на совершение от имени представляемого всех действий, связанных с исполнительным производством, при условии отражения этих полномочий в доверенности. Во всех случаях, когда в исполнительном производстве участвует представитель, судебный пристав-исполнитель обязан проверить объем его полномочий (исследовать доверенность).

2.4 Правовой статус судебных приставов-исполнителей

Центральная фигура исполнительного производства — судебный пристав. **Судебный пристав** является должностным лицом, осуществляющим принудительное исполнение предписаний судебных актов и иных актов, приравненных к судебным законодательством об исполнительном производстве. Его уча-

ствие в исполнительном производстве обязательно. Характерная черта правового статуса, принципиально отличающая его от всех остальных участников исполнительного производства, заключается в наличии у него правомочий по применению при исполнении предписаний исполнительных документов принуждения. Судебный пристав является не только лицом, осуществляющим исполнительное производство, но и субъектом принудительного исполнения, уполномоченным применять в форме и порядке, установленном законом, насилие.

Федеральный закон «Об исполнительном производстве» отчасти регламентирует правовой статус судебных приставов как участников исполнительного производства (ст. 3 и 4). Однако гораздо более детально правовой статус этого должностного лица регулируется особым нормативным правовым актом — Федеральным законом «О судебных приставах», причем предписания этих законов в определенной степени дублируют друг друга. Такое законодательное регулирование нельзя признать удачным. К тому же указанный Закон посвящен регулированию участия судебного пристава в исполнительном производстве только частично, многие его положения регулируют иные отношения (обеспечение судебными приставами деятельности судов). Следует отметить, что подобная ситуация может вызвать большую путаницу и затруднить усвоение субъектами правового регулирования правовых предписаний, имеющих значение для исполнительного производства и участия в этом процессе судебного пристава. Остается только надеяться, что законодательство об исполнительном производстве будет усовершенствовано, лучше всего — систематизировано.

На судебных приставах действующим законодательством возлагаются задачи по обеспечению установленного порядка деятельности судов всех видов (Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ, Высшего Арбитражного Суда РФ, судов общей юрисдикции и арбитражных судов), а также по исполнению судебных актов и актов других органов, предусмотренных федеральным законом об исполнительном производстве. Однако нас интересует только вторая часть этих правомочий. Участие судебных приставов в процессе функционирования судов не входит в круг вопросов, имеющих отношение к исполнительному производству.

Служба судебных приставов — составное звено системы органов Министерства юстиции РФ. В нее входят:

1) департамент судебных приставов Министерства юстиции РФ, возглавляемый заместителем главного судебного пристава РФ;

2) служба судебных приставов Управления военных судов Министерства юстиции РФ (далее — Управление военных судов), возглавляемая заместителем начальника Управления военных судов — главным военным судебным приставом;

3) службы судебных приставов органов юстиции субъектов Российской Федерации (далее — службы судебных приставов), возглавляемые заместителями начальников органов юстиции субъектов Российской Федерации — главными судебными приставами субъектов Российской Федерации;

4) районные, межрайонные или соответствующие им согласно административно-территориальному делению субъектов Российской Федерации подразделения судебных приставов, состоящие из судебных приставов по обеспечению установленного порядка деятельности судов и судебных приставов-исполнителей, возглавляемые старшими судебными приставами.

Судебным приставом может быть гражданин Российской Федерации, достигший 20-летнего возраста, имеющий среднее (полное) общее или среднее профессиональное образование (для старшего судебного пристава — высшее юридическое образование), способный по своим деловым и личным качествам, а также по состоянию здоровья исполнять возложенные на него обязанности. На должность судебного пристава не может быть назначен гражданин, имеющий судимость.

Судебный пристав является должностным лицом, состоящим на государственной службе. На него распространяются все льготы и ограничения государственного служащего.

Судебный пристав-исполнитель не может заниматься другой оплачиваемой деятельностью, кроме педагогической, научной и иной творческой деятельностью, быть депутатом законодательного или представительного органа власти, участвовать в забастовках, получать от физических и юридических лиц подарки, денежные вознаграждения, ссуды и иные услуги, связанные с исполнением им должностных обязанностей, не может использовать в неслужебных целях средства материально-технического и информационного обеспечения, финансовые средства, другое государственное имущество, а также служебную информацию, в частности, в интересах политических партий, общественных, в том числе религиозных, организаций. Судебный пристав-

исполнитель должен, как и другие должностные лица, государственные служащие и работники судебных органов, ежегодно декларировать свои доходы и представлять в органы Государственной налоговой службы РФ сведения об имуществе, принадлежащем ему на праве собственности и являющемся объектом налогообложения.

При вступлении в должность судебный пристав приносит присягу следующего содержания: «Клянусь при осуществлении своих полномочий соблюдать Конституцию РФ и законы Российской Федерации, честно и добросовестно исполнять обязанности судебного пристава».

Систему судебных приставов возглавляет *главный судебный пристав Российской Федерации*, назначаемый на должность и освобождаемый от должности Правительством РФ по представлению министра юстиции РФ, которому непосредственно и подчиняется.

Главный судебный пристав Российской Федерации:

- осуществляет руководство деятельностью службы судебных приставов;
- издает приказы, указания и распоряжения, регулирующие вопросы организации деятельности службы судебных приставов и порядок реализации мер материального и социального обеспечения судебных приставов, обязательные для исполнения всеми сотрудниками службы судебных приставов;
- в пределах выделенной штатной численности и фонда оплаты труда устанавливает штаты и структуру службы судебных приставов;
- осуществляет финансовое и материально-техническое обеспечение службы судебных приставов;
- рассматривает жалобы на действия судебных приставов в порядке подчиненности;
- несет предусмотренную законодательством Российской Федерации ответственность за выполнение задач, возложенных на службу судебных приставов.

Заместитель главного судебного пристава Российской Федерации и главный военный судебный пристав назначаются на должность и освобождаются от должности министром юстиции Российской Федерации.

Главные судебные приставы субъектов Российской Федерации назначаются на должность и освобождаются от должности глав-

ным судебным приставом РФ по представлению министра юстиции соответствующего субъекта Российской Федерации или начальника соответствующего органа юстиции.

Главный судебный пристав субъекта Российской Федерации:

- осуществляет руководство соответствующей службой судебных приставов;
- образует подразделения судебных приставов, координирует и контролирует их деятельность;
- назначает на должность и освобождает от должности судебных приставов, организует их профессиональную и специальную подготовку и проводит их аттестацию;
- перемещает в случае необходимости судебных приставов из одних подразделений в другие в соответствии с российским законодательством о труде и о государственной службе;
- устанавливает в пределах выделенной штатной численности и фонда оплаты труда штаты и структуру подразделений судебных приставов;
- поощряет судебных приставов за успехи в работе и налагает на них взыскания за нарушения трудовой дисциплины;
- осуществляет финансовое и материально-техническое обеспечение судебных приставов;
- организует выполнение приказов, методических указаний и инструкций Министерства юстиции РФ, а также приказов, указаний и распоряжений главного судебного пристава Российской Федерации;
- рассматривает жалобы на действия судебных приставов в порядке подчиненности;
- несет предусмотренную законодательством Российской Федерации ответственность за выполнение задач, возложенных на соответствующую службу судебных приставов.

Главный военный судебный пристав обладает полномочиями, предусмотренными законом для главного судебного пристава субъекта РФ, в отношении судебных приставов военных судов.

Старшие судебные приставы и судебные приставы военных судов назначаются на должность и освобождаются от должности в порядке, определяемом начальником Управления военных судов.

Служба судебных приставов Управления военных судов комплектуется лицами офицерского состава и прапорщиками, которые проходят военную службу в Вооруженных Силах РФ.

Судебные приставы объединены в подразделения в соответствии с административно-территориальным делением субъектов Российской Федерации (районные, межрайонные и др.), возглавляемые старшим судебным приставом.

Старшие судебные приставы и судебные приставы назначаются на должность и освобождаются от должности главными судебными приставами субъектов РФ. Старшие судебные приставы возглавляют подразделения судебных приставов.

Старший судебный пристав:

- организует и контролирует работу возглавляемого им подразделения и несет предусмотренную российским законодательством ответственность за выполнение задач, возложенных на судебных приставов;
- обеспечивает правильное и своевременное выполнение распоряжений председателя суда, а также судьи или председательствующего в судебном заседании;
- координирует действия судебных приставов по обеспечению установленного порядка деятельности судов и специализированных подразделений органов внутренних дел по обеспечению безопасности судей, заседателей, участников судебного процесса, свидетелей, судебных приставов-исполнителей;
- является распорядителем депозитного счета подразделения судебных приставов;
- осуществляет специальные полномочия, предусмотренные законодательством об исполнительном производстве.

В частности, в соответствии с Федеральным законом «Об исполнительном производстве» старший судебный пристав: дает письменное разрешение на совершение исполнительных действий судебным приставом-исполнителем в нерабочие дни и в ночное время (п. 4 ст. 12); разрешает вопрос об отводе судебного пристава-исполнителя (п. 3 ст. 43); утверждает постановления судебного пристава-исполнителя об объявлении розыска должника, его имущества или розыска ребенка (п. 1 ст. 28), об отводе переводчика или специалиста (п. 4 ст. 43), о взыскании расходов на совершение исполнительных действий (п. 4 ст. 84) и др.

По критерию выполняемых функций судебные приставы могут быть разделены на две категории.

К *первой категории* следует отнести судебных приставов по обеспечению установленного порядка деятельности судов. Функции судебного пристава следующие:

1) обеспечивает в судах безопасность судей, заседателей, участников судебного процесса и свидетелей;

2) выполняет распоряжения председателя суда, а также судьи или председательствующего в судебном заседании, связанные с соблюдением порядка в суде;

3) исполняет решения суда и судьи о применении к подсудимому и другим гражданам предусмотренных законом мер процессуального принуждения;

4) обеспечивает охрану зданий судов, совещательных комнат и судебных помещений в рабочее время;

5) проверяет подготовку судебных помещений к заседанию, обеспечивает по поручению судьи доставку к месту проведения судебного процесса уголовного дела и вещественных доказательств и их сохранность;

6) поддерживает общественный порядок в судебных помещениях;

7) взаимодействует с военнослужащими воинской части (подразделения) по конвоированию лиц, содержащихся под стражей, по вопросам их охраны и безопасности;

8) предупреждает и пресекает преступления и правонарушения, выявляет нарушителей, а в случае необходимости задерживает их с последующей передачей органам милиции;

9) осуществляет привод лиц, уклоняющихся от явки в суд или к судебному приставу-исполнителю;

10) участвует по указанию старшего судебного пристава в совершении исполнительных действий (пожалуй, это единственное, что имеет значение для исполнительного производства, единственная форма участия этой категории судебных приставов в таком процессе);

11) проходит специальную подготовку, а также периодическую проверку на пригодность к действиям в условиях, связанных с применением физической силы, специальных средств и огнестрельного оружия.

Судебный пристав по обеспечению установленного порядка деятельности судов при исполнении служебных обязанностей *имеет право:*

- обращаться за помощью к сотрудникам милиции, органов безопасности, военнослужащим внутренних войск;
- применять физическую силу, специальные средства и огнестрельное оружие в случаях и порядке, которые предусмотрены настоящим Федеральным законом (ст. 11 Федерального закона «О судебных приставах»).

Однако для изучения процесса исполнительного производства гораздо важнее *вторая категория* — судебные приставы-исполнители, поскольку в их обязанности входит принудительное исполнение предписаний исполнительных документов.

Являясь центральной фигурой всего процесса исполнительного производства, судебный пристав-исполнитель имеет особый правовой статус.

Судебный пристав-исполнитель в процессе принудительного исполнения судебных актов и актов других органов, предусмотренных Федеральным законом «Об исполнительном производстве»:

- 1) принимает меры по своевременному, полному и правильному исполнению исполнительных документов;
- 2) предоставляет сторонам исполнительного производства (далее — стороны) или их представителям возможность ознакомиться с материалами исполнительного производства, делать из них выписки, снимать с них копии;
- 3) рассматривает заявления сторон по поводу исполнительного производства и их ходатайства, выносит соответствующие постановления, разъясняя сроки и порядок их обжалования;
- 4) обязан взять самоотвод, если он заинтересован в ходе исполнительного производства либо имеются иные обстоятельства, вызывающие сомнения в его беспристрастности.

Судебный пристав-исполнитель *имеет право*:

- получать при совершении исполнительных действий необходимую информацию, объяснения и справки;
- проводить у работодателей проверку исполнения исполнительных документов на работающих у них должников и ведения финансовой документации по исполнению указанных документов;
- давать гражданам и организациям, участвующим в исполнительном производстве, поручения по вопросам совершения конкретных исполнительных действий;

- входить в помещения и хранилища, занимаемые должниками или принадлежащие им, производить осмотры указанных помещений и хранилищ, при необходимости вскрывать их, а также на основании определения соответствующего суда совершать указанные действия в отношении помещений и хранилищ, занимаемых другими лицами или принадлежащих им;
- арестовывать, изымать, передавать на хранение и реализовывать арестованное имущество, за исключением имущества, изъятого из оборота в соответствии с законом;
- налагать арест на денежные средства и иные ценности должника, находящиеся на счетах, во вкладах или на хранении в банках и иных кредитных организациях, в размере, указанном в исполнительном документе;
- использовать нежилые помещения, находящиеся в муниципальной собственности, а при согласии собственника — помещения, находящиеся в иной собственности, для временного хранения изъятого имущества, возлагать на соответствующих лиц обязанность по его хранению, использовать транспорт взыскателя или должника для перевозки имущества с отнесением расходов за счет должника;
- в случае неясности требований, содержащихся в исполнительном документе, на основании которого совершаются исполнительные действия, просить суд или другой орган, выдавший исполнительный документ, о разъяснении порядка его исполнения;
- объявлять розыск должника, его имущества или розыск ребенка;
- вызывать граждан и должностных лиц по исполнительным документам, находящимся в производстве;
- совершать иные действия, предусмотренные Федеральным законом «Об исполнительном производстве» (ст. 12 Федерального закона «О судебных приставах»).

В частности, судебный пристав-исполнитель выносит постановление о возбуждении исполнительного производства в случаях, указанных в Законе, возвращает исполнительный документ или отказывает в его принятии, производит опись имуще-

ства должника, обращается в суд или другой орган, выдавший исполнительный документ, за разъяснением судебного акта или акта другого органа, вправе отложить исполнительные действия, назначает переводчика и специалиста, назначает хранителя арестованного имущества и др.

Судебный пристав-исполнитель обязан использовать предоставленные ему права в соответствии с законом и не допускать в своей деятельности ущемления прав и законных интересов граждан и организаций.

Федеральный закон «Об исполнительном производстве» (в ст. 4) и Федеральный закон «О судебных приставах» (в ст. 14) специально закрепляют обязательность требований судебного пристава-исполнителя (еще один пример дублирования нормативными правовыми актами друг друга — проявление слабой системности законодательства, регулирующего исполнительное производство, особенно если учесть, что формулировка и сущность предписаний в этих статьях не вполне совпадает, что дает возможность для их различного толкования).

Требования судебного пристава-исполнителя по исполнению судебных актов и актов других органов, приравненных к судебным законодательством об исполнительном производстве, обязательны для всех органов, организаций, должностных лиц и граждан на всей территории Российской Федерации. При этом закон исходит из презумпции законности таких требований, а незаконность предписаний судебного пристава-исполнителя (и соответственно возможность их неисполнения) должна быть официально подтверждена и установлена (самое распространенное — решением суда).

Кроме того, ст. 14 Федерального закона «О судебных приставах» предусматривает, что информация, документы и их копии, необходимые для осуществления судебными приставами-исполнителями своих функций и истребуемые ими по этой причине, предоставляются по их требованию безвозмездно и в установленный ими срок. Федеральный закон «Об исполнительном производстве» такой нормы не содержит.

Неисполнение законных предписаний судебного пристава-исполнителя является основанием для применения к виновному лицу мер юридической ответственности — вплоть до уголовной.

2.5 Участие банков, налоговых и иных государственных органов в исполнительном производстве

Совершенно особым правовым статусом в исполнительном производстве обладает группа субъектов, осуществляющих исполнительное производство в специфических случаях, когда исполнительные действия неразрывно связаны с их деятельностью.

Закрепленное в ч. 1 ст. 5 Федерального закона «Об исполнительном производстве» правило позволяет налоговым и иным государственным органам, банкам, иным кредитным учреждениям участвовать в исполнительном производстве *в качестве лиц, осуществляющих исполнительное производство*. Эти субъекты уполномочены исполнять требования судебных актов и актов других органов только при наличии двух условий:

- 1) если такая возможность предусмотрена федеральным законодательством;
- 2) если подлежат исполнению требования исключительно о взыскании денежных средств (речь не идет, например, о взыскании имущества в натуре или исполнения иных требований, не сводящихся только к передаче денег).

Следует отметить, что главным отличием правового статуса субъектов, указанных в ст. 5 Федерального закона «Об исполнительном производстве», от правового статуса судебного пристава-исполнителя является отсутствие у них полномочий осуществлять в ходе исполнительного производства принудительные действия. Являясь лицами, осуществляющими исполнительное производство, эти субъекты правоотношений не являются органами принудительного исполнения.

Действующее законодательство предусматривает совершенно особые случаи, являющиеся основанием для участия этих субъектов в исполнительном производстве.

Прежде всего следует исследовать основания и формы участия в исполнительном производстве налоговых и иных не входящих в систему судебных приставов государственных органов.

Основанием для осуществления исполнительного производства *налоговыми органами* является неисполнение налогоплательщиком обязанностей налогового характера — по уплате на-

логов. Неисполнение налогоплательщиком — юридическим лицом добровольно обязанности по уплате налога влечет принудительное взыскание с него сумм налога. С организаций налог по общему правилу взыскивается в бесспорном порядке (ст. 45 Налогового кодекса РФ).

Согласно ст. 46 НК РФ в случае неуплаты или неполной уплаты налога в установленный срок обязанность по уплате налога исполняется принудительно путем обращения взыскания на денежные средства налогоплательщика или налогового агента на счета в банках.

Взыскание налога производится на основании специального постановления налогового органа путем направления в банк, в котором открыты счета налогоплательщика или налогового агента, инкассового поручения (распоряжения) на списание и перечисление в соответствующие бюджеты (внебюджетные фонды) необходимых денежных средств со счетов налогоплательщика или налогового агента.

Решение о взыскании принимается после истечения срока, установленного для исполнения обязанности по уплате налога, но не позднее 60 дней после истечения срока исполнения требования об уплате налога. Решение о взыскании, принятое после истечения указанного срока, считается недействительным и исполнению не подлежит. В этом случае налоговый орган может обратиться в суд с иском о взыскании с налогоплательщика или налогового агента причитающейся к уплате суммы налога.

Решение о взыскании доводится до сведения налогоплательщика (налогового агента) в срок не позднее пяти дней после вынесения решения о взыскании необходимых денежных средств.

Инкассовое поручение (распоряжение) на перечисление налога в соответствующий бюджет и (или) внебюджетный фонд направляется в банк, где открыты счета налогоплательщика, плательщика сборов или налогового агента, и подлежит безусловному исполнению банком в очередности, установленной гражданским законодательством Российской Федерации.

Инкассовое поручение (распоряжение) налогового органа на перечисление налога должно содержать указание на те счета налогоплательщика или налогового агента, с которых должно быть произведено перечисление налога, и сумму, подлежащую перечислению.

Взыскание налога может производиться с рублевых расчетных (текущих) и (или) валютных счетов налогоплательщика или налогового агента, за исключением ссудных и бюджетных счетов.

Взыскание налога с валютных счетов налогоплательщика или налогового агента производится в сумме, эквивалентной сумме платежа в рублях по курсу Центрального банка РФ на дату продажи валюты. При взыскании средств, находящихся на валютных счетах, руководитель (его заместитель) налогового органа одновременно с инкассовым поручением направляет поручение банку на продажу не позднее следующего дня валюты налогоплательщика или налогового агента.

Не производится взыскание налога с депозитного счета налогоплательщика или налогового агента, если не истек срок действия депозитного договора. При наличии указанного договора налоговый орган вправе дать банку поручение (распоряжение) на перечисление по истечении срока действия депозитного договора денежных средств с депозитного счета на расчетный (текущий) счет налогоплательщика или налогового агента, если к этому времени не будет исполнено направленное в этот банк поручение (распоряжение) налогового органа на перечисление налога.

Инкассовое поручение (распоряжение) налогового органа на перечисление налога исполняется банком не позднее одного операционного дня, следующего за днем получения им указанного поручения (распоряжения), если взыскание налога производится с рублевых счетов, и не позднее двух операционных дней, если взыскание налога производится с валютных счетов, поскольку это не нарушает порядка очередности платежей, установленных гражданским законодательством Российской Федерации.

При недостаточности или отсутствии денежных средств на счетах налогоплательщика или налогового агента в день получения банком поручения (распоряжения) налогового органа на перечисление налога поручение исполняется по мере поступления денежных средств на эти счета не позднее одного операционного дня со дня, следующего за днем каждого такого поступления на рублевые счета, и не позднее двух операционных дней со дня, следующего за днем каждого такого поступления на валютные счета, поскольку это не нарушает порядок очередности платежей, установленный гражданским законодательством Российской Федерации.

При недостаточности или отсутствии денежных средств на счетах налогоплательщика или налогового агента или отсутствии информации о счетах налогоплательщика или налогового агента налоговый орган вправе взыскать налог за счет иного имущества налогоплательщика или налогового агента в соответствии со ст. 47 НК РФ.

Взыскание налога за счет имущества налогоплательщика-организации или налогового агента — организации производится по решению руководителя (его заместителя) налогового органа путем направления в течение трех дней с момента вынесения такого решения соответствующего постановления судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном Федеральным законом «Об исполнительном производстве» с учетом особенностей, предусмотренных законом (ст. 47 НК РФ).

Кроме налоговых органов, не исключается участие в исполнительном производстве и иных государственных органов.

Постановление Правительства РФ «Об утверждении Правил взыскания на основании исполнительных листов судебных органов средств по денежным обязательствам получателей средств федерального бюджета» от 22 февраля 2001 г. № 143¹ (в ред. от 24 февраля 2005 г.) налагает на *Министерство финансов РФ и территориальные органы Федерального казначейства Министерства финансов* обязанность по взысканию на основании исполнительных листов судебных органов средств по денежным обязательствам получателей средств федерального бюджета.

Кроме вышеуказанных, в отечественной литературе к субъектам, исполняющим требования судебных актов и актов иных органов, помимо налоговых органов, банков и иных кредитных организаций, относят:

1) *органы записи актов гражданского состояния* — при исполнении решений, которые требуют регистрации в указанных органах (при установлении отцовства, признании актовой записи об отцовстве недействительной, при регистрации решений суда о расторжении брака, установлении судом факта государственной регистрации акта гражданского состояния и т.д.);

2) *органы опеки и попечительства в лице органов местного самоуправления*, которые выполняют указанные функции на осно-

¹ СЗ РФ. 2001. №10. Ст. 959

вании ст. 34 Гражданского кодекса Российской Федерации, — по решениям о признании недееспособным, ограниченно дееспособным и др.;

3) *учреждения юстиции по государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним* — по решениям судов о признании права собственности, прекращении права собственности, об установлении факта принадлежности строения или земельного участка на праве собственности, об установлении факта добросовестного, открытого и непрерывного владения как своим собственным недвижимым имуществом в течение 15 лет и т.д.¹.

Особого исследования заслуживает участие в исполнительном производстве *банков и иных кредитных организаций*. Их специфика как лиц, осуществляющих исполнительное производство объясняется тем, что они являются частными юридическими лицами — участниками предпринимательского оборота и в систему государственных органов не входят. Однако их особая роль в имущественно-финансовых отношениях предопределяет возможность для них осуществлять исполнительное производство.

Статья 5 Федерального закона «Об исполнительном производстве» только упоминает о возможности участия банка в исполнительном производстве, более подробно это участие регламентируется ст. 6 этого Закона. Основанием для участия в исполнительном производстве банков и иных кредитно-финансовых организаций является наличие в них счетов или вкладов должника. И формой участия банков в исполнительном производстве является списание с этих счетов денежных средств для исполнения предписаний исполнительного документа.

В соответствии со ст. 854 ГК РФ основанием для списания денежных средств с банковского счета может выступать либо распоряжение клиента банка — владельца счета, либо решение суда, либо иные основания, предусмотренные действующим законодательством или договором между банком и клиентом.

Исполнительный документ, в котором содержатся требования судебных актов и актов других органов о взыскании денежных средств, может быть направлен взыскателем непосредственно в банк или иную кредитную организацию, если взыскатель располагает необходимыми для осуществления взыскания све-

¹ *Настольная книга судебного пристава-исполнителя: Справоч.-метод. пособие / Отв. ред. проф. В.В. Ярков. М., 2001. С. 137.*

дениями об имеющихся там счетах должника и о наличии на них денежных средств для исполнения в принудительном порядке без вмешательства судебного пристава-исполнителя. К числу сведений, необходимых для осуществления списания денежных средств со счета должника относятся наименования банка, его банковские реквизиты (банковский идентификационный код, номер корреспондентского счета), вид и номер счета должника.

Эти сведения могут быть получены взыскателем как из официальных, так и неофициальных источников. В соответствии с ч. 3 ст. 46 Федерального закона «Об исполнительном производстве» налоговые органы обязаны в порядке, определяемом Государственной налоговой службой РФ, представить взыскателю по его заявлению при наличии у него исполнительного листа с истекшим сроком давности сведения о наличии или об отсутствии у должника — организации счетов и вкладов в банках и иных кредитных организациях.

Приказом МНС России от 23 января 2003 г. № БГ-3-28/23 утвержден Порядок представления налоговыми органами информации взыскателю. Согласно этому нормативному акту взыскатель при наличии у него исполнительного листа с истекшим сроком давности может направить по почте заказным письмом в налоговый орган по месту учета должника-организации заявление о предоставлении информации со ссылкой на положения комментируемого Федерального закона. К заявлению прилагается копия исполнительного листа, заверенная в установленном порядке.

Налоговый орган в трехдневный срок со дня получения заявления направляет взыскателю по почте заказным письмом имеющуюся информацию о наличии или об отсутствии у организации-должника счетов и вкладов в банках и иных кредитных организациях. При наличии счетов и вкладов взыскателю предоставляется информация о факте наличия у открытых счетов.

Исполнение судебного или иного приравненного к нему акта непосредственно банком намного удобнее, чем проведение исполнительного производства судебным приставом-исполнителем. Оно осуществляется гораздо оперативнее, требует от взыскателя меньше времени и сил. Однако оно не всегда возможно. Банк не обязан предоставлять частному лицу — взыскателю информацию о наличии у него счетов клиентов, поскольку это является банковской тайной. Если взыскатель необходимыми све-

дениями о банковских счетах должника не располагает и не смог их получить, он предъявляет исполнительный документ судебному приставу-исполнителю для начала исполнительного производства. Взыскатель может воспользоваться этим правом и в том случае, если располагает недостоверными, по его мнению, сведениями об имеющихся у должника счетах в банках и иных кредитных учреждениях либо имеет достоверные сведения о счетах должника, но не знает, есть ли на них денежные средства.

Однако коллизия в действующем законодательстве нередко препятствует в получении необходимых для осуществления взыскания сведений о банковских счетах должника даже судебным приставам-исполнителям. В соответствии со ст. 26 Федерального закона «О банках и банковской деятельности» справки по операциям и счетам юридических лиц и граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, выдаются кредитной организацией им самим, судам и арбитражным судам (судьям), Счетной палате РФ, налоговым органам, таможенным органам Российской Федерации в случаях, предусмотренных законодательными актами об их деятельности, а при наличии согласия прокурора — органам предварительного следствия по делам, находящимся в их производстве. Судебный исполнитель в числе лиц, уполномоченных требовать у банков сведения о счетах их клиентов, в этом Законе не значится. Пользуясь этим, чаще всего банки и иные кредитные организации, ссылаясь на сохранение банковской тайны, отказывались сообщить судебным приставам-исполнителям сведения о денежных средствах, банковских счетах и банковских вкладах своих клиентов, являющихся должниками по исполнительным документам.

В то же время Федеральный закон «О судебных приставах» устанавливает, как уже указывалось выше, что судебный пристав-исполнитель имеет право получать при совершении исполнительных действий необходимую информацию, объяснения и справки. Информация, документы и их копии, необходимые для осуществления судебными приставами своих функций, предоставляются по их требованию безвозмездно и в установленный ими срок.

Эта коллизия была разрешена Конституционным Судом РФ. В его постановлении от 14 мая 2003 г. изложено, что ч. 2 ст. 14 Федерального закона «О судебных приставах» предусматривает право судебного пристава-исполнителя в связи с исполнением

постановления суда запрашивать и получать в банках, иных кредитных организациях необходимые сведения о вкладах физических лиц в том размере, который требуется для исполнения исполнительного документа, в пределах, определяемых постановлением суда. Однако разрешение этой коллизии весьма важных юридических норм судебным актом нельзя назвать удачным способом ликвидации противоречия в действующем законодательстве.

По ходатайству взыскателя исполнительный лист может быть направлен в банк или иную кредитную организацию арбитражным судом, вынесшим решение (ст. 319 АПК РФ).

Банк или иная кредитная организация, осуществляющие обслуживание счетов должника, в трехдневный срок (течение этого срока начинается со дня получения банком исполнительного документа от взыскателя или судебного пристава-исполнителя.) со дня получения исполнительного документа от взыскателя или судебного пристава-исполнителя исполняют содержащиеся в исполнительном документе требования о взыскании денежных средств. Эти требования могут быть исполнены, согласно указаниям подавшего исполнительный документ взыскателя или судебного пристава на другой банковский счет.

В том случае, если денежных средств на счету недостаточно для полного удовлетворения законных требований взыскателя, банк обязан списать в счет исполнения обязательства имеющиеся денежные средства и сделать на предъявленном исполнительном документе отметку о полном или частичном неисполнении указанных требований в связи с отсутствием на счетах должника денежных средств, достаточных для удовлетворения требований взыскателя. Отметка банка, осуществлявшего обслуживание счетов должника, служит доказательством соблюдения взыскателем или судебным приставом-исполнителем установленного законом порядка обращения взыскания на имущество должника и факта отсутствия или недостаточности денежных средств на его счетах в банке. При отсутствии такого доказательства судебный пристав-исполнитель не вправе обратить взыскание на имущество должника.

В случае неисполнения банком (иной кредитно-финансовой организацией) в трехдневный срок указанных выше обязанностей в соответствии с п. 3 ст. 6 Федерального закона «Об исполнительном производстве» этот субъект правоотношений может быть привлечен к ответственности предусмотренной действующей

щим законодательством. Так, при неисполнении требований, содержащихся в исполнительном документе о взыскании денежных средств с должника в случае предъявления банку или иной кредитной организации исполнительного документа и наличии денежных средств на счетах должника, указанный банк или иная кредитная организация по решению суда подвергаются штрафу в размере 50% суммы, подлежащей взысканию (ст. 86 Федерального закона «Об исполнительном производстве»). Неоднократное в течение года виновное неисполнение банками или иными кредитными организациями судебных актов является основанием для отзыва Центральным банком РФ лицензии на осуществление банковских операций (ст. 20 Федерального закона «О банках и банковской деятельности, ст. 74 Федерального закона «О Центральном банке РФ (Банке России)»). Наложение штрафа на банк или иную кредитную организацию не может иметь место, если неисполнение требования о взыскании денежных средств было вызвано отсутствием денежных средств на счетах организации.

2.6 Участие в исполнительном производстве прокуроров и органов местного самоуправления

Законодательство об исполнительном производстве прямо не предусматривает возможности или необходимости участия в исполнительном производстве прокуроров или органов местного самоуправления. Однако их функции, связанные с обеспечением общественного и государственного интереса, предопределяет необходимость такого участия. Отсутствие в законодательстве об исполнительном производстве положений о формах и способах участия указанных субъектов в принудительной реализации судебных и приравненных к ним актов имущественного характера является серьезным пробелом в действующем законодательстве.

В первую очередь необходимо исследовать роль в исполнительном производстве *прокурора*. Как верно отмечал выдающийся венгерский правовед Тибор Леван, прокурор «вмешивается» в процесс не в интересах одной либо другой стороны, а исключительно лишь в интересах законности¹. В связи с этим во Фран-

¹ См.: Тибор Леван. Прокурорский опыт по осуществлению гарантий законности в гражданском процессе // Международная научная конференция по вопросам гражданского процессуального права: Тезисы докладов. Будапешт, 1968. С. 46.

ции, Германии, а также в государствах Восточной Европы органы прокуратуры играют заметную роль при рассмотрении и разрешении гражданских дел, исполнении судебных решений. Участие прокурора в исполнительном производстве безусловно оправдано, поскольку, как писал Л.М. Ковалев, прокуратура «по-настоящему уникальна», она «единственная государственная структура обеспечительного механизма действия федеральных законов, основной принцип и условие функционирования которой — централизация и подчинение нижестоящих прокуроров вышестоящим, независимость от местной власти»¹.

Согласно гражданскому процессуальному законодательству (ст. 45 ГПК РФ) прокурор вправе требовать возбуждения исполнительного производства, если он принимал участие в рассмотрении дела путем предъявления заявления, поскольку его полномочия в данном случае аналогичны тем, которыми обладает истец (взыскатель). Как взыскатель прокурор может знакомиться с материалами исполнительного производства, делать из них выписки, снимать с них копии, участвовать в совершении исполнительных действий, высказывать свои доводы и соображения по всем вопросам, возникающим в ходе исполнительного производства, заявлять отводы, подавать заявления о направлении исполнительного документа по месту исполнения (ст. 31 Федерального закона «Об исполнительном производстве»).

Однако есть и различия в правовом статусе взыскателя и прокурора. Прокурор не имеет права заключать мировое соглашение, отказываться от взыскания и совершать другие распорядительные действия, предусмотренные законодательством об исполнительном производстве для взыскателя. Эти ограничения обусловлены тем, что в процессуальных отношениях прокурор выступает не как правообладатель, а как защитник публичных прав. Он защищает не свои, но общественные и государственные интересы, охраняемые законом, и не вправе жертвовать ими, отказываться от них в вышеуказанных формах.

Важнейшей функцией прокурора является надзор за законностью деятельности судебных приставов-исполнителей. В соответствии со ст. 21 Федерального закона «О прокуратуре Российской Федерации» в функции прокуроров входит контроль за соблюдением Конституции РФ и исполнением законов, дейст-

¹ Ковалев Л.М. Особенности прокуратуры как государственного органа // Российский юридический журнал. 1996. № 1. С. 83.

вующих на территории Российской Федерации, федеральными министерствами, государственными комитетами, службами и иными федеральными органами исполнительной власти, представительными (законодательными) и исполнительными органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, органами военного управления, органами контроля, их должностными лицами, а также органами управления и руководителями коммерческих и некоммерческих организаций.

На основании ст. 22 того же Закона прокурору предоставляется право: знакомиться с любым исполнительным производством; иметь доступ к его документации и материалам; проверять исполнение законов в связи с поступившей в органы прокуратуры информацией о фактах нарушения закон; требовать от руководителей и других должностных лиц указанных органов представления необходимых документов, материалов, статистических и иных сведений; требовать выделения специалистов для выяснения возникших вопросов; требовать проведения проверок по поступившим в органы прокуратуры материалам и обращениям, ревизий деятельности подконтрольных или подведомственных им организаций; вызывать должностных лиц и граждан для объяснений по поводу нарушений законов; опротестовывать противоречащие закону правоприменительные акты судебных приставов — постановления; обращаться в суд или арбитражный суд с требованием о признании таких актов недействительными. Прокурор должен знать о месте и времени рассмотрения его протеста, он также имеет право участвовать в этом рассмотрении.

Весьма важным для прокурора средством защиты закона в ходе исполнительного производства является возможность принесения представления об устранении нарушения закона, допущенного в ходе исполнительного производства.

При осуществлении надзора за исполнением законов органы прокуратуры не подменяют иные государственные органы, в связи с чем функциями по осуществлению исполнительных действий прокуратуры не обладают и в число органов принудительного исполнения судебных и приравненных к ним актов не входят. Как пишут И.Б. Морозов и А.М. Треушников, «прокурорский надзор за законностью действий судебного пристава-исполнителя по исполнению исполнительных документов не должен носить характер «командования» принудительным ис-

полнением, что противоречило бы специфике деятельности органов прокуратуры, выходило бы за пределы ее служебных полномочий и наносило бы вред делу реализации судебных решений и актов других органов»¹.

Таким образом, можно сделать вывод, что функции прокуратуры в принудительном исполнении судебных актов и приравненных к ним актов, содержащих имущественные предписания, носят двойственный характер. Прокурор обязан осуществлять надзор за законностью действий органов исполнения, чтобы исключить нарушение прав и законных интересов сторон и других лиц, участвующих в исполнении, но одновременно должен оказывать органам исполнения и лицам, участвующим в исполнении, помощь и содействие в осуществлении действий по исполнению судебных и иных актов. Однако обе эти функции выражают главное назначение прокуратуры — внесудебный надзор за законностью. Это дает основание для вывода о необходимости более широкого участия органов прокуратуры в исполнительном производстве — ведь этот процесс неизменно связан с ограничением прав как физических, так и юридических лиц, участвующих в правоотношениях. Остается надеяться, что отечественные законодатели в ближайшее время ликвидируют опасный пробел в праве, серьезно препятствующий эффективному правовому регулированию исполнительного производства, и более полно и системно регламентируют участие в этом процессе органов прокуратуры.

Следует также особо остановиться на участии в исполнительном производстве *органов местного самоуправления*. Их участие в принудительном исполнении предписаний исполнительных документов в определенных случаях необходимо, но законодательство, к сожалению, как и в предыдущем случае, не содержит правовой регламентации их правового статуса с необходимой системностью и полнотой. А ведь даже в старой советской системе права существовали правовые предписания, касающиеся этого вопроса. В Инструкции об исполнительном производстве 1985 г. предусматривалось участие в исполнительном производстве представителей государственных органов и органов местного самоуправления при принудительном исполнении решений по отдельным категориям гражданских дел (например, при осуществлении выселения или при осуществлении

¹ Морозова И.Б., Треушников А.М. Указ. соч. С. 131.

исполнительных действий, связанных с отобранием ребенка и передачей его другому лицу). Этот опыт правового регулирования может быть востребован и сейчас. Восполнение данного пробела следует считать важной задачей отечественных законодателей

Главной задачей органов местного самоуправления в исполнительном производстве, как и в случае с прокуратурой, является выполнение общих обязанностей по защите государственных и общественных интересов, прав и законных интересов граждан. В исполнительном производстве органы местного самоуправления должны содействовать более быстрому, правильному и реальному исполнению исполнительных документов. Это и определяет специфику их самостоятельного правового статуса (и должно определять правовое регулирование их участия в исполнительном производстве).

Органы местного самоуправления участвуют в некоторых специфических исполнительных действиях, единого перечня которых в действующем законодательстве не найти — эти случаи устанавливаются отдельными актами казуально, что, конечно, неудобно для процесса правореализации. В соответствии с постановлением Пленума Верховного Суда РСФСР (РФ) «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при применении Жилищного кодекса РСФСР» № 5 от 26 декабря 1984 г.¹ (с изм. и доп. от 29 августа 1989 г. и от 21 декабря 1993 г.) представители органов жилищно-коммунального хозяйства должны привлекаться при исполнении судебных решений о переустройстве, перепланировке жилых и подсобных помещений, выселении, сносе и переносе строения и т.п. Кроме того, ст. 79 Семейного кодекса предусматривает, что принудительное исполнение решений, связанных с отобранием ребенка и передачей его другому лицу, должно производиться с обязательным участием органа опеки и попечительства (а если судебный пристав-исполнитель сочтет это необходимым — с приглашением врача для осмотра ребенка и дачи заключения о состоянии его здоровья на момент составления акта о передаче, а также педагога, который должен психологически подготовить ребенка к передаче).

¹ Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (РФ) по гражданским делам. — 4-е изд. М, 1996. С. 244—254.

² Более подробно см.: Морозова И.Б., Треушников А.М. Указ. соч. С. 135—136.

Анализ отдельных нормативных актов и сложившаяся практика позволяют утверждать, что в принудительном исполнении могут также принимать участие *органы народного образования, здравоохранения, технические инспектора профсоюзов* и др.¹.

Таким образом, реализация органами местного самоуправления своих полномочий в исполнительном производстве в соответствии с законом является важной гарантией для быстрого и реального исполнения судебным приставом-исполнителем судебных и иных актов с соблюдением специфических прав и законных интересов некоторых участвующих в деле лиц.

2.7 Лица, способствующие проведению исполнительного производства

Последней категорией субъектов исполнительного производства являются *лица, способствующие проведению исполнительного производства*. К этой категории можно отнести работников милиции, лиц и организации, которые, взаимодействуя с судебным приставом-исполнителем, осуществляют розыскные и охранные функции, переводчиков, специалистов, в частности, по оценке имущества должника, специализированные организации, реализующие имущество должника, а также понятых. Характерной чертой этих субъектов является их подчиненный характер, они не вправе осуществлять какие-либо действия самостоятельно, их функции сводятся к взаимодействию с судебным приставом-исполнителем (точнее — к выполнению его указаний).

Рассмотрим более подробно их правовой статус.

Возможность участия в исполнительном производстве *органов милиции* предусмотрено в ст. 42 Федерального закона «Об исполнительном производстве». Работники милиции в пределах предоставленных им федеральным законом прав оказывают содействие судебным приставам-исполнителям при исполнении ими служебных обязанностей в случаях, если судебным приставам-исполнителям препятствуют в совершении исполнительных действий или угрожает опасность их жизни или здоровью. Таким образом, в действующем законодательстве достаточно полно и точно (несмотря на лаконизм) установлены основания участия милиции в исполнительном производстве.

Основанием для вмешательства милиции в исполнительное производство является инициатива судебного пристава-исполнителя, который по причине активного противодействия не имеет возможности выполнить определенные предусмотренные законом процедуры. Такое противодействие может выражаться либо в насильственном воспрепятствовании судебному приставу-исполнителю в совершении им исполнительных действий, либо в применении насилия непосредственно к нему самому в связи с исполнением им своих служебных обязанностей.

Первое может выражаться, например, в отказе должника допустить судебного пристава-исполнителя в хранилища и складские помещения, предоставить сведения об основных и оборотных средствах; препятствии должником выявлению имущества, подлежащего описи и аресту, путем установления замков, отказа впустить пристава-исполнителя в жилище и т.п. В этих случаях помимо работников милиции помогать устранять возникающие при совершении исполнительных действий препятствия со стороны должников обязаны и судебные приставы, обеспечивающие установленный порядок деятельности судов (ст. 11 Федерального закона «О судебных приставах»).

Второе может выражаться в нападении на судебного пристава-исполнителя, создании угрозы для его жизни или здоровья в связи с выполнением им своих служебных обязанностей.

Оказание содействия судебным приставам-исполнителям при исполнении ими служебных обязанностей работниками милиции основано на общих положениях, закрепленных в Законе «О милиции» и некоторых других федеральных законах. В ст. 2 Закона «О милиции» установлено, что основными задачами милиции являются охрана общественного порядка и обеспечение общественной безопасности. Кроме того, милиция обязана в пределах своей компетенции оказывать содействие должностным лицам суда в производстве отдельных процессуальных действий (ст. 10 Закона «О милиции»).

В Семейном кодексе РФ закреплено, что в необходимых случаях представители органов внутренних дел должны присутствовать при исполнении решений суда, связанных с отображением ребенка у одного лица и передачей его другому лицу (ч. 2 ст. 79 Семейного кодекса РФ).

Известно из практики, что работники милиции привлекаются к участию в исполнении судебных решений, связанных с принудительным выселением должников.

² Более подробно см.: Морозова И.Б., Треушников А.М. Указ. соч. С. 135—136.

Содействие сотрудников милиции судебным приставам-исполнителям может выражаться в обеспечении (в том числе с применением насилия) им возможности осуществить исполнительные действия: пресечении сопротивления, обеспечении безопасности судебного пристава-исполнителя, осуществлении охраны изъятого имущества от посягательства, а возможно, и в привлечении виновных к административной ответственности. Можно сделать вывод, что милиция в судебном производстве используется судебным приставом-исполнителем для случаев, когда оказывается необходимым применение силы.

Важная роль принадлежит работникам милиции при производстве розыска должника или ребенка. Согласно ст. 28 Федерального закона «Об исполнительном производстве» органы внутренних дел осуществляют розыск должника-гражданина и розыск ребенка в случае отсутствия сведений о месте нахождения должника или ребенка на основании постановления судебного пристава-исполнителя, утвержденного старшим судебным приставом.

Следующим по важности субъектом, способствующим проведению исполнительного производству, выступает *специалист*. Его участие в исполнительном производстве регламентируется ст. 41 Федерального закона «Об исполнительном производстве».

Специалисты участвуют в исполнительном производстве в тех случаях, когда для разъяснения возникающих при совершении исполнительных действий вопросов требуются специальные знания. В этом случае судебный пристав-исполнитель назначает специалиста (а если это необходимо — нескольких специалистов) своим постановлением — либо по собственной инициативе, либо по просьбе сторон.

К сожалению, действующее законодательство не содержит указаний на форму такого постановления, на обязательные требования к запросу, который задает судебный пристав-исполнитель специалисту. Остается возможность применить по правилу аналогии закона положения п. 4 ст. 82 АПК РФ, а также ст. 80 ГПК РФ, действующие при назначении экспертизы, которая в арбитражном и гражданском процессе исполняет те же функции, что и заключение эксперта в исполнительном производстве. На основе анализа этих статей можно предположить, что постановление судебного пристава-исполнителя о назначении специалиста должно содержать следующую информацию:

фамилию, имя, отчество специалиста; сферу жизни, в которой судебному приставу-исполнителю требуются специальные знания; вопросы, поставленные перед специалистом; срок, в течение которого на поставленные вопросы должен быть дан ответ. В постановлении также следует указывать на предупреждение специалиста об ответственности за отказ или уклонение от дачи заключения или дачу заведомо ложного заключения.

В качестве специалиста может быть назначено лицо, обладающее необходимыми знаниями. Нередко наличие у потенциального специалиста необходимых знаний устанавливается самим судебным приставом-исполнителем, однако в некоторых случаях (например, когда специалист привлекается для оценки имущества, на которое обращается взыскание) профессиональный уровень специалиста должен быть подтвержден лицензией.

Специалист обязан явиться по вызову судебного пристава, дать объективное заключение по поставленным вопросам, давать пояснения по поводу выполняемых им действий. Специалист дает заключение в письменной форме, в которой имеет право вносить заявления и выводы.

Специалист в исполнительном производстве несет ответственность за истинность и достоверность содержащихся в заключении ответов на поставленные вопросы, однако действующее законодательство не конкретизирует вид и форму такой ответственности (возможность применения в случае отказа специалиста от дачи заключения или дачи им заведомо ложного заключения ст. 307 Уголовного кодекса РФ вызывает большие сомнения¹), что является еще одним пробелом в законодательстве об исполнительном производстве. Таким образом, можно сделать вывод, что в настоящее время добросовестное выполнение специалистом своих обязанностей в ходе исполнительного производства практически ничем юридически не обеспечено.

Специалист имеет право на вознаграждение за выполненную работу, проводимую в связи с совершением исполнительных действий. Это вознаграждение относится к расходам по совершению исполнительных действий. Но порядок определения размера такого вознаграждения действующим законодательством об исполнительном производстве четко не устанавливается, что также является пробелом в законодательстве.

¹ См.: *Валеев Д.Х.* Комментарий к Федеральному закону «Об исполнительном производстве». СПб., 2003. С. 183.

Практика показывает, что чаще всего в исполнительном производстве принимают участие специалисты по оценке арестованного имущества должника, подлежащего дальнейшей реализации. Это связано с тем, что согласно законодательству об исполнительном производстве в акте описи и ареста имущества должника обязательно должны быть указаны оценка каждого предмета в отдельности и стоимость всего описанного имущества должника. Правовой статус специалиста-оценщика в исполнительном производстве регламентирован более подробно, правда, в специальном законодательстве — в Федеральном законе «Об оценочной деятельности в РФ».

Специалисты-оценщики в исполнительном производстве имеют право: получать разъяснения и дополнительные сведения, необходимые для осуществления оценки; требовать от заказчика обеспечения доступа в полном объеме к необходимой документации; запрашивать в письменной или устной форме у третьих лиц информацию, необходимую для проведения оценки, за исключением информации, являющейся государственной или коммерческой тайной; отказаться от проведения оценки в случае нарушения заказчиком условий договора (ст. 14 Федерального закона «Об оценочной деятельности в РФ»).

Специалист-оценщик обязан: предоставить по требованию заказчика документ о профессиональном образовании и лицензию на осуществление оценочной деятельности; сообщить судебному приставу-исполнителю у о невозможности своего участия в проведении оценки вследствие обстоятельств, препятствующих проведению объективной оценки; обеспечить сохранность документов, получаемых от судебного пристава-исполнителя и третьих лиц; не разглашать информацию, полученную от заказчика в ходе проведения оценки, за исключением случаев, предусмотренных законодательством РФ, предоставлять судебному приставу-исполнителю информацию о требованиях законодательства Российской Федерации об оценочной деятельности, об уставе и о кодексе этики соответствующей саморегулируемой организации (профессионального общественного объединения оценщиков или некоммерческой организации оценщиков), на членство в которой ссылается оценщик в своем отчете; хранить копии составленных отчетов в течение трех лет.

Исследование практики исполнительного производства дает основание для предположения о необходимости закрепления в действующем законодательстве обязанности привлечения к

участию в исполнительном производстве независимого специалиста-оценщика при наложении взыскания на имущество должника (причем лучше вне зависимости от того, на какое имущество обращается взыскание)¹. Это позволяет создать еще один барьер на пути коррупции и злоупотреблений служебным положением, послужит еще одной гарантией защиты прав и законных интересов сторон исполнительного производства.

Помимо оценщиков имущества, в исполнительном производстве могут участвовать и другие специалисты. Так, на основании п. 8 Положения о порядке и условиях хранения арестованного и изъятого имущества, утвержденного постановлением Правительства РФ от 7 июля 1998 г. № 723, для определения исторической и художественной ценности имущества, обнаруженного при описи и аресте и имеющего такую ценность, а также определения условий его хранения привлекаются соответствующие специалисты или специализированные организации. При обращении взыскания на имущество организаций-должников может быть назначен специалист, имеющий соответствующую квалификацию, для проведения анализа всех правоустанавливающих документов, определяющих дебиторскую задолженность, для дачи оценки действительности и ликвидности соответствующей дебиторской задолженности должника, для определения, соблюдены ли все обязательные реквизиты документов, подтверждающих дебиторскую задолженность.

Статус *переводчика* в исполнительном производстве закреплена в ст. 38 Федерального закона «Об исполнительном производстве».

Участие переводчика в исполнительном производстве представляет собой реализацию принципа национального языка исполнительного производства. Переводчик может участвовать в исполнительном производстве в том случае, когда кто-либо из сторон не владеет языком, на котором ведется исполнительное производство. Причем переводчика может пригласить сторона, которой необходимы его услуги, в срок, установленный судебным приставом-исполнителем. Если в этот срок заинтересован-

¹ В настоящее время в действующем законодательстве обязательность участия в исполнительном производстве специалиста-оценщика закреплена в приказе Министра юстиции РФ «Об обязательном назначении специалиста при осуществлении оценки ценных бумаг, на которые обращается взыскание» от 27 октября 1998 г. № 153 только для случаев наложения взыскания на ценные бумаги. См.: *Российская газета*. 1998. 29 декабря.

ная сторона не обеспечит участия переводчика в исполнительном производстве, он может быть назначен постановлением судебного пристава-исполнителя.

Переводчиком может быть любой дееспособный гражданин, достигший возраста 18 лет, владеющий языками, знание которых необходимо для перевода. Наличие необходимости владения каким-либо требующимся при исполнительном производстве языком определяется судебным приставом-исполнителем самостоятельно.

Переводчик имеет право на получение вознаграждения за выполненную работу, однако порядок определения размера такого вознаграждения действующим законодательством опять-таки не устанавливается. Расходы на вознаграждение относятся к расходам по совершению исполнительных действий. В то же время обязанностью переводчика является правильный перевод как устной речи, так и документов. В случае заведомо неправильного перевода переводчик несет ответственность, установленную федеральным законом, о чем он предупреждается судебным приставом-исполнителем. Однако, как и в случае со специалистом, действующее законодательство не содержит прямого указания на вид и форму такой ответственности, а применение ст. 307 УК РФ и в этом случае невозможно — исполнительное производство не является ни предварительным расследованием, ни судебным процессом (именно эти условия указаны в этой статье как условия ее применения), использование же уголовно-го закона по аналогии недопустимо.

Последним видом субъектов, содействующим исполнительному производству, являются *понятые*. Их правовой статус урегулирован ст. 39 и 40 Федерального закона «Об исполнительном производстве», а упоминания об их участии в исполнительном производстве можно найти в ст. 75 и 76.

Понятые — это особая категория субъектов, участвующая в исполнительных действиях, связанных с ограничением конституционных прав сторон исполнительного производства (точнее — должника). Их участие ограничивается присутствием и констатацией факта совершения исполнительных действий и соблюдения в ходе исполнения этих действий закона (или факта нарушений закона).

Присутствие понятых обязательно при осуществлении:

- вскрытия помещений и хранилищ, занимаемых должником или другими лицами, либо принадлежащих должнику или другим лицам;

- осмотра помещений и имущества должника;
- ареста имущества должника;
- изъятия и передачи имущества должника;
- выселения должника;
- вселения взыскателя.

Кроме того, допускается участие понятых в исполнительном производстве и в иных случаях — по усмотрению судебного пристава-исполнителя (п. 2 ст. 39 Федерального закона «Об исполнительном производстве»).

Понятых должно быть не менее двух. В качестве понятых в исполнительном производстве могут выступать только дееспособные граждане, достигшие возраста 18 лет, не заинтересованные в совершении исполнительных действий и не состоящие между собой или с участниками исполнительного производства в родстве, подчиненности или подконтрольности. Действующее законодательство не предусматривает возможности отвода понятых сторонами или иными субъектами исполнительного производства. Однако невыполнение указанных выше требований может служить основанием для удаления понятого из исполнительного производства судебным приставом-исполнителем, а при неисполнении им этой обязанности — основанием для обжалования заинтересованной стороной в порядке, предусмотренном действующим законодательством действий судебного пристава-исполнителя, совершаемых с участием понятых, как незаконных¹.

Перед началом исполнительных действий, в которых участвуют понятые, судебный пристав-исполнитель разъясняет им их права и обязанности. В соответствии со ст. 40 Федерального закона «Об исполнительном производстве» в обязанности понятых входит удостоверение своей подписью в акте соответствующего исполнительного действия факт, содержание и результаты исполнительных действий, при совершении которых он присутствовал. При этом понятые вправе (и даже обязаны) делать замечания, касающиеся соблюдения при совершении данного действия, а также точности и объективности самого акта. Замечания понятого подлежат занесению в акт соответствующего исполнительного действия. По желанию понятого указанные замечания могут им заноситься собственноручно.

¹ См. Валеев Л.Х. Указ. соч. С. 181.

Понятой вправе знать, для совершения каких исполнительных действий он приглашается, на основании какого исполнительного документа они совершаются, а также делать замечания по поводу совершенных действий. Весьма важным правомочием понятых является право на компенсацию расходов, понесенных ими в связи с исполнением обязанностей понятых. К расходам, понесенным понятыми в связи с исполнением ими своих обязанностей, следует отнести: расходы по проезду к месту совершения исполнительных действий; расходы по найму жилого помещения, необходимого для проживания понятых; суточные понятых, размер которых устанавливается действующим законодательством; возмещение потерянного понятым в результате исполнения своих обязанностей заработка по месту его работы; вознаграждение за отвлечение от работы или обычных занятий, если понятой не является рабочим или служащим, исчисляемое в размере суточных, установленных для служебных командировок. Указанные расходы относятся к расходам по совершению исполнительных действий и подлежат взысканию с должника.

Весьма существенным пробелом в законодательстве относительно исполнительного производства является отсутствие специальных положений, регламентирующих с необходимой степенью системности и определенности правовой статус *специализированных организаций, осуществляющих реализацию арестованного и изъятого имущества должника*. Согласно ст. 54 Федерального закона «Об исполнительном производстве» реализация арестованного имущества должника осуществляется путем его продажи специализированной организацией в двухмесячный срок со дня наложения на него ареста на комиссионных и иных договорных началах, а недвижимого имущества — путем проведения торгов.

Таким образом, указанные специализированные организации выступают как немаловажный субъект исполнительских правоотношений, выполняющий очень важные функции в ходе исполнительного производства. Однако этот факт не учтен в положениях Федерального закона «Об исполнительном производстве»: специализированные организации не указаны в числе лиц, содействующих исполнению судебных актов и приравненных к судебным по процедуре реализации актов других органов. Остается надеяться, что специфический правовой статус этого субъекта (о форме их участия в исполнительном производстве будет сказано ниже) все же получит официальное закрепление в специальном законодательстве, посвященном исполнительному производству.

Глава 3

ИСПОЛНИТЕЛЬНЫЕ ДОКУМЕНТЫ

3.1 Понятие и значение исполнительных документов

Исполнительное производство представляет собой серию особых формальных процедур, осуществляемых в строгом соответствии с установленным законом порядком. Закон закрепляет и четко регламентирует все стадии осуществления этого процесса. Для начала исполнительного производства как особого процессуального действия необходимо формальное основание. Роль такого основания и играет исполнительный документ.

Исполнительным документом является документ, составленный в предусмотренной законом форме специально на то уполномоченными субъектами правоотношений, дающий основание для возбуждения исполнительного производства.

Исполнительный документ представляет собой формальное основание для начала исполнительного производства. В процессуальном плане это совершенно самостоятельный документ, который не является приложением ни к какому другому и процессуальное значение имеет сам по себе. Основания для его выдачи значения для возбуждения исполнительного производства и для его хода не имеют. Документ, в котором выражено основание исполнительных действий, может вообще не фигурировать, не быть используемым в исполнительном производстве. Исполнительное производство основано только на исполнительном документе и никоим образом не зависит ни от оснований его оформления, ни от его вида. Впрочем, некоторые виды исполнительных документов сами по себе являются фактическим основанием для взыскания.

Как и всякая процессуальная документация, исполнительный документ является строго формальным, к его содержанию и реквизитам законом предъявляются *строгие требования*, соблюдение которых есть необходимое условие наличия у этого документа *юридической силы*. Любое нарушение установленной законом формы исполнительного документа влечет за собой его недействительность. Исполнительный документ должен быть заполнен четко и грамотно, без помарок, дополнений и исправле-

ний. Содержание исполнительного документа должно соответствовать требованиям ст. 8 ФЗ «Об исполнительном производстве», т.е. он должен иметь следующие *реквизиты*:

1) наименование органа, выдавшего исполнительный документ (суда или уполномоченного органа исполнительной власти);

2) основания выдачи — дело или материалы, по которым он был выдан, и их номера;

3) дата принятия акта, подлежащего исполнению (судебного акта или акта уполномоченного органа исполнительной власти);

4) идентификационные данные сторон исполнительного производства: наименование взыскателя — организации и должника — организации, их адреса (фактическое местонахождение или юридический адрес), фамилия, имя, отчество взыскателя-гражданина и должника — гражданина, их место жительства, дата и место рождения должника — физического лица и место его работы;

5) резолютивная часть подлежащего исполнению акта, т.е. фактические субъективные права и обязанности сторон, следующие из подлежащего исполнению акта;

6) дата вступления в силу подлежащего исполнению акта;

7) дата выдачи исполнительного документа и срок предъявления его к исполнению.

Кроме того, для отдельных специфических видов исполнительных документов действующим законодательством предусмотрены *дополнительные требования*. В частности, п. 9.3 Инструкции по судебному делопроизводству в районном суде, утвержденной приказом Генерального директора Судебного департамента при Верховном Суде РФ от 29 апреля 2003 г. № 36 предусмотрены особые, более конкретного характера, требования к некоторым видам исполнительных документов, выдаваемых принадлежащими к системе судов общей юрисдикции районными судами. По делам, где предусмотрен розыск должника, в исполнительном листе, выдаваемом районным судом общей юрисдикции, дополнительно указываются точная дата и место его рождения, по делам о взыскании алиментов, кроме того, имя и дата рождения ребенка, на содержание которого взысканы алименты. В отношении взыскателей и должников — юридических лиц (предприятия, учреждения, организации, частные предприниматели) указываются известные по делу местонахождение органа юридического лица, наименование банковских уч-

реждений, являющихся хранителями их денежных средств, и номера расчетных счетов в них. При выдаче исполнительных документов на взыскание ущерба от преступлений в них должны быть указаны дополнительные сведения о квалификации общественно опасных деяний должника.

Исполнительный документ, выданный на основании судебного акта (исполнительный лист, судебный приказ), подписывается судьей и заверяется гербовой печатью суда. Исполнительный документ, выданный на основании акта другого органа, подписывается должностным лицом этого органа, а в установленных федеральным законом случаях — лицом, выписавшим исполнительный документ. Исполнительный документ заверяется печатью органа или лица, его выдавшего.

Для возбуждения исполнительного производства исполнительный документ должен быть представлен *в оригинале*, при отсутствии оригинала представление копии не допускается. В связи с этим исполнительный лист, будучи формальным и незаменимым для возбуждения официальной процедуры (исполнительного производства) документом, находится под специальной правовой защитой. В случае утраты исполнительного документа, может быть выдан его дубликат. Дубликат выдается органом, выдавшим первоначальный исполнительный документ (судом или уполномоченным органом исполнительной власти). Однако утрата исполнительного листа влечет за собой наложение на виновное лицо административной санкции — штрафа в размере до 100 МРОТ, а если утрата стала результатом противоправных действий должностного лица, при наличии в действиях такого должностного лица признаков состава преступления, судебный пристав-исполнитель вносит в правоохранительные органы (прокуратуру, органы МВД) представление о привлечении этого лица к уголовной ответственности (п. 1 и 2 ст. 87 Федерального закона «Об исполнительном производстве»).

3.2 Исполнительный лист

Наиболее часто встречающимся в правоприменительной практике исполнительным документом является **исполнительный лист**, который представляет собой исполнительный документ, выдаваемый судами на основании судебного акта или иного документа, предусмотренного законом.

Законодательством предусмотрено несколько оснований для выдачи судами исполнительного листа. Каждое из них имеет свою специфику, что и необходимо тщательно исследовать.

1. Первым и наиболее распространенным основанием для выдачи исполнительного листа является **судебный акт**, являющийся инструментом правоприменения и налагающий на участников правоотношений субъективные права и обязанности. К таким актам относятся:

- *решения судов* — судебные акты судов общей юрисдикции и арбитражных судов, разрешающие имущественные и административные споры о праве по существу;
- *приговоры судов по уголовным делам и по делам об административных правонарушениях* — в части имущественных взысканий, т.е. в той части, в которой такой акт налагает на стороны имущественные обязательства (например, обязанность осужденного возместить потерпевшему материальный ущерб);
- *определения судов* — судебные акты, призванные обеспечивать течение судебного процесса, подлежащие принудительному исполнению (например, исполнительный лист может быть выдан на основании определения суда о наложении ареста на спорное имущество);
- *постановления судов* — судебные акты, выносимые по результатам рассмотрения обжалования других судебных актов и определяющие их судьбу, при условии, что постановление разрешает спор о праве по существу.

Исполнительный лист на основании судебного акта, принятого арбитражным судом первой или апелляционной инстанции, выдается тем судом, который принял соответствующий судебный акт. Исполнительный лист на основании судебного акта, принятого арбитражным судом кассационной инстанции или Высшим Арбитражным Судом РФ, выдается соответствующим арбитражным судом, рассматривавшим дело в первой инстанции (ст. 319 АПК РФ). Из смысла ст. 428 ГПК РФ можно сделать вывод, что по судебному акту, издаваемому судом общей юрисдикции, исполнительный лист выдается этим же судом.

Исполнительный лист выдается после вступления судебного акта в законную силу, за исключением случаев немедленного исполнения. В этих случаях исполнительный лист выдается сразу после принятия такого судебного акта или обращения его к немедленному исполнению. Исполнительный лист выдается

взыскателю или по его ходатайству направляется для исполнения в службу судебных приставов или по месту исполнения непосредственно судом. Исполнительный лист на взыскание денежных средств в доход бюджета направляется судом в налоговый орган, иной уполномоченный государственный орган по месту нахождения должника.

По каждому судебному акту выдается, как правило, один исполнительный лист. Если судебный акт принят в пользу нескольких истцов или против нескольких ответчиков либо если исполнение должно быть произведено в различных местах, суд по ходатайству взыскателя выдает несколько исполнительных листов с точным указанием в каждом из них места исполнения или той части судебного акта, которая подлежит исполнению по данному исполнительному листу. На основании судебного акта о взыскании денежных сумм с солидарных ответчиков по ходатайству взыскателя арбитражный суд может выдать несколько исполнительных листов по числу солидарных ответчиков с указанием в каждом из них общей суммы взыскания, наименований всех ответчиков и их солидарной ответственности.

2. Однако не только акты судов, входящих в судебную систему России, могут послужить основанием для выдачи исполнительного листа. *Решения третейских судов*, создаваемых по соглашению сторон — участников спора, так же могут стать таким основанием.

По общему правилу решения третейских судов исполняются сторонами добровольно в порядке и сроки, которые установлены в данном решении, а если срок не установлен, то оно подлежит немедленному исполнению. Поскольку третейские суды не входят в систему федеральных судов (и вообще не являются государственными органами), их акты не могут иметь обязательного характера и сами по себе не обеспечиваются возможностью государственного принуждения. Однако юридическая практика свидетельствует, что далеко не всегда участники юридического спора готовы выполнять добровольно решение, с которым они не согласны. В таких условиях вся система третейских судов (без сомнения, весьма нужных для нормального функционирования экономики) рухнула бы. Поэтому действующим российским законодательством предусмотрена возможность *принудительного исполнения и решений третейского суда*. Это необходимо для обеспечения жизнеспособности третейской системы рассмотрения споров о праве, возможности участникам

хозяйственного оборота эффективно самостоятельно разрешать возникающие между ними разногласия.

Принудительное исполнение решения третейского суда осуществляется по правилам исполнительного производства, действующим на момент исполнения решения третейского суда, на основе выданного компетентным судом исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда.

Исполнительный лист выдается судом по заявлению о выдаче исполнительного листа, которое подается в суд стороной, в пользу которой было вынесено решение. Заявление подается в тот суд, который был бы компетентен, в соответствии с действующим законодательством, рассматривать спор о праве, разрешенный решением третейского суда. К такому заявлению прилагаются:

1) оригинал или копия решения третейского суда; копия решения постоянно действующего третейского суда заверяется его председателем, копия решения третейского суда для разрешения конкретного спора должна быть нотариально удостоверенной;

2) оригинал или копия третейского соглашения, заключенного в соответствии с действующим законодательством о третейских судах;

3) документы, подтверждающие уплату государственной пошлины в порядке и размере, которые установлены федеральным законом.

Заявление о выдаче исполнительного листа может быть подано не позднее трех лет со дня окончания срока для добровольного исполнения решения третейского суда. Впрочем, суд вправе восстановить срок на подачу заявления о выдаче исполнительного листа, если найдет причины пропуска указанного срока уважительными.

Заявление о выдаче исполнительного листа рассматривается судьей компетентного суда единолично в течение одного месяца со дня поступления заявления в компетентный суд. При этом главным критерием для вынесения судьей решения является законность решения. Судья по ходатайству лиц, участвующих в деле, может истребовать из третейского суда материалы дела, по которому испрашивается исполнительный лист.

По результатам рассмотрения заявления о выдаче исполнительного листа компетентный суд выносит определение о выдаче исполнительного листа либо об отказе в выдаче исполнительного листа. Исчерпывающий перечень оснований к отказу в

выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда приведен в действующем законодательстве (ст. 417 ГПК РФ, ст. 239 АПК РФ, ст. 46 Федерального закона «О третейских судах в Российской Федерации»).

Во-первых, основанием для отказа является предоставление в суд стороной, против которой было принято решение третейского суда, следующих доказательств:

- третейское соглашение является недействительным по причине несоответствия действующему законодательству (материальным или формально — процессуальным требованиям);
- решение третейского суда принято по спору, не предусмотренному третейским соглашением или не подпадающему под его условия, или содержит постановления по вопросам, выходящим за пределы третейского соглашения; если постановления третейского суда по вопросам, охватываемым третейским соглашением, могут быть отделены от тех, которые не охватываются таким соглашением, то в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение той части решения третейского суда, которая содержит постановления по вопросам, охватываемым третейским соглашением, не может быть отказа;
- состав третейского суда или третейское разбирательство не соответствовали требованиям действующего законодательства о третейских судах;
- сторона, против которой было принято решение третейского суда, не была должным образом уведомлена об избрании (назначении) третейских судей или о времени и месте заседания третейского суда либо по другим причинам не могла представить третейскому суду свои объяснения.

Во-вторых, основание для отказа возникает, если компетентный суд установит, что:

- спор не может быть предметом третейского разбирательства в соответствии с федеральным законом;
- решение третейского суда нарушает основополагающие принципы российского права.

Определение компетентного суда о выдаче исполнительного листа подлежит немедленному исполнению. Определение ком-

петентного суда о выдаче исполнительного листа или об отказе в выдаче исполнительного листа *может быть обжаловано* в порядке, установленном арбитражным процессуальным или гражданским процессуальным законодательством Российской Федерации.

Отказ в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда не является препятствием для повторного обращения в третейский суд, если возможность обращения в третейский суд не утрачена, или в арбитражный суд по общим правилам, предусмотренным указанным Кодексом.

3. Основанием для выдачи судом исполнительного листа могут выступать так же *решения иностранных судебных органов, подлежащие исполнению не территории России*. Признание и обязательность исполнения на территории Российской Федерации судебных актов, принятых иностранными судами определяются международными договорами, участником которых является Российская Федерация, а так же федеральным законодательством (глава 31 АПК РФ, глава 45 ГПК РФ).

По отечественному законодательству порядок рассмотрения ходатайства взыскателя о признании и приведении в исполнение решения иностранного суда и иностранного арбитражного решения регулируются указом Президиума Верховного Совета СССР «О признании и исполнении в СССР решений иностранных судов и арбитражей» от 21 июня 1988 г., который применяется в части, не противоречащей действующему российскому законодательству.

Исполнительный лист для принудительного исполнения на территории России решения (или иного акта) иностранного судебного органа выдается на основании *ходатайства* (заявления, если подается в арбитражный суд), подаваемого взыскателем в суд. Компетентен рассматривать такие ходатайства и выдавать исполнительные листы суд, который в соответствии с действующим процессуальным законодательством и установленным им правилом о подведомственности был бы компетентен рассматривать спор о праве, разрешенный иностранным судом (арбитражные суды — дела по экономическим спорам и другие дела, связанные с предпринимательской и иной экономической деятельностью, а суды общей юрисдикции — все остальные имущественные споры).

Ходатайство (заявление) о принудительном исполнении решения иностранного суда *должно содержать*:

- наименование суда, в который подается заявление;
- наименование и местонахождение иностранного судебного органа, вынесшего решение или иной акт, подлежащий принудительному исполнению на территории России;
- наименование взыскателя, его представителя (если ходатайство или заявление подается представителем) указание их места нахождения (для юридических лиц) или места жительства (для физических лиц);
- наименование должника, указание его места жительства (для физического лица) или места нахождения (для юридического лица);
- сведения о решении или ином судебном акте иностранного судебного органа (его реквизиты — дата и место принятия, номер дела и т. д.), о признании и приведении в исполнение которых ходатайствует взыскатель;
- просьбу взыскателя о разрешении принудительного исполнения решения или об указании, с какого момента требуется его исполнение;
- перечень прилагаемых документов.

К ходатайству (заявлению) о выдаче исполнительного листа для принудительного исполнения решения иностранного судебного органа *прилагаются следующие документы:*

- удостоверенная иностранным судом (или иным предусмотренным законодательством этого государства образом) копия решения иностранного суда, о разрешении принудительного исполнения которого возбуждено ходатайство, с заверенным переводом этого решения на русский язык;
- официальный документ о том, что решение вступило в законную силу (если это не вытекает из текста самого решения) с заверенным переводом на русский язык;
- документ об исполнении решения (если оно ранее исполнялось на территории соответствующего иностранного государства) с заверенным переводом на русский язык — при обращении в суд общей юрисдикции;
- документ, из которого следует, что сторона, против которой принято решение и которая не принимала участие в процессе, была своевременно и в надлежащем порядке извещена о времени и месте рассмотрения дела;
- доверенность или иной документ, удостоверенные надлежащим образом и подтверждающие полномочия лица, подписавшего заявление в арбитражный суд;

- документ, подтверждающий направление должнику копии заявления о признании и приведении в исполнение решения иностранного суда — при обращении в арбитражный суд;
- документ, подтверждающий оплату государственной пошлины в размере, предусмотренным действующим российским законодательством.

К подаваемому в арбитражный суд заявлению о признании и приведении в исполнение иностранного арбитражного решения (решения иностранного судебного органа, не входящего в систему государственных органов этого государства, т.е. органа, аналогичного по своему положению российским третейским судам), если международным договором Российской Федерации не предусмотрено иное, *прилагаются*:

- надлежащим образом заверенное подлинное иностранное арбитражное решение или его надлежащим образом заверенная копия с заверенным переводом на русский язык;
- подлинное соглашение о третейском разбирательстве или его надлежащим образом заверенная копия с заверенным переводом на русский язык.

Решение (или иной акт) иностранного судебного органа может быть предъявлено к принудительному исполнению в срок, не превышающий трех лет со дня вступления его в законную силу.

Ходатайство (заявление) о признании и приведении в исполнение решения иностранного судебного органа рассматривается в судебном заседании судьей единолично. Суд извещает лиц, участвующих в деле, о времени и месте судебного заседания. Неявка указанных лиц, извещенных надлежащим образом о времени и месте судебного заседания, не является препятствием для рассмотрения дела.

Суд отказывает в признании и приведении в исполнение решения иностранного суда полностью или в части в тех случаях, если:

- решение по закону государства, на территории которого оно принято, не вступило в законную силу;
- сторона, против которой принято решение, не была своевременно и надлежащим образом извещена о времени и месте рассмотрения дела или по другим причинам не могла представить в суд свои объяснения;

- рассмотрение дела в соответствии с международным договором Российской Федерации или федеральным законом относится к исключительной компетенции суда в Российской Федерации;
- имеется вступившее в законную силу решение суда в Российской Федерации, принятое по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям;
- на рассмотрении суда в Российской Федерации находится дело по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям, производство по которому возбуждено до возбуждения производства по делу в иностранном суде, или суд в Российской Федерации первым принял к своему производству заявление по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям;
- истек срок давности приведения решения иностранного суда к принудительному исполнению и этот срок не восстановлен арбитражным судом;
- исполнение решения иностранного суда может нанести ущерб суверенитету России или противоречило бы публичному порядку Российской Федерации (основным принципам и наиболее важным положениям отечественной системы права).

Таким образом, можно сделать вывод о том, что выдача исполнительного листа для принудительного исполнения имеет сразу две цели: во-первых, создание единого юридического пространства в рамках всего цивилизованного мирового сообщества; во-вторых, обеспечение на территории России приоритета отечественного права (что естественно для суверенного государства).

4. Одним из важнейших признаков правового государства является наличие эффективного механизма гарантии и обеспечения нерушимости основополагающих прав и свобод человека. Важнейшим элементом такого механизма является международная защита прав человека, включающая в себя несколько международных судебных органов, рассматривающих споры о праве, связанные с нарушением этих прав.

Согласно ч. 3 ст. 46 Конституции России каждый в нашей стране вправе в соответствии с международными договорами, подписанными и ратифицированными Российской Федерацией, обращаться в межгосударственные органы по защите прав и

свобод человека, если исчерпаны все имеющиеся средства внутригосударственной защиты (правообладатель прошел все судебные инстанции, а также все уровни административно-исполнительной системы России и нигде не смог защитить свои основополагающие конституционные права человека). Именно поэтому *решения межгосударственных органов по защите прав и свобод человека* действующим российским законодательством отнесены к числу оснований, по которым может быть выдан исполнительный лист. Решения таких международных органов могут быть исполнены на территории России принудительно в порядке исполнительного производства.

Существует ряд межгосударственных организаций, в которые человек может обратиться за защитой своих прав и свобод на территории России. К их числу относятся, например, Европейский суд по правам человека (известный как Страсбургский суд), Комитет министров Совета Европы, Комитет по права человека Организации Объединенных Наций и др.

Следует отметить, что отечественная судебная и исполнительная практика не может похвастаться большим количеством принудительно исполненных решений международных органов по правам человека. Вероятно, этим и можно объяснить сравнительную бедность правового регулирования порядка выдачи исполнительного листа по данному основанию, закрывающему перечень.

Исполнительный лист должен содержать следующие реквизиты:

- наименование суда, выдавшего исполнительный лист;
- в случае, если исполнительный лист выдан для принудительного исполнения иностранного суда, третейского суда или международного коммерческого арбитража, межгосударственного органа по защите прав человека — наименование и место нахождения такого суда (судебного органа);
- наименование и номер дела, по которому выдан исполнительный лист;
- дата принятия судебного акта, подлежащего исполнению, или иного указанного выше основания для выдачи исполнительного листа;
- наименование взыскателя — организации и должника — организации, их место нахождения; фамилия, имя, отчество взыскателя — гражданина и должника — гражданина, их место жительства, дата, место рождения; место ра-

боты должника — гражданина или дата и место его государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя;

- резолютивная часть судебного акта или иного основания для выдачи исполнительного листа;
- дата вступления судебного акта или иного основания для выдачи исполнительного листа в законную силу;
- дата выдачи исполнительного листа и срок предъявления его к исполнению.

Исполнительный лист оформляется в канцелярии суда по требованию заинтересованного лица, которое должно при этом предъявить подлежащий принудительному исполнению судебный акт или определение суда о выдаче исполнительного листа для принудительного исполнения решения третейского суда, иностранного суда или иностранного арбитража или же межгосударственного органа по защите прав человека. После этого исполнительный лист подписывается судьей и заверяется гербовой печатью суда.

Столь подробная регламентация порядка оформления и выдачи исполнительного листа объясняется тем, что этот исполнительный документ чаще всего выступает в качестве основания для возбуждения исполнительного производства. Ни один другой документ не играет такой роли в этой сфере правоотношений.

3.3 Судебные приказы

Судебный приказ представляет собой судебное постановление, вынесенное судьей единолично на основании заявления о взыскании денежных сумм или об истребовании движимого имущества от должника. Характерной чертой судебного приказа является то, что он выдается для бесспорного взыскания денежных сумм при отсутствии спора о праве. Выдачу судебного приказа осуществляет *мировой судья*. Вопросы, связанные с процедурой выдачи судебного приказа и его формой подробно регламентируются главой 11 ГПК РФ.

Судебный приказ в соответствии со ст. 122 ГПК РФ выдается в тех случаях, если:

- требование основано на нотариально удостоверенной сделке (при условии отсутствия спора о праве);

- требование основано на сделке, совершенной в простой письменной форме (при условии, что соблюдена форма сделки и нет спора о праве);
- требование основано на совершенном нотариусом протесте векселя в неплатеже, неакцепте и недатировании акцепта;
- заявлено требование о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей, не связанное с установлением отцовства, оспариванием отцовства (материнства) или необходимостью привлечения других заинтересованных лиц;
- заявлено требование о взыскании с граждан недоимок по налогам, сборам и другим обязательным платежам;
- заявлено требование о взыскании начисленной, но не выплаченной работнику заработной платы;
- заявлено органом внутренних дел или подразделением судебных приставов требование о взыскании расходов, произведенных в связи с розыском ответчика, или должника и его имущества, или ребенка, отобранного у должника по решению суда, а также расходов, связанных с хранением арестованного имущества, изъятого у должника, и хранением имущества должника, выселенного из занимаемого им жилого помещения.

Судебный приказ является единственным судебным актом, который *сам по себе является исполнительным документом* и не нуждается в исполнительном листе для осуществления принудительной реализации содержащихся в нем правоприменительных предписаний.

Выдача судебного приказа осуществляется на основании заявления взыскателя, подаваемого в суд общей юрисдикции по общим правилам о подсудности и подведомственности. Такое заявление оплачивается государственной пошлиной в размере 50% ставки, установленной для исковых заявлений.

Заявление о вынесении судебного приказа является формальным документом, в законе содержится перечень обязательных реквизитов. В заявлении должны быть указаны:

- 1) наименование суда, в который подается заявление;
- 2) наименование взыскателя, его место жительства или место нахождения;
- 3) наименование должника, его место жительства или место нахождения;

4) требование взыскателя и обстоятельства, на которых оно основано;

5) документы, подтверждающие обоснованность требования взыскателя;

6) перечень прилагаемых документов.

В случае истребования движимого имущества в заявлении должна быть указана стоимость этого имущества.

Заявление о вынесении судебного приказа подписывается взыскателем или имеющим соответствующие полномочия его представителем. К заявлению, поданному представителем, должен быть приложен документ, удостоверяющий его полномочия (доверенность, приказ о назначении руководителя юридического лица и т. д.).

В ст. 125 ГПК РФ содержится исчерпывающий перечень оснований для отказа в принятии заявления о вынесении судебного приказа. Судья отказывает в принятии заявления о вынесении судебного приказа *по следующим основаниям*:

- заявление о вынесении судебного приказа не подлежит рассмотрению в порядке гражданского судопроизводства, поскольку заявление рассматривается и разрешается в ином судебном порядке;
- заявление предъявлено в защиту прав, свобод или законных интересов другого лица государственным органом, органом местного самоуправления, организацией или гражданином, которым не предоставлено такое право;
- в заявлении, поданном от своего имени, оспариваются акты, которые не затрагивают права, свободы или законные интересы заявителя;
- имеется вступившее в законную силу решение суда по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям, что и лежат в основе требования о выдаче приказа или определение суда о прекращении производства по делу по этому спору в связи с принятием отказа истца от иска или утверждением мирового соглашения сторон;
- имеется ставшее обязательным для сторон и принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение третейского суда, за исключением случаев, если суд отказал в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда;

- заявлено требование, не предусмотренное действующим законодательством (ст. 122 ГПК) как основание для выдачи;
- место жительства или место нахождения должника находится вне пределов Российской Федерации;
- не представлены документы, подтверждающие заявленное требование;
- из заявления и представленных документов усматривается наличие спора о праве;
- заявленное требование не оплачено государственной пошлиной.

Об отказе в принятии заявления о вынесении судебного приказа судья в течение трех дней со дня поступления заявления в суд выносит определение.

При отсутствии указанных оснований судья обязан удовлетворить заявление и выдать приказ.

Судебный приказ выносится в течение пяти дней со дня поступления заявления о его вынесении в суд. Он выносится без судебного разбирательства и вызова сторон для заслушивания их объяснений. Судебный приказ составляется на специальном бланке в двух экземплярах, которые подписываются судьей. Один экземпляр судебного приказа остается в производстве суда, другой выдается заявителю (который после этого становится взыскателем).

Как и всякий исполнительный документ, судебный приказ выносится в строго определенной форме. Она устанавливается ст. 127 ГПК РФ. В судебном приказе указываются:

- 1) номер производства и дата вынесения приказа;
- 2) наименование суда, фамилия и инициалы судьи, вынесшего приказ;
- 3) наименование, место жительства или место нахождения взыскателя;
- 4) наименование, место жительства или место нахождения должника;
- 5) закон, на основании которого удовлетворено требование;
- 6) размер денежных сумм, подлежащих взысканию, или обременение движимого имущества, подлежащего истребованию, с указанием его стоимости;
- 7) размер неустойки, если ее взыскание предусмотрено федеральным законом или договором, а также размер пеней, если таковые причитаются;

8) сумма государственной пошлины, подлежащая взысканию с должника в пользу взыскателя или в доход соответствующего бюджета.

9) в судебном приказе о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей кроме этих сведений, указываются дата и место рождения должника, место его работы, имя и дата рождения каждого ребенка, на содержание которых присуждены алименты, размер платежей, взыскиваемых ежемесячно с должника, и срок их взыскания.

Для должника изготавливается копия судебного приказа. Судья высылает копию судебного приказа должнику, который в течение десяти дней со дня получения приказа имеет право представить возражения относительно его исполнения. В случае поступления таких возражений у судьи есть все основания для вывода о наличии спора о праве, и судебный приказ в соответствии со ст. 129 ГПК РФ должен быть отменен специальным судебным определением. В определении об отмене судебного приказа судья разъясняет взыскателю, что заявленное требование им может быть предъявлено в порядке искового производства. Копии определения суда об отмене судебного приказа направляются сторонам не позднее трех дней после дня его вынесения.

Если же в установленный срок от должника не поступят в суд возражения, судья выдает взыскателю второй экземпляр судебного приказа, заверенный гербовой печатью суда, для предъявления его к исполнению. По просьбе взыскателя судебный приказ может быть направлен судом для исполнения непосредственно судебному приставу-исполнителю.

3.4 Иные виды исполнительных документов

Кроме исполнительных документов, выдаваемых судом, действующее российское законодательство предусматривает комплекс иных документов — оснований для начала исполнительного производства.

1. *Нотариально удостоверенные соглашения об уплате алиментов, которые заключаются в порядке, закрепленном главой 16 Семейного кодекса РФ.*

Соглашение об уплате алиментов определяют размер, условия и порядок выплаты алиментов. Оно заключается между лицом, обязанным уплачивать алименты, и их получателем, а при

недееспособности лица, обязанного уплачивать алименты, и (или) получателя алиментов — между законными представителями этих лиц. К этому виду соглашений применяются общие положения о договорах, установленные гражданским законодательством России

Размер алиментов, уплачиваемых по соглашению об уплате алиментов, определяется сторонами и на несовершеннолетних детей не может быть ниже размера алиментов, которые они могли бы получить при взыскании алиментов в судебном порядке в соответствии со ст. 81 Семейного кодекса РФ.

Соглашение об уплате алиментов заключается в письменной форме и в соответствии с семейным законодательством подлежит обязательному нотариальному удостоверению.

Если предусмотренные соглашением об уплате алиментов условия предоставления содержания несовершеннолетнему ребенку или совершеннолетнему недееспособному члену семьи существенно нарушают их интересы, такое соглашение может быть признано недействительным в судебном порядке по требованию их законных представителей, а также органа опеки и попечительства или прокурора.

Способы и порядок уплаты алиментов по соглашению об уплате алиментов определяются этим соглашением. Алименты могут уплачиваться: в долях к заработку и (или) иному доходу лица, обязанного уплачивать алименты; в твердой денежной сумме, уплачиваемой периодически; в твердой денежной сумме, уплачиваемой единовременно; путем предоставления имущества, а также иными способами, относительно которых достигнуто соглашение. В соглашении об уплате алиментов может быть предусмотрено сочетание различных способов уплаты алиментов.

2. Удостоверения комиссии по трудовым спорам, выдаваемые на основании ее решений.

Работа комиссии по трудовым спорам, включая выдачу указанного исполнительного документа, регламентированы ст. 383—391 Трудового кодекса РФ.

Комиссии по трудовым спорам образуются по инициативе работников и (или) работодателя из равного числа представителей работников и работодателя для разрешения трудовых споров. Такие организации могут быть созданы как в масштабах организации в целом, так и в ее отдельных структурных подразделениях.

Комиссия по трудовым спорам организации имеет свою печать. Организационно-техническое обеспечение деятельности комиссии по трудовым спорам осуществляется работодателем. Комиссия по трудовым спорам для организации работы избирает из своего состава председателя и секретаря комиссии.

По результатам рассмотрения трудового спора Комиссия по трудовым спорам выносит *решение*, в котором указываются:

- наименование организации (подразделения), фамилия, имя, отчество, должность, профессия или специальность обратившегося в комиссию работника;
- даты обращения в комиссию и рассмотрения спора, существо спора;
- фамилии, имена, отчества членов комиссии и других лиц, присутствовавших на заседании;
- существо решения трудового спора и его обоснование (со ссылкой на закон, иной нормативный правовой акт);
- результаты голосования (соотношение голосов «за» и «против» решения).

Решение комиссии по трудовым спорам подлежит исполнению в течение трех дней по истечении десяти дней, предусмотренных на обжалование. В случае неисполнения решения в установленный срок Комиссия по трудовым спорам выдает работнику *удостоверение*, являющееся основанием для возбуждения исполнительного производства. Но оно не выдается, если работник или работодатель обратился в установленный срок с заявлением о перенесении трудового спора в суд.

Удостоверение должно содержать все сведения о решении комиссии по трудовым спорам:

- наименование организации (подразделения), фамилия, имя, отчество, должность, профессия или специальность обратившегося в комиссию работника;
- дату обращения в комиссию и дата рассмотрения спора, существо спора;
- фамилии, имена, отчества членов комиссии и других лиц, присутствовавших на заседании;
- существо решения и его обоснование (со ссылкой на закон, иной нормативный правовой акт);
- результаты голосования.

На основании удостоверения, выданного комиссией по трудовым спорам и предъявленного не позднее трехмесячного срока со дня его получения, судебный пристав приводит решение

комиссии по трудовым спорам в исполнение в принудительном порядке.

В случае пропуска работником установленного трехмесячного срока по уважительным причинам комиссия по трудовым спорам, выдавшая удостоверение, может восстановить этот срок.

3. Оформленные в установленном порядке требования органов, осуществляющих контрольные функции, о взыскании денежных средств с отметкой банка или иной кредитной организации о полном или частичном неисполнении взыскания в связи с отсутствием на счетах должника достаточной для удовлетворения законных требований взыскателя суммы денежных средств.

Действующее законодательство предоставляет некоторым организациям полномочия осуществлять финансовый контроль за деятельностью юридических лиц. Эти органы имеют права требовать финансового отчета, проводить проверки финансовой деятельности и (что является самой, пожалуй, заметной их отличительной чертой) проводить в предусмотренных законом случаях в специальном порядке безакцептные списания денежных средств с банковских счетов должников. Банки обязаны осуществлять платежи путем списания денежных с определенных счетов денежных средств без получения согласия (акцепта) владельца счета при получении из таких органов инкассового платежного поручения на безакцептное списание.

Такие полномочия предоставлены налоговым органам (ст. 46 НК РФ), а также некоторым другим (в частности, пенсионному фонду, фонду социального страхования). Решение таких органов о взыскании денежных средств может быть вынесено с целью принудительного взимания с плательщиков денежных средств, которые должны быть ими уплачены в соответствии с требованиями законодательства. Причем обязательным условием для того, чтобы такое решение стало исполнительным документом, является невозможность осуществления такого безакцептного платежа по причине отсутствия или нехватки денежных средств на банковском счете плательщика. В данном случае банк (иная кредитная организация) в которой плательщик имеет счет, возвращает в уполномоченный орган инкассовое поручение о безакцептном списании денежных средств с отметкой о неисполнении (или о неполном исполнении) по причине отсутствия (нехватки) на указанном счете денег. После этого документ становится исполнительным и может использоваться как основание для возбуждения исполнительного производства.

Необходимо отметить, что в соответствии с ч. 1 ст. 7 Федерального закона «Об исполнительном производстве» такие требования органов финансового контроля приобретают силу исполнительных документов только в тех случаях, когда действующим российским законодательством не предусмотрен иной порядок их принудительного исполнения. В частности, органы Федеральной налоговой службы в соответствии с действующим налоговым законодательством должны взимать недоимки по налоговым платежам самостоятельно, без помощи судебных приставов-исполнителей.

4. *Постановления об имущественных взысканиях органов (или должностных лиц), уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях.*

Наложение имущественных взысканий органами исполнительной власти может выступать как мера административной ответственности, налагаемой за нарушение установленных законом правил общественного порядка. Постановления об их наложении могут исполняться нарушителями добровольно, а в случае невозможности добровольного исполнения — принудительно. Органы исполнительной власти (за исключением налоговых органов) не уполномочены осуществлять имущественные взыскания самостоятельно, это было бы нарушением принципов исполнительного производства, а также конституционных основ имущественных правоотношений. Принудительное исполнение постановления о наложении имущественных взысканий, вынесенные в качестве мер административной ответственности, осуществляется судебными приставами-исполнителями по правилам исполнительного производства.

В качестве оснований для возбуждения исполнительного производства могут выступать:

- постановления о наложении штрафа;
- постановления о возмездном изъятии вещи, явившейся орудием или предметом административного правонарушения (конфискация может осуществляться только судом, что подтверждается определением Конституционного Суда РФ от 1 июля 1998 г.)¹.

¹ См.: *Определение Конституционного Суда РФ от 1 июля 1998 г. №97-0 // СЗ РФ. 1998. № 35. Ст. 4464.*

Для того чтобы существовала возможность начать на основе такого постановления исполнительное производство, должно быть обязательное условие — неисполнение должником постановления добровольно.

Органы (должностные лица), располагающие полномочиями рассматривать дела об административных правонарушениях, определены Кодексом РФ об административных правонарушениях, а также некоторыми специальными федеральными законами. Кроме того, субъекты РФ также вправе иметь в составе своего законодательства акты об административных правонарушениях и об органах власти, рассматривающих такие нарушения и применяющих меры административной ответственности.

5. Постановления судебного пристава-исполнителя также могут выступать в качестве исполнительного документа.

Они являются основанием для возбуждения самостоятельно-го исполнительного производства в том случае, если не служат непосредственно для удовлетворения законных интересов взыскателя. Постановление судебного пристава-исполнителя — это самостоятельный исполнительный документ, если имеет целью осуществление имущественного взыскания за пределами уже возбужденного исполнительного производства. На основании Федерального закона «Об исполнительном производстве» в качестве такого документа могут выступать, например, постановление судебного пристава-исполнителя о наложении штрафов (ст. 85 и 87), постановление о взыскании исполнительского сбора (ч. 1 ст. 81), постановление о взыскании расходов по совершению исполнительных действий (ч. 4 ст. 84) и некоторые другие.

Форма таких исполнительных документов определяется Федеральным законом «Об исполнительном производстве», где в ст. 8 и 88 указаны общие требования, предъявляемые к постановлениям судебных приставов-исполнителей. В частности, они должны быть подписаны судебным приставом-исполнителем и заверены печатью подразделения Службы судебных приставов-исполнителей.

6. Постановления иных органов в случаях, предусмотренных федеральным законодательством.

Приведенный в ст. 7 ФЗ «Об исполнительном производстве» перечень исполнительных документов является открытым. Дей-

ствующим законодательством статус исполнительного документа может быть предоставлен и иным документам.

Открытый характер перечня исполнительных документов вызывает определенные споры о том, может или не может тот или иной документ послужить основанием для возбуждения исполнительного производства. В частности, большие споры между учеными-правоведами, а также в среде юристов-практиков ведутся по поводу возможности признания исполнительными документов, снабженных исполнительной надписью нотариуса в соответствии с главой 16 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате. В перечне исполнительных документов, данном в ст. 7 ФЗ «Об исполнительном производстве», прямо ничего не говорится об исполнительной надписи нотариуса. Однако после всестороннего анализа целей и смысла правового регулирования в этой сфере общественных отношений, а также на основе детального толкования действующего законодательства можно прийти к выводу о том, что существуют основания для признания исполнительной надписи нотариуса условием, превращающим документ в исполнительный.

Прежде всего следует отметить, что роль, которую играет исполнительная надпись нотариуса в имущественных отношениях дает основания признать необходимым зафиксировать в законодательстве возможность принудительного исполнения на ее основании. Исполнительная надпись нотариуса представляет собой дополнительный и очень востребованный механизм обеспечения реальной возможности осуществить взыскание по комплексу документов, используемых в гражданско-правовом обороте, а также в хозяйственных и финансовых отношениях. Важность этого института признавалась еще советскими юристами: «Исполнительная надпись является особой формой внесудебной защиты субъективных прав, которая характеризуется, прежде всего, не бесспорностью заявленного требования, а бесспорностью установленного порядка взыскания»¹. Возможность принудительного осуществления требований, изложенных в снабженном исполнительной нотариальной надписью документе, является важным условием нормального функционирования имущественного оборота современной России.

¹ Воложанин В.П. Исполнительная надпись как средство правовой защиты// Советская юстиция. 1966. № 15. С. 15—16.

К аналогичным выводам ведет изучение и анализ действующего российского законодательства. В ст. 93 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате закреплено, что взыскание по исполнительной надписи производится в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством Российской Федерации для исполнения судебных решений. При этом, когда если взыскателем или должником является гражданин, исполнительная надпись может быть предъявлена к принудительному исполнению в течение трех лет со дня ее совершения, а когда ими являются предприятия, учреждения, организации — в течение одного года, если законодательством Российской Федерации не установлены иные сроки (ст. 94 Основ).

По этому вопросу Конституционный Суд РФ сделал следующее разъяснение. Согласно п. 13 ч. 1 ст. 35 и ст. 89 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате, действующим во взаимосвязи со ст. 5 и п. 1 ч. 1 ст. 91 названных Основ, нотариус совершает на документах, подтверждающих бесспорность задолженности или иной ответственности должника перед взыскателем, исполнительную надпись для взыскания денежных сумм или истребования имущества от должника, руководствуясь при этом Конституцией России, данными Основами, другими законами и иными нормативными правовыми актами, а также международными договорами. Взыскание по исполнительной надписи нотариуса в соответствии со ст. 93 Основ производится в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством Российской Федерации для исполнения судебных решений, которое относит исполнительную надпись нотариуса к исполнительным документам. Это согласуется с подп. 8 п. 1 ст. 7 ФЗ «Об исполнительном производстве», предусматривающим, что исполнительными документами являются также постановления иных органов в случаях, предусмотренных федеральным законом.

Из приведенных положений в их системной связи следует, что обязательным условием совершения нотариусом исполнительной надписи является бесспорность требования взыскателя к должнику. Если должник оспаривает задолженность или иную ответственность перед взыскателем, нотариус по смыслу ч. 1 и 3 ст. 16, ч. 4 и 5 ст. 41 и ч. 1 ст. 48 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате не вправе совершать исполнительную надпись и должен разъяснить взыскателю его право об-

ратиться за разрешением спора в суд. В случае же несоблюдения нотариусом установленного законом порядка и совершения исполнительной надписи при наличии спора с заявлением в суд в соответствии с ч. 2 ст. 49 указанных Основ может обратиться должник.

Из п. 2, 3, 4 и 6 ст. 9, п. 4 ст. 20 и п. 5 ст. 21 ФЗ «Об исполнительном производстве» следует, что право на обращение в суд за разрешением спора сохраняется за субъектами спорных отношений и при передаче исполнительной надписи нотариуса для исполнения. В этом случае инициатива обращения может исходить как от должника (в связи с принятием судебным приставом-исполнителем мер по исполнению), так и от взыскателя (в связи с отказом судебного пристава-исполнителя в совершении исполнительных действий). Выбор и истолкование норм, подлежащих применению при разрешении конкретного спора, относятся к компетенции суда, рассматривающего этот спор, подменять который Конституционный Суд РФ не вправе¹.

¹ См.: *Определение Конституционного Суда Российской Федерации «Об отказе в принятии к рассмотрению запроса Октябрьского районного суда г. Ижевска о проверке конституционности пункта 2 статьи 339 ГПК РСФСР, пункта 13 статьи 35, статей 89 и 93 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате» от 6 июля 2001 г.* // Вестник Конституционного Суда Российской Федерации. 2002. № 2.

Глава 4

ХОД ИСПОЛНИТЕЛЬНОГО ПРОИЗВОДСТВА

4.1 Возбуждение исполнительного производства

Возбуждение исполнительного производства представляет собой первую самостоятельную стадию исполнительного производства. Оно осуществляется судебным приставом-исполнителем путем принятия к своему исполнению исполнительного документа, поступившего от суда или другого органа, его выдавшего, либо от взыскателя. *Основными целями* данной стадии являются:

- определение необходимости возбуждения исполнительного производства, выявление наличия формальных оснований для этого и проверка их соответствия закону;
- определение сторон исполнительного производства;
- планирование предстоящих исполнительных действий.

Возбуждение исполнительного производства включает следующие процессуально самостоятельные действия:

- 1) предъявление исполнительного документа в службу судебных приставов-исполнителей;
- 2) принятие исполнительного документа и вынесение судебным приставом-исполнителем постановления о возбуждении исполнительного производства.

Основанием для возбуждения исполнительного производства, т.е. первым процессуальным действием во всем этом процессе, является *предъявление исполнительного документа в службу судебных приставов-исполнителей*.

Предъявить исполнительный документ имеют право субъекты исполнительного производства, перечисленные в п. 1 ст. 9 ФЗ «Об исполнительном производстве». К ним относятся взыскатель, а также суд или иной орган, выдавший исполнительный документ.

Наиболее частым предъявителем исполнительного документа в службу судебных приставов-исполнителей является взыскатель. Это естественно-имущественные взыскания, являющиеся смыслом исполнительного производства, являются реализацией гражданско-правовых (имущественных) правомочий и целиком и полностью зависят от волеизъявления субъектов таких правомочий. Возникновение имущественных правоотношений, в том

числе и связанных с реализацией прав, зависит от волеизъявления правообладателя, т.е. это проявление основных принципов правоотношений в имущественной сфере, диспозитивно-императивного метода их правового регулирования. Однако действующим законодательством предусмотрена возможность предъявления исполнительного документа и иными субъектами исполнительного производства — органами, выдавшими такой документ, например судом.

К сожалению, в действующих законах, регламентирующих процесс исполнительного производства, предъявление исполнительных документов судами практически не урегулировано (в не действующем ныне ГПК РСФСР такая возможность была предусмотрена в ч. 2 ст. 340). Однако такая возможность предусмотрена некоторыми подзаконными актами, например Инструкцией по судебному делопроизводству в районном суде, утвержденной приказом Генерального директора Судебного департамента при Верховном Суде РФ от 29 апреля 2003 г. № 36. Так, в п. 9.3.3 этого документа предусматривается, что возможно непосредственное направление судом для исполнения исполнительные документы:

1) о взыскании ущерба, причиненного преступлением, — в случаях назначения судом конфискации имущества по искам о защите интеллектуальной собственности, наложения штрафов и присуждения к взысканию иных денежных сумм в доход государства;

2) о взыскании государственной пошлины с должника в доход соответствующего бюджета;

3) о взыскании алиментов (кроме случаев, когда исполнительный документ по заявлению взыскателя выдан ему на руки); при взыскании алиментов в пользу одиноких матерей на содержание детей, родившихся вне брака, копия решения должна быть выслана органу социальной защиты для прекращения выплаты пособия на их содержание;

4) о возмещении вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья, а также смертью кормильца;

5) о восстановлении на работе незаконно уволенных или переведенных работников и взыскании заработной платы за вынужденный прогул, а также о взыскании денежных сумм с должностных лиц, виновных в незаконном увольнении или переводе работников либо в неисполнении решения суда о восстановлении на работе;

б) по жалобам на действия государственных органов, общественных организаций и должностных лиц, нарушающих права и свободы граждан.

Тем же актом закрепляется, что суд не вправе отказать в просьбе взыскателя о направлении исполнительного документа для исполнения непосредственно судом и по другим категориям гражданских дел. Таким образом, можно сделать вывод о том, что суды общей юрисдикции обладают правомочиями по инициативе участникам гражданского процесса непосредственно направлять в службу судебных приставов-исполнителей выписанные им исполнительные документы.

Правом предъявления исполнительного листа обладает и представитель взыскателя, действующий на основании доверенности, при условии, что в доверенности прямо указано правомочие подавать исполнительный документ в службу судебных приставов.

Вторым процессуальным действием стадии возбуждения исполнительного производства является *принятие исполнительного документа и вынесение судебным приставом-исполнителем постановления о возбуждении исполнительного производства*.

Исполнительные документы представляются в подразделение службы судебных приставов, осуществляющих прием и учет поступающих документов (канцелярия или др.), где регистрируются делопроизводителем или лицом, отвечающим за регистрацию в книге учета исполнительных документов. Делается это в порядке поступления документа с присвоением номера (этот номер присваивается впоследствии исполнительному производству), а также регистрацией в алфавитных указателях учета взыскателей. Затем документ передается судебному приставу-исполнителю на исполнение под расписку в зональной книге учета исполнительных документов. Для обеспечения учета и равномерности загрузки судебных приставов-исполнителей на каждого из них должна быть заведена зональная книга учета исполнительных производств.

Нумерация во всех книгах учета исполнительных документов каждый год начинается заново, причем исполнительные производства, не исполненные на конец завершившегося года, с 1 января получают новые номера, о чем в старых записях делается соответствующая отметка. Поступившие исполнительные документы регистрируются под новыми номерами. Новые книги

учета могут не заводиться, а перерегистрация осуществляется на оставшихся свободных листах, следующих после последней записи истекшего года.

Прием исполнительного документа осуществляется при условии соблюдения его формы, а также срока подачи и иных формальных правил осуществления этой процедуры. Судебный пристав-исполнитель при получении исполнительного документа обязан проверить подлинность и наличие всех необходимых его реквизитов, предусмотренных ст. 8 ФЗ «Об исполнительном производстве», а также сроки предъявления его к исполнению.

Сроки предъявления исполнительных документов в службу судебных приставов определены в ст. 14 Федерального закона «Об исполнительном производстве». При применении п. 1 ст. 14 Закона надо иметь в виду, что с принятием новых АПК РФ, ГК РФ и КоАП РФ, а также Федерального закона «О третейских судах в Российской Федерации» изменились сроки предъявления исполнительных документов, выдаваемых на основании решений арбитражных судов, третейских судов, а также постановлений органов (должностных лиц), уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях.

Исполнительные документы могут быть предъявлены к исполнению *в следующие сроки*:

- исполнительные листы, выдаваемые на основании судебных актов судов общей юрисдикции, а также исполнительные листы, выдаваемые на основании актов арбитражных судов, — в течение трех лет со дня вступления судебного акта в законную силу, или со следующего дня после дня принятия судебного акта, подлежащего немедленному исполнению, или со дня окончания срока, установленного при отсрочке или рассрочке исполнения судебного акта;
- судебные приказы — в течение трех лет, считая с истечения десятидневного срока со дня их выдачи;
- исполнительные листы, выдаваемые судами на основании решений Международного коммерческого арбитража и иных третейских судов, — в течение трех лет со дня вступления в законную силу определения суда общей юрисдикции или арбитражного суда о выдаче исполнительного листа;

- оформленные в установленном порядке требования органов, осуществляющих контрольные функции, о взыскании денежных средств с отметкой банка или иной кредитной организации о полном или частичном неисполнении взыскания — в течение шести месяцев со дня возвращения их банком или иной кредитной организацией взыскателю или направления судебному приставу-исполнителю;
- удостоверения комиссии по трудовым спорам — в течение трех месяцев со дня вынесения соответствующего постановления;
- постановления органов (должностных лиц), уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях, — в одного года с момента вынесения.

Специальные правила действуют в отношении сроков предъявления к исполнению исполнительных документов о взыскании периодических платежей (взыскании алиментов, возмещении вреда, причиненного здоровью, и др.). Такие исполнительные документы сохраняют силу на все время, на которое присуждены платежи. Аналогичный порядок действует и в отношении нотариально удостоверенного соглашения об уплате алиментов.

В указанных случаях сроки предъявления исполнительных документов к исполнению исчисляются для каждого платежа в отдельности.

В ст. 15 Федерального закона «Об исполнительном производстве» предусмотрены основания для перерыва срока предъявления исполнительного документа к исполнению. Срок предъявления исполнительного документа к исполнению прерывается:

- 1) предъявлением его к исполнению;
- 2) частичным его исполнением должником.

Прерывание срока предъявления исполнительного документа к исполнению означает, что истекший срок во внимание не принимается. После перерыва течение этого срока начинается снова на весь период, предусмотренный в законе для данного исполнительного документа. Время, истекшее до перерыва срока, в новый срок не засчитывается.

В случае возвращения исполнительного документа взыскателю в связи с невозможностью его полного или частичного исполнения срок предъявления исполнительного документа к ис-

полнению после перерыва исчисляется со дня возвращения исполнительного документа взыскателю.

Закон (ст. 16 Федерального закона «Об исполнительном производстве») предусматривает возможность восстановления пропущенного срока предъявления исполнительного документа к исполнению — в случае уважительности причины такого пропуска. Исходя из смысла этой статьи, можно сделать вывод о том, что восстановлен может быть пропущенный срок только исполнительных документов, выдаваемых судом (исполнительных листов и судебных приказов). По другим исполнительным документам пропущенные сроки восстановлению не подлежат.

Взыскатель, пропустивший срок предъявления исполнительного листа или судебного приказа к исполнению, вправе обратиться с заявлением о восстановлении пропущенного срока в суд, принявший соответствующий судебный акт, или в суд, по месту исполнения. В заявлении он должен указать эти причины и обосновать их уважительность. Заявление рассматривается судом в судебном заседании с извещением взыскателя и должника о времени и месте судебного разбирательства (при этом их неявка не может быть препятствием к рассмотрению поставленного перед судом вопроса). В ходе такого рассмотрения суд определяет: уважительны ли причины пропуска, есть ли возможность исполнения по просроченному документу. По итогам рассмотрения заявления суд выносит определение о восстановлении пропущенного срока или об отказе в удовлетворении заявления.

Судебный пристав-исполнитель по получении исполнительного документа проводит его проверку с целью определения возможности его принятия к исполнению. По результатам проверки судебный пристав-исполнитель в трехдневный срок выносит в соответствии со ст. 9 и ст. 10 Федерального закона «Об исполнительном производстве» постановление о возбуждении исполнительного производства либо о возвращении исполнительного документа.

Для осуществления исполнительного производства поданные в службу судебных приставов-исполнителей исполнительные документы распределяются между конкретными приставами, на которых и ложится обязанность совершения исполнительных действий и ответственность за результаты производства. Распределение исполнительных документов среди судебных приставов-исполнителей внутри подразделения осуществляет старший судебный пристав в устанавливаемом им порядке.

По каждому исполнительному документу судебный пристав-исполнитель обязан завести исполнительное производство, учетно-статистическую карточку, а также внести соответствующую запись в книгу учета исполнительных документов. Все документы либо их копии, относящиеся к конкретному исполнительному производству, хранятся (подшиваются) в отдельной папке, которой присваивается номер исполнительного производства. Номер исполнительного производства состоит из порядкового номера, соответствующего индекса судебного пристава-исполнителя (так называемой зоны) и двух последних цифр, означающих год возбуждения исполнительного производства.

После выполнения всех вышеуказанных формальностей и начала исполнительного производства судебный пристав-исполнитель начинает осуществление исполнительных действий.

4.2 Подготовка к исполнительным действиям

Задачей стадии *подготовки к исполнительным действиям* является создание условий для правомерного и оперативного осуществления мер принудительного исполнения. Ибо объективные обстоятельства далеко не всегда предполагают возможность беспрепятственного применения мер принудительного исполнения.

К сожалению, процесс подготовки к осуществлению исполнительных действий урегулирован в действующем законодательстве достаточно обще, кратко и поверхностно. В Федеральном законе «Об исполнительном производстве» — основном нормативном правовом акте, посвященном исполнительному производству, нет специальной статьи, регламентирующей процесс подготовки к совершению исполнительных действий, к фактической принудительной реализации предписаний исполнительных документов. Это сильно нарушает единую логику процесса, дает возможности для злоупотреблений недобросовестными субъектами исполнительного производства. Хочется надеяться, что в дальнейшем законодатель более детально регламентирует основные подготовительные процедуры исполнительного производства, которые являются не только залогом эффективности самого исполнительного производства, но и гарантией защиты прав и законных интересов участников этого процесса.

Главной фигурой процесса подготовки к совершению исполнительных действий, как и на всех остальных стадиях исполнительного производства, является судебный пристав-

исполнитель, поскольку он решает задачи обеспечения своевременности, эффективности и законности исполнительного производства.

Действующее законодательство не регламентирует интеллектуальную деятельность судебного пристава по подготовке к исполнительным действиям, да это и невозможно. Предметом правового регулирования стали его процессуальные действия, имеющие целью создание условий для наиболее эффективной реализации предписаний исполнительных документов.

В ходе подготовки к осуществлению исполнительных действий могут осуществляться три группы действий:

1) направленные на добровольное исполнение должником предписаний судебных и иных приравненных к ним законом актов;

2) направленные на обеспечение исполнения судебных и иных предписаний (они касаются установления местонахождения должника и его имущества или ребенка, т.е. розыск);

3) иные действия, обеспечивающие эффективное осуществление мер принудительного исполнения

Первая группа действий имеет своей целью создать у должника стремление добровольно выполнить предписания исполнительных документов и избежать принудительной их реализации.

В соответствии со ст. 44 Федерального закона «Об исполнительном производстве», меры принудительного исполнения даже после официального возбуждения исполнительного производства, не могут применяться до истечения срока, установленного судебным приставом — исполнителем для добровольного исполнения предписаний исполнительного документа. Следовательно, необходимой процедурой подготовки к осуществлению принудительного взыскания является предусмотренное в п. 3 и 4 ст. 9 Федерального закона «Об исполнительном производстве» извещение должника о возбуждении исполнительного производства, сопряженное с предложением добровольно выполнить предписания исполнительного документа.

Формой извещения должника как процедуры по подготовке к осуществлению исполнительных действий является направление ему копии постановления о возбуждении исполнительного производства. Копия постановления о возбуждении исполнительного производства не позднее следующего дня после дня его вынесения направляется должнику (а также взыскателю и в суд,

если исполняется судебный акт). В этом постановлении обязательно должен быть указан срок для добровольного исполнения должником предписаний исполнительного документа, который не может превышать пяти дней со дня возбуждения исполнительного производства (такой срок для добровольного исполнения содержащихся в исполнительном документе требований не может быть предоставлен только в том случае, если срок исполнения определен в судебном акте).

При невыполнении должником этих предписаний в сроки, указанные в исполнительном документе, возможно применение мер принудительного исполнения, и только в этом случае на должника возлагается обязанность уплатить исполнительный сбор, который может рассматриваться как санкция за неподчинение требованиям исполнительных документов (ст. 85 Федерального закона «Об исполнительном производстве»).

Однако это положение не всегда дает возможность должнику полноценно защитить свои права и законные интересы. Установленный действующим законодательством пятидневный срок для добровольного исполнения требований, содержащихся в исполнительном документе (с учетом прохождения направленного документа по почте), дает мало оснований надеяться, что должник успеет выполнить его предписания. Нередко постановление о возбуждении исполнительного производства бывает получено должником тогда, когда пятидневный срок (а судебный пристав, как правило, предоставляет должнику минимальный срок для добровольного исполнения предписаний исполнительных документов) уже истек. Это обстоятельство порождает обоснованные жалобы организаций и граждан-предпринимателей на неправомерное применение мер принудительного взыскания и взимание исполнительского сбора.

В связи с этим есть основания полагать, что данный срок должен исчисляться не с момента вынесения судебным приставом-исполнителем соответствующего постановления, а со дня получения его должником. Думается, что при рассмотрении таких жалоб судам следует устанавливать, когда должник получил копию постановления о возбуждении исполнительного производства. Кроме того, необходимо учитывать (чего нет в действующем законодательстве), что должник может пропустить срок и не по своей вине. В случае просрочки добровольного исполнения не по вине должника следует освобождать его от уплаты исполнительского сбора. Уважительной причиной следует при-

знавать неполучение должником постановления о возбуждении исполнительного производства, непреодолимое для должника противодействие третьих лиц, действие непреодолимой силы (форс-мажор). В этом случае исполнительский сбор тоже взысканию не подлежит.

Вторая группа действий имеет целью обеспечение возможности исполнения предписаний исполнительного документа. В качестве такой меры может выступать *наложение взыскание на имущество должника*. В целях обеспечения исполнения исполнительного документа по имущественным взысканиям по заявлению взыскателя судебный пристав-исполнитель одновременно с вынесением постановления о возбуждении исполнительного производства вправе произвести опись имущества должника и наложить на него арест (если признает это необходимым), о чем указывается в этом постановлении (п. 5 ст. 9 Федерального закона «Об исполнительном производстве»). Следует отметить, что судебный пристав вправе применить такие меры только по требованию взыскателя, а не по собственной инициативе.

В практике исполнительных отношений нередки случаи, когда осуществление мероприятий по принудительной реализации предписаний исполнительных документов невозможно по причине неизвестности местонахождения должника или имущества, являющегося предметом взыскания. К сожалению, нередки также случаи, когда неизвестно местонахождения ребенка, воспитание которого определяет исполнительное производство. Такие случаи могут быть результатом просто отсутствия у судебного пристава-исполнителя и у иных заинтересованных лиц (взыскателей) необходимых сведений, но может быть следствием умышленных действий должника.

Для таких случаев важной мерой обеспечения возможности осуществить исполнительное производство в полном объеме является *розыск должника, его имущества или ребенка*. Эта процедура регламентирована ст. 28 Федерального закона «Об исполнительном производстве». Розыск является одной из подготовительных мер исполнительного производства и хронологически (если проводится) предшествует осуществлению мер по принудительному исполнению предписаний исполнительного документа.

Все исполнительные документы в зависимости от необходимости проведения по ним розыскных действий в случае отсутст-

вия сведений о месте нахождения должника или его имущества, действующее законодательство делит на две группы:

1) исполнительные документы, по которым судебный пристав-исполнитель обязан объявить розыск, в том числе и по своей инициативе;

2) исполнительные документы, по которым судебный пристав-исполнитель вправе (но не обязан) объявить розыск должника или его имущества.

При отсутствии сведений о месте нахождения должника по исполнительным документам о взыскании алиментов, возмещении вреда, причиненного здоровью, либо возмещении вреда лицам, понесшим ущерб в результате смерти кормильца, а также по исполнительным документам об отобрании ребенка судебный пристав-исполнитель в первом случае по своей инициативе или по заявлению взыскателя обязан вынести постановление о розыске должника, которое утверждается старшим судебным приставом, а во втором случае — и о розыске ребенка. В этом же случае судебный пристав-исполнитель выносит постановление о розыске имущества должника.

По другим видам исполнительных документов судебный пристав-исполнитель вправе (но не обязан) объявить розыск должника или его имущества при наличии согласия взыскателя нести бремя расходов по розыску и авансировать эти расходы в порядке, предусмотренном действующим законодательством (ст. 83 Федерального закона «Об исполнительном производстве»).

Об объявлении розыска должника судебный пристав-исполнитель должен вынести постановление, которое утверждается старшим судебным приставом. Если же инициативу взыскателя или иных лиц о проведении розыска судебный пристав-исполнитель считает необоснованной, он выносит постановление об отказе в розыске. Постановление судебного пристава-исполнителя об отказе в розыске должника или его имущества по розыску может быть обжаловано в судебном порядке в десятидневный срок.

Розыск объявляется по месту исполнения исполнительного документа или последнему известному месту жительства (месту нахождения) должника либо месту нахождения его имущества, а также по месту жительства (месту нахождения) взыскателя.

Розыск гражданина-должника и розыск ребенка осуществляются органами внутренних дел. Розыск организации-

должника, а также имущества должника (гражданина или организации) осуществляется службой судебных приставов. При осуществлении розыска организации-должника и розыска имущества должника (гражданина и организации) службой судебных приставов судебные приставы направляют запросы в соответствующие государственные органы, другие организации и лицам, которые могут обладать сведениями о должнике.

Расходы по розыску должника, его имущества и розыску ребенка относятся к числу исполнительских расходов и взыскиваются с должника, о чем судебный пристав-исполнитель выносит специальное постановление, которое утверждается старшим судебным приставом. Расходы по розыску должника или розыску ребенка определяются по заявлению органа внутренних дел, розыску имущества должника — на основании расчета расходов, производимого соответствующей службой судебных приставов. Судебным приставом-исполнителем производится предварительный (до начала розыска) и итоговый (по завершении розыска) расчет расходов, утверждаемый старшим судебным приставом. При составлении итоговых расчетов судебный пристав-исполнитель исходит из фактически затраченной на осуществление розыска суммы и прилагает соответствующие документы в доказательство произведенных расходов. Документы по расчету расходов составляются в произвольной форме.

Лица, участвующие в производстве и несущие бремя расходов, связанных с розыском (должник, авансирующий эти расходы взыскатель), в случае несогласия с расчетами судебного пристава-исполнителя (например, если сумма расчетов представляется им завышенной или необходимость определенных расходов вызывает сомнения), имеют право обжаловать в судебном порядке постановление судебного пристава-исполнителя о взыскании расходов по розыску в десятидневный срок.

Анализ положений правового регулирования такой безусловной важной процедуры исполнительного производства дает основания для вывода о том, что это регулирование недостаточно детально и конкретно. В частности, не указаны конкретные действия, которые судебный пристав-исполнитель обязан предпринять для розыска, не предусмотрено никаких форм контроля за розыском, нет критериев обоснованности расходов в ходе розыска. Весьма сомнительными представляются возможности участников исполнительного производства защитить свои права (судебная форма защиты в ходе исполнительного производства,

которое должно осуществляться оперативно, представляется слишком медленной и неэффективной). Это послужило причиной неэффективности применения ст. 28 Федерального закона «Об исполнительном производстве» на практике, многочисленных нарушений и злоупотреблений. Остается надеяться, что отечественные законодатели в скором времени усовершенствуют и конкретизируют правовую регламентацию этого института исполнительного производства.

Третья группа действий включает разъяснение смысла судебного акта, официальное истолкование положений подлежащего принудительному исполнению акта. Это очень важное подготовительное действие, так как правильное понимание судебным приставом истинных целей лиц, формулировавших положения исполнительного документа, является необходимым условием законности и эффективности исполнительного производства.

Обычно неясности требований, содержащихся в тексте исполнительного документа, выявляются уже при вынесении судебным приставом-исполнителем постановления о возбуждении исполнительного производства. Впрочем, разъяснение возможно не только на этапе подготовки к исполнительным действиям, но и в ходе совершения этих действий. Необходимость в разъяснении судебного акта возникает, как правило, в случае неопределенности либо неясности его содержания, противоречивости или нечеткости определения в нем прав и обязанностей сторон. При этом чаще всего неясной является самая важная, резолютивная часть акта, что влечет неясности при ее исполнении.

В соответствии со ст. 17 Федерального закона «Об исполнительном производстве», в случае неясности требований, содержащихся в исполнительном документе, судебный пристав-исполнитель вправе обратиться в орган, выдавший исполнительный документ (суд или иной), с заявлением о разъяснении соответствующего судебного акта или акта другого органа, на основании которого выдан этот исполнительный документ, а также документа, который в силу закона является исполнительным документом. Согласно ч. 1 ст. 179 АПК РФ с заявлением о разъяснении решения в случае его неясности в арбитражный суд, принявший решение, вправе обратиться не только судебный пристав-исполнитель, но лица, участвующие в деле.

Дать такое разъяснение является *обязанностью* органа, выпустившего исполнительный документ. Заявление судебного пристава-исполнителя о разъяснении судебного акта или акта другого

органа рассматривается судом или другим органом, выдавшим исполнительный документ, в течение десяти дней со дня его поступления. В противном случае, в соответствии с п. 1 ст. 21 Федерального закона «Об исполнительном производстве», необходимость в разъяснении смысла исполнительного документа может использоваться судебным приставом — исполнителем как факультативное основание для приостановления исполнительного производства — до момента получения такого разъяснения.

Разъяснение исполнительного документа (лежащего в его основе акта) состоит в более полном и ясном изложении тех частей предписаний, уяснение содержания которых вызывает затруднения в понимании и осознании судебным приставом-исполнителем. В действующем законодательстве регламентирован только порядок разъяснения судебных актов, ставших основой исполнительного производства (ст. 179 АПК РФ и ст. 2002 ГПК РФ).

Вопрос о разъяснении решения судом разрешается в судебном заседании. Если судебный акт был вынесен в коллегиальном составе, то и заявление должно быть рассмотрено судом в коллегиальном составе. Взыскатель и должник извещаются о месте и времени судебного заседания, однако их неявка не может быть препятствием для рассмотрения вопроса о разъяснении решения. Суд или другой орган не может под видом разъяснения решения изменить его содержание или затронуть вопросы, не бывшие предметом разбирательства.

На определение суда по вопросу о разъяснении решения может быть подана жалоба.

Таким образом, можно констатировать, что подготовка к совершению исполнительных действий является особым этапом исполнительного производства, особым институтом гражданского исполнительного права и заслуживает специального законодательного регулирования.

4.3 Осуществление исполнительных действий

Исполнительные действия представляют собой комплекс совершаемых судебным приставом-исполнителем или иными субъектами исполнительного производства процессуальных операций, направленных на принудительное исполнение предписаний, указанных в исполнительном документе.

Исполнительные действия являются основой исполнительного производства. Они представляют собой фактическую реализацию указаний исполнительных документов, осуществляемую в принудительном порядке. Правильное и своевременное осуществление этих действий предопределяют исполнение властных велений исполнительного документа и окончание исполнительного производства.

Весьма важным для исполнительного производства является определение места и времени совершения исполнительных действий.

Место совершения исполнительных действий в ст. 11 Федерального закона «Об исполнительном производстве» определяется в зависимости от того, кто является должником — физическое или юридическое лицо. В первом случае они совершаются судебным приставом-исполнителем по месту жительства физического лица, месту работы или месту нахождения его имущества, во втором — по месту нахождения юридического лица (определяемом на основе юридического адреса или данных о фактическом месте нахождения) или месту нахождения его имущества (если оно известно). Это правило касается осуществления наложения имущественного взыскания.

Если же сутью предписания исполнительного документа является совершение должником фактических действий (например, возмещение причиненного вреда в натуре, принесение извинений, освобождение жилого помещения и др.), то место совершения исполнительных действий определяется сутью таких действий.

Уголовное наказание в виде штрафа исполняется судебными приставами-исполнителями по месту жительства (работы) осужденного.

Точное определение места совершения исполнительных действий по исполнительному документу позволяет четко определить, какое конкретно подразделение службы судебных приставов должно заниматься исполнением этого исполнительного документа.

В процессе исполнения исполнительного документа возможно изменение места жительства должника, места его работы или места его нахождения. Кроме того, может выясниться, что имущество должника, на которое можно обратить взыскание по прежнему месту нахождения, отсутствует или его недостаточно

для удовлетворения требований взыскателя. Тогда судебный пристав-исполнитель незамедлительно составляет об этом акт, который утверждается старшим судебным приставом, делает отметку в журнале учета исполнительных документов, в зональных книгах учета исполнительных документов, статистической карточке¹ и не позднее следующего дня после дня составления этого акта направляет исполнительный документ вместе с копией акта судебному приставу-исполнителю по новому месту жительства должника, месту работы, месту нахождения либо по новому месту нахождения его имущества. Об этом немедленно извещается взыскатель, а также суд или другой орган, выдавший исполнительный документ.

Акт передачи исполнительного производства составляется в произвольной форме с обязательным указанием наименований передающего и принимающего подразделений службы судебных приставов, номера исполнительного производства, количества листов в деле по описи вложения, необходимых сведений о должнике и взыскателе, даты передачи исполнительного производства, фамилий, инициалов и подписей судебных приставов-исполнителей, передающих и принимающих документы, или почтовых реквизитов при отправке документов по почте (с приложением почтовой квитанции)².

Судебный пристав-исполнитель по новому месту совершения исполнительных документов, принимающий исполнительное производство, делает отметку о приеме соответствующих материалов. Передача исполнительного производства производится судебным приставом-исполнителем лично под роспись в акте или по почте заказным письмом.

Споры о месте совершения исполнительных действий между службами судебных приставов, подразделениями или судебными приставами-исполнителями не допускаются. Поэтому принятие направленного одной службой судебных приставов, одним подразделением или судебным приставом-исполнителем в другие

¹ Приказ Министерства юстиции РФ «Об утверждении инструкции по организации работы с документами (по делопроизводству) при ведении исполнительных производств в подразделениях служб судебных приставов органов юстиции в субъектах Российской Федерации и типовых форм документов, используемых судебными приставами при ведении исполнительных производств» от 3 августа 1999 г. № 225.

² См. приказ Министерства юстиции от 3 августа 1999 г. № 225.

службы судебных приставов, подразделения или другому судебному приставу-исполнителю, исполнительного листа теми, кому он направлен (передан), является строго обязательным, отказать в приеме они не могут (п. 5 ст. 11 Федерального закона «Об исполнительном производстве»).

По общему правилу судебный пристав-исполнитель осуществляет свои функции строго на определенной территории. Однако в процессе исполнительного производства может возникнуть необходимость в совершении им исполнительные действия на территории, на которую его функции не распространяются. В этом случае он обязан совершать все свои действия строго по правилам, изложенным в п. 4 ст. 11 Федерального закона «Об исполнительном производстве».

Судебный пристав-исполнитель, составляет акт о необходимости совершения исполнительных действий на определенной территории и направляется на указанную территорию. В течение суток по прибытии он уведомляет о необходимости совершения исполнительных действий на данной территории службу судебных приставов, в ведении которой находятся исполнительные действия на этой территории.

Местная служба судебных приставов оказывает содействие прибывшему судебному приставу-исполнителю либо отказывает ему в этом и поручает дальнейшее исполнение исполнительного документа судебному приставу-исполнителю, действующему на данной территории. В случае отказа прибывший судебный пристав-исполнитель обязан передать исполнительный документ в службу судебных приставов по месту дальнейшего совершения исполнительных действий с извещением об этом взыскателя, суда или другого органа, выдавшего исполнительный документ.

Время совершения исполнительных действий устанавливается ст. 12 Федерального закона «Об исполнительном производстве». При этом законодатель исходит из здравого смысла и из стремления защитить интересы должника и членов его семьи при принудительном исполнении судебных актов и актов других органов.

Исполнительные действия совершаются в рабочие дни с 6.00 до 22.00 по местному времени. Совершение исполнительных действий в ночное время (с 22.00 до 6.00 по местному времени) допускается только в случаях, создающих угрозу жизни и здоровью граждан и только с письменного разрешения старшего су-

дебного пристава. В нерабочие дни, установленные действующим законодательством (федеральным, региональным или местным), совершение исполнительных действий допускается только в случаях, не терпящих отлагательства, или тогда, когда по вине должника их совершение в другие дни невозможно. Для этого также требуется письменное разрешение старшего судебного пристава, который решает вопрос о наличии указанных условий, необходимых для выполнения исполнительных действий в выходные и праздничные дни. Такое ограничение является дополнительной гарантией соблюдения прав и законных интересов сторон исполнительного производства.

Конкретное время совершения исполнительных действий определяется судебным приставом-исполнителем. Стороны, участвующие в исполнительном производстве (взыскатель и должник), вправе предложить удобное им для них время совершения исполнительных действий.

Исполнительные действия должны быть совершены и требования, содержащиеся в исполнительном документе, исполнены судебным приставом-исполнителем в двухмесячный срок со дня поступления к нему исполнительного документа.

Однако некоторые исполнительные действия совершаются судебным приставом-исполнителем немедленно. *Немедленному исполнению* подлежат требования исполнительных документов о следующем:

- взыскании алиментов;
- взыскании заработной платы или иной платы за труд в пределах платежей, исчисленных за один месяц, а также о взыскании всей суммы долга по этим выплатам, если исполнительным документом предусмотрено ее немедленное взыскание;
- восстановлении на работе или в прежней должности незаконно уволенного или переведенного работника;
- по другим делам, если немедленное исполнение требований предусмотрено исполнительным документом или федеральным законом.

Как видим, перечень дел, по которым исполнение осуществляется немедленно, в действующем законодательстве оставлен открытым и дополняется иными нормативными правовыми актами. Например, согласно ч. 2 ст. 182 и ч. 7 ст. 201 АПК РФ немедленному исполнению подлежат решения арбитражного

суда по делам об оспаривании ненормативных актов органов государственной власти, органов местного самоуправления, иных органов, а также решения по делам об оспаривании решений и действий (бездействия) указанных органов, определения об утверждении мирового соглашения (ч. 8 ст. 141 АПК РФ), определение арбитражного суда об обеспечении иска (ч. 1 ст. 96 АПК РФ). В соответствии со ст. 182 АПК РФ арбитражный суд по заявлению истца вправе обратиться к немедленному исполнению, если вследствие особых обстоятельств замедление его исполнения может привести к значительному ущербу для взыскателя или сделать исполнение невозможным. Немедленное исполнение решения допускается при предоставлении взыскателем обеспечения поворота исполнения на случай отмены решения суда (встречного обеспечения) путем внесения на депозитный счет арбитражного суда денежных средств в размере присужденной суммы либо предоставления банковской гарантии, поручительства или иного финансового обеспечения на ту же сумму.

Правило о сроках совершения исполнительных действий, закрепленное в ст. 12 Федерального закона «Об исполнительном производстве», призвано гарантировать законные интересы взыскателей. Однако никаких механизмов обеспечения выполнения этого предписания судебными приставами действующее законодательство не содержит, что следует признать серьезным пробелом в праве, делающим такое важное установление декларативным. У заинтересованных лиц отсутствует реальная возможность воздействовать на судебных приставов и принудить их выполнить это требование и не затягивать осуществление исполнительных действий.

Исполнительные действия определяются сутью исполнительного документа, его пониманием и толкованием судебным приставом-исполнителем, а также иными участниками исполнительного производства. Если при совершении исполнительных действий у лиц, участвующих в исполнительном производстве, возникнут разногласия или вопросы о сути содержащегося в исполнительном листе предписания, закон предусматривает возможность получения субъектами исполнительного производства разъяснений, необходимых для совершения исполнительных действий. Такая необходимость может стать результатом неясности смысла предписываемых действий — к сожалению, встречающегося в практике недостатка исполнительных документов

(и не только их). Чаще всего неясной является резолютивная часть решения, что влечет неясности при ее исполнении, ибо субъекты исполнительного производства лишены правомочий свободного толкования исполнительных документов.

Разъяснения сути предписаний исполнительного документа — судебного акта или иного акта, во исполнение которого этот документ издан, — осуществляется органом, издавшим такой акт. Такое разъяснение решения состоит в более полном и ясном изложении тех частей решения, уяснение содержания которых вызывает затруднения у субъектов исполнительного производства.

Инициатором разъяснения выступает судебный пристав-исполнитель, которому закон (ст. 17 Федерального закона «Об исполнительном производстве») предоставляет право обратиться с соответствующим заявлением в орган, выдавший исполнительный документ. Однако АПК РФ (ч. 1 ст. 179) аналогичное право предоставляет остальным лицам, участвующим в деле. Эта правовая норма подлежит применению в случае необходимости разъяснения решения арбитражного суда. Аналогичное правило закреплено в ст. 202 ГПК РФ. По своей инициативе суд или иной орган, выдавший исполнительный документ, осуществлять разъяснение не вправе.

Исходя из смысла статей указанных законов, можно сделать вывод, что заявление о разъяснении смысла исполнительных документов может быть подано до фактического исполнения этого документа. Кроме того, необходимым условием возможности подачи такого заявления является соблюдение срока, в течение которого исполнительный документ (а точнее — лежащее в его основе предписание) подлежит принудительному исполнению. Такой вывод можно сделать из смысла ч. 2 ст. 179 АПК РФ.

Суд или иной орган, выдавший исполнительный документ, должен рассмотреть такое заявление в течение десяти рабочих дней с момента получения и осуществить требуемое разъяснение. Разъяснению подлежат акты, на основании которых выданы исполнительные документы, а не сам исполнительный документ. Разъяснение представляет собой официальное толкование подлежащего принудительному исполнению акта, пояснение о субъективных правах и обязанностях сторон исполнительного производства, следующих из него. Этот процесс представляет собой изложение в более понятной форме подлежащих реализации предписаний, а возможно, и пояснение о конкретных исполнительных действиях, подлежащих совершению. Суд или

другой орган не может под видом разъяснения решения изменить его содержание или расширить его, затронув вопросы, не бывшие предметом разбирательства.

Исполнительные действия, определенные сутью исполнительного документа, могут претерпеть в ходе исполнительного производства изменения. При наличии обстоятельств, препятствующих совершению исполнительных действий, судебный пристав-исполнитель по своей инициативе или заявлению сторон, а также сами стороны вправе обратиться в суд или другой орган, выдавший исполнительный документ, с заявлением *об изменении способа и порядка исполнения* (ст. 18 Федерального закона «Об исполнительном производстве»). Орган, выдавший документ, рассматривает такое заявление и выносит решение о возможности изменения характера исполнительных действий и очередности их совершения. Стороны соглашения о выплате алиментов изменяют такое соглашение (в том числе, и в части, определяющей способ и порядок выплаты) путем заключения либо нового соглашения, либо заключая дополнительное (уточняющее) соглашение — в той же форме, т.е. с нотариальным заверением.

4.4 Перенос исполнительных действий

Течение исполнительного производства, осуществление логически связанных между собой исполнительных действий по общему правилу должно проходить непрерывно, последовательно. Однако в случае невозможности осуществлять исполнительные действия непрерывно действующее законодательство делает возможным приостановление, прекращение исполнительного производства, а позднее — его возобновление.

Перенос исполнительных действий возможен в форме отсрочки, рассрочки или отложения исполнительных действий. Эти процессуальные действия предполагают временный перерыв в исполнительных действиях. Главный характерный признак приостановления исполнительного производства — *определенность срока* такого приостановления. В случае переноса исполнительных действий всегда четко определены время и место, когда исполнительные действия все же будут совершены.

Отсрочка и рассрочка исполнения исполнительных документов предполагают изменение срока реализации исполнительных документов — перенос их на определенный временной проме-

жуток (на несколько дней, недель, месяцев и т.д.). *Отсрочка исполнения судебного акта или подлежащего принудительному исполнению акта другого органа* — это перенесение срока исполнения с одной, установленной законом или судом, иным органом даты на другую, установленную в специальном процессуальном порядке органом, выдавшим исполнительный документ. При *рассрочке* же исполнения судебного акта или акта другого органа должнику предоставляется юридическая возможность исполнить возложенную на него обязанность не комплексно в какой-то точно установленный срок, а по частям, причем для исполнения каждой части устанавливается отдельный самостоятельный срок, определяемый конкретной датой или периодом времени.

Отсрочка и рассрочка исполнения предписания, содержащегося в исполнительном документе, возможны при наличии особых обстоятельств, делающих невозможным такое исполнение в течение строго определенного времени. Спустя некоторое время (которое всегда есть возможность с достаточной точностью определить) эти препятствующие полноценному исполнительному производству обстоятельства отпадут. Причем такие обстоятельства должны быть связаны с личностью сторон. Отсрочка либо рассрочка исполнения судебного акта или акта другого органа допустимы только в тех случаях, когда это связано с имущественным положением сторон, болезнью должника или с другими заслуживающими внимание обстоятельствами, препятствующими сторонам выполнить предписания исполнительного документа.

Вопрос об отсрочке или рассрочке исполнения предписаний учредительных документов решает орган, выдавший такой документ, по инициативе судебного пристава-исполнителя или самих сторон (такая инициатива выражается в форме заявления). Статья 203 ГПК РФ устанавливает, что суд, рассмотревший дело, по заявлениям лиц, участвующих в деле, и судебного пристава-исполнителя либо исходя из имущественного положения сторон или других обстоятельств вправе отсрочить или рассрочить исполнение решения суда, изменить способ и порядок его исполнения.

Порядок рассмотрения и разрешения судом или другими органами вопросов об отсрочке или о рассрочке исполнения судебных актов и актов других органов, а также об изменении порядка и способа их исполнения регулируются АПК РФ и ГПК

РФ. В отношении актов судов общей юрисдикции и актов арбитражных судов эти вопросы должны решаться в соответствии со ст. 203 ГПК РФ и со ст. 324 АПК РФ. Так, согласно ч. 2 ст. 324 АПК РФ заявление об отсрочке или о рассрочке исполнения судебного акта, об изменении способа и порядка его исполнения рассматривается арбитражным судом в месячный срок со дня поступления заявления в арбитражный суд в судебном заседании с извещением взыскателя, должника и судебного пристава-исполнителя. Неявка указанных лиц, извещенных надлежащим образом о времени и месте судебного заседания, не является препятствием для рассмотрения заявления. По результатам рассмотрения заявления выносится определение. Копии определения направляются взыскателю, должнику и судебному приставу-исполнителю.

В случае предоставления должнику отсрочки или рассрочки исполнения судебного акта арбитражный суд вправе по заявлению взыскателя принять меры по обеспечению исполнения судебного акта по правилам, установленным главой 8 АПК РФ. Аналогичным образом решается этот вопрос и в ст. 203 ГПК РФ. Приведенное выше правило демократично по своему содержанию, надежно гарантирует защиту прав участников исполнительного производства и может быть по аналогии использовано и другими органами, имеющими право рассматривать перечисленные выше вопросы.

В действующем законодательстве не установлены сроки рассмотрения ходатайств и заявлений о приостановлении, отсрочке или рассрочке исполнения судебного акта, изменения способа или порядка его исполнения. Рассуждая, применяя аналогию закона, можно предположить, что в судах общей юрисдикции эти ходатайства и заявления должны рассматриваться судом в срок не более десяти дней.

Стороны нотариально заверенного соглашения о выплате алиментов устанавливают отсрочки и рассрочки выполнения такого соглашения как исполнительного документа либо путем заключения нового соглашения, либо заключая дополнительное (уточняющее).

Отложение исполнительных действий — это перенесение фактической реализации предписаний исполнительного документа на другое время, назначенное в точно определенный день и час в установленном месте. Оно регулируется ст. 19 Федераль-

ного закона «Об исполнительном производстве». Отложение исполнительных действий применяется при наличии не зависящих от сторон исполнительного производства обстоятельств, препятствующих совершению исполнительных действий. Отложение предполагает перенос совершения судебным приставом-исполнителем исполнительных действий на точно определенный срок.

Отложение исполнительных действий может произойти по заявлению самого взыскателя или на основании определения судьи. Закон не устанавливает ни каких-либо ограничений по срокам отложения исполнительных действий, ни каких-либо специальных условий, при которых возможно совершение этого действия. Не содержит законодательство и специальных требований к заявлению взыскателя об отложении исполнительных действий. Процедура же вынесения определения суда о таком отложении урегулирована ст. 328 АПК РФ (если определение выносит арбитражный суд) и ст. 435 ГПК РФ (если определение выносит суд общей юрисдикции).

Впрочем, положения Гражданского процессуального кодекса РФ об отложении исполнительных действий практически полностью дублируют положения самого Федерального закона «Об исполнительном производстве». А вот Арбитражный процессуальный кодекс РФ дает гораздо более подробную регламентацию этого процесса. Там, в частности, закрепляется компетенция арбитражного суда — отложение исполнительных действий производится арбитражным судом, выдавшим исполнительный лист, или арбитражным судом по месту нахождения судебного пристава-исполнителя. Устанавливаются также сроки рассмотрения арбитражным судом заявления об отложении исполнительных действий — оно рассматривается арбитражным судом в десятидневный срок в порядке, предусмотренном ст. 324 АПК РФ. По результатам рассмотрения заявления суд выносит определение, и в нем указывается дата, до которой откладываются исполнительные действия, или событие, наступление которого является основанием для возобновления судебным приставом-исполнителем исполнительных действий. Копии определения об отложении исполнительных действий направляются взыскателю, должнику и судебному приставу-исполнителю.

При наличии обстоятельств, препятствующих совершению исполнительных действий, судебный пристав-исполнитель может отложить исполнительные действия на срок не более десяти

дней по заявлению должника или по собственной инициативе. Эти ограничения имеют своей целью защиту прав взыскателя. В качестве обстоятельств, *препятствующих совершению исполнительных действий*, могут выступить: неявка в назначенное для совершения исполнительных действий время понятых, переводчика, должника и взыскателя, если без их присутствия невозможно совершение исполнительных действий; непредставление специалистом заключения по представленным ему вопросам; удовлетворение заявления об отводе судебного пристава-исполнителя; другие обстоятельства, при которых исполнительные действия либо вообще невозможны, либо их совершение приведет к нарушению прав взыскателя или должника.

Отложение исполнительных действий судебный пристав-исполнитель оформляет *специальным постановлением*. В нем он должен изложить основания отложения исполнительных действий, акты действующего законодательства, которыми он руководствовался, принимая постановление, а также указать новый срок совершения исполнительных действий. Копии постановления должны быть высланы взыскателю и должнику, а также в суд или другой орган, выдавший исполнительный документ.

Постановление судебного пристава-исполнителя об отложении исполнительных действий по исполнительному листу, выданному на основании судебного акта арбитражного суда, может быть обжаловано в соответствующий арбитражный суд по исполнительным документам, выданным на основании актов суда общей юрисдикции и актов других органов — в суд общей юрисдикции. Срок такого обжалования — десять дней.

4.5 Приостановление исполнительного производства

В случае возникновения временных, но не определенных по продолжительности обстоятельств, исключающих возможность продолжения исполнительного производства, применяется приостановление исполнительного производства

Приостановление исполнительного производства — это временное прекращение судом исполнительных действий, вызванное, как правило, объективными (т.е. не зависящими от суда и сторон) обстоятельствами, которые препятствуют дальнейшему развитию исполнительного производства и в отношении кото-

рых невозможно определить, когда они будут устранены и когда наступит возможность его возобновления.

Приостановление исполнительного производства предполагает перенос совершения исполнительных действий на неопределенный срок. Применяется оно в тех случаях, когда невозможно точно определить срок, в который обстоятельства, препятствующие совершению исполнительных действий, отпадут, т.е. не вызывает сомнения, что они носят временный характер и рано или поздно снова появится возможность осуществления исполнительного производства, но точное время появления такой возможности установить невозможно в силу специфики обстоятельств.

Приостановление исполнительного производства *существенно отличается* от переноса исполнительных действий:

1) исполнительное производство приостанавливается на неопределенный срок, а в случае переноса совершения исполнительных действий судебный пристав-исполнитель всегда обязан точно определить новое время совершения исполнительных действий;

2) приостановление исполнительного производства обусловлено обстоятельствами, не зависящими от воли суда, судебного пристава-исполнителя и сторон, перенос же исполнительных действий, как правило, вызвано причинами субъективного порядка;

3) переноса совершения исполнительных действий, судебный пристав-исполнитель назначает новое время совершения исполнительных действий, для возбуждения же приостановленного исполнительного производства суду необходимо вынести специальное определение.

Приостановление исполнительного производства может произойти *лишь при наличии оснований*, указанных в ст. 20, 21 и др. Федерального закона «Об исполнительном производстве». Перечень этих оснований является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит.

Если обстоятельства безусловно препятствуют дальнейшему осуществлению исполнительных действий и не позволяют судебному приставу-исполнителю надлежащим образом защитить права и законные интересы взыскателя или должника, приостановление исполнительного производства до момента их устранения *обязательно*. Основания для обязательного приостановле-

ния исполнительного производства перечислены в ст. 20 Федерального закона «Об исполнительном производстве». После их устранения исполнительное производство возобновляется судом, его приостановившим, по заявлению взыскателя или по инициативе судебного пристава-исполнителя. Законодательство об исполнительном производстве в силу объективных причин не предусматривает точных календарных сроков приостановления исполнительного производства. Статья 22 Федерального закона «Об исполнительном производстве» устанавливает события, которые могут рассматриваться как юридические факты, дающие основание сделать вывод о прекращении существования препятствий к совершению исполнительных действий и о наличии оснований возобновления исполнительного производства.

Исполнительное производство подлежит *обязательному приостановлению* в следующих случаях.

1. В случае смерти должника, объявления его умершим или признания безвестно отсутствующим (если установленное судом правоотношение допускает правопреемство) исполнительное производство приостанавливается до момента определения правопреемника (после их определения станет ясно, кто конкретно должен исполнить исполнительный документ и будут устранены обстоятельства, препятствующие совершению исполнительных действий), а в случае признания должника безвестно отсутствующим — до момента передачи назначенному в соответствии с законодательством управляющему. Если спорное правоотношение не допускает правопреемства, то исполнительное производство подлежит прекращению.

Кроме того, оно в обязательном порядке прекращается в случае возбуждения арбитражным судом производства по делу о несостоятельности (банкротстве) должника — до момента принятия судом решения по существу, определяющего судьбу имущества и самого должника-банкрота. В случае введения в отношении должника-банкрота конкурсного производства исполнительные документы передаются конкурсному управляющему, и взыскатель приобретает статус одного из кредиторов, в случае же восстановления платежеспособности должника (например, в результате применения в его отношении процедуры финансового оздоровления или внешнего управления) исполнительные действия могут быть продолжены.

2. При утрате должником дееспособности исполнительное производство приостанавливается до назначения недееспособному должнику опекуна.

3. В случае участия должника в боевых действиях в составе Вооруженных Сил РФ, других войск и воинских формирований, созданных в соответствии с законодательством Российской Федерации, или просьбы взыскателя, находящегося в таких же условиях или участвующего в выполнении задач в условиях чрезвычайного или военного положения, а также в условиях военных конфликтов, исполнительные действия приостанавливаются до момента окончания боевых действий или до момента окончания выполнения указанных задач.

4. Если должник оспаривает исполнительный документ, ставший формальной основой для исполнительного производства (решение, определение или постановление суда или судебный акт) в судебном порядке и такое оспаривание допускается законом, исполнительные действия приостанавливаются до окончания рассмотрения по существу иска, оспаривающего такой документ и вынесения судом постановления (а в случае с судебным приказом — до определения о его отмене), определяющего судьбу оспариваемого судебного акта. При приостановлении исполнительного производства по данному основанию суд выносит об этом специальное определение.

5. В случае подачи жалобы в суд на действия органов (должностных лиц), уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях, вынесших постановление, ставшее основанием для исполнительного производства, исполнительные действия приостанавливаются также до окончания рассмотрения по существу иска и вынесения судебного решения, определяющего судьбу оспариваемого административного акта.

6. При вынесении постановления о приостановлении исполнения судебного акта или акта другого органа, на основании которого выдан исполнительный документ, а также исполнение документа, в силу закона являющегося исполнительным документом, должностным лицом, которому федеральным законом предоставлено такое право, исполнительные действия приостанавливаются до вынесения этим должностным лицом постановления о возобновлении исполнительного производства.

7. В случае предъявления в суд иска об исключении из описи (освобождении от ареста) имущества, на которое обращено

взыскание по исполнительному документу, исполнительные действия приостанавливаются до окончания рассмотрения такого иска и вынесения по нему судом решения.

8. Кроме оснований для обязательного приостановления исполнительного производства, предусмотренных Федеральным законом «Об исполнительном производстве», следует особо выделить основание, не попавшее в этот Закон, но предусмотренное ст. 436 ГПК РФ: судья обязан приостановить исполнительное производство в случае предъявления должником иска об освобождении имущества, на которое обращено взыскание по исполнительному документу, на срок от ареста (исключение из описи) до окончания рассмотрения по существу такого иска об освобождении имущества.

Кроме обязательного приостановления исполнительного производства, действующее законодательство предусматривает возможность факультативного его приостановления — по основаниям, перечисленным в ст. 21 Федерального закона «Об исполнительном производстве». В этом случае исполнительное производство может быть приостановлено — по усмотрению суда, который вправе, но не обязан его приостановить. Суд имеет право по собственному усмотрению исследовать препятствующие исполнительному производству действия и сделать вывод о возможности или невозможности их продолжения, об уважительности или неуважительности оснований для приостановления — на основе фактических обстоятельств дела.

Исполнительное производство *может быть приостановлено*:

1) в случае обращения судебного пристава-исполнителя в суд (или другой орган, выдавший исполнительный документ) с заявлением о разъяснении принятого им судебного акта или акта другого органа, а также документа, который в силу закона является исполнительным документом, — до вынесения соответствующим судом определения о разъяснении смысла судебного акта (судебного приказа), а для разъяснения описания конкретных действий, предписываемых субъектам исполнительного производства, или если речь идет не о судебном исполнительном документе — до разъяснения иного органа сути изданного им исполнительного документа;

2) при наличии просьбы должника, проходящего военную службу по призыву в Вооруженных Силах РФ, других войсках, воинских формированиях и органах, созданных в соответствии с

законодательством Российской Федерации, — до увольнения с военной службы или начала прохождения военной службы по контракту;

3) в случае нахождения должника в длительной служебной командировке — до момента возвращения из такой командировки;

4) при нахождении должника на лечении в стационарном лечебном учреждении — до момента выписки из этого лечебного заведения;

9) в случае подачи жалобы на действия судебного пристава-исполнителя или на его отказ в совершении исполнительных действий, а также на отказ в отводе судебного пристава-исполнителя — до окончания рассмотрения судом такой жалобы (приостанавливать исполнительное производство по этому основанию следует весьма осторожно, предварительно тщательно исследовав фактические обстоятельства дела, ибо весьма велика вероятность, что недобросовестный должник, обжалуя действия судебного пристава-исполнителя, просто пытается таким образом затянуть ход исполнительного производства с целью воспрепятствовать удовлетворению законных интересов взыскателя, например сокрыв имущество); в некоторых случаях приостановление исполнительного производства по этому основанию вообще нецелесообразно, например при обжаловании установленного судебным приставом-исполнителем времени исполнительных действий (ст. 12) или сроков их совершения (ст. 13);

6) при необходимости осуществления розыска должника, его имущества или розыска ребенка — до завершения такого розыска;

7) в случае нахождения должника либо взыскателя в отпуске за пределами места совершения исполнительных действий — до окончания отпуска;

8) в случае реорганизации организации, являющейся должником — до момента окончания такой реорганизации и ее государственной регистрации (это основание предусмотрено ст. 437 ГПК РФ).

Суд в соответствии с п. 3 ст. 22 Федерального закона «Об исполнительном производстве» вправе сократить предусмотренные законодательством об исполнительном производстве сроки приостановления исполнительного производства. Однако закон не содержит указаний на обстоятельства, при которых срок может быть сокращен.

Предусмотренный в законодательстве перечень оснований для приостановления исполнительного производства (как обязательного, так и факультативного) является закрытым и не подлежит расширительному толкованию.

После того как обстоятельства, препятствующие осуществлению исполнительного производства, предусмотренные ст. 20 и ст. 21 Федерального закона «Об исполнительном производстве» отпадают, оно возобновляется.

Приостановление исполнительного производства, возбужденного на основании исполнительного документа, выданного арбитражным судом, производится тем же арбитражным судом или арбитражным судом по месту нахождения судебного пристава-исполнителя, а на основании любого другого документа — судом общей юрисдикции по месту нахождения судебного пристава-исполнителя. Судом общей юрисдикции должно выноситься постановление о приостановлении исполнительного производства и тогда, когда в сводном исполнительном производстве объединены исполнительные документы, выданные только судом общей юрисдикции или арбитражным судом и судом общей юрисдикции.

По результатам рассмотрения вопроса о приостановлении исполнительного производства суд выносит определение, которое арбитражный суд должен вынести, в соответствии со ст. 327 АПК РФ в десятидневный срок (для судов общей юрисдикции такой срок действующим Гражданским процессуальным кодексом РФ не установлен, однако в этом случае представляется возможным применение аналогии закона — применение для определения срока вынесения определения тот же срок, что установлен и для арбитражных судов). Это определение направляется судебному приставу-исполнителю, осуществляющему исполнительное производство, а так же взыскателю и должнику.

О приостановлении или прекращении исполнительного производства судебный пристав-исполнитель в трехдневный срок сообщает сторонам, в суд (если вопрос решался не тем судом, который выдал исполнительный документ) или в другой орган, выдавший исполнительный документ.

Приостановление исполнительного производства влечет невозможность совершения каких-либо исполнительных действий в его рамках, пока это приостановление не снято.

Определение о приостановлении исполнительного производства может быть обжаловано в сроки и порядке, которые предусмотрены ГПК РФ и АПК РФ.

4.6 Прекращение исполнительного производства

Завершение исполнительного производства в зависимости от основания может быть в форме прекращения и в форме окончания.

Обстоятельства, препятствующие ходу исполнительного производства, могут иметь постоянный, не прекращающийся характер, когда у участников этого процесса нет оснований надеяться на то, что эти обстоятельства когда-нибудь в будущем отпадут. В этом случае ничего другого не остается, кроме как осуществить такую процедуру, как прекращение исполнительного производства.

Прекращение исполнительного производства означает полное и бесповоротное прекращение всех исполнительных действий по данному производству без возможности их возобновления. При этом главная цель исполнительного производства остается недостигнутой, а предписания исполнительного документа остаются невыполненными. Объективные обстоятельства, предусмотренные в законе, не позволяют удовлетворить законные интересы взыскателя (по крайней мере в полном объеме).

Закрытый перечень оснований для прекращения исполнительного производства, не подлежащий расширительному толкованию, приведен в ст. 23 Федерального закона «Об исполнительном производстве».

1. *Принятие судом отказа взыскателя от взыскания.* Речь идет о реализации взыскателем своего права свободно распоряжаться своими полномочиями, в то числе и отказаться от них, пропустив должнику его задолженность. В этом правомочии просматривается аналогия, с одной стороны, с правомочием истца отказаться от иска (п. 1 ст. 39 ГПК РФ, п. 2 ст. 49 АПК РФ), а с другой — с положениями закона о свободе распоряжением своим имуществом (п. 2 ст. 1 и ст. 9 ГПК РФ), одним из видов которого являются имущественные права, а также о возможности прощения долга кредитором (ст. 415 ГК РФ). Поэтому принятие судом отказа взыскателя от взыскания возможно только при условии, что такой отказ является добровольным, не противоречит закону и не нарушает прав и законных интересов третьих лиц.

2. *Утверждение судом мирового соглашения между взыскателем и должником.* Это положение тесно перекликается с предыдущим. Мировое соглашение между сторонами имущественного спора, рассматриваемого в ходе арбитражного или гражданского судопроизводства, может быть подписано ими и может быть заключено на любой стадии судопроизводства, в том числе и на стадии исполнения судебного решения или иного судебного акта (что устанавливается ст. 139 АПК РФ и ст. ГПК РФ).

К такому мировому соглашению применяются все процессуальные правила заключения и утверждения мирового соглашения. Оно должно быть составлено в письменной форме, являться законным, добровольным, полностью охватывать весь предмет взыскания и не должно затрагивать прямо или косвенно интересы третьих лиц. При соблюдении этих условий мировое соглашение утверждается судом общей юрисдикции или арбитражным судом (в зависимости от того, какой суд издал акт, являющийся основанием для исполнительного производства) первой инстанции по месту осуществления исполнительного производства.

Следует отметить, что утверждение такого мирового соглашения является основанием для прекращения только исполнительного производства, судебного рассмотрения это не касается, судебное решение остается в силе. Утвердив мировое соглашение, заключенное между взыскателем и должником в стадии исполнительного производства, арбитражный суд не должен отменять свое решение или иной судебный акт, на основании которого был выдан исполнительный документ, и прекращать производство по делу.

Впрочем, мировое соглашение может быть заключено между сторонами и в ходе исполнительного производства, основанием для которого является какой-либо исполнительный документ, кроме судебного акта — на основании тех же самых правил. Правда, в этом случае не совсем ясно, каким судом такое мировое соглашение должно быть утверждено, этот пробел явно нуждается в восполнении конкретными нормативными правовыми предписаниями.

3. *Смерть взыскателя-гражданина или должника-гражданина, объявления его умершим, признания безвестно отсутствующим, если установленные судебным актом или актом другого органа требования или обязанности не могут перейти к правопреемни-*

ку или управляющему имуществом безвестно отсутствующего. Если же эти требования и обязанности могут перейти к указанным лицам в порядке правопреемства, то производство по делу должно быть приостановлено в соответствии с п. 1 ст. 20 Федерального закона «Об исполнительном производстве».

4. *Недостаточность имущества ликвидируемой организации для удовлетворения требований взыскателя.* В этом случае отсутствие возможности у должника удовлетворить законные интересы взыскателя дает взыскателю основания для возбуждения в отношении должника процедуры банкротства. Данное правило действует только тогда, когда должником является юридическое лицо или гражданин-предприниматель.

5. *Истечение установленного законом срока для данного вида взыскания.* Взыскание не может проводиться бесконечно. Устойчивость имущественных отношений предопределяет необходимость установления в действующем законодательстве предельных сроков для осуществления взыскания. По истечении этого срока исполнительное производство прекращается.

6. *Отмена судебного акта или акта другого органа, на основании которого выдан исполнительный документ, либо документа, который в силу закона является исполнительным документом.* В этом случае отпадает формальное основание для продолжения исполнительного производства. Исполнительное производство не может продолжаться, так как в противном случае оно может рассматриваться как необоснованное.

7. *Отказ взыскателя от получения предметов, изъятых у должника при исполнении исполнительного документа о передаче их взыскателю.* Речь идет об отказе взыскателя от фактической реализации своих правомочий. Не отказываясь от своих прав, как в самом первом случае, взыскатель не принимает от судебного пристава-исполнителя (либо непосредственно от должника) имущество, являющееся объектом исполнительного производства. При этом основанием для прекращения исполнительного производства будет отказ взыскателя только от предметов, в точности соответствующих исполнительным документам, когда судебный пристав-исполнитель (или должник) свою обязанность по передаче имущества выполнили надлежащим образом. Если же условия передачи нарушены, например передаваемое имущество не соответствует указанному в исполнительном документе (или в иных материалах исполнительного производства)

ассортименту, количеству или качеству, или нарушены иные существенные условия передачи, ставящие под сомнение возможность реализации взыскателем своих прав и удовлетворения законных интересов, он имеет право отказаться от предлагаемого имущества и потребовать передачи предметов, точно соответствующих исполнительному документу. Отказ от получения определенного имущества, сопряженный с законным и обоснованным требованием заменить передаваемые предметы на надлежащие, исправить их или передать их в полном объеме, основанием для прекращения исполнительного производства не будет.

Если взыскатель отказался от получения только части предметов, а другие переданные ему получил, суд должен прекратить исполнительное производство только в отношении передачи взыскателю той части предметов, от получения которых он отказался.

Процедура рассмотрения вопроса о прекращении исполнительного производства в целом схожа с процедурой приостановления исполнительного производства. Прекращение исполнительного производства (как и его приостановление), возбужденного на основании исполнительного документа, выданного арбитражным судом, производится тем же арбитражным судом или арбитражным судом по месту нахождения судебного пристава-исполнителя. Во всех остальных случаях приостановление исполнительного производства производится судом общей юрисдикции по месту нахождения судебного пристава-исполнителя. Суд общей юрисдикции должен выносить постановление о прекращении исполнительного производства и в тех случаях, когда в сводном исполнительном производстве объединены исполнительные документы, выданные только судом общей юрисдикции или арбитражным судом и судом общей юрисдикции. Формальным основанием для прекращения исполнительного производства является определение суда, выносимое, как и в предыдущем случае, в течение десяти дней с момента поступления заявления. Это определение немедленно направляется судебному приставу-исполнителю, осуществляющему исполнительное производство, а также взыскателю и должнику.

По прекращенному исполнительному производству никакие исполнительные действия не допускаются. Возобновление прекращенного исполнительного производства невозможно, пока действительно вынесенное судом определение о нем.

О прекращении исполнительного производства судебный пристав-исполнитель в трехдневный срок сообщает сторонам, в суд (если вопрос решался не тем судом, который выдал исполнительный документ) или в другой орган, выдавший исполнительный документ.

Определение о приостановлении или прекращении исполнительного производства *может быть обжаловано* в общем порядке, как и другие судебные акты, т.е. в соответствии с ГПК РФ или АПК РФ.

После вступления определения суда о прекращении исполнительного производства в законную силу судебный пристав-исполнитель отменяет все назначенные им меры по исполнению. Об этом он делает в исполнительном документе соответствующую отметку, указав здесь же основание отмены — определение о прекращении исполнительного производства. Определение о прекращении исполнительного производства и исполнительный документ с соответствующей отметкой судебный пристав-исполнитель должен возвратить в суд или другой орган, выдавший этот документ.

Прекращение исполнительного производства является одним из оснований для окончания исполнительного производства.

4.7 Окончание исполнительного производства

Окончание исполнительного производства представляет собой завершение исполнительного производства в конкретном подразделении службы судебных приставов-исполнителей, обусловленное выполнением предписаний исполнительного документа. Это есть исполнительное действие, совершаемое судебным приставом-исполнителем или судом в случае фактического исполнения предписаний, содержащихся в исполнительном документе, или в случаях, когда исполнительные действия не могут производиться в силу закона.

Окончание исполнительного производства регламентируется ст. 27 Федерального закона «Об исполнительном производстве», где приводятся основания для окончания исполнительного производства. Эти основания могут быть сведены в две большие группы.

В *первую группу* входят основания окончания исполнительного производства, связанные с выполнением предписаний испол-

нительного документа. Это самые позитивные с правовой точки зрения основания для окончания исполнительного производства.

1. *Окончание исполнительного производства фактическим исполнением исполнительного документа* (подп. 1 п. 1 ст. 27 Федерального закона «Об исполнительном производстве»). Оно предполагает, что полное, точное и своевременное исполнение должником (или судебным приставом — исполнителем) предписаний, содержащихся в исполнительном документе. В данном случае судебный пристав-исполнитель должен достоверно установить, что исполнительный документ исполнен должником. Невыполнение этой обязанности судебным приставом-исполнителем приводит к нарушению прав взыскателя.

2. *Окончание исполнительного производства направлением исполнительного документа в организацию для единовременного или периодического удержания из заработка (дохода) должника* (подп. 4 п. 1 ст. 27 Федерального закона «Об исполнительном производстве»). Речь идет о выполнении предписания исполнительного документа, определяющего необходимость осуществления либо разового взыскания, либо периодических взысканий (например, взыскания алиментов или возмещения ущерба, причиненного жизни или здоровью человека, стойко утратившего в результате правонарушения трудоспособность или погибшего) из заработка должника.

Адресование исполнительного документа по месту такого получения регулярного дохода (по месту работы) должника предопределяет осуществление платежа (или регулярных отчислений) в пользу взыскателя, а сумма, определенная им, удерживается из этих доходов должника. В этом случае реализация законных интересов взыскателя входит в компетенцию лиц, выплачивающих должнику доходы (например, работодателя, если речь идет об отчислении из заработной платы), и тогда миссия судебного пристава-исполнителя выполнена, исполнительное производство достигло своей цели и может быть окончено.

Если должник имеет несколько источников доходов, с которых в соответствии с исполнительным документом должно производиться периодическое взыскание (несколько мест работы), исполнительное производство может быть окончено только направлением исполнительного документа по всем местам получения должником заработка.

3. *Окончание исполнительного производства направлением исполнительного документа из одной службы судебных приставов или одного подразделения в другие.* В этом случае предписания исполнительного производства не выполнены и цель этого процесса не достигнута. Однако у ведущего исполнительное производство подразделения службы судебных приставов нет законных оснований для продолжения исполнительного производства, и он обязан направить исполнительный документ (а вместе с ним и все материалы по исполнительному производству) в другое подразделение для продолжения проведения исполнительных действий. Исполнительное производство оканчивается в одном отдельно взятом подразделении службы судебных приставов, однако оно будет производиться в других организациях и подразделениях, т.е. презюмируется, что права и законные интересы взыскателя будут реализовываться и конечная цель исполнительного производства будет достигнута другими подразделениями службы судебных приставов.

Вторую группу образуют основания окончания исполнительного производства, которые характеризуются общим признаком — невыполненностью предписаний исполнительного документа в полном объеме, нет производства исполнительных действий, права и законные интересы взыскателя в полном объеме не реализованы.

1. *Окончание исполнительного производства возвращением исполнительного документа без исполнения по требованию суда или другого органа, выдавшего документ, либо взыскателя* (подп. 2 п. 1 ст. 27 Федерального закона «Об исполнительном производстве»). Это основание закреплено в Законе в соответствии с общими принципами диспозитивного характера исполнительного производства, в соответствии с которыми у правообладателя (в данном случае взыскателя) существует возможность выбора варианта поведения: реализовывать ему свои правомочия или нет. В связи с этим взыскатель имеет право отозвать исполнительный документ и, отказавшись от своих прав, закрепленных в нем, инициировать окончание исполнительного производства. Такое положение возможно, например, если взыскатель решил простить задолженность должника или эта задолженность была погашена путем зачета.

Кроме того, возможность отозвать исполнительный документ предоставлена органам, выдавшим его, в случаях и по основаниям, предусмотренным законодательством.

2. Окончание исполнительного производства возвращением исполнительного документа по основаниям, указанным в статье 26 Федерального закона «Об исполнительном производстве» (подп. 2 п. 1 ст. 27 Федерального закона «Об исполнительном производстве»). На этом основании следует остановиться подробнее.

В соответствии с упомянутой ст. 26 Федерального закона «Об исполнительном производстве» исполнительный документ, по которому взыскание не производилось, или производилось частично в определенных случаях может быть возвращен. Исполнительный документ, по которому взыскание не производилось или произведено частично, в соответствии с п. 1 ст. 26 Федерального закона «Об исполнительном производстве» возвращается взыскателю:

- по заявлению взыскателя (ему в этом случае полностью возвращается авансовый взнос);
- если нарушен срок предъявления исполнительного документа к исполнению;
- если невозможно установить адрес должника-организации или место жительства должника-гражданина, а также место нахождения имущества должника либо получить сведения о наличии принадлежащих ему денежных средств и иных ценностей, находящихся на счетах и во вкладах или на хранении в банках или иных кредитных организациях (за исключением случаев, когда Федеральным законом «Об исполнительном производстве» предусмотрен розыск должника или его имущества); о такой невозможности судебный пристав-исполнитель составляет специальный акт, который после составления утверждается старшим судебным приставом;
- если у должника отсутствуют имущество или доходы, на которые может быть обращено взыскание, и принятые судебным приставом-исполнителем все допустимые законом меры по отысканию его имущества или доходов оказались безрезультатными (это также подтверждается актом судебного пристава-исполнителя, который утверждается старшим судебным приставом);
- если взыскатель отказался оставить за собой имущество должника, не проданное при исполнении исполнительного документа (и в этом случае судебный пристав-исполнитель обязан составить акт, подлежащий утвер-

ждению старшим судебным приставом, а также полностью вернуть взыскателю внесенный им авансовый взнос);

- если взыскатель своими действиями (бездействием) препятствует исполнению исполнительного документа (что также подтверждаются актами, которые судебный пристав-исполнитель составляет по каждому факту противодействия исполнительным действиям со стороны взыскателя).

Возвращение исполнительного документа взыскателю не исключает нового предъявления этого исполнительного документа к исполнению в пределах сроков, предусмотренных законодательством для такого предъявления.

3. *Окончание исполнительного производства его прекращением.* В случае вынесения судом определения о прекращении исполнительного производства, со вступлением такого определения в силу исполнительное производство должно быть окончено. Процесс прекращения исполнительного производства рассматривался выше.

При наличии оснований для окончания исполнительного производства, предусмотренных в ст. 27 Федерального закона «Об исполнительном производстве», судебный пристав-исполнитель должен вынести постановление об окончании исполнительного производства (копия направляется должнику, взыскателю, в орган, выдавший исполнительный документ). Об окончании исполнительного производства он докладывает старшему судебному приставу, который оценивает своевременность, правильность и полноту исполнения требований исполнительного документа, законность и обоснованность окончания исполнительного производства и готовит предложения главному судебному приставу субъекта Российской Федерации о выплате судебному приставу-исполнителю причитающегося в соответствии с законом вознаграждения (об этом более подробно будет рассказано в главе 6).

Завершение процедуры исполнительного производства, полная и точная реализация предписаний исполнительного документа предполагают необходимость правового регулирования *порядка распределения имущества, полученного в результате совершения исполнительных действий.* Этому немаловажному вопросу, который является необходимой составной частью про-

цесса окончания исполнительного производства, посвящена глава VIII Федерального закона «Об исполнительном производстве» («Распределение взысканных денежных сумм и очередность удовлетворения требований взыскателя»), включающая в себя две статьи (77 и 78).

В соответствии со ст. 77 из денежной суммы (в том числе полученной путем реализации имущества должника), взысканной судебным приставом-исполнителем с должника, оплачивается исполнительский сбор, погашаются штрафы, наложенные на должника в процессе исполнения исполнительного документа, возмещаются расходы по совершению исполнительных действий. Оставшаяся денежная сумма используется для удовлетворения требований взыскателя.

Как видим, законодатель при регламентации распределения взысканной суммы исходит прежде всего из стремления защитить имущественные интересы государства, что выражается в первоочередности совершения именно тех платежей, которые идут в государственный бюджет (исполнительский сбор, штрафы, исполнительские расходы). И только после этого удовлетворяются интересы взыскателя, выраженные в исполнительном документе. Это объяснялось тем, что исполнительский сбор, расходы по совершению исполнительских действий фактически являются видом имущественной ответственности должника и также служат материальным обеспечением действий, связанных с принудительным исполнением, что должно стать дополнительным стимулом для добровольного исполнения.

Однако данное положение может рассматриваться как противоречащее основной цели исполнительного производства — удовлетворению основных на праве и закрепленных в специальных документах имущественных интересов взыскателя, поскольку в случае недостаточности средств должника (как бывает очень часто) и при наличии больших расходов, связанных с исполнительным производством, весьма вероятно, что интересы взыскателя не будут в полном объеме удовлетворены.

В соответствии с письмом Министерства юстиции РФ от 17 мая 2001 г. № 06/4839-АМ судебным приставам-исполнителям было предложено взыскивать исполнительский сбор с учетом сложившейся судебной практики, которая предусматривает погашение взыскиваемого с должника исполнительского сбора пропорционально суммам денежных средств, реально взыскан-

ных в ходе исполнительного производства. Тем самым поддерживается баланс между публичными и частными интересами на стадии исполнительного производства.

Таможенные органы руководствуются также письмом Государственного таможенного комитета РФ «О размерах исполнительского сбора» от 9 августа 2001 г. № 28-11/31841. В нем было отмечено, что взыскание исполнительного сбора в первоочередном порядке в случае недостаточности денежных средств, взысканных с должника (либо поступивших от реализации арестованного имущества), не позволяет исполнить постановление таможенного органа и удовлетворить в полном объеме требования, содержащиеся в постановлении, и предложено принять к руководству в практике взаимодействия со службой судебных приставов при контроле за исполнением постановлений.

Однако все это не снимает общей проблемы необходимости более эффективной защиты интересов взыскателей при распределении средств, взысканных в ходе исполнительного производства.

Денежные средства, оставшиеся после удовлетворения всех требований, возвращаются должнику. Как правило, сумма взысканных средств превышает сумму взыскания в результате образования излишков денежной суммы, полученной путем реализации имущества должника.

При недостаточности взысканной с должника суммы для удовлетворения всех требований по исполнительным документам, применяются положения ст. 88 Федерального закона «Об исполнительном производстве». При применении данной статьи судебный пристав-исполнитель должен удостовериться в недостаточности взыскиваемых денежных сумм.

Принцип очередности удовлетворения требований взыскателей заимствован из ст. 855 «Очередность списания денежных сумм со счета» ГК РФ и является основным; применяются также при расчетах с кредиторами нормы п. 3 ст. 134 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)».

Законодатель установил три основных критерия для определения очередности удовлетворения требований взыскателя: важность для государственных интересов, важность для защиты интересов наименее социально защищенных слоев населения и порядок поступления исполнительных документов¹. На основе

¹ См.: *Валеев Д.Х.* Указ. соч.

сочетания этих критериев выделяются пять очередей удовлетворения требований взыскателей.

В первую очередь удовлетворяются требования:

- по взысканию алиментов;
- по возмещению вреда, причиненного здоровью;
- по возмещению вреда лицам, понесшим ущерб в результате смерти кормильца.

Во вторую очередь удовлетворяются требования:

- работников, вытекающие из трудовых правоотношений;
- членов производственных кооперативов, связанные с их трудом в этих организациях;
- по оплате оказанной адвокатами юридической помощи;
- о выплате вознаграждения, причитающегося автору за использование его произведения, а также за использование открытия, изобретения, полезной модели, промышленного образца, на которые выданы соответствующие свидетельства.

В третью очередь удовлетворяются требования:

- по отчислениям в Пенсионный фонд РФ;
- по отчислениям в Фонд социального страхования РФ.

В четвертую очередь удовлетворяются требования:

- по платежам в бюджеты всех уровней;
- по платежам в государственные внебюджетные фонды, отчисления в которые не предусмотрены третьей очередью.

В пятую очередь удовлетворяются все остальные требования в порядке поступления исполнительных документов.

Указанной очередности осуществляющий исполнительное производство судебный пристав-исполнитель обязан неукоснительно придерживаться.

Требования каждой последующей очереди удовлетворяются после полного погашения требований предыдущей очереди.

При недостаточности взысканной денежной суммы для полного удовлетворения всех требований одной очереди они удовлетворяются пропорционально причитающейся каждому взыскателю сумме. Эта норма направлена на защиту интересов всех взыскателей независимо от объема требований.

При недостаточности взысканной денежной суммы для полного удовлетворения всех требований одной определенной оче-

реди судебный пристав-исполнитель должен составить расчет по суммам, подлежащим выплате каждому из взыскателей. Расчет должен быть оформлен в виде акта за подписью судебного пристава-исполнителя. Выписка из акта с указанием общей денежной суммы, причитающейся для удовлетворения требований очереди, а также с указанием денежной суммы, причитающейся определенному взыскателю, должна быть направлена в его адрес.

Оконченное исполнительное производство визируется старшим судебным приставом.

Об окончании исполнительного производства судебный пристав-исполнитель делает отметку в зональном журнале и в книге учета исполнительных документов.

Постановление судебного пристава-исполнителя об окончании исполнительного производства *может быть обжаловано* в соответствующий суд в десятидневный срок.

Глава 5

МЕРЫ ПРИНУДИТЕЛЬНОГО ИСПОЛНЕНИЯ

5.1 Понятие мер принудительного исполнения и основания их применения

Исполнительное производство протекает в форме совершения исполнительных действий. Определяющее место среди исполнительных действий занимают меры принудительного исполнения, поскольку являются основой исполнительного производства, способом осуществления предписаний исполнительного документа и реализации прав и законных интересов взыскателя.

Меры принудительного исполнения представляют собой особые процессуальные действия, связанные с применением насилия, предусмотренные законодательством для исполнения предписаний исполнительного документа. Характерной чертой, выделяющей их из числа действий, совершаемых судебным приставом-исполнителем в рамках исполнительного производства, является то, что *они совершаются с использованием принуждения, против воли и интересов должника*. Именно в мерах принудительного исполнения наиболее наглядно проявляется императивный характер правового регулирования исполнительного производства.

Меры принудительного исполнения носят конкретный характер и, как правило, предполагают строго определенный вид выполнения имущественного взыскания, выполняемого во исполнение предписаний исполнительного документа.

Меры принудительного исполнения, подлежащие применению в конкретной ситуации, определяются самостоятельно в зависимости от характера предписания исполнительного документа, с учетом фактических обстоятельств дела. Выбор определенной меры принудительного исполнения судебным приставом-исполнителем зависит от складывающейся ситуации и должен соответствовать не только характеру предписания исполнительного документа, но и размеру взыскиваемых сумм, принадлежности имущества. Эти меры должны предприниматься *в строгом соответствии с требованиями действующего законодательства*. Последнее для них особо важно, так как лежащее в их основе в той или иной форме принуждение затрагивает права и свободы должника.

Статья 45 Федерального закона «Об исполнительном производстве» относит к мерам принудительного исполнения:

- 1) обращение взыскания на имущество должника путем наложения ареста на имущество и его реализации;
- 2) обращение взыскания на заработную плату, пенсию, стипендию и иные виды доходов должника;
- 3) обращение взыскания на денежные средства и иное имущество должника, находящиеся у других лиц;
- 4) изъятие у должника и передача взыскателю определенных предметов, указанных в исполнительном документе;
- 5) иные меры, предпринимаемые в соответствии с Федеральным законом «Об исполнительном производстве» и иными федеральными законами, обеспечивающие исполнение исполнительного документа.

Как можно сделать вывод, перечень мер принудительного исполнения остается открытым, в законодательстве могут присутствовать и иные меры принудительного исполнения. К числу таких мер, не указанных в ст. 45 Федерального закона «Об исполнительном производстве», можно отнести, например: принудительное выселение должника в рамках исполнительного производства из занимаемого им жилого помещения (ст. 75 Федерального закона «Об исполнительном производстве»); вселение взыскателя в жилое помещение (ст. 76 Федерального закона «Об исполнительном производстве»); обяание должника-работодателя (обеспеченное ответственностью в случае неисполнения) восстановить на работе взыскателя (ст. 73—74 Федерального закона «Об исполнительном производстве»); обяание должника под страхом ответственности в случае неисполнения совершить определенные действия, не связанные с передачей имущества или денежных сумм, которые может выполнить только сам должник (п. 2 ст. 206 ГК РФ), а также некоторые другие процессуальные действия.

В некоторых случаях меры принудительного исполнения могут применяться комплексно, в совокупности. Законодательством предусмотрена также возможность изменения первоначально выбранного способа и порядка исполнения (ст. 18 Федерального закона «Об исполнительном производстве»).

Возможность применения мер принудительного исполнения обусловлена в Законе наличием комплекса условия. Эти условия как *основания применения мер принудительного исполнения* пере-

числены в ст. 44 Федерального закона «Об исполнительном производстве»:

- 1) предъявление в установленном федеральным законом порядке надлежаще оформленного исполнительного документа;
- 2) принятие судебным приставом-исполнителем постановления о возбуждении исполнительного производства;
- 3) истечение срока, установленного судебным приставом-исполнителем для добровольного исполнения.

Закон предполагает необходимость наличия всех этих трех оснований в комплексе, отсутствие хотя бы одного из них делают применение мер принудительного исполнения невозможным. Эти основания представляют собой единый юридический состав.

Можно сделать вывод, что для применения судебным приставом-исполнителем одной или нескольких мер принудительного взыскания необходимы: во-первых, наличие возбужденного в соответствии с существующим процессуальным порядком исполнительного производства; во-вторых, неисполнение должником в добровольном порядке в установленные законом сроки (не более пяти дней с момента вынесения соответствующего постановления) предписаний судебного пристава-исполнителя о реализации предписаний исполнительного документа. В комплексе эти два юридических факта и есть юридический состав, который является основанием для применения судебным приставом-исполнителем мер принудительного взыскания.

Непосредственным *формальным основанием* для применения мер принудительного взыскания является выносимое судебным приставом-исполнителем постановление. В нем помимо общих реквизитов, закрепленных ст. 88 Федерального закона «Об исполнительном производстве» (дата и место вынесения постановления; должность, фамилия, имя и отчество судебного пристава-исполнителя, вынесшего постановление; реквизиты исполнительного производства, по которому выносится постановление; основания принимаемого решения со ссылкой на законы и иные нормативные правовые акты, которыми руководствовался судебный пристав-исполнитель; порядок и срок обжалования постановления), указываются применяемая мера (меры) принудительного взыскания, обоснования необходимости применения именно этой меры, а также предмет взыскания (имущество должника, его доходы и др.).

Постановление судебного пристава-исполнителя о применении меры принудительного взыскания *может быть обжаловано в общем порядке.*

5.2 Обращение взыскания на имущество должника: понятие и объекты взыскания

Наиболее часто применяемой мерой принудительного исполнения в исполнительном производстве является обращение взыскания на имущество должника.

Обращение взыскания на имущество должника представляет собой реализацию предписаний исполнительного документа путем удовлетворения закрепленных в нем прав и законных интересов взыскателя за счет имущества должника. Порядок применения этой меры принудительного взыскания регламентируется главой IV Федерального закона «Об исполнительном производстве».

Наложение взыскания на имущество должника ограничено невозможностью наложения такого взыскания на имущество должника — физического лица, необходимое ему для обеспечения минимального социально-экономического уровня члена общества. Перечень такого имущества нормативно закреплён в ст. 446 ГПК РФ. Взыскание по исполнительным документам *не может быть обращено на следующее имущество, принадлежащее должнику — физическому лицу на праве собственности:*

1) 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 жилого помещения, являющегося предметом ипотеки, на которое в соответствии с действующим законодательством об ипотеке может быть обращено взыскание;

2) земельные участки, на которых расположены объекты, указанные предыдущем пункте, а также земельные участки, использование которых не связано с осуществлением должником предпринимательской деятельности, за исключением земельных участков, являющихся предметом ипотеки на которое в соответствии с действующим законодательством об ипотеке может быть обращено взыскание;

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

4) имущество, необходимое для профессиональных занятий должника — физического лица, за исключением предметов, стоимость которых превышает сто установленных федеральным законодательством минимальных размеров оплаты труда;

5) племенной, молочный и рабочий скот, олени, кролики, птица, пчелы, используемые для целей, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, а также хозяйственные строения и сооружения, корма, необходимые для их содержания;

6) семена, необходимые для очередного посева;

7) продукты питания и деньги на общую сумму не менее трехкратной установленной величины прожиточного минимума самого должника — физического лица, лиц, находящихся на его иждивении, а в случае их нетрудоспособности — шестикратной установленной величины прожиточного минимума на каждого из указанных лиц;

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

9) средства транспорта и другое необходимое должнику — физическому лицу в связи с его инвалидностью имущество;

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

Помимо перечисленного выше имущества взыскание по исполнительным документам *не может быть обращено также на определенные доходы, а именно на денежные суммы, выплачиваемые:*

1) в возмещение вреда, причиненного здоровью, а также в возмещение вреда лицам, понесшим ущерб в результате смерти кормильца;

2) лицам, получившим увечья (ранения, травмы, контузии) при исполнении ими служебных обязанностей, и членам их семей в случае гибели (смерти) указанных лиц;

3) в связи с рождением ребенка; многодетным матерям; одиноким отцу или матери; на содержание несовершеннолетних детей в период розыска их родителей; пенсионерам и инвалидам I группы по уходу за ними; потерявшим на дополнительное

питание, санаторно-курортное лечение, протезирование и расходы по уходу за ними в случае причинения вреда здоровью; по алиментным обязательствам;

4) за работу с вредными условиями труда или в экстремальных ситуациях, а также гражданам, подвергшимся воздействию радиации вследствие катастроф или аварий на АЭС, и в иных случаях, установленных законодательством Российской Федерации;

5) организацией в связи с рождением ребенка, со смертью родных, с регистрацией брака, а также на выходное пособие, выплачиваемое при увольнении работника (ст. 69 Федерального закона «Об исполнительном производстве»).

Кроме того, взыскание по исполнительным документам не может быть обращено на избирательный залог.

Эти ограничения касаются наложения взыскания на имущество должника — физического лица. В соответствии с ч. 2 ст. 446 ГПК РФ, перечень имущества организаций, на которое не может быть обращено взыскание по исполнительным документам, определяется федеральным законом. К сожалению, единого перечня такого имущества, закрепленного в действующем законодательстве, как это сделано со свободным от взыскания имуществом физических лиц, пока не существует. Можно выделить несколько отдельных примеров невозможности наложения взыскания на имущество юридических лиц.

Например, взыскание по долгам кооператива при отсутствии у него денежных средств, достаточных для погашения задолженности, может быть обращено на принадлежащее ему имущество, *за исключением:* имущества, отнесенного в установленном порядке к неделимым фондам; рабочих лошадей и скота; продуктивного и племенного скота и птицы, сельскохозяйственной техники и транспортных средств (кроме легковых автомобилей) семенных и фуражных фондов (п. 7 ст. 37 Федерального закона «О сельскохозяйственной кооперации»). Согласно п. 5 ст. 21 Федерального закона «О свободе совести и религиозных объединениях» на движимое и недвижимое имущество *богослужебного назначения* не может быть обращено взыскание по претензиям кредиторов. Перечень видов имущества богослужебного назначения, на которое не может быть обращено взыскание по претензиям кредиторов, устанавливается Правительством Российской Федерации по предложениям религиозных организаций.

В целях защиты законных интересов должника и недопущения без необходимости его разорения, наступления невозмож-

ности для него продолжать хозяйственную деятельность (особенно это важно для юридических лиц) закон устанавливает определенную очередность в наложении взыскания на его имущество. Чем более нужно имущество должнику для нормальной жизни и чем менее это имущество подходит для выполнения предписаний исполнительного документа, тем более отдалена очередь изъятия этого имущества.

1. В первую очередь *взыскание налагается на денежные средства должника*. Наличные денежные средства должника (наличные денежные средства в рублях и иностранной валюте, хранящиеся в сейфе кассы должника и находящиеся в изолированном помещении этой кассы, а также денежная наличность независимо от места ее хранения, которая значится по бухгалтерским (кассовым) документам должника,) подлежат изъятию независимо от согласия должника незамедлительно по их представлении или обнаружении, если иное не предусмотрено федеральным законодательством. Вместе с наличными денежными средствами немедленно по обнаружении изымаются иные валютные ценности, находящиеся непосредственно у должника или на хранении в банках и иных кредитных организациях. К ним относятся, например, драгоценные металлы и камни, ювелирные изделия из золота, серебра, платины, драгоценных металлов, лом и отдельные части таких изделий. На эти ценности взыскание обращается также в первую очередь.

Следует несколько слов сказать об особенностях наложения взыскания на денежные средства, принадлежащие такому специфическому виду должников, как банки. К сожалению, в действующем законодательстве, регламентирующем исполнительное производство, не отражается специфика его роли в финансово-имущественных отношениях, что порождает серьезные проблемы в правовом регулировании, не всегда в этом вопросе существует полная ясность с порядком исполнительных действий. Породило споры положение о возможности принудительного списания средств с корреспондентских счетов банков, а также о возможности наложения ареста на денежные средства, учитываемые на этих счетах¹. Некоторые авторы считают, что принудительное списание с корреспондентских счетов и наложение ареста на них производиться не должно, так как на корреспондентском счете банка находятся не только собственные средства

банка, но и средства его клиентов. В связи с этим вносились предложения об установлении методики разделения средств на корреспондентских счетах банков на их собственные средства и на средства их клиентов¹.

Как замечает А. Курбатов, по своей правовой природе корреспондентские счета — «разновидность договоров банковского счета, в которых обеими сторонами являются банковские организации»². На основе принципов ведения бухгалтерского учета он пришел к выводу, что в отношении средств, учитываемых на корреспондентских счетах банка, невозможно установить, какая часть из них образовалась за счет клиентов, а какая — за счет собственных средств банка. Кроме того, надо иметь в виду, что ни в одном законодательном акте, определяющем возможность наложения ареста на денежные средства, учитываемые на счетах в банках, или приостановления операций по этим счетам, не было установлено никаких исключений в отношении корреспондентских счетов банков, а ст. 860 ГК РФ прямо указывает, что правила о банковском счете распространяются на корреспондентские счета, субсчета, другие счета банков, если иное не установлено законом, иными правовыми актами либо установленными в соответствии с ними банковскими правилами. Таким образом, к корреспондентским счетам банков могут применяться в общем порядке такие меры, как принудительное списание средств, наложение ареста на эти средства или же приостановление операций по этим счетам.

Кроме правового регулирования режима корреспондентских счетов, спорным является положение об обращении взыскания по исполнительным документам на обязательные резервы банка, создаваемые для обеспечения финансовой надежности кредитной организации и депонируемые в Банке России. В ст. 38 Федерального закона «О Центральном банке РФ (Банке России)» установлено, что на обязательные резервы, депонируемые кредитной организацией в Банке России, взыскания не обращаются. После отзыва у кредитной организации лицензии на осуществление банковских операций средства обязательных резервов,

¹ *Белых В., Скуратовский М.* Гражданский кодекс и банковское законодательство // *Хозяйство и право.* 1997. № 4. С. 61—62.

² *Курбатов А.Я.* Ответственность банков за несвоевременное исполнение расчетных документов по платежам в бюджет и внебюджетные фонды // *Хозяйство и право.* 1996. № 4. С. 137.

депонированные кредитной организацией в Банке России, перечисляются на счет ликвидационной комиссии (ликвидатора) или конкурсного управляющего и используются в порядке, установленном федеральным законом и нормативными актами Банка России.

Такое ограничение, установленное в отношении обязательных резервов банков, представляется вполне оправданным. Однако надо иметь в виду, что на практике нередко возникают ситуации, когда банк не может рассчитаться с кредиторами, а лицензию у него Банк России не отзывает. При этом нарушаются права кредиторов, поскольку Банк России не выдает денежные средства банка-должника из обязательных резервов до отзыва лицензии и ликвидации банка. В данном случае есть основания полагать, что правила об обязательных резервах не согласуются с нормами гражданского законодательства, посвященными праву собственности юридических лиц¹.

Исполнительные действия по выявлению наличных денежных средств и иных валютных ценностей судебный пристав-исполнитель совершает по месту жительства, месту работы или месту нахождения имущества должника — гражданина либо по месту нахождения должника — организации или по месту нахождения его имущества.

Прибыв на место совершения исполнительных действий (в соответствии с ч. 1 ст. 12 Федерального закона «О судебных приставах»), судебный пристав-исполнитель вправе входить в помещения и хранилища, занимаемые должниками или принадлежащие им), он предлагает должнику передать для изъятия имеющиеся у него в наличии денежные средства и иные ценности. В случае отказа судебный пристав-исполнитель вправе в целях выявления наличия денежных средств и иных ценностей произвести осмотр занимаемых должником или принадлежащих ему помещений и хранилищ, при необходимости вскрывать их, а также на основании определения соответствующего суда совершать указанные действия в отношении помещений и хранилищ, занимаемых другими лицами и принадлежащих им (ч. 2 ст. 12 Федерального закона «О судебных приставах») привлекая сотрудников милиции — в случае попыток воспрепятствовать.

Вскрытие помещений и хранилищ, занимаемых должником или другими лицами либо принадлежащих должнику или другим

лицам, осмотр, арест, изъятие и передача имущества должника осуществляются судебным приставом-исполнителем в присутствии понятых (ст. 39 Федерального закона «Об исполнительном производстве»). О совершении указанных исполнительных действий судебный пристав-исполнитель составляет соответствующий акт. После изъятия у должника денежных средств и иных валютных ценностей судебный пристав-исполнитель выдает должнику экземпляр акта об этом и квитанцию — подлинник о приходовании денежных средств. Перечень изъятого имущества заносится в журнал арестованного и изъятого имущества, который должен вестись в каждом подразделении судебных приставов.

Изъятые наличные денежные средства в рублях в тот же день зачисляются на депозитный счет подразделения службы судебных приставов, а наличные денежные средства в иностранной валюте сдаются судебным приставом-исполнителем в банк или иную кредитную организацию.

В том случае, если должник имеет денежные средства на банковских счетах, на них так же обращается взыскание. Исполнительный документ, в котором содержатся требования о взыскании денежных средств, может быть направлен непосредственно в банк или иную кредитную организацию самим должником. Обычно взыскатели поступают так, если располагают информацией о наличии у должника банковских счетов, о реквизитах этих счетов (наименование банка, номер счета и др.) и о наличии на них денежных средств. Но может это сделать и судебный пристав-исполнитель, если взыскатель предъявляет ему исполнительный лист и начинается исполнительное производство. Это происходит, когда взыскатель не считает нужным осуществлять взыскание самостоятельно или же не может этого сделать — например, не имея необходимой для взыскания точной информации о банковских счетах должника.

Информацию о банковских счетах (наименование банка, номер счета и иные необходимые банковские реквизиты) должника, на которых могут находиться его денежные средства, судебный пристав-исполнитель, может получить в налоговых органах. Налоговые органы обязаны в трехдневный срок представить судебному приставу-исполнителю необходимую информацию. Такая же информация в порядке, определяемом Министерством финансов РФ, может быть представлена взыскателю по его заявлению при наличии у него исполнительного листа с неистекшим сроком давности.

Как уже отмечалось выше, банк или иная кредитная организация, осуществляющие обслуживание счетов должника, в трехдневный срок со дня получения исполнительного документа от взыскателя или судебного пристава-исполнителя исполняют содержащиеся в исполнительном документе требования о взыскании денежных средств путем их списания и перечисления на указанный взыскателем счет (если исполнительный лист предъявлен им самостоятельно) или на специальный депонентский счет службы судебных приставов (если исполнительный лист предъявлен в ходе исполнительного производства судебным приставом-исполнителем). При отсутствии на счетах должника денежных средств, достаточных для удовлетворения в полном объеме предписаний учредительного документа, банк делает отметку о полном или частичном неисполнении указанных требований и возвращает исполнительный документ лицу, предъявившему его для исполнения (взыскателю или в службу судебных приставов исполнителей).

Изъятие наличных денежных средств и иных ценностей и (или) наложение ареста на счета и вклады осуществляется судебным приставом-исполнителем в размере суммы долга, суммы исполнительского сбора, если он не был взыскан ранее (ст. 81 Федерального закона «Об исполнительном производстве»), и суммы уже имеющихся или предполагающихся расходов по совершению исполнительных действий (ст. 82 Федерального закона «Об исполнительном производстве»). Денежные средства в российской валюте перечисляются на специальный депонентский счет службы судебных приставов, с которого потом и производятся платежи взыскателю в счет удовлетворения требований исполнительного документа.

2. При нехватке для полного исполнения предписаний исполнительного документа обнаруженных денежных средств должника в рублях (наличных и на банковских счетах) *взыскание обращается на средства должника в иностранной валюте.*

Под иностранной валютой, в соответствии со ст. 1 Федерального закона «О валютном регулировании и валютном контроле» от 10 декабря 2003 г. № 173 ФЗ, понимаются денежные знаки в виде банкнот, казначейских билетов, монеты, находящиеся в обращении и являющиеся законным средством наличного платежа на территории соответствующего иностранного государства (группы иностранных государств), изымаемые либо изъятые из обращения, но подлежащие обмену указанные де-

нежные знаки, а так же средства на банковских счетах и в банковских вкладах в денежных единицах иностранных государств и международных денежных или расчетных единицах.

Обнаруженные у должника наличные денежные средства в иностранной валюте судебный пристав-исполнитель изымает и не позднее следующего дня после дня изъятия сдает для продажи в банк или иную кредитную организацию, которые пользуются правом продажи иностранной валюты на внутреннем валютном рынке Российской Федерации.

Рублевая выручка от такой продажи так же зачисляется на депонентский счет службы судебных приставов-исполнителей. Иностранная валюта в безналичной форме, находящаяся на банковских счетах должника в банках или иных кредитных организациях, обладающих правом продажи валюты на внутреннем валютном рынке России, на основании специально издаваемого постановления судебного пристава-исполнителя должна быть продана в такой сумме, выручка от продажи которой достаточна для удовлетворения требований взыскателя в соответствии с исполнительным документом.

Если денежные средства в иностранной валюте находятся на банковских счетах должника в банках (или иных кредитно-финансовых организациях), не обладающих правом продажи валюты на внутреннем валютном рынке России, судебный пристав-исполнитель своим постановлением обязывает перевести валюту в банк (или иную кредитно-финансовую организацию), которая этим правом обладает. Уполномоченный банк осуществляет их продажу в течение семи дней с момента получения соответствующего распоряжения судебного пристава-исполнителя. Выручка в рублях от продажи принадлежавших должнику денежных средств в иностранной валюте зачисляется на депозитный счет службы судебных приставов-исполнителей для дальнейшего распределения между взыскателями.

3. При отсутствии у должника денежных средств, достаточных для полного удовлетворения требований взыскателя, выраженных в исполнительном документе, *взыскание обращается на иное принадлежащее должнику имущество: вещи, ценные бумаги, имущественные права*. Не является исключением и дебиторская задолженность должника — на нее тоже может быть наложено взыскание. Имущественные права (права требования) входят в состав имущества организации-должника (ст. 128 ГК РФ) и представляют коммерческую ценность. По общему правилу пра-

ва требования могут быть переданы другим лицам. В связи с этим на указанное имущество может так же быть обращено взыскание по исполнительным документам.

Не обращается взыскание на имущество, изъятое из гражданского оборота или ограниченное в гражданском обороте.

При этом обращение взыскания на земельный участок по обязательствам его собственника допускается только на основании решения суда (ст. 278 ГК РФ) и, следовательно, может производиться только по исполнительному листу, выданному для исполнения судебного решения; другие исполнительные документы не могут быть основанием для такого взыскания.

В соответствии со ст. 61 Федерального закона «Об исполнительном производстве» в случае реорганизации организации-должника (слияние, присоединение, разделение, выделение, преобразование) взыскание по исполнительным документам обращается на денежные средства и иное имущество той организации, на которую в соответствии с законодательством Российской Федерации возложена ответственность по обязательствам организации-должника, т.е. правопреемника. При слиянии юридических лиц все права и обязанности каждого из них переходят к вновь возникшему юридическому лицу в соответствии с передаточным актом. В случае присоединения юридического лица к другому юридическому лицу все права и обязанности первого переходят к лицу поглощаемому. При разделении юридического лица его права и обязанности соразмерно делятся между вновь создаваемыми лицами в соответствии с разделительным балансом. Когда происходит выделение из состава одного юридического лица одного или нескольких новых юридических лиц, то к каждому из них переходят права и обязанности реорганизуемого юридического лица в соответствии с разделительным балансом. В случае преобразования (изменения организационно-правовой формы) юридического лица все его права и обязанности переходят к вновь возникшему юридическому лицу в соответствии с передаточным актом.

В случае ликвидации должника — организации исполнительные документы, находящиеся у судебного пристава-исполнителя, передаются ликвидационной комиссии (ликвидатору) для исполнения. О направлении исполнительного документа ликвидационной комиссии (ликвидатору) судебный пристав-исполнитель сообщает взыскателю. Ликвидация должника юридического лица до полного выполнения исполнительного

документа не допускается. В случае полной невозможности выполнения исполнительного документа ликвидируемым должником — организацией (нехватка денежных средств, имущества) ликвидация осуществляется в форме банкротства.

В особом порядке осуществляется обращение взыскания на имущество супругов, нажитое в браке. Этот порядок определяется ст. 45 Семейного кодекса РФ. По обязательствам одного из супругов взыскание может быть обращено лишь на имущество этого супруга. При недостаточности этого имущества кредитор вправе требовать выдела доли супруга-должника, которая причиталась бы супругу-должнику при разделе общего имущества супругов, для обращения на нее взыскания. Взыскание обращается на общее имущество супругов по общим обязательствам супругов, а также по обязательствам одного из супругов, если судом установлено, что все, полученное по обязательствам одним из супругов, было использовано на нужды семьи. При недостаточности этого имущества супруги несут по указанным обязательствам солидарную ответственность имуществом каждого из них.

Если приговором суда установлено, что общее имущество супругов было приобретено или увеличено за счет средств, полученных одним из супругов преступным путем, взыскание может быть обращено соответственно на общее имущество супругов или на его часть.

4. В самую последнюю очередь — только при нехватке иного имущества — взыскание может быть обращено на такие виды имущества, как *доля должника в общем имуществе* (ст. 255 ГК РФ), *доля (часть доли) участника общества в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью* (ст. 25 Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью») или *полного товарищества* (ст. 80 ГК РФ).

При обращении взыскания на долю должника в общем имуществе взыскатель имеет право предъявить требование о выделе доли должника в общем имуществе для обращения на нее взыскания. Если выделение доли в натуре невозможно либо против этого возражают остальные участники долевой или совместной собственности, взыскатель вправе требовать продажи должником своей доли остальным участникам общей собственности по цене, соразмерной рыночной стоимости этой доли, с обращением вырученных от продажи средств в счет выполнения обязательств должника перед кредитором по исполнительному

листу. В случае отказа остальных участников общей собственности от приобретения доли должника взыскатель вправе требовать по суду обращения взыскания на долю должника в праве общей собственности путем продажи этой доли с публичных торгов.

Схожий порядок предусмотрен и для обращения взыскания на долю должника в обществе с ограниченной ответственностью или в полном товариществе. Обращение взыскания на долю (часть доли) участника общества с ограниченной ответственностью в уставном капитале этого общества по долгам участника общества допускается только на основании решения суда и производится по исполнительному листу, выданному на основании такого решения, а по другим исполнительным документам такое взыскание производиться не может. В случае обращения взыскания на долю (часть доли) участника общества в уставном капитале общества по долгам участника общества общество вправе выплатить кредиторам действительную стоимость доли (части доли) участника.

По решению общего собрания участников общества, принятому всеми участниками общества единогласно, действительная стоимость доли (части доли) участника общества, на имущество которого обращается взыскание, может быть выплачена кредиторам остальными участниками общества пропорционально их долям в уставном капитале общества, если иной порядок определения размера оплаты не предусмотрен уставом общества или решением общего собрания участников общества. Действительная стоимость доли (части доли) участника общества в уставном капитале общества определяется на основании данных бухгалтерской отчетности общества за последний отчетный период, предшествующий дате предъявления требования к обществу об обращении взыскания на долю (часть доли) участника общества по его долгам. Если в течение трех месяцев с момента предъявления требования кредиторами общество или его участники не выплатят действительную стоимость всей доли (всей части доли) участника общества, на которую обращается взыскание, обращение взыскания на долю (часть доли) участника общества осуществляется путем ее продажи с публичных торгов.

Обращение взыскания на долю должника в складочном капитале полного товарищества по требованию взыскателя может осуществляться в форме выдела части имущества товарищества, соответствующей доле должника в складочном капитале, с це-

люю обращения взыскания на это имущество в натуре, а при невозможности — в денежном эквиваленте. Подлежащая выделу часть имущества товарищества или его стоимость определяется по балансу, составленному на момент предъявления кредитором требования о выделе.

Глава VI Федерального закона «Об исполнительном производстве» закрепляет некоторые специфические особенности наложения взыскания на имущество организации. Так, особый порядок наложения взыскания на имущество юридического лица, который по новому правилу отличается от общего порядка, предполагает определенную специфику роли имущества участника хозяйственного оборота, поэтому установление такого имущества имеет целью обеспечение нормального и эффективного производства и защиту значимых с социальной точки зрения интересов производителей. Без крайней необходимости предпринимательская и иная хозяйственная деятельность юридического лица не должна прекращаться.

Статья 59 Федерального закона «Об исполнительном производстве» устанавливается очередность обращения взыскания на имущество должника — организации. *Взыскание на имущество юридического лица* осуществляется в следующем порядке:

- в первую очередь — имущества, непосредственно не участвующего в производстве (ценные бумаги, денежные средства на депозитных и иных счетах должника, валютные ценности, легковой автотранспорт, предметы дизайна офисов и иное);
- во вторую очередь — готовой продукции (товаров), а также иных материальных ценностей, непосредственно не участвующих в производстве и не предназначенных для непосредственного участия в нем;
- в третью очередь — объектов недвижимого имущества, а также сырья и материалов, станков, оборудования, других основных средств, предназначенных для непосредственного участия в производстве.

С целью обеспечения оптимальной возможности организации — должнику функционировать, закон устанавливает очередность наложения взыскания на его имущество, которое осуществляется в случае нехватки денежных средств для исполнения предписаний учредительных документов. *Арест и реализация имущества должника — организации* в соответствии со ст. 59 Фе-

дерального закона «Об исполнительном производстве» осуществляются в следующей очередности:

- в первую очередь — имущества, непосредственно не участвующего в производстве (ценные бумаги, денежные средства на депозитных и иных счетах должника, валютные ценности, легковой автотранспорт, предметы дизайна офисов и иное);
- во вторую очередь — готовой продукции (товаров), а также иных материальных ценностей, непосредственно не участвующих в производстве и не предназначенных для непосредственного участия в нем;
- в третью очередь — объектов недвижимого имущества, а также сырья и материалов, станков, оборудования, других основных средств, предназначенных для непосредственного участия в производстве.

Очередность обращения взыскания на имущество должника организации устанавливается таким образом, чтобы без крайней необходимости не лишать его возможности продолжать свою основную деятельность (производственную либо иную, для осуществления которой создана данная организация) и после погашения долга за счет наложения ареста и реализации принадлежащего имущества (в том числе и акций).

И здесь следует отметить, что глава VI Федерального закона «Об исполнительном производстве» все же во многом дублирует главу V того же Закона. Такое дублирование оправдано необходимостью установления специфики только отчасти. В целом же такое выделение несколько нарушает стройность и единую логическую структуру основного в сфере исполнительного производства закона и способно создать определенные путаницу затруднения у участников правоотношений.

Отдельными федеральными законами установлены ограничения по обращению взыскания на имущество организаций. Так, в соответствии с п. 5 ст. 21 Федерального закона «О свободе совести и о религиозных объединениях» на движимое и недвижимое имущество богослужебного назначения не может быть обращено взыскание по претензиям кредиторов. Перечень видов такого имущества должен устанавливаться Правительством РФ по предложениям религиозных организаций, однако до сих пор такой перечень не установлен. Кроме того, согласно п. 7 ст. 37 Федерального закона «О сельскохозяйственной кооперации»

взыскание по долгам кооператива при отсутствии у него денежных средств, достаточных для погашения задолженности, может быть обращено на принадлежащее ему имущество, за исключением имущества, отнесенного в установленном порядке к неделимым фондам, рабочих лошадей и скота, продуктивного и племенного скота и птицы, сельскохозяйственной техники и транспортных средств (за исключением легковых автомобилей), семенных и фуражных фондов.

5.3 Процедуры по обращению взыскания на имущество должника

Обращение взыскания на имущество должника состоит из трех последовательных стадий: ареста (описи) имущества, изъятия этого имущества и принудительной его реализации.

1. *Арест имущества должника.* Данная стадия представляет собой особое процессуальное действие, направленное на установление перечня имеющегося у должника имущества, на которое может быть обращено взыскание и на недопущение сокрытия или отчуждения должником этого имущества с целью уклонения от исполнения требований исполнительного документа и сбережение имущества от взыскания. Отношения, связанные с наложением ареста на имущество в ходе исполнительного производства регламентируются ст. 51 Федерального закона «Об исполнительном производстве».

Целью наложения ареста на имущество в ходе исполнительного производства являются:

- обеспечение сохранности имущества должника, которое подлежит последующей передаче взыскателю или дальнейшей реализации;
- исполнение судебного акта о конфискации имущества должника;
- исполнение определения суда о наложении ареста на имущество, принадлежащее ответчику и находящееся у него или у других лиц.

Арест имущества должника в ходе исполнительного производства может применяться:

1) для обеспечения сохранности имущества должника, которое подлежит последующей передаче взыскателю или для дальнейшей реализации;

2) при исполнении судебного акта о конфискации имущества должника;

3) при исполнении определения суда о наложении ареста на имущество, принадлежащее ответчику и находящееся у него или у других лиц.

Причина для применения ареста должна быть указана в постановлении судебного пристава-исполнителя, которое выступает как формальное основание для совершения этого процессуального действия.

Срок для наложения ареста на имущество должника не должен превышать одного месяца со дня вручения должнику постановления о возбуждении исполнительного производства. При необходимости, т.е. в случаях, не терпящих отлагательств, когда имеется реальная угроза сокрытия имущества, его уничтожения, утраты потребительских свойств и т.п., арест имущества должника осуществляется одновременно с вручением ему указанного постановления.

Арест имущества должника состоит из описи имущества, объявления запрета распоряжаться им, а при необходимости — ограничения права пользования имуществом. Если у судебного пристава-исполнителя есть основания полагать, что должник указанного запрета не выполнит, имущество может быть изъято у должника одновременно с арестом — все или частично. Вещи и иное имущество, подвергающиеся быстрой порче, изымаются и передаются для реализации немедленно. Так же подлежат обязательному изъятию при производстве ареста имущества денежные средства в рублях и иностранной валюте, драгоценные металлы и драгоценные камни, ювелирные и другие изделия из золота, серебра, платины и металлов платиновой группы, драгоценных камней и жемчуга, а также лом и отдельные части таких изделий, обнаруженные при описи имущества должника.

Опись имущества должника производится в количестве, необходимом для погашения присужденной взыскателю суммы, суммы исполнительского сбора и расходов по исполнению. Судебный пристав-исполнитель вправе опечатать предметы, подвергшиеся описи, в целях их сохранности. О произведенном действии делается соответствующая отметка в акте описи.

Опись имущества производится *в присутствии должника или его представителя и двух понятых*. Участие представителя должника и понятых предусмотрено ст. 33 и 39 Федерального закона

«Об исполнительном производстве». При описи имущества может присутствовать взыскатель или его представитель.

Если при производстве описи отсутствует должник или его представитель, то опись производится в присутствии кого-либо из совершеннолетних членов семьи должника, а при отсутствии этих лиц — с участием представителей соответствующих жилищных органов.

Опись имущества должника-организации производится *в присутствии представителей этой организации*. Согласно ст. 33 Федерального закона «Об исполнительном производстве», представители организации-должника должны иметь документы, подтверждающие их должностное положение и надлежаще оформленные полномочия.

Если во время производства описи имущества должника другие лица заявят на это имущество свои права, имущество все же вносится в опись, а о претензии другого лица делается в акте описи отметка. Одновременно с этим судебный пристав-исполнитель разъясняет заинтересованному лицу его право обратиться в суд с иском об освобождении имущества от ареста (исключении из описи), о чем также делается отметка в акте описи.

При составлении описи должник обладает определенными правами для защиты своих имущественных прав и интересов. При описи должник вправе заявить судебному приставу-исполнителю, на какие предметы взыскание должно быть обращено в первую очередь. Судебный пристав-исполнитель обязан удовлетворить такое заявление, если это не препятствует исполнению предписаний исполнительного документа.

Опись и арест имущества должника оформляются специальным актом. Форма такого акта определяется приказом Министерства юстиции РФ от 3 августа 1999 г. № 225.

В акте описи (ареста) имущества указываются:

- 1) время и место составления акта;
- 2) наименование суда, при котором состоит судебный пристав-исполнитель, а также фамилия, имя, отчество судебного пристава-исполнителя и лиц, присутствующих при составлении акта;
- 3) наименование суда и решение, которое приводится в исполнение, или наименование другого исполнительного документа и органа, который его выдал;

- 4) наименование взыскателя и должника;
- 5) наименование каждого внесенного в акт предмета и отличительные признаки его (вес, метраж, цвет, степень износа и т.п.);
- 6) оценка каждого включенного в акт предмета и стоимость всего имущества;
- 7) если производилось опечатывание предмета, какие предметы или помещения опечатаны и количество наложенных на них печатей;
- 8) наименование лица, которому имущество передано на хранение, и его адрес, если хранение имущества возлагается не на самого должника;
- 9) срок, по истечении которого имущество будет передано для реализации;
- 10) отметка о разъяснении должнику и другим лицам порядка и срока обжалования действий судебного пристава-исполнителя, об обязанности должника или хранителя по хранению имущества и об ответственности за его растрату, отчуждение, сокрытие или подмену;
- 11) замечания и заявления взыскателя, должника, лиц, присутствовавших при описи, и распоряжения по ним судебного пристава-исполнителя.

В акте описи также должны быть перечислены предметы с указанием их стоимости, идентификационных признаков (марка, дата выпуска и т.п.), оставленные должнику, а также перечислено другое имущество, в том числе и находящееся в общей собственности должника с другими лицами, на которое арест наложен не был.

Акт описи имущества подписывается судебным приставом-исполнителем, понятыми, хранителем имущества, а также взыскателем, должником и другими лицами, присутствующими при наложении ареста на имущество. Акт описи имущества составляется в двух экземплярах. Один экземпляр остается в производстве судебного пристава-исполнителя, а другой выдается должнику под расписку на первом экземпляре акта.

В случаях, когда описанное имущество передано на хранение не должнику, а другому лицу, акт описи составляется в трех экземплярах, из которых один вручается хранителю имущества, другой — должнику и третий остается в исполнительном производстве.

Судебный пристав-исполнитель, описав имущество, объявляет должнику о запрете распоряжаться этим имуществом. Такое распоряжение объявляется как должнику в случае оставления имущества у него, так и хранителю в случае передачи описанного имущества на хранение. Об объявленном запрете распоряжения имуществом делается соответствующая отметка в акте описи и ареста имущества. Под запретом распоряжения имуществом необходимо понимать запрет его продавать, обменивать, дарить, отчуждать каким-либо иным образом.

При необходимости судебный пристав-исполнитель вправе ограничить право пользования имуществом — например, если пользование имуществом, по мнению судебного пристава-исполнителя, может повлечь снижение его потребительских качеств и цены. Виды, объемы и сроки ограничения определяются судебным приставом-исполнителем в каждом конкретном случае с учетом свойств имущества, значимости его для собственника или владельца, хозяйственного, бытового или иного использования и других факторов. Невыполнение должником или хранителем имущества требований судебного пристава-исполнителя об ограничении права пользования имуществом, на которое наложен арест, согласно ст. 87 Федерального закона «Об исполнительном производстве», влечет ответственность в виде штрафа в размере до 100 МРОТ.

Если непосредственно после ареста имущество не изъято (а чаще всего между арестом имущества и его изъятием проходит определенное время), оно передается на хранение под роспись в акте ареста имущества должнику. Он может пользоваться этим имуществом, если по его свойствам это не ведет к уничтожению имущества или уменьшению его ценности. За осуществление хранения должник вознаграждения как хранитель не получает.

В случаях растраты, отчуждения, сокрытия или незаконной передачи переданного на хранение арестованного имущества должник несет имущественную ответственность за убытки, а кроме того, может быть привлечен к уголовной ответственности в соответствии с федеральным законом.

Особый порядок существует для *наложения ареста на ценные бумаги*.

Арест на ценные бумаги налагается судебным приставом-исполнителем в порядке, определяемом постановлением Правительства РФ «Об утверждении Порядка наложения ареста на

ценные бумаги» от 12 августа 1998 г. № 934. При наложении ареста на ценные бумаги (за исключением ценных бумаг на предъявителя) судебный пристав-исполнитель обязан в первую очередь убедиться в праве собственности должника на них.

Арест на документарные ценные бумаги налагается по месту их нахождения. Арест на бездокументарные ценные бумаги налагается по месту учета прав владельца этих бумаг.

Арест, наложенный на ценные бумаги, распространяется также на ценные бумаги, полученные в результате их конвертации или обмена.

О наложении ареста на ценные бумаги судебным приставом-исполнителем составляется *акт ареста ценных бумаг*. Этот акт в силу специфики объекта изъятия составляется в специальной форме. В нем указываются общее количество арестованных ценных бумаг, их вид и номинальная стоимость, государственный регистрационный номер, сведения об эмитенте, месте учета прав владельца ценных бумаг, а также о документе, удостоверяющем право собственности должника на арестованные ценные бумаги.

После наложения ареста на ценные бумаги судебный пристав-исполнитель обязан принять решение о передаче их на хранение владельцу ценных бумаг или об изъятии ценных бумаг с передачей их на хранение в специализированной организации, имеющей соответствующую лицензию.

Арестованные документарные ценные бумаги передаются на хранение под роспись должника или должностного лица указанной организации в акте ареста ценных бумаг с вручением им копии этого акта. Судебный пристав-исполнитель может также принять решение об ограничении владельца ценных бумаг в праве пользования ими, о чем выносит соответствующее постановление. Копия акта ареста ценных бумаг и копия постановления судебного пристава-исполнителя об ограничении владельца ценных бумаг в праве пользования ими, заверенные печатью старшего судебного пристава подразделения судебных приставов, направляются эмитенту, держателю реестра ценных бумаг и депозитарию.

Получив указанные документы, эмитент, держатель реестра и депозитарий не могут совершать операции, связанные с осуществлением должником прав на арестованные ценные бумаги, и предпринимать какие-либо действия в отношении ценных бумаг, кроме подтвержденных соответствующим распоряжением судебного пристава-исполнителя.

• Арест ценных бумаг не препятствует совершению эмитентом действий по их погашению, выплате по ним доходов, их конвертации или обмену на иные ценные бумаги, если такие действия предусмотрены условиями выпуска арестованных ценных бумаг и не противоречат исполнительному документу или акту, во исполнение которых этот исполнительный документ принят.

При аресте бездокументарных ценных бумаг их изъятие не производится. Хранение бездокументарных ценных бумаг осуществляет депозитарий. Судебный пристав-исполнитель в том случае, когда у него имеются основания полагать, что хранение бездокументарных ценных бумаг депозитарием способно затруднить исполнительное производство или сделать его невозможным, обязан отдать распоряжение должнику о передаче на хранение арестованных бездокументарных ценных бумаг другому депозитарию.

Пользование арестованными ценными бумагами при их хранении допускается только в интересах своевременного, полного и правильного выполнения исполнительного документа.

По ценным бумагам с установленным сроком платежа или сроком погашения должник или специализированная организация, которым переданы на хранение ценные бумаги, обязаны в случае наступления платежа или погашения принимать меры к истребованию денежных средств с дальнейшим их зачислением на депозитный счет соответствующего подразделения судебных приставов.

В целях обеспечения сохранности арестованных ценных бумаг, переданных на хранение, возмещения убытков в случае их утраты или недостачи могут быть заключены договоры хранения и имущественного страхования в порядке, установленном российским законодательством. Перечень страховых организаций, с которыми могут быть заключены договоры имущественного страхования, определяется Министерством юстиции РФ.

Все доходы по арестованным ценным бумагам подлежат зачислению эмитентом на депозитный счет соответствующего подразделения службы судебных приставов с последующим направлением их на погашение задолженности должника.

В случае выплаты доходов по арестованным ценным бумагам или погашения арестованных ценных бумаг в форме передачи их владельцу имущества и (или) имущественных прав судебный пристав-исполнитель осуществляет взыскание в отношении такого имущества и (или) имущественных прав в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Судебный пристав-исполнитель вправе наложить арест только на имущество (в том числе на акции), принадлежащее самому должнику, поэтому *не может быть обращено взыскание*:

1) на пакеты акций, находящихся в государственной или муниципальной собственности и переданных государством (или муниципальным органом) в управление Министерства государственного имущества РФ, территориальному органу по управлению государственным имуществом, фонду имущества либо по договору управляющей организации (управляющего), — по долгам соответствующего акционерного общества или органа (организации, лица), которому они переданы в управление;

2) на акции, принадлежащие юридическому или физическому лицу, переданные им по договору в доверительное управление, — по долгам управляющей организации (управляющего); по обязательствам (долгам) собственника таких акций на них может быть обращено взыскание в установленном законом порядке¹.

В случае наложения ареста на имущество организации-должника возникает необходимость известить об этом потенциальных кредиторов. Особенно важным становится такое извещение в том случае, если в отношении такой организации возбуждается процедура банкротства, поскольку в данном случае это может затронуть интересы других кредиторов — участников процедуры банкротства.

Статья 60 Федерального закона «Об исполнительном производстве» предусматривает необходимость принятия в таких случаях мер по обеспечению исполнения исполнительного документа. В случае ареста судебным приставом-исполнителем такого принадлежащего должнику — организации имущества, как объекты недвижимого имущества, сырье и материалы, станки, оборудование, другие основные средства, предназначенные для непосредственного участия в производственной деятельности должника, он в трехдневный срок после осуществления ареста направляет в Федеральную налоговую службу уведомление о произведенном аресте имущества должника-организации с приложением сведений о составе и стоимости имущества, на которое наложен арест, а также о сумме требований взыскателя.

¹ См.: *Постановление* Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ «О некоторых вопросах, связанных с обращением взыскания на акции» от 3 марта 1999 г. № 4.

Копия указанного уведомления направляется в налоговый орган, контролирующий осуществление должником — организацией платежей в бюджеты всех уровней и государственные внебюджетные фонды. По предложению Федеральной налоговой службы судебный пристав-исполнитель публикует в печати сообщение об обращении взыскания на имущество должника-организации. Такие публикации осуществляются за счет средств, выделяемых на финансирование службы судебных приставов.

Получив уведомление Федеральной налоговой службы об осуществлении им действий по возбуждению в арбитражном суде производства по делу о несостоятельности (банкротстве) должника — организации, судебный пристав-исполнитель обращается в установленном законом порядке с заявлением об отсрочке исполнения исполнительного документа до возбуждения арбитражным судом производства по делу о несостоятельности (банкротстве) должника.

В случае возбуждения арбитражным судом производства по делу о несостоятельности (банкротстве) должника — организации исполнительное производство и реализация его имущества, на которое обращено взыскание, приостанавливаются до рассмотрения арбитражным судом этого дела по существу и вынесения решения.

Особым образом регулируется ***арест прав (требований), принадлежащих должнику*** как кредитору по неисполненным денежным обязательствам третьих лиц по оплате фактически поставленных товаров, выполненных работ или оказанных услуг (дебиторской задолженности).

Порядок осуществления исполнительных действий в отношении дебиторской задолженности определен, помимо общих положений Федерального закона «Об исполнительном производстве», комплексом подзаконных нормативных правовых актов: постановлением Правительства РФ «О дополнительных мерах по совершенствованию процедур обращения взыскания на имущество организаций» от 27 мая 1998 г. № 516; Временной инструкцией о порядке ареста и реализации прав (требований), принадлежащих должнику как кредитору по неисполненным денежным обязательствам третьих лиц по оплате фактически поставленных товаров, выполненных работ или оказанных услуг (дебиторской задолженности) при обращении взыскания на имущество организаций-должников, утвержденной приказом

Министерства юстиции РФ от 3 июля 1998 г. № 76; постановлением Правительства РФ «О реализации конфискованного и арестованного имущества» от 23 апреля 1999 г. № 459; постановлением Правительства РФ «О дополнительных мерах по совершенствованию процедур обращения взыскания на имущество организаций» от 27 мая 1998 г. № 516; Указом Президента РФ «О дополнительных мерах по совершенствованию процедур обращения взыскания на имущество организаций» от 29 мая 1998 г. № 604, а также некоторыми иными актами.

Арест дебиторской задолженности состоит из описи и запрета распоряжения указанной дебиторской задолженности. Совершению действий по обращению взыскания на дебиторскую задолженность должны предшествовать действия по ее выявлению, проверке реальности и предварительной оценке возможности ее реализации (ликвидности).

Установление характера и размера дебиторской задолженности производится прежде всего на основе анализа текущего баланса должника и являющегося приложением к балансу перечня дебиторов должника с указанием их местонахождения и размера дебиторской задолженности. Ведение данного перечня является обязательным.

По требованию лиц, осуществляющих взыскание, должник и дебитор должника обязаны предоставить все необходимые документы, удостоверяющие возникновение конкретных прав и обязанностей по дебиторской задолженности и подтверждающие ее размер по соответствующему обязательству (размер дебиторской задолженности), включая акты сверки задолженности по суммам основного долга и начисленных штрафных санкций. Документы передаются на хранение под роспись в акте ареста.

В случае отсутствия или недостаточности документов, подтверждающих дебиторскую задолженность, лицо, осуществляющее взыскание, направляет соответствующие запросы дебиторам должника, обязывающие их предоставить копии указанных документов, заверенные в установленном порядке.

Отсутствие отражения дебиторской задолженности должника в документах бухгалтерского учета при наличии документов, подтверждающих дебиторскую задолженность, не является препятствием для наложения ареста.

Арест дебиторской задолженности состоит в описи документов, подтверждающих наличие дебиторской задолженности, а в случае необходимости производятся их изъятие, передача на

хранение и объявление запрета на совершение должником любых действий, приводящих к изменению либо прекращению правоотношений, в силу которых образовалась дебиторская задолженность должника, а равно на передачу соответствующих требований третьим лицам.

С момента наложения ареста на дебиторскую задолженность лица, осуществляющие взыскание, обязывают должника, а в необходимых случаях и дебитора должника обеспечить сохранность документов, ее подтверждающих, включая соответствующие договоры, акты, накладные, свидетельствующие об отгрузке товаров, выполнении работ, оказании услуг, платежные документы, а также другие документы по усмотрению лиц, осуществляющих взыскание.

В случае непредставления, утраты или повреждения документов, подтверждающих дебиторскую задолженность должника, на которую наложен арест, или иных действий, следствием которых явилась невозможность реализации такой дебиторской задолженности, виновное должностное лицо должника (дебитора должника) несет ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации. Одновременно с наложением на виновное лицо штрафных санкций такое лицо обязывается незамедлительно произвести действия по восстановлению утраченных или поврежденных документов, подтверждающих дебиторскую задолженность, и по предоставлению таких документов, если такое восстановление возможно.

В случае невыполнения виновным лицом действий по восстановлению утраченных или поврежденных документов такое лицо несет ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

При наличии в действиях должностного лица, умышленно не выполняющего законные требования лиц, осуществляющих взыскание, или препятствующего их выполнению либо иным образом нарушающего законодательство Российской Федерации об исполнительном производстве, признаков состава преступления лица, осуществляющие взыскание, вносят в соответствующие органы представление о привлечении виновного лица к уголовной ответственности (п. 3 ст. 87 Федерального закона «Об исполнительном производстве»).

В случае наличия оснований полагать, что должник (дебитор должника) не обеспечит сохранность документов, подтверждающих дебиторскую задолженность, лица, осуществляющие

взыскание, имеют право вынести постановление об изъятии таких документов.

Об изъятии документов, подтверждающих арестованную дебиторскую задолженность должника, составляется *акт*, куда вносится перечень изъятых документов. Изъятые документы хранятся в соответствующем подразделении судебных приставов-исполнителей или налоговой полиции Российской Федерации.

О наложении ареста на дебиторскую задолженность должника лицами, осуществляющими взыскание, составляется *акт*, в котором указываются общие сведения, а также: сведения о содержании правоотношений, из которых возникла соответствующая дебиторская задолженность; точное наименование договора; номер и дата заключения договора; перечень и краткое содержание документов, подтверждающих дебиторскую задолженность; другие обстоятельства, имеющие значение для оценки и реализации дебиторской задолженности должника в том случае, если в момент ареста такие обстоятельства возможно установить (финансовое состояние дебитора; наличие обеспечения по соответствующему обязательству и другие); перечень арестованных документов, подтверждающих задолженность; результат оценки задолженности (если она была произведена до составления акта); факт доведения до сведения должника запрета на совершения любых действий, направленных на изменение либо прекращение правоотношений, повлекших возникновение дебиторской задолженности и передачу прав требования третьим лицам.

На дебитора возлагается обязанность по исполнению обязательства перед должником исключительно в форме перечисления денежных средств на депозитный счет подразделения судебных приставов-исполнителей. С этой целью после наложения ареста на дебиторскую задолженность судебный пристав-исполнитель обязан уведомить должника об этом, сообщив данные о счете подразделения. К уведомлению об аресте дебиторской задолженности, направляемому дебитору, прикладываются копии постановления о наложении ареста и акта об аресте. Копии указанных документов заверяются печатью подразделения судебных приставов Российской Федерации соответственно.

С момента получения дебитором должника от лица, осуществляющего взыскание, уведомления о наложении ареста на дебиторскую задолженность и до момента реализации прав требования по этой задолженности (получения дебитором уведомле-

ния о переходе прав требования к новому кредитору) исполнение соответствующего обязательства может осуществляться *исключительно путем перечисления денежных средств на указываемый в уведомлении депозитный (или иной специальный) счет службы судебных приставов.*

Выплаты, произведенные дебитором должника на указанные выше счета, засчитываются в уменьшение задолженности должника по исполнительному документу, на основании которого производится взыскание.

При перечислении денежных средств на депозитные или иные специальные счета лиц, осуществляющих взыскание, дебиторы обязаны незамедлительно информировать об этом лиц, осуществляющих взыскание, должника и организацию, осуществляющую реализацию дебиторской задолженности. Объем реализуемой дебиторской задолженности (прав требования) в этом случае уменьшается на суммы уплаченных дебитором средств.

Оценка дебиторской задолженности должника, подвергающейся аресту, производится исходя из рыночной стоимости дебиторской задолженности на момент ареста (спроса на аналогичную дебиторскую задолженность).

Проведение оценки задолженности должно осуществляться *специалистом (оценочной комиссией).* Назначение специалиста для целей оценки должно оформляться постановлением судебного пристава. В том случае, если обязательства дебитора должника по выплате соответствующей задолженности подтверждены вступившим в силу судебным решением, оценка такой дебиторской задолженности должна основываться на указанном решении суда.

Если оценка дебиторской задолженности должника производится после наложения ареста на такую дебиторскую задолженность, о результатах оценки составляется акт.

Когда не представляется возможным определить рыночную стоимость дебиторской задолженности, подвергаемой аресту, лица, осуществляющие взыскание, производят оценку такой дебиторской задолженности с учетом ее балансовой стоимости.

2. *Изъятие арестованного имущества.* Эта стадия представляет собой особое процессуальное действие, выражающееся в принудительной ликвидации возможности должника владеть и пользоваться этим имуществом и в установлении владения над

этим имуществом судебного пристава-исполнителя. Изъятие имущества может производиться и непосредственно после ареста, и спустя некоторое время. Второй вариант распространен гораздо больше, ибо после ареста судебный пристав-исполнитель должен установить возможность и необходимость такого изъятия, определить, какое имущество из состава арестованного необходимо изымать, а какое можно оставить у должника (и на какое время) и т.д., а это требует времени. Однако промежуток времени между арестом и фактическим изъятием имущества не может быть более пяти дней после наложения ареста. Не исключена возможность осуществления изъятия у должника арестованного имущества непосредственно перед его реализацией.

Действующее законодательство об исполнительном производстве, к сожалению, прямо не регламентирует оформление изъятия арестованного имущества. По аналогии с процедурой наложения на имущество ареста можно сделать вывод, что так же должен составляться и акт об изъятии арестованного имущества. Данный акт должен составляться в присутствии понятых и быть подписан ими.

В соответствии с п. 5 постановления Правительства РФ «Об утверждении Положения о порядке и условиях хранения арестованного и изъятых имущества» от 7 июля 1998 г. № 723 для учета арестованного и изъятых имущества в каждом подразделении судебных приставов-исполнителей ведется *журнал арестованного и изъятых имущества*. Форма указанного журнала и порядок его ведения устанавливаются Министерством юстиции РФ. Изъятые имущество хранится или в специальных хранилищах службы судебных приставов, или (что происходит чаще) передается на хранение ответственному лицу.

Изъятые имущество должно быть зарегистрировано в журнале учета арестованного и изъятых имущества и вместе с копией акта об аресте имущества, заверенной печатью старшего судебного пристава-исполнителя, в день изъятия сдается в специализированную организацию либо учреждение банка. Специализированная организация или учреждение банка должны иметь соответствующую лицензию и отвечать условиям хранения указанного имущества, рекомендованным специалистами (п. 8 Постановления).

Драгоценные металлы в любом виде, а также драгоценные камни передаются в день изъятия в государственное учреждение

по формированию Государственного фонда драгоценных металлов и драгоценных камней РФ, хранению, отпуску и использованию драгоценных металлов и драгоценных камней при Министерстве РФ, а при отсутствии подразделений этого учреждения в данном регионе — в банк или специализированное хранилище, имеющее соответствующую лицензию.

Очень важной составной частью изъятия имущества должника в рамках исполнительного производства, является его *оценка*. Она позволяет определить, достаточно ли имущества, на которое налагается взыскание, для выполнения предписаний исполнительного документа и для удовлетворения законных требований взыскателя. Оценка должника производится судебным приставом-исполнителем на основе рыночной стоимости этого имущества, действующим на момент исполнения исполнительного документа. Если цены на имущество, подвергаемое взысканию, устанавливаются нормативно, то оценка производится на основе нормативных установлений. Если оценка отдельных предметов представляется затруднительной (что в условиях рыночной экономики и свободы цен естественно) или одна из сторон возражает против произведенной судебным приставом-исполнителем оценки (а у них есть такое право), то для определения стоимости имущества назначается специалист-оценщик (специализированная экспертная организация-оценщик).

У сторон исполнительного производства есть право возражать и против результатов оценки, проведенной специалистом-оценщиком и требовать проведения новой оценки. При этом на сторону, оспаривающую оценку имущества, произведенную судебным приставом-исполнителем или назначенным им специалистом-оценщиком, возлагается обязанность нести расходы по проведению новой оценки.

Основанием для проведения оценки имущества является решение судебного пристава-исполнителя (или налогового органа — в тех редких случаях, когда он проводит исполнительное производство), оформленное в установленном действующем законодательством порядке (п. 5 приказа Министерства юстиции РФ «Об утверждении Порядка передачи и реализации конфискованного и арестованного имущества» от 24 августа 1999 г. № 248).

Деятельность по оценке и реализации имущества на внутреннем и внешнем рынках осуществляется отобранными на конкурсной основе специализированными организациями неза-

висимо от их организационно-правовой формы на основании договоров, заключаемых Российским фондом федерального имущества с этими организациями.

Определение стоимости, исторической и художественной ценности изделий из драгоценных металлов, драгоценных камней, ювелирных изделий (лома этих изделий), монет из драгоценных металлов, а также иного имущества, имеющего историческую или художественную ценность, осуществляется специалистами либо специализированной организацией (п. 8 постановления Правительства РФ «Об утверждении положения о порядке и условиях хранения арестованного и изъятого имущества» от 7 июля 1998 г. № 723).

В соответствии с п. 1 и 2 приказа Министерства юстиции РФ «Об обязательном назначении специалиста при осуществлении оценки ценных бумаг, на которые обращается взыскание» от 27 октября 1998 г. № 153 для определения стоимости арестованных ценных бумаг судебный пристав-исполнитель в обязательном порядке назначает специалиста, который составляет соответствующее заключение в письменном виде. До момента передачи ценных бумаг на реализацию информация о произведенной оценке таких ценных бумаг должна быть доведена до сведения должника и взыскателя.

При обращении взыскания на акции, сделки с которыми регулярно осуществляются на фондовом рынке, при определении их рыночной стоимости принимается во внимание цена спроса и предложения на них (котировка акций).

Если сделки с акциями соответствующего акционерного общества непосредственно перед оценкой не заключались, то в соответствии с п. 4 приказа Министерства юстиции РФ «О мерах по совершенствованию процедур обращения взыскания на имущество организаций» от 3 июля 1998 № 76 предусматривается участие специалиста или оценочной комиссии при осуществлении оценки дебиторской задолженности должника.

Помимо указанных видов имущества участие специалиста необходимо при оценке недвижимого имущества, сырья, материалов, оборудования, акцизных товаров и другого имущества, для определения стоимости которого необходимы специальные познания.

Обязательной оценке подлежит имущество, предназначенное для реализации в ходе исполнительного производства с целью удовлетворения интересов взыскателя, охраняемых исполни-

тельным документом. В случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации, для оценки имущества привлекается специалист (специализированная организация).

3. *Реализация имущества, на которое обращено взыскание в ходе исполнительного производства.* Это завершающая стадия обращения взыскания на имущество, в ходе которой осуществляется продажа арестованного и изъятого имущества. В результате возникает возможность удовлетворить закрепленные в исполнительном документе права взыскателя на получение денежных средств от должника.

Реализация арестованного имущества осуществляется путем продажи этого имущества с торгов. Статья 54 Федерального закона «Об исполнительном производстве» устанавливает двухмесячный срок для осуществления такой продажи.

Реализация имущества должника в ходе исполнительного производства осуществляется *только специализированной организацией*, судебный пристав-исполнитель осуществлять такую реализацию права не имеет. В качестве специализированной организации, имеющей право осуществлять реализацию арестованного и изъятого имущества, в настоящий момент выступает *Российский Фонд федерального имущества и его территориальные подразделения*. Деятельность по оценке и реализации имущества на внутреннем и внешнем рынке осуществляется отобранными этим органом на конкурсной основе специализированными организациями, а так же не исключается и привлечение к этой процедуре и физических лиц. Таким посредникам в реализации Российским фондом федерального имущества (его региональным подразделением) уплачивается вознаграждение в размере 5% стоимости реализованного имущества

Коммерческие организации к реализации арестованного имущества можно привлекать *только по итогам открытого конкурса (тендера)*, проводимого в порядке, установленном законодательством РФ, при наличии у них позитивного опыта работы, устойчивой положительной репутации, документов на право заниматься данным видом деятельности, соответствующих высококвалифицированных кадров (в том числе специалистов-оценщиков) и финансовых средств, позволяющих обеспечить выполнение взятых на себя обязательств.

Основанием для реализации имущества является договор между Российским Фондом федерального имущества (его территориальными подразделениями) и специализированной органи-

зацией. Этим же договором утверждаются порядок и конкретные условия передачи исполнительным органом имущества в специализированные организации для его оценки или реализации.

Российский Фонд федерального имущества (его территориальные подразделения) в течение двух месяцев, направляют в специализированные организации поручение (заявку) на реализацию имущества и передают им имущество с указанием результатов его первоначальной оценки.

Имущество, переданное исполнительным органом на реализацию, принимается специализированными организациями на хранение. Специализированная организация несет ответственность за сохранность этого имущества.

Передача имущества для реализации оформляется *актом приема-передачи*, включающим характеристики имущества с приложением необходимых документов. Если для реализации передаются несколько предметов, их наименования и цены могут указываться в перечне товаров, который является обязательным приложением к вышеуказанному документу.

Реализация имущества специализированной организацией осуществляется путем проведения торгов в форме аукциона, конкурса или на комиссионных и иных договорных началах, предусмотренных законодательством РФ. Конкретную форму реализации имущества определяет специализированная организация по согласованию с исполнительным органом. Способ реализации имущества зависит от его вида.

Реализация движимого имущества, изъятого у должника, осуществляется специализированной организацией на комиссионных или иных договорных началах, предусмотренных действующим российским законодательством, в соответствии с главой 51 ГК РФ. Специализированная организация, которой поручается реализация изъятого у должника имущества, выступает как комиссионер, а Российский Фонд федерального имущества (его территориальные подразделения) — как принципал. Реализация движимого имущества в ходе исполнительного производства на конкурсных началах наиболее распространена.

Прием товаров на комиссию оформляется путем составления *специального документа* (договора комиссии, квитанции, накладной и т. д.) Такой документ должен содержать следующие сведения: порядковый номер документа и дата его составления;

наименование и реквизиты сторон (адрес места нахождения или места жительства комиссионера — лица, которому поручается реализация, его банковские реквизиты, телефон, паспортные данные или данные другого документа, удостоверяющего личность комиссионера — физического лица); наименование товара и его идентификационные данные; состояние товара (наличие изношенности, степень его изношенности, недостатки, если товар был в употреблении); цена товара; размер и порядок уплаты комиссионного вознаграждения; условия принятия товара на комиссию; порядок проведения и размер уценки товара; сроки реализации товара до и после его уценки; условия и порядок возврата не проданного товара; условия и порядок расчетов между Российским Фондом федерального имущества (его территориальным подразделением) и комиссионером — специализированной реализующей организацией; размер оплаты комиссионных расходов специализированной реализующей организацией по хранению товара, принятого на комиссию, если по соглашению сторон эти расходы подлежат возмещению. Такой документ составляется в двух экземплярах, один из них хранится у Российского Фонда федерального имущества (или его территориального подразделения), другой — у комиссионера — специализированной реализующей организации.

Прием на комиссию и реализация изъятых у должника предметов антиквариата производится с соблюдением требований действующего российского законодательства, регулирующего порядок продажи таких предметов. Это же касается и реализации изделий из драгоценных металлов и драгоценных камней — для их реализации также существует особый легальный порядок. Прием на комиссию и продажа гражданского оружия осуществляется в соответствии с требованиями Федерального закона «Об оружии» и других нормативных правовых актов, регулирующих оборот на территории России гражданского оружия и боеприпасов к нему.

Не допускается прием на комиссию (а следовательно, на эти вещи нет смысла обращать взыскание, даже если это возможно, если они не входят в указанный выше перечень имущества, на которое не может быть обращено взыскание): товаров, изъятых из гражданского оборота; товаров, не подлежащих возврату и обмену; товаров для профилактики и лечения заболеваний в до-

машинных условиях; предметов личной гигиены; парфюмерно-косметических товаров; бывших в употреблении швейных, трикотажных бельевых, чулочно-носочных изделий; изделий и материалов, контактирующих с пищевыми продуктами; изделий из полимерных материалов (в том числе, разового использования); товаров бытовой химии; лекарственных средств.

Принципал вправе в любое время отказаться от исполнения договора комиссии, отменив данное комиссионеру поручение. Комиссионер в этом случае вправе требовать возмещения убытков, вызванных отменой поручения. Принципал обязан в срок, установленный договором комиссии, распорядиться своим имуществом, переданным комиссионеру для реализации, а если договором такой срок не установлен, то немедленно. Если принципал не выполнит эту обязанность, комиссионер вправе сдать товар на хранение за счет принципала либо продать его на возможно выгодных для принципала условиях.

Реализация недвижимого имущества осуществляется путем проведения специальных торгов (конкурса или аукциона) специализированными организациями, имеющими право осуществлять операции с недвижимостью.

Процесс подготовки торгов регламентируется ст. 62 Федерального закона «Об исполнительном производстве».

Основанием для проведения специализированными организациями торгов недвижимым имуществом в ходе исполнительного производства является *заявка судебного пристава-исполнителя* с указанием минимальной начальной цены имущества, выставляемого на торги. К такой заявке прилагаются:

- 1) копия исполнительного документа;
- 2) копия акта ареста имущества, составленного судебным приставом-исполнителем;
- 3) документы, характеризующие объект недвижимости (документы, определяющие его правовые и технические характеристики — выписка из паспорта БТИ с экспликацией и поэтажным планом);
- 4) копии документов, подтверждающих право пользования земельным участком или право собственности на него, в случае продажи отдельно стоящего здания;
- 5) план земельного участка и (или) план объекта недвижимости с указанием кадастрового номера (ст. 17 Федерального закона «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним»).

План земельного участка должен быть удостоверен органом, ответственным за проведение кадастровых работ, а планы другого недвижимого имущества — соответствующим органом учета объектов недвижимого имущества.

При продаже права долгосрочной аренды судебный пристав-исполнитель в дополнение к этим документам прилагает копии:

- 1) договора аренды;
- 2) свидетельства о регистрации договора аренды;
- 3) документа, подтверждающего согласие арендодателя на обращение взыскания на право долгосрочной аренды, либо документа, из которого следует возможность передачи права долгосрочной аренды без согласия арендодателя, если право аренды было получено арендатором в результате торгов.

Определенные особенности существуют для *реализации объектов незавершенного строительства*. Когда взыскание обращено на объект незавершенного строительства, то при подготовке к торгам право собственности на указанный объект должно быть зарегистрировано самим должником или судебным приставом-исполнителем (по закрепленным в действующем законодательстве правилам государственной регистрации прав на недвижимое имущество государственная регистрация прав на объект незавершенного строительства допускается только непосредственно перед его отчуждением). При продаже с торгов права на объект незавершенного строительства судебный пристав-исполнитель в дополнение к указанным выше документам прилагает:

- 1) копию решения об отводе земельного участка;
- 2) копию разрешения органа государственной власти и (или) органа местного самоуправления на строительство.

Торги должны быть проведены в двухмесячный срок со дня получения специализированной организацией соответствующей заявки судебного пристава-исполнителя.

Правила проведения реализации арестованного и изъятых имущества в форме торгов осуществляются в общем порядке, предусмотренном действующим гражданским законодательством (ст. 447 и 448 ГК РФ).

Аукцион является более простой формой торгов, применяется он в ходе исполнительного производства чаще. Для аукциона единственным условием, по предложению которого соревнуются стороны, является цена. Выигравшим торги на аукционе признается лицо, предложившее наиболее высокую цену. В случае

проведения конкурса, состязание между сторонами проводится по заранее оговоренному перечню условий, кроме того, необходимо составление конкурсной комиссии для определения наиболее оптимального комплекса условий по совокупности из всех предложений. Выигравшим конкурс признается лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило лучшие условия. Форма торгов определяется Российским Фондом федерального имущества или специализированной реализующей организацией.

Необходимым условием для законности торгов является участие в них более чем одного участника, наличие альтернативы в предложенных условиях.

ГК РФ устанавливает порядок проведения торгов очень общими, практически не регламентируя никаких процедур. К сожалению, действующее российское законодательство не содержит закона, особо посвященного подробной регламентации проведения торгов аукциона и конкурса. Нуждается в более подробной регламентации и порядок проведения торгов в ходе исполнительного производства, и это еще один серьезный пробел в действующем отечественном законодательстве об исполнительном производстве. Поэтому участникам исполнительного производства приходится использовать аналогию закона и делать заключения о порядке проведения торгов в ходе исполнительного производства исходя из положений других нормативных правовых актов, регламентирующих схожие отношения.

Порядок проведения публичных торгов по решению суда при продаже предмета ипотеки установлен Федеральным законом «Об ипотеке (залоге недвижимости)» от 16 июля 1998 г. № 102-ФЗ, и его положения могут быть использованы и при регламентации процедуры проведения торгов и в ходе исполнительного производства. Тем не менее использование аналогии закона всегда опасно — нельзя застраховаться от возникновения противоречий. Поэтому этот пробел в действующем законодательстве так же нуждается в восполнении.

В соответствии с требованиями ст. 57 указанного Закона публичные торги по продаже недвижимого имущества проводятся *по месту нахождения этого имущества*.

Организатор публичных торгов обязан поместить извещение о предстоящих публичных торгах не позднее чем за месяц до их проведения в периодическом издании, являющемся официальным информационным органом органа исполнительной власти

соответствующего субъекта Российской Федерации, с указанием даты, времени и места проведения публичных торгов, характера продаваемого имущества и его начальной продажной цены.

Лица, желающие принять участие в публичных торгах, вносят задаток в размере, сроки и порядке, которые должны быть указаны в извещении о публичных торгах. Размер задатка не может превышать 5% начальной продажной цены заложенного имущества. Лицам, которые участвовали в публичных торгах, но не выиграли их, задаток возвращается немедленно по окончании публичных торгов. Задаток также подлежит возврату, если публичные торги не состоялись.

Торги проводятся *открыто*. Присутствие на публичных торгах по продаже заложенного имущества не участвующих в них лиц может быть ограничено только органами местного самоуправления в интересах поддержания общественного порядка. На публичных торгах во всяком случае имеют право присутствовать лица, имеющие права пользования продаваемым имуществом или вещные права на это имущество.

Выигравшим публичные торги признается лицо, предложившее на публичных торгах наиболее высокую цену за продаваемое имущество (при проведении торгов в форме аукциона), или лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило наиболее оптимальные условия (в случае проведения торгов в форме конкурса). Лицо, выигравшее торги, и организатор публичных торгов подписывают в день их проведения протокол о результатах публичных торгов. Уклонение кого-либо из них от подписания протокола влечет последствия, предусмотренные п. 5 ст. 448 ГК РФ: лицо, выигравшее торги, при уклонении от подписания протокола утрачивает внесенный им задаток. Организатор торгов, уклонившийся от подписания протокола, обязан возвратить задаток в двойном размере, а также возместить лицу, выигравшему торги, убытки, причиненные участием в торгах, в части, превышающей сумму задатка.

Лицо, выигравшее публичные торги, должно в течение пяти дней после их окончания внести сумму, за которую им куплено заложенное имущество (покупную цену), за вычетом ранее внесенного задатка на счет, указанный организатором публичных торгов. При невнесении этой суммы задаток не возвращается.

В течение пяти дней с момента внесения покупной цены лицом, выигравшим публичные торги, организатор публичных торгов заключает с ним договор купли-продажи. Этот договор и протокол о результатах публичных торгов являются основанием для внесения необходимых записей в Единый государственный реестр прав на недвижимое имущество.

Организатор публичных торгов объявляет их *несостоявшимися* в случаях, когда:

- 1) на публичные торги явилось менее двух покупателей;
- 2) на публичных торгах никем не сделана надбавка против начальной продажной цены заложенного имущества;
- 3) лицо, выигравшее публичные торги, не внесло покупную цену в установленный срок.

Публичные торги должны быть объявлены несостоявшимися не позднее чем на следующий день после того, как имело место какое-либо из указанных обстоятельств.

Если публичные торги объявлены несостоявшимися, не позднее чем через месяц после первых публичных торгов проводятся *повторные публичные торги*. Начальная продажная цена заложенного имущества на повторных публичных торгах может быть снижена.

Публичные торги, проведенные в порядке, установленном для исполнения судебных актов и актов других органов, указанных в ст. 1 Закона об исполнительном производстве, могут быть признаны недействительными по иску заинтересованного лица в случае нарушения правил проведения торгов, установленных законом.

Споры о признании таких торгов недействительными рассматриваются по правилам, установленным для признания недействительными оспоримых сделок

Реализация дебиторской задолженности может осуществляться как путем ее продажи с публичных торгов, так и на комиссионных началах. Однако в этой процедуре существует определенная специфика, обусловленная, как и в случае с арестом, особенностями предмета взыскания

Реализация дебиторской задолженности *на комиссионных началах* может осуществляться той же специализированной организацией, которая организовала торги.

Дебиторская задолженность, переданная для реализации на комиссионных началах, должна быть выставлена на продажу в

течение пяти дней со дня передачи соответствующих документов. Она выставляется на продажу на комиссионной основе по цене, равной сумме оценки, произведенной лицом, осуществляющим взыскание, при аресте такой дебиторской задолженности. Если в течение пяти дней с момента выставления дебиторской задолженности на продажу она не была реализована, продавец имеет право поставить перед лицом, осуществляющим взыскание, вопрос о *переоценке* такой дебиторской задолженности.

Новая оценка должна быть произведена в течение десяти дней с момента принятия решения о ее проведении. Переоценка дебиторской задолженности в связи с невозможностью ее реализации может производиться до двух раз.

Лицо, желающее приобрести дебиторскую задолженность на комиссионных началах, представляет продавцу:

- 1) заявку о приобретении дебиторской задолженности по установленной форме;
- 2) копию платежного документа, подтверждающего оплату дебиторской задолженности по фиксированной цене на дату подачи заявки.

С лицом, подавшим заявку на приобретение дебиторской задолженности, на следующий день после подачи заявки и представления документов, подтверждающих оплату, заключается договор о передаче дебиторской задолженности.

В том случае, если в один день было подано две (или более) заявки о приобретении дебиторской задолженности на комиссионных началах, договор заключается с лицом, оплатившим приобретаемую дебиторскую задолженность ранее других (чей платеж поступил раньше на счет лиц, осуществляющих взыскание). Денежные средства, поступившие от других лиц, незамедлительно возвращаются.

Средства, вырученные от реализации дебиторской задолженности, перечисляются продавцом в полном объеме на соответствующие специальные счета подразделений службы судебных приставов Минюста России в пятидневный срок со дня поступления этих средств на счет продавца.

Подлинники документов, подтверждающих реализованную дебиторскую задолженность, передаются покупателю дебиторской задолженности в течение трех дней с момента оплаты должником приобретенной дебиторской задолженности.

Подлинники документов, подтверждающих реализованную дебиторскую задолженность, передаются покупателю продавцом или лицом, осуществляющим взыскание, по предъявлении подлинника протокола о результатах торгов (соглашения о передаче дебиторской задолженности — в случае ее реализации на комиссионной основе) и платежного документа, подтверждающего выполнение обязательств покупателя по указанному соглашению.

Продажа прав требования посредством выявления покупателя при проведении открытых торгов является одним из оснований передачи права требования посредством его уступки. К отношениям, возникающим при передаче права требования на основании заключаемого по итогам торгов договора купли-продажи, применяются нормы о сделках уступки права требования, содержащиеся в главе 24 ГК РФ, если иное не вытекает из особенностей отношений сторон при реализации имущества с публичных торгов.

Учитывая положения ст. 383 и 388 ГК РФ, можно сделать вывод о недопустимости продажи (уступки) при реализации имущества прав требования, неразрывно связанных с личностью кредитора (например, прав, связанных с причинением вреда жизни или здоровью или алиментных прав, которыми обладает лицо, выступающее в исполнительном производстве в качестве должника), и требований, передача которых запрещена в силу закона или иного правового акта.

Согласно п. 1 ст. 388 ГК РФ не допускается также уступка кредитором другому лицу требования, если это противоречит договору между кредитором и должником. Однако действующее законодательство об исполнительном производстве не содержит никаких специальных положений на этот счет, которые могли бы служить подтверждением такой невозможности и в ходе исполнительного производства. Такой пробел в действующем законодательстве об исполнительном производстве вносит некоторую неясность в возможность обращения взыскания на дебиторскую задолженность. Остается надеяться, что он будет восполнен отечественными законодателями.

Если изъятое у должника в ходе исполнительного производства имущество в двухмесячный срок не реализовано, то оно *подлежит возврату органу, осуществляющему исполнительное производство*, в порядке, предусмотренном договором.

Если имущество было реализовано, то средства, вырученные от его реализации, перечисляются *на специальные депозитные банковские счета службы судебных приставов-исполнителей*. Порядок и сроки перечисления денежных средств также оговариваются в договоре.

Одновременно с перечислением денежных средств исполнительному органу должен быть направлен отчет о реализации имущества и фактических расходах, связанных с оценкой и реализацией имущества. Форма отчета определяется договором между сторонами.

Фактические расходы, связанные с оценкой и реализацией имущества компенсируются специализированным организациям из денежных средств, вырученных от реализации имущества, в порядке и размере, обусловленных договором. Из этого же источника специализированным организациям выплачивается упомянутое выше вознаграждение.

Реализация имущества завершает процесс обращения взыскания на имущество должника.

5.4 Обращение взыскания на доходы должника

Обращение взыскания на имущество должника в ходе исполнительного производства является, как следует из вышеизложенного, весьма сложной, длительной и трудоемкой процедурой. Ее проведение может быть нецелесообразным, а иногда и просто невозможным.

Глава VI Федерального закона «Об исполнительном производстве» регламентирует применение одного из альтернативных исполнительных действий — *обращения взыскания на доходы должника*. Речь идет о периодических доходах должника, которые являются его имуществом и, следовательно, могут быть использованы для удовлетворения закрепленных в исполнительном листе требований взыскателя.

Действующее законодательство не содержит указаний, на доходы каких должников может быть наложено взыскание. Смысл большинства статей главы VI Федерального закона «Об исполнительном производстве» указывает на то, что под такими должниками законодатель имел ввиду в первую очередь *физических лиц*. На это указывает то, что большинство фигурирующих в этой главе доходов могут иметь только физические лица.

Трудно себе представить, чтобы юридическое лицо имело бы заработную плату или пособия по социальному страхованию.

Тем не менее прямого указания на невозможность наложения взыскания на периодические доходы юридического лица в законодательстве об исполнительном производстве все же нет. Юридическое лицо может иметь стабильные периодически получаемые доходы. Например, должник — коммерческое юридическое лицо может получать периодические выплаты по патентному или авторскому договору, которым он передает право пользования авторскими или патентными правами (а юридическое лицо может выступать правообладателем в отношении интеллектуальной собственности, на основе договора с автором или изобретателем), рентные платежи или дивиденды по акциям, собственником которых является это юридическое лицо. Любое юридическое лицо может иметь банковские счета и получать на них процентные начисления. Некоммерческие юридические лица (например, профсоюзы, политические партии и иные общественные объединения) могут получать от своих членов регулярные членские взносы. Поэтому нет оснований утверждать, что юридическое лицо не может выступать в качестве должника, на чьи периодические доходы может быть наложено взыскание. Тем не менее этот вопрос нуждается в специальной правовой регламентации.

Взыскание на заработную плату и иные виды доходов должника обращается при исполнении решений о взыскании периодических платежей, а также суммы, не превышающей 2 МРОТ, при отсутствии у должника имущества или недостаточности имущества для полного погашения взыскиваемых сумм (ст. 64 Федерального закона «Об исполнительном производстве»).

Основным случаем обращения взыскания на периодические доходы должника является *взыскание периодических платежей*, под которыми следует рассматривать все виды выплат, которые должник обязан выплачивать регулярно. К ним, в частности, можно отнести алименты, платежи в возмещение вреда, причиненного жизни и здоровью, и др. Кроме того, взыскание на периодические доходы должника могут быть наложены при отсутствии у него имущества (или недостаточности имеющегося имущества) для полной выплаты взыскиваемых сумм, но при условии, что эти суммы не превышают в целом 2 МРОТ.

К сожалению, действующее законодательство не содержит ни закрытого перечня доходов, на которые в ходе исполнительного производства может быть обращено взыскание, ни критериев для их определения. Толкуя положения главы VI Федерального закона «Об исполнительном производстве», анализируя фигурирующие там виды доходов, можно сделать вывод, что *объектами взыскания* в данном случае выступают доходы должника, стабильно получаемые им, получению которых в будущем ничего не угрожает, прекращение которых маловероятно.

К таким доходам относится прежде всего *заработная плата*, составляющая основную часть доходов большинства физических лиц. Заработная плата, согласно ст. 129 Трудового кодекса Российской Федерации, представляет собой вознаграждение за труд на основании трудового договора, а также выплаты компенсационного и стимулирующего характера. Таким образом, взыскание может быть наложено не только на оклад, получаемый должником, но и на почасовую оплату, а так же на премии, дополнительные платежи и выплаты компенсационного характера, производимые в соответствии с действующим трудовым законодательством. При этом закон не содержит никаких ограничений и специального порядка для наложения взыскания на долю заработной платы, выплачиваемой в неденежной (натуральной) форме (в соответствии с действующим трудовым законодательством, трудовой договор может предусматривать возможность выплаты части заработной платы в неденежной форме — но не более 20%).

Однако никаких специальных механизмов наложения взыскания на неденежную часть заработной платы действующее законодательство об исполнительном производстве не содержит, что вносит в правовое регулирование в этой области некоторую неясность. Особенности наложения взыскания на неденежные материальные доходы должника вообще никак не отражены в законодательстве, а ведь они могут играть большую роль в имущественном положении должника. Существует необходимость четкого правового определения механизма наложения взыскания на неденежные (натуральные) доходы должника (например, порядка реализации получаемого в качестве дохода имущества) или же закрепления невозможности наложения взыскания на такие доходы (что в силу целого ряда причин нежелательно).

Взыскание может быть обращено также в соответствии со ст. 26 Федерального закона «О трудовых пенсиях» на *трудовую пенсию*.

Кроме того, объектом наложения взыскания могут стать и иные периодические доходы должника: *стипендия; дивиденды* по принадлежащим должнику акциям или долям в хозяйственных товариществах и обществах; *процентные выплаты* по банковским вкладам и счетам; *иные виды ренты*; периодически выплачиваемое на основании авторского договора *вознаграждение* за использование авторского права имущественного характера; основанные на патентном договоре *платежи* за использование права на открытие, изобретение, а также за рационализаторское предложение и промышленный образец, на которые выданы свидетельства, и др.

Действующее законодательство предусматривает определенные *ограничения* для наложения взысканий на выплаты пособий социального характера. На пособия по социальному страхованию (при временной нетрудоспособности, по беременности и родам, уходу за ребенком в период частично оплачиваемого отпуска и другим), а также пособия по безработице взыскание производится только по решению суда, судебному приказу о взыскании алиментов либо нотариально удостоверенному соглашению об уплате алиментов или по решению суда о возмещении вреда, причиненного здоровью, и возмещении вреда лицам, понесшим ущерб в результате смерти кормильца (ст. 68 Федерального закона «Об исполнительном производстве»). Взыскание с этих доходов по иным основаниям не допускается.

Целью такого ограничения является защита интересов неимущих и социально незащищенных лиц, получающих социальные пособия. Следует отметить, что указанная статья касается только физических лиц, юридические лица иметь указанные в ней доходы не могут. Это еще раз доказывает, что при регулировании отношений, связанных с наложением взыскания на доходы должника, законодатель исходил в основном из того, что в качестве должников, на доходы которых может быть наложено взыскание, будут выступать главным образом физические лица.

Целый комплекс доходов должника вообще *освобожден от наложения взысканий*. Это выплаты компенсационного характера, имеющие целью восстановление социального положения

личности. Взыскание не может быть обращено на денежные суммы, выплачиваемые:

1) в возмещение вреда, причиненного здоровью, а также в возмещение вреда лицам, понесшим ущерб в результате смерти кормильца;

2) лицам, получившим увечья (ранения, травмы, контузии) при исполнении ими служебных обязанностей, и членам их семей в случае гибели (смерти) указанных лиц;

3) в связи с рождением ребенка; многодетным матерям; одиноким отцу или матери; на содержание несовершеннолетних детей в период розыска их родителей; пенсионерам и инвалидам I группы по уходу за ними; потерпевшим на дополнительное питание, санаторно-курортное лечение, протезирование и расходы по уходу за ними в случае причинения вреда здоровью; по алиментным обязательствам;

4) за работу с вредными условиями труда или в экстремальных ситуациях, а также гражданам, подвергшимся воздействию радиации вследствие катастроф или аварий на АЭС, и в иных случаях, установленных законодательством Российской Федерации;

5) организацией в связи с рождением ребенка, со смертью родных, с регистрацией брака,

6) на выходное пособие, выплачиваемое при увольнении работника.

Федеральный закон «Об исполнительном производстве» содержит правовую регламентацию *порядка наложения взыскания на периодические доходы должника*. Прежде всего это касается размера взыскания, т.е. общей суммы удержаний из доходов должника. Статья 66 Федерального закона «Об исполнительном производстве» устанавливает, что при исполнении исполнительного документа с должника может быть удержано не более 50% заработной платы и приравненных к ней платежей и выдач до полного погашения взыскиваемых сумм. В состав денежной суммы, подлежащей удержанию, которая не может превышать указанного лимита, включаются средства, используемые для удовлетворения в соответствии с требований взыскателя, возмещения расходов по исполнению, оплаты исполнительского сбора, погашения штрафов, наложенных в исполнительном производстве.

При этом не имеет значения, как производится взыскание: по одному или по нескольким исполнительным документам одновременно. При удержании из доходов должника по нескольким исполнительным документам за работником так же должно быть сохранено не менее 50% этих доходов. Исключение из этого правила существует только для случаев взыскания в ходе исполнительного производства алиментов на несовершеннолетних детей, возмещении вреда, причиненного здоровью, возмещении вреда лицам, понесшим ущерб в результате смерти кормильца, и возмещении за ущерб, причиненный преступлением — в этих случаях размер удержаний из доходов должника не может превышать 70%.

Указанный размер удержаний из заработной платы и иных видов доходов должника исчисляется из суммы, оставшейся после удержания налогов (ст. 65 Федерального закона «Об исполнительном производстве»). При этом Закон содержит указание только на налоговые отчисления. Сборы же согласно ст. 8 НК РФ значительно отличаются от налогов и по форме и по сущности. Следовательно, из состава денежной суммы, на которую обращается взыскание, исключаются только собственно налоговые платежи, но не исключаются обязательные для уплаты сборы. Поэтому взыскание в настоящее время должно обращаться на денежную сумму, оставшуюся у должника после удержания только налогов, без учета уплаты сборов.

Если должник осужден за совершение преступления к исправительным работам (осужденный остается по общему правилу в прежнем трудовом коллективе, но из его доходов согласно ст. 50 УК РФ осуществляются удержания в размере от 5 до 20%), взыскание по исполнительным документам должно производиться из всего заработка без учета удержаний, произведенных по приговору или постановлению суда.

С должников, осужденных за совершение преступления к лишению свободы и отбывающих наказание в исправительных колониях, колониях-поселениях, тюрьмах, воспитательных колониях, а также с лиц, находящихся в наркологических отделениях психиатрических диспансеров и стационарных лечебных учреждениях, взыскание производится из всего заработка без учета отчислений на возмещение расходов по их содержанию в указанных учреждениях (которые могут взыскиваться для возмещения стоимости питания, одежды осужденного и коммунально-бытовых услуг в соответствии со ст. 99 и 107 УК РФ).

По общему правилу наложение взыскания на доходы должника осуществляется путем предъявления исполнительного документа по месту получения должником доходов. В том случае, если исполнительный документ не определяет с достаточной конкретностью порядок, точную сумму и сроки ее выплаты, платежные реквизиты, по которым эта сумма должна перечисляться или иные необходимые для выплаты сведения, они определяются специальным постановлением судебного пристава-исполнителя. Работодатель или иное лицо, выплачивающее должнику эти доходы (учебное заведение, выплачивающее стипендию, органы пенсионного обеспечения, источник получения ренты, акционерное общество или хозяйственное товарищество, выплачивающее дивиденды и др.), обязано перечислять указанную в исполнительном документе (постановлении судебного пристава-исполнителя) часть доходов должника по указанным платежным реквизитам. Невыполнение этой обязанности влечет за собой применение мер ответственности за невыполнение законных требований судебного пристава-исполнителя, предусмотренных действующим законодательством (см. главу 7).

Особый порядок предусматривает действующее семейное законодательство для обращения взыскания *алиментов* с целью обеспечения выплаты этого вида обязательных платежей. Алименты на содержание несовершеннолетних детей взыскиваются на основе таких исполнительных документов, как исполнительные листы, судебные приказы или же нотариально удостоверенные соглашения об уплате алиментов. Алименты на содержание несовершеннолетних детей взыскиваются судом с их родителей ежемесячно в размере: на одного ребенка — одной четверти, на двух детей — одной трети, на трех и более детей — половины заработка и (или) иного дохода родителей. Размер этих долей может быть уменьшен или увеличен судом с учетом материального или семейного положения сторон и иных заслуживающих внимания обстоятельств (ст. 81 Семейного кодекса РФ).

При отсутствии соглашения родителей об уплате алиментов на несовершеннолетних детей и в тех случаях, если родитель, обязанный уплачивать алименты, имеет нерегулярный, меняющийся заработок и (или) иной доход, либо получает заработок и (или) иной доход полностью или частично в натуре или в иностранной валюте, либо если у него отсутствует заработок и (или)

иной доход, а также в других случаях, если взыскание алиментов в долевом отношении к заработку и (или) иному доходу родителя невозможно, затруднительно или существенно нарушает интересы одной из сторон, суд вправе определить размер алиментов, взыскиваемых ежемесячно, в твердой денежной сумме или одновременно в долях дохода и в твердой денежной сумме. Размер твердой денежной суммы определяется судом исходя из максимально возможного сохранения ребенку прежнего уровня его обеспечения с учетом материального и семейного положения сторон и других заслуживающих внимания обстоятельств. Если при каждом из родителей остаются дети, размер алиментов с одного из родителей в пользу другого, менее обеспеченного, определяется в твердой денежной сумме, взыскиваемой ежемесячно.

Лицо, имеющее право на получение алиментов, вправе обратиться в суд с заявлением о взыскании алиментов независимо от срока, истекшего с момента возникновения права на алименты, если алименты не выплачивались ранее по соглашению об уплате алиментов. Алименты присуждаются с момента обращения в суд. Алименты за прошедший период могут быть взысканы в пределах трехлетнего срока с момента обращения в суд, если судом установлено, что до обращения в суд принимались меры к получению средств на содержание, но алименты не были получены вследствие уклонения лица, обязанного уплачивать алименты, от их уплаты.

Администрация организации по месту работы (или иного получения доходов) должника, обязанного уплачивать алименты на основании нотариально удостоверенного соглашения об уплате алиментов или на основании исполнительного листа, обязана ежемесячно удерживать алименты из заработной платы и (или) иного дохода этого должника и уплачивать или переводить их за его счет лицу, получающему алименты, не позднее чем в трехдневный срок со дня выплаты заработной платы и (или) иного дохода этому должнику (ст. 109 Семейного кодекса РФ).

Удержание алиментов на основании нотариально удостоверенного соглашения об уплате алиментов может производиться и в случае, если общая сумма удержаний на основании такого соглашения и исполнительных документов превышает пятьдесят процентов заработка и (или) иного дохода лица, обязанного уплачивать алименты (ст. 110 Семейного кодекса РФ).

Действующее семейное законодательство (ст. 113 Семейного кодекса РФ) предусматривает особые процедуры для случаев возникновения задолженности по алиментным выплатам. Взыскание в рамках исполнительного производства алиментов за определенный прошедший период на основании соглашения об уплате алиментов или на основании исполнительного листа производится, как отмечалось выше, в пределах трехлетнего срока, предшествовавшего предъявлению исполнительного листа или нотариально удостоверенного соглашения об уплате алиментов к взысканию и началу исполнительного производства. Впрочем, возможен и более длительный период такого взыскания. В тех случаях, когда удержание алиментов на основании исполнительного листа или на основании нотариально удостоверенного соглашения об уплате алиментов не производилось по вине лица, обязанного уплачивать алименты, взыскание алиментов производится за весь период.

Размер задолженности определяется судебным исполнителем исходя из размера алиментов, определенного решением суда или соглашением об уплате алиментов. Размер задолженности по алиментам, уплачиваемым на несовершеннолетних детей, определяется исходя из заработка и иного дохода лица, обязанного уплачивать алименты, за период, в течение которого взыскание алиментов не производилось. Если лицо, обязанное уплачивать алименты, в этот период не работало (не имело доходов) или если не будут представлены документы, подтверждающие его заработок и (или) иной доход, задолженность по алиментам определяется исходя из размера средней заработной платы в Российской Федерации на момент взыскания задолженности. Когда такое определение задолженности существенно нарушает интересы одной из сторон, сторона, интересы которой нарушены, вправе обратиться в суд, который может определить задолженность в твердой денежной сумме исходя из материального и семейного положения сторон и других заслуживающих внимания обстоятельств.

Освобождение от уплаты задолженности по алиментам или уменьшение этой задолженности при уплате алиментов по соглашению сторон возможно по взаимному согласию сторон, за исключением случаев уплаты алиментов на несовершеннолетних детей. Суд вправе по иску лица, обязанного уплачивать алименты, освободить его полностью или частично от уплаты задол-

женности по алиментам, если установит, что неуплата алиментов имела место в связи с болезнью этого лица или по другим уважительным причинам и его материальное и семейное положение не дает возможности погасить образовавшуюся задолженность по алиментам (ст. 114 Семейного кодекса Российской Федерации).

При образовании задолженности по вине должника обязанного уплачивать алименты по соглашению об уплате алиментов, виновное лицо несет ответственность в порядке, предусмотренном этим соглашением. При образовании задолженности по вине лица, обязанного уплачивать алименты на основании решению суда, виновное лицо уплачивает получателю алиментов неустойку в размере одной десятой процента от суммы невыплаченных алиментов за каждый день просрочки. Получатель алиментов вправе также взыскать с виновного в несвоевременной уплате алиментов лица, обязанного уплачивать алименты, все причиненные просрочкой исполнения алиментных обязательств убытки в части, не покрытой неустойкой.

Порядок наложения взысканий для выплаты алиментов на должников в иностранное государство на постоянное жительство, работу или для продолжения военной службы в Вооруженных Силах РФ, других войсках и воинских формированиях отличается определенной спецификой. Должник, выезжающий на постоянное жительство в иностранное государство, вправе заключить с членами семьи, которым оно по закону обязано предоставлять содержание, соглашение об уплате алиментов, соответствующее требованиям действующего законодательства. При недостижении соглашения заинтересованное лицо вправе обратиться в суд с требованием об определении размера алиментов в твердой денежной сумме и о единовременной выплате алиментов, или о предоставлении определенного имущества в счет алиментов, или об уплате алиментов иным способом. В таком же порядке взыскиваются алименты с должника при выезде его в иностранное государство на работу или для прохождения военной службы в Вооруженных Силах РФ, других войсках и воинских формированиях (ст. 71 Федерального закона «Об исполнительном производстве», ст. 118 Семейного кодекса России).

5.5 Обращение взыскания на денежные средства и иное имущество должника, находящееся у других лиц

В качестве особого исполнительного действия Федеральный закон «Об исполнительном производстве» выделяет *обращение взыскания на имущество должника, находящееся у других лиц*. Порядок наложения взыскания на это имущество в целом напоминает порядок наложения взыскания на имущество должника, находящееся непосредственно у собственника. Однако закон предусматривает для наложения взыскания на имущество должника, находящееся у других лиц, определенные *процессуальные особенности*, которые вносят заметную разницу в эти исполнительные действия.

Причина такой специфики в том, что в ходе наложения взыскания на имущество должника, находящееся у других лиц, не участвующих в исполнительном производстве, затрагивает интересы этих лиц. Специальный порядок наложения взыскания на такое имущество призван обеспечить не только эффективность исполнительного производства, но и соблюдение прав и законных интересов этих лиц. Кроме того, специфика процедур по наложению взыскания на имущество должника, находящееся у третьих лиц, обусловлена необходимостью определения места нахождения этого имущества и возможностью обратиться на него взыскание.

Находящееся у других лиц имущество должника выходит из хозяйственного господства должника. В результате обращение взыскания на это имущество осуществляется в особом порядке, так как это процессуальное действие может затронуть права и законные интересы третьих лиц — у которых находится такое имущество.

Наложение взыскания на имущество должника, находящееся у третьих лиц, осуществляется только в том случае, если имущества, находящегося непосредственно у должника, недостаточно для удовлетворения требований взыскателя, закрепленных в исполнительном документе.

У других лиц имущество должника может находиться по правовым основаниям — *договорным* или *внедоговорным*. Например, имущество должника может находиться у других лиц на основании договоров аренды, пользования, хранения, комиссии,

доверительного управления, это может быть имущество, созданное или переработанное для должника другими лицами на основании договора подряда. Может имущество должника находиться у третьих лиц и в качестве находки или объекта внедоговорного удержания — эти основания являются законными, но внедоговорными. Но может имущество должника находиться у других лиц и *без правовых оснований* (например, денежные средства могут злонамеренно укрываться должником на банковских счетах других лиц — родственников или знакомых, возможно и просто неправоное удержание третьими лицами имущество должника, на которое может быть обращено взыскание).

Закон формулирует *требования к изъятию имущества должника, находящегося у третьих лиц*:

- изъятие должно осуществляться на основании специально-го определения суда;
- это должно происходить в присутствии понятых.

Данные требования имеют целью защитить интересы лиц, у которых хранится имущество должника, обеспечить раздельность их имущества и находящегося у них имущества должника и в то же время обеспечить полноту и справедливость взыскания в отношении имущества должника (ст. 48 Федерального закона «Об исполнительном производстве»).

Выяснив в ходе исполнительного производства, что денежные средства, иное имущество должника находятся у третьих лиц, судебный пристав-исполнитель направляет соответствующим физическим и юридическим лицам запрос о том, имеется ли у них какое-либо имущество должника и обязаны ли они уплатить какие-либо суммы должнику, на каком основании и в какой срок. Там же указывается и срок для ответа.

Одновременно с запросом указанных лиц уведомляют о том, что с момента получения запроса судебного пристава-исполнителя на имеющееся у них имущество должника *налагается арест в сумме взыскания*. С момента получения запроса третьи лица становятся хранителями имущества должника.

Запрет распоряжения третьими лицами имуществом должника распространяется не только на имеющееся в наличии имущество, но на имущество, которое может быть получено должником в будущем.

Денежные суммы, причитающиеся должнику, третьи лица передают либо на депозитный счет подразделения судебного пристава, либо непосредственно взыскателю.

Получив сообщение о наличии имущества должника у других лиц, судебный пристав-исполнитель налагает арест на это имущество. Наложение ареста происходит на основании определения суда о наложении ареста на имущество, находящееся у третьих лиц, и в порядке, предусмотренном ст. 51 Федерального закона «Об исполнительном производстве».

Только на основании определения суда решается вопрос об обращении взыскания на имущество должника, находящееся у третьих лиц, и об изъятии этого имущества. Необходимость судебного контроля за указанными действиями судебного пристава-исполнителя объясняется тем, что согласно ст. 35 Конституции Российской Федерации никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда. Только в суде с участием всех заинтересованных лиц можно выяснить вопрос о правовых основаниях владения имуществом, принадлежащем должнику, о возможности сохранения за третьими лицами прав, вытекающих из соответствующих договоров. Так, если имеет место договор аренды, то арендованное имущество не подлежит изъятию до прекращения договора аренды (ст. 617 ГК РФ).

Суд, полномочный выносить указанные выше определения, определяется в зависимости от вида исполнительного документа, на основании которого осуществляется взыскание. Если исполнительный документ выдан арбитражным судом, то взыскание осуществляется по определению арбитражного суда, выдавшего этот исполнительный документ. Если исполнительный документ выдан судом общей юрисдикции, определение выносит этот суд. Во всех остальных случаях определение о наложении взыскания на имущество должника, находящееся у других лиц, выносится судом общей юрисдикции по месту нахождения службы судебных приставов, в рамках которого осуществляется исполнительное производство.

Судебный пристав-исполнитель обращается с заявлением об изменении способа и порядка исполнения судебного акта путем обращения взыскания на имущество, принадлежащее должнику и находящееся у других лиц, в суд, компетентный выносить такое определение.

На основании вступившего в законную силу определения суда об изменении способа и порядка исполнения исполнительного документа судебный пристав-исполнитель осуществляет соот-

ветствующие меры принудительного исполнения исполнительного документа: арест, изъятие и реализацию имущества должника. Так как взыскание обращается на имущество должника, находящееся у других лиц, которые не являются сторонами или участниками исполнительного производства, то в целях защиты их прав и законных интересов взыскание осуществляется *в присутствии понятых*. В соответствии со ст. 39 Федерального закона «Об исполнительном производстве», понятых должно быть не менее двух.

В случае неисполнения требований судебного пристава-исполнителя — неисполнения исполнительного документа, не сообщения сведений о денежных суммах и имуществе должника и т.д. — на виновных лиц судебным приставом-исполнителем может быть наложен *штраф* в размере до 100 МРОТ. О наложении штрафа судебный пристав-исполнитель выносит соответствующее постановление, которое утверждается старшим судебным приставом и может быть обжаловано в десятидневный срок в соответствующий суд (ст. 87 и 88 Федерального закона «Об исполнительном производстве»).

Особый порядок предусмотрен также для наложения взыскания на *имущество должника, используемое в качестве залога*.

В соответствии с п. 1 ст. 49 Федерального закона «Об исполнительном производстве» судебный пристав-исполнитель обращает взыскание на заложенное имущество в случае недостаточности у должника иного имущества для полного удовлетворения предъявленных к нему требований, не обеспеченных залогом. Таким образом, наложение взыскания на заложенное имущество должника осуществляется в самую последнюю очередь.

Должник вправе свободно владеть, пользоваться и распоряжаться своим имуществом до наложения на него взыскания. Имеет право он использовать это имущество и в качестве обеспечения исполнения собственных обязательств в качестве предмета залога. Под *залогом* согласно п. 1 ст. 334 ГК РФ понимается правоотношение, в котором из имущества должника (залогодателя) выделяется определенный имущественный комплекс, и кредитор (залогодержатель) при неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательства, обеспеченного залогом, имеет право получить удовлетворение из стоимости этого заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами лица,

которому принадлежит это имущество (залогодателя), за изъятиями, установленными законом.

Субъектами залогового правоотношения являются: залогодатель — лицо, предоставившее имущество в залог; залогодержатель — лицо, принявшее имущество в залог. В качестве залогодателей и залогодержателей могут выступать и физические, и юридические лица.

Предметом залога может быть всякое имущество, в том числе вещи и имущественные права (требования), за исключением имущества, изъятого из оборота (например, участки лесного фонда), требований, неразрывно связанных с личностью кредитора, в частности, требований об алиментах, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, и иных прав, уступка которых другому лицу запрещена. В качестве залога могут выступать движимые и недвижимые вещи: ценные бумаги, иностранная валюта, земельные участки, предприятия, здания, сооружения, квартиры, другое имущество. Залог недвижимого имущества регулируется Федеральным законом «Об ипотеке (залоге недвижимости)». Общие правила о залоге, содержащиеся в Гражданском кодексе РФ, применяются к ипотеке в случаях, когда самим Кодексом или Законом об ипотеке не установлены иные правила.

Залог отдельных видов имущества, в частности имущества граждан, на которое не допускается обращение взыскания, может быть законом запрещен или ограничен (ст. 336 ГК РФ). К такому имуществу относится, в частности, имущество, перечисленное в ст. 446 ГПК РФ. Не может быть обращено взыскание, например, на движимое и недвижимое имущество богослужебного назначения (п. 5 ст. 21 Федерального закона «О свободе совести и религиозных объединениях»).

Право залога возникает в силу договора (условие о залоге либо включается в текст основного договора, на котором базируется основное обязательство, либо закрепляется специальным залоговым соглашением) или в силу указания закона (п. 3 ст. 334 ГК РФ). Договор залога может предусматривать либо переход предмета залога до выполнения залогодателем своего обязательства во владение залогодержателя, либо оставление предмета залога во владении залогодателя до наступления даты исполнения обязательства. Для договора о залоге действующим гражданским законодательством предусмотрена обязательная пись-

менная форма, несоблюдение которой влечет недействительность договора о залоге (п. 2 и 4 ст. 339 ГК РФ).

Договор об ипотеке (залоге недвижимости), а также договор о залоге движимого имущества или прав на имущество в обеспечение обязательств по договору, который должен быть нотариально удостоверен, подлежат *нотариальному удостоверению*. Ипотечный договор подлежит *обязательной государственной регистрации* в органах Федеральной регистрационной службы. Несоблюдение этого требования влечет за собой недействительность договора. Договоры залога движимого имущества (в том числе и договоры залога автотранспортных средств) *не подлежат государственной регистрации*, но не становятся недействительными из-за отсутствия регистрации¹.

Обращение взыскания на заложенное имущество заключается по общему правилу в форме его ареста (описи), изъятия и принудительной реализации.

Для того чтобы обратиться взыскание на заложенное имущество, судебный пристав-исполнитель должен выявить наличие договора залога. Для этого он вправе истребовать копию договора залога у самого должника, у залогодержателя, а так же от органов, осуществляющих государственную регистрацию сделок с недвижимостью (органы и подразделения Федеральной регистрационной службы, органы по земельным ресурсам, комитеты по управлению имуществом и др.).

Определив наличие залоговых отношений, судебный пристав-исполнитель должен проверить правильность оформления договора (соблюдение формы договора, требования о государственной регистрации договора), чтобы убедиться в его действительности. Выяснив, что имеет место нарушение требований закона о форме и регистрации договора о залоге, влекущее за собой недействительность этого договора (ст. 339 ГК РФ), судебный пристав-исполнитель обращает взыскание на указанное в договоре имущество по общим правилам, установленным в Федеральном законе «Об исполнительном производстве». Если имущество находится у должника (залог с оставлением имущества во владении залогодателя), то применяются общие правила обращения взыскания на имущество, специфические условия,

¹ См. п. 1 информационного письма Президиума ВАС РФ «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением арбитражными судами норм ГК РФ о залоге» от 15 января 1998 г. № 26 // *Вестник ВАС РФ*. 1998. № 3.

предусмотренные ст. 49 Федерального закона «Об исполнительном производстве» не применяются. Если имущество находится у залогодержателя, то применяются правила, установленные законом для обращения взыскания на имущество должника, находящееся у других (третьих) лиц в соответствии со ст. 48 Федерального закона «Об исполнительном производстве».

В ст. 49 Федерального закона «Об исполнительном производстве» предусмотрено правило, в соответствии с которым при обращении взыскания на заложенное имущество *должны быть соблюдены права залогодержателя*, установленные гражданским законодательством. В силу п. 1 ст. 334 ГК РФ залогодержатель имеет преимущественное право перед другими кредиторами должника получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества, за изъятиями, установленными законом.

Обращение взыскания на заложенное имущество осуществляется путем его реализации. Реализация (продажа) заложенного имущества производится путем *продажи с публичных торгов* в порядке, установленном процессуальным законодательством, если законом не установлен иной порядок (п. 1 ст. 350 ГК РФ). Согласно ст. 54 Федерального закона «Об исполнительном производстве» продажа движимого имущества должника осуществляется специализированной организацией на комиссионных и иных договорных началах, предусмотренных федеральным законом, а продажа недвижимого имущества должника осуществляется путем проведения публичных торгов специализированными организациями, имеющими право совершать операции с недвижимостью.

Если залогодержатель оставил за собой заложенное имущество, то в соответствии с ч. 2 ст. 49 Федерального закона «Об исполнительном производстве» он обязан удовлетворить требования кредиторов, пользующихся преимуществом перед его требованием, из стоимости заложенного имущества в размере, не превышающем стоимости этого имущества.

5.6 Выполнение судебных актов в натуре и иные меры принудительного взыскания

Имущественное взыскание, осуществляемое на основе исполнительного документа, может предполагать необходимость не осуществления денежных платежей, а фактического совер-

шения строго определенных действий. Речь идет о *выполнении в натуре судебных актов и иных предписаний*, лежащих в основе исполнительного документа, о реализации прав и законных интересов взыскателей (как имущественного, так и неимущественного характера), выраженных в неденежной форме.

В первую очередь, необходимо рассмотреть порядок фактической передачи взыскателю предметов, указанных в исполнительном документе в случае присуждения взыскателю этих предметов при отказе должника добровольно передать эти предметы. Порядок совершения этого исполнительного действия устанавливается ст. 56 Федерального закона «Об исполнительном производстве».

Особенностью исполнения при этом является то, что в исполнительном документе указываются *индивидуально определенные вещи, подлежащие передаче взыскателю*, их замена или выплата взыскателю денежного эквивалента не допускается — охраняемые законом и выраженные в исполнительном документе интересы взыскателя предполагают получение именно строго определенного предмета. Поэтому исполнительные действия не могут быть связаны с наложением взыскания на предусмотренное в законе имущество должника (абстрактно) и не связаны с получением денежных средств.

В реальной юридической практике подобное положение возможно, например, при исполнении решения суда *по виндикационному иску* об истребовании имущества из чужого незаконного владения (в соответствии со ст. 301 ГК РФ) в том случае, если должник не исполняет свое обязательство о передаче индивидуально-определенной вещи в собственность, в хозяйственное ведение, оперативное управление или же в возмездное пользование (ст. 398 ГК РФ).

Возбуждение исполнительного производства в таких случаях осуществляется в общем порядке. В постановлении о возбуждении исполнительного производства судебный пристав-исполнитель устанавливает должнику срок для добровольной передачи взыскателю определенных исполнительным документом вещей. При отказе должника добровольно исполнить исполнительный документ и передать взыскателю эти предметы он совершает все необходимые для исполнения исполнительного документа действия. С этой целью судебный пристав-исполнитель вправе входить в помещения, хранилища, занимаемые должником, производить

осмотры, при необходимости вскрывать помещения и хранилища (в соответствии со ст. 12 Федерального закона «Об исполнительном производстве»). Эти действия судебный пристав-исполнитель осуществляет для того, чтобы убедиться в наличии у должника этих предметов и возможности осуществления исполнительного производства или чтобы прийти к выводу о том, что присужденные взыскателю предметы у должника отсутствуют и возможности реализовать предписания исполнительного документа отсутствуют.

Обнаружив присужденные взыскателю предметы, судебный пристав-исполнитель в зависимости от количества и иных свойств предметов либо налагает арест с последующим их изъятием (если таких предметов слишком много, чтобы их немедленно изъять, или если по другим причинам возможность немедленного изъятия отсутствует), либо фактически изымает их немедленно. Указанные действия осуществляются судебным приставом в соответствии с требованиями ст. 51 Федерального закона «Об исполнительном производстве». При этом такие процедуры, как оценка имущества или его реализация, *не производятся*. Изъятие предметов у должника и передача их взыскателю оформляется *специальным актом*, который составляется в трех экземплярах, из которых один вручается должнику, второй — взыскателю, а третий остается в производстве судебного пристава.

После изъятия предметы, указанные в исполнительном производстве, передаются судебным приставом-исполнителем взыскателю. Прием и передача предметов подтверждаются подписями судебного пристава-исполнителя и взыскателя на экземплярах акта. Если передачи подлежало несколько вещей, но пристав-исполнитель сумел обнаружить и изъять для передачи только часть из них, в акте особо отмечается, что предписания исполнительного документа выполнены не в полном объеме и указываются причины этого.

В случае невозможности исполнения исполнительного документа о передаче взыскателю определенных предметов в связи, например, с их утратой или фактическим отсутствием у должника судебный пристав-исполнитель вправе обратиться с заявлением об изменении способа и порядка исполнения исполнительного документа в суд или иной орган, выдавший данный документ.

Особый порядок действий предусмотрен ст. 56 Федерального закона «Об исполнительном производстве» для случаев, когда взыскатель по какой-либо причине отказывается от получения у судебного пристава-исполнителя определенной исполнительным документом вещи. В этом случае можно говорить о распоряжении взыскателем своим правомочием, в котором он не может быть ограничен (при условии, естественно, что это распоряжение было свободным). Отказываясь от получения имущества в натуре, взыскатель тем самым фактически отказывается от своего имущественного права, т.е. от его реализации. Действующим законодательством такой отказ рассматривается как прощение долга, причем такое распоряжение является необратимым. Если взыскатель отказывается от указанных в исполнительном документе предметов, они возвращаются должнику. Возврат оформляется соответствующим актом, составленным в трех экземплярах в присутствии понятых, а исполнительное производство в соответствии с п. 7 ст. 23 Федерального закона «Об исполнительном производстве» прекращается.

Комплекс мер законодательно закрепляет *реализацию предписаний исполнительных документов, носящих неимущественный характер*, которые предусматривают обязанность должника совершить определенные действия (или воздержаться от совершения определенных действий). Указанные меры регламентированы в главе VII Федерального закона «Об исполнительном производстве».

Общие условия исполнения исполнительных документов, обязывающих должника совершить определенные действия или воздержаться от их совершения, закреплены в ст. 73 Федерального закона «Об исполнительном производстве».

К числу действий, совершение которых вменяется в обязанность должнику исполнительным документом, относятся в первую очередь действия, которые могут быть совершены *только самим должником*: передать ребенка на воспитание, устранить препятствия в осуществлении родительских прав, опровергнуть сведения, порочащие честь, достоинство и деловую репутацию, восстановить на работе и т.п. Кроме того, к обязанностям должника могут быть отнесены действия, которые подлежат исполнению *не только самим должником, но и другими лицами*, например взыскателем, в случае, когда должник отказывается добровольно эти действия исполнять, например, перенести перего-

родку в доме, передать вещь, находящуюся во владении третьего лица, устранить препятствия для осуществления какого-либо права

Действующее законодательство предусматривает определенный порядок выполнения во исполнение исполнительного документа определенных действий (бездействия), который в целом схож с общей процедурой исполнительного производства.

По общему правилу в первую очередь в соответствии со ст. 9 Федерального закона «Об исполнительном производстве» судебный пристав-исполнитель в течение трех дней со дня поступления к нему исполнительного документа должен вынести *постановление о возбуждении исполнительного производства*. В нем указывается срок для добровольного исполнения требований, содержащихся в исполнительном документе, и еще раз формулируется суть предписываемых (или запрещаемых) действий, а если это необходимо, дается разъяснение, делающее более понятным, что вменяется в обязанность должнику, ибо нередко предписания исполнительных документов бывают слишком общими и неконкретными, нуждающимися в уточнении и конкретизации. В этом же постановлении судебный пристав-исполнитель уведомляет должника о том, что если он добровольно не исполнит указанных требований, то по истечении установленного в постановлении срока эти требования будут исполнены в принудительном порядке со взысканием с должника исполнительского сбора и расходов по совершению исполнительных действий согласно ст. 81 и 82 Федерального закона «Об исполнительном производстве».

Копия постановления о возбуждении исполнительного производства не позднее следующего дня после дня его вынесения направляется сторонам исполнительного производства (взыскателю, должнику) и в орган, выдавший исполнительный документ (суд или другой). В соответствии с п. 6 ст. 9 Федерального закона «Об исполнительном производстве» постановление о возбуждении исполнительного производства *может быть обжаловано в суд общей юрисдикции или арбитражный суд* в десятидневный срок в общем порядке.

Если должник отказывается добровольно совершить предписываемые исполнительным документом действия или совершает действия, запрещенные исполнительным документом, то по-

следствия неисполнения будут зависеть от возможности совершения указанных действий другими лицами и от того, предусмотрены или нет, например, в решении суда, обязывающем должника совершить определенные действия или воздержаться от их совершения, последствия неисполнения.

Когда предписываемое исполнительным документом действие *может быть выполнено кем-либо, кроме должника*, суд может предоставить истцу возможность совершить действия за счет ответчика с последующим взысканием с него всех необходимых расходов. Например, такая ситуация возможна при возложении на должника обязанности восстановить поврежденную или уничтоженную вещь.

В ст. 206 ГПК РФ закрепляется, что если ответчик не исполнит решения суда в течение установленного срока, то истец вправе совершить эти действия за счет ответчика со взысканием с него необходимых расходов. Если в таком решении определена сумма предстоящих расходов, то истец по истечении установленного судом срока самостоятельно совершает определенные в решении действия. Взыскание расходов с ответчика может быть в дальнейшем осуществлено в принудительном порядке в рамках исполнительного производства.

Если в решении не была определена сумма предстоящих расходов, то истец в той же ситуации вправе обратиться в суд с заявлением об изменении способа и порядка исполнения решения суда в соответствии со ст. 203 ГПК РФ. Определение суда относительно расходов истца впоследствии будет служить основанием для выдачи нового исполнительного листа и возбуждения отдельного исполнительного производства. Однако эти процедуры не исключают применение к должнику мер ответственности, предусмотренных действующим законодательством за невыполнение законных предписаний судебного пристава-исполнителя. Указанное положение может применяться не только при исполнении судебных актов суда общей юрисдикции (регламентируемом ГПК), но и в иных случаях исполнительного производства — по правилу аналогии закона.

Впрочем, в действующем законодательстве предусмотрена дополнительная возможность разрешения и по инициативе не взыскателя, а судебного пристава-исполнителя ситуации, когда должник без уважительных причин не исполняет требования

исполнительных документов, обязывающие его совершить определенные действия или воздержаться от их совершения. В соответствии с п. 3 ст. 73 Федерального закона «Об исполнительном производстве» судебный пристав-исполнитель сначала применяет к должнику штрафные санкции, предусмотренные ст. 85 Федерального закона «Об исполнительном производстве», а затем сам, без непосредственного участия взыскателя, организует исполнение, после чего взыскивает с должника трехкратный размер расходов по совершению исполнительных действий.

Когда предписания исполнительного документа, предписывающие (или запрещающие) совершить определенные действия *адресованы исключительно к должнику*, исполнительное производство осуществляется несколько иначе.

В этом случае исполнительным документом должен быть точно установлен срок реализации этих предписаний, этот же срок подтверждается постановлением судебного пристава-исполнителя. Это положение закрепляется и в процессуальном законодательстве. Например, в соответствии с ч. 2 ст. 206 ГПК РФ, если указанные действия могут быть совершены только ответчиком, суд устанавливает в решении срок, в течение которого решение суда должно быть исполнено.

Своевременность исполнения этих предписаний обеспечивается возможностью применения к должнику в случае неисполнения предусмотренных законом санкций. При неисполнении должником без уважительных причин такого исполнительного документа наступают последствия, предусмотренные ст. 85 Федерального закона «Об исполнительном производстве»: судебный пристав-исполнитель выносит постановление о наложении на должника штрафа в размере до 200 МРОТ и назначает ему новый срок для исполнения. Если в дальнейшем должник без уважительных причин нарушает новый срок исполнения исполнительного документа, то размер штрафа каждый раз удваивается.

В отношении граждан или должностных лиц, которые в силу своих служебных обязанностей должны исполнить исполнительный документ, но без уважительных причин повторно его не исполнили, судебный пристав-исполнитель вносит в соответствующие органы представление о привлечении этих лиц к административной или уголовной ответственности. Согласно ч. 2 ст. 332 АПК РФ за неисполнение указанных в исполнительном листе действий лицом, на которое возложено совершение этих

действий, на это лицо арбитражным судом, выдавшим исполнительный лист, может быть наложен судебный штраф в порядке, установленном АПК РФ. Размер судебного штрафа, налагаемого на граждан, не может превышать 25 МРОТ, на должностных лиц — 50 МРОТ, на организации — 1000 МРОТ. Судебные штрафы взыскиваются в доход федерального бюджета (ч. 1 и 3 ст. 119 АПК РФ). Уплата судебного штрафа не освобождает от обязанностей исполнить судебный акт (ч. 3 ст. 332 АПК РФ).

Если исполнительный документ невозможно исполнить, то судебный пристав-исполнитель выносит постановление о возвращении исполнительного документа в суд или иной орган, его выдавший. Данное постановление утверждается старшим судебным приставом и подлежит обжалованию в соответствующий суд в десятидневный срок.

Особо следует выделить порядок реализации *предписаний исполнительного документа о восстановлении на работе незаконно уволенного или незаконно переведенного работника*. Специфика трудовых правоотношений предопределяет особенности исполнения судебных решений и комиссий по трудовым спорам, связанных с защитой прав и законных интересов работников.

Решение суда о восстановлении на работе незаконно уволенного или переведенного работника подлежит немедленному исполнению (ст. 211 ГПК РФ, ст. 396 ТК РФ). Это означает, что после принятия решения суд должен немедленно выдать взыскателю исполнительный лист или направить его по просьбе взыскателя непосредственно для исполнения (ст. 428 ГПК РФ). Исполнительный документ о восстановлении на работе незаконно уволенного или переведенного работника *исполняется немедленно*. Исполнение исполнительного документа считается завершенным с момента фактического допуска указанного работника к исполнению прежних обязанностей, последовавшего за изданием приказа администрации об отмене своего незаконного распоряжения об увольнении или о переводе (п. 2 ст. 73 Федерального закона «Об исполнительном производстве»).

Судебный пристав-исполнитель, получив исполнительный документ о восстановлении на работе, выносит постановление о возбуждении исполнительного производства. В постановлении необходимо указать, что исполнительный документ подлежит немедленному исполнению.

В случае неисполнения этого предписания, применяется система санкций, имеющих специальную правовую регламентацию (ст. 74 Федерального закона «Об исполнительном производстве»). В ст. 85 Федерального закона «Об исполнительном производстве» предусматривается применение *следующих мер* за неисполнение исполнительного документа, обязывающего должника совершить определенные действия или воздержаться от их совершения:

- наложение штрафа в размере до 200 МРОТ, а при последующих нарушениях должником без уважительных причин сроков исполнения исполнительного документа — наложение штрафа в двойном размере;
- при повторном неисполнении без уважительных причин исполнительного документа — внесение судебным приставом-исполнителем в соответствующие органы представления о привлечении к административной или уголовной ответственности должностного лица, которое в силу своих обязанностей должно исполнить исполнительный документ.

Кроме того, применяется *специальная дополнительная ответственность*. Судебный пристав-исполнитель вправе обратиться в суд общей юрисдикции с утвержденным старшим судебным приставом заявлением о выплате работнику среднего заработка за время вынужденного прогула или разницы в заработке за все время со дня вынесения решения о восстановлении работника по день исполнения исполнительного документа. Заявление подается в суд, принявший решение. В результате рассмотрения заявления судом выносится определение (ст. 203 ГПК РФ и ст. 396 ТК РФ).

Особый порядок предусмотрен действующим законодательством (ст. 75 Федерального закона «Об исполнительном производстве») для осуществления такого исполнительного действия, как *принудительное выселение должника*. Особенности правового регулирования этих отношений связаны с тем, что выполнение этого исполнительного действия связано с ограничением конституционного права человека на неприкосновенность жилища (ст. 25 Конституции Российской Федерации).

После возбуждения исполнительного производства по исполнительному документу, обязывающему должника освободить

занимаемое им жилое помещение, судебный пристав-исполнитель в соответствии со ст. 9 Федерального Закона «Об исполнительном производстве» устанавливает должнику срок для их добровольного исполнения. Освобождение жилого помещения предполагает, что должник обязан покинуть это жилое помещение, удалить из него свое имущество, домашних животных, а также устранить иные препятствия для осуществления владения, пользования и распоряжения имуществом, связанные с его пребыванием в этом жилом помещении. Освобождение жилого помещения не должно повлечь за собой ухудшения его качества или невозможности дальнейшего проживания в нем. В постановлении судебный пристав-исполнитель уведомляет должника о том, что если тот добровольно не исполнит указанных требований, то по истечении установленного в постановлении срока эти требования будут исполнены в принудительном порядке со взысканием с должника исполнительского сбора и расходов по совершению исполнительных действий согласно ст. 81 и 82 Федерального закона «Об исполнительном производстве».

В случае неисполнения в установленный судебным приставом-исполнителем срок исполнительного документа о выселении должника выселение осуществляется судебным приставом-исполнителем принудительно.

Судебный пристав-исполнитель выносит акт о принудительном выселении должника, извещает его о дне и времени принудительного выселения и независимо от присутствия или отсутствия должника осуществляет необходимые действия по выселении.

Выселение состоит в освобождении помещения, указанного в исполнительном документе, от выселяемого (выселяемых), его (их) имущества, домашних животных, а также в запрещении выселяемому (выселяемым) пользоваться освобожденным помещением. Если должник отказывается освободить жилое помещение по требованию судебного пристава-исполнителя добровольно, тот *вправе применить силу* — самостоятельно или прибегнув к помощи сотрудников милиции. При этом допускается вскрытие (взлом) дверей жилого помещения, если это необходимо для выселения.

Выселение производится *в присутствии понятых* — это положение связано с необходимостью дополнительной защиты

прав и законных интересов выселяемого должника. Участие понятых предполагает подтверждение ими соблюдение требований закона в ходе осуществления выселения как исполнительного действия, наиболее ошутимо затрагивающего конституционные права должника. Кроме того, гарантией защиты прав и законных интересов должника (имущественного характера) является обязательность составления описи и оценки имущества, от которого освобождается жилое помещение, указанное в исполнительном документе. Опись производится судебным приставом-исполнителем в порядке, предусмотренном действующим российским законодательством об исполнительном производстве.

В необходимых случаях, например, если должник умышленно скрывается, не выполняет требования судебного пристава-исполнителя, отказывается допустить судебного пристава-исполнителя в занимаемое помещение, оказывает сопротивление выселению или совершает иные противозаконные действия, препятствующие исполнению требований исполнительного документа о выселении, то выселение производится при содействии органов внутренних дел.

Судебный пристав-исполнитель в необходимых случаях (например, если выселение происходило в отсутствие должника, либо должник не имел возможности установить контроль над своим имуществом, находящимся в освобождаемом жилом помещении, либо должник не предпринял никаких действий по распоряжению этим своим имуществом) обеспечивает хранение имущества должника с возложением на него понесенных расходов. Хранение осуществляется в срок, не превышающий трех лет, по истечении которого имущество подлежит реализации в порядке, установленном для реализации бесхозяйного имущества.

Порядок реализации бесхозяйного имущества определен распоряжением Российского фонда федерального имущества «Об утверждении Порядка организации и проведения торгов по продаже арестованного и изъятого имущества, а также конфискованного, бесхозяйного и иного имущества, обращенного в собственность Российской Федерации» от 29 ноября 2001 г. № 418. Средства от реализации имущества должника направляются в федеральный бюджет.

Исполнение исполнительного документа о выселении должника оформляется судебным приставом-исполнителем актом о

выселении. Акт подписывается судебным приставом-исполнителем, выселяемым должником (выселяемыми должниками) и понятыми. Составление такого акта является основанием для вынесения судебным приставом-исполнителем постановления об окончании исполнительного производства.

Действующее законодательство (ст. 76 Федерального закона «Об исполнительном производстве» предусматривает и такое специфическое исполнительное действие, как *принудительное вселение взыскателя в жилое помещение*.

Вселение предполагает обеспечение беспрепятственного входа взыскателя в указанное в исполнительном документе жилое помещение, его проживания (пребывания) в нем, предоставление возможности размещения в жилом помещении имущества взыскателя, а также совершение иных действий, необходимых для нормального проживания (пребывания) взыскателя в этом жилом помещении. Вселение как исполнительное действие применяется в тех случаях, когда какое-либо лицо, выступающее в качестве должника, неправомерно препятствует вселению взыскателя, имеющего право проживания в жилом помещении. В качестве должника может выступать, например, собственник жилого помещения (например, при заключении договора коммерческого или социального найма жилья со взыскателем), лицо, неправомерно занимающее принадлежащее взыскателю жилое помещение, лица, проживающие совместно со взыскателем и др.

В данном случае вселение предусматривает *совершение принудительных действий*, возможно, затрагивающих конституционные права и законные интересы препятствующих вселению лиц, поэтому может осуществляться только в строгом соответствии с законом. Именно в связи с этим действующее законодательство предусматривает специальный порядок и для принудительного вселения взыскателя. Нередко это исполнительное действие осуществляется параллельно с выселением должника.

При исполнении исполнительного документа о вселении судебный пристав-исполнитель совершает все необходимые действия по возбуждению исполнительного производства (ст. 9 и 73 Федерального закона «Об исполнительном производстве»).

В случае неисполнения исполнительного документа о вселении взыскателя в срок, установленный судебным приставом-исполнителем для добровольного исполнения, вселение осуществляется принудительно судебным приставом-исполнителем. Вселение может осуществляться, например, в замене замков с предоставлением ключей вселяемому взыскателю, пресечение сопротивления вселению, помощь взыскателю и членам его семьи поселиться в жилом помещении и внести туда свои вещи. При этом должнику разъясняется, что производится принудительное вселение и он обязан не чинить взыскателю препятствий в проживании (пребывании) под угрозой привлечения к административной и даже уголовной ответственности (за препятствование законной деятельности судебного пристава-исполнителя, неисполнение его законных требований, а также, например, за неисполнение решения суда).

В отличие от принудительного выселения принудительное вселение может осуществляться без участия понятых — если должник такому вселению не препятствует. Когда должник препятствует исполнению исполнительного документа о вселении взыскателя, исполнительные действия производятся с участием *понятых*, а в необходимых случаях — *представителей органов внутренних дел*. При дальнейшем воспрепятствовании проживанию (пребыванию) взыскателя вновь производятся указанные действия и применяются штрафные санкции и иные меры, предусмотренные ст. 85 Федерального Закона. «Об исполнительном производстве» за неисполнение исполнительного документа, обязывающего должника совершить определенные действия или воздержаться от их совершения (штраф, меры административной и уголовной ответственности).

Исполнительный документ считается исполненным, если взыскателю обеспечена возможность повседневного беспрепятственного пользования соответствующим помещением. Вселение взыскателя может быть осуществлено как при отсутствии должника, так и в его присутствии.

Исполнение исполнительного документа о вселении взыскателя оформляется судебным приставом-исполнителем *специальным актом о вселении*. В нем должно быть указано, что произведено принудительное вселение и должник обязуется не чинить

препятствий взыскателю в проживании (пребывании) в данном помещении. Копия акта о вселении вручается сторонам исполнительного производства — взыскателю и должнику.

Исполнительный акт считается исполненным, если взыскателю обеспечена возможность проживания — повседневного беспрепятственного пользования указанным в исполнительном документе помещением. Таким образом, должник имеет фактическую возможность возобновить препятствование проживанию взыскателя в принадлежащем ему и обозначенном в исполнительном документе помещении уже после совершения исполнительного действия. В связи с этим судебный пристав-исполнитель должен вынести постановление об окончании исполнительного производства не сразу после принудительного вселения и составления об этом соответствующего акта, а по прошествии некоторого времени. Закон, к сожалению, точно не определяет, каким должен быть временной разрыв между составлением акта о принудительном вселении и постановлением об окончании исполнительного производства, но этот срок не должен превышать общий срок исполнения исполнительного документа — два месяца.

Исполнительное производство по исполненному документу может быть возобновлено, если после составления акта о вселении взыскателя должник вновь препятствует проживанию (пребыванию) взыскателя. При этом к должнику вновь применяются штрафные санкции и иные меры, предусмотренные ст. 85 Федерального закона «Об исполнительном производстве». В случае же воспрепятствования проживанию (пребыванию) взыскателя не должником, а третьим лицом, согласно исполнительному документу не являющимся должником, исполнительное производство не может быть возобновлено. Вопрос о вселении в данном случае решается в судебном порядке — предполагается новое судебное разбирательство.

Глава 6

ИСПОЛНИТЕЛЬСКИЕ РАСХОДЫ

Осуществление исполнительного производства предполагает определенные материальные затраты, которые в соответствии с законом несет должник в случае невыполнения добровольно требований исполнительного документа. Они могут быть определены как *исполнительские расходы*, обеспечивающие своевременность и эффективность реализации исполнительных документов.

Можно выделить следующие основные функции исполнительских расходов в исполнительном производстве:

1) *выступают как санкции для должника*, неизбежность которых в ходе исполнительного производства стимулирует его выполнить законные требования взыскателя добровольно, без совершения исполнительных действий;

2) *призваны обеспечить денежные платежи или иные расходы, без которых невозможно исполнительное производство* (оплата исполнительных действий, пополнение государственного бюджета, за счет которого осуществляется содержание судебных приставов-исполнителей и др.), а также компенсировать расходы государства, связанные с осуществлением исполнительного производства.

6.1 Исполнительский сбор

Правовой статус исполнительского сбора устанавливается ст. 81 Федерального закона «Об исполнительном производстве». *Исполнительский сбор* представляет собой установленный законом обязательный платеж, взимаемый с должника в доход государства за совершение исполнительских действий судебным приставом-исполнителем в случае неисполнения должником законных требований исполнительного документа без уважительных причин.

По общему правилу в постановлении о возбуждении исполнительного производства судебный пристав-исполнитель устанавливает срок для добровольного исполнения содержащихся в

исполнительном документе требований, который не может превышать пяти дней со дня возбуждения исполнительного производства (п. 3 ст. 9 Федерального закона «Об исполнительном производстве»). Юридическим последствием неисполнения должником добровольно указанных требований выступает взыскание суммы исполнительского сбора, расходов по совершению исполнительных действий (если они имеются) и возможность последующего принудительного исполнения исполнительного документа судебным приставом-исполнителем.

Следует насколько слов особо сказать о месте исполнительского сбора в системе платежей, взимаемых в России. Исполнительский сбор *не является государственной пошлиной* и не включен в перечень налогов и сборов, предусмотренный в действующем российском налоговом законодательстве, а представляет собой скорее штрафную санкцию за совершенное должником правонарушение в процессе принудительного исполнения вынесенных постановлений¹, выразившемся в невыполнении законных требований, выраженных в постановлении судебного пристава-исполнителя в срок, установленный этим постановлением без уважительных причин. В связи с этим исполнительский сбор должен отвечать всем требованиям, предъявляемым действующим законодательством к штрафам, взыскиваемым в административном порядке. При взыскании исполнительского сбора должны быть приняты во внимание обстоятельства, смягчающие и отягчающие административную ответственность, давность привлечения к административной ответственности и т.д.

Этот вид ответственности *не может быть применен* при наличии уважительных причин неисполнения должником исполнительного документа в добровольном порядке. Должник не несет обязанности по уплате исполнительского сбора, если докажет, что нарушение установленных сроков исполнения испол-

¹ См.: *Постановление* Конституционного Суда РФ «По делу о проверке конституционности положений подпункта 7 пункта 1 статьи 7, пункта 1 статьи 77 и пункта 1 статьи 81 Федерального закона "Об исполнительном производстве" в связи с запросами Арбитражного суда Воронежской области, Арбитражного суда Саратовской области и жалобой открытого акционерного общества "Разрез Изынский» от 30 июля 2001 г. № 13-П // Российская газета. № 150. 8 августа. 2001.

нительного документа, обязывающего его передать взыскиваемые денежные средства (или выполнить иные требования, сформулированные в исполнительном документе), вызвано чрезвычайными, объективно непредотвратимыми обстоятельствами и другими непредвиденными, непреодолимыми препятствиями, находящимися вне его контроля, при соблюдении им той степени заботливости и осмотрительности, какая требовалась от него в целях надлежащего исполнения обязанности

В отличие от государственной пошлины, которая в ходе судебного разбирательства взимается с истца (заявителя), исполнительский сбор как штрафная санкция *взыскивается с должника*.

Размер исполнительского сбора закрепляется в п. 1 ст. 81 Федерального закона «Об исполнительном производстве». В случае неисполнения исполнительного документа без уважительных причин в срок, установленный для добровольного исполнения указанного документа, судебный пристав-исполнитель выносит постановление, по которому с должника взыскивается исполнительский сбор в размере не более 7% взыскиваемой суммы или стоимости имущества должника. В случае неисполнения исполнительного документа неимущественного характера исполнительский сбор взыскивается с должника — гражданина в размере 5 МРОТ, с организаций-должников — 50 МРОТ.

Учитывая функциональное назначение исполнительского сбора и рассматривая его как специфическую процессуальную санкцию в исполнительном производстве, следует предположить, что в случае добровольного частичного исполнения акта о взыскании денежных средств со стороны должника исполнительский сбор должен взыскиваться с должника в размере 7% лишь в той части, которая была исполнена в принудительном порядке, а не со всей суммы.

Исполнительский сбор призван компенсировать расходы государства в исполнительном производстве (на содержание службы судебных приставов и др.). Поэтому по действующему российскому законодательству (п. 3 ст. 81 Федерального закона «Об исполнительном производстве») исполнительский сбор *в полном объеме зачисляется в федеральный бюджет*.

Взыскание исполнительного сбора оформляется *специальным постановлением* судебного пристава-исполнителя. Поста-

новление о взыскании исполнительского сбора выносится при первом поступлении исполнительного документа судебному приставу-исполнителю. Последующие предъявления к исполнению исполнительного документа судебному приставу-исполнителю исполнительским сбором не облагаются.

Постановление о взыскании исполнительского сбора выносится одновременно с вынесением постановления о возбуждении исполнительного производства. Впрочем, о взыскании исполнительского сбора может быть указано непосредственно в постановлении о возбуждении исполнительного производства (п. 5 ст. 81 Федерального закона «об исполнительном производстве»). Это положение вызывает большие споры и сомнения среди исследователей-правоведов. Вынесение постановления о взыскании исполнительского сбора одновременно с постановлением о возбуждении исполнительного производства практически не оставляет должнику реальной возможности добровольно исполнить требования исполнительного документа и изданного во исполнение их постановления судебного пристава-исполнителя и избежать тем самым обязанности уплатить исполнительный сбор. Такое положение может рассматриваться как нарушение принципа диспозитивности.

Должник вносит исполнительный сбор на специальный банковский счет службы судебных приставов. В случае невыполнения этой обязанности к должнику применяются меры ответственности, предусмотренные действующим российским законодательством за невыполнение законных требований судебных приставов-исполнителей.

Взыскание с должника исполнительского сбора является мерой ответственности, но существенно отличается от мер ответственности, применяемых в ходе исполнительского производства (которые будут более подробно рассмотрены ниже). Цель установления обязанности должника совершить этот платеж — стимулирование добровольного исполнения правомерных требований, лежащих в основе исполнительного документа. То есть *основанием для применения этой меры* является не нарушение закрепленного в законодательстве порядка осуществления исполнительного производства, а само начало исполнительного производства, действия или бездействия должника, предопределив-

шие необходимость принудительных мер для реализации положений исполнительного документа. Меры же ответственности в рамках исполнительного производства применяются за нарушение закрепленного законом порядка исполнительного производства.

Исполнительский сбор призван по возможности позволить избежать проведения исполнительских процедур, требующих от судебных приставов-исполнителей затраты времени и сил. Кроме того, исполнительский сбор имеет своей функцией возмещение государственному бюджету расходов, связанных с необходимостью проведения мероприятий исполнительного производства. Эти особенности исполнительского сбора как института исполнительного производства и как меры административной (но не процессуальной) ответственности дают основание для того, чтобы отличать этот платеж от мер ответственности, применяющейся в ходе исполнительного производства.

В случае прекращения исполнительного производства по причине аннулирования основания для его проведения (отмена судебного акта или акта другого органа, на основании которого был выдан исполнительный документ, или же документа, который сам по себе в силу закона является исполнительным документом) исполнительный сбор в той сумме, в которой он был взыскан, *возвращается должнику* (п. 4 ст. 81 Федерального закона «Об исполнительном производстве»).

6.2 Расходы по совершению исполнительных действий (исполнительские издержки)

Кроме уплаты исполнительского сбора, в обязанности должника вменяется в обязанность возместить всем остальным участникам исполнительного производства *расходы, связанные с совершением исполнительных действий*. Должник обязан возместить в федеральный бюджет, а также сторонам исполнительного производства и иным участвующим в исполнительном производстве лицам затраты на организацию и проведение процедур исполнительного производства. В этом можно провести аналогию с положениями гражданского процессуального и арбитраж-

ного процессуального законодательства России, в соответствии с которыми лицо, проигравшее процесс, оказавшееся неправым в споре о праве, обязано оплатить все судебные издержки.

В соответствии с п. 2 ст. 82 Федерального закона «Об исполнительном производстве», к расходам по совершению исполнительных действий относятся *средства, затраченные на:*

- 1) перевозку, хранение и реализацию имущества должника;
- 2) оплату работы переводчиков, понятых, специалистов и иных лиц, привлеченных в установленном порядке к совершению исполнительных действий;
- 3) перевод (пересылку) по почте взыскателю взысканных сумм;
- 4) розыск должника, его имущества или розыск ребенка, отобранного у должника по суду;
- 5) другие необходимые исполнительные действия, совершаемые в процессе исполнения исполнительного документа.

Перечень расходов по совершению исполнительных действий является открытым. К ним также можно отнести, например, средства, затраченные на оплату услуг представителей, расходы на производство осмотра на месте, компенсация за фактическую потерю взыскателем или ином лицом времени, в связи с участием в процедурах исполнительного производства.

Расходы по совершению исполнительных действий по своей юридической сущности, по своим функциям напоминают издержки, связанные с рассмотрением дела в суде общей юрисдикции (ст. 94 ГПК РФ) и с судебными издержками арбитражного процесса (ст. 106 АПК РФ). Поэтому, чтобы данное сходство подчеркнуть, представляется возможным именовать эти расходы исполнительскими издержками.

Действующее законодательство предусматривает специальный механизм возмещения расходов по совершению исполнительных действий. Цель этого механизма — обеспечить оперативную и полную оплату всех связанных с исполнительным производством издержек, полноценное и своевременное проведение всех исполнительских мероприятий.

Расходы по совершению исполнительных действий взыскиваются с должника и вносятся на *специально открываемый depo-*

зитный счет подразделения службы судебных приставов с последующим возмещением федеральному бюджету.

Взыскание расходов, отнесение их на счет федерального бюджета, а также возмещение их лицам, которые эти расходы понесли, осуществляется на основании утвержденного старшим судебным приставом постановления судебного пристава, кроме тех случаев, когда расходы связаны с розыском должника или его имущества и должник отказывается эти расходы возмещать добровольно. Тогда возмещение происходит путем вынесения судом решения на основе подаваемого взыскателем заявления в суд (взыскатель в этом случае освобождается от обязанности уплачивать пошлину за подачу такого заявления).

Судебное разбирательство для создания формального основания в этом случае предусмотрено, скорее всего, для того, чтобы защитить права и законные интересы должника и не позволить необоснованно взыскать с него большую денежную сумму. Судебное разбирательство предполагает необходимость доказывания, во-первых, что розыск должника или его имущества был необходим, а во-вторых, что все расходы, понесенные в ходе розыска, были обоснованы, что судебный пристав-исполнитель не включил в их число расходов, без которых можно было обойтись. Обоснованность подобной процедуры, отличной от общего порядка возмещения расходов на основании постановления судебного пристава, вызывает сомнения. Представляется более целесообразным установить общий порядок взыскания с должника расходов, предоставив должнику возможность в судебном порядке опротестовывать, закрепить презумпцию обоснованности расходов, понесенных в ходе розыска.

Копии постановления судебного пристава-исполнителя о взыскании расходов по совершению исполнительных действий в трехдневный срок направляются сторонам. Это постановление может быть обжаловано в соответствующий суд в десятидневный срок.

Закон предусматривает определенные основания для освобождения должника от несения исполнительских издержек. Когда исполнительное производство прекращается ввиду отмены постановления, на основании которого был выдан исполнительный документ, расходы по совершению исполнительных дейст-

вий относятся на счет федерального бюджета. Кроме того, в случаях прекращения исполнительного производства из-за безосновательного отказа взыскателя от получения предметов, изъятых у должника при исполнении исполнительного документа о передаче их взыскателю, и возвращения исполнительного документа взыскателю, если он своими действиями (бездействием) препятствовал исполнению исполнительного документа, расходы по совершению исполнительных действий полностью взыскиваются с взыскателя.

Как мы уже говорили, исполнительские издержки оплачиваются путем перечисления денежных средств на специально открываемый службой судебных приставов банковский счет. Однако должник далеко не всегда спешит совершить эти платежи вовремя. Чтобы это не могло затянуть исполнительное производство, действующее законодательство закрепляет возможность авансирования этих расходов взыскателем.

Статья 83 Федерального закона «Об исполнительном производстве» предусматривает *авансирование* — оплату расходов по совершению исполнительских действий взыскателем с последующим возложением обязанности по компенсации этих платежей на должника. Такая возможность устанавливается для обеспечения возможности совершить необходимые для нормального течения исполнительного производства платежи немедленно, в чем заинтересован взыскатель, поэтому ему предоставляется право способствовать оперативности поступления денег. В целях обеспечения совершения исполнительных действий взыскатель вправе произвести авансовый взнос на депозитный счет подразделения в размере, достаточном для производства соответствующих расходов либо их части.

Авансирование взыскателем расходов осуществляется *исключительно в добровольном порядке*. Авансирование исполнительских издержек — право, а не обязанность взыскателя. Если судебный пристав-исполнитель объявляет розыск должника или его имущества (а это в соответствии с п. 2 ст. 28 Федерального закона «Об исполнительном производстве» возможно только при наличии согласия взыскателя нести бремя расходов по розыску и авансировать указанные расходы), взыскатель обязан проавансировать соответствующие расходы полностью, за ис-

ключением случаев розыска, проводимого при исполнении исполнительных документов о взыскании алиментов, возмещении вреда, причиненного здоровью, либо вреда лицам, понесшим ущерб в результате смерти кормильца, а также об отобрании ребенка.

При завершении исполнительных действий авансовый взнос *полностью возвращается взыскателю*. В случаях прекращения исполнительного производства из-за безосновательного отказа взыскателя от получения предметов, изъятых у должника при исполнении исполнительного документа о передаче их взыскателю, и возвращения исполнительного документа взыскателю, если он своими действиями (бездействием) препятствовал исполнению исполнительного документа, *взыскателю возвращается часть авансового взноса, превышающая расходы по совершению исполнительных действий, остальная же часть зачисляется в федеральный бюджет*, так как в этом случае все исполнительские издержки, как уже отмечалось выше, полностью возлагаются на взыскателя, являющегося виновником недостижения исполнительным производством своей цели.

Глава 7

ОТВЕТСТВЕННОСТЬ В ИСПОЛНИТЕЛЬНОМ ПРОИЗВОДСТВЕ

Принудительность исполнительного производства предполагает, что реализация содержащихся в исполнительном документе предписаний осуществляется против воли должника. По этой причине исполнительное производство невозможно без наличия в этом процессе возможности привлечения к ответственности лиц, виновных в нарушении законодательства в ходе этого процесса.

В исполнительном производстве необходимо выделять следующие виды ответственности сторон и третьих лиц:

- штрафную;
- в виде неблагоприятных процессуально-правовых последствий незаконной деятельности¹.

Различия между этими видами ответственности обусловлены спецификой целей, оснований и особенностями формы и процедуры применения.

7.1 Штрафная ответственность в ходе исполнительного производства

Штрафная ответственность в исполнительном производстве применяется за невыполнение законных требований и предписаний судебного пристава-исполнителя, направленных на реализацию предписаний исполнительного документа и сформулированных в специально издаваемых постановлениях. Она выступает как *материальная ответственность* — по основаниям для применения и по форме применения. Основаниями для этого вида ответственности является нарушение законодательных предписаний, связанных с исполнительным производством, а также законных требований судебного пристава-исполнителя, связанных с непосредственным исполнением предписаний исполнительного документа. Форма такой ответственности тоже носит материальный характер — в основном это штрафы, но

¹ Подробнее см.: Вукот М.А., Зайцев И.М. Гражданский процесс России: Учебник. М.: Юристъ, 1999. С. 122.

возможно и применение некоторых иных форм уголовной ответственности.

К штрафной ответственности в рамках исполнительного производства относится ответственность:

1) за неисполнение исполнительного документа, обязывающего должника совершить определенные действия или воздержаться от их совершения (ст. 85 Федерального закона «Об исполнительном производстве»);

2) за невыполнение законных требований судебного пристава-исполнителя и нарушение законодательства РФ об исполнительном производстве (ст. 87 Федерального закона «Об исполнительном производстве»).

Особо в ст. 74 Федерального закона «Об исполнительном производстве» содержится указание на меры ответственности за неисполнение исполнительного документа о восстановлении на работе.

1. Согласно ст. 85 Федерального закона «Об исполнительном производстве» в случае **неисполнения без уважительных причин исполнительного документа**, обязывающего должника совершить определенные действия или воздержаться от их совершения, в срок, установленный судебным приставом-исполнителем, он в соответствии со ст. 73 этого закона выносит постановление о наложении на должника *штрафа* в размере до 200 МРОТ и назначает ему новый срок для исполнения. При последующих нарушениях должником без уважительных причин новых сроков исполнения исполнительного документа *размер штрафа каждый раз удваивается*. Постановление судебного пристава-исполнителя о наложении штрафа утверждается старшим судебным приставом. Оно может быть обжаловано в соответствующий суд в десятидневный срок.

Кроме того, в соответствии с п. 3 ст. 73 Федерального закона «Об исполнительном производстве», если для исполнения исполнительного документа участие должника необязательно, судебный пристав-исполнитель организует исполнение в соответствии с правами, предоставленными ему указанным Законом, с взысканием с должника *трехкратного размера расходов по совершению исполнительных действий*.

При повторном неисполнении без уважительных причин исполнительного документа судебный пристав-исполнитель вносит в соответствующие органы представление о привлечении к

административной или уголовной ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, гражданина или должностного лица, которые в силу своих служебных обязанностей должны исполнить исполнительный документ.

Уголовная ответственность, к которой может быть привлечен субъект исполнительного производства на основании ст. 85 Федерального закона «Об исполнительном производстве», предусмотрена в ст. 315 УК РФ, согласно которой злостное неисполнение представителем власти, государственным служащим, служащим органа местного самоуправления, служащим государственного или муниципального учреждения, коммерческой или иной организации исполнительного документа, выданного на основании только судебных актов, а также воспрепятствование их исполнению наказываются штрафом в размере от 200 до 400 МРОТ или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от двух до четырех месяцев, либо лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до пяти лет, либо обязательными работами на срок от 180 до 240 часов, либо арестом на срок от трех до шести месяцев, либо лишением свободы на срок до двух лет.

Что же касается *административной ответственности*, которая может быть применена на основании ст. 85 Федерального закона «Об исполнительном производстве», то здесь необходимо обратиться к ст. 17.8 КоАП РФ, предусматривающей, что воспрепятствование законной деятельности судебного пристава-исполнителя, находящегося при исполнении служебных обязанностей, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от 10 до 15 МРОТ, а на должностных лиц — от 20 до 30 МРОТ.

Особенностью ст. 85 Федерального закона «Об исполнительном производстве» является то, что она предусматривает штрафную ответственность за неисполнение исполнительного документа неимущественного характера, обязывающего должника совершить определенные действия или воздержаться от их совершения. Об этом свидетельствует также п. 3 ст. 73 этого Закона, который содержит норму отсылочного характера, позволяющую применить штрафную ответственность, предусмотренную ст. 85. Следовательно, применение ст. 85 Федерального закона «Об исполнительном производстве» к случаям неисполне-

ния исполнительных документов имущественного характера неправомерно.

Статья 86 Федерального закона «Об исполнительном производстве» устанавливает **ответственность для банков и иных кредитно-финансовых организаций**. Неисполнение требований, содержащихся в исполнительном документе о взыскании денежных средств с должника банком или иной кредитной организацией, осуществляющими обслуживание счетов должника, в случае предъявления им исполнительного документа при наличии денежных средств на счетах должника является основанием для наложения судом на указанные банк или иную кредитную организацию штрафа в размере 50% суммы, подлежащей взысканию.

Этот вид ответственности установлен для случаев, когда взыскатель самостоятельно предъявляет исполнительный в банк или иную кредитную организацию, в которой находится счет должника для осуществления безакцептного списания денежных средств с этого счета для удовлетворения закрепленных в исполнительном документе требований, связанных с взысканием денег. Такая ситуация возможна, например, когда взыскатель имеет всю необходимую информацию о банковском счете плательщика и желает получить деньги без участия судебного пристава-исполнителя.

Расширительное толкование ст. 86 Федерального закона «Об исполнительном производстве» дает основание для вывода о том, что на ее основании возможно наложение ответственности в случае невыполнения банком (иной кредитно-финансовой организацией) выраженного в специальном постановлении судебного пристава-исполнителя предписания о безакцептном списании денежных средств в рамках исполнительного производства на первом этапе наложения взыскания на имущество должника. Кроме того, систематическое невыполнение банком (иной кредитно-финансовой организацией) его обязанностей в ходе исполнительного производства дает основания для лишения его лицензии на осуществление банковской деятельности.

2. В ст. 87 Федерального закона «Об исполнительном производстве» предусматривается ответственность за **шесть видов различных правонарушений**:

- невыполнение законных требований судебного пристава-исполнителя;

- нарушение законодательства Российской Федерации об исполнительном производстве;
- утрату исполнительного документа;
- его несвоевременное отправление исполнительного документа;
- представление недостоверных сведений о доходах и об имущественном положении должника;
- несообщение должником об увольнении с работы, о новом месте работы или месте жительства.

В этой статье содержится комплекс разнородных оснований для применения ответственности. Причем конкретно сформулированные основания соседствуют с выраженными абстрактно (второе из вышеуказанных, которое фактически может рассматриваться как объединяющее все остальные). Однако ответственность за эти действия предусмотрена единым блоком. Мерой ответственности за эти нарушения выступает *штраф* в сумме до 100 МРОТ.

Наложение и определение размера штрафа осуществляется судебным приставом-исполнителем путем принятия специального постановления. Процедура наложения штрафа в ходе исполнительного производства в Федеральном законе «Об исполнительном производстве» специально не урегулирована, что является достаточно серьезным пробелом. В связи с этим по правилу аналогии закона при взимании штрафа в ходе исполнительного производства следует применять правила, установленные законодательством об административных правонарушениях.

Кроме того, ст. 87 Федерального закона «Об исполнительном производстве» устанавливает, что за уклонение без уважительных причин от явки по вызову судебного пристава-исполнителя или к месту совершения исполнительных действий виновный субъект исполнительного производства подвергается приводу, о чем выносится соответствующее постановление. Впрочем, привод вряд ли может рассматриваться как материальная форма юридической ответственности. Это, скорее, мера процессуальной ответственности, связанная с гарантией нормального течения исполнительного производства, выступающая как принуждение непосредственно выполнить предписание судебного пристава-исполнителя в натуре (причем весьма специфичное — явку по вызову судебного пристава-исполнителя или к месту совершения исполнительных действий). Поэтому включение этой

меры оперативного процессуального принуждения в ст. 87 Федерального закона «Об исполнительном производстве» в качестве устанавливающей меры ответственности представляется необоснованным.

Здесь мы наблюдаем явную ошибку законодателя: нарушение единой логики закона, системы необходимых связей между составными частями нормативно-правового акта, характеризующих его как единое смысловое образование, обеспечивающих смысловое единство нормативного правового акта, его единую смысловую направленность, его целостность, обусловленную функциональным назначением. Поэтому данная мера принуждения в ходе исполнительного производства более подробно будет рассмотрена ниже как мера процессуальной ответственности.

При наличии в действиях гражданина или должностного лица, *умышленно не выполняющих законных требований судебного пристава-исполнителя или препятствующих их выполнению либо иным образом нарушающих законодательство Российской Федерации об исполнительном производстве*, признаков состава преступления судебный пристав-исполнитель вносит в соответствующие органы представление о привлечении виновных лиц к уголовной ответственности. Критерием для того, чтобы определить преступность деяния, является *степень общественного вреда*. Если нарушение является общественно опасным, создает угрозу для основ общественного и государственного строя, есть основания для возбуждения уголовного дела. В этом случае все материалы исполнительного производства, имеющие отношение к такому правонарушению, судебным приставом-исполнителем передаются в компетентные проводить по таким делам следствие правоохранительные органы.

Специфика правового регулирования в сфере трудовых отношений предопределила особое правовое регулирования наложения ответственности за *неисполнение предписания исполнительного документа о восстановлении работника на работе* (ст. 74 Федерального закона «Об исполнительном производстве»).

В случае неисполнения должником исполнительного документа о восстановлении на работе незаконно уволенного или переведенного работника судебный пристав-исполнитель помимо принятия мер, предусмотренных ст. 85 Федерального закона «Об исполнительном производстве», обращается в суд с заявлением, утвержденным старшим судебным приставом, о вынесе-

нии в порядке, предусмотренном гражданским процессуальным законодательством Российской Федерации, определения о выплате работнику среднего заработка за время вынужденного прогула или разницы в заработке за все время со дня вынесения решения о восстановлении работника по день исполнения исполнительного документа.

Эта *дополнительная форма ответственности* в исполнительном производстве носит правовосстановительный характер и направлена на восстановление прав работника, нарушенных сознательным неисполнением должником-работодателем предписания исполнительного документа (исполнительного листа, выданного на основании судебного решения, удостоверения комиссии по трудовым спорам, выдаваемого на основании ее решения и др.) о восстановлении этого работника на работе на прежнем месте в прежней должности.

Заявление подается после его утверждения старшим судебным приставом в суд, принявший решение. В результате рассмотрения заявления судом выносится не решение, а определение — это подтверждает, что судебное разбирательство не является самостоятельным.

7.2 Ответственность в виде неблагоприятных процессуально-правовых последствий незаконной деятельности в ходе исполнительного производства

Действующее законодательство предусматривает возможность и наложения *ответственности в форме дополнительных процессуальных обязанностей и ограничений* в качестве мер ответственности за совершение правонарушений в ходе исполнительного производства. Смысл этой ответственности — в создании условий, вынуждающих участников исполнительного производства соблюдать предписания, выраженные в действующем законодательстве, исполнительных документах и постановлениях компетентных государственных органов и должностных лиц, издаваемых в ходе исполнительного производства. Такая ответственность носит *процессуальный характер и по основаниям, и по форме ее применения*. Целью этого вида ответственности (предусмотренной и в гражданско-процессуальном праве) состоит в следующем:

- процессуального нарушения;
- восстановление гражданской процессуальной формы;
- исполнение соответствующих процессуальных обязанностей¹.

Основанием для применения процессуальной ответственности в ходе исполнительного производства является отклонение от законодательных процессуальных предписаний в ходе исполнительного производства поведения участников исполнительного производства, а в некоторых случаях и лиц, не участвующих в этих процедурах.

Федеральным законом «Об исполнительном производстве» установлен комплекс санкций, которые могут повлечь неблагоприятные последствия процессуально-правового характера в отношении участников исполнительного производства. Так, согласно п. 1 ст. 87 за уклонение без уважительных причин от явки по вызову судебного пристава-исполнителя или к месту совершения исполнительных действий любой гражданин и должностное лицо могут быть подвергнуты *принудительному приводу*. Порядок применения этой меры принуждения закреплен в п. 5 Инструкции о порядке исполнения судебными приставами распоряжений председателя суда, судьи или председательствующего в судебном заседании и взаимодействия судебных приставов с должностными лицами и гражданами при исполнении обязанностей по обеспечению установленного порядка деятельности судов и участия в исполнительной деятельности, утвержденной Приказом Минюста РФ от 3 августа 1999 г. № 226.

В случае отказа от добровольной явки лицо, подлежащее приводу на основании постановления судебного пристава-исполнителя, доставляется к месту вызова принудительно, путем сопровождения его судебным приставом. Основанием для привода является постановление судебного пристава-исполнителя, утвержденное старшим судебным приставом, который организует его точное и своевременное исполнение. Постановления о приводе регистрируются в специальном журнале и выдаются судебному приставу для исполнения под роспись.

Применение санкции в виде принудительного привода требует соблюдения следующих условий:

1) вызов гражданина или должностного лица возможен лишь по возбужденному исполнительному производству в связи с совершением исполнительных действий;

¹ См.: Вукот М.А., Зайцев И.М. Указ. соч. С. 124.

2) вызываемое лицо должно быть с достоверностью извещено о необходимости явки в точно указанное место и время;

3) нет уважительных причин неявки по требованию судебного пристава-исполнителя.

Судебный пристав или группа приставов в день привода выезжают к месту фактического нахождения лица, подлежащего приводу, устанавливают по документам его личность, объявляют ему под роспись постановление судебного пристава-исполнителя.

О болезни, а также об иных обстоятельствах, препятствующих исполнению привода (стихийное бедствие, наличие малолетних детей при невозможности поручить кому-либо уход за ними, длительный перерыв в движении транспорта и т.п.), судебный пристав извещает старшего судебного пристава с приложением рапорта.

Судебные приставы, исполняющие привод лиц, уклоняющихся от явки по вызову судебного пристава-исполнителя, обязаны быть внимательными и корректными, проявлять бдительность, особенно при сопровождении подсудимого.

В случаях злостного неповиновения или сопротивления законным требованиям судебный пристав для осуществления привода имеет право применять физическую силу, специальные средства и оружие в порядке, определенном Федеральным законом «О судебных приставах».

При доставлении лица судебный пристав составляет акт, в котором указывает место, время и характер правонарушения, принятые к лицу меры, свидетелей.

Привод несовершеннолетнего, не достигшего 16-летнего возраста, производится через его родителей либо его законных представителей.

Подвергнутое приводу лицо по требованию судебного пристава-исполнителя может находиться под контролем судебного пристава до окончательного выполнения исполнительных действий.

В качестве меры процессуальной ответственности в ходе исполнительного производства может рассматриваться такое процессуальное действие, как *возвращение исполнительного документа взыскателю либо соответственно в суд или другой орган, выдавший этот документ.*

Согласно ст. 10 Федерального закона «Об исполнительном производстве» судебный пристав-исполнитель возвращает ис-

полнительный документ взыскателю в трехдневный срок со дня его поступления, если он направлен в соответствующее подразделение с нарушением сроков предъявления его к исполнению, либо в суд или другой орган, выдавший исполнительный документ, в случае несоответствия его требованиям, предусмотренным ст. 8 этого Закона. Своеобразной санкцией выступает процессуальное действие судебного пристава-исполнителя по возврату исполнительного документа. Судебный пристав-исполнитель не позднее следующего дня после дня вынесения постановления о возвращении исполнительного документа направляет его копию взыскателю, в суд или другой орган, выдавший исполнительный документ.

Если исполнительный документ был направлен в соответствующее подразделение с нарушением срока предъявления его к исполнению, то он должен быть возвращен взыскателю. В этом случае судебный пристав-исполнитель возвращает ему исполнительный документ и фактически отказывает в возбуждении исполнительного производства. Неблагоприятным последствием данного процессуального действия для взыскателя является то, что исполнительные документы, по которым истек срок предъявления их к исполнению, по общему правилу судебным приставом-исполнителем к производству не принимаются (п. 1 ст. 16 Федерального закона «Об исполнительном производстве»). Взыскатель, пропустивший срок предъявления исполнительного листа или судебного приказа к исполнению, вправе обратиться с заявлением о восстановлении пропущенного срока в суд, принявший соответствующий судебный акт (п. 2 ст. 16 Федерального закона «Об исполнительном производстве»). По другим исполнительным документам пропущенный срок восстановлению вообще не подлежит.

При несоответствии исполнительного документа требованиям, предусмотренным ст. 8 Федерального закона «Об исполнительном производстве» (содержащей требования к его форме о чем говорилось ранее), он возвращается в суд или другой выдавший его орган. В этом случае в постановлении о возвращении исполнительного документа указывается, по какому основанию возвращается исполнительный документ, и устанавливается срок для устранения допущенных нарушений (п. 3 ст. 10 этого Закона), причем нарушение срока, установленного для устранения допущенных нарушений, не препятствует вторичному оформлению и направлению исполнительного документа су-

дебному приставу-исполнителю в общем порядке после устранения этих нарушений (п. 5 ст. 10 Федерального закона «Об исполнительном производстве»). Возвращение исполнительного документа по рассмотренному основанию можно сравнить с оставлением искового заявления без движения в гражданском процессе (ст. 136 ГПК РФ).

7.3 Ответственность судебного пристава-исполнителя

Специфическая юридическая ответственность в ходе исполнительного производства предусмотрена действующим законодательством для судебного пристава-исполнителя как особого субъекта правоотношений.

Общее регулирование юридической ответственности судебного пристава-исполнителя дается ст. 19 Федерального закона «О судебных приставах».

Будучи должностным лицом, состоящим на государственной службе, судебный пристав несет ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации. Ответственность государственного служащего, коим является судебный пристав, предусмотрена Федеральным законом «Об основах государственной службы Российской Федерации». Кроме того, как государственный служащий, как работник, находящийся в трудовых отношениях с государством, судебный пристав отвечает перед органом юстиции, где состоит на службе по нормам Трудового кодекса РФ.

В соответствии с п. 1 ст. 19 Федерального закона «О судебных приставах» и ст. 90 Федерального закона «Об исполнительном производстве», на действия судебного пристава-исполнителя по исполнению исполнительного документа или на отказ его в совершении таких действий, взыскателем или должником может быть подана жалоба. Жалоба может быть подана в вышестоящие органы или в суд. Более подробно порядок обжалования действий судебного пристава-исполнителя будет описан ниже, сейчас же сосредоточим внимание на процессе привлечения судебного пристава к юридической ответственности.

Наиболее оперативно юридическая ответственность на судебного пристава-исполнителя может быть возложена *вышестоящими органами*. Вышестоящими должностными лицами в

соответствии с Федеральным законом «О судебных приставах» являются соответственно:

1) старший судебный пристав подразделения, который организует и контролирует работу возглавляемого им подразделения и несет предусмотренную законодательством Российской Федерации ответственность за выполнение задач, возложенных на судебных приставов (ст. 10 Федерального закона «О судебных приставах»);

2) главный судебный пристав субъекта РФ, который также организует, координирует, но уже деятельность всей службы судебных приставов соответствующего субъекта РФ, рассматривает жалобы на действия судебных приставов в порядке подчиненности и несет предусмотренную законодательством Российской Федерации ответственность за выполнение задач, возложенных на соответствующую службу судебных приставов (ст. 9 Федерального закона «О судебных приставах»);

3) главный судебный пристав Российской Федерации, осуществляющий руководство деятельностью службы судебных приставов, рассматривающий жалобы на действия судебных приставов и несущий предусмотренную российским законодательством ответственность за выполнение задач, возложенных на службу судебных приставов России (ст. 8 Федерального закона «О судебных приставах»).

Должностные лица, о которых сказано выше, рассматривают жалобы и заявления граждан, обеспечивают и контролируют сроки разрешения и проверок.

Судебное обжалование деятельности судебного пристава-исполнителя несколько менее оперативно, но дает гарантию объективности и беспристрастности рассмотрения жалобы. Рассмотрение жалоб на действия судебного пристава-исполнителя по исполнению исполнительного документа, выданного на основании решения арбитражного суда, осуществляется арбитражным судом по месту нахождения судебного пристава-исполнителя. Рассмотрение жалоб на действия судебного пристава-исполнителя по исполнению всех иных видов исполнительных документов осуществляется судом общей юрисдикции по месту нахождения судебного пристава-исполнителя. При наличии сводного исполнительного производства, если в нем имеется хоть один исполнительный лист в пользу физического лица, представляется наиболее правомерным обжалование действий

либо бездействия судебного пристава-исполнителя в суд общей юрисдикции.

Периодическое нарушение судебным приставом-исполнителем действующего законодательства может стать основанием для вывода о его *служебном несоответствии*. В этом случае к нему могут быть применены специальные меры юридической ответственности.

Кроме того, основанием для применения мер юридической ответственности к судебным приставам-исполнителям может стать *необоснованное применение ими силы*. Применение физической силы, специальных средств и огнестрельного оружия не должно создавать угрозу жизни и здоровью присутствующих в суде лиц. Превышение полномочий при применении указанных силы, средств и оружия влечет ответственность, установленную законом.

В общем порядке как к работнику к судебному приставу-исполнителю могут быть применены следующие виды *дисциплинарной ответственности*:

- 1) замечание;
- 2) выговор;
- 3) увольнение.

Судебный пристав-исполнитель может стать и субъектом *имущественной ответственности*.

Ущерб, причиненный неправомерными действиями судебного пристава физическим или юридическим лицам, подлежит возмещению в порядке, предусмотренном гражданским законодательством. С учетом норм Гражданского кодекса РФ (ст. 16, 1064, 1069) к органу юстиции, где состоит на службе судебный пристав, предъявляются требования о возмещении материального ущерба, причиненного действием или бездействием судебного пристава. Физическое лицо — гражданин с требованием о возмещении причиненного неправомерными требованиями судебного пристава-исполнителя вреда обращается в суд общей юрисдикции по нормам Гражданского процессуального кодекса РФ. Если же действием (бездействием) судебного пристава ущерб причинен юридическому лицу либо гражданину — предпринимателю, то исковое заявление о возмещении вреда подается в арбитражный суд по общим правилам Арбитражного процессуального кодекса РФ.

После возмещения этого ущерба органом юстиции, судебному приставу-исполнителю может быть предъявлен регрессный иск с требованием возместить уплаченную сумму возмещения.

Кроме того, в соответствии со ст. 330 АПК РФ судебный пристав-исполнитель несет имущественную ответственность за неисполнение (или ненадлежащее исполнение) своих обязанностей. Вред, причиненный им в результате неисполнения или ненадлежащего исполнения своих обязанностей по исполнению исполнительного документа, подлежит возмещению в порядке, предусмотренном гражданским законодательством. Требование о возмещении вреда рассматривается арбитражным судом по общим правилам искового производства.

В случае утраты судебным приставом-исполнителем переданного ему на исполнение исполнительного листа, выданного арбитражным судом, этот суд вправе наложить на него судебный штраф (ст. 331 АПК РФ). Такой штраф может составлять до 50 МРОТ, и взыскивается он из личных средств судебного пристава-исполнителя в государственный бюджет (ст. 119 АПК РФ).

Наиболее тяжкие совершаемые судебным приставом-исполнителем правонарушения, создающие угрозу для основ общественного и государственного строя, могут представлять собой состав преступления, предусмотренного Уголовным кодексом РФ, а совершивший их судебный пристав-исполнитель может стать субъектом уголовной ответственности. Как государственный служащий судебный пристав-исполнитель может стать субъектом следующих *преступлений* (в соответствии с УК РФ):

- злоупотребление должностными полномочиями (п. 2 и 3 ст. 285);
- превышение должностных полномочий (п. 2 и 3 ст. 286);
- незаконное участие в предпринимательской деятельности (ст. 289);
- получение взятки (ст. 290);
- служебный подлог (ст. 292);
- халатность (ст. 293);

Все вышеперечисленное дает основания для вывода о том, что ответственность судебного пристава-исполнителя может выступать в самых разнообразных формах. К сожалению, в установлении и законодательном закреплении специальных мер ответственности, которым может быть подвергнут судебный пристав-исполнитель, нет необходимой системности, полноты и определенности. Статья 19 Федерального закона «О судебных

приставах», указывающая на возможность применения мер ответственности к судебному приставу, не может рассматриваться как полноценный правовой регулятор соответствующих отношений, поскольку в ней не содержится указаний на конкретные основания для применения ответственности и конкретный формы и меры такой ответственности. Действующее законодательство содержит указания на возможность ответственности судебного пристава, но эти предписания разбросаны по различным нормативным правовым актам, их трудно разыскивать и воспринимать, а кроме того, они являются отрывочными, фрагментарными. Остается только надеяться, что законодатель все же найдет возможность изложить такие правовые положения более концентрированно и системно.

7.4 Порядок защиты прав и законных интересов участников исполнительного производства

Исполнительное производство, предполагающее возможность применения принуждения и предусматривающее случаи наложение ответственности не может обойтись без специальных мер защиты прав и законных интересов участников этого процесса.

Правовой основой защиты прав и законных интересов участников исполнительного производства является глава XI Федерального закона «Об исполнительном производстве».

Основополагающей формой защиты прав и законных интересов субъектов в ходе исполнительного производства является *правовосстановление*. Оно осуществляется в основном в судебном порядке.

В соответствии со ст. 90 Федерального закона «Об исполнительном производстве» на действия судебного пристава-исполнителя по исполнению исполнительного документа, выданного арбитражным судом, или отказ в совершении указанных действий, в том числе на отказ в отводе судебного пристава-исполнителя, взыскателем или должником может быть подана *жалоба* в арбитражный суд по месту нахождения судебного пристава-исполнителя в десятидневный срок со дня совершения действия (отказа в совершении действия).

Во всех остальных случаях (если речь идет о неправомерных действиях судебного пристава в ходе исполнения любых исполнительных документов, кроме тех, что выданы арбитражным

судом) жалоба на совершение исполнительных действий судебным приставом-исполнителем или отказ в совершении таких действий, в том числе на отказ в отводе судебного пристава-исполнителя, подается в суд общей юрисдикции по месту нахождения судебного пристава-исполнителя также в десятидневный срок со дня совершения действия (отказа в совершении действия).

Аналогичные положения предусмотрены также в ст. 441 ГПК РФ и в ст. 329 АПК РФ. При этом указанные положения АПК РФ не ограничивают (по крайней мере напрямую) возможность обжалования в арбитражный суд действий (бездействия) судебных приставов-исполнителей только случаями совершения этих действий (бездействия) при исполнении исполнительного документа, выданного арбитражным судом. На это обстоятельство обращается внимание в п. 20 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации «О некоторых вопросах, связанных с введением в действие Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации» от 9 декабря 2002 г. № 11. В нем, в частности, указывается, что ст. 90 Федерального закона «Об исполнительном производстве» должна применяться с учетом его положений, согласно которым арбитражным судам подведомственны дела об оспаривании решений и действий судебного пристава-исполнителя при совершении исполнительных действий по исполнительному документу, выданному арбитражным судом, а также исполнительных документов иных органов, если заявителем является организация или индивидуальный предприниматель, кроме тех случаев, когда оспариваются действия судебного пристава-исполнителя, связанные с исполнением исполнительного документа, выданного судом общей юрисдикции¹. В суд общей юрисдикции могут также обжаловаться действия судебного пристава-исполнителя по исполнению акта иного органа, когда заявителем является гражданин, что следует из содержания ст. 22 и 441 ГПК РФ и ст. 90 Федерального закона «Об исполнительном производстве».

Указанное положение является реализацией конституционно-го принципа о праве каждого на обжалование в суд решений и действий (или бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц (ст. 46 Конституции Российской Федерации).

¹ Вестник ВАС РФ. 2003. № 2.

К сожалению, в действующем законодательстве не содержится указаний, в каком порядке должны рассматриваться такие жалобы. Законодателю следовало бы закрепить хотя бы краткую характеристику процедуры судопроизводства по рассмотрению жалоб на действия (бездействия) судебного пристава-исполнителя.

Исходя из смысла положений ст. 90 Федерального закона «Об исполнительном производстве» можно сделать вывод, что обжалованы в судебном порядке могут быть как выносимые в ходе исполнительного производства судебным приставом-исполнителем постановления, так и совершаемые им фактические действия. Действующее законодательство не исключает возможности совершения судебным приставом-исполнителем исполнительных действий без оформления их в виде отдельного акта. При этом, как правило, они выражаются в форме бездействия. Если судебное обжалование постановления судебного пристава-исполнителя особых проблем у защищающих свои права и законные интересы участников исполнительного производства не вызывает (решение суда, выносимое по жалобе, просто констатирует недействительность незаконного постановления), то процесс обжалования фактических действий, совершаемых, возможно, без оформления, нуждается в специальном правовом регулировании.

Схема защиты прав и законных интересов участников исполнительного производства от фактических действий нуждается в более подробной регламентации. Например, следует особо урегулировать процесс фактического исполнения решения суда по жалобе на фактические действия судебного пристава. При этом следует иметь в виду, что ст. 90 Федерального закона «Об исполнительном производстве» не ограничивает возможность обжалования действий судебного пристава-исполнителя только рамками незавершенного исполнительного производства. Предметом обжалования могут быть также действия судебного пристава-исполнителя, совершенные им после окончания исполнительного производства, например действия по взысканию исполнительного сбора. Причем и после окончания исполнительного производства действия судебного пристава-исполнителя должны обжаловаться в том суде, в связи с исполнением судебного акта которого было возбуждено (и окончено) исполнительное производство.

В соответствии с п. 1 ст. 90 Федерального закона «Об исполнительном производстве», жалоба подается в течение десяти дней с момента совершения судебным приставом-исполнителем незаконного действия (безосновательного отказа в совершении действия). Если лицо не было надлежащим образом извещено о времени и месте совершения судебным приставом-исполнителем в ходе исполнительного производства действия (об отказе в совершении необходимого действия), то течение срока на подачу жалобы начинается для этого лица со дня, когда указанному лицу стало об этом известно или должно было стать известно.

В Законе не предусмотрены последствия пропуска десятидневного срока, установленного для подачи жалобы на действия судебного пристава-исполнителя. Не предусмотрены такие последствия в главе 24 и в разделе VII АПК РФ, по правилам которых рассматриваются соответствующие жалобы, и в ст. 441 ГПК РФ. Это может рассматриваться как серьезный пробел в действующем российском законодательстве, регулирующем процесс исполнительного производства. Его последствиями являются неясность последствий таких непредусмотренных законом напрямую юридических фактов, а также возможность (точнее — необходимость) широкого толкования положений действующих нормативных правовых актов. В частности, несоблюдение указанного срока не может служить основанием для возвращения жалобы заявителю без рассмотрения или безусловным основанием к отказу в удовлетворении жалобы по существу.

Для восполнения этого пробела в ходе непосредственной реализации права возможно применение аналогии закона. Исходя из положений ч. 1 ст. 329 и ч. 4 ст. 198 АПК РФ, участники исполнительного производства могут руководствоваться правилом о восстановлении арбитражным судом пропущенного по уважительной причине срока на обжалование действий судебного пристава-исполнителя по заявлению лица, обратившегося с жалобой.

При выяснении причин пропуска срока на подачу жалобы очень важно проверить, направлялось ли или объявлено ли заявителю обжалуемое постановление судебного пристава-исполнителя, был ли он извещен надлежащим образом о времени и месте совершения исполнительных действий и т.п., поскольку от этого зависит возможность и своевременность обжалования действий судебного пристава-исполнителя.

Жалоба на действия судебного пристава-исполнителя подается в арбитражный суд по месту нахождения судебного пристава-исполнителя. Исходя из этого правила, жалоба на действия судебного пристава-исполнителя не всегда будет рассматриваться в том арбитражном суде, который рассматривал дело по существу и который выдал исполнительный лист, или иной исполнительный документ, при реализации положений которого судебным приставом-исполнителем осуществлены незаконные действия, послужившие основанием для обращения с жалобой.

Названное здесь правило имеет важное процессуальное и организационное значение. Процесс подачи жалобы значительно облегчается, так как лицо, чьи права и законные интересы нарушены действиями (бездействием) судебного пристава-исполнителя, освобождается от необходимости выяснять, во исполнение какого судебного акта, какого суда и в рамках какого исполнительного производства действовал судебный пристав. Кроме того, этому лицу нет необходимости разыскивать суд, во исполнение акта которого действовал судебный пристав. Подача жалобы на действия судебного пристава-исполнителя не связана непосредственно с основанием исполнительного производства и должна влечь за собой возбуждение самостоятельного производства по делу в арбитражном суде, предметом которого являются действия (бездействие) судебного пристава-исполнителя.

В жалобе должно содержаться требование о признании постановления судебного пристава-исполнителя недействительным или о признании незаконными других его решений и действий (бездействия), а также иные требования, предусмотренные в действующем законодательстве. В частности, должны быть указаны сведения об исполнительном документе (его наименование, номер, дата и место выдачи), в связи с исполнением которого оспариваются действия судебного пристава-исполнителя, наименование выдавшего его органа, время совершения и суть оспариваемых действий. Жалоба должна содержать фактическое и правовое обоснование необходимости ее удовлетворения и признания действия (бездействия) или акта судебного пристава-исполнителя незаконным и не влекущим юридических последствий. В частности, в жалобе, в мотивировочной ее части, должны быть указаны законы и иные нормативные правовые акты, которым по мнению заявителя не соответствуют оспариваемые действия (бездействие) или акт судебного пристава-исполнителя.

К заявлению должны прилагаться указанные в ст. 126 АПК РФ документы, а также документы, подтверждающие направление копии заявления и необходимых доказательств судебному приставу-исполнителю и сторонам исполнительного производства. Кроме того, к жалобе может прилагаться ходатайство о приостановлении до окончания ее рассмотрения фактического исполнения оспариваемого акта судебного пристава-исполнителя.

Жалоба на действия (бездействие) судебного пристава-исполнителя государственной *пошлиной не облагается* (ст. 329 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации)

Судебное разбирательство по делам об оспаривании действий судебных приставов-исполнителей осуществляется судьей единолично в срок, не превышающий десяти дней со дня поступления заявления в арбитражный суд, включая срок на подготовку и принятие решения по делу (ч. 1 ст. 200 АПК РФ).

По своей правовой природе дела по жалобам на действия судебного пристава-исполнителя являются делами, возникающими из административных правоотношений, и при их рассмотрении должны применяться специальные процессуальные правила, регламентирующие особенности рассмотрения этой категории дел.

Следует выделить ***особенности судебного разбирательства по жалобе, оспаривающей действия, бездействие или акты судебного пристава-исполнителя.***

Во-первых, арбитражный суд наделяется правом признать обязательной явку в судебное заседание судебного пристава-исполнителя, чьи действия оспариваются, вызвать его в судебное заседание, оштрафовать за нарушение такого судебного предписания (ч. 3 ст. 200 АПК РФ).

Во-вторых, на судебного пристава-исполнителя возлагается бремя доказывания законности оспариваемого действия (бездействия, правоприменительного акта), предоставление суду права истребовать по своей инициативе от судебного пристава-исполнителя необходимых для рассмотрения дела доказательств (ч. 5 и 6 ст. 200 АПК РФ).

По результатам рассмотрения заявления арбитражный суд принимает решение в соответствии со ст. 201 и по правилам главы 20 АПК РФ. При этом данное решение подлежит немедленному исполнению, если суд не установит специально иные сроки исполнения (ч. 7 ст. 201 АПК РФ).

Однако немедленное исполнение решения не предполагает невозможности его обжалования, и такие решения обжалуются в порядке апелляционного и кассационного производства по общим правилам.

Особой формой защиты прав и законных интересов лиц в ходе исполнительного производства является **возмещение материального ущерба, ставшего результатом допущенного судебным приставом-исполнителем нарушения**. В соответствии с п. 2 ст. 90 Федерального закона «Об исполнительном производстве» вред, причиненный судебным приставом-исполнителем физическим и юридическим лицам, подлежит возмещению в общем порядке, предусмотренном гражданским законодательством. Требование о возмещении вреда должно предъявляться в общем порядке с учетом положений ст. 16 и 1064 ГК РФ. Вред, причиненный гражданину или юридическому лицу в результате незаконных действий (бездействия) судебного пристава-исполнителя, в том числе в результате принятия им не соответствующего закону или иному нормативному правовому акту постановления, подлежит возмещению.

Возможность возмещения вреда в соответствии с п. 2 ст. 90 Федерального закона «Об исполнительном производстве», а также с учетом ст. 1064 и 1069 ГК РФ связывается с необходимостью представления истцом доказательств причинения именно ему убытков незаконными действиями судебного пристава-исполнителя. В ходе судебного разбирательства по таким искам *истец обязан доказать*:

1) факт наличия ущерба, полный размер ущерба (прямой убыток и упущенную выгоду, а также моральный ущерб — с полным и убедительным для суда обоснованием);

2) наличие причинно-следственной связи между действиями (бездействием) судебного пристава-исполнителя или изданным им актом и причиненным ущербом;

3) противоправность действий (бездействия) судебного пристава-исполнителя или несоответствие принятого им акта действующему законодательству.

В отличие от общего порядка рассмотрения исков о возмещении ущерба в этом случае не доказывается факт виновности ответчика (судебного пристава-исполнителя).

Если с иском о возмещении вреда обращается юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, то в соответствии со ст. 28 АПК РФ он должен подаваться в арбитражный суд по

общим правилам искового производства, установленным в разделе II АПК РФ, а не в порядке обжалования действий судебного пристава-исполнителя. Гражданин, не имеющий статуса индивидуального предпринимателя, заявляет требование о возмещении вреда, причиненного ему судебным приставом-исполнителем, в суд общей юрисдикции по правилам, установленным Гражданским процессуальным кодексом РФ.

Если суд приходит к выводу об обоснованности исковых требований и о возмещении ущерба, причиненного неправомерными действиями (бездействием) судебного пристава-исполнителя в ходе исполнительного производства, возмещению подлежит вред в полном объеме. В состав этого вреда входят:

1) *реальный ущерб* — расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества,

2) *упущенная прибыль* — неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено;

3) *моральный вред* — физические или нравственные страдания, причиненные лицу действиями, нарушающими его личные неимущественные права либо посягающими на принадлежащие гражданину другие нематериальные блага, которые установлены и признаны в судебном порядке.

В соответствии со ст. 16 ГК РФ убытки, причиненные гражданину или юридическому лицу в результате незаконных действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления или должностных лиц этих органов, в том числе издания не соответствующего закону или иному правовому акту акта государственного органа или органа местного самоуправления, подлежат возмещению Российской Федерацией, соответствующим ее субъектом или муниципальным образованием. Так как служба судебных приставов-исполнителей является федеральным органом государственной власти, ответчиком по искам о возмещении ущерба, причиненного неправомерными действиями (бездействием) судебного пристава-исполнителя в ходе исполнительного производства выступает Российская Федерация.

Действующее российское законодательство предусматривает несколько специальных механизмов защиты прав и законных участников исполнительного производства, предназначенных для особых случаев.

Статья 91 Федерального закона «Об исполнительном производстве» предусматривает, что взыскатель вправе предъявить организации иск о взыскании подлежащей удержанию с должника суммы, не удержанной по вине этой организации. В этом случае специфика защиты прав и законных интересов выражается в субъектном составе правоотношений, а также в форме нарушения закрепленных законом прав. Субъектом наложения ответственности по этой статье выступает юридическое лицо, которое на основании решения суда или в соответствии с законом обязано осуществлять удержание с должника денежных сумм в рамках исполнительного производства, но не выполнило своих обязанностей, чем нанесло взыскателю ущерб, сделав невозможным получение им причитающихся ему денег.

Такой организацией может быть, например, работодатель должника или иная организация, выступающая в качестве источника постоянных доходов должника, которая обязана удерживать часть доходов при исполнении решений о взыскании периодических платежей (алиментных, возмещения платежей, причиненных жизни и здоровью, при взыскании суммы, не превышающей 2 МРОТ, при отсутствии у должника имущества или недостаточности имущества для полного погашения взыскиваемых сумм, и других).

Кроме того, практика арбитражных судов дает основание для вывода о том, что предусмотренная в ст. 91 Федерального закона «Об исполнительном производстве» ответственность в виде взыскания подлежащей удержанию с должника суммы, не удержанной по вине организации, которой был направлен исполнительный документ, применяется и к банкам (и иным кредитным организациям), по вине которых не исполнен указанный исполнительный документ и не произведено взыскание¹.

Названная мера фактически является дополнительной мерой защиты одной из сторон исполнительного производства — взыскателя, чьи права были нарушены на стадии принудительного исполнения судебного акта². Законодатель предусматривает возможность самому взыскателю защищать свои права в судебном порядке путем предъявления иска к организации, по вине кото-

¹ См.: *Постановление Президиума ВАС РФ от 29 марта 2002 г. № 10103/01* // Вестник ВАС РФ. 2002. № 8. С. 84–86.

² См.: *Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 29 марта 2002 г. № 10103/01* // Вестник ВАС РФ. 2002. № 8. С. 84–86.

рой он не получил присужденные ему суммы. Однако такая возможность не исключает возможности применения к организации, на которую в силу закона возложено совершение определенных действий, мер воздействия судебным приставом-исполнителем, который осуществляет контроль за выполнением требований исполнительного документа (ст. 4 Федерального закона «Об исполнительном производстве»).

Применение этой меры ответственности зависит от воли правообладателя, т.е. взыскателя. Впрочем, не исключается возможность вступления в процесс и должника по исполнительному производству в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований на предмет спора, на стороне ответчика, так как принятое на основании ст. 91 Федерального закона «Об исполнительном производстве» судебное решение может повлиять на его права и обязанности по отношению к последнему.

Взыскатель при этом освобождается от уплаты государственной пошлины.

Еще одним способом защиты прав и законных интересов физических и юридических лиц в ходе исполнительного производства является **иск об освобождении имущества от ареста или об исключении имущества из описи**. Статья 92 Федерального закона «Об исполнительном производстве» предусматривает, что в случае возникновения спора, связанного с принадлежностью имущества, на которое обращается взыскание, заинтересованные граждане и организации вправе обратиться в суд с иском об освобождении имущества от ареста или исключении его из описи. Речь идет о защите прав и охраняемых законом интересов физических или юридических лиц, *не являющихся должником* в исполнительном производстве, чье имущество в ходе обращения взыскания на имущество должника было подвергнуто аресту или было включено в опись имущества для обращения взыскания.

Такое действие, являющееся правонарушением, может стать *результатом ошибки* судебного пристава-исполнителя или, например, спора о принадлежности имущества, когда у участников исполнительного производства есть основания считать спорное имущество принадлежащим должнику и подлежащим взысканию.

Спор о принадлежности имущества и восстановлении нарушенного права может возникнуть при совершении исполнительных действий, связанных с обращением взыскания на иму-

щество и наложением ареста на имущество, когда исполнением затрагиваются имущественные интересы третьих лиц, не являющихся сторонами в исполнительном производстве.

В этом отличие способа защиты нарушенных в процессе исполнительного производства прав, предусмотренного ст. 90 Федерального закона «Об исполнительном производстве», где предметом спора является порядок и очередность наложения ареста на имущество должника, от способа защиты по ст. 92 Федерального закона «Об исполнительном производстве», когда иные лица защищают свое вещное право.

В случае возникновения спора о принадлежности имущества, на которое обращено взыскание, заинтересованные лица (например, считающие имущество своим или имеющие основания полагать, что обращение взыскания на это имущество может затронуть их интересы) вправе обратиться в суд с иском об освобождении имущества от ареста или об исключении этого имущества из описи.

Подведомственность рассмотрения дел об освобождении имущества определяется по общему правилу с учетом ст. 22 ГПК РФ и ст. 27 и 28 АПК РФ.

Иск об освобождении имущества от ареста или исключении его из описи может быть предъявлен: собственником этого имущества или иным лицом — титульным владельцем этого имущества, т.е. владеющим имуществом по основаниям, предусмотренным законом или договором; иными лицами по их поручению; лицами, действующими в чужом интересе без поручения в порядке ст. 980 ГПК РФ. При этом такой правообладатель не может участвовать в исполнительном производстве в качестве должника. Должник не обладает правом на обжалование наложения взыскания на его имущества в порядке ст. 92 Федерального закона «Об исполнительном производстве». Он может обжаловать в суд действия судебного пристава-исполнителя по производству ареста имущества (например, в случае наложения ареста на имущество, на которое не может быть обращено взыскание) или его описи. Однако такие жалобы должны рассматриваться судом в порядке, предусмотренном ст. 90 Федерального закона «Об исполнительном производстве».

Иски об освобождении имущества от ареста или исключении его из описи предъявляются к должнику, у которого произведен арест имущества, а также к взыскателю, в интересах которого на

имущество наложен арест. Таким образом, ответчиками по такому иску могут быть только должник или ответчик, а к судебному приставу-исполнителю или к иным официальным лицам такой иск применяться не может.

Действующее законодательство не предусматривает обязательного участия в рассмотрении исков об освобождении имущества от ареста или исключении его из описи прокурора, однако на практике прокурор участвует в таком судопроизводстве достаточно часто.

В случае предъявления иска об освобождении имущества от ареста или исключении его из описи исполнительное производство подлежит *обязательному приостановлению* (подп. 7 ст. 20 Федерального закона «Об исполнительном производстве»).

Спор об освобождении имущества от ареста рассматривается по общим правилам искового производства. При этом не имеет значение, наложен ли арест в порядке обеспечения иска или в порядке обращения взыскания на имущество должника при исполнении судебного акта.

В случае вынесения судом решения об удовлетворении искового заявления об освобождении имущества от ареста или исключении его из описи, составленной в ходе исполнительного производства, судья обязан указать в таком решении, *какое конкретно имущество освобождается от ареста*. Несоблюдение этого требования, неточное указание имущества может сильно затруднить исполнение решения.

Если подлежащее освобождению от ареста имущество на момент вынесения судом решения о его освобождении уже реализовано, суд может с согласия истца вынести решение *о передаче ему равноценного имущества* такого же рода, а если это невозможно — *о выплате денежной суммы*, полученной от его реализации.

Особый порядок предусмотрен также для **защиты прав организаций-работодателей** при неисполнении ими исполнительного документа о восстановлении на работе, незаконно уволенного (или переведенного) работника. В соответствии со ст. 93 Федерального закона «Об исполнительном производстве» в случае неисполнения исполнительного документа о восстановлении на работе незаконно уволенного или переведенного работника ущерб, причиненный организации выплатой указанному работнику денежных сумм в соответствии с гражданским процессу-

альным законодательством Российской Федерации, может быть взыскан с руководителя или иного работника этой организации, виновных в неисполнении исполнительного документа, в порядке, определенном гражданским процессуальным законодательством Российской Федерации.

В случае неисполнения исполнительного документа (исполнительного листа, удостоверения комиссии по трудовым спорам, выдаваемого на основании ее решения) организацией-работодателем, она может понести ощутимые убытки, связанные с возникающими в результате такого нарушения штрафными обязательствами: по выплате работнику заработной платы за вынужденный прогул, возмещение работнику морального ущерба и др. Кроме того, работодатель, выступающий в ходе исполнительного производства как должник, за неисполнение предписаний исполнительного документа несет ответственность (в форме штрафа), которая была рассмотрена выше.

Закон предоставляет возможность судебному приставу-исполнителю в целях обеспечения исполнения исполнительного документа и защиты прав незаконно уволенного или переведенного работника обратиться в суд с заявлением о вынесении определения о выплате такому работнику среднего заработка за время вынужденного прогула или разницы в заработке за все время со дня вынесения решения о восстановлении работника по день исполнения исполнительного документа (ст. 74 Федерального закона «Об исполнительном производстве»).

Эта обязанность возлагается на должника-организацию, в которой работник работал до увольнения или перевода. Таким образом, права взыскателя гарантируются возмещением ему убытков должником.

Однако виновным в невыполнении требований таких исполнительных документов является конкретное должностное лицо такой организации-работодателя: руководителя этого юридического лица, ответственного кадрового работника или иных. Поэтому для защиты прав и законных интересов работодателя, выступающего в исполнительном производстве должником, а также для укрепления трудовой дисциплины и борьбы со злоупотреблениями своим служебным положением ответственных работников такого юридического лица ст. 93 Федерального закона «Об исполнительном производстве» предусматривает возможность предъявления *регрессного иска* руководителю или иному

работнику этой организации, виновным в неисполнении исполнительного документа, с требованием о взыскании с них ущерба, причиненного организации выплатой незаконно уволенному или переведенному работнику денежных сумм.

Такой иск предъявляется по общим правилам подведомственности и подсудности в суд общей юрисдикции и рассматривается в общем порядке, определенном гражданским процессуальным законодательством.

Имеющиеся специфические особенности и своеобразие мер ответственности в исполнительном производстве позволяют еще раз сделать вывод о том, что современное исполнительное производство не только является самостоятельной процессуальной отраслью права, но и имеет особую развитую систему процессуальной ответственности, которая стимулирует участников исполнительного производства, а в некоторых случаях и лиц, не участвующих в исполнительном производстве, надлежащим образом исполнять возложенные на них законом исполнительно-процессуальные обязанности.

Глава 8

ПРОБЛЕМЫ И ПЕРСПЕКТИВЫ РАЗВИТИЯ ИСПОЛНИТЕЛЬНОГО ПРОИЗВОДСТВА

Можно с уверенностью констатировать, что в современной России исполнительное производство фактически сформировалось как самостоятельная отрасль права. Определен предмет ее правового регулирования, выработан и отшлифован особый комплекс методов такого регулирования. Выделились и активно развиваются правовые институты, составляющие структуру этого правового образования и специализирующиеся на правовой регламентации отдельных специфических групп общественных отношений, связанных с принудительной реализацией правомерных предписаний исполнительных документов.

Эти процессы являются отражением усложнения общественных отношений и приобретения все новыми из них, в силу своей важности, необходимости именно правового регулирования. Во-многом формирование исполнительного производства как самостоятельной отрасли права было обусловлено укреплением в нашей стране конституционного строя, предполагающего, помимо всего прочего, нерушимость правового статуса человека и гражданина и возможность ограничения основных прав и свобод строго в установленном законом порядке.

8.1 Основные проблемы правового регулирования исполнительного производства

Как и любая отрасль права, исполнительное производство в своем существовании и функционировании не стоит на месте, развиваясь за сложным и динамичным комплексом общественных отношений. Однако это развитие в настоящий момент сопряжено с целым комплексом проблем, преодоление которых является необходимым условием дальнейшего поступательного правового развития.

Одной из наиболее серьезных проблем дальнейшего развития исполнительного производства как системы специфических и обособленных юридических норм, сильно затрудняющей дальнейшее развитие правового регулирования в этой сфере, является *недостаточная системность изложения правовых предписаний*

в статьях нормативных правовых актов. Система действующего российского законодательства включает в себя довольно большое количество предписаний, регламентирующих принудительное исполнение судебных и приравненных к ним законом правореализующих актов, но тем не менее не полно отражены все связанные с этим процессом основные нормы права.

В частности, не регламентирован с достаточной полнотой правовой статус некоторых участников исполнительного производства, нет исчерпывающей правовой характеристики исполнительных документов. Весьма непонятным остается вопрос о формах участия в исполнительном производстве прокурора и некоторых иных органов государственной власти, не указанных прямо в Федеральном законе «Об исполнительном производстве» (особенно много проблем вызывает недостаточно полное регулирование правового статуса налоговых органов как субъектов исполнительного производства). Практически не урегулированы ни возможность участия в исполнительном производстве органов местного самоуправления (а их участие, как показала практика, является необходимым), ни формы такого участия.

Весьма много пробелов в регулировании процесса наложения взысканий на имущество должника и реализации этого имущества.

Явно не соответствует существующей потребности правовое регулирование добровольного исполнения предписаний исполнительных документов. Предоставляемая должнику возможность добровольно реализовать предписания исполнительных документов не исключает наложения взыскания в этот срок ареста на его имущество и взыскания с него (должника) исполнительного сбора, фактически исполняющего роль санкции — все это практически сводит на нет стимулы должника к самостоятельному исполнению требований судебных и приравненных к ним актов. В то же время эти меры не препятствуют недобросовестному должнику за установленный срок сокрыть или реализовать имущество и затруднить этим исполнительное производство.

Действующее законодательство недостаточно подробно регулирует многие вопросы отсрочки и рассрочки исполнения предписаний исполнительных документов. Наибольшие затруднения на практике вызывает определение оснований их предоставления. Действительно, законодательство не определяет срок, а также четкие основания предоставления отсрочки, возлагая на суд обязанность принимать решение самостоятельно. Очевидно, что от-

сутствие нормативного регулирования *не позволяет достичь единообразия при применении законодательства*. Так, на практике основаниями для предоставления отсрочки исполнения признаются: отсутствие денежных средств, подтвержденное справками обслуживающих должника банков¹, наличие картотеки неоплаченных документов², отсутствие надлежащего финансирования из федерального бюджета³. Кроме того, нередко суды, предоставляя должнику отсрочку, вообще не указывают основания. Отсутствие легального, закреплённого в действующем российском законодательстве перечня оснований предоставления отсрочки или рассрочки исполнения является серьезным пробелом в правовом регулировании исполнительного производства.

Перечисление пробелов в законодательной регламентации исполнительного производства можно продолжать.

Кроме того, множественность законодательных предписаний, регулирующих исполнительное производство, частое дублирование нормативными правовыми актами друг друга, отсутствие единства в правовой регламентации порождает еще одну проблему правового регулирования. Законодательство, в результате становится более запутанным, сложным, многозначным, а потому менее понятным и менее пригодным для использования в качестве детерминанта поведения участников определяющих по общественной значимости отношений. В огромном по объему нормативно-правовом массиве становится трудно ориентироваться, находить нужную правовую норму, подлежащую реализации в определенных конкретных условиях.

Огромное количество законов и подзаконных актов делает иллюзорной надежду на возможность их всеобщего знания. Еще в середине XX в. французские исследователи с горьким сарказмом отмечали: «Обилие законодательных и подзаконных актов достигло во Франции такой степени, что вряд ли кто осмелится ссылаться на старый принцип: всякое лицо предполагается знающим закон. Ныне верно обратное положение: никто не

¹ См.: *Постановление* апелляционной инстанции Арбитражного суда г. Москвы от 4 октября 1999 г. по делу № 29-1591ип // Архив Арбитражного суда г. Москвы.

² См.: *Постановление* апелляционной инстанции Арбитражного суда Псковской области от 31 августа 2000 г. по делу № А52/929/2000/1 // Архив Арбитражного суда Псковской области.

³ См.: *Постановление* апелляционной инстанции Арбитражного суда Псковской области от 26 августа 1999 г. по делу № А52/2454/98/1 // Архив Арбитражного суда Псковской области.

знает законов и сами специалисты часто попадают впросак из-за нагромождаемой глыбы актов»¹. В результате нередко субъекты правового регулирования предпочитают не утруждать себя тщательным анализом законодательства (требующим профессионализма), действуя наугад, подчиняясь собственному пониманию того, как следует вести себя в конкретной ситуации. У субъектов правового регулирования право начинает отождествляться с бессистемным набором предписаний, ориентироваться в котором очень сложно (если вообще возможно) и который, в связи с этим, удобнее игнорировать.

Особенно велика опасность возникновения подобных настроений в условиях низкой правовой культуры, которая в современной России чиновникам, в обязанности которых входит правоприменение, присуща даже в большей степени, чем остальным гражданам. Законодательство перестает выступать в качестве главного детерминанта поведения людей.

Большой объем законодательных актов, каждый из которых регулирует определенный элемент общественных отношений частично, фрагментарно и бессистемно, без логической связи с другими актами, перегруженность законодательства являются весьма серьезной проблемой правового регулирования.

Так, Р. Кабриак отмечает: «Отсутствие доступа к текстам правовых норм, следовательно, отсутствие возможности доказать их наличие, рост числа правовых актов и, скажем больше, нагромождение правовых предписаний различной юридической природы — все это влечет за собой правовую неопределенность, с которой сперва сталкиваются попадающие в орбиту судопроизводства частные лица, становящиеся жертвой несправедливостью, а затем — правоприменители, практики, в частности, судьи и адвокаты, более неспособные распутать клубок норм права, дабы найти те, что подлежат применению в соответствующем деле»².

Кроме того, изложение правовых предписаний в различных нормативных правовых актах нередко может вызвать неясность с возможностью применения этих предписаний в конкретной ситуации в ходе исполнительного производства — когда такая ситуация прямо в этом акте не предусмотрена. Установление

¹ *Georges Michel Lonis Canet. Le Conseil d'Etat et la codification // Le Conseil d'Etat Livre jubilaire. Paris, 1952. P. 468.*

² *Кабриак Р. Кодификация. М., 2007. С. 117.*

некоторых предписаний, связанных с исполнительным производством, нормативными правовыми актами, принадлежность которых к иным отраслям права не вызывает сомнений, может породить путаницу, поскольку неясно, следует ли их применять во всех случаях исполнительного производства. Например, перечень имущества должника, на которое не может быть обращено взыскание, установлен Гражданско-процессуальным кодексом Российской Федерации, и это вызывает у многих участников исполнительного производства вопрос: применима ли эта норма к ситуациям в ходе исполнительного производства, не связанных с принудительной реализацией предписаний, содержащихся в судебных актах судов общей юрисдикции.

Множественность законодательного регулирования является серьезной проблемой исполнительного производства. Законодатель не должен рассчитывать, что нормативные правовые акты могут эффективно дополнять друг друга, дублирование законодательных предписаний способно запутать субъектов правового регулирования и создать огромные трудности как нормального и эффективного функционирования исполнительного производства как отрасли права, так и для дальнейшего развития законодательства, регулирующего эту сферу общественных отношений.

8.2 Перспективы кодификации в сфере правового регулирования исполнительного производства

Наилучшим способом решения указанных проблем является проведение кодификации законодательства, регулирующего процесс исполнительного производства.

Кодификацию можно определить как особый вид систематизации законодательства, представляющий собой выражение норм права, содержащихся в систематизируемых нормативных правовых актах и иных формах права в одном новом акте официального, принятие и утверждение которого в качестве акта законодательства лишает законной силы все эти систематизируемые акты. В ходе ее в одном новом кодификационном акте объединяются все нормативно-правовые предписания систематизируемого массива законодательства, при этом с принятием этого кодифицирующего акта все старые акты утрачивают регулятивную необходимость и теряют юридическую силу.

Кодификация может иметь две основные цели.

Первая цель заключается в *компиляции нормативных правовых предписаний, содержащихся в систематизируемом массиве законодательства*. Кодификация как особая форма законотворчества воплощает уже отраженные в действующем законодательстве нормы права в концентрированном виде в одном едином законодательном акте, но по-новому, в структурно усовершенствованной форме, в соответствии с определенной системой. Новый акт призван унифицировать требования уже имеющихся актов, объединенных общим предметом правового регулирования, путем изложения их в соответствии с требованиями логики, стиля и языка закона.

Вторая цель — это *дополнение и совершенствование уже существующего законодательства*. Весьма важным является то, что в ходе кодификации во вновь создаваемом акте сочетаются не только нормы, уже выраженные в законодательстве, но и ранее обойденные вниманием законодателей. Эти нормы бывают вообще формально не выражены и не закреплены (случаи пробелов в законодательстве) или же выражены в иных, кроме системы нормативных правовых актов, официальных формах (признаваемых правовых обычаях и др.).

Таким образом, можно сделать вывод, что официальная кодификация может выступать как метод систематизации не только системы действующих нормативных правовых актов, но и системы правового регулирования в целом.

В ходе проведения кодификации ее авторы могут также преследовать такую цель, как избавление от устаревших положений, потерявших правовой характер, не соответствующих истинным интересам общественной жизни и развития или же не вписывающихся в существующую систему законодательства, противоречащих нормативным правовым актам более высокой юридической силы или принципам правового регулирования. Г.Ф. Шершеневич писал о кодификации: «Здесь речь идет не только о новой форме, но и о новом содержании: старые законы заменяются новыми, прежние пробелы восполняются, накопившиеся противоречия устраняются. Ежели даже значительная часть окажется заимствованной из исторически сложившегося законодательства, все же такой Кодекс представит собою новый закон»¹.

Посредством создания в ходе кодификации законодательного акта унифицируются и концентрируются все необходимые правовые предписания, как официально определенные или санкционированные специальными уполномоченными государственными органами, так и существующие фактически, но не формально. Кодификационный акт, т.е. нормативно-правовой результат официальной кодификации, выступает как концентрированное выражение комплекса предписаний, необходимых для полноценного и позитивного по результатам правового регулирования определенной сферы общественных отношений. Получив выражение именно в едином и комплексном законодательном акте, адресаты таких предписаний получают возможность усвоить его суть, смысл более эффективно, используя все преимущества нормативного правового акта как формы права (которые и позволяют законодательству играть определяющую роль в правовом регулировании большинства современных правовых систем).

Проанализировав существующее положение с законодательством, регламентирующим процесс исполнительного производства, можно сделать вывод, что его кодификация принесет комплекс позитивных результатов.

1. *Кодификация может рассматриваться как фактор, способствующий окончательному формированию системы юридических норм — отрасли права или института права.* Это последний (формальный) шаг к окончательному формированию исполнительного производства как самостоятельной отрасли права. В результате кодификации происходит формальное выражение системного законодательного регулирования в рамках отрасли (института) права, что может рассматриваться как завершающий этап выделения и автономизации определенной системы норм права. Кодификация является самым простым и эффективным способом создать основу для отрасли законодательства, как нормативного выражения отрасли права. Она позволяет сконцентрировать правовые нормы, объединенные общностью предмета, правового регулирования, метода, целей и основополагающих принципов такой регламентации, в едином нормативном правовом носителе, который становится средством консолидации и выделения норм отрасли.

Важнейшим достоинством кодификации является возможность выделить, сформулировать и формально закрепить в кодексе

системообразующие начала кодифицируемых отраслей или институтов права. В качестве таких отраслевых (институциональных) правовых начал выступают так называемые *общие положения*. Они выделяются из массы правовых предписаний тем, что относятся ко всему кодифицируемому массиву законодательства в целом, определяя общий смысл правовых предписаний и регулируя всю соответствующую сферу общественных отношений. Общие положения выражаются прежде всего в *принципах правового регулирования*, общих для всей отрасли (института) права. Такие принципы являются концентрированным выражением специфики социальной необходимости в отдельных сферах общественной жизни, которые регулируются кодифицируемым комплексом нормативных правовых актов.

Кроме того, общие положения включают в себя *основные правовые понятия*, используемые как в самом кодексе, так и в системе права в целом, положения — дефиниции. Их использование в кодификационных актах дает возможность едино (в одном законе), системно четко и ясно сформулировать и законодательно закрепить значение специальных правовых терминов. Наличие таких общетраслевых (или общеправовых) дефиниций обуславливает то, что законодательный текст, в котором они используются, становится более понятным, более доступным для осознания субъектами правоотношений. Выражение юридических понятий в концентрированном виде не только облегчает их использование, но и позволяет создать единую терминологическую систему законодательства, что также весьма помогает в его систематизации, упорядоченности и унификации.

Но особенно важную роль в числе общих положений играют *юридические конструкции*. Они представляют собой устоявшиеся системы взаимосвязанных между собой правовых предписаний, направленных на создание определенных комплексов правоотношений. Юридические конструкции являются результатом расположения нормативно-правового материала в определенной логической последовательности и в смысловом единстве. Если можно так выразиться, юридические конструкции представляют собой системы понятий и следующих из них прав и обязанностей, а так же прав и обязанностей, определяющих эти понятия. Причем такие системы являются отправным началом для кон-

кретных правовых предписаний, непосредственно регулирующих поведение людей. В качестве примера можно привести такие институты уголовного права, как невменяемость (ст. 21 УК РФ), вина (урегулирована в главе 5 УК РФ), соучастие (сформулировано в главе 7 УК РФ) и некоторые другие.

В результате кодификации возникает возможность выразить и формально закрепить в законодательстве эти системообразующие основы, объединяющие нормы права — в общих положениях кодекса. Именно по этой причине кодификационный нормативный правовой акт является если и не единственным, то важнейшим, основополагающим источником отрасли права, ее краеугольным камнем. Отрасли права весьма трудно идентифицироваться, выделиться из массы норм права без такого базового закона — проблемы возникают со всеми необходимыми атрибутами отрасли: от названия (которое яснее всего отражается в названии кодекса) и до перечня входящих в отрасль правовых подотраслей и институтов (который во многом определяет структуру соответствующего кодекса).

Выделение и консолидация отрасли права в результате кодификации позитивно сказывается на дальнейшем развитии системы права. Определенность отраслей права дает гарантию системности их дальнейшего развития. Возможно, именно с помощью кодификации существующие сомнения о сути и роли в системе права исполнительного производства удастся разрешить в пользу признания факта существования новой отрасли права.

2. *В результате кодификации происходит концентрация правовых предписаний, субъекты правоотношений имеют возможность более ясно и системно получить и усвоить эти предписания.* Правовые нормы излагаются структурно упорядоченно, что делает более эффективным их воздействие на сознание и поведение индивидов. Субъекты правового регулирования избавляются от необходимости штудировать большой массив законодательства в поисках строго определенных положений, регулирующие конкретные отношения, в которых они непосредственно участвуют. Вся необходимую информацию о должном (или возможном) с правовой точки зрения варианте поведения они могут получить из единого источника, одного акта, комплексно, без необходимости длительных поисков и размышлений о том, какие акты в

конкретном случае могут быть им необходимы и в какой части, в какой мере.

Концентрированность правового регулирования влечет за собой его определенность, которая не только удобна в правовой жизни, но еще и намного снижает возможности произвола и злоупотреблений, которым так способствуют неясность и запутанность правового регулирования.

3. *Кодификация представляет собой способ ликвидировать накопившиеся в законодательстве коллизии, о которых упоминалось выше.* Кодификационный акт законодательства, отменяя все систематизируемые им нормативные правовые акты, оставляет содержащиеся в них предписания только в действующей редакции. Когда правовое регулирование осуществляется кодексами, участники правоотношений оказываются застрахованы (по крайней мере отчасти) от опасности принять отмененные нормативные предписания за действующие, по ошибке воспользоваться положениями, утратившими юридическую силу. *Устойчивость и определенность* — весьма важное достоинство кодексов. Кодификация избавляет от необходимости устанавливать действующую редакцию необходимого им акта, сравнивая его с нормативными правовыми актами, принятыми позже. Снижается вероятность неправового поведения, основанного на ошибочно используемом устаревшем варианте правового регулирования.

4. *Системность законодательства предполагает не только упорядоченность, но и целостность правового регулирования.* Имея единое и комплексное представление о закреплённых в законодательстве нормативных правовых предписаниях по определенному вопросу, участники законотворчества имеют возможность точно и своевременно обнаружить и эффективно восполнить существующие пробелы, законодательно урегулировать социальные отношения и процессы, которые в силу своей важности для общественной жизни и развития заслуживают правового регулирования, но до сих пор такого регулирования не получили. Кодификация позволяет, системно изложив в одном акте требования воплощенных в законодательстве норм права, быстро обнаружить нарушения в этой системе. Возможно, пробелы в законодательстве, регламентирующем исполнительное производство, о которых упоминалось выше, и стали результатом разрозненно-

сти нормативных правовых актов в этой сфере, их издание в разное время и с различными целями.

Более того, последовательность и смысловая целостность кодекса, системные связи между содержащимися в нем правовыми положениями оказывает большую помощь в точном определении характера и смысла недостающих правовых директив.

Следовательно, кодификация может рассматриваться как один из способов обеспечения большей степени соответствия системы нормативных правовых актов истинному смыслу правовых предписаний, обеспечения правового характера системы законодательства, который может быть частично утрачен со временем (в результате несоответствия статичности нормативных правовых актов и динамизма социальных отношений).

5. *Выделение, формулирование и нормативное закрепление в ходе кодификации общих положений дает возможность обеспечить системность не только уже принятых законодательных актов, но и тех, которые будут созданы в будущем.* Кодификация упорядочивает и процесс законотворчества, еще только предстоящее нормативно-правовое регулирование. Общие положения играют огромную роль как для создаваемого кодекса (или кодифицирующего нормативного правового акта иной формы), так и для остального законодательства, связанного с кодифицируемым нормативным правовым массивом, определяя его в том или ином виде. Они определяют его принципиальную основу, терминологическую систему, используемые в систематизируемой сфере законодательства юридические схемы и конструкции. Все это подчиняет единому началу, единой цели правового регулирования процесс создания нормативных правовых актов, являясь дополнительной гарантией структурной выдержанности и логической завершенности результатов предстоящего законотворчества.

Общие положения кодексов являются гарантией от возникновения в будущем бессистемности в определенном сегменте законодательства. Подчинение законотворчества в будущем определенным системообразующим началам является очень важным фактором, обеспечивающим сохранение законодательством системности и структурной упорядоченности в ходе его дальнейшего развития и усложнения.

Кроме того, следует отметить, что кодификация выступает как фактор *не только систематизирующий, но и стабилизирующий дальнейшее развитие законодательства в определенной сфере общественных отношений*. Кодификация выступает как признание (а если речь идет об официальной кодификации — как формальное закрепление) достаточно высокого уровня развития определенного комплекса юридических норм, регулирующих специфический спектр общественных отношений. Систематизация правового воздействия на эту сферу общественной жизни путем проведения кодификации предполагает закрепление (формально-правовое, доктринальное или иное — в зависимости от формы проведения кодификации и субъектов, ее осуществляющих) этого уровня и стабилизацию дальнейшего развития отрасли (института) права. Спонтанное и казуальное увеличение законодательного материала после кодификации в этой области правового регулирования прекращается.

Нет, создание кодекса (даже официальное, в форме нормативного правового акта) вовсе не означает прекращение совершенствования правового регулирования, не означает прекращения развития правового регулирования, не влечет за собой невозможности возникновения новых норм права, а также изменения или отмены старых. Даже законодательство как средство формального выражения и закрепления положений соответствующей отрасли права после официальной кодификации не приобретает статичности. Оно получает *стабильность в своем развитии*. После кодификации комплекс нормативных правовых актов, регулирующих определенную сферу общественных отношений, переходит в своем развитии на новую ступень, его дальнейшее совершенствование подчинено единой цели, общим для всех систематизируемых норм права принципам, с использованием четко сформулированных и ясно выраженных юридических конструкций, терминов и понятий.

После кодификации, когда выражены общие положения, определяющие отраслевое правовое регулирование (или регулирование в рамках институтов права), дальнейшее развитие такого регулирования происходит в основном в форме конкретизации уже выраженных в кодексе положений, которые выступают системообразующим началом в законодательной регламентации общественных отношений. Кроме того, дальнейшее воплощение

в статьях нормативных правовых актов правовых предписаний осуществляется более структурировано — развиваются уже составляющие кодификационного правового комплекса: подотрасли, институты, пединституты права.

6. *Общие положения, определяемые и формально выражаемые при проведении кодификации, обеспечивают системный характер не только нормативно-правового регулирования, но и во многом процесса реализации правовых предписаний.* В результате кодификации субъекты правоотношений получают не только единый комплекс нормативно-правовых предписаний, но и комплекс указаний по их претворению в жизнь. Адресаты правовых велений их общих положений кодексов получают возможность более точно, а главное — единообразно истолковать нормы права, уяснить их истинный смысл. В результате эти участники правоотношений имеют дополнительные гарантии истинно правового характера своего поведения, его более точного соответствия истинным интересам жизни и развития общества.

Общие положения кодифицирующих законодательных актов помогают субъектам правового регулирования четко определить смысл специальных юридических (и не только юридических) понятий и терминов, базируясь на принципах правового регулирования с использованием юридических схем и конструкций унифицировать процесс воплощения в жизнь нормативно-правовых предписаний. Правореализация при наличии общих положений кодексов осуществляется на единых нормативно закреплённых базовых началах, относительно едино, системно, без необходимости домысливать и самостоятельно толковать законодательные положения, определяя точное соответствие между формальным предписанием и фактическим актом поведения.

7. *Кодификация значительно облегчает соблюдение в ходе законотворчества такого важного его принципа, как научная обоснованность.* Общие положения кодексов предоставляют прекрасную возможность в концентрированной форме выразить доктринальные тезисы, лежащие в основе правового регулирования определенной сферы общественных отношений.

Особую роль в научном обосновании правового вмешательства в общественные отношения играют принципы правового регулирования. Основные принципы правового регулирования, формулируемые и нормативно закрепляемые в ходе кодифика-

ции, являются концентрированным выражением объективной социальной необходимости, определяющих по значимости интересов общественной жизни и развития в регулируемой сфере общественных отношений. Познание таких интересов предполагает научное изучение основополагающих социальных закономерностей, факторов, определяющих направление и характер общественных процессов.

Общие принципы кодифицированного законодательства, выраженные в общей части созданного в результате нормативного правового акта, являются средством выражения *научных выводов о целях, а также методах и путях оптимального правового регулирования.*

Научность законотворчества проявляется и в том, что в таких актах используются юридические схемы и конструкции, разработанные путем научного осмысления сущности отдельных локальных правовых институтов, сложных многозначных понятий, доктринальной их разработки, исследования логических и функциональных связей между ними. Специальные юридические понятия также являются результатом научно-правовой разработки и обеспечивают научную обоснованность требований законодательства. Концентрированное выражение в кодексах правовых предписаний обуславливает и предопределяет научное их осмысление для выделения сути, основных идей такого регулирования.

Кодексы в своих общих положениях выступают как средство выражения и формального закрепления доктринальных научных начал в качестве основ правового регулирования. Кодификация служит средством воплощения научных положений (которые в странах романо-германской правовой семьи сами по себе формальным источником права не являются) в качестве легальной базы непосредственной правовой жизни.

Научность законотворчества является дополнительной гарантией их правового характера, независимости от субъективных факторов, соответствия социальным потребностям и функциональному назначению правового регулирования. Таким образом, через научность процесс кодификации выступает как дополнительное обеспечение соответствия законодательства истинному смыслу норм права.

На основании вышеизложенного, можно сделать вывод, что кодификация законодательного массива, посвященного регулированию исполнительного производства, которая объединила и сконцентрировала бы системно и едино в одном комплексном акте положения по этому вопросу, изложенные в Федеральном законе «Об исполнительном производстве», Федеральном законе «О судебных приставах», Гражданском процессуальном кодексе Российской Федерации, Арбитражном процессуальном кодексе Российской Федерации, иных нормативных правовых актах, позволила бы ликвидировать пробелы, формально закрепить выведенные и сформулированные в судебной практике уточнения и дополнения действующего законодательства. Кодификация позволила бы решить очень многие проблемы правового регулирования в сфере исполнительного производства.

В последнее время возможность и необходимость принятия Исполнительного кодекса (можно также именовать его «Гражданский исполнительный кодекс»), который бы регламентировал вопросы исполнительного производства, широко обсуждается. Предлагаются весьма интересные концепции такого кодекса и его структура¹. Принятие такого кодекса позволило бы решить большинство назревших проблем правового регулирования в сфере исполнительного производства.

¹ См., например: Морозова И.Б., Треушников А.М. Исполнительное производство. М., 2002. С. 436—442; Игнатенко А.А., Кириленко И.В., Матвеев А.В., Шерстюк В.М., Яркое В.В. К разработке проекта исполнительного кодекса Российской Федерации // Законодательство 2001 г. № 8; Исаенкова О.В., Шерстюк В.М., Яркое В.В. Концепция исполнительного кодекса Российской Федерации (краткие тезисы) // Законодательство. 2002. № 5—7.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

Нормативные правовые акты

1. Конституция РФ.
2. Арбитражно-процессуальный кодекс РФ.
3. Гражданский кодекс РФ.
4. Гражданский процессуальный кодекс РФ.
5. Жилищный кодекс РФ.
6. Уголовный кодекс РФ.
7. Кодекс РФ об административных правонарушениях.
8. Уголовно-процессуальный кодекс РФ.
9. Налоговый кодекс РФ.
10. Семейный кодекс РФ.
11. Федеральный закон «Об исполнительном производстве» от 21 июля 1997 г. № 119.
12. Федеральный закон «О судебных приставах» от 21 июля 1997 г. № 118.
13. Постановление Правительства РФ «Об утверждении Правил исполнения требований исполнительных листов и судебных приказов судебных органов о взыскании средств по денежным обязательствам получателей средств федерального бюджета» от 22 февраля 2001 г. № 143.
14. Положение о территориальном органе Федеральной службы судебных приставов (утв. приказом Министерства юстиции РФ от 3 декабря 2004 г. № 187).

Научная и учебная литература

1. Антонов В.В., Антонова Н.А. Арбитражный процесс: Учеб.-практ. пособие. М.: Приор-Издат, 2004.
2. Арбитражный процесс: Учебник / Отв. ред. проф. В.В. Ярков. — 2-е изд., перераб. и доп., стер. М.: Вотерс Клувер, 2005.
3. Бахрах Д.Н. Административное право России: Учебник для вузов. М.: НОРМА-ИНФРА-М, 2001.
4. Викут М.А., Зайцев И.М. Гражданский процесс: Курс лекций. М., 1999.
5. Гражданский процесс: Учебник / Под ред. М.К. Треушникова — 2-е изд. испр. и доп. М: Городец, 2007.

6. *Гражданский процесс: Учебник* / Под ред. проф. В.В. Яркова. — 5-е изд., перераб. и доп. М.: Волтерс Клувер, 2004.
7. *Гражданский процесс: Учебник* / Под общ. ред. Н.М. Коршунова. М.: Эксмо, 2005.
8. *Гражданское процессуальное право: Учебник* / Под ред. М.С. Шакарян М.: ТК Велби; Проспект, 2004.
9. *Гражданское процессуальное право. Учебник для вузов* / Под ред. П.В. Алексия, Н.Д. Амаглобели. — 2-е изд., перераб. и доп. М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2007.
10. *Коршунов Н.М., Мареев Ю.Л. Гражданский процесс: Учебник для вузов.* М.: НОРМА, 2004.
11. *Коршунов Н.М., Мареев Ю.Л. Арбитражный процесс: Учебник.* М.: Омега-Л, 2005.
12. *Морозова И.Б., Треушников А.М. Исполнительное производство: Учеб.-практ. пособие.* М.: Городец, 2004.
13. *Сорокин В.Д. Административно-процессуальное право.* СПб., 2004.
14. *Тихомиров Ю.А. Административное право и процесс. Полный курс.* М.: Юринформцентр, 2001.

ОГЛАВЛЕНИЕ

Введение	3
Глава 1. Понятие исполнительного производства	5
1.1. Исполнительное производство: понятие, признаки и сущность	5
1.2. Правовое регулирование исполнительного производства. Общая характеристика гражданского исполнительного права	13
1.3. Принципы исполнительного производства	18
1.4. Место гражданского исполнительного права в системе права современной России	26
1.5. Основные источники права, регулирующие процесс исполнительного производства	31
1.6. История исполнительного производства в России	42
Глава 2. Субъекты исполнительного Производства	50
2.1. Понятие и классификация субъектов исполнительного производства	50
2.2. Правовой статус сторон в исполнительном производстве	55
2.3. Представительство в исполнительном производстве	66
2.4. Правовой статус судебных приставов-исполнителей	72
2.5. Участие банков, налоговых и иных государственных органов в исполнительном производстве	82
2.6. Участие в исполнительном производстве прокуроров и органов местного самоуправления	90
2.7. Лица, способствующие проведению исполнительного производства	95

Глава 3. Исполнительные документы 104

3.1. Понятие и значение исполнительных документов	104
3.2. Исполнительный лист	106
3.3. Судебные приказы	116
3.4. Иные виды исполнительных документов	120

Глава 4. Ход исполнительного производства 129

4.1. Возбуждение исполнительного производства	129
4.2. Подготовка к исполнительным действиям	135
4.3. Осуществление исполнительных действий	142
4.4. Перенос исполнительных действий	149
4.5. Приостановление исполнительного производства	153
4.6. Прекращение исполнительного производства	160
4.7. Окончание исполнительного производства	164

Глава 5. Меры принудительного исполнения 173

5.1. Понятие мер принудительного исполнения и основания их применения	173
5.2. Обращение взыскания на имущество должника: понятие и объекты взыскания	176
5.3. Процедуры по обращению взыскания на имущество должника	190
5.4. Обращение взыскания на доходы должника	216
5.5. Обращение взыскания на денежные средства и иное имущество должника, находящееся у других лиц	226
5.6. Выполнение судебных актов в натуре и иные меры принудительного взыскания	232

Глава 6. Исполнительские расходы	246
6.1. Исполнительский сбор	246
6.2. Расходы по совершению исполнительных действий (исполнительские издержки)	250
Глава 7. Ответственность в исполнительном Производстве	255
7.1. Штрафная ответственность в ходе исполнительного производства	255
7.2. Ответственность в виде неблагоприятных процессуально-правовых последствий незаконной деятельности в ходе исполнительного производства	261
7.3. Ответственность судебного пристава-исполнителя	265
7.4. Порядок защиты прав и законных интересов участников исполнительного производства	269
Глава 8. Проблемы и перспективы развития исполнительного производства	283
8.1. Основные проблемы правового регулирования исполнительного производства	283
8.2. Перспективы кодификации в сфере правового регулирования исполнительного производства	287
Библиографический список	298

Учебное пособие

Чухвичев Даниил Викторович

ИСПОЛНИТЕЛЬНОЕ ПРОИЗВОДСТВО

Редактор *И.В. Галкина*

Оригинал-макет *О.В. Бельнской*

Оформление художника *А.П. Яковлева*

**Санитарно-эпидемиологическое заключение
№ 77.99.60.953.Д.005315.05.07 от 08.05.2007 г.**

**Подписано в печать 29.08.2007 (с готовых ps-файлов). Изд. № 1220
Формат 60х90 1/16. Бумага офсетная. Усл. печ. л. 19,0. Уч.-изд. л. 16,0
Тираж 2000 экз. Заказ № 113**

ООО «ИЗДАТЕЛЬСТВО ЮНИТИ-ДАНА»

Генеральный директор *В.Н. Закаидзе*

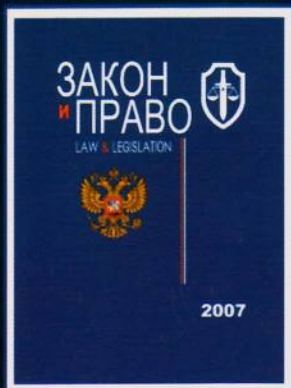
123298, Москва, ул. Ирины Левченко, 1

Тел.: 8-499-740-60-14. Тел./факс: 8-499-740-60-15

www.unity-dana.ru E-mail: unity@unity-dana.ru

Отпечатано в ООО «Антей—XXI»

Москва, Рязанский пр-т, д. 8



Журнал «ЗАКОН И ПРАВО»

Основан в 1997 г.

Ежемесячное
научно-публицистическое
юридическое издание
Издается при содействии
Министерства юстиции
Российской Федерации,
Министерства внутренних дел
Российской Федерации

**Рекомендован Высшей аттестационной комиссией
Министерства образования и науки РФ для публика-
ции научных работ, отражающих основное содержание
диссертаций.**

**Рубрика «Диссертационные исследования» рас-
считана на статьи аспирантов, адъюнктов, докторан-
тов по разрабатываемым ими темам для защиты дис-
сертаций.**

Индекс по каталогу Агентства «Роспечать» — 45948.

Тел. (факс): 8-499-740-60-15, 8-499-740-60-14.

E-mail: unity@unity-dana.ru