

ПРЕДИСЛОВИЕ

Настоящая работа представляет собой сравнительно-правовое исследование российского и французского права в области нотариата и нотариальной деятельности в России и во Франции. В монографии исследуются теоретические понятия, правовые модели и механизмы, их общие и отличительные черты в праве обеих стран, история развития тех или иных явлений, связанных с исполнительной силой нотариальных актов. Выбор исследуемой проблематики обусловлен следующими обстоятельствами.

В условиях динамичного развития гражданского оборота все сильнее проявляется потребность в оперативных и эффективных средствах подтверждения и защиты прав и законных интересов его участников. Большим потенциалом в обеспечении защиты прав и законных интересов участников гражданского оборота обладает нотариат, выступающий эффективным средством подтверждения и защиты гражданских прав в рамках бесспорной юрисдикции и отличающийся особой оперативностью по сравнению с судебной формой защиты прав. Однако на современном этапе недостатки нормативно-правового регулирования нотариата не позволяют ему в полной мере реализовать свой потенциал.

В настоящее время одним из направлений развития нотариата и нотариальной деятельности может быть расширение круга нотариальных актов, имеющих силу исполнительных документов. Подобное расширение в полной мере отвечает потребностям в обеспечении стабильного, бесконфликтного и законного характера гражданско-правовых отношений, а также в решении таких задач, как снижение нагрузки на суды и усиление роли нотариата в качестве института превентивного правосудия. Одним из средств достижения необходимых результатов в данной области является совершенствование законодательства Российской Федерации о нотариате и исполнительном производстве. В частности, в настоящее время разработан

ряд законопроектов, среди которых проекты Исполнительного кодекса Российской Федерации¹ и федерального закона «О нотариате и нотариальной деятельности в Российской Федерации»². Несмотря на то что эти федеральные законы еще не приняты, в последнее время законодательство о нотариате и исполнительном производстве подвергается активному реформированию посредством внесения изменений в отдельные положения Основ законодательства Российской Федерации о нотариате от 11 февраля 1993 г. № 4462-1 и Федерального закона от 2 октября 2007 г. № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве».

Сравнительно-правовое исследование исполнительной силы нотариальных актов в таких странах, как Россия и Франция, представляется эффективным прежде всего ввиду наличия континентальной системы права, представляющей собой общую основу правовых систем обоих государств, в рамках которой многие правовые институты и концепции базируются на одинаковых правовых традициях.

Общие и отличительные черты правового регулирования рассматриваемого института, а также воплощение данных правовых норм на практике представляют большой интерес для изучения и позволяют выявить те положения, которые могли бы способствовать развитию современного российского нотариата.

Кроме того, сравнение систем нотариата именно этих двух стран обусловлено вступлением российского нотариата в Международный союз латинского нотариата в 1995 г., одним из участников которого является нотариат Франции. Правовое регулирование исполнительной силы нотариальных актов в России и Франции значительно различается. Если французское право, признавая нотариальные акты аутентичными, придает им исполнительную силу как самостоятельной группе актов, то законодательство России признает исполнительную силу

¹ Исполнительный кодекс Российской Федерации: Проект / Под ред. В.М. Шерстюка, В.В. Яркова. М., 2009.

² Проект федерального закона «О нотариате и нотариальной деятельности в Российской Федерации», подготовленный Министерством юстиции РФ во исполнение поручения Председателя Правительства РФ Д.А. Медведева от 25 июля 2013 г. № ДМ-П4-56пр; проект закона «О нотариате и нотариальной деятельности», внесенный в Государственную Думу Федерального Собрания РФ депутатом, председателем Комитета Государственной Думы по гражданскому, уголовному, арбитражному и процессуальному законодательству П.В. Крашенинниковым 2 декабря 2013 г.

лишь за отдельными нотариальными актами. Эффективно функционирующие во Франции правовые модели и инструменты, а также их отдельные элементы могут представлять значительный интерес для российской правовой системы. Следует отметить, что не все правовые модели и механизмы, основанные на зарубежном опыте, могут быть полностью восприняты в России. Настоящее исследование направлено на выявление тех элементов рассматриваемых правовых моделей, которые могут быть интегрированы в российский правовой порядок в целях повышения уровня правовой защищенности субъектов гражданского оборота, а также развития систем нотариата и исполнительного производства в России. Назревшая в российском праве необходимость реформирования систем нотариата и исполнительного производства, режима нотариальных актов, их исполнимости, потребность в «разгрузке» судебной системы, очевидные пути развития, основанные в том числе на позитивном зарубежном опыте, а также иные предпосылки во многом обусловили выбор темы настоящего исследования.

ГЛАВА I. ПРАВОВАЯ ПРИРОДА НОТАРИАЛЬНЫХ АКТОВ В ПРАВЕ РОССИИ И ФРАНЦИИ

§ 1. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА И КЛАССИФИКАЦИЯ АКТОВ, ПОДЛЕЖАЩИХ ПРИНУДИТЕЛЬНОМУ ИСПОЛНЕНИЮ ПО РОССИЙСКОМУ ПРАВУ

1. Понятие и виды актов, подлежащих принудительному исполнению по российскому праву. Настоящее исследование направлено на рассмотрение такой категории гражданского процессуального и нотариального права, как «исполнительная сила». Как ранее в советской, так и в современной российской доктрине гражданского процессуального права исполнительная сила признавалась и признается прежде всего за судебными актами. Современное законодательство наряду с судебными актами предусматривает возможность принудительного исполнения и иных юрисдикционных актов, к числу которых также относятся нотариальные акты.

В целях всестороннего изучения существа понятия исполнительной силы нотариального акта, а также правовой природы и особенностей ее действия необходимо определить перечень тех актов, исполнение которых обеспечено силой государственного принуждения, выявить их общие и отличительные черты, что позволит в дальнейшем установить основания придания исполнительной силы данным актам.

В настоящее время правовое регулирование принудительного исполнения правоприменительных актов различных юрисдикционных органов осуществляется на основе Федерального закона от 2 октября 2007 г. № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве»¹ (далее — Закон об исполнительном производстве). Судебные приставы-исполнители Федеральной службы судебных приставов и ее территориальных органов,

¹ Собрание законодательства Российской Федерации (далее — СЗ РФ). 2007. № 41. Ст. 4849.

на которые в соответствии с названным Законом возложена обязанность по принудительному исполнению судебных актов, актов других органов и должностных лиц, возбуждают исполнительное производство на основании исполнительного документа. Исполнительные документы, которые могут послужить основанием для возбуждения исполнительного производства, перечислены в ст. 12 Закона об исполнительном производстве. Представляется необходимым проанализировать данный перечень.

В вышеназванном Законе используется термин «исполнительный документ», однако не дается его легальное определение. В соответствии с одной из точек зрения исполнительные документы — это указанные в законе документы, подлежащие принудительному исполнению судебным приставом-исполнителем в порядке, предусмотренном законом, в случае неисполнения его должником в добровольном порядке¹; в соответствии с другой точкой зрения принято понимать исполнительный документ как официальный акт-документ властвующего субъекта, удостоверяющий право требования взыскателя к должнику об уплате денег, о передаче имущества, о совершении определенных действий или о воздержании от их совершения, который может быть реализован посредством мер государственного принуждения².

Исполнительными называются документы, в которых отражается содержание основания исполнения и которые необходимо предъявить для начала исполнительного производства³.

Исполнительный документ представляет собой предусмотренный федеральным законом документ, на основании которого производится принудительное исполнение требований судебных актов и актов иных юрисдикционных органов, уполномоченных законом возлагать на организации и граждан обязанности по уплате денежных средств, передаче имущества, совершению определенных действий или воздержанию от их совершения в пользу других организаций и граждан, а также бюджетов различных уровней⁴.

¹ *Вставская М., Савченко С.А.* Исполнительное производство. М., 2010. С. 112.

² Комментарий к Федеральному закону «Об исполнительном производстве» / Под ред. И.В. Решетниковой. М., 2009. С. 38.

³ *Рого А.В.* К вопросу о сущности исполнительного производства // Арбитражный и гражданский процесс. 2002. № 10. С. 36–38.

⁴ *Павин Д.В.* Понятие и содержание исполнительного документа: проблемы теории и практики // Исполнительное право. 2012. № 4; СПС «КонсультантПлюс» (дата посещения — 8 июня 2013 г.).

В представленных определениях основной акцент делается на принудительном характере исполнения по исполнительным документам, а также на том, что он должен содержать основание исполнения, указание на совершение определенных действий либо воздержание от них. Очевидно, что указание на принудительный характер исполнения не может отсутствовать, поскольку именно это назначение и заложено в основу законодательства и деятельности судебных приставов-исполнителей.

Важным представляется приведенное в одном из вышеперечисленных определений условие о том, что указанные документы будут исполняться в принудительном порядке в случае неисполнения их требований в добровольном порядке. Этим подтверждается исключительность данной стадии, поскольку нормой является добровольное исполнение. Принуждение же выступает своеобразным гарантом, мерой, обеспечивающей стабильность гражданско-правовых отношений.

В литературе отмечается, что значение исполнительного документа заключается в том, что он как бы аккумулирует в себе всю предшествующую юрисдикционную правоприменительную деятельность, закрепляя в своем содержании приказ и модель определенного юридического поведения¹.

Таким образом, исполнительный документ является основанием для начала процесса принудительного исполнения. При этом необходимо уточнить, что не все исполнительные документы представляют собой одновременно и основание для исполнения. Такое разграничение проводилось в Гражданском процессуальном кодексе (далее – ГПК) РСФСР 1964 г., в котором содержались ст. 338 «Постановления судов и других органов, подлежащие исполнению» (перечень актов, являющихся основаниями исполнения) и ст. 339 «Исполнительные документы» (отдельный перечень именно исполнительных документов).

По действующему законодательству исполнительными документами являются:

- исполнительные листы, выдаваемые судами общей юрисдикции и арбитражными судами на основании принимаемых ими судебных актов;
- судебные приказы;

¹ Ярков В.В. Исполнительные документы // Пособие по исполнительному производству для судебных приставов-исполнителей: Учеб. пособие / Отв. ред. И.В. Решетникова. М., 2000. С. 84.

– нотариально удостоверенные соглашения об уплате алиментов или их нотариально удостоверенные копии;

– удостоверения, выдаваемые комиссиями по трудовым спорам;

– акты Пенсионного фонда Российской Федерации (далее – ПФР) и Фонда социального страхования Российской Федерации (далее – ФСС России) о взыскании денежных средств с должника-гражданина, зарегистрированного в установленном порядке в качестве индивидуального предпринимателя, без приложения документов, содержащих отметки банков или иных кредитных организаций, в случае если должник вправе осуществлять предпринимательскую деятельность без открытия расчетного и иных счетов;

– акты органов, осуществляющих контрольные функции (за исключением исполнительных документов, указанных в предыдущем пункте), о взыскании денежных средств с приложением документов, содержащих отметки банков или иных кредитных организаций, в которых открыты расчетные и иные счета должника, о полном или частичном неисполнении требований указанных органов в связи с отсутствием на счетах должника денежных средств, достаточных для удовлетворения этих требований;

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

– постановления судебного пристава-исполнителя;

– акты других органов в случаях, предусмотренных федеральным законом;

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

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

Очевидно, что данный перечень не является исчерпывающим, поскольку предусмотрена возможность принудительного исполнения по «актам других органов» (п. 8 ч. 1 ст. 12 Закона об исполнительном производстве). Примером таких актов могут быть исполнительные надписи нотариуса, совершаемые на документах, предусмотренных Перечнем

документов, по которым взыскание задолженности производится в бесспорном порядке на основании исполнительных надписей, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 1 июня 2012 г. № 543¹.

2. Исполнительные документы и акты — основания принудительного исполнения, их соотношение. Для более эффективного изучения и характеристики исполнительных документов в литературе предлагаются их классификации. Так, в проекте Исполнительного кодекса содержится классификация исполнительных документов, в соответствии с которой они разделены на:

- выдаваемые судами Российской Федерации;
- исполнительные документы несудебных органов;
- соглашения, имеющие силу исполнительного документа².

В соответствии с другой классификацией исполнительные документы в зависимости от источника их юридической силы следует разделить на судебные, административные и гражданско-правовые³.

Подобного рода классификации, основывающиеся на определении источника документа (органа (должностного лица), принявшего акт), представляются важными для определения режима названных актов, особенностей их создания и действия, в том числе в рамках исполнительного производства.

В целях всестороннего исследования исполнительных актов того или иного вида юрисдикционных актов необходимо обратить внимание на следующие критерии для классификации исполнительных документов.

На основе анализа вышеназванных исполнительных документов представляется возможным разделить их на две группы по критерию совпадения в одном документе и основания принудительного исполнения, и самого исполнительного документа. Кроме того, для исполнительных документов, основание принудительного исполнения от которых отделено, следует уточнить тот акт, который будет выступать основанием принудительного исполнения этих документов. Данную классификацию можно представить в виде следующей таблицы:

¹ СЗ РФ. 2012. № 24. Ст. 3181.

² Исполнительный кодекс Российской Федерации: Проект / Под ред. В.М. Шерстюка, В.В. Яркова. М., 2009. С. 14.

³ Павин Д.В. Проблемы классификации исполнительных документов // Арбитражный и гражданский процесс. 2012. № 12; СПС «КонсультантПлюс» (дата посещения — 8 июня 2013 г.).

№ п/п	Акт – основание принудительного исполнения	Соответствующий исполнительный документ
<i>Акты – основания принудительного исполнения и исполнительные документы, представляющие собой отдельные документы</i>		
1	Судебные решения судов общей юрисдикции и арбитражных судов	Исполнительный лист
2	Решения комиссий по трудовым спорам	Удостоверения комиссий по трудовым спорам
3	Договор о залоге при наличии соглашения о внесудебном порядке обращения взыскания на заложенное имущество	Исполнительная надпись нотариуса при наличии соглашения о внесудебном порядке обращения взыскания на заложенное имущество, заключенного в виде отдельного договора или включенного в договор о залоге
4	Договор займа, договор хранения (при условии предоставления также именной сохранной квитанции), договор проката (при условии предоставления также документа, подтверждающего передачу арендодателем имущества арендатору, и расчета задолженности арендатора, подписанного арендодателем и содержащего информацию о суммах и датах получения исполнения в счет погашения обязательств должника по соответствующему договору) ¹	Исполнительная надпись нотариуса на договоре займа, договоре хранения, договоре проката

¹ В соответствии с Перечнем документов, по которым взыскание задолженности производится в бесспорном порядке на основании исполнительных надписей, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 1 июня 2012 г. № 543.

<i>Акты, в которых основание принудительного исполнения и исполнительный документ совпадают</i>	
5	Судебный приказ
6	Нотариально удостоверенные соглашения об уплате алиментов или их нотариально удостоверенные копии
7	Акты ПФР и ФСС России о взыскании денежных средств с должника-гражданина, зарегистрированного в установленном порядке в качестве индивидуального предпринимателя, без приложения документов, содержащих отметки банков или иных кредитных организаций, в случае, если должник вправе осуществлять предпринимательскую деятельность без открытия расчетного и иных счетов
8	Акты органов, осуществляющих контрольные функции (за исключением исполнительных документов, указанных в предыдущем пункте) о взыскании денежных средств с приложением документов, содержащих отметки банков или иных кредитных организаций, в которых открыты расчетные и иные счета должника, о полном или частичном неисполнении требований указанных органов в связи с отсутствием на счетах должника денежных средств, достаточных для удовлетворения этих требований
9	Судебные акты, акты других органов и должностных лиц по делам об административных правонарушениях
10	Постановления судебного пристава-исполнителя
11	Запрос центрального органа о розыске ребенка

Несмотря на то что основанием возбуждения исполнительного производства может выступать только исполнительный документ, принудительно исполняться будет именно акт-основание. В рамках настоящего исследования под актами, подлежащими принудительному исполнению, следует понимать акты – основания принудительного исполнения, включая акты, в которых основание и исполнительный документ совпадают.

Приведенную выше классификацию следует пояснить в отношении исполнительной надписи нотариуса, которая отнесена к группе исполнительных документов, а не актов-оснований. Такое разделение весьма условно, поскольку исполнительная надпись – акт производный