

ОТДЕЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРИНУДИТЕЛЬНОГО ИСПОЛНЕНИЯ ИСПОЛНИТЕЛЬНЫХ ДОКУМЕНТОВ

Сосна Борис - доктор права, и.о. профессора Европейского университета Молдовы, ведущий научный сотрудник ИЮПИ АНМ
Тарлев Дмитрий - ассистент судьи Высшей судебной палаты РМ.

The authors made an attempt to highlight the procedure for compulsory execution of executive documents and draw the attention of persons with the right of legislative initiative to the expediency of submitting to the Parliament of the Republic of Moldova a proposal to amend part (2) of art. 38, art. 89 and part (1) art. 161 of the Executive Code of the Republic of Moldova.

Keywords: judicial executor, compulsory execution, honorarium, debtor, living quarters

Авторы предприняли попытку осветить порядок принудительного исполнения исполнительных документов и обратить внимание лиц, обладающих правом законодательной инициативы, на целесообразность внесения в Парламент РМ предложения об изменении части (2) ст. 38, ст. 89 и части (1) ст. 161 Исполнительного кодекса РМ.

Ключевые слова: судебный исполнитель, принудительное исполнение, гонорар, должник, жилое помещение.

Autorii au încercat să simplifice procedura de executare a hotărârilor judecătorești și să acorde mai multă atenție persoanelor cu drept de inițiativă legislativă, prin oportunitatea de a prezenta Parlamentului Republicii Moldova propunerea de a schimba partea (2) Art. 38, Art. 89 și partea (1) Art. 161 Codul de Executare al Republicii Moldova. Cuvinte-cheie: executor judecătoresc, executare obligatorie, comision, debitor, locuință.

Актуальность темы обусловлена существенными недостатками отдельных норм Исполнительного кодекса Республики Молдова (далее – ИК РМ).

В частности, часть (2) ст. 38 ИК РМ позволяет судебному исполнителю получить гонорар в сумме 300 000 лей, а ст. 89 этого кодекса позволяет обратиться взыскание на единственное жилое помещение, принадлежащее должнику на праве частной собственности, и выселить должника и членов его семьи, в том числе несовершеннолетних детей, без предоставления другой жилой площади.

Часть (1) ст. 161 ИК РМ ограничивает обжалование актов судебных исполнителей, что ограничивает право на свободный доступ к

правосудию, гарантированной ст. 20 Конституции РМ, и право на справедливое судебное разбирательство, гарантированное пунктом 1 ст. 6 Конвенции о защите прав человека и основных свобод от 4 ноября 1950 года.

Статья 89 ИК РМ, позволяющая лишить единственного жилья десятки тысяч малоимущих граждан, противоречит части (1) ст. 47 Конституции РМ, согласно которой государство обязано принимать меры для обеспечения любому человеку достойного жизненного уровня, потребного для поддержания здоровья и благосостояния его самого и его семьи, в том числе пищи, одежды, жилища, медицинского ухода и необходимого социального обслуживания.

Изложение основного материала. Принудительное исполнение исполнительных документов регулируется:

1. Исполнительным кодексом Республики Молдова № 443-XV от 24.12.2004 года (в редакции закона РМ № 143 от 02.07.2010 года);¹

2. законом РМ «О судебных исполнителях» № 113 от 14.06.2010 года;²

3. Гражданским процессуальным кодексом Республики Молдова (далее – ГПК РМ) № 225-XV от 30.05.2003 года;³

4. законом РМ «Об административном суде» № 793-XIV от 10.02.2000 года;⁴

5. законом РМ «О «О публичных финансах и бюджетно-налоговой ответственности» № 181 от 25.07.2014 года;⁵

6. Кодексом о правонарушениях Республики Молдова (далее – КоП РМ) № 218-XVI от 24.10.2008 года;⁶

7. законом РМ «Об ипотеке» № 142-XVI от 26.06.2008 года;⁷

8. Налоговым кодексом РМ № 1163-XIII от 24.04.1997 года;⁸

9. Постановлением Правительства РМ № 886 от 23.09.2010 года «Об утверждении Положения о порядке определения размера сборов за совершение актов судебного исполнителя и издержек исполнительного производства».⁹

Согласно части (1) ст. 10 ИК РМ принудительным исполнением является совокупность мер, предусмотренных настоящим кодексом, посредством которых взыскатель реализует через судебного исполнителя при помощи уполномоченных государственных органов свои права, признанные исполнительным документом, в случае, если должник добровольно не выполняет свои обязательства.

ИК РМ не даёт легального определения понятия «исполнительный документ».

Учёные Российской Федерации считают исполнительными документами «документы, являющиеся основанием для возбуждения исполнительного производства и совершения судебным приставом действий по принудительной реализации судебных решений, а также актов других органов».¹⁰

Данное определение, на наш взгляд, не совсем точное, т.к. не отражает такие существенные признаки исполнительных документов, как соответствие исполнительных документов требованиям соответствующих законов, и что исполнительный документ обязывает должника уплатить взыскателю определенную денежную сумму, или передать ему определенное имущество, или совершить определенные действия, либо воздержаться от определенных действий.

Исполнительный документ, представленный взыскателем судебному исполнителю, обязывает последнего вынести определение о возбуждении исполнительного производства.

Вывод. На наш взгляд, исполнительными документами следует считать выданные судами первой инстанции исполнительные листы, судебные приказы и др., а также выданные другими органами в установленном порядке документы, соответствующие требованиям закона, обязывающие должника уплатить взыскателям определенные денежные суммы, либо передать взыскателям указанное в исполнительных документах имущество, либо обязывающие должников совершить определенные действия, либо воздержаться от совершения определенных действий, обязывающие судебных исполнителей вынести определение о возбуждении исполнительного производства.

Согласно части (2) ст. 10 ИК РМ принудительное исполнение начинается с обращения к судебному исполнителю в соответствии с законом и производится в любой предусмотренной настоящим кодексом форме, одновременно или поочередно, до полного удовлетворения признанного исполнительным документом права, уплаты процентов, пени или

¹ Официальный монитор РМ № 160-162 от 07.09.2010 г.

² Официальный монитор РМ № 126-128 от 23.07.2010 г.

³ Официальный монитор РМ № 130-134 от 21.06.2013 г.

⁴ Официальный монитор РМ. Специальный выпуск от 03.10.2006 г.

⁵ Официальный монитор РМ № 223-230 от 08.08.2014 г.

⁶ Официальный монитор РМ № 3-6 от 16.01.2009 г.

⁷ Официальный монитор РМ № 165-166 от 02.09.2008 г.

⁸ Официальный монитор РМ № 128-129 от 13.09.2002 г.

⁹ Официальный монитор РМ № 191-193 от 01.10.2010 г.

¹⁰ Юридический энциклопедический словарь. Под ред. Малько А.В. Москва, 2017 г., стр. 905

иных сумм, присужденных в соответствии с законом, а также расходов по исполнению.

Принудительное исполнение согласно части (3) ст. 10 ИК РМ осуществляется на основании исполнительного листа или иного документа, являющегося исполнительным в соответствии с ИК РМ.

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

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

б) решения, вынесенные судебными инстанциями по административным делам, определения, приказы судебных инстанций, если законом не предусмотрено иное;

с) решения (определения) по делам о правонарушениях, в том числе вынесенные констатирующими субъектами в соответствии с установленной законом компетенцией, исполнительные листы по уголовным делам и приговоры по уголовным делам в части взыскания штрафа, а также гражданского иска;

с¹) определения судьи по уголовному преследованию, обязывающие к совершению определенных действий, связанных с переводом/передачей/ возвратом имущества;

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

е) исполнительные листы, выданные на основании арбитражных решений;

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

g) решения Конституционного суда о наложении штрафа;

h) определения судебного исполнителя, протоколы судебного исполнителя, которыми закрепляются условия мирового соглашения сторон в соответствии со ст. 62 настоящего кодекса;

i) решения Дисциплинарной коллегии Национального союза судебных исполнителей и Дисциплинарной коллегии Союза адвокатов о

наложении дисциплинарных санкций денежного характера;

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

k) нотариальные акты, наделенные исполнительной силой;

k¹) арбитражные решения, которыми утверждаются мировые соглашения;

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

m) решения об урегулировании, составленные Таможенной службой в случаях, предусмотренных ст. 92 и 101 настоящего кодекса;

n) договоры о залоге движимого имущества при условии, что залог может быть опротестован в порядке, установленном законом.

o) решения координаторов территориальных бюро Национального совета по юридической помощи, гарантируемой государством, о возмещении расходов по предоставлению юридической помощи, гарантируемой государством;

p) акты, изданные налоговым органом, о предписании взыскания сумм;

q) акты, изданные Советом по конкуренции, о наложении денежных взысканий.

В статье 11 ИК РМ приведён примерный перечень исполнительных документов, который может быть дополнен законом.

Содержание исполнительных документов должно соответствовать требованиям ст. 14 ИК РМ.

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

а) наименование судебной инстанции, выдавшей исполнительный документ;

б) дело, по которому выдан исполнительный документ;

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

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

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

f) дата выдачи исполнительного документа;

g) отметка о принятых мерах по обеспечению иска;

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

i) другие указания – при необходимости.

Согласно части (2) ст. 14 ИК РМ исполнительный лист, выданный на основании судебного решения, подписывается судьей и секретарем судебного заседания и заверяется печатью судебной инстанции.

Согласно части (3) ст. 14 ИК РМ иные исполнительные документы, чем выданные судебной инстанцией, за исключением предусмотренных пунктом к) ст. 11, подписываются должностным лицом и заверяются печатью соответствующего органа; при этом в них должны содержаться все сведения, предусмотренные частью (1) ст. 14, за исключением положений пунктов g) и h).

В случае если исполнительный документ не соответствует требованиям ст. 14 ИК РМ, судебный исполнитель на основании пункта с) части (1) ст. 61 ИК РМ вправе отказать в вынесении определения о возбуждении исполнительного производства.

Содержание судебного приказа должно соответствовать требованиям части (1) ст. 351 ГПК РМ, согласно которой в судебном приказе указываются:

a) номер дела и дата вынесения приказа;

b) наименование судебной инстанции, имя судьи, вынесшего приказ;

c) имя или наименование кредитора, его место жительства или место нахождения, банковские реквизиты;

d) имя или наименование должника, его место жительства или место нахождения, банковские реквизиты;

e) закон, на основании которого удовлетворено требование кредитора;

f) размер денежной суммы, подлежащей взысканию, или обозначение имущества, подлежащего истребованию, с указанием его стоимости;

g) размер возмещений и неустойки, если их взыскание требуется кредитором и предусмотрено законом или договором;

h) сумма государственной пошлины, подлежащей взысканию с должника в пользу кредитора или государства;

i) срок и порядок обжалования судебного приказа.

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

Согласно части (1) ст. 254 ГПК РМ считаются окончательными судебные решения, вынесенные в первой инстанции, обжалованные в апелляционном порядке, после рассмотрения дела в апелляционной инстанции.

Предложение. На наш взгляд, часть (1) ст. 12 ИК РМ следует изменить, установив, что исполнительный лист выдаётся после вступления решения суда в законную силу, если законом не предусмотрено иное.

Исключения из общего правила, предусматривающего выдачу исполнительного листа после обретения решением суда окончательного характера, установлены частью (2) ст. 12 ИК РМ и другими законами.

Так, согласно части (2) ст. 12 ИК РМ в случаях, предусмотренных ст. 256 ГПК РМ, исполнительный лист выдается незамедлительно.

Согласно ст. 256 ГПК РМ немедленному исполнению подлежит судебный приказ или судебное решение, которым ответчик обязывается к выплате:

a) алиментов;

b) заработной платы и других платежей, вытекающих из трудовых отношений, а также сумм, предусмотренных статусом безработных, в размере одной средней заработной платы;

c) возмещения вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья либо связанного со смертью лица, если возмещение

установлено в виде периодических денежных выплат;

д) одной средней заработной платы за вынужденное отсутствие на работе в случае восстановления работника на работе.

Немедленному исполнению подлежит судебное решение о восстановлении на работе незаконно уволенного или переведенного работника.

Согласно ст. 31 закона РМ «Об административном суде» вступившие в законную силу судебные решения, вынесенные в соответствии с настоящим законом, являются исполнительными листами.

Согласно части (1) ст. 6 закона РМ № 87 от 21.04.2011 года «О возмещении государством вреда, причинённого нарушением права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного решения в разумный срок» судебное решение о признании нарушения права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного решения в разумный срок и возмещении вреда, причиненного таким нарушением, исполняется в установленном действующим законодательством порядке после его вступления в законную силу.¹¹

По общему правилу, уставленному частью (1) ст. 15 ИК РМ, исполнительный документ предъявляется к исполнению взыскателем путём предъявления этого документа судебному исполнителю с соблюдением территориальной компетенции судебных исполнителей, установленной ст. 30 ИК РМ.

Согласно части (1) ст. 30 ИК РМ судебный исполнитель может предпринимать меры по принудительному исполнению только в округе территориальной палаты судебных исполнителей, на территории которого находится его бюро.

Согласно части (2) ст. 30 ИК РМ в отступление от положений части (1):

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

участия должника в уставном капитале, территориальная компетенция судебного исполнителя распространяется на всю территорию страны;

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

Согласно части (3) ст. 30 ИК РМ исполнительные документы относительно взыскания периодических платежей и исполнительные документы по делам, предусмотренным в части (2) ст. 15 настоящего кодекса, за исключением предусмотренных в пункте с), предъявляются к исполнению судебному исполнителю, в территориальной компетенции которого, установленной территориальной палатой судебных исполнителей, находится место жительства или местонахождение должника либо местонахождение пенитенциарного учреждения, в котором отбывает наказание должник.

Согласно части (4) ст. 30 ИК РМ исполнительные документы по делам, предусмотренным в пункте с) части (2) ст. 15 настоящего кодекса, передаются судебной инстанцией по собственной инициативе к исполнению судебному исполнителю, указанному взыскателем в заявлении о выдаче исполнительного листа.

Исключение из общего правила, установленного частью (1) ст. 15 ИК РМ, предусмотрено частью (2) ст. 15, согласно которой судебная инстанция по своей инициативе предъявляет к исполнению исполнительный лист по следующим делам:

а) о конфискации имущества;

б) о взыскании денежных сумм в доход государства;

с) о взыскании денежных сумм с государства, государственных и муниципальных предприятий, коммерческих обществ с преимущественно государственным капиталом;

д) о взыскании алиментов;

е) о взыскании денежных сумм в счет возмещения вреда, причиненного нанесением те-

¹¹ Официальный монитор РМ № 107-109 от 01.07.2011 г.

лесных повреждений или иным повреждением здоровья, а также смертью, если возмещение осуществлялось в виде периодических денежных выплат;

е¹) о возмещении вреда, причиненного нарушением права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного решения в разумный срок;

е²) о возмещении ущерба, причиненного незаконными действиями органов уголовного преследования, прокуратуры и судебных инстанций;

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

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

h) о взыскании расходов по предоставлению квалифицированной юридической помощи, гарантируемой государством.

Сроки давности предъявления исполнительных документов к исполнению установлены ст. 16 ИК РМ и другими законами.

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

Согласно части (2) ст. 16 ИК РМ исполнительный документ о взыскании периодических платежей сохраняет свою силу в течение всего периода, на протяжении которого должны осуществляться платежи. Срок, установленный в части (1) настоящей статьи, применяется к каждому из периодических платежей в отдельности, а его течение начинается со дня наступления срока каждого платежа.

Согласно части (3) ст. 16 ИК РМ судебные решения по административным делам предъявляются к исполнению в 30-дневный срок со дня истечения срока их добровольного исполнения, установленного законом или судебной инстанцией.

Срок давности предъявления исполнительных документов к исполнению прерывается в соответствии со ст. 17 ИК РМ.

Согласно части (1) ст. 17 ИК РМ срок давности для предъявления исполнительного документа к исполнению прерывается:

а) в случае возбуждения исполнительного производства;

б) в случае частичного исполнения обязательства до возбуждения принудительного исполнения или совершения должником (его представителем или поручителем) какого-либо действия, свидетельствующего о признании обязательства любым иным способом.

Исполнительное производство регулируется ст. 60-156 ИК РМ.

Согласно части (1) ст. 60 ИК РМ исполнительное производство возбуждается по заявлению взыскателя или, в предусмотренных настоящим кодексом случаях, – по представлению судебной инстанции с предъявлением ею исполнительного документа к исполнению.

Согласно части (1¹) ст. 60 ИК РМ в случае осуществления ипотечного права на основании договора ипотеки, наделенного исполнительной надписью/силой, исполнительное производство возбуждается по представлении и рассмотрении документов, предусмотренных пунктом с) части (6) статьи 34 Закона об ипотеке № 142-XVI от 26 июня 2008 года.¹²

Согласно части (3) ст. 60 ИК РМ судебный исполнитель в 3-дневный срок со дня получения исполнительного документа выносит определение о возбуждении исполнительного производства и направляет его сторонам исполнительного производства не позднее чем в 3-дневный срок со дня его вынесения с предложением об исполнении должником исполнительного документа в 15-дневный срок, без принятия действий по приведению в исполнение исполнительного документа. К определению о возбуждении исполнительного производства прилагается ведомость расчета расходов по исполнению, связанных с внесением платы за начало и архивирование исполнительного дела. Должнику направляется также заверенная судебным исполнителем копия исполнительного документа. Исчисление срока начинается с момента сообщения должнику определения о возбуждении исполнительного

¹² Официальный монитор РМ № 165-166 от 02.09.2008 г.

производства в соответствии со ст. 67 ИК РМ. Если должник в установленный частью (3) ст. 60 ИК РМ 15-дневный срок исполнит исполнительный документ, гонорар судебного исполнителя, размер которого установлен частью (2) ст. 38 ИК РМ, согласно пункту i) части (4) ст. 38 ИК РМ, уменьшается на 50%. При этом с должника взыскивается 20 лей за возбуждение исполнительного производства и 60 лей за архивирование исполнительного производства.

Согласно части (3¹) ст. 60 ИК РМ в случае предъявления исполнительных документов, подлежащих немедленному исполнению, судебный исполнитель предлагает должнику исполнить исполнительный документ в 3-дневный срок, не предпринимая действий по приведению в исполнение исполнительного документа в этот срок.

В случае неисполнения исполнительного документа в установленный 15-дневный срок должник обязан уплатить гонорар в размере, установленном частью (2) ст. 38 ИК РМ.

Согласно части (2) ст. 38 ИК РМ для исполнительных документов денежного характера гонорар судебного исполнителя рассчитывается в процентном отношении к сумме погашенного долга следующим образом:

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

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

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

Вывод. На наш взгляд, предельный размер гонорара судебного исполнителя следует уменьшить до 50 000 лей.

Согласно части (4²) ст. 68 закона РМ «О «О публичных финансах и бюджетно-налоговой ответственности» № 181 от 25.07.2014 года го-

норар судебного исполнителя за принудительное исполнение исполнительного документа рассчитывается в соответствии с ИК РМ, но не может превышать 5000 леев.

Согласно части (1) ст. 63 ИК РМ в целях обеспечения исполнения исполнительного документа одновременно с возбуждением исполнительного производства судебный исполнитель вправе:

а) наложить арест на денежные средства или имущество должника;

б) запретить должнику совершать определенные действия;

с) запретить другим лицам передавать имущество должнику или выполнять иные обязательства по отношению к нему.

Предложение. На наш взгляд, часть (1) ст. 63 ИК РМ следует изменить, установив, что арест и другие меры обеспечения исполнения исполнительного документа могут применяться только в случае, если должник в течение 15-дневного срока, установленного частью (3) ст. 60 ИК РМ, не исполнил исполнительный документ.

Наложение ареста на денежные средства должника – юридического лица, затрудняет его работу, приводит к задержке выплаты заработной платы, что нарушает права работников и Конвенцию Международной организации труда «Об охране заработной платы» № 95 от 01.07.1949 года.¹³

Предложение. В целях охраны заработной платы следовало бы дополнить ст. 63 ИК РМ частью (1²), согласно которой запрещается налагать арест на денежные средства, предназначенные для выплаты заработной платы.

Согласно части (2) ст. 63 ИК РМ определение об обеспечении исполнения исполнительного документа может быть обжаловано в судебную инстанцию. При рассмотрении заявления об обжаловании наложения обеспечительных мер судебная инстанция не может принять решение о приостановлении исполнения определения о наложении обеспечительных мер.

¹³ Капша Т., Сосна Б., Захария С. Трудовое право Молдовы. Учебно-практическое пособие. Германия, 2016 г., стр. 20-21

Предложение. На наш взгляд, часть (2) ст. 63 ИК РМ следует изменить, установив, что жалоба на определение об обеспечении исполнения исполнительного документа приостанавливает исполнение этого определения.

Согласно части (5) ст. 63 ИК РМ прекращение исполнения определения о применении обеспечительных мер в случае их аннулирования судебной инстанцией допускается лишь на основании окончательного судебного решения и осуществляется незамедлительно судебным исполнителем, в производстве которого находится исполнительный документ, на основе которого предписывается применение мер по обеспечению исполнения.

Предложение. На наш взгляд, часть (5) ст. 63 ИК РМ следует отменить, т.к. вступившее в законную силу решение судебной инстанции об отмене мер обеспечения является безусловным основанием для отмены этих мер.

Часть (5) ст. 63 ИК РМ противоречит ст. 120 Конституции РМ, согласно которой соблюдение вступивших в законную силу приговоров и других судебных решений, а также содействие судам в ходе судебного процесса, в исполнении вступивших в законную силу приговоров и других судебных решений обязательны.

Вывод. Часть (5) ст. 63 ИК РМ, придающая большую юридическую силу определению судебного исполнителя, чем определению суда, должна быть отменена. Известны случаи, когда судебные исполнители не отменяли свои определения о наложении ареста на должников, несмотря на то, что должники уплатили долги и расходы по исполнению 2 года назад.

Предложение. Следовало бы установить санкцию за несвоевременную отмену мер обеспечения.

Согласно части (1) ст. 78 ИК РМ судебный исполнитель обязан приостановить исполнение исполнительного документа в случае:

а) смерти должника, признания его безвестно отсутствующим или объявления его умершим, если установленное судебной инстанцией правоотношение допускает правопреемство – до установления правопреемника и допущения правопреемства в исполнительном производстве;

б) утраты должником дееспособности – до назначения его представителя;

с) регистрации нового юридического лица вследствие реорганизации юридического лица–должника – до допущения правопреемства в исполнительном производстве;

д) несостоятельности должника – до рассмотрения по существу дела о несостоятельности;

е) обжалования должником актов судебного исполнителя, при условии внесения залога – до обретения решением по рассмотрению жалобы окончательного характера;

ф) аннулирования решения, на основании которого был выдан исполнительный лист, с направлением дела на пересмотр – до обретения судебным решением окончательного характера.

Часть (1) ст. 78 ИК РМ содержит неполный перечень оснований приостановления исполнения исполнительных документов, установленных законами, что способствует злоупотреблениям судебных исполнителей.

Так, согласно ст. 363 ГПК РМ срок апелляционного обжалования приостанавливает исполнение решения, вынесенного в первой инстанции, за исключением предусмотренных законом случаев.

Апелляционная жалоба, поданная в срок, также приостанавливает исполнение решения.

Согласно части (3) ст. 448 Кодекса о правонарушениях Республики Молдова (далее – КоП РМ) подача жалобы приостанавливает исполнение наказания, назначенного в протоколе.

Согласно части (1) ст. 470 КоП РМ кассационная жалоба на судебное решение по делу о правонарушении приостанавливает его исполнение, за исключением наказания в виде ареста за правонарушение.

Согласно части (3) ст. 6 закона РМ «О законодательных актах» № 780-XV от 27.12.2001 года в случае противоречия между нормой общего законодательного акта и нормой специального законодательного акта, имеющих равную юридическую силу, применяется норма специального законодательного акта.¹⁴

¹⁴ Официальный монитор РМ № 36-38 от 14.03.2002 г.

Предложение. Следует дополнить часть (1) ст. 78 ИК РМ вышеупомянутыми основаниями приостановления исполнительного производства.

Согласно ст. 83 ИК РМ исполнительное производство прекращается в случае, если:

- а) обязательство было погашено;
- б) между взыскателем и должником заключено мировое соглашение в порядке, предусмотренном настоящим кодексом;
- в) после смерти, признания безвестно отсутствующим или объявления умершим взыскателя или должника подтвержденные решением требования или обязанность не могут перейти к правопреемнику этих лиц;
- г) имущества ликвидируемого юридического лица недостаточно для полного удовлетворения требований взыскателя;
- д) решение или определение, на основании которого выдан исполнительный лист, отменено судебным решением, вступившим в законную силу;
- е) должник предъявил к исполнению решение о получении от взыскателя в свою пользу определенной выгоды или суммы, равной сумме, полученной от должника, или превышающей ее;
- ж) должник предъявил к исполнению решение о получении от взыскателя в свою пользу определенной выгоды или суммы, равной сумме, полученной от должника, или превышающей ее;
- з) взыскатель отказался от исполнения.

По запросу взыскателя исполнительное производство о восстановлении на работе или о понуждении должника к совершению определенных действий может быть возобновлено, если выясняется, что после прекращения исполнительного производства в соответствии с пунктом а) части (1) ст. 83 должник продолжает не выполнять обязательства, предписанные исполнительным документом. В этом случае применяются положения о расходах по исполнению данных категорий исполнительных документов. Возобновление производства может быть осуществлено только в течение срока давности исполнения.

Статья 83 ИК РМ не предусматривает такого основания прекращения исполнительного производства как истечение срока давности исполнения и исключение ликвидированного юридического лица из государственного реестра.

Согласно части (10) ст. 30 КоП РМ срок давности в отношении исполнения наказания за правонарушение составляет один год, исчисляемый со дня обретения решением или постановлением, которым наложено наказание, окончательного характера.

Согласно части (1) ст. 97 Уголовного кодекса Республики Молдова (далее – УК РМ) № 985-XV от 18.04.2002 года обвинительный приговор не приводится в исполнение, если он не был приведен в исполнение в следующие сроки со дня его вступления в законную силу:

- а) 2 года при осуждении за незначительное преступление;
- б) 6 лет при осуждении за преступление средней тяжести;
- в) 10 лет при осуждении за тяжкое преступление;
- г) 15 лет при осуждении за особо тяжкое преступление;
- д) 20 лет при осуждении за чрезвычайно тяжкое преступление.¹⁵

Согласно части (1) ст. 60 Гражданского кодекса Республики Молдова (далее – ГК РМ) № 1107-XV от 06.06.2002 года правоспособность юридического лица приобретает в момент его государственной регистрации и прекращается в момент его исключения из государственного реестра.¹⁶

В момент исключения юридического лица из государственного реестра оно прекращает своё существование. Следовательно, исполнительное производство подлежит прекращению.

Предложение. Следует дополнить ст. 83 ИК РМ вышеупомянутыми основаниями прекращения исполнительного производства. Очевидно, что с несуществующего субъекта права невозможно что-либо взыскать, либо взыскать что-либо в его пользу.

Согласно ст. 89 ИК РМ не обращается взыскание на:

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

¹⁵ Официальный монитор РМ № 72-74 от 14.04.2009 г.

¹⁶ Официальный монитор РМ № 82-85 от 22.06.2002 г.

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

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

с) все детские принадлежности;

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

е) семейные иконы и портреты, обручальные кольца;

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

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

h) специальные транспортные средства для лиц с ограниченными возможностями и вещи, необходимые лицам с ограниченными возможностями и больным и предназначенные для ухода за ними;

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

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

2) семена сельскохозяйственных культур, необходимые для проведения посева и посадки, в количестве, необходимом должнику и его семье для личного пользования, если они принадлежат должнику–физическому лицу, деятельность которого не связана с их производством или продажей;

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

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

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

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

Статья 89 ИК РМ противоречит части (1) ст. 47 Конституции РМ, согласно которой государство обязано принимать меры для обеспечения любому человеку достойного жизненного уровня, потребного для поддержания здоровья и благосостояния его самого и его семьи, в том числе пищи, одежды, жилища, медицинского ухода и необходимого социального обслуживания.

Статья 89 ИК РМ противоречит не только части (1) ст. 47 Конституции РМ, но и Всеобщей декларации прав человека, принятой Генеральной Ассамблеей ООН 10.12.1948 года, а также международным договорам «О гражданских и политических правах» и «Об экономических, социальных и культурных правах», принятых 19.12.1966 года Генеральной Ассамблеей ООН.

Все вышеперечисленные международные договоры были ратифицированы постановлением Парламента РМ № 217-XII от 28.07.1990 года «О присоединении ССР Молдова к Всеобщей декларации прав человека и о ратификации международных договоров о правах человека».¹⁷

Вывод. На наш взгляд, ст. 89 ИК РМ противоречащую часть (1) ст. 47 Конституции РМ и международным договорам, участниками которых является Республика Молдова, следует изменить, включив в перечень имущества, на которое не может быть обращено взыскание:

а) единственное жилое помещение, пригодное для проживания должника и членов его семьи в пределах жилищно-санитарного норм, например, 12 м² на каждого члена семьи должника,

б) телевизор – один на семью,

в) холодильник – один на семью.

¹⁷ «Вести» № 8/223, 1990 г.

Изменение ст. 89 ИК РМ необходимо, во-первых, потому, что она противоречит части (1) ст. 47 Конституции РМ и международным договорам, и согласно части (1) ст. 8 конституции РМ, согласно которой Республика Молдова обязуется соблюдать Устав Организации Объединенных Наций и договоры, одной из сторон которых она является, строить свои отношения с другими государствами на общепризнанных принципах и нормах международного права.

Во-вторых, ст. 899 ИК РМ следует изменить потому, что она противоречит принципу гуманизма и принципу социальной справедливости и может повлечь выселение десятков тысяч малоимущих граждан.

Следует отметить, что другие государства уважают право своих граждан на жилище.

Так, часть 1 ст. 446 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации от 23 октября 2002 года запрещает обращать взыскание по исполнительным документам на жилое помещение (его части), если для гражданина – должника и членов его семьи, совместно проживающих в принадлежащем помещении, оно является единственным пригодным для проживания помещением, за исключением указанного в настоящем абзаце имущества, если оно является предметом ипотеки и на него в соответствии с законодательством об ипотеке может быть обращено взыскание.¹⁸ Часть (3) ст. 242 Налогового кодекса Румынии не допускает обращать взыскание на минимальную жилую площадь, необходимую для проживания должника и членов его семьи согласно законодательству.

Согласно части (1) ст. 161 ИК РМ исполнительные акты, составленные судебным исполнителем, или действия/ бездействие такового могут быть обжалованы сторонами и другими участниками исполнительного производства,

а также третьими лицами, полагающими, что исполнительные акты или действия/бездействие судебного исполнителя нарушили их охраняемое законом право. Исполнительные акты, составленные судебным исполнителем, не могут быть обжалованы, если с момента их составления прошло более 6 месяцев.

Вывод. На наш взгляд, следует исключить второе предложение части (1) ст. 161 ИК РМ, которым установлен 6-месячный пресекательный срок, ограничивающий право на свободный доступ к правосудию, установленное ст. 20 Конституции РМ, и право на справедливое судебное разбирательство в разумный срок, установленное пунктом 1 ст. 6 Конвенции о защите прав человека и основных свобод от 4 ноября 1950 года.

Статья 20 Конституции РМ гласит: «Любое лицо имеет право на эффективное восстановление в правах компетентными судами в случае нарушения его прав, свобод и законных интересов. Ни один закон не может ограничить доступ к правосудию».

По этим же причинам следует исключить и второе предложение части (2) ст. 162 ИК РМ, согласно которому срок обжалования не может быть восстановлен лицом, если со дня вынесения или отказа в вынесении решения по обжалуемому акту прошло более 6 месяцев.

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

Кассационный порядок обжалования данных решений установлен ст. 423-428 ГПК РМ.

Согласно части (3) ст. 426 ГПК РМ кассационные жалобы рассматриваются без участия сторон как «определения судов первой инстанции, что противоречит соответствующим статьям ГПК РМ.

Предложение. На наш взгляд, часть (4) ст. 163 ИК РМ следует изменить, установив апелляционный порядок обжалования решений, вынесенных по существу.

¹⁸ Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный), под общ. ред. Тумановой Л.В., Москва, 2014, стр. 934-936