

Василий РАЛЬКО
вице-президент Московской городской нотариальной палаты,
нотариус г. Москвы, кандидат юридических наук

Исполнительная надпись нотариуса

опубликовано в журнале "В мире права" № 3-4, 2005 г.

Развитие рыночных отношений и промышленности в стране, положительная динамика роста гражданско-правовых сделок, интегрирование России в мировую экономическую систему объективно требуют надлежащей правовой защиты участников гражданского оборота.

В настоящее время суды загружены огромным количеством дел по рассмотрению гражданско-правовых споров по взысканию задолженностей. Самые простые категории дел рассматриваются месяцами. Поэтому целесообразно вспомнить такой эффективный и почему-то забытый в правоприменительной практике институт гражданского процессуального законодательства как исполнительная надпись нотариуса.

Вопрос о возможности оформления исполнительных надписей является одним из самых дискуссионных в нотариальной практике. Значение исполнительной надписи заключается в том, чтобы в случае бесспорности гражданско-правовых отношений, связанных с взысканием задолженности, в упрощенном порядке (без судебного разбирательства) обращать взыскание на денежные средства или имущество недобросовестного должника, придавая исполнительную силу документу, устанавливающему задолженность, посредством совершения нотариусом исполнительной надписи.

Речь идет о правовой защите прав кредитора при бесспорной недобросовестности должника, т.е. об оформлении исполнительного документа в случае пользования чужими денежными средствами.

Основным законом, регулирующим порядок взыскания, является Федеральный закон от 21 июля 1997г. № 119-ФЗ «Об исполнительном производстве». Исполнительная надпись может быть предъявлена к принудительному исполнению в течение трех лет со дня ее совершения. Восстановление пропущенного срока для предъявления исполнительной надписи производится в соответствии с гражданским процессуальным законодательством.

Взыскание по исполнительной надписи производится в порядке, установленном законодательством для исполнения судебных решений.

Законность исполнительной надписи

Бытует мнение, что Федеральный закон «Об исполнительном производстве» исключил исполнительную надпись нотариуса из перечня исполнительных документов, определенного ст. 7, поскольку термин «исполнительная надпись» не содержится в перечне. Такая позиция не выдерживает критики и опровергается ведущими учеными-правоведами, специализирующимися на области гражданского процессуального права и нотариата: Л.Ф. Леснической, Г.Г. Черемных, В.С. Репиным, В.В. Янковым.

В данном перечне содержится п.п. 8 «Постановления иных органов в случаях установленных федеральным законом». Таким образом, к числу исполнительных документов, безусловно,

относится и исполнительная надпись нотариуса, поскольку она прямо предусмотрена федеральным законодательством - Основами законодательства Российской Федерации о нотариате и Гражданским кодексом Российской Федерации.

Однако исполнительные надписи на практике не принимаются к исполнению судебными приставами по такому надуманному, на взгляд автора, основанию, что эти надписи не могут совершаться нотариусами, поскольку это является нарушением ч. 3 ст. 35 Конституции РФ, согласно которой никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда.

Данный довод вряд ли можно признать основательным. Институт внесудебного обращения взыскания на имущество либо денежные средства должников в законодательном порядке не отменялся. В этой связи необходимо обратиться к ряду решений Конституционного суда РФ.

Так, Конституционным судом РФ в Определении от 6 июля 2001 г. № 150-О сделаны следующие выводы:

«Во-первых, совершение нотариусами в установленных законом случаях исполнительных надписей на документах, подтверждающих бесспорность задолженности, не противоречит Конституции РФ.

Во-вторых, сохранение за субъектами спорных отношений права на обращение в суд за разрешением спора (в том числе при передаче исполнительной надписи нотариуса для исполнения) гарантирует защиту интересов как взыскателя, так и должника».

Конкретные гражданско-правовые дела также неоднократно рассматривались Конституционным судом РФ. Все жалобы заявителей, которые пытались признать совершенные нотариусами исполнительные надписи несоответствующими Конституции РФ, были оставлены Конституционным судом без удовлетворения.

В этой связи нет оснований утверждать, что совершение нотариусами исполнительной надписи противоречит ст. 35 Конституции РФ.

Правовая основа института исполнительной надписи

Правовой основой института исполнительной надписи нотариуса являются ст. 89-94 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате, которые естественно корреспондируются с п.п. 8 п. 1 ст. 7 Федерального закона «Об исполнительном производстве».

Самым принципиальным является то, что нотариат - э то орган предупредительного правосудия. Нотариус, как представитель государства, в силу своего публично-правового статуса осуществляя предупредительное правосудие, удостоверяет и свидетельствует бесспорные юридические факты. Публично-правовой статус нотариуса подтвержден Конституционным судом РФ. Так, Постановлением КС РФ от 19 мая 1998 г. № 15-П установлено, что осуществление нотариальных функций от имени государства предопределяет публично-правовой статус нотариусов.

При взыскании по исполнительной надписи должник не лишается права на защиту своих прав. Взыскание производится в рамках исполнительного производства, которое позволяет должнику воспользоваться правом защиты, в том числе судебной, другими словами, он вправе оспорить совершенную исполнительную надпись.

В силу этого совершенные нотариусами исполнительные надписи должны в полном объеме приниматься к исполнению судебными приставами в рамках исполнительного производства.

Исполнительная надпись нотариуса, являясь исполнительным документом, подлежит исполнению по общим правилам гражданского процессуального законодательства наравне с судебным приказом и имеет ту же юридическую силу.

Условия совершения исполнительной надписи

Главным условием совершения исполнительной надписи в соответствии со ст. 91 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате является бесспорность задолженности или иной ответственности должника перед взыскателем, подтвержденная представленными нотариусу документами. Если в договоре стороны установили, что все возможные споры, связанные с исполнением договора, передаются на разрешение арбитражного суда (суда), исполнительную надпись совершать нельзя, поскольку не соблюдено условие о бесспорности взыскания задолженности и может иметь место сомнение о наличии спора, и принятого по нему решения компетентного судебного органа.

Условия совершения нотариусами исполнительных надписей определены Перечнем документов, по которым взыскание задолженности производится в бесспорном порядке на основании исполнительных надписей органов, совершающих нотариальные действия, утвержденным Постановлением Совета Министров РСФСР от 11 марта 1976 г. № 171. Данное постановление не отменено и сохранило свою юридическую силу, однако его анализ показывает, что этот нормативный акт, безусловно, нуждается в доработке.

Практика применения исполнительной надписи

Как показывает практика, исполнительная надпись нотариуса в настоящее время широко применяется только в одном случае - при невозвращении в установленный срок суммы кредита, обеспеченного залогом вещей в ломбарде согласно п. 5 ст. 358 ГК РФ. Сегодня эта норма имеет широкое распространение в нотариальной практике. Кроме того, совершать эти исполнительные надписи нотариусов обязал Минюст России, утвердив письмо МЮ РФ от 13 мая 1997 г. № 09-11-1924-96.

Гражданский кодекс РФ также предусматривает возможность взыскания задолженности на основе исполнительной надписи нотариуса по арендной плате по договору проката.

В результате сложилась противоречивая ситуация. Исполнительную надпись по залоговым билетам ломбардов нотариусы совершают, а в остальных случаях действует запрет, якобы установленный Конституцией РФ. Следует также отметить, что какие-либо судебные решения о признании совершенных исполнительных надписей нотариусов по залоговым билетам ломбарда отсутствуют, что подтверждает правомерность совершения таких исполнительных надписей.

Существует мнение, что исключение из п. 2 разд. 2 «Документы, по которым должниками и их поручителями допущена просрочка платежей по кредитным операциям кредитных учреждений» вышеуказанного Перечня в принципе не позволяет совершить исполнительную надпись по долгам кредитных учреждений. Однако это не так. Если кредитный договор нотариально удостоверен, то сохраняется возможность совершения исполнительной надписи в отношении недобросовестного должника. Все это свидетельствует о том, что возможности исполнительной надписи нотариусов в отношении взыскания имущества недобросовестных должников далеко не исчерпаны.

Поэтому утверждения о том, что исполнительная надпись отжила, утратила свою актуальность в современных условиях, являются необоснованными, тем более что должник, в отношении которого совершена исполнительная надпись вправе, как отмечалось выше, оспорить совершенную в отношении него исполнительную надпись в соответствии с действующим гражданским процессуальным законодательством России и для этого у него имеются все необходимые правовые инструменты.

Преимущества совершения исполнительной надписи

Преимущество совершения исполнительной надписи нотариуса, по сравнению с судебным порядком обращения взыскания по долгам, очевидно. Оно имеет важное практическое значение. Это, прежде всего, экономия времени, которая не позволяет недобросовестному должнику припрятать имущество, продать его, и таким образом, уйти от ответственности. Исполнительная надпись имеет определенные преимущества и перед судебным приказом, предусмотренным гл. 11-1 ГПК РСФСР «Судебный приказ». Это преимущество заключается в том, что основным условием выдачи судебного приказа является согласие должника с заявленным требованием кредитора (ст. 125-8 ГПК РСФСР). Исполнительная надпись такого согласия не требует.

Сумма издержек кредитора по исполнительной надписи нотариуса несопоставима с его затратами на организацию и ведение судебного процесса по взысканию задолженности с недобросовестного должника, не идет ни в какое сравнение с судебными издержками. По действующему Федеральному закону «О государственной пошлине» от 2 ноября 2004 г. № 127-ФЗ размер государственной пошлины (нотариального тарифа) за совершение нотариусом исполнительной надписи составляет всего 0,5 % от взыскиваемой суммы (ранее размер пошлины составлял 7 %).

Кроме того, исполнительная надпись может быть совершена не только в отношении денежных средств, но и в отношении имущества должника.

Реализация указанных мер позволит обеспечить широкое применение в практической деятельности правоохранительных органов исполнительной надписи нотариуса. Это, безусловно, разгрузит суды от рассмотрения значительного количества дел, носящих бесспорный характер, существенно снизит нагрузку на судебную систему. Привлечение к решению гражданских дел по взысканию бесспорной задолженности такого публично-правового института как нотариат, положительно скажется на эффективной работе всей судебной системы в целом, повысит уровень правовой защиты добросовестных участников гражданского оборота.