

Осы мақалада автор Қазақстанда аралық соттың ұғымын ашып жатыр. Даулардан талғауды реттеуден әдістерден осы институттың қадырлар көрсетіп жатыр.

А. Дарибаева

ЧАСТНЫЙ СУДЕБНЫЙ ИСПОЛНИТЕЛЬ: ПЛЮСЫ И МИНУСЫ

Исполнимость судебных решений можно назвать одним из критериев эффективности судебной системы и отчасти деятельности адвокатов[1]. В настоящее время сложилась ситуация, когда процент действительно исполненных судебных актов катастрофически мал. В качестве причин такого положения вещей называют загруженность судебных исполнителей, вопросы оплаты труда, отсутствие заинтересованности исполнителей в надлежащем исполнении актов и другие.

Институт частных судебных исполнителей был введен совсем недавно, 2 апреля 2010 года. Необходимо всесторонне исследовать все положительные и отрицательные стороны этого нового явления. Прежде всего, в чем же собственно заключается сущность института частных судебных исполнителей, чем они отличаются от государственных судебных исполнителей, а также непосредственно взвесить все за и против. Тема, несомненно, очень актуальна на сегодняшний день. Исполнительное производство – заключительная стадия гражданского процесса. Недостаточно вынести решение. Далее следует его исполнить. К сожалению, не все должники ответственны и исполняют решение суда. Тогда бороться за справедливость начинают судебные исполнители. Актуальность вопроса не подлежит сомнению, поскольку действующая система исполнения судебных решений находится в плачевном состоянии, – это общеизвестный факт, и его могли бы подтвердить большинство из тех, кто сталкивался с проблемой исполнения судебных решений. Именно поэтому данный законопроект был остро необходимым и одним из самых ожидаемых обществом. Для государства же дополнительным стимулом к принятию этого закона является то обстоятельство, что по состоянию дел в этой сфере государственных услуг общество судит о деятельности.

Нынешняя система исполнительного производства привела к тому, что судебные решения не исполняются в полном объеме, либо не исполняются вообще. Низкая зарплата, большая загруженность привели к неэффективной работе судoisполнителей.

По мнению доктора юридических наук профессора Эдуарда Мухамеджанова: «Загруженность и невысокая профессиональная компетенция судoisполнителей приводят к затягиванию процесса исполнения судебных актов».

Большая нагрузка провоцирует высокую текучесть кадров. Невысокая квалификация приводит к ошибкам. Неудивительно, что судoisполнителей в обществе просто не любят. Летом 2006 года в пригородном районе Бакай (Алматы) самовольно захватившие землю люди закидали полицейских и судoisполнителей камнями и бутылками. Нельзя не опасаться последствий резкого снижения эффективности судебной системы. Кризис спровоцировал волну неплатежей по всей стране: строительные компании не хотят возвращать деньги дольщикам, заемщики «забыли» о своих обязательствах перед банками. По состоянию на начало ноября 2008 года, только южно-казахстанские заемщики задолжали коммерческим банкам более 10 миллиардов тенге.

Между тем судьи продолжают выносить вердикты, а судoisполнители не могут их исполнить. Процент исполнения судебных актов, по данным Министерства юстиции РК, составляет 75%. То есть каждый четвертый судебный акт не исполняется.

Неуважение общества к решениям судей перерастает в нечто большее: всеобщий правовой нигилизм. Ситуацию должны поправить частники. Предполагается, что с их приходом взыскатели получают возможность выбора. Также ожидается, что частники разгрузят государственных судoisполнителей, будут способствовать оптимизации расходов республиканского бюджета, вырастут налоговые поступления в бюджет, в целом повысится эффективность исполнения судебных актов. Но все это будет, если права и ответственность частных приставов будут не только прописаны на бумаге, но и работать в реальной жизни. В противном случае идея будет дискредитирована.

В Казахстане действовал закон, регламентирующий деятельность судебных исполнителей и исполнительного производства, от 30 июня 1998 года. В редакции закона, действовавшего до внесения изменений 22 декабря 1998 года, содержалась норма, что порядок использования денежных средств, поступивших как исполнительская санкция, определяется правительством страны. Постановлением, уже утратившим силу, сумма взысканной исполнительской санкции использовалась на образование фонда производственного и социального развития (35%), фонда материального поощрения подведомственных организаций Министерства юстиции Казахстана (30%) и

Централизованного фонда Минюста (35%). Средства первого фонда направлялись на материально-техническое обеспечение органов судебного исполнения, из фонда материального поощрения судебные исполнители получали премии, надбавки, материальную помощь.

Как видим, судебные исполнители были материально заинтересованы в повышении процента исполнимости актов. Законом от 22 декабря 1998 года введено, что исполнительская санкция перечисляется в республиканский бюджет. После этого изменения процент исполнимости резко сократился, а профессия судебного исполнителя как государственного чиновника потеряла привлекательность[2]

1. Сущность института частного судебного исполнителя.

Судебный исполнитель - должностное лицо, осуществляющее принудительное исполнение исполнительных документов, выдаваемых на основании судебных решений, определений и постановлений по гражданским и административным делам, приговоров и постановлений по уголовным делам в части имущественных взысканий, а также постановлений иных органов в соответствии с законом. Деятельность по исполнению судебных актов – и иных органов частными судебными исполнителями – альтернативный способ исполнения исполнительных документов. Деятельность частных судебных исполнителей призвана обеспечивать защиту прав и свобод и законных интересов человека и гражданина, организации при совершении исполнительных и иных действий. Отличие частных судебных исполнителей от государственных состоит в том, что

1) к исполнению частным судебным исполнителем могут быть приняты все исполнительные документы, кроме тех, по которым в качестве одной из сторон выступает государство. Исполнительные действия проводятся на возмездной основе;

2) на частных судебных исполнителей также не распространяются положения законодательства об исполнительном производстве в части взыскания с должника исполнительской санкции.

Деятельностью по исполнению исполнительных документов вправе заниматься частный судебный исполнитель, получивший лицензию судебного исполнителя. Лицензия выдается уполномоченным органом на основании решения квалификационной комиссии. Должность частного судебного исполнителя учреждается и ликвидируется уполномоченным органом в пределах общей численности частных судебных исполнителей на территории исполнительного округа. Наделение полномочиями частного судебного исполнителя производится уполномоченным органом совместно с Республиканской коллегией частных судебных исполнителей на конкурсной основе из числа лиц, имеющих лицензии.

В статье 146 Закона указаны особые условия осуществления деятельности частного судебного исполнителя.

- Частный судебный исполнитель не вправе осуществлять свою деятельность в отсутствие договора страхования своей гражданско-правовой ответственности, условия которого определяются соглашением сторон.

- Факт причинения вреда, подлежащего возмещению, устанавливается соглашением заинтересованных сторон, а в случае спора – судом.

Местом работы судебного исполнителя является контора частного судебного исполнителя. Частные судебные исполнителя, назначенные на работу в один и тот же округ, могут иметь общую контору с разрешения территориального органа. Частный судебный исполнитель обязан вести личный прием граждан. Частным судебным исполнителем должно быть установлено время личного приема в рабочие дни продолжительностью четыре часа не реже двух раз в неделю. Время работы конторы и часы приема частного судебного исполнителя должны быть доведены до всеобщего сведения. Частный судебный исполнитель имеет удостоверение, личную печать с указанием своей фамилии, имени и отчества, наименования региональной коллегии частных судебных исполнителей, исполнительного округа, номера лицензии, а также штампы, личные бланки и жетон. Образцы удостоверения, личной печати и жетона утверждаются уполномоченным органом. Изготовление и выдачу удостоверения, личной печати и жетона организует региональная коллегия частных судебных исполнителей.

Частные судебные исполнители объединяются для защиты своих прав и интересов. Региональная коллегия частных судебных исполнителей является некоммерческой организацией, представляющей собой профессиональное объединение, созданное для защиты прав и законных интересов частных судебных исполнителей, а также для осуществления контроля за соблюдением ими законодательства об исполнительном производстве при совершении исполнительных действий. Частный судебный исполнитель может состоять только в одной региональной коллегии частных судебных исполнителей. Республиканская коллегия частных судебных исполнителей является некоммерческой организацией, представляющей собой профессиональное объединение региональных коллегий

частных судебных исполнителей. Республиканская коллегия частных судебных исполнителей подлежит государственной регистрации.

Частные судебные исполнители должны честно и добросовестно выполнять возложенные на них обязанности. Отказ в совершении исполнительного действия или неправильное совершение исполнительного действия обжалуются в судебном порядке.

Контроль за законностью совершаемых исполнительных действий и соблюдением правил делопроизводства частным судебным исполнителем осуществляется уполномоченным органом, Республиканской и региональными коллегиями частных судебных исполнителей. Порядок осуществления контроля устанавливается уполномоченным органом совместно с Республиканской коллегией частных судебных исполнителей.

Уполномоченный орган - регулирует и контролирует деятельность частных судебных исполнителей в пределах своей компетенции;

Территориальный орган:

1) организует контроль за соблюдением частными судебными исполнителями настоящего Закона и надлежащим исполнением их обязанностей;

2) вносит представление о прекращении действия лицензии частного судебного исполнителя;

3) вносит представление в дисциплинарную комиссию о привлечении частного судебного исполнителя к ответственности

Контроль за соблюдением налогового законодательства частным судебным исполнителем осуществляют органы налоговой службы Республики Казахстан.

Должностные лица территориального органа и региональной коллегии частных судебных исполнителей обязаны сохранять тайну совершения исполнительных действий, ставшую известной во время проверок деятельности частного судебного исполнителя. За разглашение тайны и причиненный ущерб эти лица несут ответственность, в соответствии с законами Республики Казахстан.

Проверка работы частного судебного исполнителя проводится не ранее чем через шесть месяцев и не позднее чем через год после начала осуществления им исполнительных действий. В дальнейшем плановые проверки проводятся один раз в год.

В случае поступления жалоб на действия (бездействие) частного судебного исполнителя либо при наличии другой информации, свидетельствующей о недобросовестном исполнении им своих обязанностей, может быть проведена внеплановая проверка деятельности частного судебного исполнителя[3].

2. Плюсы введения института частных судебных исполнителей.

1. Введение института частных судебных исполнителей позволит решить давнюю проблему – как обеспечить выполнение решений судебных органов. Главное ожидаемое преимущество – быстрое и качественное исполнение судебных решений. Положительный опыт работы частных судебных исполнителей в развитых странах дает нам основания для таких ожиданий[4] Общество готово к внедрению данного новшества. Формирование корпуса частных судoisполнителей будет проведено поэтапно, что позволит не допустить резкого оттока кадров из государственной системы судебного исполнения. Предполагается, что в первое время действия закона по республике около 20–25% документов (200–250 тысяч в год) исполнительного производства перейдет на исполнение к частникам, в основном это будут дела по спорам между юридическими лицами и предпринимателями.

2. Государство снимает с себя бремя финансирования системы органов принудительного исполнения [5].

3. Должники всегда и при любых обстоятельствах неохотно расстаются с собственностью. Часто еще в процессе исполнения судебных актов должники успевали перепродать или переоформить собственность, легко преодолевая юридические рогатки. Теперь частные судoisполнители получили право обращаться в суд о признании недействительными сделок должника по отчуждению имущества. Для этого надо доказать, что действия должника преследуют цель сокрыть свое имущество от взыскания. Как только законодатели внесут изменения и дополнения в кодексы «О налогах и других обязательных платежах в бюджет», «Об административных правонарушениях», механизм заработает.

4. Повысились требования, предъявляемые к частным судебным исполнителям. В Законе Республики Казахстан от 30 июня 1998 года № 253-І «Об исполнительном производстве и статусе судебных исполнителей» Статья 83 говорится: Требования, предъявляемые к судебному исполнителю Судебным исполнителем может быть назначено лицо, являющееся гражданином Республики Казахстан, достигшее двадцатилетнего возраста, не судимое, имеющее, как правило,

высшее или послесреднее юридическое образование, соответствующее предъявляемым законодательством Республики Казахстан квалификационным требованиям, способное по своим деловым и личным качествам, а также по состоянию здоровья выполнять возложенные на него обязанности.

В Закон Республики Казахстан «Об исполнительном производстве и статусе судебных исполнителей» от 2 апреля 2010 года № 261-IV в статье 131 указаны требования, предъявляемые к государственному судебному исполнителю. Государственным судебным исполнителем может быть назначено лицо, являющееся гражданином Республики Казахстан, не судимое, имеющее высшее юридическое образование, соответствующее предъявляемым законодательством Республики Казахстан квалификационным требованиям, способное по своим деловым и личным качествам, а также по состоянию здоровья выполнять возложенные на него обязанности.

Отдельно говорится о требованиях к частным судебным исполнителям. Статья 140 «Частный судебный исполнитель в Республике Казахстан».

1. На должность частного судебного исполнителя назначается гражданин Республики Казахстан, достигший двадцатипятилетнего возраста, имеющий высшее юридическое образование, прошедший непрерывную стажировку у частного судебного исполнителя сроком не менее одного года, сдавший квалификационный экзамен, получивший лицензию на право занятия деятельностью по исполнению исполнительных документов (далее - лицензия судебного исполнителя), прошедший конкурс на замещение вакантной должности частного судебного исполнителя в порядке, установленном настоящим Законом...

5. Хорошие ожидания от нового закона базируются на том основании, что, раз будут частные судебные исполнители, соответственно, будет и конкуренция между ними. Это вполне понятно, поскольку эффективность частного субъекта в деловом мире объясняется не тем, что он частный, а наличием конкуренции. Это ясно видно на примере монополий, которые вне зависимости от того, частные они или государственные, не могут быть такими же эффективными, как находись они в условиях конкуренции. Частный бизнес, чтобы быть эффективным, должен быть конкурентным. Именно конкуренция позволяет выживать лучшим, в данном случае – тем судебным исполнителям, кто дешевле, качественнее и быстрее исполнит судебное решение.

6. Речь идет не об освобождении судебной системы от функции исполнения судебных решений, а о предоставлении взыскателям права выбора. Истец, чьи права подтверждены судебным решением, может реализовать свои права как посредством государственного механизма принудительного исполнения, так и воспользоваться услугами частного судебного исполнителя, и выигрывают от этого все [6].

3. Отрицательные стороны введения института частных судебных исполнителей.

1. Ч.3 ст. 3 Конституции РК: Никто не может присваивать власть в Республике Казахстан. Присвоение власти преследуется по закону. Право выступать от имени народа и государства принадлежит Президенту, а также Парламенту Республики в пределах его конституционных полномочий. Правительство Республики и иные государственные органы выступают от имени государства в пределах делегированных им полномочий. Среди указанных субъектов власти нет лица, использующего государственные функции в личном интересе. Между тем предполагается, что частные судебные исполнители будут применять силу, вторгаться в жилище и изымать чужую собственность, то есть ограничивать граждан в конституционных правах, что сегодня является компетенцией государственных органов.

2. Основное преимущество конкурирующего замысла состоит в материальном стимуле, все остальное вторично. Так нельзя ли стимулировать систему изнутри, без приватизации государственной отрасли. Можно поощрить государственных исполнителей из полученных денег и не вводить параллельную структуру.

Могут возразить, что тогда повышения заработной платы потребуют все государственные служащие и придется переписывать систему оплаты труда. Совершенно правильная постановка вопроса - именно в ней залог успеха административной реформы. Госслужащих не так уж и много, почти все они с высшим образованием, прошли конкурсный отбор и трудятся с полной отдачей сил. Правительство собирает достаточные налоги, чтобы обеспечить им достойное существование, не заглядывая в руки потребителей государственных услуг.

3. Нет гарантии, что в частные судебные исполнители не попадут лица, еще недавно промышленявшие «выбиванием» долгов, при том, что, получить диплом юриста сейчас не проблема. Теперь они будут это делать на законном основании, не обременяя себя чтением Кодекса этики государственного служащего.

4. Более того, предполагается, что частные судебные исполнители будут назначаться государством, хотя, исходя из этого обстоятельства, наверное, было бы справедливым называть их не частными, а государственными.

5. Помимо запрета на конкуренцию, законопроектом предусматриваются: госрегулирование тарифов частного судебного исполнителя; ограничение территории действия частного судебного исполнителя территорией определенного исполнительного округа, устанавливаемой в соответствии с административно-территориальным делением РК; ограничение государством количества частных судебных исполнителей в пределах исполнительного округа. Все это, естественным образом, не будет стимулировать судебных исполнителей бороться за клиента, улучшать работу, снижать ставки и т.д. [7].

6. Более того, во многих положениях законопроект является сырым, а порой и противоречащим нормам действующих законодательных актов. Например, положения о правопреемстве в исполнительном производстве. Мало того что данный вопрос рассматривается лишь в отношении выбытия должника, так еще и сформулирован некорректно. Нормы о законных представителях дублируют положения Гражданского кодекса, при этом не совсем точно, что может породить коллизии норм права. Законопроект причислил попечителей к законным представителям, хотя они ими не являются. В вопросе о мерах социальной защиты работников органов исполнительного производства законопроект дублирует положения закона «О жилищных отношениях» о предоставлении права на получение жилой площади из государственного жилищного фонда семьям погибших при исполнении служебных обязанностей сотрудников органов исполнительного производства. Тогда как закон «О жилищных отношениях» предоставляет такое право в отношении всех государственных служащих.

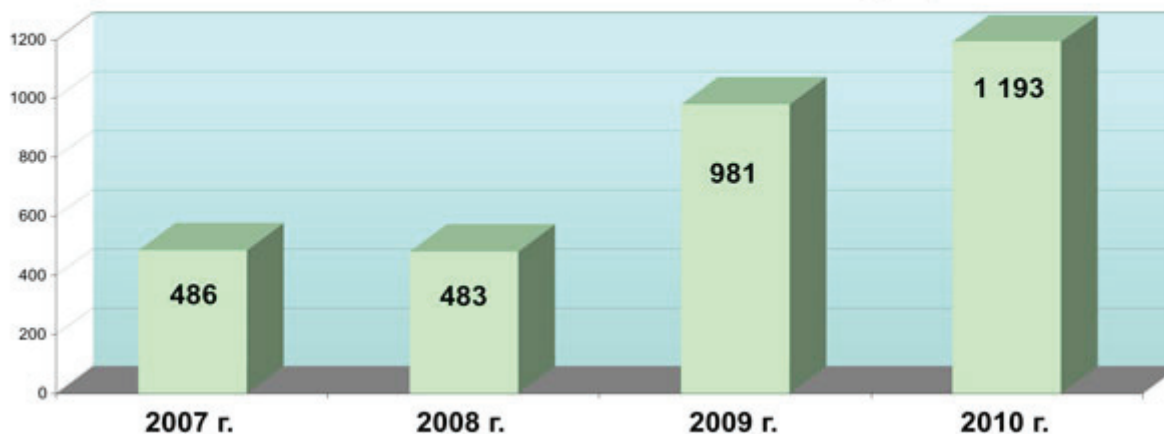
7. Так сложилось, что Казахстану, стране постсоветского пространства – в наследство досталась система именно государственного исполнения. И нам не стоит отказываться от богатого опыта, наработанного десятилетиями, в области исполнительного производства.

8. Эксперты опасаются дискредитации идеи в самом зародыше. «Это может случиться, если государственные судoisполнители будут держать своих частных коллег “в черном теле”. То есть оставлять себе акты, по которым легко получить очередную галочку, а частникам отдавать сложные акты без четкой проработки механизма их исполнения. С другой стороны, власти не должны допустить превращения частных судoisполнителей в обыкновенных “вышибал” [8].

Мы насчитали больше минусов, чем плюсов. На наш взгляд, в исполнительном производстве Республики Казахстан сложилась очень тяжелая, тягостная ситуация, накопилось большое количество проблем, требующих решения. В принципе, институт судебных исполнителей мог бы их решить, для этого предлагается доработать закон, избавив его от существующих недостатков, устранить противоречия, чтобы в будущем не возникало всевозможных коллизий норм права. Повысится процент исполняемости решений, граждане будут больше доверять своему государству, повысится престиж судебной системы.

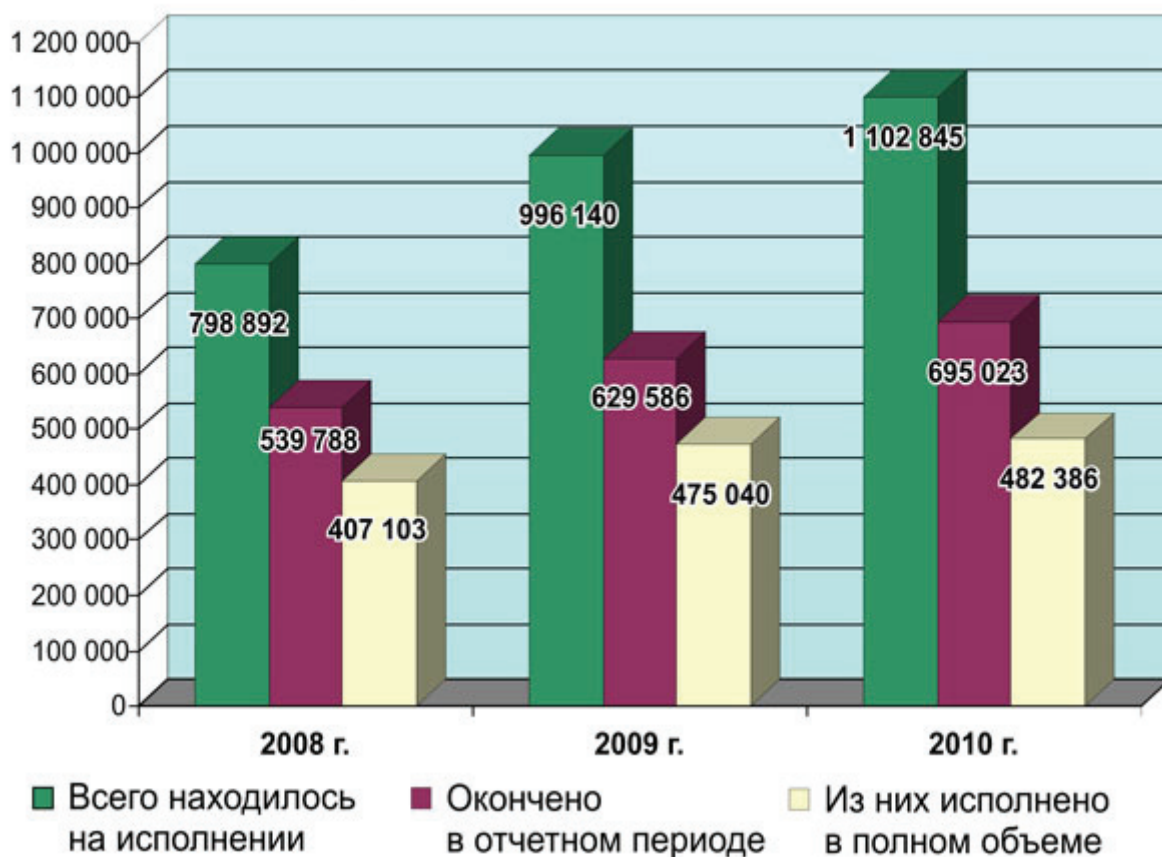
Взыскание исполнительской санкции

Суммы взысканной исполнительской санкции, млн. тенге



Количественные показатели работы по исполнению судебных актов

Динамика исполнения судебных актов, количество исполнительных производств



1. Серик Амангалиев, председатель СМЭС Мангистауской области О частных судебных исполнителях <http://www.zakon.kz/127141-o-chastnykh-sudebnykh-ispolniteljakh.html>
2. Асель Сандыбаева адвокат адвокатской конторы «Саят Жолши и Партнеры» <http://www.zakon.kz/kazakhstan/71380-ispolnitel-reshenijj.html>
3. Закон "Об исполнительном производстве и статусе судебных исполнителей"
4. Казахстанская правда общенациональная ежедневная газета.- № 114 (26535) 04.04.2011.
5. О. Даиров «Юридическая газета», 22.02.11. а
6. Международная научно-практическая конференция Зейнулла Макашев, председатель Комитета по судебному администрированию при Верховном Суде РК перспективы развития органов исполнительного производства Республики Казахстан
7. Айдын Бикебаев, эксперт по защите конкуренции.<http://www.zakon.kz/119524-zakonoproekt-kotorym-predusmatrivaetsja.html>
8. Тулкин Ташимов, корреспондент «Эксперт Казахстан» <http://www.zakon.kz/pravovye-novosti/170569-kommercializacija-instituta-sudebnykh.html>

М. Исаев

ПРОБЛЕМЫ ДОСТУПНОСТИ ПРАВОСУДИЯ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

Доступность судебной власти – одно из условий ее эффективного функционирования – понятие многоаспектное.

Обращение в суд для защиты прав и свобод человека и гражданина гарантируется непосредственно Конституцией Республики Казахстан (ст. 13), а юрисдикция судов распространяется на все правоотношения, возникающие в государстве. В Конституции предусмотрены все необходимые условия для становления доступной судебной власти.

Доступность правосудия обеспечивается, прежде всего, организационными мерами в области судостроительства. Количество судебных инстанций способно обеспечить длинную либо короткую