

Актуальные вопросы науки и практики

УДК 347.961

СОВРЕМЕННОЕ ПРАВОВОЕ ЗНАЧЕНИЕ ИСПОЛНИТЕЛЬНОЙ НАДПИСИ НОТАРИУСА

А. В. Афтахова

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет», г. Тверь

Статья посвящена анализу правового значения исполнительной надписи нотариуса в связи с внесением в 2016 г. существенных изменений в законодательство РФ о нотариате. Основное внимание уделено условиям совершения данного нотариального действия, а также оценке практического применения законодательных новелл в рассматриваемой сфере.

Ключевые слова: *нотариальное действие, исполнительная надпись, нотариус, исполнительное производство, взыскатель, должник, залог.*

Нотариат в Российской Федерации призван обеспечивать в соответствии с Конституцией РФ, конституциями (уставами) субъектов РФ, Основами законодательства РФ о нотариате¹ (далее – Основы) защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц путем совершения нотариусами предусмотренных законодательными актами нотариальных действий от имени Российской Федерации.

Одним из нотариальных действий в соответствии с Основами является совершение исполнительной надписи (гл. XVI Основ). Данное нотариальное действие призвано сократить нагрузку на органы судебной системы, наделяя нотариусов правом совершения исполнительной надписи, на основании которой может быть во внесудебном порядке осуществлено взыскание денежных сумм или истребовано имущество от должника.

Несмотря на внешнюю простоту данное нотариальное действие не получило широкого распространения, что подтверждается сравнительно небольшим количеством судебной практики. Прежде всего, на мой взгляд, это связано с отсутствием информированности участников гражданского оборота о сущности и порядке совершения данного нотариального действия, что влечет отсутствие соответствующего положения в тексте договора и, как следствие, лишает стороны возможности обращения к нотариусу в случае неисполнения или

¹ Основы законодательства Российской Федерации о нотариате (утв. ВС РФ 11.02.1993 г. № 4462-1) // СПС «КонсультантПлюс».

ненадлежащего исполнения условий договора. Среди причин также можно назвать невысокий уровень правовой культуры населения, отсутствие доверия к государственным органам, к юристам и адвокатам (с которыми часто ассоциируют нотариусов). Еще одной причиной является высокая стоимость нотариальных услуг, порядок формирования которой не являлся прозрачным и понятным. В настоящее время сделан шаг на пути к устранению данной проблемы – нотариальные палаты субъектов РФ до 1 января 2017 г. утвердили размер стоимости услуг правового и технического характера, сделав их фиксированным для каждого региона.

Характерным признаком совершения исполнительной надписи как нотариального действия является тот факт, что нотариус осуществляет свои полномочия в сфере бесспорной юрисдикции, поэтому совершение исполнительной надписи допускается только в случае, когда у нотариуса нет сомнений в реальности возникновения правоотношений между сторонами, а также в реальном характере задолженности (ст. 91 Основ). Кроме того, предусмотрен обязательный пресекательный срок для совершения исполнительной надписи, который составляет два года со дня, когда обязательство должно было быть исполнено. По истечении этого срока нотариус не имеет права совершать исполнительную надпись и заинтересованное лицо (взыскатель) должен обратиться в суд за защитой нарушенных прав, даже если срок был пропущен по уважительной причине, поскольку соответствующая оговорка отсутствует в Основах.

Правовой основой совершения данного нотариального действия являются не только Основы, но и Гражданский кодекс РФ, а также Федеральный закон от 16.07.1998 г. № 102-ФЗ «Об ипотеке (залоге недвижимости)». Кроме того, поскольку исполнительная надпись нотариуса является исполнительным документом, который подлежит принудительному исполнению в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством РФ для исполнения судебных решений, среди нормативно-правовых актов, регулирующих данную сферу, следует выделить также Федеральный закон от 02.10.2007 г. № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве».

Нотариусы вправе совершать следующие исполнительные надписи:

- о взыскании задолженности или истребовании имущества;
- об обращении взыскания на заложенное имущество.

На практике наиболее распространенными случаями совершения исполнительной надписи являются договоры ипотеки (залога недвижимости). Изменениями, внесенными в Основы законодательства

РФ о нотариате Федеральным законом № 360-ФЗ², расширен перечень случаев применения исполнительной надписи нотариуса. Данные изменения вызвали обширную дискуссию среди теоретиков и практиков, применяющих рассматриваемый правовой инструмент в целях сокращения сроков и упрощения процедуры взыскания задолженности. Статьей 90 Основ (в редакции, действующей с 15 июля 2016 г.) определен перечень документов, по которым взыскание задолженности производится в бесспорном порядке на основании исполнительной надписи нотариуса. К таким документам отнесены:

- нотариально удостоверенные сделки, устанавливающие денежные обязательства или обязательства по передаче имущества;

- кредитные договоры, за исключением договоров, кредитором по которым выступает микрофинансовая организация, при наличии в указанных договорах или дополнительных соглашениях к ним условия о возможности взыскания задолженности по исполнительной надписи нотариуса;

- иные документы, перечень которых устанавливается Правительством РФ³.

Таким образом, исполнительная надпись о взыскании задолженности или истребовании имущества совершается в связи с задолженностью по нотариально удостоверенным сделкам, устанавливающим денежные обязательства или обязательства по передаче имущества, а также по кредитным договорам, за исключением договоров, кредитором по которым выступает микрофинансовая организация, при наличии в указанных договорах или дополнительных соглашениях к ним условия о возможности взыскания задолженности по исполнительной надписи нотариуса.

Дополнительные документы и сведения, необходимые нотариусу для совершения исполнительной надписи, предусмотрены в ст. 91.1 Основ. К ним относятся:

- письменное заявление взыскателя;

- расчет задолженности по денежным обязательствам, подписанный взыскателем;

- копия уведомления о наличии задолженности, направленного взыскателем должнику не менее чем за 14 дней до обращения к нотариусу за совершением исполнительной надписи;

² ФЗ от 03.07.2016 г. № 360-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // СПС «КонсультантПлюс».

³ В настоящее время действует Перечень документов, по которым взыскание производится в бесспорном порядке на основании исполнительных надписей, утвержденный постановлением Правительства Российской Федерации от 01.06.2012 г. № 543 // СПС «КонсультантПлюс».

- документ, подтверждающий направление указанного уведомления.

В случае, если исполнение обязательства зависит от наступления срока или выполнения определенных условий, нотариусу необходимо предоставить документы, подтверждающие наступление сроков или выполнение условий исполнения данного обязательства.

При обращении к нотариусу за совершением исполнительной надписи необходимо предоставить все перечисленные документы и сведения. В случае, если нотариус усмотрит противоречия в документах, а также не сможет удостовериться в надлежащем информировании должника о наличии задолженности, он имеет право запросить дополнительные документы и материалы (как у взыскателя, так и у должника), а также самостоятельно уведомить должника о намерении совершить исполнительную надпись. После устранения всех возникших противоречий нотариус совершает нотариальное действие или отказывает в его совершении.

Следует учитывать, что в силу запрета, косвенно сформулированного в п. 7 ч. 1 ст. 92 Основ, не допускается совершение исполнительной надписи в отношении неустойки (штрафа). Очевидно, что в отношении неустойки критерий бесспорности отсутствует до момента принятия решения судом о взыскании неустойки и ее размере. Сам размер неустойки по общему правилу может быть оспорен должником по причине несоразмерности (ст. 333 ГК РФ) или по иным законным основаниям (отсутствие как такового нарушения обязательства, несоблюдение требований об очередности погашения задолженности и др.).

Для взыскания денежных сумм или истребования имущества от должника нотариус совершает исполнительную надпись на копии документа, устанавливающего задолженность.

Статьей 349 ГК РФ предусмотрены некоторые исключения из общего правила совершения исполнительной надписи в отношении случаев обращения взыскания на заложенное имущество во внесудебном порядке. В частности, согласно п. 6 указанной статьи, обращение взыскания на предмет залога по исполнительной надписи нотариуса без обращения в суд допускается в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения должником обеспеченного залогом обязательства, если договор залога, содержащий условие об обращении взыскания на заложенное имущество во внесудебном порядке, удостоверен нотариально. Наравне с нотариально удостоверенным договором залога рассматривается дополнительное соглашение к договору залога, также удостоверенное нотариусом и содержащее соответствующее условие.

Вопреки распространенному мнению расширение полномочий нотариусов в сфере совершения исполнительных надписей, в том числе по кредитному договору, не ограничивает граждан в праве на судебную защиту. Прежде всего законодатель предоставляет право должнику заявить свои возражения относительно совершения самой исполнительной надписи в рамках предварительного уведомления взыскателем. Вместе с тем следует отметить, что ранее в законодательстве содержалась более ясная и емкая формулировка, согласно которой нотариус самостоятельно уведомлял должника о намерении совершить исполнительную надпись. Получив такое уведомление должник заявлял свои возражения непосредственно нотариусу, предоставляя последнему право оценки всех документов, доказательств и доводов.

Теперь же взыскатель должен направить должнику «уведомление о наличии задолженности», которому не всегда может быть дана надлежащая правовая оценка со стороны должника. Данное уведомление может быть расценено как «информация для сведения», а не как основание для обращения к нотариусу. Поэтому, получив такое уведомление, должник не обязательно будет готовить и направлять ответ, заявлять свои возражения относительно суммы задолженности, в том числе суммы процентов, которая наиболее часто вызывает вопросы и является предметом споров.

Совершив исполнительную надпись, нотариус извещает должника в течение трех рабочих дней (ст. 91.2 Основ). Отмена данной надписи (признание ее не соответствующей закону) допускается только в судебном порядке. Требования должны быть заявлены в порядке особого производства в течение 10 дней с даты получения извещения о совершенной исполнительной надписи. Сжатые сроки и необходимость участия в новом виде гражданского судопроизводства (особое производство) являются теми ограничениями, которые установлены в соответствии с действующим законодательством, однако их закрепление не лишает должников права на судебную защиту.

Федеральная служба по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека в Информации «О позиции Роспотребнадзора в отношении возможности взыскания задолженности по кредитному договору с потребителем по исполнительной надписи нотариуса»⁴ полагает, что право граждан на судебную защиту в случае незаконных действий нотариуса, связанных с совершением исполнительной надписи, гарантировано, в числе прочих, положениями ч. 3 ст. 310 ГК РФ, согласно которой «возникший между заинтересованными лицами

⁴ <http://rospotrebnadzor.ru>

спор о праве, основанный на совершенном нотариальном действии, рассматривается судом в порядке искового производства». Таким образом, если суд при рассмотрении дела выяснит, что между сторонами имеется спор о размере задолженности, должник оспаривает документы-основания ее возникновения, задолженность не носит бесспорный характер, что не было надлежащим образом проверено нотариусом при совершении исполнительной надписи, данный спор подлежит рассмотрению в порядке искового производства. Вместе с тем для возбуждения производства по делу, как указывалось выше, необходимо соблюсти довольно жесткие требования процессуального характера.

Исходя из изложенного можно сделать вывод, что исполнительная надпись является особой формой внесудебной защиты субъективных прав, которая характеризуется как бесспорностью заявленного требования, так и бесспорностью установленного порядка взыскания. Постепенное расширение полномочий нотариусов в различных сферах гражданского оборота позволяет говорить о повышении доверия государства к данному институту. Следует надеяться, что нотариат оправдает оказанное доверие и такое нотариальное действие, как совершение исполнительной надписи, станет надежным гарантом прав граждан и юридических лиц в обязательственных правоотношениях, а не превратится в очередное орудие в руках недобросовестных хозяйствующих субъектов.

Список литературы

1. Федеральный закон от 03.07.2016 г. № 360-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // СПС «КонсультантПлюс».

2. Основы законодательства Российской Федерации о нотариате (утв. ВС РФ 11.02.1993 г. № 4462-1) // СПС «КонсультантПлюс».

3. Постановление Правительства РФ от 01.06.2012 г. № 543 «Об утверждении перечня документов, по которым взыскание производится в бесспорном порядке на основании исполнительных надписей» // СПС «КонсультантПлюс».

⁵ Апелляционное определение Московского городского суда от 12.12.2014 г. по делу № 33-40108 // СПС «КонсультантПлюс».

THE MORDEN LEGAL MEANING OF THE NOTARY'S ENDORSEMENT OF EXECUTION

A. V. Aftakhova

Tver State University

The article is focused on the analyses of the legal meaning of the notary's endorsement of execution due to the important modifications of Notaryship Legislation of the Russian Federation in 2016. Much attention is given to the terms of this notarial acts' procedure and also to the appraisal of administration of the new law in this field.

Keywords: *notarial act, endorsement of execution, notary, enforcement proceeding, recoveror, debtor, loan.*

Об авторе

АФТАХОВА Александра Васильевна — канд. философ. наук, доцент кафедры гражданского процесса и правоохранительной деятельности Тверского государственного университета (170100, г. Тверь, ул. Желябова, 33), e-mail: rizzh@bk.ru.

AFTANOVA Alexandra - Ph.D., assistant professor of civil procedure and law enforcement Tver State University (170100, Tver, ul. Zhelyabova, 33), e-mail: rizzh@bk.ru

Афтахова А.В. Современное правовое значение исполнительной надписи нотариуса // Вестник ТвГУ. Серия: Право. 2017. № 1. С. 138 – 144.