



USAID
ОТ АМЕРИКАНСКОГО НАРОДА

АНАЛИЗ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РЕСПУБЛИКИ ТАДЖИКИСТАН ПО ПРИНУДИТЕЛЬНОМУ ИСПОЛНЕНИЮ КОНТРАКТА

8 ноября 2007 г.

Данный анализ опубликован Агентством США по Международному Развитию (USAID) и подготовлен Носировым А.Р. и Проектом USAID по улучшению бизнес среды.

АНАЛИЗ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РЕСПУБЛИКИ ТАДЖИКИСТАН ПО ПРИНУДИТЕЛЬНОМУ ИСПОЛНЕНИЮ КОНТРАКТА

Автор:

Носиров А.Р.¹

Заказчик: ПРОЕКТ USAID ПО УЛУЧШЕНИЮ БИЗНЕС-СРЕДЫ

ОГОВОРКА

Данный анализ опубликован средствами американского народа, представленными Агентством США по Международному Развитию (USAID). Анализ был подготовлен Носировым А.Р. и Проектом USAID по Улучшению Бизнес Среды, осуществляемый Корпорацией Прагма.

Мнение автора, высказанное в данной публикации, не обязательно выражает мнение Агентства США по международному развитию или Правительства Соединенных Штатов Америки

¹ Носиров А.Р. - преподаватель кафедры предпринимательского и коммерческого права, юридического факультета Таджикского Государственного Национального Университета. Носиров А.Р. является членом Ассоциации антикризисных управляющих, Постановлением Пленума Высшего экономического суда Республики Таджикистан за №11 от 23.04.2004 года внесен в список управляющих, назначаемых экономическими судами для проведения процедур банкротства и в этой области имеет несколько научных работ.

СОДЕРЖАНИЕ

ВВЕДЕНИЕ	1
I. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О ПРОЦЕДУРЕ ПРИНУДИТЕЛЬНОГО ИСПОЛНЕНИЯ КОНТРАКТА.....	3
1.1. ПОНЯТИЕ, ЗНАЧЕНИЕ И МЕТОДЫ ПРИНУДИТЕЛЬНОГО ИСПОЛНЕНИЯ КОНТРАКТА.....	3
1.2. ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ ПРИНУДИТЕЛЬНОГО ИСПОЛНЕНИЯ КОНТРАКТА В РЕСПУБЛИКЕ ТАДЖИКИСТАН	5
II. УЧАСТНИКИ ИСПОЛНИТЕЛЬНОГО ПРОИЗВОДСТВА ПО ПРИНУДИТЕЛЬНОМУ ИСПОЛНЕНИЮ КОНТРАКТА	9
2.1. ГОСУДАРСТВЕННЫЕ ОРГАНЫ ПРАВОМОЧНЫЕ ПО ПРИНУДИТЕЛЬНОМУ ИСПОЛНЕНИЮ КОНТРАКТА	9
2.2. ПРАВОВОЕ ПОЛОЖЕНИЕ СТОРОН ПО ПРОЦЕДУРЕ ПРИНУДИТЕЛЬНОГО ИСПОЛНЕНИЯ КОНТРАКТА	12
III. СРАВНИТЕЛЬНЫЙ ПРАВОВОЙ АНАЛИЗ ДЕЙСТВУЮЩЕГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РЕСПУБЛИКИ ТАДЖИКИСТАН ПО ПРИНУДИТЕЛЬНОМУ ИСПОЛНЕНИЮ КОНТРАКТА	15
3.1. АНАЛИЗ ДЕЙСТВУЮЩЕГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РЕСПУБЛИКИ ТАДЖИКИСТАН ПО ПРИНУДИТЕЛЬНОМУ ИСПОЛНЕНИЮ КОНТРАКТА: ПРЕИМУЩЕСТВА И НЕДОСТАТКИ.....	15
3.2. СРАВНИТЕЛЬНЫЙ АНАЛИЗ НОРМ МЕЖДУНАРОДНЫХ И РЕГИОНАЛЬНЫХ НОРМАТИВНО-ПРАВОВЫХ АКТОВ ПО ПРИНУДИТЕЛЬНОМУ ИСПОЛНЕНИЮ КОНТРАКТА В РЕСПУБЛИКЕ ТАДЖИКИСТАН	19
IV. ЗАКЛЮЧИТЕЛЬНЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ И РЕКОМЕНДАЦИИ	22
V. ПРИЛОЖЕНИЯ	26
5.1. ПЕРЕЧЕНЬ ВИДОВ ИМУЩЕСТВА ГРАЖДАН, НА КОТОРОЕ НЕ МОЖЕТ БЫТЬ ОБРАЩЕНО ВЗЫСКАНИЕ ПО ИСПОЛНИТЕЛЬНЫМ ДОКУМЕНТАМ.....	26
5.2. ОБРАЗЦЫ ФОРМ ДЕЛОПРОИЗВОДСТВА ПО ИСПОЛНЕНИЮ СУДЕБНЫХ РЕШЕНИЙ.....	28
5.3. ПЕРЕЧЕНЬ ЛИЦ, С КОТОРЫМ ВСТРЕТИЛСЯ АВТОР ИССЛЕДОВАНИЯ	43
5.4. СПИСОК НОРМАТИВНО ПРАВОВОЙ БАЗЫ.....	45
5.5. БИБЛИОГРАФИЯ	46

ВВЕДЕНИЕ

Уважаемые читатели!

К вашему вниманию предлагается Анализ законодательства Республики Таджикистан по принудительному исполнению контракта, охватывающий давно созревшие процессуальные проблемы в ежедневной правоприменительной практике не только правоохранительных органов, но и других участников торгового оборота. В силу значимости данной проблематики и неустойчивости правовых процессов нет однозначного ответа, насколько объективно и реально, исполняются не только контракты, но в принципе Его величество Закон. А ведь известна одна старинная поговорка русского народа «от сумы и от тюрьмы не зарекайся», также как и вполне известная таджикская - «должнику по ночам не спится». Поэтому практика показывает, что именно на такой важной и заключительной стадии судопроизводства решается исход дела, и удовлетворяются те или иные потребности сторон, будь это участники гражданского или хозяйственного процесса. Поэтому нами представляется важным внесение некоторых предложений по поводу действительного состояния дел исполнительного производства, тем более что намечается определенный правовой сдвиг, по которым решается судьба исполнительного процесса вообще.²

В связи с этим данный Анализ содержит обобщенный и аналитический обзор проблемы принудительного исполнения контракта в Республике Таджикистан. На сегодняшний день практика экономических судов показывает, что во многом при принудительном исполнении контракта со стороны экономических судов стороны преклонны больше всего заключать мировые соглашения, что также требует определенных судебных издержек. И к тому же возникают многочисленные проблемы с применением уже существующего законодательства, например законодательства о банкротстве, которое, к сожалению полностью не апробировано. По сути, заключение мирового соглашения не противоречит законодательству, но одновременно убавляет оптимизма в направлении развития предпринимательских отношений и проявления недостаточного доверия судебным органам. Известно, что такие соглашения во многом заключаются ввиду безысходности положения сторон, на основе так называемого «взаимопонимания», хотя больше всего страдает кредитор. Следствие такого подхода решений проблем страдают несколько те же стороны исполнительного производства, сколько общий процесс торгового оборота, т.к. плохая система принудительного исполнения напрямую снижает эффективность и авторитет органов судебной власти, поскольку судебное решение, которое не может быть реализовано, не имеет реальной юридической ценности. Нами по данному случаю приводятся комплексные наброски по улучшению состояния правового обеспечения принудительного исполнения контракта, в связи, с чем сравнительно-правовому анализу подвержена нормативно-правовая база принудительного исполнения контракта и действующего законодательства Республики Таджикистан по данному вопросу. Проводится грань между привилегиями и недостатками ныне действующего гражданского, гражданско-процессуального и хозяйственно-процессуального законодательства.

Такой расклад представляется не менее важным при изложении нашей позиции в следующем содержании:

- Глава первая «Общие положения о процедуре принудительного исполнения контракта». В данной главе освещены вопросы понятия и основных мер, используемых при принудительном исполнении контракта и правовые основы регулирования данного института в Республике Таджикистан;

² В республике намечается принятие отдельного Закона «Об исполнительном производстве», а также «О международном коммерческом арбитраже» и «О третейских судах». Предстоит также ратификация некоторых международных актов, в том числе Нью-йоркской конвенции о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений 1958 года в национальном парламенте.

- Глава вторая «Участники исполнительного производства по принудительному исполнению контракта». В данной главе определен правовой статус государственных органов, уполномоченных по применению мер правового принуждения в исполнительном производстве, а также правовое положение сторон принудительного исполнения;
- Глава третья «Сравнительно-правовой анализ действующего законодательства Республики Таджикистан по принудительному исполнению контракта». В данной главе проведен анализ законодательства Республики Таджикистан по принудительному исполнению контракта и выявлены преимущества и недостатки данного института, а также проведен сравнительный анализ международных и региональных норм по принудительному исполнению контракта;
- Глава четвертая «Заключительные положения и рекомендации». Автором сформулированы отдельные предложения и рекомендации по улучшению исполнительного производства на территории Республики Таджикистан;
- Приложения: Перечень видов имущества граждан, на которое не может быть обращено взыскание по исполнительным документам; Образцы форм делопроизводства по исполнению судебных решений; также анализ содержит перечень лиц, с которыми были проведены встречи автором исследования, список использованной нормативно-правовой базы и библиографии.

Настоящий анализ подготовлен экспертом, финансируемым Проектом Американского Агентства по Международному Развитию США (USAID) по улучшению бизнес среды в Таджикистане.

Автор выражает свою благодарность всем лицам, которые помогли в процессе составления настоящего анализа, в том числе судьям экономических судов Республики Таджикистан, сотрудникам Совета юстиции Республики Таджикистан и судебным исполнителям.

Особую благодарность автор выражает также сотрудникам и руководству Проекта Агентства по Международному Развитию США (USAID) по улучшению бизнес среды, осуществляемый Корпорацией Прагма (USAID Business Environment Improvement Project Implemented by the Pragma Corporation) в Таджикистане.

I. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О ПРОЦЕДУРЕ ПРИНУДИТЕЛЬНОГО ИСПОЛНЕНИЯ КОНТРАКТА

1.1. ПОНЯТИЕ, ЗНАЧЕНИЕ И МЕТОДЫ ПРИНУДИТЕЛЬНОГО ИСПОЛНЕНИЯ КОНТРАКТА

Постепенно возрастающая роль контрактов и ныне сложившиеся рыночные отношения в Республике Таджикистан вызывают вполне закономерную озабоченность по поводу должного их исполнения. А ведь недаром уже в самом древнем Риме установлении правила « *Pacta sunt servanda*» - договоры должны быть соблюдаемы,³ до сих пор сохраняют свою значимость. Этот постулат вполне закономерное рассуждение относительно принудительного исполнения контракта и по настоящее время.

Принудительное исполнение контракта, на сегодня, выступая одним из основных стадий исполнительного производства, сохраняет свою неоднозначность в плане правоприменения. В юридической литературе высказывается мнение о том, что принудительное исполнение контракта возникает лишь в случаях и в основании, когда должник не исполняет взятые на себя обязательства в определенный срок, а в других случаях под принудительным исполнением принято считать одну из заключительных стадий исполнительного производства гражданского процесса.⁴ Как бы то ни было, в настоящее время принудительное исполнение контракта – это не только одна из стадий гражданского или хозяйственного судопроизводства, а предусмотренная законом принудительная мера исполнения, взятых на себя договорных обязательств гражданами и юридическими лицами носящий исключительно имущественный характер.

Роль такого важного составляющего исполнительного производства возрастает ежедневно. Это зависит, прежде всего, от устроенности тех интеграционных и экономико-правовых процессов, которым подвержены многие постсоветские страны, в том числе и Таджикистан. Ввиду этого можно сказать, что ключевую позицию занимает законодательство об исполнительном производстве, которое на сегодняшний день находится на стадии формирования.

Важным составляющим принудительного исполнения контракта выступает проблема методов и правил принудительного исполнения контракта. К сожалению, на сегодняшний день она недостаточна исследована в юридической литературе. По нашему мнению методы и правила принудительного исполнения контракта по существу из года в год изменяются не только в структурном, но и в их конструктивном значении. Так в соответствии с Конституцией Республики Таджикистан краеугольным моментом свободной экономической деятельности принято считать не только свободу в рамках дозволенности Закона, верховенство Закона, но и одновременное уважение прав и свобод граждан. По существу положение о методах принудительного исполнения контракта не находит своего отражения ни в отдельных нормативно-правовых актах⁵ ни в самом законодательстве.

Относительно установления правил принудительного исполнения контракта в Республике Таджикистан следует сказать, что их переплетение с гражданским и хозяйственно-процессуальным законодательством не всегда способствуют эффективности правоприменительного процесса.

³ Памятники римского права: Законы 12 таблиц. Институции Гая. Дигесты Юстиниана. М.: «Зерцало», 1997.-С.198.

⁴ Об исполнении судебных актов. // Право и экономика, №5 за май 2007 года. - С.87.

⁵ Здесь имеется ввиду законы об исполнительном производстве, которые приняты в Российской Федерации, Узбекистане Киргизии и других странах.

В Республике Таджикистан меры принудительного исполнения контракта на сегодня предусматриваются не только нормами хозяйственно-процессуального, но и гражданско-процессуального законодательства. Так, статей 198(2) Хозяйственно-процессуального кодекса Республики Таджикистана предусматриваются следующие общие меры принудительного исполнения:

1. Обращение взыскания на имущество должника путем наложения ареста и продажи имущества;
2. Обращение взыскания на доходы должника;
3. Обращение взыскания на денежные суммы и имущество должника, находящегося у других лиц;
4. Изъятие у должника и передача взыскателю определенных предметов, указанных в судебном акте;
5. Иные меры, указанные в судебном акте в соответствии с законом.

При этом законодательством предусматривается определенный порядок проведения вышеназванных мер. Особо хочется подчеркнуть претензионный порядок решения дела. В соответствии с действующим законодательством Республики Таджикистан только в тех случаях, когда судебные акты не исполнены в добровольном порядке, судебный исполнитель имеет право принудительного исполнения судебного акта. Но одновременно взыскатель имеет право требования принудительного исполнения контракта, что дифференциально повлияет на сущность исполнительного производства. В таких случаях следует, отличать меры по принудительному исполнению контракта от мер по обеспечению иска. Это различие находит свое отражение в ст. 76 Хозяйственно-процессуального кодекса Республики Таджикистан.

Следует сказать, что такие меры не имеют исчерпывающего характера. Трактовка мер принудительного исполнения находят широкое применение также в юридической литературе. Например, О.В. Грицай вдобавок к вышеназванным мерам считает, что взыскание может производиться не только по отношению к должнику, но и к третьим лицам, или же к таким мерам относит понуждение должника совершать действия, предусмотренные исполнительным документом.⁶

Понуждение, по нашему мнению может, выступать в качестве основополагающей меры принудительного исполнения контракта, исходя из того, что при осуществлении процедур принудительного порядка производятся определенные расходы, тем более что по данному поводу существует судебная практика во многих странах. К примеру, Хозяйственным Судом Республики Беларусь⁷ при рассмотрении жалобы одного из закрытых акционерных обществ на определение суда об удержании расходов по принудительному исполнению исполнительного производства за №298/02 суд отказал истцу в удовлетворении жалобы. Сущность дела состояла в том, что судебный исполнитель, возбудивший исполнительное производство, наложил арест на имущество и передал его на хранение должнику, но вопреки этому должник реализовал арестованное имущество. Это послужило поводом для того, чтобы суд взыскал дополнительно 5% суммы взысканной судебным исполнителем. Далее истцу было отказано в жалобе о неправомерности действий судебного исполнителя по взысканию 5% в размер суммы уже взысканной. Поэтому суд отказал в жалобе должника, исходя из того, что были нарушены правила содержания имущества предназначенное как объект принудительного исполнения.

По нашему мнению не следует забывать о других традиционных мерах принудительного исполнения контракта. Арест, как исключительная мера принудительного исполнения

⁶ Грицай О.В. Исполнительное производство: система права и система законодательства.// Юридический аналитический журнал. №1, 2002 (2).-С.125.

⁷ Юрист, №1 (20) за январь 2003 года. - С.56.

контракта, осуществляется на основании судебного решения. Поэтому следует более взвешено и деликатно подходить к данному вопросу.

1.2. ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ ПРИНУДИТЕЛЬНОГО ИСПОЛНЕНИЯ КОНТРАКТА В РЕСПУБЛИКЕ ТАДЖИКИСТАН

На сегодняшний день в силу требований времени усовершенствуется законодательство в области исполнительного производства. Об этом свидетельствует не только деятельность законотворческих органов, но и исполнительных органов государственной власти. Отметим, что только в период с 27.02.2005 года по 27.02.2007 года Маджлиси Оли Республики Таджикистан приняло 170 законопроектов, из которых 70 – по инициативе Президента РТ, 67 – по инициативе Правительства РТ, 35 – по инициативе самих парламентариев, а также 50 международных актов.⁸ Такая статистика само собой гласит об усилении роли и инициативности исполнительных органов государственной власти. Хотелось бы особо подчеркнуть работу в этой области по разработке законопроектов ГПК, Кодекса об экономическом судопроизводстве и «Об исполнительном производстве», которые находятся на стадии принятия. Однако, следует заметить, что, прежде всего, до их принятия законопроекты должны быть тщательно изучены и проработаны с учетом реалий настоящего времени. Так, ныне действующий ГПК от 23.12.1963 года, уже устарел и не вполне соответствует требованиям сегодняшнего дня. В области экономического судопроизводства действующий Хозяйственно-процессуальный кодекс имеет много пробелов в области исполнительного производства и ему посвящены всего лишь 12 статей, которые не охватывают все вопросы исполнительного производства.

В настоящее время правовые основы осуществления принудительного исполнения контракта условно можно сгруппировать на следующее:

1. Внутренние нормативно-правовые акты;
2. Региональные нормативно-правовые акты;⁹
3. Международные нормативно-правовые акты.

Это сгруппирование по нашему мнению возможно исходя из роли и значения правоприменительной практики и степени участия сторон и государственных органов при процедуре принудительного исполнения контракта.

К первой группе следует отнести следующие нормативно-правовые акты и отдельные положения законодательства:

- Конституция Республики Таджикистан от 06.11.1994 года;
- Конституционный Закон Республики Таджикистан «О судах Республики Таджикистан» от 06.08.2001 года;
- Гражданский кодекс Республики Таджикистан часть первая от 30.06.1999 года;
- Хозяйственно-процессуальный кодекс Республики Таджикистан от 04.11.1995 года;
- Гражданско-процессуальный кодекс Республики Таджикистан от 28.12.1963 года;¹⁰
- Закон Республики Таджикистан «О несостоятельности (банкротстве)» от 08.12.2003 года;

⁸ Парламент РТ полное единодушие. // Asia-Plus, №09 от 01.03.2007 года.

⁹ Вопрос о наличии международных правовых актов как основ принудительного исполнения контракта не снимается с повестки дня, постольку намечается укрепление их позиций в ближайшем будущем.

¹⁰ В настоящий момент разработан и принят на рассмотрение Проект нового Гражданско-процессуального Кодекса республики.

- Закон Республики Таджикистан «О государственной пошлине» от 28.02.2004 года;
- Инструкция об исполнительном производстве утвержденная Приказом Председателя Совета юстиции Республики Таджикистан от 27 апреля 2004 года за №40.

Что же касается региональных нормативно-правовых актов, то в основном в качестве таковых выступают конвенции и соглашения, заключаемые в рамках Содружества Независимых Государств (СНГ) с участием Таджикистана. К таковым в настоящее время относится:

- Минская конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, уголовным и семейным делам от 22 января 1993 года;
- Соглашение о порядке взаимного исполнения решений арбитражных хозяйственных и экономических судов на территориях государств участников Содружества от 6 марта 1998 года;
- Кишиневская конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по уголовным, гражданским и семейным делам от 1 октября 2004 года.

Рассмотрим отдельные положения вышеназванных нормативно-правовых актов:

1. Конституция Республики Таджикистан является единственным высшим нормативно-правовым актом непосредственно и конструктивно применяемым по отношению многих общественных отношений. Здесь следует сказать о его высшей юридической силе, а также прямого действия его норм. В силу вышеизложенного, особое значение приобретают положения ст.10, ст.21, ст.32 и ст. 84 Конституции. К примеру, констатируя факт верховенства прав и свобод человека и гражданина, ст. 21 Конституции установило норму определяющую защиту законных прав, правовых гарантий судебной защиты и возмещения нанесенного ущерба потерпевшему.

2. Конституционный Закон Республики Таджикистан «О судах Республики Таджикистан» от 06.08.2001 года. Данный Закон содержит нормы определяющие в совокупности правовой статус органов судебной власти. Этот Закон также в некоторой степени затрагивает вопросы исполнительного производства. К примеру, статья 8 устанавливает норму об обязательном исполнении судебных актов, а также требования, предъявляемые к судебным исполнителям (ст.134). В данной статье говорится, что судебным исполнителем может быть лицо, как правило, имеющее высшее юридическое образование и способное успешно выполнять возложенные на него обязанности. Статья 20 Закона определяет судебную систему Республики Таджикистан. Вопросы же принудительного исполнения контракта в соответствии со статьей 22 Хозяйственно-процессуального кодекса Республики Таджикистан подведомственны экономическим судам.

Система экономических судов включает в себя:

1. Высший экономический суд Республики Таджикистан;
2. Экономический суд Горно-Бадахшанской автономной области (ГБАО);
3. Экономические суды областей - Согдийской и Хатлонской области;
4. Экономический суд города Душанбе.¹¹

Высший экономический Суд на сегодня состоит из 16 судей, включая руководство. Также, при Высшем экономическом суде создан отдел предварительной подготовки дел и исполнения судебных актов. Штат судебных исполнителей в количестве трех человек введен в экономических судах ГБАО, областей и города Душанбе. Ранее их количество

¹¹ В соответствии с действующим законодательством республики в других городах и районах, в том числе районах республиканского подчинения такие суды отсутствуют, а их не мало – 10 районов, 3 города и 10 поселков городского типа. См. напр. Хакимов А. Организация национальной экономики (на тадж. языке). Душанбе: «Ирфон», 2005.- С.79.

ограничивалось одним судебным исполнителем, что осложняло деятельность по своевременному исполнению судебных актов.

3. Гражданский кодекс Республики Таджикистан (часть первая) от 30.06.1999 года, принятая на основе Модельного гражданского кодекса СНГ, вступила в силу с 01.01.2000 года. Роль и значение данного нормативно-правового акта возрастает, особенно при заключении коммерческих сделок.¹² Что же касается фундаментальных положений Гражданского кодекса Республики Таджикистан относительно принудительного исполнения контракта, то следует сказать о ст. 68, где предусматривается взыскание на имущество, принадлежащее юридическому лицу после его ликвидации. Установление этой нормы базируется, прежде всего, на принципе добросовестности и недобросовестности владельцев такого имущества, что не менее важно при принудительном исполнении контракта.

4. Хозяйственно-процессуальный кодекс Республики Таджикистан. В данном кодексе исполнительному производству посвящены всего 12 статей, которые не охватывают все вопросы исполнительного производства. Существует много пробелов и нехватка нормативно-правовых актов для экономического судопроизводства, в связи с чем судебные исполнители экономических судов на практике сталкиваются с множеством проблем по исполнению судебных решений. Та же Инструкция об исполнительном производстве, утвержденная приказом Председателя Совета юстиции, не может быть применена судебными исполнителями Высшего экономического суда Республики Таджикистан, так как данная инструкция не имеет соответствующего статуса. На практике экономических судов можно прийти к выводу, что исполнительное производство не имеет проработанного правового механизма.

5. Гражданско-процессуальный кодекс Республики Таджикистан. Проанализировав данный кодекс можно прийти к выводу, что многие его положения не отвечают требованиям времени. Принятый в 1963 году гражданско-процессуальный кодекс давно устарел. Судебные исполнители на практике сталкиваются с рядом неразрешенных вопросов, и нормы об исполнительном производстве, содержащиеся в ГПК и ХПК часто вызывают противоречия на практике. Развитие рыночных отношений, возникновение новых и сложных категорий дел и несвоевременное реагирование на это законодательства в сфере исполнительного производства может привести к падению авторитета судебных органов, так как недостаточно вынести решение суда – важно исполнить предписания, содержащиеся в соответствующих документах. Неисполнение судебных решений, актов других государственных органов приводит к незащищенности участников гражданского оборота, вынуждает кредиторов обращаться к неправовым способам обеспечения защиты своих законных прав и интересов. Можно сказать, недостаточно вынести акт, надо его также правильно реализовать на практике.

6. Закон Республики Таджикистан «О несостоятельности (банкротстве)». В нем более приемлемо и прагматично выражаются проблемы принудительного исполнения контракта исходя из того, что предусматривается повышение роли суда в деле обеспечения обязательств сторон. Наглядным примером служит и то, что в Законе одним из основных задач института банкротства считается удовлетворение денежных требований кредиторов в первую очередь. Судебный порядок рассмотрения банкротства позволяет проще и своевременно осуществить процесс погашения задолженностей, в том числе и по заключаемым контрактам, и в более совершенном виде. В общем контексте многие положения Закона направлены на оздоровление финансового состояния субъектов

¹² О роли значении данного нормативно-правового акта более детально говорится в первом комментарии в истории гражданско-правовой науки Республики Таджикистан. См. также: Комментарий к части первой гражданского кодекса Республики Таджикистан части первой (постатейный) с использованием судебной практики. Оупбл. Проектом развития коммерческого права USAID, ARD/Checchi, Душанбе, 2004.-С.4-5.

предпринимательской деятельности и повышение роли судебных органов при решении фундаментальных проблем судопроизводства.

7. Инструкция об исполнительном производстве. Нет сомнений, что данный нормативно-правовой акт, носящий универсальный характер призван не только регулированию отношений в сфере исполнительного производства, но и всемерному фактическому применению процессуально-правовых норм. Например, гл. 5 Инструкции посвящена особенностям исполнения решений по отдельным категориям дел, однако, к сожалению, она не содержит исчерпывающих мер принудительного исполнения не только контракта, но и вообще производство дел рассматриваемых в экономических судах. Хотелось бы отметить, что данная инструкция не имеет юридической силы, так как при его принятии не соблюдены требования Закона Республики Таджикистан «О нормативных правовых актах» по подготовке, принятию и изданию нормативных правовых актов, а также введению их в действие. Вместе с тем Инструкция имеет и положительные стороны. В нем разработаны образцы форм делопроизводства по исполнительным документам, приведенные ниже. Ведь на практике нет никаких единых форм, которыми могли бы руководствоваться судебные исполнители и судьи. Сегодня, когда проводимые реформы требуют интенсивного нормотворчества, становится ясно, насколько важен сам процесс создания нормативно-правового акта, составление и обсуждение проекта, учет мнений и интересов различных категорий субъектов, соотношение с другими нормативными актами, экономические основы его существования и реального применения.

Следует отметить, что общеобязательные нормативные акты по вопросам обеспечения конституционных прав, свобод и обязанностей граждан, правового статуса государственных органов и т.д. подлежат, как правило, правовой и научной (в зависимости от профиля) экспертизе. И обязательным условием является то, что они направляются для государственного учета в Министерство юстиции Республики Таджикистан. Там они подвергаются проверке на предмет их соответствия законодательным актам Республики Таджикистан, указам Президента и постановлениям Правительства, после чего осуществляется их государственная регистрация. Подобные акты вступают в силу после проверки, регистрации и официального опубликования.¹³

К примеру, за период деятельности Управления ведения Государственного реестра нормативных правовых актов Министерства юстиции Республики Таджикистан до 1.01.2005 года из представленных 276 нормативных правовых актов министерств и ведомств 135 зарегистрированы, а 141 возвращены для устранения недостатков.¹⁴

¹³ Закон Республики Таджикистан от 8.12.2003 года №54 «О нормативных правовых актах» (Ахбори Маджлиси Оли Республики Таджикистан. – 2003. - №12. – ст.682), статьи 77-78.

¹⁴ Давлатов Д.М., Муродов Д.Х., Менглиев Р.Ш., Фозилов Н.Н. Методическое пособие по разработке нормативных правовых актов. ARD/Cheschi. – Душанбе 2005. С. 149.

II. УЧАСТНИКИ ИСПОЛНИТЕЛЬНОГО ПРОИЗВОДСТВА ПО ПРИНУДИТЕЛЬНОМУ ИСПОЛНЕНИЮ КОНТРАКТА

2.1. ГОСУДАРСТВЕННЫЕ ОРГАНЫ ПРАВОМОЧНЫЕ ПО ПРИНУДИТЕЛЬНОМУ ИСПОЛНЕНИЮ КОНТРАКТА

Принудительное исполнение контракта выступает как трудоемкая задача и поэтому представляется правильным, что такая процедура имеет определенный круг участников напрямую или косвенно связанных с исполнительным производством. Условно участников исполнительного производства по принудительному исполнению контракта можно разделить на следующие группы:

1. Непосредственные (самостоятельные) участники;
2. Посредственные (несамостоятельные) участники.

По поводу первой группы можно сказать, что таковыми являются участники, которые наделены прямыми правомочиями принудительного исполнения исполнительного производства.

Однозначно, что к первой группе относится категория судебных исполнителей. Роль судебных исполнителей в процессе принудительного исполнения контракта является ключевым и на сегодня не оспаривается. Такие органы существуют и в рамках экономических и в рамках судов общей юрисдикции, однако в экономических судах количество судебных исполнителей ограничено, и на каждый суд, как уже сказано выше, приходится по три судебных исполнителя. Касательно судов общей юрисдикции, то в них задействованы по одному судебному исполнителю на каждого судью. В соответствии с действующим законодательством деятельность судебных исполнителей общих судов контролируется Советом юстиции Республики Таджикистан. В других странах, например, федеративного устройства, как Россия, судебные исполнители подразделяются в зависимости от исполняемых обязанностей на судебных приставов, обеспечивающих установленный порядок деятельности судов и судебных приставов-исполнителей. По мнению отдельных авторов, институт судебных приставов, обеспечивающих установленный порядок деятельности судов, дублируют функции органов милиции.¹⁵

Наряду с судебными исполнителями, выступающими от имени государства, не исключается возможность деятельности частных исполнителей. Но в настоящее время институт частных исполнителей не практикуется в рамках стран СНГ. А ведь известно, что подобие им давно существуют в Германии, во Франции и в США.

Во Франции, например, исторически сложилась система частного исполнения, когда функции судебных исполнителей выполняются не государственными служащими, а «принудительными исполнителями» — лицами, получившими лицензию у государства на данную деятельность. Чтобы стать принудительным исполнителем во Франции, гражданин должен иметь юридическое образование, пройти двухгодичную стажировку в соответствующей конторе, и сдать государственный квалификационный экзамен.

В Германии также устоялся институт частных судебных исполнителей, именуемых регистраторами суда. Полномочия по исполнению судебных актов они осуществляют на основании сертификата, предоставляющего им соответствующее право. По отношению к ним также предусматривается 2-х годичная стажировка и устанавливается максимальный размер вознаграждения за исполнительное производство.

¹⁵Такого мнения привержен А.Ф. Воронов. См. в кн.: Арбитражный процесс: Учебное пособие. / Воронов А.Ф. М.: «Городец», 2004. – С.348.

А в США функции по исполнению осуществляют шерифы, маршалы, судебные приставы-исполнители, а также частные юридические агентства.

Вопрос о введении такого института стоит уже в Республике Казахстан. При этом целесообразность участия частных исполнителей в исполнительном производстве аргументируется не только излишней загруженностью дел, стоящих на очередь исполнения, но и излишними расходами на деятельность самих судебных исполнителей (по некоторым подсчетам содержание одного судебного исполнителя обходится государству ежегодно в 240 тыс. казахских тенге ежегодно).

Данная проблема существует и в отечественных судах. Наглядным примером служит практика экономических судов, где до недавнего времени по штату было предусмотрено по одному судебному исполнителю на весь суд. В настоящее время данная штатная единица увеличена до трех человек, что также не учитывает реальные потребности экономических судов. Поэтому можно сказать, что целесообразность введения института частного исполнителя также назревает и в наших условиях. Так если в республике по самым скромным подсчетам насчитывается всего лишь 15 судебных исполнителей в экономических судах, то можно представить каково самим судебным исполнителям. И к тому же каждый из судей экономических судов в среднем в год рассматривает более 15 дел, что также сказывается на качестве исполнения.

В силу вышесказанного и для повышения эффективности деятельности судебной системы в Республике Таджикистан Указом Президента страны утверждена программа судебно-правовой реформы в Республике Таджикистан, одним из условий которого, является передача исполнительного производства с целью эффективного исполнения судебных решений из подчинения Высшего экономического суда Республики Таджикистан и Совета юстиции Республики Таджикистан в подчинение Министерства юстиции Республики Таджикистан.

Одной из основных задач судебно-правовой реформы в Республике Таджикистан является и реформирование исполнительного производства. Это вызвано, прежде всего, выходом Республики Таджикистан на новый уровень развития экономики Республики Таджикистан, который требует обеспечения развития и роста всех сторон общественной жизни.

В названной Программе предусмотрены конкретные шаги по устранению противоречия между нормами законов и принятии в новой редакции соответствующих законов. Так, на сегодняшний день при техническом содействии ряда международных организаций подготавливаются проекты нового ГПК и Кодекса об экономическом судопроизводстве, призванном заменить действующий ХПК, а также проект Закона «Об исполнительном производстве».

Исходя из сущности Программы судебно-правовой реформы в Республике Таджикистан в отношении исполнительного производства предусмотрено, что принудительное исполнение судебных и иных решений должно являться прерогативой и обязанностью не судебной, а исполнительной власти, что исполнительное производство не является частью судопроизводства, а представляет собой самостоятельный правовой институт.

Однако, в проектах вышеназванных законов не определен правовой статус судебных исполнителей, органа, в подчинении которого будут находиться судебные исполнители, а также не урегулирована степень осуществления контроля над судебными исполнителями со стороны судебных органов. Не решены вопросы назначения судебных исполнителей, требований предъявляемых к судебным исполнителям, регулирования деятельности, контроля и надзора над судебными исполнителями, порядок обжалования действий (бездействий) судебного исполнителя и т.д.

Проект закона «Об исполнительном производстве», в частности, статья 4 устанавливает, что исполнение судебных актов и актов иных органов Республики Таджикистан, а также судебные акты других государств возлагается на судебных исполнителей. В силу прямого указания закона исполнение судебных актов и актов других органов о взыскании денежных

сумм осуществляется также налоговыми органами, банками и иными кредитными организациями. Между тем, законодатель не дает понятие органов принудительного исполнения, а также конкретный перечень функций, которые вправе осуществлять только они и никакие иные органы.

По данному вопросу о подчиненности судебных исполнителей ряд ученых полагает, что влияние органов судебной власти должно происходить в тех пределах, которые присущи взаимоотношениям органов судебной и исполнительной власти, а именно, в рамках осуществления функций предварительного и последующего судебного контроля за действиями и решениями участников исполнительного производства. Другие высказываются о необходимости усилить полномочия судебных органов в процессе принудительного исполнения, поскольку только суды как органы правосудия (и никакие иные органы) могут надлежащим образом обеспечить контроль за исполнением как своих собственных актов, так и актов других органов. Авторы полагают, что выведение принудительного исполнения из-под контроля суда не прибавляет эффективности исполнительному производству.¹⁶

Вторую группу участников образуют составные участники исполнительного производства – должник и взыскатель. В качестве взыскателей, например, выступают как физические, так и юридические лица в пользу и в интересах, которых выдан исполнительный лист. Правовое положение таких лиц в отличие от других участников определяется не только хозяйственно-процессуальным, гражданско-процессуальным законодательством, но также гражданским законодательством. Так основополагающее начало по контракту заложены в части второй Гражданского кодекса Республики Таджикистан, регулирующей вопросы договорного права. Иными словами оба участника – это лица, которые обязаны следовать букве Закона и предписаниям органов государственной власти уполномоченных принудительному исполнению контракта, более известные как стороны исполнительного производства.

Работники милиции также выступают в качестве участников принудительного исполнения контракта. Во многом их участие призвано содействовать исполнительному производству в целях защиты угрозы жизни судебным исполнителям или воспрепятствовании выполнения их служебных обязанностей. Такая обязанность на них возлагается в соответствии с п.19 ст. 10 Закона Республики Таджикистан «О милиции» от 17.05.2004 года.

Ко второй группе относятся также те правоохранительные органы, которые осуществляют надзор за ходом выполнения исполнительных процедур. Это, прежде всего Генеральная прокуратура Республики Таджикистан и его структурные подразделения.

Определенно ясно, что на сегодня основная нагрузка при принудительном исполнении контракта и выполнения всего цикла исполнительного производства возможно при участии не только этих органов, но и иных организаций, например, кредитных. Участие кредитных организаций в деле принудительного исполнения контракта является своего рода новшеством. Речь идет о его разновидностях, которые тем или иным образом занимаются кредитованием субъектов малого и среднего бизнеса.

По нашему мнению круг участников отношений по принудительному исполнению контракта следует, ограничить в законодательном порядке исходя из степени их активности. Известно, что при заключении двухсторонних договоров не возникает больше проблем с реализацией, нежели чем с многосторонними. Например, если в процессе принудительного исполнения контракта вступают третьи лица. Также, как было отмечено выше, особо хочется подчеркнуть роль отдельных участников принудительного исполнения контракта, таких как банки и иные кредитные организации. В проекте закона об исполнительном производстве

¹⁶ Решетникова И. В., Янков В. В. Гражданское право и гражданский процесс в современной России. М.: Изд-во НОРМА. 1999. С. 206; Комментарий к Федеральному закону РФ «Об исполнительном производстве»/Под ред. Юкова М. К., Шерстюка В. М. М: Изд-во «Статут», «Юридическое бюро «Городец», 1998. С.212-214.

они определены как исполнители судебных актов и актов иных органов. Также в п.3 ст.5 законопроекта указано, что неисполнение указанных требований является основанием для наложения судами на банк или иную кредитную организацию штрафа в порядке и размере, определенных законом.

Однако проекты ГПК и Кодекса об экономическом судопроизводстве по разному подходят к этому вопросу. Так ст.430 проекта ГПК определяет ответственность банка и иной кредитной организации за неисполнение судебных актов наложение штрафа в размере 50% от суммы, подлежащей взысканию. Тогда как проект Кодекса об экономическом судопроизводстве ст.118 главы 11 определяет, что размер судебного штрафа, налагаемого на организации, не может превышать сто установленных законом минимальных размеров оплаты труда.

На наш взгляд установленный максимальный предел наложения судебного штрафа проектом Кодекса об экономическом судопроизводстве является гибким и более приемлемым, нежели размер установленный проектом ГПК в 50% от суммы подлежащей взысканию. А если учесть, что сумма, подлежащая взысканию, может составлять десятки, а порой и сотни тысяч сомони или долларов.

Вопрос взыскания денежных средств на основании судебных актов с банковских счетов должника со стороны налоговых органов является совершенной в соответствии с ныне действующим налоговым законодательством. Так, в соответствии с налоговым законодательством, налоговые органы помимо налогоплательщиков могут взыскивать денежные средства и со счетов дебиторов налогоплательщика минуя налогоплательщика и его счет. (Статья 97 Налогового кодекса Республики Таджикистан от 3.12.2004 года).

Исходя из вышеизложенного налицо приоритет налоговых органов по взысканию задолженности перед бюджетом, нежели иные взыскатели, в силу чего, во-первых, нарушается принцип равноправия и, во-вторых, умаление роли судебных исполнителей.

2.2. ПРАВОВОЕ ПОЛОЖЕНИЕ СТОРОН ПО ПРОЦЕДУРЕ ПРИНУДИТЕЛЬНОГО ИСПОЛНЕНИЯ КОНТРАКТА

Сторонами, как известно, выступают должник и взыскатель. Правовое положение сторон в процессе определяется не только процессуальными нормами законодательства, но и материально правовыми. Для более детального осмысления правового положения сторон следует рассмотреть вопрос о степени участия таковых.

Взыскатель. В качестве взыскателя могут выступать физические и юридические лица. Законодательство Республики Таджикистан в настоящий момент при определении положения взыскателя делает упор больше всего на гражданско-процессуальные нормы, нежели чем на хозяйственно-процессуальные нормы. Взыскателями, прежде всего, могут, выступать следующие лица:

1. граждане и юридические лица Республики Таджикистан;
2. иностранные граждане и иностранные юридические лица;
3. лица без гражданства.

По нашему мнению вопрос об участии лиц без гражданства в процедуре принудительного исполнения контракта является основным. Эта проблема на сегодняшний день становится наиболее актуальным ввиду развития торгово-экономических отношений с такими государствами, как Китай, Афганистан, Казахстан и сопредельными Узбекистаном и Киргизией. Для активизации правового обеспечения принудительного исполнения контракта, особенно внешнеэкономических сделок, таджикскому законодателю предпочтительно принятие пакета норм, регулирующих данный аспект и чем скорее, тем лучше.

Главными действующими лицами в качестве взыскателя выступают граждане и юридические лица, созданные в соответствии с внутренним законодательством, а также

иностранцы граждане и юридические лица. Если правовое положение первых определяется внутренними нормами законодательства, то вторых – соответственно нормами Закона Республики Таджикистан «О правовом положении иностранных лиц» от 01.02.1996 года, недавно принятым Законом Республики Таджикистан «Об инвестициях», а также нормами международно-правового характера.

Должник. Такое понятие применимо в основном при процедуре принудительного исполнения контракта и Закона о банкротстве. Должником признается лицо граждане или физические лица, обязанные по исполнительному листу совершить определенные действия (передать денежные средства и иное имущество, исполнить иные обязанности или запреты, предусмотренные исполнительным документом) или воздержаться от их совершения. В настоящий момент более детально их правовое положение регулируется Законом Республики Таджикистан «О несостоятельности (банкротстве)». Именно при процедуре банкротства раскрывается абсолютное большинство нюансов правового положения должника.

В соответствии с законодательством, стороны обладают следующими процессуальными правами:

1. право ознакомления, копирования и выписки материалов производства;
2. право представления дополнительных документов;
3. право заявления ходатайства;
4. право участия в совершении исполнительных действий;
5. право дачи устных и письменных объяснений;
6. право высказывания своих доводов и соображений по всем вопросам, возникающим в ходе исполнительного производства;
7. право заявления отводов;
8. право обжаловать действие (бездействие) судебных исполнителей.

Законодательством определены также обязательства сторон. Важнейшим из них считается соблюдение требований законодательства об исполнительном производстве, который предшествует другим обязанностям. Например, своевременная оплата долга и совершение определенных действий в пользу взыскателя.

На основании вышеизложенного, в соответствии с действующим законодательством процессуальные права и обязанности должника и взыскателя можно условно разделить на две группы: общие и распорядительные. Критерием для разграничения прав является возможность изменения хода исполнительного производства при реализации соответствующих прав.

Общие права сторон не влияющие на течение принудительного производства включают в себя:

- право знакомиться с материалами исполнительного производства, делать из них выписки, снимать копии;
- право участвовать в совершении исполнительных действий, заявлять отводы и ходатайства;
- право участвовать в исполнительном производстве лично или через представителя;
- право участвовать в исполнительном производстве самостоятельно либо поручить одному из соучастников и др.

К распорядительным правам можно отнести следующее:

- право заключать мировое соглашение;

- право взыскателя отказаться от взыскания;
- право обратиться к судебному исполнителю с заявлением о необходимости отложить исполнительные действия и др.

Исходя из определенного законом статуса сторон (взыскателя и должника) к исследованию проблемы в контексте взаимодействия (корреспондирования) их прав и обязанностей необходимо подходить с учетом того, что взыскатель – субъект управомоченный, а должник – обязанный. Подобный подход должен применяться именно к так называемым «распорядительным» правам сторон и не относится к правам общепроцессуальным: право знакомится с материалами исполнительного производства, делать из них выписки, снимать с них копии, представлять дополнительные материалы, заявлять ходатайства, участвовать в совершении исполнительных действий, давать устные и письменные объяснения в процессе исполнительных действий, высказывать свои доводы и возражения по всем вопросам, возникающим в ходе исполнительного производства, возражать против ходатайств, доводов и соображений других лиц, участвующих в исполнительном производстве, заявлять отводы, обжаловать действия (бездействие) судебного исполнителя.

Проектом Закона «Об исполнительном производстве» предусмотрена возможность для сторон заключить мировое соглашение. Это правомочие породило достаточно противоречивое толкование процесса его реализации. По существу заключаемое взыскателем и должником соглашение меняет резолютивную часть решения суда или иного органа. На основании этого для утверждения мирового соглашения необходимо обращение в судебные органы. Если содержание соглашения не нарушает прав и законных интересов третьих лиц, его утверждение судом влечет прекращение исполнительного производства, правовым последствием которого является невозможность аналогичного исполнительного производства в будущем.

На наш взгляд нормы, касающиеся возможности заключить мировое соглашение на этапе исполнительного производства следует исключить. Оговоримся сразу: между взыскателем и должником возможно мировое соглашение в том случае, если они не прибегали к помощи системы принудительного исполнения, и желают его заключить в рамках правоотношения по исполнению. По нашему мнению, речь здесь идет об урегулировании между взыскателем и должником отдельных вопросов в рамках правоотношения по добровольному исполнению. Более того, если в последствии взыскатель прибегает к принудительной силе государства, необходимо исходить из презумпции того, что все меры по решению проблемы исполнения путем договора исчерпаны.

III. СРАВНИТЕЛЬНЫЙ ПРАВОВОЙ АНАЛИЗ ДЕЙСТВУЮЩЕГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РЕСПУБЛИКИ ТАДЖИКИСТАН ПО ПРИНУДИТЕЛЬНОМУ ИСПОЛНЕНИЮ КОНТРАКТА

3.1. АНАЛИЗ ДЕЙСТВУЮЩЕГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РЕСПУБЛИКИ ТАДЖИКИСТАН ПО ПРИНУДИТЕЛЬНОМУ ИСПОЛНЕНИЮ КОНТРАКТА: ПРЕИМУЩЕСТВА И НЕДОСТАТКИ

Законодательство Республики Таджикистан в области принудительного исполнения контракта содержит свои плюсы и минусы. Все дело в том, что это напрямую зависит от накапливаемого опыта судебных органов, которые на протяжении многих лет практически единолично решали многие вопросы. Но в условиях рынка формирование более либеральной системы исполнительного производства – одно из основных требований рыночной экономики. Адекватное регулирование вопросов принудительного исполнения контракта сегодня зависит от степени решаемости многих коллизий, возникающих именно на этой стадии судопроизводства. В другом случае, в Таджикистане, к сожалению, нет гибкой системы нормативно-правовых актов в области исполнительного производства. По сравнению с Таджикистаном более плодотворным можно считать деятельность российского, казахского, киргизского и узбекского законодателя.

Мировой опыт в этом плане также намного впереди. Особенно это касается государства Израиль, где наиболее жестко контролируется вопрос принудительного исполнения контракта. В этой стране при осуществлении принудительного исполнения контракта широкого применения находит практика жесткого регулирования вопросов исполнения судебных актов. Так, если должник в течение 20 дней не начнет выплату долгов или хотя бы не разбирает его по выплачиваемым (например, по месяцам) частям, то в соответствии с Законом об исполнительном производстве к должнику применяются следующие меры принудительного характера:

- арест самого должника сроком до 30 дней (следует отметить, что по окончании срока ареста долг не аннулируется и обязанность по выплате долга с должника не снимается).
- арест и конфискация денежных средств должника, находящихся в банках, кредитных и страховых компаниях.
- арест и конфискация заработной платы должника.
- арест и конфискация денежных средств и другого имущества должника, находящегося у третьих лиц.
- арест и продажа квартиры и другого недвижимого имущества должника.
- арест и продажа автомобиля и других транспортных средств, принадлежащих должнику.
- арест и продажа имущества, находящегося по месту проживания должника.
- запрет на выезд из страны¹⁷.

Преимущества. Не менее весомым преимуществом отечественного законодательства при осуществлении принудительного исполнения контракта по законодательству Республики Таджикистан можно считать относительно короткие сроки рассмотрения дел в экономических судах, что немаловажно в наши дни. По сравнению в том же Израиле эти

¹⁷[www. PRAVO Israelinfo.ru](http://www.PRAVO Israelinfo.ru)

сроки затягиваются порою десятилетиями. Другим преимуществом можно считать относительную малорасходность процедур исполнения контракта. Это, можно сказать, выступает в качестве стимулирующего фактора. Если же, конечно, не учитывать факторы коррупции и своевременности исполнения судебных актов. Это, прежде всего, выражается в несовершенстве нормативно-правовых актов, когда в силу этого исполнитель сам решает какие акты исполнять и какие может не исполнить, и все это зависит от степени имущественной выгоды самого судебного исполнителя. Преимуществом законодательства Республики Таджикистан, пожалуй, можно считать относительную независимость судебных исполнителей, гарантированную отдельными положениями Закона Республики Таджикистан «О судах Республики Таджикистан». Унифицированность нормативно-правовых актов в области принудительного исполнения контракта – другое преимущество законодательства республики. Оно выражается в том, что, несмотря на различие между хозяйственно-процессуальными и гражданско-процессуальными нормами наблюдается тенденция в сближении позиций по многим основополагающим аспектам принудительного исполнения контракта.

Недостатками нынешнего законодательства о принудительном исполнении контракта можно считать следующее:

1. совмещение по многим вопросам процедуры принудительного исполнения контракта с исполнительным производством, ведущим судебными исполнителями судов общей юрисдикции.
2. недостаточное и нечеткое урегулирование данного процесса нормативными правовыми актами. Например, та же Инструкция об исполнительном производстве совмещает исполнение функций судебных исполнителей общих и экономических судов, что по нашему мнению, негативно влияет на результативность деятельности судов вообще.
3. наличие правил о добровольности исполнения, по нашему мнению, исключает существенное значение принудительного исполнения контракта.
4. права кредитора, предусмотренные законодательством, стоит защитить путем введения правил регистрации должников.
5. законодательством Республики Таджикистан, к сожалению, не предусматривается четких требований по отношению к профессиональной подготовке или переподготовке судебного исполнителя.
6. недостаточные меры банковского обеспечения принудительного исполнения контракта по части взыскания денежных сумм, имеющих на банковских счетах в определенной форме.
7. отсутствует четкий и регламентируемый механизм координации деятельности всех участников по процедуре принудительного исполнения контракта.
8. не определены принципы принудительного исполнения контрактов, впрочем, как и самого исполнительного производства, о чем так много высказываются в юридической литературе.
9. нет четкого регулирования прав должника и взыскателя на самозащиту прав, не говоря уже о других участниках процедуры принудительного исполнения контракта.
10. нехватка норм, касающихся альтернативных форм принудительного исполнения контракта.
11. нет четкого требования об очередности исполнения исполнительных листов со стороны судебных исполнителей;

Для решения многих вопросов, в том числе вопросов принудительного исполнения контракта и облегчения своего рода административной нагрузки судов в настоящее время разработаны и рассматриваются Проект Закона «Об исполнительном производстве»,

Проект кодекса Республики Таджикистан «Об экономическом судопроизводстве» и Проект Гражданско-процессуального кодекса Республики Таджикистан. Надо отдать должное разработчикам этих нормативно-правовых актов исходя из того, что они фактически завершают многие фундаментальные предпосылки правовой реформы в нашей республике.

Хотелось бы отметить, что данные законопроекты решат многие неурегулированные вопросы по принудительному производству.

Однако вышеназванные законопроекты следует подвергнуть более детальному анализу. Так, преимуществами проекта Закона «Об исполнительном производстве» является то, что оно устанавливает месячный срок производства исполнительных действий, тогда как Инструкция об исполнительном производстве в статье 55 устанавливает двадцатидневный срок только по принудительному исполнению решений, не связанных с реализацией имущества должника, тогда как об иных случаях и сроках вообще не указывается. Однако по поводу того же вопроса реализации имущества должника законопроект наделяет судебного исполнителя слишком большим объемом правомочий, что на практике может привести к определенным злоупотреблениям со стороны судебного исполнителя. Так, в соответствии со статьей 44 законопроекта об исполнительном производстве указывается, что оценка имущества должника производится судебным исполнителем по рыночным ценам и в соответствии со статьей 48 этого же законопроекта выбор формы реализации также определяется судебным исполнителем. Хотелось бы отметить, что в соответствии с Законом Республики Таджикистан «Об оценочной деятельности» данный вид деятельности является лицензируемым. В Законе Республики Таджикистан об оценочной деятельности от 28.07.2006 года даются следующие определения оценщику и оценочной деятельности:

оценочная деятельность - предпринимательская деятельность, осуществляемая субъектами оценочной деятельности, направленная на установление в отношении объектов оценки рыночной или иной стоимости на определенную дату;

оценщик - физическое или юридическое лицо, имеющее лицензию на осуществление оценочной деятельности;

Статьей 8 Закона Республики Таджикистан об оценочной деятельности определено, что при определении стартовой цены для аукционов и конкурсов по продаже объектов оценки применяется требование по проведению обязательной оценки.

Также, наличие лицензии на осуществление оценочной деятельности предусмотрено Законом Республики Таджикистан о лицензировании отдельных видов деятельности (Ст. 17).

Хотелось бы обратить внимание разработчиков законопроекта об исполнительном производстве на урегулирование данного вопроса Законом Республики Таджикистан «О несостоятельности (банкротстве)» от 8.12.2003 года, где детально описаны вопросы оценки и порядка реализации имущества должника. Пункт последней статьи 44 законопроекта об исполнительном производстве определяет также, что сторона, оспаривающая оценку имущества, произведенную судебным исполнителем, несет расходы по назначению специалиста. Полагаем, что этот пункт в итоге может стать также препятствием к своевременному месячному сроку производства исполнительных действий, так как не предусмотренный заранее порядок может нарушить данный срок и затянуть его на месяцы судебных разбирательств. Следовательно, было бы лучше в самом законопроекте детально расписать порядок действий, связанных с реализацией имущества должника и установить жесткие требования по обязательности и срокам по привлечению оценщика, и поэтому же вопросу установить основания по продлению месячного срока.

Другим немаловажным вопросом является право, предоставленное судебному исполнителю на основании п.3. статьи 45 законопроекта об исполнительном производстве разрешать хранителю арестованного имущества пользоваться этим имуществом, что также может привести на практике к определенным спорам между сторонами принудительного исполнения.

В последующей статье 50 «Порядок проведения торгов» законопроекта об исполнительном производстве устанавливается, что:

- лица, желающие принять участие в торгах, обязаны дать подписку о том, что не имеют препятствий к их участию в них, и внести судебному исполнителю задаток в размере пяти процентов оценки имущества;
- покупатель обязан в течение пяти дней после окончания торгов внести полностью сумму, за которую им куплено имущество, с зачетом задатка, внесенного перед началом торгов. При невнесении покупателем всей следуемой с него суммы в установленный срок, задаток, внесенный перед началом торгов, ему не возвращается и поступает в доход государства.

В данной статье не предусмотрены издержки организатора торгов по проведению данных мероприятий.

Также следовало бы применить единый срок предъявления исполнительных документов к исполнению вне зависимости от вида исполнительных документов. Так, к примеру, по ныне действующему законодательству определены следующие сроки предъявления исполнительных документов к исполнению (ст. 29 Инструкции):

- а) решения суда по делу, в котором хотя бы одной из сторон является гражданин, - в течение трех лет с момента вступления его в законную силу, а по всем остальным делам – в течение одного года, если законодательством не установлены иные сроки (ст. 367 ГПК).

С соблюдением указанных сроков могут быть предъявлены к исполнению и исполнительные надписи нотариальных органов (ст.29 Инструкции);

- б) решение экономического суда и постановления таможенных органов не позднее шести месяцев со дня вступления в законную силу постановления (ст. 201 ХПК и ст.29 Инструкции);
- в) постановление по трудовому спору профсоюзного комитета – в течение трех месяцев;
- г) постановления органов (должностных лиц), уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях, о наложении штрафа, о возмещении ущерба, о конфискации радиоаппаратуры, предметов спекуляции, предметов кустарно-ремесленного или запрещенного промысла – в течение трех месяцев.

Проект Закона «Об исполнительном производстве» приравнял к трехлетнему сроку предъявления исполнительных документов к исполнению по решениям экономических судов, а также добавил два других вида, таких как:

- исполнительные листы, выдаваемые на основании решений третейских судов на территории Республики Таджикистан - в течение шести месяцев;
- исполнительные листы, выдаваемые на основании решений международного коммерческого арбитража - в течение шести месяцев.

Было бы более правильным ко всем в равной степени применять единый трехлетний срок предъявления исполнительных документов к исполнению и внести соответствующие изменения в законодательство.

Что касается признания решений третейских судов и международного коммерческого арбитража, то данные дополнения являются своевременными, так как Республика Таджикистан находится в преддверии ратификации Нью-йоркской Конвенции о признании и приведения в исполнение иностранных арбитражных решений 1958 года и это своевременно отмечено экспертами.

На основании вышеизложенного хотелось бы заметить, что в проектах ГПК и Кодекса об экономическом судопроизводстве были бы учтены одинаково общие вопросы исполнительного производства. К примеру, в проекте ГПК заложено, что за утрату

исполнительного документа суд вправе наложить штраф в размере до ста установленного минимального размера заработной платы, тогда как в проекте Кодекса об экономическом судопроизводстве об этом вообще не упоминается. Такая же ситуация и по перечню имущества граждан, на которое не может быть обращено взыскание по исполнительным документам, предусмотренным проектом ГПК. Что же касается единого документа, т.е. проекта закона об исполнительном производстве, то в нем, прежде всего, определены виды доходов, на которые не может быть обращено взыскание, под которыми подразумеваются денежные средства. Если не решить эти вопросы в анализируемых законопроектах, то по данным вопросам вновь могут возникнуть двойные стандарты в принудительном исполнении судебных актов, когда общие суды и экономические суды по разному будут подходить к одному и тому же институту принудительного исполнения, что происходит сегодня.

Также непонятными являются вопросы выдачи судом дубликата исполнительного листа. Одинаково регулируется этот вопрос проектами ГПК и Кодекса об экономическом судопроизводстве, предусматривающие выдачу дубликата путем рассмотрения заявления о выдаче дубликата в судебном заседании с привлечением участвующих в деле лиц. Данная практика может привести к увеличению сроков по принудительному исполнению, когда в самой статье подчеркнуто, что заявление о выдаче дубликата исполнительного листа может быть подано до истечения срока, установленного для предъявления исполнительного листа к исполнению.

3.2. СРАВНИТЕЛЬНЫЙ АНАЛИЗ НОРМ МЕЖДУНАРОДНЫХ И РЕГИОНАЛЬНЫХ НОРМАТИВНО-ПРАВОВЫХ АКТОВ ПО ПРИНУДИТЕЛЬНОМУ ИСПОЛНЕНИЮ КОНТРАКТА В РЕСПУБЛИКЕ ТАДЖИКИСТАН

Республика Таджикистан, является участником многих международных и региональных организаций. В силу чего участвует во многих конвенциях и соглашениях двухстороннего и многостороннего характера. Что же касается процедуры принудительного исполнения контракта, то существенная активность наблюдается при строении региональных отношений, особенно в рамках СНГ.

Первым и, пожалуй, наиболее ярким примером сотрудничества Республики Таджикистан в области судопроизводства можно считать ратификацию Минской конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, уголовным и семейным делам 1993 года.¹⁸ Третий раздел «Признание и исполнение решений» содержит норму, в соответствии с которой на страны-участницы возлагается обязанность принудительного исполнения решений суда, вынесенное в стране участнице конвенции. Исходя из положений ст. 51 Минской конвенции исполнению подлежат решения органов юстиции по гражданским и семейным делам, включая утвержденные судом мировые соглашения. В статье 53, 54 и 55 Минской конвенции предусматривается рассмотрение ходатайства о разрешении принудительного исполнения решений, порядка признания и отказа от признания такового.

Одним из следующих нормативно-правовых актов в региональном масштабе считается Соглашение СНГ «О порядке взаимного исполнения решений арбитражных, хозяйственных и экономических судов на территориях государств-участников Содружества» от 6 марта 1998 года, в котором участвует Таджикистан. Анализируя данный аспект, следует упомянуть, что на территории СНГ создан Экономический Суд СНГ, призванный решать споры между хозяйствующими субъектами на территории СНГ.

Создавая Содружество Независимых Государств, участники выразили стремление строить свою деятельность на основе общепризнанных принципов и норм международного права.

¹⁸ Минская конвенция, хотя и было подписано раньше однако оно ратифицировано намного позже Постановлением Маджлиси намояндагон Маджлиси Оли республики Таджикистан от 12.12.200 года за №197.

Руководствуясь одним из принципов мирного разрешения межгосударственных споров, государства-участники приняли решение о создании судебного органа Содружества, предусмотрев в статье 5 Соглашения о мерах по обеспечению улучшения расчетов между хозяйственными организациями стран-участниц СНГ от 15.05.1992 года создание в целях разрешения межгосударственных экономических споров, которые не могут быть отнесены к компетенции высших хозяйственных (арбитражных) судов государств содружества. Хозяйственного Суда Содружества.

Через два месяца, точнее 6.07.1992 года, восемь государств – участников СНГ подписали Соглашение о Статусе Экономического Суда СНГ.

Оригинальность Экономического Суда СНГ состоит в том, что он действует на двух уровнях.

Первый уровень – рассмотрение споров и производство по делам о толковании полным составом судей Экономического Суда, избранных (назначенных) государствами.

Второй уровень – рассмотрение Пленумом жалоб на решения коллегии Экономического Суда, как с участием этих же судей, так и с участием председателей высших хозяйственных, арбитражных судов и иных высших государственных органов, разрешающих в государствах-участниках экономические споры, по должности являющихся членами высшего коллегиального органа Содружества.

С начала своей практической деятельности в 1994 году по настоящее время Экономическим Судом рассмотрено 79 дел, по которым вынесено 87 судебных актов, в том числе 54 решения, 15 консультативных заключений, 6 определений о разъяснении принятых ранее решений Суда и 10 определений об отказе в принятии запросов к рассмотрению.

Ряд рассмотренных Экономическим Судом дел имеет отношение к процессуальной деятельности хозяйственных (арбитражных) судов государств-участников Содружества Независимых Государств, в частности: о сроках исковой давности при разрешении межгосударственных экономических споров; порядке взыскания и оплаты государственной пошлины при рассмотрении хозяйственных споров между субъектами хозяйствования разных государств; порядке конвертации национальной валюты и отнесения судебных издержек; применений Конвенций о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам.¹⁹

С 1996 года по настоящее время Республика Таджикистан неоднократно обращалась в Экономический Суд Содружества с заявлениями о разрешении споров и запросами о толковании положений многосторонних соглашений, заключенных в рамках Содружества по вопросам наиболее важным для экономики нашей страны.

Практика реализации решений Экономического Суда СНГ по указанным заявлениям и запросам в государстве-участнике Соглашения о статусе Экономического Суда СНГ от 6.07.1992 года свидетельствует об отсутствии эффективного взаимодействия государств-участников с Экономическим Судом СНГ. И, прежде всего, указывает на наличие ряда нарушений и системных проблем в области реализации решений Экономического Суда СНГ, а именно:

- существует неоперативность исполнения решений Экономического Суда СНГ, требующих принятия либо отмены законов, либо подзаконных актов, противоречащих соглашениям и иным актам Содружества;
- органы исполнительной власти государств-участников не всегда отменяют в установленном порядке положения, не подлежащих применению нормативных актов, признанных Экономическим Судом СНГ не соответствующими соглашениям и иным актам Содружества;
- открытое неподчинение решению Экономического Суда СНГ. Некоторые государства-

¹⁹Абдуллоев Ф.А. О деятельности Экономического Суда СНГ за 15 лет. //Вестник Высшего Экономического Суда Республики Таджикистан. - №2. – 2007. – С. 160 – 170.

участники Соглашения по спорам, в которых они являются стороной, игнорируют решения и рекомендации Экономического Суда СНГ и т.д.

Таким образом, по нашему мнению, на сегодняшний день это Соглашение пока носит декларативный характер и не отвечает тем требованиям, которые предъявляются сторонами процедуры принудительного исполнения контракта, особенно требованиям мобильности исполнения и транспарентности что одновременно нарушает принцип сочетания отраслевой и территориальной организации исполнения.

Следующим нормативным актом регионального характера, в которой также участвует Республика Таджикистан, является Кишиневская конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по уголовным, гражданским и семейным делам от 1 октября 2004 года. В нем речь идет также как и в Минской конвенции о признании и исполнении решений судов. Многие положения этой конвенции дублируют положения Минской конвенции и по нашему мнению никак не могут плодотворно повлиять на принудительное исполнение контракта исходя из его хозяйственной специфики.

Следует также отметить, что Республика Таджикистан находится в преддверии ратификации Нью-йоркской Конвенции о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений 1958 года, в котором участвуют 141 государств мира. Более детальный анализ и необходимость принятия этой конвенции излагался международными экспертами. По их мнению, Нью-йоркская конвенция стала приемлемым и реализуемым механизмом обеспечения исполнения арбитражных решений в самых разнообразных странах с самой различной политической и экономической системой, в том числе и в странах Содружества независимых государств (СНГ).²⁰ В действительности законодательство Республики Таджикистан далеко от реальных перемен в области регулирования международных коммерческих споров, не говоря о принудительном исполнении контрактов, заключаемых субъектами внешнеэкономической деятельности. А надежным преимуществом такой ратификации, по мнению экспертов, будет рост иностранных инвестиций, рост экспорта, доступ к зарубежному капиталу и зарубежным технологиям.²¹

На пути ратификации упомянутой конвенции таджикскими законодателями разработаны Проекты законов о международном коммерческом арбитраже, а также о третейских судах, что по нашему мнению послужит вполне стимулирующей предпосылкой в деле обеспечения исполнения контракта, особенно тех, правил которые широко применяются при осуществлении международной торговли.²²

Во всяком случае, в ближайшем будущем хватит работы не только по обеспечению имплементации региональных, но и международных норм, что соответственно параллельно будет направлено на оздоровление отношений по процедуре принудительного исполнения контракта.

²⁰ Анализ результатов будущей ратификации Таджикистаном Нью-йоркской конвенции./ Автор Джозеф Лоузер. Подгот. USAID, Корпорацией «Прагма», а также Emerging Markets Group. Июль 2007 года.-С.2.

²¹ Там же. – С.10.

²² Речь идет о правилах ведения торговли, так называемых обычаях ИНКОТЕРМС.

IV. ЗАКЛЮЧИТЕЛЬНЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ И РЕКОМЕНДАЦИИ

Для достижения результативности и эффективности правоприменительной практики при процедуре принудительного исполнения контракта необходимо решить несколько задач в определенной последовательности - шаг за шагом.

Так как помимо выше перечисленных недостатков законодательства в отношении исполнительного производства, существуют определенные проблемы практического характера. К примеру, при обсуждении данного вопроса с представителями частного сектора ими были высказаны недовольства по следующим аспектам:

- затягивание сроков исполнения судебных актов (зависит от желания судебного исполнителя);
- возможность исполнения судебных актов, если существует возможность исполнения (судебный исполнитель получает определенную выгоду от взыскателя и исполняет судебный акт или получает определенное вознаграждение от должника и не исполняет судебный акт);
- не существует определенных форм документации, фиксирующей результаты исполнения или невозможности исполнения судебного акта и иных действий судебного исполнителя;
- нет четких требований в отношении судебных актов (иногда судебные акты в силу определенных недостатков не могут быть исполнены на практике);
- много проблем с реализацией имущества должника: проблемы с организацией торгов, оценкой реализуемого имущества и т.д., в силу чего нами будут предложены определенные рекомендации по принудительному исполнению контракта в Республике Таджикистан.

Вероятнее всего предложенные нами рекомендации в институт исполнительного производства не приведут к абсолютно идеальным правоотношениям, но хотя бы будут учтены недостатки отечественного законодательства и практики, для чего следует внести определенные коррективы в деле реализации и возможных возникающих проблем на пути принудительного исполнения контракта.

Прежде всего, принудительное исполнение контракта целесообразно регулировать не в рамках одного закона, а в кодифицированном акте, например, Исполнительном кодексе, о чем так много высказывают специалисты отрасли;

Кроме того, чтобы каким-то образом компенсировать потерю времени и излишнее расходование средств, следует ввести институт частного исполнителя наравне с существующим государственным сектором. Внедрение института частных судебных исполнителей, на первый взгляд, кажется непривычным шагом. Но если обратиться к опыту недалекого прошлого, институт частных нотариусов многим тоже казался неприемлемым. Однако сегодня широко практикуется в зарубежных странах. К примеру, введение института частного исполнителя может решить проблему коррупции в исполнительном производстве, так как законом будет предельно определен процент судебного исполнителя за выполнение судебного акта и частный судебный исполнитель для привлечения клиентов будет добросовестно исполнять судебные акты, поскольку его престиж будет зависеть от количества исполненных судебных актов. И если практика применения института частного исполнителя даст положительную оценку в последующем можно будет уменьшить расходы госбюджета на данную сферу, для этого следует решить следующие задачи:

- а) лицензирование такой деятельности, одновременное внесение изменений в Закон Республики Таджикистан «О лицензировании отдельных видов деятельности», от 17.05.2004 и положения о лицензировании от 01.09.2005 года;

- б) определение максимального размера гонорара таких исполнений и процентную долю участия таковых от общего количества исполнительных листов, скажем до 10 % от общего числа;
- в) профессиональная подготовка судебных исполнителей на базе существующего производства или даже переподготовка. Срок – от 6 месяцев до 1 года с указанием всего этого в проекте Закона «Об исполнительном производстве»;
- г) внедрение специального учебного курса «Исполнительное право» при кафедрах процессуальных отраслей права, ориентировочно на юридических факультетах, с участием не только профессорско-преподавательского состава, но и юристов-практиков;

Далее возникает необходимость в закреплении принципов исполнительного производства в самом законопроекте об исполнительном производстве в целях дальнейшего правового обеспечения мер принудительного исполнения контракта наподобие законопроекта о международном коммерческом арбитраже.

Необходимо предусмотреть принятие отдельной единой инструкции, но с двумя разделами, а может быть и более подробно регулирующей вопросы исполнения судебных актов, актов иных органов во имя исполнения судебных актов, но с учетом норм хозяйственно-процессуального и гражданско-процессуального права;

В зависимости от сложности четко определить сроки выполнения исполнительных действий и определить в следующем порядке:

1. Исполнительные действия должны быть совершены и требования, содержащиеся в исполнительном документе, исполнены судебным исполнителем в месячный срок со дня поступления к нему исполнительного документа, а в случаях связанных с реализацией имущества на торгах в двухмесячный срок.
2. Немедленному исполнению подлежат требования исполнительных документов:
 - о взыскании алиментов, заработной платы или иной платы за труд в пределах платежей, исчисленных за один месяц, а также о взыскании всей суммы долга по этим выплатам, если исполнительным документом предусмотрено её немедленное взыскание;
 - о восстановлении на работе или в прежней должности незаконно уволенного или переведенного работника;
 - решения суда по делам об оспаривании ненормативных актов органов государственной власти, решений и действий (бездействий) государственных органов и иных органов;
 - по другим делам, если немедленное исполнение требований предусмотрено исполнительным документом или законом.

Вопрос определения конкретных сроков исполнения судебных актов имеет большое значение на практике, так как, во-первых, с момента обращения в суд прекращается начисление процентов, во-вторых, предприятие уплачивает налоги за дебиторскую задолженность, пока она не списана на основании соответствующего акта.

Дополнительно рекомендуется разработать единый перечень типовых форм делопроизводства в исполнительном производстве, что обеспечит единообразное применение процедур исполнительного производства, поскольку с данной проблемой часто на практике сталкиваются как сами судебные исполнители, так и судьи. Это решит вопрос контроля своевременности исполнения судебных актов или будет отражать действительные факты невозможности исполнения требований изложенных в исполнительном листе;

Рекомендуется также в законопроекте об исполнительном производстве исключить вопрос оценки имущества должника непосредственно судебным исполнителем по рыночным ценам,

действующим на день исполнения исполнительного документа, за исключением случаев, когда оценка производится по регулируемым ценам и изложить его для предотвращения злоупотреблений в последующем, в следующем порядке:

1. Если в исполнительном листе не указана оценочная стоимость реализуемого имущества, судебный исполнитель оценивает имущество с привлечением независимого оценщика.
2. После проведения оценки имущества должника судебный исполнитель вправе приступить к продаже имущества должника на открытых торгах или аукционах.
3. Имущество должника, относящееся к ограниченно оборотоспособному, может быть продано только на закрытых торгах.

Также, рекомендуется произвести соответствующие процедуры по приведению в соответствие актов, касающихся принудительного исполнения контракта, с требованиями Закона Республики Таджикистан «О нормативных правовых актах».

В проекте Закона «Об исполнительном производстве» рекомендуется определить статус, порядок назначения, требования к судебным исполнителям и правовой статус органа который будет регулировать действия судебных исполнителей, что уже было сказано выше, также рекомендуется некоторые положения данного законопроекта привести в соответствие с действующими нормативно-правовыми актами.

Если предусмотреть специальный орган, не находящийся под юрисдикцией судов, возложить на данный орган также ведение реестра должников. К примеру, ЕБРР с привлечением международных экспертов работает над проектом Закона «О кредитных историях» который, предусматривает создание кредитного бюро. Было бы хорошо рассмотреть возможность включения должников в целом в реестр данного бюро.

Хотелось бы заметить, что ведение реестра должников позволит ознакомиться с теми лицами, заключение контракта с которыми не желательно (данное положение применимо только к злостным должникам, не исполнившим исполнительные листы, при своевременном исполнении исполнительного листа данные будут выведены из реестра).

Учитывая рост количества хозяйственных споров в экономических судах необходимо увеличить численность штата судебных исполнителей в этих судах;

Внедрение института принудительного исполнения контракта станет своего рода новшеством для правоприменительной практики республики. Одновременно это потребует определенных финансовых затрат не только за счет государственных органов, но и за счет доноров.

Принятие законопроекта об исполнительном производстве невозможно без согласительных и подготовительных процедур для чего следует одолеть следующие стадии:

При принятии законопроекта следует привести в соответствии с ним банковское и налоговое законодательство, причем это можно сделать до или после принятия. Если внести ясность и детализировать правовое положение, а именно, участие банковских учреждений и налоговых органов, то практически получится единый механизм решения злободневных проблем принудительного исполнения вообще.

Принудительное исполнение контракта – прерогатива экономических судов, но не следует забывать, что принятие законопроекта может совпасть с ратификацией Нью-йоркской Конвенции о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений 1958 года и не только с ним. Тогда возникает надобность в внесении изменений и дополнений в существующие нормативно-правовые акты.

Данные вопросы исполнения решений третейских судов и международного коммерческого арбитража уже предусмотрены в проектах ГПК и Кодекса об экономическом судопроизводстве. Однако в данных кодексах следует единообразно урегулировать общие вопросы касательно исполнительного производства, о чем было сказано выше.

V. ПРИЛОЖЕНИЯ

5.1. ПЕРЕЧЕНЬ ВИДОВ ИМУЩЕСТВА ГРАЖДАН, НА КОТОРОЕ НЕ МОЖЕТ БЫТЬ ОБРАЩЕНО ВЗЫСКАНИЕ ПО ИСПОЛНИТЕЛЬНЫМ ДОКУМЕНТАМ

Взыскание по исполнительным документам не может быть обращено на следующие виды имущества и предметы, принадлежащие должнику на праве личной собственности или являющиеся его долей в общей собственности, необходимые для должника и лиц, находящихся на его иждивении:

1. Жилой дом с хозяйственными постройками или отдельные его части – у лиц, основным занятием которых является сельское хозяйство, если должник и его семья постоянно в нем проживают, кроме случаев, когда взыскивается ссуда выданная банком на строительство дома.
2. У лиц, основным занятием которых является сельское хозяйство, -единственная корова, при отсутствии коровы - единственная телка, -единственная коза, овца или свинья; у работников сельского хозяйства кроме того - овцы, козы и свиньи в пределах половинной нормы, установленной для фермерского хозяйства в соответствии ее Уставом, а также домашняя птица.
3. Корм для скота, необходимый до сбора новых кормов или до выгона на пастбища.
4. У лиц, основным занятием которых является сельское хозяйство, - семена, необходимые для очередного посева.
5. Предметы домашней обстановки, утвари, одежды, необходимые для должника и состоящих на его иждивении лиц:
 - а. одежда - на каждое лицо: одно летнее или осеннее пальто, одно зимнее пальто или тулуп, один зимний костюм (для женщин два зимних платья), один летний костюм (для женщин два летних платья), головные уборы по одному на каждый сезон (для женщин, кроме того два летних платка и один тёплый платок или шаль), другая одежда и головные уборы, длительное время находившиеся в употреблении и не представляющие в употреблении и не представляющие ценности;
 - б. обувь, белье, постельные принадлежности, кухонная и столовая утварь, находившиеся в употреблении (за исключением предметов, сделанных из драгоценных металлов, а также предметов, имеющих художественную ценность);
 - в. мебель - по одной кровати и стулу на каждое лицо, один стол, один шкаф и один сундук на семью;
 - г. все детские принадлежности.
6. Продукты питания в количестве, необходимом для должника и его семьи до нового урожая, если основным занятием должника является сельское хозяйство, а в остальных случаях - продукты питания и деньги на общую сумму в размере месячной заработной платы должника, но не менее ста сомони.
7. Топливо, необходимое для приготовления пищи и отопления жилого помещения семьи в течение отопительного сезона.
8. Инвентарь (в том числе пособия и книги), необходимый для продолжения профессиональных занятий должника, за исключением случаев. Когда должник приговором суда лишен права заниматься соответствующей деятельностью или когда инвентарь использовался им для незаконного занятия промыслом.

9. Паевые взносы в кооперативные организации, если должник не исключается из состава членов кооператива.
10. В случае обращения взыскания по исполнительным документам на долю должника в совместном имуществе дехканского, фермерского хозяйства или хозяйства граждан, занимающихся индивидуальной трудовой деятельностью в сельском хозяйстве, размер доли определяется после исключения из этого имущества жилого дома, в котором проживают члены двора, с хозяйственными постройками, семян, необходимых для очередного посева, одной коровы а при отсутствии коровы - одной телки (а в дехканских, фермерских хозяйствах также овец, коз, свиней и домашней птицы в пределах половинной нормы, установленной его Уставом) и корма, необходимого для остающегося скота.

5.2. ОБРАЗЦЫ ФОРМ ДЕЛОПРОИЗВОДСТВА ПО ИСПОЛНЕНИЮ СУДЕБНЫХ РЕШЕНИЙ

ФОРМА №1

Исполнительное производство № _____ год _____
Квитанция № _____ на _____ сом _____ дирам
« ____ » _____ 20__ г. Судебный исполнитель _____

(фамилия, имя, отчество)
суда _____ на основании _____
(наименование суда) (наименование
_____ за № _____
исполнительного документа)
от _____
(дата выдачи исполнительного документа)
на взыскание _____ сом. _____ дирам с _____
(наименование должника)
в пользу _____
(наименование взыскателя)
принял от _____
(фамилия, имя, отчество фактического плательщика)
проживающего _____
(адрес плательщика)
_____ сом. _____ дирам.

М.П. Подпись судебного
Исполнителя _____
Подпись
Плательщика _____

**ВНУТРЕННЯЯ СТОРОНА ОБЛОЖКИ
КВИТАНЦИОННОЙ КНИЖКИ**

Получено				Внесено			
Число, Месяц, год	Номер Квитан- ции	Сумма		дата	Номер Квитан- ции	Сумма	
		Сом.	дирам			Сом.	дирам

Форма №2

**КНИГА
Учета депозитных сумм районного (городского)**

и экономического суда

района _____

области _____

№ дела	Дата зачисление банком на депозитный счет	Фамилия, имя, отчество плательщика (должника)	Наименование долга (платежа)	Поступившая сумма		Фамилия, имя, отчество получателя (взыскателя)	Выдано	Остаток	
				Сом.	Дирам		№ чека или № поручения	Сом.	Дирам

Форма №3

ПРЕДЛОЖЕНИЕ

Судебного исполнителя _____

районного (городского) и экономического суда _____

_____ области.

На основании решения _____

_____ суда _____

от _____ 20 __ г. о взыскании _____

в пользу _____

Предлагаю Вам внести указанную сумму (или выполнить решение суда) не позднее

_____ 20 __ г. в _____

В случае невыполнения Вами в указанный срок этого предложения будут приняты меры к принудительному исполнению судебного решения и расходы, связанные с этим, будут отнесены на Вас.

Судебный исполнитель _____

(подпись)

Дата вручения _____

ОБОРОТНАЯ СТОРОНА

Куда _____

Кому _____

Форма №4

_____ районный (городской) суд
_____ области (республики)

_____ 20 __ г.

№ _____

Адрес:

Кому _____

Куда _____

Копия: Кому _____

Куда _____

ПРЕДЛОЖЕНИЕ

Направляется _____

название исполнительного документа, его номер, кто его выдал и время выдачи

на взыскание с гр.

Предлагается из всех видов заработка, причитающегося должнику к получению после исчисления налогов, производить удержание ежемесячно по _____

Удержанные суммы выдать _____

(наименование взыскателя)

на руки или высылать почтой с указанием размера заработка должника и за какой период взысканы суммы.

Удержание и выплату сумм производить регулярно впредь до погашения взыскиваемой суммы или окончания срока периодических платежей (алиментов).

О принятых Вами мерах к исполнению судебного решения немедленно поставить в известность суд.

При увольнении должника исполнительный лист с отметкой о произведенных удержаниях за подписью бухгалтера и печатью немедленно возвратите в суд с извещением об этом взыскателя. Одновременно Вы должны сообщить суду новое место работы должника, если оно Вам известно.

За невыполнение настоящего распоряжения на виновное лицо может быть наложен штраф в размере до 30 сомони.

Судья:

Судебный исполнитель:

ОБРАТНОЕ УВЕДОМЛЕНИЕ № _____

(подлежит немедленному возврату)

Судебному исполнителю _____ районного суда _____
Области, республики.

Исполнительный лист № _____ от _____
суда _____ о взыскании
_____ с _____

получен

« ____ » _____ 20__ г.

Главный бухгалтер: _____

Форма №5

АКТ

описи и ареста имущества

«___» _____ 20 __ г. в _____ час _____ мин.

_____ (место составления акта: город, населенный пункт, улица, дом, квартира)

Судебный исполнитель _____ районного
(городского) и экономического суда _____
_____ области, республики

_____ (фамилия, имя, отчество судебного исполнителя)

в присутствии понятых (фамилия, имя, отчество и адрес):

1. _____

2. _____

на основании _____
(наименование исполнительного документа)

выданного _____
(наименование органа, выдавшего документ)

о взыскании с _____
(наименование должника)

в пользу _____
(наименование взыскателя)

_____ (предмет исполнения)

произвел опись имущества, принадлежащего должнику.

При описи присутствовали: _____
(указать лиц, присутствовавших при

описи, и их отношение к сторонам: должник его представитель,

_____ члены его семьи; взыскатель, его представитель и др.)

Описи и аресту подвергнуто следующее имущество:

№	Название и описание арестованных предметов	Счет, мера, вес	Оценка каждого предмета		
			Сом.	дирам	Отметки
1					
2					
3					
4					
5					
6					
7					

и.т.д.

Кроме того, должнику и его семье оставлено:

1					
2					
3					

и.т.д.

Содержание заявлений и замечаний по поводу описи и распоряжение по ним судебного исполнителя. Отметка о разъяснении порядка и срока обжалования действия судебного исполнителя.

Подписи судебного исполнителя, понятых и лиц присутствовавших при описи.

Указанное в настоящем акте имущество принял на ответственное хранение. Об уголовной и материальной ответственности за растрату, отчуждение, сокрытие или подмену принятого имущества предупрежден.

Подпись:

(наименование хранителя, его адрес)

Форма №6

АКТ

изъятия у должника предметов, присужденных взыскателю

« ___ » _____ 20 __ г.

Судебный исполнитель _____
районного (городского) и экономического суда _____
_____ области _____
(фамилия

судебного исполнителя)
В присутствии понятых:

1. _____
(фамилия, имя, отчество и адрес)

2. _____
(фамилия, имя, отчество и адрес)

на основании _____
(наименование исполнительного
документа)
выданного _____

(наименование органа, выдавшего исполнительный

документ)

произведено изъятие предметов, присужденных гражданину _____

_____ (фамилия, имя, отчество и адрес)

При этом изъяты следующие предметы:

№ п/п	Наименование предметов и их краткая характеристика
1	
2	
3	
4	

и.т.д.

Указанные в настоящей описи предметы получил _____

(подпись взыскателя)

Подпись судебного исполнителя _____

Форма №7

АКТ

о невозможности взыскания

« ___ » _____ 20 __ г.

Мною судебным исполнителем _____
районного (городского) и экономического суда _____
_____ области _____

(фамилия

судебного исполнителя)

на основании _____

(наименование исполнительного документа)

о взыскании _____

в пользу _____

В присутствии понятых:

1. _____

(фамилия, имя, отчество и адрес)

2. _____

(фамилия, имя, отчество и адрес)

с участием _____

(фамилия, имя, отчество, должность)

с выходом на место проведена проверка возможности взыскания.

Проверкой установлено, что _____

(указать

обстоятельства

невозможности взыскания: отсутствия имущества и доходов,

не проживание должника по указанному адресу и т.д.)

ПОДПИСИ:

Судебный исполнитель _____

Понятые: _____

Другие лица: _____

Примечание. Акт проверяется и утверждается определением судьи.

Форма №8

АКТ

изъятия у должника предметов, присужденных взыскателю

«___» _____ 20__ г.

Судебный исполнитель _____
районного (городского) и экономического суда _____
области _____

(фамилия, имя, отчество судебного исполнителя)

_____ произвел продажу с публичных торгов
имущества: _____

принадлежащего гр-ну _____

В торгах приняли участие:

№ п/п	Фамилия, имя, отчество	Адрес
1		
2		
3		

Все указанные лица внесли судебному исполнителю 10% от оценки строения в сумме _____ сомони и дали подписку о том, что у них не имеется препятствий к приобретению строения с торгов.

Торги начались в ___ час. ___ мин. с первоначальной оценочной стоимостью строения в сумме _____.

При проведении торгов за строение была предложена цена

№ п/п	Фамилия, имя, отчество	Цена
1		
2		
3		

После цены, предложенной гр-ном _____ никто из принимавших участие в торгах надбавки не сделал.

Строение продано гр-ну _____ на сумму _____.

Сумма за купленное строение полностью внесена. «___» _____ 20__ г.

Подпись судебного исполнителя _____

Печать суда

Примечание. Акт составляется в трех экземплярах, из которых один вручается покупателю, второй – должнику и третий остается в производстве исполнителя.

Форма №9

ИСПОЛНИТЕЛЬНОЕ ПРОИЗВОДСТВО

№ _____

Суда _____

(должник)

(адрес должника)

(взыскатель)

(адрес взыскателя)

(сущность взыскания)

Начато «__» _____ 20__ г.

Окончено «__» _____ 20__ г.

Результаты исполнения (подчеркнуть действие): исполнено реально, с актом о несостоятельности направлено по месту заключения, возвращено без исполнения

«В АРХИВ» «__» _____ 20__ г.

Судья _____
(подпись)

Оборотная сторона обложки исполнительного производства

№ п/п	Дата	Отметка об исполнительных действиях
-------	------	-------------------------------------

--	--	--

Форма №10

Учетно-статистическая карточка
на исполнительное производство № _____
от «___» _____ 20__ г.

Наименование исполнительного документа, кем и за каким номером выдан

Дата вынесения решения или приговора _____

В каком порядке поступил исполнительный документ (подчеркнуть)	Статья УК по уголовному делу__	№ строки статочета по форме №4 по разделу «Г»
	Испол. лист на солидарного должника Экземпляр №	
1. Предъявлен к взысканию впервые: а) с предварительной описью на сумму	Должник	
	Взыскатель	
б) без предварительной описи		
2. Возвращен предприятием, учреждением, дехканским хозяйством, исправительно-трудовым учреждением и др. организациями, производившими взыскание	Сущность требования, сумма взыскания	
3. Возвращен взыскателем		
4. Возвращен судом		
Движение исполнительного документа	Результаты исполнения	
	Подчеркнуть	Указать сумму:

		а) по делам о возмещении ущерба, причиненного государственным и общественным организациям хищениями и другими преступлениями
		б) по гражданским делам в пользу дехканских хозяйств
Поступил к судебному исполнителю «__» 20 г. Возвращен (отослан) «__» 20 г.	Исполнен реально судебным исполнителем	
	Передан на исполнение предприятиям, учреждениям, в Нацбанк и другим организациям	

	Возвращен взыскателю ввиду отсутствия имущества должника	
(кому, куда)	Взыскателю или суду ввиду неустановления места жительства должника	
	Взыскателю или суду по их требованиям	
	Суду ввиду погашения долга соответчиком	
	По другим основаниям	
Сколько дней исполнительный документ находился в производстве	Передан в другие суды по территориальной подсудности	
	Возмещение ущерба, причиненного государственным и общественным организациям было:	
	а) обеспечено органами предварительного расследования	
Отметки о приостановлении	б) выявлено имущество в результате проверки актов об отсутствии имущества у должника	

Исполнительное производство сдано в архив

« ___ » _____ 20__ г.

5.3. ПЕРЕЧЕНЬ ЛИЦ, С КОТОРЫМ ВСТРЕТИЛСЯ АВТОР ИССЛЕДОВАНИЯ

1. **Абдуллаев Хуршед Турсунбаевич** – Директор Истравшанского филиала МЗФ «Микроинвест». Тел: 92-777-77-22; 8-34-54-22-90-2(р)
2. **Азизова Мавджуда** – Германское общество по техническому сотрудничеству. GTZ. Тел: 918-61-45-32
3. **Ашуров Абдулхафиз Абдуевич** - Судья Высшего экономического суда Республики Таджикистан. Тел: 227-93-01
4. **Баротова Зумрад** – ведущий специалист Высшего экономического суда Республики Таджикистан. Тел: 918-64-67-86
5. **Гулов Саймахмуд Сафаралиевич** - Судебный исполнитель района Фирдавси г. Душанбе. Тел: 95-162-00-62
6. **Гаюров Дилшод Ашурович** – Ведущий специалист отдела статистики и обобщения судебной практики управления судов аппарата Совета юстиции Республики Таджикистан. Тел: 224-32-57
7. **Зарифов Фахриддин Наджмидинович** – Старший судисполнитель экономического суда Согдийской области. Тел: 6-28-91
8. **Захидов Шоди Шарофджанович** – Начальник отдела сводной отчетности и анализа Национального банка Таджикистана. Тел: 95-111-96-45
9. **Илалов Руслан** – Главный юрисконсульт ООО Микрокредитная депозитная организация «Финка», г. Душанбе. Тел: 918-94-69-16; 221-44-76(р)
10. **Имомова Сафармо** - Судья Высшего экономического суда Республики Таджикистан. Тел: 221-15-58
11. **Махмудова Нигина** – Директор МЗО «Гендер ва таракиет». Тел: 998-81-74-10; 221-87-38
12. **Мустафакулов Улугбек** – Заведующий сектором международных связей и систематизации законодательства Совета юстиции Республики Таджикистан. Тел: 919-16-00-50
13. **Нозилов Файзали Комилович** - Судья Высшего экономического суда Республики Таджикистан. Тел: 221-97-49
14. **Пак Дмитрий Лаврентьевич** – Начальник управления кредитования малого и среднего бизнеса. Департамент кредитования и активных операций, ОАО «Агроинвестбанк» г. Душанбе. Тел: 236-75-17
15. **Рахимов Бахриддин** – Судья экономического суда Согдийской области. Тел: 962010445
16. **Розикова Барно Мирзоолимовна** - Судья экономического суда Согдийской области. Тел: 4-35-66
17. **Рустамова Нуринисо** – Директор МЗФ «ЗАР» г. Душанбе. Тел: 93-504-33-37
18. **Саидшоев Зафар** - Старший судебный исполнитель района И. Сомони г. Душанбе. Тел: 91-919-25-24
19. **Ульджабаева Матлуба** – Национальная ассоциация малого и среднего бизнеса Республики Таджикистан. Тел: 93-505-00-08; 227-58-44

20. **Фозилов Насимчон** - Старший преподаватель кафедры судебного права и прокурорского надзора юридического факультета ТГНУ, член рабочей группы по подготовке Проекта Гражданско-процессуального кодекса Республики Таджикистан. Тел: 235-81-23
21. **Файзуллоев Джамшед** – Руководитель отдела предварительной подготовки дел и исполнение судебных актов. Тел: 93-503-11-55
22. **Шарипов Рахимчон Зарифович** - Судья экономического суда Согдийской области. Тел: 4-53-50
23. **Шонасридинов Назридин Шонасридинович** – зав. кафедры предпринимательского и коммерческого права юридического факультета ТГНУ. Тел: 224-30-91
24. **Юсупова Зульфия Сергеевна** – Судья Высшего экономического суда Республики Таджикистан. Тел:227-53-92

5.4. СПИСОК НОРМАТИВНО ПРАВОВОЙ БАЗЫ

1. Конституция Республики Таджикистан от 6 ноября 1994 года;
2. Гражданский Кодекс Республики Таджикистан (часть первая) от 30 ноября 1999 года № 802, введённый в действие с 1 января 2000 года;
3. Гражданский Кодекс Республики Таджикистан (часть вторая) от 11 декабря 1999 года № 884, введённый в действие с 1 января 2000 года;
4. Закон РТ «О государственной пошлине» от 28.02. 2004 года;
5. Минская Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, уголовным и семейным делам от 22.01.1993 года;
6. Соглашение о порядке взаимного исполнения решений арбитражных, хозяйственных и экономических судов на территориях государств-участников Содружества от 06.03.1998 года;
7. Кишиневская Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по уголовным, гражданским и семейным делам от 01.10.2004 года;
8. Инструкция «Об исполнительном производстве» на тадж. языке. Утвержд. Приказом Председателя совета юстиции РТ за №40 от 27. 04.2004 года. Душанбе, 2004 г.

5.5. БИБЛИОГРАФИЯ

9. Арбитражный процесс./ Под ред. Треушников М.К. М.: ОАО «Издательский дом «Городец»», 2005 г.;
10. Воронов А.Ф. Арбитражный процесс: Учебное пособие. М.: ОАО «Издательский дом «Городец»», 2004 г.;
11. Вкут М.А., Исаенкова О.В. Исполнительное производство: Учебник. Практикум. М.: Юристъ, 2001 г.;
12. Лусегенова З.С., Невский И.А. Порядок рассмотрения дел об оспаривании решений и действий (бездействий) судебных приставов исполнителей в арбитражном суде. // Вестник Высшего арбитражного Суда Российской Федерации. №11 за ноябрь 2003 года. Стр. 110-114.;
13. Настольная книга судебного исполнителя Республики Таджикистан. Пособие, подготовленное для судебных исполнителей Учебным центром судей при Совете юстиции Республики Таджикистан при содействии ТФИ ОО. Душанбе, 2006 г.;
14. Петрухина Т. Об исполнении судебных актов.// Право и экономика №5 за май месяц 2007 года. Стр. 87-91.;
15. Пиляева В.В. Арбитражное процессуальное право России. 2-е изд. перераб. доп. М.: КНОРУС, 2006 г.;
16. Пособие по исполнительному производству для судебных приставов-исполнителей. / Отв. ред. проф. И.В. Решетникова. М.: «Статут», 2000 г.;
17. Регламенты международных арбитражных судов: Сборник. / Сост. Л.Н. Орлов, И.М. Павлов. М.: Юристъ, 2001 г.;
18. Судебные приставы. Исполнительное производство. 2-е издание доп. и перераб. М.: Юрайт, 1999 г.;
19. Ширинджонов И. Н. Свод тем по хозяйственному процессуальному праву.(на тадж. языке). Душанбе: ООО «Сапфир», 2004 г.
1. Шичанин А., Гривков О. Актуальные проблемы исполнительного производства в РФ.// Хозяйство и право №1 за 2003 год, Стр.81-88.

U.S. Agency for International Development

Central Asia Regional Mission

41 Kazibek Bi Street

Almaty, Kazakhstan 050010

Tel: (+7 327) 250-76-12

Fax: (+7 327) 250-76-35

<http://centralasia.usaid.gov>