



Всем нотариусам Жамбылского
нотариального округа

Уважаемые коллеги!

Направляю в Ваш адрес разработанные Жамбылским областным судом совместно с Жамбылской областной нотариальной палатой **Методические рекомендации по отдельным вопросам совершения исполнительной надписи** для применения в практической нотариальной деятельности.

Приложение: на 10 листах.

Председатель
Жамбылской областной
нотариальной палаты

Сыргабаева Л.К.

исп. Ж.Альжанова
543555

МЕТОДИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ

в целях выработки единообразной правоприменительной практики по отдельным вопросам совершения исполнительной надписи

3 апреля 2019 года

город Тараз

В целях выработки единообразной правоприменительной практики по результатам обсуждения отдельных вопросов, касающихся совершения исполнительной надписи о взыскании задолженности (далее - исполнительная надпись), в свете изменений и дополнений, внесенных в Закон Республики Казахстан «О нотариате» (далее - Закон о нотариате), разработаны настоящие методические рекомендации.

1. Исполнительная надпись выступает одним из важнейших правовых инструментов, способных обеспечить быстрое и эффективное разрешение требований бесспорного характера.

Исполнительная надпись представляет собой распоряжение нотариуса о взыскании с должника причитающейся взыскателю определенной денежной суммы или истребования движимого имущества.

Исполнительная надпись совершается нотариусом:

- если представленные документы подтверждают бесспорность задолженности или иной ответственности должника перед взыскателем;
- если со дня возникновения права на иск (заявление) прошло не более трех лет.

В случаях, когда для требования, по которому выдается исполнительная надпись, законодательством Республики Казахстан установлен иной срок давности, исполнительная надпись выдается в пределах этого срока.

Документы, представленные взыскателем, должны убедить нотариуса в бесспорности требований (например, путем предоставления договора сторон) и в наличии факта признанной задолженности (акт сверки сторон о задолженности по договору, письмо должника о признании задолженности, документы о взаиморасчетах и т.д.).

2. Перечень бесспорных требований установлен пунктом 2 статьи 92-1 Закона о нотариате.

На основании исполнительной надписи или соответствующего постановления производится взыскание задолженности по следующим бесспорным требованиям:

1) об исполнении обязательства, основанного на нотариально удостоверенной сделке;

2) об исполнении обязательства, основанного на письменной сделке, срок исполнения которой наступил и неисполнение обязательства признается должником, в том числе в ответе на претензию, направленную взыскателю в порядке досудебного урегулирования спора;

3) об исполнении обязательства, основанного на протесте векселя в неплатеже, неакцепте и недатировании акцепта, совершенном нотариусом;

4) об истребовании предмета лизинга в соответствии с договором лизинга или законами Республики Казахстан;

5) об обращении взыскания на предмет залога по истечении срока возврата кредита, предъявленного ломбардом к должнику-залогодателю;

6) о взыскании задолженности с собственников помещений (квартир), уклоняющихся от участия в обязательных расходах на содержание общего имущества объекта кондоминиума, утвержденных Законом Республики Казахстан "О жилищных отношениях", за исключением требований о взыскании дополнительных расходов;

7) о взыскании задолженности на основании публичных договоров за фактически потребленные услуги (электро-, газо-, тепло-, водоснабжение и другие), а также иных договоров за услуги согласно установленным тарифам, срок оплаты по которым наступил;

8) о взыскании арендных платежей ввиду их неуплаты в сроки, установленные договором аренды;

9) о взыскании начисленных, но не выплаченных работнику заработной платы и иных платежей.

3. Порядок учинения исполнительных надписей и перечень необходимых документов предусмотрены Правилами совершения нотариальных действий нотариусами (далее – Правила).

4. Для совершения исполнительной надписи для взыскания задолженности по обязательству, основанному на нотариально удостоверенной сделке, представляются: подлинный экземпляр нотариально удостоверенного договора (соглашения) либо его дубликат (за исключением договоров займа денег).

5. По требованию об исполнении обязательства, основанного на письменной сделке, срок исполнения которого наступил и неисполнение обязательства признано должником, в том числе в ответе на претензию, направленную взыскателем в порядке досудебного урегулирования спора, исполнительная надпись может быть совершена при одновременном наличии следующих условий:

- обязательство основано на письменной сделке;
- срок исполнения обязательства наступил;
- неисполнение обязательства признано должником.

Для совершения исполнительной надписи по данному требованию нотариусу представляются:

подлинные договоры (купли-продажи, поставки, подряда, перевозки, возмездного оказания услуг, хранения и др.);

документы, подтверждающие возникновение обязанности должника по уплате задолженности по договорам (товаросопроводительные документы

(товаро-транспортная накладная, товарная накладная, грузовая накладная, коносамент или иной документ), документ о передаче имущества (товара), подписанный обеими сторонами (акт приема-передачи, акт о передаче имущества (товара), акт о приемке имущества (товара) по количеству и качеству и другие), документ, удостоверяющий приемку выполненных работ (оказанных услуг), подписанный обеими сторонами (акт приемки выполненных работ (оказанных услуг) и другие), заказ-наряд, счет-фактура и другие);

документы, подтверждающие письменное признание должником суммы задолженности, (пени) (акт сверки расчетов, подписанный взыскателем и должником и скрепленный печатями (при их наличии), ответ на претензию, в котором должник признает обязательство по уплате денежных средств, акцептованное платежное требование или иной документ, оформленный в соответствии с требованиями законодательства и подписанный уполномоченным лицом).

Относительно последнего условия необходимо отметить, что признание должником неисполнения обязательства может быть выражено в различных действиях.

В частности, признание долга может выражаться в письменном сообщении должника кредитору об этом, частичной оплате долга, уплате процентов, начисленных на основную сумму долга, обращении к кредитору с просьбой о предоставлении отсрочки, письмах третьим лицам, например, банкам об имеющейся задолженности перед кредитором или вышестоящим органам о выделении денежных средств на погашение указанной задолженности. Пунктом 3 статьи 152 Гражданского кодекса Республики Казахстан (далее – ГК) предусмотрено, что к совершению сделки в письменной форме приравнивается, если иное не установлено законодательством или соглашением сторон, обмен письмами, телеграммами, телефонограммами, телетайпограммами, факсами, электронными документами, электронными сообщениями или иными документами, определяющими субъектов и содержание их волеизъявления.

Рекомендовать кредиторам в уведомлении о наличии задолженности указывать следующие сведения: предмет и реквизиты договора, сумма задолженности, а также намерение взыскателя обратиться к нотариусу. Это позволит снизить риск споров между взыскателем и должником.

К числу документов, по которым взыскание задолженности производится в бесспорном порядке на основании исполнительной надписи нотариуса, отнесены договоры банковского займа (кредитные договоры).

Документом, по которому взыскание задолженности по договору банковского займа (кредитному договору) производится в бесспорном порядке по исполнительной надписи, является договор банковского займа (кредитный договор), на котором проставляется отметка о совершенной

исполнительной надписи нотариуса. Исполнительная же надпись совершается на копии такого документа.

Таким образом, для совершения исполнительной надписи о взыскании задолженности нотариусу необходимо представить оригинал договора банковского займа (кредитный договор).

В случае, если условия договора банковского займа (кредитного договора) с заемщиком сформулированы в нескольких отдельных документах, то для совершения исполнительной надписи нотариусу представляются все документы, подтверждающие в совокупности заключение договора банковского займа (кредитного договора), скрепленные взыскателем в единый документ. Исполнительная надпись совершается нотариусом на копии такого договора.

Кроме того, для совершения исполнительной надписи по договору банковского займа (кредитному договору) нотариусу должны быть представлены:

- документ, удостоверяющий личность лица, обращающегося за совершением исполнительной надписи (взыскателя, его представителя);
- документы, подтверждающие полномочия представителя взыскателя (если за совершением нотариального действия обратился представитель взыскателя);
- заявление взыскателя в письменной форме;
- договор банковского займа (кредитный договор), при наличии дополнительное соглашение к нему и по две копии данных документов;
- расчет задолженности по денежным обязательствам, подписанный взыскателем, с указанием платежных реквизитов счета взыскателя;
- оригинал или копия, верность которой засвидетельствована взыскателем, уведомления о наличии задолженности направленного взыскателем должнику;
- оригинал или копия документа, верность которой засвидетельствована взыскателем, подтверждающего направление взыскателем должнику уведомления о наличии задолженности;
- документы, подтверждающие наступление срока (в том числе, определенного наступлением события) или выполнение условий исполнения обязательства (в случае, если исполнение обязательства зависит от наступления срока, в том числе определенного наступлением события, или выполнения условий).

6. Исполнительная надпись может быть совершена по требованию об исполнении обязательства, основанного на протесте векселя в неплатеже, неакцепте и недатировании акцепта, совершенном нотариусом.

Вексельное обращение регулируется Законом Республики Казахстан «О вексельном обращении». Согласно этому Закону векселем является платежный документ строго установленной формы, содержащий одностороннее безусловное денежное обязательство. Протест векселя определен как письменный акт, удостоверяющий недатирование акцепта

либо отказ в акцепте или платеже. До наступления срока платежа векселедержателю необходимо обратиться к плательщику с требованием акцептировать платеж и указать дату. Полный или частичный отказ от платежа или его датирования должен быть подтвержден протестом векселя. Если плательщик акцептовал вексель, но уклоняется от платежа, отказ от платежа тоже должен быть подтвержден (протест векселя в платеже).

Статьей 92 Закона о нотариате установлено, что протест векселя в неплатеже, неакцепте и недатировании акцепта производится нотариусом в соответствии с законодательными актами Республики Казахстан о переводном и простом векселе. Таким образом, протест векселя — это нотариальное действие, которое подтверждает факты, с которыми закон связывает наступление определенных правовых последствий, имеющее целью обеспечить защиту интересов субъектов вексельных правоотношений.

Исполнительная надпись совершается только по опротестованным векселям.

По данному требованию нотариус должен проверить, во-первых, основано ли заявление на протесте векселя в неплатеже, неакцепте и недатировании акцепта, совершенном нотариусом, во-вторых, соблюдены ли нотариусом требования закона при совершении протеста векселя.

К заявлению о совершении исполнительной надписи представляются: подлинный вексель и совершенный нотариусом протест векселя в неплатеже, неакцепте и недатировании акцепта.

7. Исполнительной надписью может быть истребован предмет лизинга в соответствии с договором лизинга или законами. В статье 24 Закона Республики Казахстан «О финансовом лизинге» также указано, что случаи, когда лизингодатель вправе истребовать предмет лизинга, определяются договором или законодательными актами Республики Казахстан. Лизингодатель имеет право беспспорного истребования предмета лизинга в следующих случаях:

- 1) если использование предмета лизинга лизингополучателем не соответствует условиям договора лизинга или назначению предмета лизинга;
- 2) если лизингополучатель ограничивает доступ лизингодателя к предмету лизинга;
- 3) если лизингополучатель два и более раза подряд в сроки, предусмотренные договором, не вносит лизинговый платеж по договору лизинга в установленном объеме.

К заявлению о совершении исполнительной надписи необходимо приложить:

- 1) договор лизинга;
- 2) письменное предупреждение о возможном истребовании предмета лизинга, направленное лизингополучателю не менее чем за один месяц до подачи заявления;
- 3) документы, подтверждающие фактическую уплату лизинговых платежей лизингополучателем.

8. По требованию об обращении взыскания на предмет залога по истечении срока возврата кредита, предъявленного ломбардом к должнику-залогодателю, следует обратить внимание, что ломбардом является юридическое лицо, исключительными видами деятельности которого являются, во-первых, предоставление краткосрочных займов под залог движимого имущества, во-вторых, учет, хранение и продажа ювелирных изделий, содержащих драгоценные металлы и драгоценные камни.

Договор о залоге вещей в ломбарде оформляется выдачей ломбардом залогового билета. Этим документом определяются отношения клиента, сдавшего в ломбард имущество под залог получения ссуды (залоговое имущество), и ломбарда, принимающего на хранение залоговое имущество и выдающего ссуду. По истечении указанного в нем срока (как правило, одного месяца) залогодатель обязан возвратить полученный кредит ломбарду. Если он не исполнит данное обязательство, ломбард вправе обратиться к нотариусу с заявлением о совершении исполнительной надписи об обращении взыскания на предмет залога.

9. Исполнительная надпись может быть совершена и по требованию о взыскании задолженности с собственников помещений (квартир), уклоняющихся от участия в обязательных расходах на содержание общего имущества объекта кондоминиума, утвержденных Законом Республики Казахстан «О жилищных отношениях» (далее – Закон о жилищных отношениях), за исключением требований о взыскании дополнительных расходов.

Указанным Законом объект кондоминиума определен как единый имущественный комплекс, состоящий из жилых и нежилых помещений, находящихся в индивидуальной (раздельной) собственности физических и юридических лиц, государства, и общего имущества, которое принадлежит им на праве общей долевой собственности. Расходы на содержание общего имущества объекта кондоминиума – это обязательная сумма расходов собственников помещений (квартир) посредством ежемесячных взносов, установленных решением общего собрания, на эксплуатацию и ремонт общего имущества объекта кондоминиума, содержание земельного участка, на приобретение, установку, эксплуатацию и поверку общедомовых приборов учета потребления коммунальных услуг, оплату коммунальных услуг, потребленных на содержание общего имущества объекта кондоминиума, а также на накопление денег на предстоящий в будущем капитальный ремонт общего имущества объекта кондоминиума или отдельных его видов. При просрочке собственниками помещений обязательных платежей в счет общих расходов за каждый просроченный день, начиная с первого дня последующего месяца, на сумму долга начисляется пеня в размере, установленном законодательством.

При непогашении членом кооператива собственников помещений (квартир) задолженности (основного долга и пеней) в течение трех месяцев

после установленной даты платежа без уважительных причин кооператив вправе обратиться к нотариусу с заявлением о совершении исполнительной надписи взыскании задолженности. В соответствии с подпунктом 5) статьи 187 ГК и пунктом 4 статьи 50 Закона о жилищных отношениях на требование по погашению задолженности по оплате расходов на содержание общего имущества объекта кондоминиума срок исковой давности не распространяется.

Расходы, не относящиеся к указанным расходам (дополнительные расходы), не могут быть взысканы исполнительной надписью.

К заявлению о совершении исполнительной надписи представляются:

заверенная копия договора на обслуживание (если взыскатель управляющая компания);

копии документов об установлении тарифов, определении пени (протокол, выписка из решения общего собрания кооператив собственников помещений (квартир));

документ о расчете суммы задолженности (заверенная взыскателем копия лицевого счета с расчетом суммы задолженности или заверенная взыскателем выписка из лицевого счета) по плате за услуги, пени за несвоевременное и/или не в полном объеме внесение такой платы.

Документ содержит сведения о сроках уплаты задолженности, о дате возникновения обязанности по внесению платы и письменное уведомление (извещение), направленное должнику, о сумме задолженности и сроке ее погашения.

10. Возможно совершение исполнительной надписи по требованию о взыскании задолженности на основании публичных договоров за фактически потребленные услуги (электро-, газо-, тепло-, водо- снабжение и другие), а также иных договоров за услуги согласно установленным тарифам, срок оплаты по которым наступил.

К иным договорам относятся, в частности договоры об оказании услуг телефона и сети интернет, кабельного телевидения, вывоза твердых бытовых отходов.

Статьей 387 ГК публичный договор определен как договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п.).

Исполнительная надпись совершается в том случае, если, во-первых, услуги были фактически потреблены, и, во-вторых, срок их оплаты уже наступил, однако потребитель (должник) оплату не произвел. Подлежащая взысканию задолженность рассчитывается, исходя из установленных тарифов.

Взыскателем является коммерческая организация, оказывающая услуги.

К заявлению о совершении исполнительной надписи представляются:

копия договора, заверенная взыскателем, документ о расчете суммы задолженности по плате за услуги (заверенная взыскателем копия лицевого счета с расчетом суммы задолженности или заверенная взыскателем выписка из лицевого счета), пени за несвоевременное и/или не в полном объеме внесение платы, а также, при отсутствии бумажного варианта копии публичного договора, ссылка на соответствующий электронный сайт, где опубликован публичный договор взыскателя.

Документ содержит сведения о сроках уплаты задолженности, о дате возникновения обязанности по внесению платы и письменное уведомление (извещение), направленное должнику, о сумме задолженности и сроке ее погашения.

Исполнительная надпись совершается нотариусом на документе о расчете задолженности по плате за услуги.

11. Исполнительной надписью могут быть взысканы арендные платежи ввиду их неуплаты в сроки, установленные договором аренды.

Как указано в статье 540 ГК, по договору имущественного найма (аренды) наймодатель обязуется предоставить нанимателю имущество за плату во временное владение и пользование. При этом к договорам имущественного найма также относятся договоры лизинга, проката, а также иные виды договоров, связанные с передачей имущества за плату во временное пользование.

Допускается заключение договора имущественного найма между гражданами на срок до одного года включительно в устной форме. Однако, в этом случае представляется проблематичным совершение исполнительной надписи о взыскании арендных платежей в связи с отсутствием документа, бесспорно подтверждающего как факт заключения договора, так и размер арендных платежей, а также сроки их уплаты.

Виды арендной платы установлены пунктом 2 статьи 546 ГК.

Требование может быть удовлетворено в том случае, если предусмотренные договором сроки внесения платы истекли, однако арендатор (должник) оплату не произвел.

К заявлению о совершении исполнительной надписи представляются: договор аренды, претензия о погашении задолженности.

12. По требованию о взыскании начисленных, но не выплаченных работнику заработной платы и иных платежей, обратить внимание, что начисленная заработная плата – это рассчитанная бухгалтерией организации, предприятия заработная плата работника за определенный период времени, обычно за прошедший месяц. К иным платежам можно отнести пособие на

оздоровление, компенсацию за неиспользованный отпуск, выходное пособие при увольнении.

К заявлению о совершении исполнительной надписи необходимо приложить: справку, выданную работодателем о наличии долга перед работником с указанием размера долга; копия трудового соглашения между работником и работодателем; для работников, труд которых оплачивается сдельно, таким документом может служить расчетная книжка, которая храниться у работающего и представляется администрации предприятия для записи расчетов по заработной плате и для отметок об изменении условий труда либо иных данных.

13. Обратиться за совершением исполнительной надписи можно к любому нотариусу вне зависимости от места выдачи займа (кредита) или места нахождения должника или кредитора.

При совершении исполнительной надписи сумма долга, подлежащего взысканию, определяется нотариусом исходя из расчета задолженности по денежным обязательствам.

Сумма задолженности, подлежащая взысканию по исполнительной надписи нотариуса, рассчитывается взыскателем самостоятельно, соответствующий расчет подписывается взыскателем и представляется нотариусу среди прочих документов для совершения нотариального действия.

14. После совершения исполнительной надписи или вынесения соответствующего постановления нотариус не позднее следующего рабочего дня вручает или направляет их копию должнику по адресу электронной почты или по известному месту жительства (нахождения) или регистрации должника с использованием средств связи, обеспечивающих фиксирование доставки.

Статья 96-2 Закона о нотариате закрепляет перечень обстоятельств, по которым копия исполнительной надписи или соответствующее постановление считается полученной, в частности, если она направлена должнику:

1) на адрес электронной почты, указанный в договоре, заключенном между сторонами;

2) по последнему известному месту жительства заказным письмом с уведомлением о его вручении, в том числе полученным одним из совершеннолетних членов семьи, другим лицом, проживающим с лицом по указанному адресу;

3) с использованием иных средств связи, обеспечивающих фиксирование доставки.

В случае возврата уведомления с отметкой о невозможности его вручения адресату, получателю в связи с отказом в его принятии копия исполнительной надписи или соответствующего постановления считается направленной надлежащим образом.

Исполнительная надпись или соответствующее постановление, адресованное организации, направляется по месту ее нахождения, а также может быть направлено по месту нахождения ее представительства или филиала, если они указаны в учредительных документах (уставе, учредительном договоре).

15. Должник вправе в течение десяти рабочих дней со дня получения копии исполнительной надписи или соответствующего постановления направить нотариусу, совершившему исполнительную надпись или вынесшему соответствующее постановление, возражения против заявленного требования в письменном виде с уведомлением.

Исчисление указанного срока начинается на следующий день после даты вынесения исполнительной надписи.

Обратить внимание, что десятидневный срок направления возражения исчисляется со дня получения должником копии исполнительной надписи или соответствующего постановления.

Если возражение были сданы на почту, телеграф или переданы по другим средствам связи до двадцати четырех часов последнего дня срока, то срок не считается пропущенным. Дата сдачи возражения в орган связи, в данном случае, может подтверждаться датой почтового штемпеля на конверте, почтовой квитанции, описи ценного письма, выписки из реестра почтовых отправок и т.д.

Возражение должника должно содержать мотивы и причины несогласия с заявленным требованием (мотивированное возражение).

Возражения могут быть подтверждены соответствующими доказательствами о существовании предмета спора, указанного в заявлении о совершении исполнительной надписи.

Сам факт поступления возражения без указания мотива или причины несогласия с заявленным требованием не является основанием для отмены исполнительной надписи и подлежит возвращению должнику.

Возражения подписываются должником или его представителем. В последнем случае к возражениям должна быть приложена доверенность, удостоверяющая его полномочия. При этом не требуется специального указания в доверенности на полномочие представителя по подписанию возражений.

16. Действующим законодательством об исполнительном производстве не предусмотрено каких-либо приоритетов исполнительных документов. Исполнительное производство по исполнительным надписям нотариусов возбуждается и осуществляется в общем порядке.