

МЕРЫ ПРИНУДИТЕЛЬНОГО ИСПОЛНЕНИЯ ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ ФРГ

герман Александрович Вишневецкий

Юрист отдела претензионно-исковой деятельности
ООО «КРК – Страхование»



В статье на основе исследования Германского гражданского процессуального уложения и немецкой правовой доктрины рассматриваются меры принудительного исполнения в Федеративной Республике Германия, а также анализируется порядок их применения.

In article the author on the basis of research of German civil procedural Code and the German legal doctrine considers measures of compulsory execution in Federal Republic of Germany and also analyzes an order of their application

Ключевые слова: меры, принудительное исполнение, судебный исполнитель, суд, должник, обращение взыскания

Key words: measures, compulsory execution, judicial executor, court, debtor, levying of execution

Законодательство ФРГ не содержит ни определения мер принудительного исполнения, ни четкого их перечисления. Основываясь на анализе кн. 8 Германского гражданского процессуального уложения (Zivilprozessordnung Deutschlands)¹ (далее – ГГПУ), мы установили, что немецкая правовая доктрина объединяет меры принудительного исполнения в три группы: 1) меры, применяемые при исполнении денежных требований (Geldvollstreckung); 2) меры личного характера (Individualvollstreckung); 3) меры, применяемые в рамках обеспечительных процедур (einstweiliger Rechtsschutz)². Рассмотрим их.

Меры, применяемые при исполнении денежных требований. В соответствии с положениями ч. 2 кн. 8 ГГПУ при исполнении денежных требований применяются такие меры, как обращение взыскания на движимое имущество (вещи) должника (Mobiliarvollstreckung); обращение взыскания на права требования и иные имущественные права должника (Geldvollstreckung in Forderungen und andere Vermögensrechte); обращение взыскания на

недвижимое имущество должника (in das unbewegliche Vermögen).

Обращение взыскания на движимые вещи должника производится по заявлению кредитора. При этом взыскание не может превышать сумму, необходимую для удовлетворения требования кредитора и покрытия расходов по принудительному исполнению. Взыскание не производится, если нельзя ожидать, что выручка от реализации обращенных к взысканию предметов превысит расходы по принудительному исполнению (§ 803).

Обращение к взысканию находящихся у должника телесных вещей состоит в том, что судебный исполнитель вступает во владение ими. Иные вещи, за исключением денежных средств, драгоценностей и ценных бумаг, должны быть оставлены должнику на хранение, если это не создает угрозы удовлетворению требований кредитора. Если вещи оставлены на хранение должнику, то действительность взыскания подтверждается наложением печати или иным подобным образом (§ 808). Вещи, на которые осуществля-

ется обращение взыскания, подлежат аресту и последующей реализации. Согласно § 811 не подлежат аресту движимые вещи, запрет наложения ареста на которые связан с провозглашенным в Основном законе ФРГ от 23 мая 1949 г. (Grundgesetz für die Bundesrepublik Deutschland vom 23. Mai 1949) принципом социального государства и обеспечения каждому необходимого минимума к существованию³.

В соответствии с § 813 при обращении взыскания должна быть проведена оценка обращенных к взысканию вещей по их обычной продажной стоимости. Оценка стоимости драгоценностей поручается эксперту.

Если при обращении взыскания оценку стоимости вещи осуществить невозможно, ее проводят незамедлительно после обращения

ника – одна из важных и эффективных мер принудительного исполнения.

Необходимо подчеркнуть, что судебные действия (их предмет – обращение взыскания на права требования и иные имущественные права) совершаются судом исполнительного производства⁵, который по законодательству ФРГ является одним из органов принудительного исполнения.

Если взыскание должно быть обращено на денежное требование, суд должен запретить третьему обязанному лицу производство должнику платежей. Одновременно суд должен обязать должника воздержаться от любого распоряжения требованием, в том числе от взыскания по нему. Несколько денежных требований к различным третьим обязанным ли-

ЕСЛИ ВЕЩИ ОСТАВЛЕНЫ НА ХРАНЕНИЕ ДОЛЖНИКУ, ТО ДЕЙСТВИТЕЛЬНОСТЬ ВЗЫСКАНИЯ ПОДТВЕРЖДАЕТСЯ НАЛОЖЕНИЕМ ПЕЧАТИ ИЛИ ИНЫМ ПОДОБНЫМ ОБРАЗОМ

взыскания, о результате оценки делается дополнительная запись в протоколе об обращении взыскания.

Обращенные к взысканию вещи реализуются на публичных торгах. Следует подчеркнуть, что публичные торги проводятся судебным исполнителем самостоятельно⁴.

Продажа обращенных к взысканию вещей не может проводиться с торгов до истечения одной недели со дня обращения взыскания, если только кредитор и должник не договорились о проведении торгов в более ранний срок или если такие торги необходимы для предотвращения риска значительного уменьшения стоимости вещи, подлежащей продаже, или для исключения несоразмерных расходов, связанных с продолжительным хранением. Торги проводятся в общине, в которой обращено взыскание, либо в ином месте на территории округа суда исполнительного производства, если кредитор и должник не договорились о третьем месте. О времени и месте проведения торгов должно быть дано публичное объявление с общим описанием вещей, подлежащих продаже (§ 816).

Что касается реализации ценных бумаг, то по смыслу § 821 они могут быть реализованы без проведения публичных торгов. Обращенные к взысканию ценные бумаги, если они имеют биржевую или рыночную цену, реализуются судебным исполнителем путем свободной продажи по курсу дня или, если они такой цены не имеют, с публичных торгов в общем порядке.

Обращение взыскания на права требования и иные имущественные права долж-

цам должны быть обращены к взысканию по ходатайству кредитора единым определением, поскольку основания для предположения, что этому противостоят требующие защиты интересы третьих лиц, отсутствуют. Определение незамедлительно доставляется третьему обязанному лицу по инициативе кредитора судебным исполнителем (с копией квитанции о доставке должнику, если в публичной доставке нет необходимости). Определение должнику, находящемуся за границей, доставляется почтой. Стоит отметить, что доставкой определения третьему обязанному лицу обращение взыскания считается исполненным (§ 829).

Для обращения к взысканию требования, обеспеченного ипотекой (кроме определения об обращении взыскания) необходима передача ипотечного свидетельства кредитору. Передача, совершенная в порядке принудительного исполнения, считается осуществленной, если судебный исполнитель изымает свидетельство в целях его вручения кредитору. Если выдача ипотечного свидетельства исключена, то обращение взыскания должно быть зарегистрировано в поземельной книге. Регистрация совершается на основании определения об обращении взыскания. Если такое определение доставлено третьему обязанному лицу до передачи ипотечного свидетельства или регистрации обращения взыскания, то последнее по отношению к данному лицу считается произведенным в момент доставки (§ 829).

Взыскание на требования по векселям и иным ценным бумагам, передаваемым посредством индоссамента, обращается путем



вступления судебного исполнителя во владение этими бумагами.

Обращению взыскания на недвижимое имущество (помимо земельных участков) подлежат права, для которых действуют положения, касающиеся земельных участков; суда, зарегистрированные в судовом реестре, и строящиеся суда, которые зарегистрированы или могут быть зарегистрированы в реестре строящихся судов.

Согласно § 866 обращение взыскания на недвижимое имущество осуществляется следующими способами: принудительной продажей с публичных торгов (*Zwangsversteigerung*); принудительным управлением (*Zwangsverwaltung*); принудительной ипотекой (*Zwangshypothek*).

Принудительная продажа с публичных торгов недвижимого имущества производится по заявлению взыскателя судом исполнительного производства. При наличии необходимых условий он принимает решение о возбуждении процедуры принудительной продажи и предписывает ведомству земельного кадастра сделать в нем соответствующую пометку. Этим актом практически налагается арест на конкретный объект недвижимости, позволяющий взыскателю удовлетворить за счет его стоимости свои требования.

После ареста объекта недвижимости суд по исполнению назначает заседание для проведения публичных торгов, которое проходит в здании суда или ином месте в данном судебном округе. Постановление о назначении торгов должно быть опубликовано не позднее чем за шесть недель до проведения торгов. Оно должно содержать обозначение земельного участка, дату и место проведения торгов, отметку о том, что торги проводятся в рамках принудительного исполнения, и требование заявить все не занесенные в земельный кадастр претензии к объекту недвижимости до начала торгов⁶.

Что касается принудительной ипотеки⁷, то она проводится по правилам, установленным § 867. Обеспечительная ипотека по ходатайству кредитора регистрируется в поземельной книге. О регистрации делается отметка в исполнительном документе, подлежащем исполнению. Ипотека устанавливается с момента регистрации. Возлагаемые на должника расходы по регистрации взыскиваются за счет земельного участка.

Если посредством подлежащего исполнению постановления отменено исполняемое постановление или его предварительное исполнение либо принудительное исполнение

объявлено недопустимым или предписано его прекращение, то собственник земельного участка приобретает ипотеку.

Меры личного характера⁸. К ним относятся: исполнение требования о передаче вещи, исполнение требования о совершении действий или воздержании от их совершения.

Порядок исполнения требования о передаче движимых вещей урегулирован § 883. Принуждение к исполнению требований о передаче вещи находится в компетенции судебного исполнителя.

Если должник должен передать движимую вещь или некоторое количество определенных движимых вещей, они изымаются у него судебным исполнителем и отдаются кредитору. Если подлежащая передаче вещь не обнаружена, должник обязан по ходатайству кредитора дать для внесения в протокол заверение, заменяющее присягу, что он данной вещью не владеет и не знает, где она находится. При этом суд может с учетом обстоятельств дела вынести определение об изменении заверения, заменяющего присягу. Если же должник обязан передать, предоставить или освободить недвижимую вещь или зарегистрированное либо строящееся судно, судебный исполнитель должен лишить должника владения и ввести во владение кредитора⁹. Движимые вещи, которые не составляют предмета принудительного исполнения, изымаются судебным исполнителем и передаются (либо предоставляются в распоряжение) должнику или, если он отсутствует, уполномоченному должнику, либо взрослому члену его семьи, либо служащему в ней. При отсутствии должника и указанных лиц судебный исполнитель должен передать вещи за счет должника в ломбард или на иное хранение. Вещи, не подлежащие обращению к взысканию, и вещи, от реализации которых выручки не ожидается, по требованию должника должны быть переданы без промедления. Если должник в течение двух месяцев после освобождения недвижимости не истребует вещи или истребует, но не оплатит расходов, судебный исполнитель продает их и вырученную сумму вносит в депозит. Вещи, которые не могут быть реализованы, уничтожаются.

Если вещь, подлежащая передаче, находится у третьего лица, то на кредитора по его ходатайству должно быть переведено требование должника о передаче данной вещи в соответствии с правилами, которые касаются обращения к взысканию и передачи денежного требования.

Следующая мера – исполнение требования о совершении действий или воздержании от

их совершения – зависит от того, может ли действие быть совершено третьим лицом (замещаемое действие – *vertretbare Handlung*) или необходимо исполнение должником лично (личное действие – *unvertretbare Handlung*). Органом принудительного исполнения при применении указанной меры является суд первой инстанции.

Если должник не исполнит обязанности по совершению действия, которое может быть совершено третьим лицом, то осуществлявший производство по делу суд первой инстанции должен предоставить кредитору по его ходатайству право поручить совершение этого действия за счет должника третьим лицам. Кредитор имеет возможность одновременно ходатайствовать о принуждении должника к авансированию расходов, которые возникнут при совершении действия. Если совершенные действия повлечет более высокие расходы, то право на дополнительное требование сохраняется. Если же действие не может быть совершено третьим лицом, то, поскольку оно зависит исключительно от воли должника, проводивший производство по делу суд первой инстанции по ходатайству должен выне-

трина относит меры, применяемые в рамках обеспечительных процедур, к мерам принудительного исполнения. Однако стоит подчеркнуть, что они не являются собственно мерами принудительного исполнения, а носят лишь вспомогательный характер и применяются в тех случаях, когда исполнение судебного акта невозможно или затруднительно (арест имущества или физического лица, обеспечительное распоряжение) или когда должник не предоставляет достоверных сведений о своем имущественном положении (заверение, равносильное присяге, заключение под стражу). Эти меры направлены на обеспечение надлежащего исполнения судебных актов и включают: заверение, равносильное присяге; заключение должника под стражу; арест имущества или физического лица (должника); обеспечительное распоряжение.

Принятие заверения, равносильного присяге (*eidesstattliche Versicherung*), относится к компетенции судебного исполнителя при участковом суде, в округе которого находится место жительства (пребывания) должника.

КРЕДИТОР ИМЕЕТ ВОЗМОЖНОСТЬ ОДНОВРЕМЕННО ХОДАТАЙСТВОВАТЬ О ПРИНУЖДЕНИИ ДОЛЖНИКА К АВАНСИРОВАНИЮ РАСХОДОВ, КОТОРЫЕ ВОЗНИКНУТ ПРИ СОВЕРШЕНИИ ДЕЙСТВИЯ

сти постановление о принуждении должника к совершению действия посредством штрафа, а если последний не может быть взыскан – о заключении должника под стражу.

Порядок принуждения должника к воздержанию от совершения действий установлен § 890. Если должник нарушит обязанность воздержаться от совершения определенного действия или допустить его, то по ходатайству кредитора за каждое нарушение он должен быть присужден осуществлявшим производство по делу судом первой инстанции к уплате штрафа, а когда взыскание штрафа невозможно – к заключению под стражу¹⁰.

Стоит отметить, что присуждению должно предшествовать предупреждение, о котором, если оно не содержится в решении, устанавливаемом обязанность, осуществлявшим производство по делу судом первой инстанции по ходатайству кредитора выносятся постановления. По ходатайству кредитора должник также может быть присужден к предоставлению на определенное время обеспечения на случай причинения ущерба, который возникнет из будущих нарушений.

Меры, применяемые в рамках обеспечительных процедур. Немецкая правовая док-

Процедура по принятию заверения, заменяющего присягу, начинается с поручения кредитора назначить заседание для дачи заверения. На судебного исполнителя возлагается вызов должника на заседание. После того как кредитором дано поручение о назначении заседания для дачи заверения, равносильного присяге, должник обязан предоставить описание своего имущества, а также основания и средства своих требований, если:

обращение взыскания не привело к полному удовлетворению требований кредитора; кредитор доказал преимущественную вероятность того, что в результате обращения взыскания он не может получить полного удовлетворения своих требований;

должник отказался от проведения обыска¹¹; судебный исполнитель вновь не обнаружил должника в его жилище, хотя он не менее чем за две недели известил его об этом¹².

При этом должник должен дать заверение, равносильное присяге, в том, что требуемые сведения он предоставил добросовестно и в полном объеме. Заверение, равносильное присяге, дается также в случае, когда должник должен передать кредитору определенные вещи, но они у него не обнаружены (от-



дает заверение в том, что не знает, где находятся данные вещи).

В отношении должника, который не явился на заседание, назначенное для дачи заверения, равносильного присяге, или который без обоснования отказался дать заверение, равносильное присяге, суд по ходатайству в целях принуждения должника к даче заверения выносит приказ о заключении его под стражу¹³.

нению, то оно может осуществляться только в случаях запрещенного самоуправства или конкретной угрозы для жизни.

Итак, из изложенного следует, что исполнительное производство ФРГ имеет достаточно развитую и хорошо организованную систему мер принудительного исполнения (особенно хотелось обратить внимание на разнообразные способы обращения взыска-

ЧТО КАСАЕТСЯ ОСВОБОЖДЕНИЯ ЖИЛЫХ ПОМЕЩЕНИЙ ПО ОБЕСПЕЧИТЕЛЬНОМУ РАСПОРЯЖЕНИЮ, ТО ОНО МОЖЕТ ОСУЩЕСТВЛЯТЬСЯ ТОЛЬКО В СЛУЧАЯХ ЗАПРЕЩЕННОГО САМОУПРАВСТВА ИЛИ КОНКРЕТНОЙ УГРОЗЫ ДЛЯ ЖИЗНИ

Заключенный под стражу должник может в любое время обратиться к соответствующему судебному исполнителю при участковом суде по месту содержания под стражей с требованием принять у него заверение, равносильное присяге. Требование должника удовлетворяется без промедления. После дачи заверения, равносильного присяге, должник освобождается из-под стражи; кредитор извещается об этом (§ 902).

Арест имущества производится для обеспечения принудительного исполнения по денежному требованию в отношении движимого или недвижимого имущества или по требованию, которое может перейти в денежное требование. Арест налагается на имущество, если есть опасение, что без такой обеспечительной меры исполнение решения окажется невозможным или в значительной степени затруднительным. Арест должника осуществляется, если требуется обеспечить находящееся под угрозой обращение взыскания на его имущество. Принятие постановления об аресте относится к компетенции как суда, рассматривающего дело по существу, так и участкового суда, в округе которого находится предмет, подлежащий аресту, или лицо, свобода которого должна быть ограничена.

Обеспечительное распоряжение по предмету спора допускается, если следует опасаться, что изменение существующего положения сделает невозможным или существенно затруднит реализацию права одной из сторон. Обеспечительное распоряжение может предусматривать как секвестр¹⁴, так и возложение на противную сторону обязанности совершить определенное действие или воздержаться от него, в частности запрет отчуждения, обременения или передачи в залог земельного участка, зарегистрированного судна либо строящегося судна. Что касается освобождения жилых помещений по обеспечительному распоря-

жением на недвижимое имущество и меры, применяемые в рамках обеспечительных процедур). Немецкое законодательство об исполнительном производстве могло бы, на наш взгляд, послужить наглядным примером при реформировании исполнительного производства в Российской Федерации.

¹ Текст ГГПУ см.: URL: <http://www.gesetze-internet.de>.

² Brox H., Wolf-D. Walker. Zwangsvollstreckungsrecht. 7. vollig neu bearb. u. erw. Aufl. Köln, 2003. S. 129 ff.

³ Ibid. S. 153 ff.

⁴ По российскому законодательству реализация имущества должника осуществляется путем его продажи специализированными организациями, привлекаемыми в порядке, установленном Правительством Российской Федерации (ч. 1 ст. 87 ФЗ «Об исполнительном производстве» от 2 октября 2007 г. № 229-ФЗ).

⁵ Судом исполнительного производства является участковый суд, которому должник в стране подсуден в порядке общей подсудности, и иной участковый суд, в который может быть предъявлен иск к должнику (§ 828 ГГПУ).

⁶ Подробнее об этом см.: Gesetz über die Zwangsversteigerung und Zwangsverwaltung in der Fassung der Bekanntmachung vom 20. Mai 1898.

⁷ Принудительная ипотека – вид обеспечительной ипотеки. Она является строго акцессорной мерой и устанавливается по заявлению взыскателя на основании денежного требования, превышающего 750 евро (Lackmann R. Zwangsvollstreckungsrecht: mit Grundzügen des Insolvenzrechtes. 6. überbearb. Aufl. München: Vahlen, 2003. S. 170).

⁸ Эти меры именуются немецкой правовой доктриной мерами личного характера постольку, поскольку связаны с личным исполнением должником возложенных на него судебным актом



обязанностей, т. е. исполнение судебного акта напрямую связано с действиями (бездействием) должника (третьего лица).

⁹ Если речь идет о жилом помещении, то происходит принудительное выселение должника из жилого помещения. ФЗ от 2 октября 2007 г. № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» выделяет две самостоятельные меры принудительного исполнения: принудительное выселение должника из жилого помещения и принудительное вселение взыскателя в жилое помещение. Немецкое же законодательство называет данные меры принудительным исполнением требований о передачи вещи (движимой или недвижимой).

¹⁰ Сумма отдельного штрафа не может превышать 250 тыс. евро, а общий срок содержания под стражей – два года.

¹¹ В соответствии с положениями § 758 судебный исполнитель правомочен провести обыск жилища должника, если это необходимо в целях исполнения.

¹² Правило не применяется, если должник отсутствовал по уважительной причине и преимущественная вероятность соответствующих оснований доказана.

¹³ Срок содержания под стражей не может превышать шести месяцев. По его истечении должник подлежит освобождению.

¹⁴ Передача третьему лицу имущества на временное хранение.



ЭЛЕКТРОННОЕ ПРИЛОЖЕНИЕ К «РОССИЙСКОМУ ЮРИДИЧЕСКОМУ ЖУРНАЛУ»



Самостоятельное научно-теоретическое, информационное и практическое издание, целью которого является оптимальное освещение международных, федеральных и региональных проблем правового регулирования и правоприменительной практики и их интерактивное обсуждение. Основано в 2010 г. Публикация в «Электронном приложении к „Российскому юридическому журналу“» – хорошая возможность расширить список опубликованных работ и шанс для юридической общественности ознакомиться с трудами ведущих и молодых, российских и зарубежных ученых.

Статьи в «Электронном приложении к „Российскому юридическому журналу“» проходят более мягкую редакторскую обработку, что позволяет сократить сроки опубликования.

Редакция журнала: Екатеринбург, ул. Комсомольская, 23, оф. 207,
тел./факс (343) 375-54-20, e-mail: ruzh@usla.ru

electronic.ruzh.org