



9. Про затвердження Положення про порядок надання суб'єктам зовнішньоекономічної діяльності повноважень на право здійснення експорту, імпорту товарів військового призначення та товарів, які містять відомості, що становлять державну таємницю [Електронний ресурс] : Постанова Кабінету Міністрів України від 8 червня 1998 р. № 838 (чинна редакція від 14 травня 2008 р.). – Режим доступу : <http://zakon.rada.gov.ua/cgi-bin/laws/main.cgi?nreg=z0008-05>.

10. Митний кодекс України та нормативно-правові акти, що регулюють його застосування : зб. док. / упоряд. : П.В. Пашко, В.П. Науменко. – К. : Знання, 2004. – 1173 с.

11. Науково-практичний коментар до Закону України «Про державний контроль за міжнародними передачами товарів військового призначення та подвійного використання» / за ред. Леґейди О.С., Дмитрієва А.І., Гришуткіна О.М. – К. : КИТ, 2005. – 1140 с.

12. Про інформацію : Закон України від 2 жовтня 1992 р. № 2657-ХІІ (чинна редакція від 2 липня 2010 р.) // Відомості Верховної Ради України. – 1992. – № 48. – Ст. 650.

13. Про затвердження порядку організації оформлення товарів і транспортних засобів із застосуванням вантажної митної декларації, яка містить інформацію з обмеженим доступом, що є власністю держави [Електронний ресурс] : наказ Державної митної служби України від 5 січня 2005 р. № 5. – Режим доступу : <http://zakon.nau.ua.doc.?code=v0005342-05>.

14. Про затвердження Положення про порядок державного контролю за проведенням переговорів, пов'язаних з укладанням зовнішньоекономічних договорів (контрактів) про здійснення міжнародних передач військового призначення та подвійного використання : Постанова Кабінету Міністрів України від 4 грудня 1998 р. № 125 // Офіційний вісник. – 2008. – № 36. – Ст. 1207.

15. Про деякі питання передачі державної таємниці іноземній державі чи міжнародній організації [Електронний ресурс] : Указ Президента України від 14 грудня 2004 р. № 1483/2004. – Режим доступу : <http://zakon.rada.gov.ua>.

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ИСПОЛНИТЕЛЬНОГО ПРОИЗВОДСТВА: ОПЫТ ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАН И ВОЗМОЖНОСТИ ЕГО ВНЕДРЕНИЯ В УКРАИНЕ

Александр ЧУМАК,

кандидат юридических наук, начальник управления
Государственной исполнительной службы
Главного управления юстиции в Кировоградской области

Summary

The article presents the results of deep analysis of legislation and regulatory practices of enforcement proceedings in countries such as Moldova, Tajikistan, the United States, Israel, Germany, Finland Republic and other. Made positive findings for Ukraine to improve domestic regulatory enforcement proceedings. The author proved that the implementation of these proposals in the legislation of Ukraine can significantly improve the enforcement proceedings and, therefore, increase the level of protection of the rights, freedoms and legitimate interests of citizens.

Key words: executive production, experience, regulation, foreign countries, experience of foreign countries.

Аннотация

В статье приводятся конечные результаты глубокого анализа законодательства и практики правового регулирования исполнительного производства в таких странах, как Молдова, Таджикистан, США, Израиль, Германия, Финляндская Республика и других. Делаются позитивные выводы для Украины в вопросах усовершенствования правового регулирования отечественного исполнительного производства. Автор обосновано, что внедрение указанных предложений в законодательство Украины может существенно улучшить исполнительное производство и, следовательно, повысит уровень защиты прав, свобод и законных интересов граждан.

Ключевые слова: исполнительное производство, опыт, правовое регулирование, зарубежные страны, опыт зарубежных стран.

Постановка проблемы. С развитием общественных, экономических и хозяйственных, гражданских, административных правовых отношений развиваются и усложняются, соответственно, и правоотношения, которые складываются в сфере принудительного исполнения решений юрисдикционных органов. Вследствие чего и увеличивается количество видов производств в рамках процесса реализации соответствующими органами полномочий по принудительному исполнению решений, что и обусловило формирование исполнительного процесса, который и составляют разнообразные виды исполнительных производств. Считаем, что для характеристики содержания деятельности уполномоченных органов и должностных лиц по принудительному исполнению решений юрисдикционных органов действительно целесообразно применять термин «исполнительный процесс».

Исполнительный процесс возникает с момента подачи взыскателем в соответствующий отдел ГИС заявления о принудительном исполнении решения, которое рассматривается в подготовительной стадии и лишь после вынесения постановления об открытии отдельного конкретного исполнительного производства и начинается исполнительное производство по конкретному делу. Исполнительное производство начинается только после вынесения постановления об открытии отдельного исполнительного производства, а открывается оно относительно принудительного исполнения конкретного решения юрисдикционного органа, а отдельное исполнительное производство возникает и существует в рамках исполнительного процесса и реализуется через совершение определенных действий, которые составляют исполнительное производство.

Актуальность темы исследования связана с тем, что в процессе осуществ-



вления исполнительного производства возникают вопросы, которые становятся предметом дискуссий в науке и причиной ухудшения качества исполнительного процесса на практике.

Состояние исследования. Для выявления положительного опыта относительно регулирования исполнительного производства и возможности внедрения его в Украине в данном исследовании осуществляется обзор и анализируется законодательство об исполнительном производстве Российской Федерации, Республик Молдова, Таджикистан, Беларусь, Кыргызстан, США, Израиля, Германии, Финляндской Республики и некоторых других стран, а также научные труды А.В. Голицына, И.В. Косарева, И.В. Решетникова, П.М. Хакимова и др.

Целью и задачей статьи является исследование правового регулирования исполнительного производства в таких странах, как Молдова, Таджикистан, США, Израиль, Германия, Финляндская Республика и других.

Изложение основного материала.

В Молдове, Кыргызстане и Таджикистане установлен довольно ограниченный круг лиц, которые являются участниками исполнительного производства, в который, однако, не включен исполнитель, который по сути «ведет» исполнительное производство и является его непосредственным основным субъектом. Вместе с тем из текста Исполнительного кодекса Республики Молдова усматривается, что в случае необходимости к проведению исполнительных действий могут быть привлечены сотрудники органов внутренних дел, представители органов местного публичного управления, например, при принудительном исполнении решения о выселении. Установление полного исключительного перечня лиц (учреждений, организаций), которые могут быть участниками исполнительного производства, привлеченными к нему и способствующими ему при определенных условиях, является положительным опытом, который свидетельствует о более высоком уровне теоретического и практического исследования вопросов субъектного состава и его нормативного внедрения.

Положительным является опыт Республики Беларусь по установлению срока на добровольное исполнение

исполнительного документа. То есть при рассмотрении дела по существу юрисдикционный орган предусматривает возможность исполнения решения в добровольном порядке и, исходя из обстоятельств дела, устанавливает срок для добровольного исполнения. Указанная норма может стимулировать должника к добровольному исполнению, потому что таким образом учитываются и интересы взыскателя и должника, и вместе с тем должник не тяготится дополнительными выплатами в виде исполнительского сбора.

Следует признать позитивным и целесообразным для внедрения в Украине опыт Республики Молдова относительно вручения и доведения к сведению субъектов исполнительного производства. Опубликование соответствующей информации (в данном случае – в официальном издании общегосударственного уровня) негативным образом влияет на репутацию лиц- должников, что может влиять на их дальнейшую профессиональную деятельность. Вручение документов исполнительного производства работникам жилищно-эксплуатационного управления (ассоциации жителей и т.п.) по месту жительства, администрации по месту работы должника также может негативно влиять на дальнейшие соседские, личные и профессиональные отношения. Таким образом, указанная норма вручения документов исполнительного производства должнику имеет целью, во-первых, гарантийное уведомление его о совершении соответствующих исполнительных действий и во-вторых – побуждение его к осуществлению необходимых действий и не воспрепятствование исполнению решения юрисдикционного органа. Вместе с тем порядок уведомления участников исполнительного производства, введенный в Российской Федерации, является несколько формальным и таким, что не предусматривает альтернативных способов уведомления лиц, как в других странах.

Признан положительным опыт Финляндской Республики, законодательством которой четко устанавливается цель – доставка документов адресату, и предоставляется возможность применения альтернативных законных способов доставки. Положительным опытом является установление нормы

презумпции доставки, то есть если не доказано иное, доставка считается осуществленной от даты отправки электронного сообщения (при направлении сообщения), по истечении семи дней после отправки документов по почте (в случае почтового отправления) или после оставления документов в специально приспособленном месте для почтовых отправлений. Заявление о принудительном исполнении может быть направлено судебному приставу-исполнителю электронным сообщением через «технические ссылки в общенациональную информационную систему принудительных взысканий» и после инициирования такого исполнительного производства на адрес должника автоматически будет отправлено сообщение с указанием задолженности и соответствующей контактной информации. Такой опыт уведомления должника об открытии исполнительного производства, конечно, является очень удобным и таким, который обеспечивает уведомление должника, но мы считаем, что на сегодняшний день в Украине он не может быть введен в связи с недостаточно развитой системой электронной (компьютерной) связи.

Предлагаем пересмотреть порядок сообщения и доставки документов исполнительного производства, предусмотренный украинским законодательством об исполнительном производстве, и дополнить его такими альтернативными способами сообщения (которые также будут играть убеждающую, воспитательную роль): доставка документов посредством жилищно-эксплуатационных организаций, квартальных, администрацию по месту работы, официальных средств массовой информации (для юридических лиц). Целесообразно также установить конкретные моменты, с наступлением которых лицо считается извещенным по каждому виду сообщения. Таким образом, будет усовершенствована процедура уведомления, и, с одной стороны, будет гарантировано доведение необходимой информации до сведения адресата, а с другой, – защищены должностные лица органов ГИС от неуместного поведения участников исполнительного процесса.

Также считаем положительным опыт Республики Молдова о регулировании порядка заключения мирового



соглашения на стадии исполнительного производства и возможного частичного внедрения в Украине. Так, мировое соглашение может быть заключено сторонами на любой стадии исполнительного процесса до его окончания, в части, которая на момент ее заключения еще не выполнена. Обязательно должно быть разграничено заключение мирового соглашения относительно условий выполнения, то есть установление рассрочки, отсрочки, изменения способа и порядка исполнения и в отношении отказа взыскателя от своих требований. Важно, что мировое соглашение в каждом из его проявлений должно быть составлено и обсуждено в присутствии государственного исполнителя, который своим процессуальным документом подтверждает волеизъявление сторон и передает эти документы в суд (иного юрисдикционного органа), который выдал исполнительный документ для принятия соответствующего решения. В случае признания мирового соглашения таким, что отвечает требованиям законодательства, не нарушает права, свободы и законные интересы сторон, оно признается судом или иным юрисдикционным органом, который выдал исполнительный документ, и приобретает статус юридического обязательства к исполнению документа. Утвержденное мировое соглашение об условиях выполнения (рассрочка, отсрочка, изменение способа и порядка исполнения) будет находиться под надзором государственного исполнителя до полного его исполнения, и исполнительное производство по делу будет закрыто только после документального подтверждения полного выполнения условий мирового соглашения в рамках первичного исполнительного производства. Внедрение предложенных изменений должно способствовать полному, своевременному и беспристрастному выполнению решений юрисдикционных органов, и возможность заключения мирового соглашения на таких условиях будет выступать защитой и гарантией прав, свобод и законных интересов сторон исполнительного производства.

В результате анализа понятия «меры обеспечения принудительного исполнения решений», их нормативного закрепления и соотношения с понятием «меры принудительного испол-

нения», считаем целесообразным четко выделять и разграничивать эти понятия (на примере законодательства об исполнительном производстве Республик Беларусь и Молдова) на: меры обеспечительного характера (совершение действий, направленных на обеспечение и устранение препятствий исполнения исполнительного документа) и меры принудительного исполнения (совершение действий, направленных на непосредственное выполнение предписания исполнительного документа, то есть выполнение его по сути), что будет способствовать систематизации исполнительного процесса, конкретизации и урегулированию действий государственного исполнителя. Такой опыт Молдовы и Беларуси представляется позитивным и целесообразным для внедрения в украинское законодательство. Также при введении исполнительного процесса, его стадийности, разграничение мер, которые вправе применять государственный исполнитель, также будет определенным критерием, который будет характеризовать конкретную стадию процесса. Так, осуществление обеспечительных мер должны происходить на подготовительной стадии, а совершение мер принудительного исполнения – на стадии непосредственного исполнения.

Предлагаем выделить обеспечительные меры в отдельную статью и, во-первых, отметить, что обеспечительные меры – это меры, которые могут быть применены по инициативе государственного исполнителя или взыскателя (его представителей) на любой стадии исполнительного производства, если усматривается или допускается, что их неприменение затрудняет или делает невозможным исполнение решения юрисдикционного органа или должник намеренно уклоняется и препятствует исполнению решения. Во-вторых, основными мерами по обеспечению реализации мер принудительного исполнения решений имущественного характера являются: наложение ареста на имущество и денежные средства должника, объявление запрета на его отчуждение, запрет пользования имуществом, изъятие имущества; неимущественного характера: запрет совершать определенные действия, выполнять обязательства в отношении должника. Дополнительными обеспе-

чительными мерами универсального характера являются: запрет выезда за пределы страны до решения, лишение должника права пользования автомобильным транспортом (водительских прав), временное лишение лицензии на занятие определенными видами деятельности до исполнения решения.

Анализ норм действующего законодательства об исполнительном производстве Республик Беларусь и Таджикистан позволил выявить, что в данных странах применяются понятия обжалования и опротестования, но по разным критериям распределения. Так, в Республике Таджикистан – по объекту обжалования (постановления оспариваются, а действия (бездействие) опротестовываются), а в Республике Беларусь – по субъекту обжалования (стороны исполнительного производства оспаривают, а прокурор опротестовывает). Вместе с тем в этих странах судебные исполнители работают при соответствующих судах, и обжалование (опротестование) решений, действий или бездействия осуществляется исключительно в судебном порядке в суд, при котором он работает.

Выводы. Подводя итоги всего вышесказанного, делаем вывод, что внедрение указанных предложений в законодательство Украины может существенно улучшить исполнительное производство и, следовательно, повысить уровень защиты прав, свобод и законных интересов граждан.

Список использованной литературы:

1. Исполнительный кодекс Республики Молдова от 24.12.2004 г. № 443 / [Электронный ресурс] : Информационно-правовая система Законодательство стран СНГ. – Режим доступа : http://base.spinform.ru/show_doc.fwx?rgn=7708.

2. Закон Республики Таджикистан «Об исполнительном производстве» Ахбори Маджлиси Оли Республики Таджикистан, 2008 год, № 3, ст. 192; 2010 г., № 7, ст. 543; Закон РТ от 03.07.2012 г., № 867 / [Электронный ресурс] : Национальный центр законодательства при Президенте Республики Таджикистан. – Режим доступа : <http://www.mmk.tj/ru/legislation/legislation-base/2008/>.



3. Закон Кыргызской Республики «Об исполнительном производстве и о статусе судебных исполнителей в Кыргызской Республике» (в редакции Закона КР от 20 ноября 2006 года № 181) Принят Законодательным собранием Жогорку Кенеша Кыргызской Республики 8 февраля 2002 года / [Электронный ресурс]: Сайт судебной системы Кыргызской Республики. – Режим доступа : www.sudsystem.kg/legislation/ispolnitelnom_proizvodstve_zakon.doc.

4. Косарев И.В. Организация процедуры уведомления должника в Финляндской Республике / И.В. Косарев, А.В. Голицын / [Электронный ресурс]: Официальный веб-сайт Федеральной службы судебных приставов. – Режим доступа : http://www.fssprus.ru/in_an_fin_uedvolg/.

5. Решетникова И.В. Исполнительное производство за рубежом / И.В. Решетников / [Электронный ресурс] : Веб-сайт юридического портала LawMix. – Режим доступа : <http://www.lawmix.ru/comm/8965/>.

6. Хакимова П.М. Мировой опыт исполнительного производства / П.М. Хакимов / [Электронный ресурс] : веб-сайт коллегии адвокатов «Право» г. Москвы. – Режим доступа : <http://karpravo.ru/мировой-опыт-исполнительного-производства>.

ОСОБЕННОСТИ СУДЕБНОЙ ЗАЩИТЫ СУБЪЕКТОВ ХОЗЯЙСТВОВАНИЯ ОТ РЕЙДЕРСКИХ НАПАДЕНИЙ: ОПЫТ США

Виктор ШВЕЦ,
кандидат юридических наук,
судья Высшего хозяйственного суда

Summary

Article examines the characteristics of judicial protection of economic entities from aggressive wrongful raids by U.S. courts, mainly the Delaware courts and the U.S. Supreme Court. The essence of each characteristic disclosed, substantiated international literature. Analyzed in detail Williams Act, which established many restrictive rules and standards. Noticed that case law of the courts of Delaware, which at the present time is the main regulator of corporate and economic relations in the field of mergers and acquisitions (including hostile, raider), although modern case law of the courts of this state is not fully standardized and unambiguous.

Key words: hostile takeovers, case law, raiding, judicial protection, the United States, characteristic, economic entities.

Аннотация

Статья посвящена изучению особенностей судебной защиты субъектов хозяйствования от агрессивного противоправного рейдерства судами США, главным образом судами штата Делавэр и Верховного Суда США. Раскрывается сущность каждой особенности, обосновывается международной литературой. Детально проанализирован Закон Уильямса, в котором установлено много ограничительных правил и стандартов. Обосновано, что прецедентное право судов штата Делавэр, которое в нынешнее время является основным регулятором корпоративных и хозяйственных отношений в сфере слияний и поглощений (в том числе, враждебных, рейдерских), хотя современная прецедентная практика судов этого штата не является в полной мере однозначной и стандартизированной.

Ключевые слова: враждебные поглощения, прецедентное право, рейдерство, судебная защита, США, особенности, субъекты хозяйствования.

Постановка проблемы. Актуальность выбранной темы очевидна, учитывая два фактора: во-первых, судебная (прецедентная) практика судов США, а именно судов штата Делавэр и Верховного Суда США, считается наиболее совершенной в мире; принципы и стандарты судебной защиты вероятных жертв рейдерства, разработанные в рамках делавэрского прецедентного права, заимствуются наиболее развитыми государствами мира (к примеру, Японией и отдельными государствами-членами Евросоюза). Именно поэтому в период, когда украинское антирейдерское законодательство находится на этапе становления, бесспорно важным является изучение и заимствование национальным законодателем американского опыта противодействия такому негативному экономическому явлению, как агрессивное рейдерство в целом и опыта судебной защиты субъектов хозяйствования от рейдерских нападений в частности. Во-вторых, несмотря на то, что американ-

ская практика правовой регламентации деятельности рейдеров и предотвращения агрессивного рейдерства считается самой совершенной в мире, в рамках отечественной доктрины права этот вопрос комплексно сегодня не исследовался, что, безусловно, нуждается в исправлении.

Актуальность темы исследования связана с отсутствием комплексного основательного исследования вопроса особенностей судебной защиты субъектов хозяйствования от рейдерских атак в США.

Состояние исследования. Необходимо отметить, что проблемным вопросам особенностей судебной защиты субъектов хозяйствования от рейдерских атак в США до сих пор не уделяли достойного внимания ученые. Будет способствовать в процессе научного поиска обращение к смежным отраслям права, изучение положений нормативно-правовых актов США и судебной практики судов штата Делавэр и Верховного Суда США.