

ИСПОЛНИТЕЛЬНАЯ НАДПИСЬ: *РАБОТА НАД ОШИБКАМИ*

ЛЕКТОР ТАКИШЕВА ГУЛЬШАТ ОМИРСЕРИКОВНА,
АККРЕДИТОВАННЫЙ ПРЕПОДАВАТЕЛЬ РНП

План вэбинара:

- 1. ТОП ПЯТЬ** самых распространенных ошибок, совершаемых нотариусами при совершении исполнительной надписи.
- ДОКУМЕНТЫ**, необходимые нотариусу для совершения исполнительной надписи по **КАЖДОЙ КАТЕГОРИИ БЕССПОРНОГО ТРЕБОВАНИЯ**
- Решение практических задач
- Как нотариусу построить защиту в **СУДЕ**

Этапы совершения исполнительной надписи

- 1. Подача заявления от взыскателя (пункт 220 Правил)
- 2. Проверка представленных Взыскателем документов на бесспорность требования и проверка сроков давности (статья 92-2 ЗРК «О нотариате»).
- 3. Совершение исполнительной надписи (В модуле «Совершение ИН» в ЕНИС)
- 4. Направление исполнительной надписи с сопроводительным письмом должнику(статья 92-6 ЗРК «О нотариате»).
- 5. Возражения от должника (пункт 3 статьи 92-6 ЗРК «О нотариате»).
- 6.Отмена исполнительной надписи(статья 92-8 ЗРК «О нотариате»).
- 7. Отказ в отмене исполнительной надписи
- 8. Выдача исполнительной надписи взыскателю или направление исполнительной надписи на принудительное исполнение (пункт 228 Правил)

ОШИБКА №1

**ОТМЕНА ИСПОЛНИТЕЛЬНОЙ
НАДПИСИ ПРИ ПОСТУПЛЕНИИ
ВОЗРАЖЕНИЯ**

ОТМЕНЯТЬ ИЛИ НЕ ОТМЕНЯТЬ ИСПОЛНИТЕЛЬНУЮ НАДПИСЬ?

2016 ГОД

**Исполнительная надпись подлежала отмене
по письменному возражению должника**

**Должник вправе в течение десяти рабочих
дней со дня получения копии исполнительной
надписи направить нотариусу, совершившему
исполнительную надпись, возражения против
заявленного требования в письменном виде с
уведомлением. (92-6 п.2)**

**Нотариус выносит постановление об отмене
исполнительной надписи не позднее трех
рабочих дней со дня поступления возражения.
(92-8)**

2019 ГОД

**Исполнительная надпись ПОДЛЕЖИТ
отмене ТОЛЬКО по письменному
возражению должника, которое должно
содержать причины несогласия с
заявленным требованием.**

**Должник вправе в течение десяти рабочих
дней со дня получения копии исполнительной
надписи направить нотариусу, совершившему
исполнительную надпись, возражения против
заявленного требования в письменном виде с
уведомлением.**

**Возражение должника должно содержать
причины несогласия с заявленным
требованием.**

Отмена и оспаривание исполнительной надписи

Статья 92-8 ЗРК «О нотариате»

Нотариус выносит постановление об отмене исполнительной надписи не позднее трех рабочих дней со дня получения возражения против заявленного требования.

Постановление об отмене исполнительной надписи оспариванию не подлежит.

Копия постановления об отмене исполнительной надписи не позднее следующего рабочего дня после его вынесения должна быть вручена или направлена взыскателю, должнику в соответствии со статьей 92-6 настоящего Закона.

В случае, если постановлением нотариуса совершенная исполнительная надпись по возражению должника не отменена, ее **оспаривание осуществляется в судебном порядке.**

Когда необходимо отменить исполнительную надпись ?

Примеры:

1. Возражение поступило от должника в течении установленных законом **10 рабочих** дней и содержит причины не согласия с заявлением требованием:

«Я, Иванова Мария Сериковна, возражаю против совершенной нотариусом города Алматы _____ исполнительной надписи, зарегистрированной в реестре за № _____ дата _____ года, по причине того, что в указанный период времени я не являлась собственником указанной квартиры. Квартира была продана мной в 2003 году. Копию договора купли-продажи прилагаю».

В указанном примере Исполнительная надпись была совершена по подпункту 6 пункта 2 статьи 92-1 ЗРК «О нотариате»:

- 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;

Когда необходимо отменить исполнительную надпись ?

Примеры:

2. Возражение поступило от должника в течении установленных законом **10 рабочих** дней и содержит причины не согласия с заявлением требованием:

«Я, Серикбаев Азамат, возражаю против совершенной нотариусом города Нур-Султан исполнительной надписи, зарегистрированной в реестре за № _____ дата _____ года, так как не согласен с указанной в исполнительной надписи суммой займа. Я вернул Займодателю часть занятых мной денег, путем перечисления на его карту KASPI GOLD. Квитанцию прилагаю».

В указанном примере Исполнительная надпись была совершена по подпункту 1 пункта 2 статьи 92-1 ЗРК «О нотариате»:

- об исполнении обязательства, основанного на нотариально удостоверенной сделке;

Когда необходимо отменить исполнительную надпись ?

Примеры:

1. Возражение поступило от должника в течении установленных законом **10 рабочих** дней и содержит причины не согласия с заявлением требованием:

«Я, Иванова Лариса Петровна, возражаю против совершенной нотариусом города Нур-Султан исполнительной надписи, зарегистрированной в реестре за № _____ дата _____ года, так как не согласна с начисленной пеней, указанной в исполнительной надписи суммой займа по договору банковского займа № 111 от 15.10.2019 года. Я брала отсрочку по платежу, в связи с потерей трудоспособности на три месяца (ответ банка о предоставлении отсрочки прилагаю). Пеня начислена, на мой взгляд в период указанной отсрочки платежа. От банка никаких уведомлений о начислении пени я не получала».

В указанном примере Исполнительная надпись была совершена по подпункту 2 пункта 2 статьи 92-1 ЗРК «О нотариате»:

- 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.

Когда необходимо оставить исполнительную надпись в силе ?

ИСПОЛНИТЕЛЬНАЯ НАДПИСЬ НЕ ОТМЕНЯЕТСЯ:

1. Если должник пишет возражение по истечении 10 рабочих дней, даже если оно содержит причины не согласия с заявленным требованием. **В этом случае оспаривание и отмена исполнительной надписи осуществляется только в судебном порядке.**
2. Если возражение пишет **Третье лицо!**
3. Если об отмене просит **Заявитель!**
4. Если Исполнительная надпись направлена на исполнение Частному судебному исполнителю!

Из письма Республиканской палаты ЧСИ адресованного МЮ РК и РНП 25.06.2021 года:

В ходе проведения анализа оснований прекращения исполнительных производств установлены факты неправомерных совершений нотариусами исполнительных надписей, что в последствии приводит к их отмене.

Анализом установлено, что в 2020 и в первом квартале 2021 годов на основании отмены исполнительной надписи прекращено 93 858 исполнительных производств.

Практически все отмены исполнительных надписей нотариусами произведены в нарушении Закона «О нотариате» и приводят к ущемлению прав и законных интересов граждан, которые в течении длительного времени не могут добиться от должника исполнения обязательств по бесспорным требованиям.

В соответствии с нормами Закона «О нотариате» исполнительная надпись совершается на основании бесспорного требования взыскателя, уведомления должника о данном требовании и отсутствии у последнего возражения.

Продолжение письма...

На практике нотариусы массово отменяют исполнительные надписи, продолжительное время находящиеся на исполнении и по которым ЧСИ частично или в полном объеме взыскал денежные средства.

Аналогичные факты (отмена по истечении года и более) нарушений выявлены по 70 постановлениям об отмене исполнительских надписей.

При этом выявляются факты, когда ЧСИ в принудительном порядке взыскивает с должника задолженность, либо должник сам добровольно погашает долг, но в целях уклонения от оплаты деятельности ЧСИ, обращается к нотариусу с возражением, заведомо зная, что его возражение будет удовлетворено, несмотря на отсутствие оснований для отмены.

На сегодня, отмена исполнительной надписи предлагается в объявлениях как юридическая услуга для должников с гарантированным результатом. Легкость и безнаказанность с которой нотариусы отменяют свои исполнительные надписи, порождает коррупционные риски, нарушает интересы взыскателей и влечет тяжелые последствия для исполнительного производства. Следует отметить, что отменяя исполнительную надпись, нотариус оплату своей деятельности не возвращает.

Исполнительный документ, является основным инструментом восстановления нарушенных интересов граждан и одновременно основанием для ограничения другой стороны в важных конституционных правах. Это предполагает особые требования к процедуре его принятия и отмены.

ВЗГЛЯД СУДЕЙ НА ОТМЕНУ:

«При отсутствии в возражении обоснованных причин несогласия должника с заявленным требованием и соответствующих доказательств, нотариус отказывает в отмене исполнительной надписи, так как в возражениях чаще всего должники возражают против совершенной нотариусом исполнительной надписи, не указывая причин несогласия с заявлением взыскателем требованием, не прилагают документы, подтверждающие наличие спора между ним и взыскателем».

ТАКИМ ОБРАЗОМ

ЕСЛИ ВОЗРАЖЕНИЕ ОБОСНОВАНО И ПОСТУПИЛО В СРОК

1. Нотариус выносит постановление об отмене исполнительной надписи не позднее трех рабочих дней со дня получения возражения против заявленного требования.

2. Постановление об отмене исполнительной надписи оспариванию не подлежит.

Копия постановления об отмене исполнительной надписи не позднее следующего рабочего дня после его вынесения должна быть вручена или направлена взыскателю, должнику в соответствии со статьей 92-6 настоящего Закона.

ЕСЛИ ВОЗРАЖЕНИЕ НЕ ОБОСНОВАНО И ПОСТУПИЛО К НОТАРИУСУ С НАРУШЕНИЕМ СРОКА

1. Нотариус готовит мотивированный письменный ответ должнику с указанием причин принятого решения со ссылками на действующее законодательство и разъясняет ему возможность обращения в суд.

В случае, если постановлением нотариуса совершенная исполнительная надпись по возражению должника не отменена, ее оспаривание осуществляется в судебном порядке. Статья 92-8 ЗРК О нотариате.

2. Нотариус должен вручить или направить должнику свой мотивированный ответ в соответствии со статьей 92-6 настоящего Закона.

Ошибка №2

Направление
исполнительной надписи
через 10 рабочих дней без
заявления взыскателя

Направление исполнительной надписи

В действующей редакции:

Статья 92-7 ЗРК «О нотариате»

1. При поступлении уведомления о вручении копии исполнительной надписи должнику и в случае, если в установленный срок от должника не поступит к нотариусу возражение, нотариус выдает взыскателю исполнительную надпись либо по его заявлению направляет ее для исполнения в соответствующий орган юстиции либо в региональную палату частных судебных исполнителей по территориальности или частному судебному исполнителю, выбранному взыскателем.

2. Копия выданной взыскателю или направленной исполнительной надписи остается в производстве нотариуса.

В старой редакции

Статья 92-7. Выдача исполнительной надписи взыскателю

1. При поступлении уведомления о вручении копии исполнительной надписи должнику и в случае, если в установленный срок от должника не поступит к нотариусу возражение, нотариус выдает взыскателю исполнительную надпись для предъявления ее к исполнению.

2. Копия выданной взыскателю исполнительной надписи остается в производстве нотариуса.

Пункт 228 Правил совершения нотариальных действий

По истечении **десяти рабочих дней** со дня вручения копии исполнительной надписи согласно почтового уведомления либо фиксации доставки при использовании иных средств связи и при отсутствии со стороны должника письменного заявления о возражениях на предъявленные требования, **нотариус выдает исполнительную надпись взыскателю, для предъявления ее к исполнению судебному исполнителю, по месту жительства или местонахождению должника либо по его заявлению направляет ее для** исполнения в соответствующий орган юстиции либо направляет в электронном виде исполнительную надпись, удостоверенную электронной цифровой подписью, посредством ЕНИС в государственную автоматизированную информационную систему "Органов исполнительного производства" конкретному судебному исполнителю либо в региональную палату.

Не нужно спешить направлять Исполнительную
надпись на принудительное исполнение .

Это право Взыскателя

Сроки предъявления исполнительной надписи

Статья 92-5 ЗРК «О нотариате»

1. Исполнительная надпись может быть предъявлена к принудительному исполнению в течение трех лет со дня ее совершения, если законодательством не установлены иные сроки.
2. Восстановление пропущенного срока для предъявления исполнительной надписи производится в соответствии с гражданским процессуальным законодательством Республики Казахстан.

Ошибка №3

**Отказ в принятии возражения от
должника**

**по
исполнительной надписи**

Кто и как может направить возражение?

-
- 1. Возражение может быть составлено и заверено у любого нотариуса вне зависимости от местонахождения должника и взыскателя**
 - 2. Должник может написать возражение в любой момент когда он узнал о совершенной исполнительной надписи.**
 - 3. Нотариусы не должны отказывать в свидетельствовании подлинности подписи на возражении должника**
 - 4. Решение об отмене исполнительной надписи или об отказе в отмене исполнительной надписи принимает только тот нотариус, который совершил исполнительную надпись**

Кто и как может направить возражение?

Возражение против заявленного требования подается должником в письменном виде

1. лично нотариусу, или
2. направляется почтой с уведомлением, или
3. на электронную почту нотариуса

Поступившее возражение регистрируется в журнале регистрации входящих документов.

Заявление, представляемое от имени юридического лица, подписывается первым руководителем, скрепляется печатью (при наличии) юридического лица.

Ошибка №4

**Отказ иностранцам
в совершении
исполнительной надписи**

Порядок совершения исполнительной надписи для иностранцев

Иностранцы и лица без гражданства в соответствии со статьей 12 Конституции РК «пользуются в Республике Казахстан правами и свободами, а также несут обязанности, установленные для граждан, если иное не предусмотрено Конституцией, законами и международными договорами».

В отношении иностранцев и лиц без гражданства необходимо, прежде всего, иметь в виду, имеется ли международный договор, ратифицированный Республикой Казахстан.

Так, например, в соответствии со статьей 6 Закона РК от 10 марта 2004 года N531 «О ратификации Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам» можно совершать исполнительные надписи в отношении стран-участников данной Конвенции, а именно:

«Договаривающиеся Стороны оказывают взаимную правовую помощь путем выполнения процессуальных и иных действий, предусмотренных законодательством запрашиваемой Договаривающейся Стороны, в частности, составления, пересылки и вручения адресату документов, производства осмотров, обысков, выемок, передачи вещественных доказательств, проведения экспертиз, допроса сторон, третьих лиц, подозреваемых, обвиняемых, потерпевших, свидетелей, гражданских истцов, гражданских ответчиков, их представителей, законных представителей обвиняемых, экспертов, предъявления для опознания, в том числе с использованием видеосвязи, видеозаписи и иных технических средств, розыска лиц, осуществления оперативно-розыскных мероприятий в рамках расследуемого уголовного дела, уголовного преследования, выдачи лиц для привлечения их к уголовной ответственности или приведения приговора в исполнение, розыска и ареста (изъятия) денежных средств и имущества, полученных преступным путем, а также доходов от преступной деятельности, розыска имущества и денежных средств гражданских ответчиков для исполнения решений по гражданским делам, коммерческим и иным экономическим спорам, **признания и исполнения исполнительных надписей**, судебных решений по гражданским делам и приговоров. Договаривающиеся Стороны могут оказывать взаимную правовую помощь и в иных формах и видах, исходя из конкретных обстоятельств, интересов правосудия и общества в целом и в соответствии с внутренним законодательством Договаривающихся Сторон».

Как совершить исполнительную надпись в отношении иностранца?

Таким образом, нотариус при обращении иностранных граждан за совершением исполнительной надписи должен руководствоваться Конституцией РК, нормами действующего законодательства и международными договорами и соглашениями, ратифицированными РК.

Основным требованием к иностранцам, обратившимся за совершением исполнительной надписи или в отношении иностранного лица, задолженность которого подлежит взысканию **является наличие БИН и соответственно ИИН**, выданные уполномоченными органами РК.

Наличие БИН/ИИН позволяет идентифицировать обратившихся к нотариусу иностранцев в системе ЕНИС, к тому же согласно статьи 92-1 ЗРК «О нотариате» в настоящее время совершение исполнительной надписи возможно лишь в электронном виде посредством ЕНИС.

Ошибка №5

Совершение
исполнительной надписи

От имени и/или в отношении
филиала, представительства

Ситуативная задача.

Должник ТОО, зарегистрированное в Республике Казахстан.

**Взыскатель иностранное юридическое лицо,
зарегистрированное на территории Российской Федерации.
Иностранное юридическое лицо имеет представительство на
территории Казахстана. Может ли представительство
иностранных юридического лица обратиться за совершением
исполнительной надписи? Может ли представительство быть
взыскателем? А филиал?**

Филиалы, представительства и иные обособленные структурные подразделения юридического лица

Статья 43 ГК РК

1. Филиалом является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения и осуществляющее все или часть его функций, в том числе функции представительства.

2. Представительством является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения и осуществляющее защиту и представительство интересов юридического лица, совершающее от его имени сделки и иные правовые действия, за исключением случаев, предусмотренных законодательными актами Республики Казахстан.

3. **Филиалы и представительства не являются юридическими лицами.** Они наделяются имуществом создавшим их юридическим лицом и действуют на основании утвержденных им положений.

4. Юридические лица вправе создавать иные обособленные структурные подразделения, за исключением случаев, установленных законами.

Иным обособленным структурным подразделением юридического лица признается территориально обособленное подразделение, по месту нахождения которого оборудованы стационарные рабочие места, выполняющие часть функций юридического лица. Рабочее место считается стационарным, если оно создано на срок более одного месяца.

Иное обособленное структурное подразделение государственного учреждения создается в случаях, прямо предусмотренных законами.

Статья 15. Стороны исполнительного производства

-
1. Сторонами исполнительного производства являются **взыскатель и должник**.
 2. **Взыскателем** является **физическое или юридическое лицо**, в пользу или в интересах которого выдан исполнительный документ.
 3. **Должником** является **физическое или юридическое лицо**, обязанное выполнить требования, предусмотренные исполнительным документом.
 4. В исполнительном производстве могут участвовать несколько взыскателей или должников (соучастников). Каждый из них участвует в исполнительном производстве самостоятельно. Соучастник может поручить представлять свои интересы в исполнительном производстве другому соучастнику с его согласия, за исключением случаев, когда по исполнительному документу на должника возложены обязанности, которые он может совершить только сам (**личные обязанности**).

Ситуативная задача.

Между ТОО «Сервис строй» и филиалом ТОО «Строительная компания «ЛЮКС» был заключен договор строительного подряда. Между компаниями имеется акт выполненных работ, акт сверки, гарантийное письмо об оплате долга по договору. В установленный срок долг не был погашен и филиал ТОО «Строительная компания «ЛЮКС» обратилось к нотариусу за совершением исполнительной надписи. Как должен поступить нотариус? А если бы это был филиал иностранной компании?

Нужно научиться отказывать!

ВЕРНЕЕ ВЫНОСИТЬ

**ПОСТАНОВЛЕНИЕ ОБ ОТКАЗЕ В СОВЕРШЕНИИ
ИСПОЛНИТЕЛЬНОЙ НАДПИСИ.**

Отказ в совершении нотариального действия

Статья 48 ЗРК «О нотариате»

1. В совершении нотариального действия отказывается, если:

1) совершение такого действия противоречит законодательству;

2) действие подлежит совершению другим нотариусом;

3) с просьбой о совершении нотариального действия обратился недееспособный гражданин либо представитель, не имеющий необходимых полномочий;

4) сделка, совершаемая от имени юридического лица, противоречит целям, указанным в его уставе или положении;

5) сделка не соответствует требованиям законодательства;

6) документы, представленные для совершения нотариального действия, не соответствуют требованиям законодательства.

2. При отказе лицу, обратившемуся за совершением нотариального действия, нотариусом вручается мотивированное постановление в письменном виде с указанием причин отказа в течение десяти календарных дней со дня обращения лица за совершением нотариального действия.

3. Отказ в совершении нотариального действия или неправильное совершение нотариального действия могут быть обжалованы в судебном порядке.

Ситуативная задача №1

28.01.2021 года, ко мне к нотариусу _____ в нотариальный офис обратился гражданин Республики Казахстан Аскар Владимирович, с заявлением о совершении исполнительной надписи для взыскания денежных сумм с должника гражданина Ержана, ИИН ---- 1983 года рождения, по письменной расписке от 27.08.2020 года, в соответствии с которым гр. **Ержан** занял у гр. **Аскара Владимировича**, деньги в сумме 1 050 000 (один миллион пятьдесят тысяч) тенге сроком до тридцатого октября две тысячи двадцатого года. Для совершения нотариального действия была представлена письменная расписка должника от 27.08.2020 года.

КАК должен поступить нотариус? Какое решение необходимо принять?

- КАКОЕ РЕШЕНИЕ ПРИНЯТЬ?
 - ВЫНЕСТИ ПОСТАНОВЛЕНИЕ ОБ ОТКАЗЕ
-

Из представленного заявителем документа усматривается спорность правоотношений, возникших между Аскаром Владимировичем и гражданином Ержаном, так как в подтверждение признания долга представлена расписка, составленная Ержаном собственноручно о получении долга от Аскара Владимировича. Однако, подлинность подписи должника на расписке не засвидетельствована нотариусом и вызывает сомнение, что расписка составлена именно гр. Ержаном.

Согласно статье 77. Свидетельствование верности копии документа, выданного гражданином ЗРК «О нотариате» Верность копии документа, выданного гражданином, свидетельствуется нотариусом в тех случаях, когда подлинность подписи гражданина на документе засвидетельствована нотариусом или должностным лицом, уполномоченным настоящим Законом совершать нотариальные действия, к тому же в письменной расписке усматриваются элементы договора займа между указанными лицами. При таких условиях нотариус не вправе совершить исполнительную надпись, так как требование носит спорный характер, а в соответствии со статьей **Статья 92-2 Закона РК «О нотариате» Условия совершения исполнительной надписи:** «1.Исполнительная надпись совершается: 1) если представленные документы подтверждают бесспорность задолженности или иной ответственности должника перед взыскателем».

ПРИНЯТОЕ РЕШЕНИЕ

На основании изложенного, руководствуясь ст. 48 Закона «О Нотариате Республики Казахстан» постановляю:

1. Отказать Аскару Владимировичу, 03.08.1981 года рождения, уроженцу Алматы, удостоверение личности № ---- выдано МЮ РК от 24.08.2006 года, ИИН ----- в совершении исполнительной надписи в связи с тем, что совершение данного нотариального действия противоречит закону.
2. Настоящее постановление может быть обжаловано в суд общей юрисдикции по месту нахождения офиса нотариуса.

Нотариус _____.

СИТУАТИВНАЯ ЗАДАЧА №2

Потребительский кооператив собственников квартир «Жилище», БИН ----зарегистрированный по адресу: Республика Казахстан, город Алматы, Бостандыкский район, Микрорайон _____ почтовый индекс 050000, Банковские реквизиты: ИИК KZ6 в АО «Банк Центркредит», г.Алматы, БИК КСЛВКЗКХ, председатель: - __ --, ИИН ----, проживающий по адресу: город Алматы, микрорайон Орбита-1, ----- **ОБРАТИЛОСЬ** с заявлением о совершении исполнительной надписи по подпункту б) пункта 2 статьи 92-1 закона Республики Казахстан «О нотариате» и подпункта 6 пункта 223 Правил совершения нотариальных действий о взыскании задолженности с собственников помещений (квартир), уклонившихся 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. Для совершения исполнительной надписи, взыскателем были представлены следующие документы:

Протокол собрания собственников помещений (квартир) ПКСК «Ж--» без номера от 02.04.2011г.

Протокол собрания собственников помещений (квартир) ПКСК «Ж--» без номера от 30.03.2014г.

Протокол собрания собственников помещений (квартир) ПКСК «Же---» без номера от 12.05.2017г.

Протокол № 001-2021 собрания собственников помещений (квартир) ПКСК «Ж--у» от 25.03.2021 г.

Устав потребительского кооператива собственников квартир.

Справка о зарегистрированном юридическом лице.

Лицевые счета «Алсеко».

Принятое решение: **ВЫНЕСТИ ПОСТАНОВЛЕНИЕ ОБ ОТКАЗЕ**

Из представленных заявителем документов усматривается спорность в требованиях ПКСК «--» к гр. _____ и гр. ___, а именно в представленном

Протоколе собрания собственников помещений (квартир) ПКСК «Ж» без номера от 02.04.2011 года был утвержден тариф об обязательных расходах на **ремонт инженерных сетей общего имущества объекта кондоминиума** по адресу: **г. Алматы, микрорайон -в размере 5 (пять) тенге за қв.м.** Данный тариф был утвержден и принят большинством голосов собственников помещений (квартир). Общее количество собственников помещений (квартир) 86. В протоколе указано, что присутствовало 47 человек, тогда как в листе голосований жильцов присутствовавших и проголосовавших всего 37 человек.

В соответствии с пунктом 5 статьи 42-1 Закона РК «О жилищных отношениях»: *«Собрание собственников помещений (квартир) правомочно при наличии не менее двух третей от общего числа собственников помещений (квартир). Каждый собственник помещения (квартиры) при голосовании имеет один голос. Если собственнику помещения (квартиры) принадлежит несколько помещений (квартир), он имеет соответствующее количество голосов. Для ведения собрания избираются председатель и секретарь». На основании изложенного, руководствуясь ст. 48 Закона «О Нотариате Республики Казахстан» постановляю:*

1. Отказать ПКСК «Ж», БИН ----, в совершении исполнительной надписи в связи с тем, что совершение данного нотариального действия противоречит закону, а именно, представленные документы не отвечают критериям бесспорности.

**ДОКУМЕНТЫ, необходимые
нотариусу для совершения
исполнительной надписи по КАЖДОЙ
КАТЕГОРИИ БЕССПОРНОГО
ТРЕБОВАНИЯ**

ЧАСТЬ № II

На основании исполнительной надписи 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, установленных 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.**

Документы необходимые для всех категорий требований

- 1.Заявление от имени взыскателя** с расчетом суммы задолженности, если это физическое лицо и Справку о расчете задолженности, если заявитель юридическое лицо.
2. Документы, удостоверяющие личность обратившегося лица.
- 3.Документы, устанавливающие правоспособность юридического лица (справка о зарегистрированном юридическом лице с портала e-gov, устав компании)
- 4.Документы, устанавливающие полномочия обратившегося лица (приказ, решение на руководителя юридического лица, доверенность на представителя, если обращается представитель по доверенности.)
5. Распечатка с ЕНИС: сведения с базы данных физических лиц и с базы данных юридических лиц, если обратилось за взысканием юридическое лицо.
6. дополнительно: Выписки с банка, квитанции (расписки) о частичном погашении долга при их наличии.

Бесспорное требование №1

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

Исполнительная надпись совершается при предоставлении следующих документов:

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);

Нотариально удостоверенные:

- 1. Договоры займа (оригинал)**
- 2. Договоры купли продажи с рассрочкой платежа**
- 3. Обязательства**
- 4. Алиментные соглашения**
- 5. и другие соглашения, договоры,
предусматривающие обязанность одной стороны
исполнить денежное обязательство перед другой
стороной**

Ситуативная задача

Между гражданкой Серикбаевой Алией и гражданином Цой Эдуардом был заключен **договор купли-продажи квартиры** с рассрочкой платежа, в соответствии с условиями которого 50% стоимости отчуждаемой квартиры были оплачены при подписании договора, а оставшаяся сумма должна была быть оплачена Покупателем Продавцу в течении трех лет.

Однако оставшиеся суммы денег не были внесены своевременно и Продавец обратилась к нотариусу за совершением ИН. ИН была совершена на указанную взыскателем сумму и направлена с уведомлением должнику. В течении 10 рабочих дней к нотариусу поступило возражение, где должник указал, что не согласен с суммой начисленного долга, так как ранее производил оплату части суммы на расчетный счет продавца и приложил квитанцию об оплате. Исполнительная надпись была отменена. Можно ли совершить ИН на остаток суммы долга?

Бесспорное требование №2

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;

!!!ОБРАТИТЕ ВНИМАНИЕ!!!

**Это единственное требование из 9, в котором требуется
признание долга!**

Для взыскания задолженности по обязательству, основанному 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 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 (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);

Признание должником неисполнения обязательства может быть выражено в различных действиях:

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.

К действиям, свидетельствующим о признании долга, также относятся: признание претензии; частичная уплата должником или с его согласия другим лицом основного долга; уплата процентов по основному долгу; изменение договора уполномоченным лицом, из которого следует, что должник признает наличие долга.

Гарантийное письмо также рассматривается как доказательство признания должником долга перед взыскателем и обязательства о погашении задолженности в указанный срок

Кроме того, к действиям, свидетельствующим о признании долга, относится направление должником письма, в котором содержится информация о том, что долг частично оплачен либо будет оплачен полностью или частично в будущем.

В данной категории дел нотариусы также рассматривают взыскание задолженности по договорам банковского займа, онлайн займам и иным договорам, связанным с выдачей займов.

В соответствии со статьей 36 Закона Республики Казахстан «О банках и банковской деятельности» нотариус проверяет надлежащее уведомление банком заемщика, которое должно содержать:

1. При наличии просрочки исполнения обязательства по договору банковского займа, но не позднее тридцати календарных дней с даты ее наступления банк (организация, осуществляющая отдельные виды банковских операций) обязан (обязана) уведомить заемщика способом и в сроки, предусмотренные в договоре банковского займа, о:

- а) необходимости внесения платежей по договору банковского займа с указанием размера просроченной задолженности;
- б) о последствиях невыполнения заемщиком своих обязательств по договору банковского займа.

Статья 36 Закона «О банках и банковской деятельности» предусматривает обязательное уведомление должника при передаче задолженности именно коллекторам как досудебному способу регулирования, но не нотариусу.

Уведомление заёмщика (должника) – это обязанность банка!

Ситуативная задача

Между ТОО «Победа» и ТОО «ВЕК» заключен договор поставки медного купороса. Условия оплаты 100% предоплата, которая была своевременно оплачена Покупателем ТОО «Победа». Поставка товара должна была быть произведена в срок до 20 февраля 2020 года. ТОО «ВЕК» не исполнило своих обязательств по поставке товара в установленный срок. 21.02.2020 года была направлена претензия с требованием о расторжении договора и возврате суммы предоплаты в полном объеме. ТОО «ВЕК» признало задолженность и просило предоставить отсрочку в срок до 5 марта 2020 по поставке товара, в противном случае приняло обязательство о возврате денежных средств. Однако и данный срок был нарушен и поставка товара не состоялась, были предоставлены гарантийные письма о поставке товара 20 марта и 10 апреля. Подписан акт сверки. В виду нарушения указанных сроков, взыскатель обратился к нотариусу за совершением ИН. ИН была совершена нотариусом. В течении 10 рабочих дней поступило возражение от должника. В качестве причины не согласия с заявлением требованием, должник указал, что не было досудебного урегулирования между сторонами, что они не получали претензий от взыскателя, и что причиной несвоевременной поставки послужило введение режима ЧП на территории Казахстана. Соответственно нотариус отказал в отмене ИН. Суд 1 инстанции отменил ИН, Апелляция оставила решение 1 инстанции в силе. Готовиться кассационная жалоба.

Бесспорное требование №3

3) для взыскания задолженности по обязательству, основанному на протесте векселя в неплатеже, неакцепте и недатировании акцепта, совершенном нотариусом представляются:

1.подлинный вексель

2.совершенный нотариусом протест векселя в неплатеже, неакцепте и недатировании акцепта;

Бесспорное требование №4

4) при истребовании предмета лизинга в соответствии с договором лизинга или законами Республики Казахстан представляются:

- 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.**

Лизингодатель согласно статье 24 Закона Республики Казахстан "О финансовом лизинге" имеет право бесспорного истребования предмета лизинга в следующих случаях:

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

Бесспорное требование №5

5) для взыскания предмета залога по истечении срока возврата кредита, предъявленного ломбардом к должнику-залогодателю **представляется залоговый билет**;

В июле 2019 года был принят Закон Республики Казахстан «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам регулирования и развития финансового рынка, микрофинансовой деятельности и налогообложения», согласно которому до 01 июля 2020 года все действующие ломбарды должны были пройти учетную регистрацию в создаваемом Агентстве по регулированию и развитию финансового рынка.

Согласно Закона Республики Казахстан от 26 ноября 2012 года № 56-V «О микрофинансовой деятельности» к организациям, осуществляющим микрофинансовую деятельность относятся микрофинансовая организация, кредитное товарищество, ломбард, осуществляющие деятельность по предоставлению микрокредитов;

Микрокредит – деньги, предоставляемые организацией, осуществляющей микрофинансовую деятельность, заемщику в национальной валюте Республики Казахстан в размере и порядке, определенных настоящим Законом, на условиях платности, срочности и возвратности;

Продолжение.

Таким образом, для взыскания предмета залога по истечении срока возврата кредита, предъявленного ломбардом к должнику-залогодателю до внесения указанных изменений нотариусу представляется залоговый билет,

а по договорам заключенным после внесения указных изменений предоставляются:

- ✓ договор о предоставлении микрокредита,
- ✓ график погашения,
- ✓ договор залога вещей в ломбарде,
- ✓ сохранную квитанцию,
- ✓ залоговый билет.

Все документы обязательны к заполнению, а условия их содержания установлены требованиями Национального банка Республики Казахстан.

Также нотариусами проверяется прохождение ломбардом учетной регистрации. Деятельность ломбарда без прохождения учетной регистрации будет являться незаконной. На деятельность по выдаче краткосрочных займов распространяются требования Национального банка Республики Казахстан, в связи с чем, **максимальная предельная ставка не может превышать 56 % годовых.**

Бесспорное требование №6

6) для взыскания задолженности по обязательству 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, представляются:

- ❖ заверенная взыскателем копия договора на обслуживание (если взыскатель управляющая компания);
- ❖ копии документов об установлении тарифов (протокол, выписка из решения общего собрания кооператива 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.
- ❖ Документ содержит сведения о сроках уплаты задолженности, о дате возникновения обязанности по внесению платы, о сумме задолженности;

Бесспорное требование №7

7) для взыскания задолженности по обязательству 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, представляются:

- ❖ копия индивидуального договора, заверенная взыскателем либо публичный договор, размещенный на официальном сайте взыскателя (для ознакомления с его содержанием);
- ❖ 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).
- ❖ Документ содержит сведения о сроках уплаты задолженности, о дате возникновения обязанности по внесению платы, о сумме задолженности.

Бесспорное требование №8

8) для взыскания задолженности по обязательству о взыскании арендных платежей ввиду их неуплаты в сроки, установленные договором аренды, представляются:

- ❖ **договор аренды,**
- ❖ **претензия о погашении задолженности.**

Ситуативная задача

Гр. А. 20.08.2019 года купила нежилые помещения, расположенные по адресам: г. Алматы, ул. ___, дом №5, н.п. 8 и ул. ___ дом №37, н.п. 87. При заключении договора купли продажи, указанные помещения были обременены правами третьих лиц в виде долгосрочного договора аренды от 26.11.2008 года, №4-2840, заключенного между ТОО «М» и Предыдущим собственником, о чём взыскатель был уведомлен Продавцом и нотариусом при покупке указанных помещений (пункт 6 договора). Отношения по договору аренды с третьим лицом не были прекращены или расторгнуты, договор аренды от 26.11.2008 года, №4-2840 имеет юридическую силу, так как арендатор ТОО «М» продолжает использовать вышеуказанные нежилые помещения. В соответствии со статьей 559 ГК РК «Сохранение договора имущественного найма в силе при изменении сторон»: Переход права собственности, права хозяйственного ведения или права оперативного управления на сданное внаем имущество к другому лицу не является основанием для изменения или расторжения договора имущественного найма».

Взыскатель обратилась в суд за взысканием арендной платы за период с сентября 2019 года по 01 августа 2020 года и Решением районного суда № 2 Ауэзовского районного суда г. Алматы от 26 января 2021 года иск в части взыскания суммы задолженности по арендной плате с ТОО «М» за период с сентября 2019 года по 01 августа 2020 года удовлетворен. Постановлением судебной коллегии по гражданским делам Алматинского городского суда решение оставлено в силе и вступило в законную силу.

Взыскатель вновь обратился за совершением ИН.

Бесспорное требование №9

9) для взыскания начисленных, но не выплаченных работнику заработной платы и иных платежей представляются:

- ❖ копия трудового договора или трудовой книжки;
- ❖ справка работодателя, подписанная первым руководителем, бухгалтером (при наличии) и заверенная печатью организации (при наличии) о размере начисленной заработной платы,
- ❖ доказательство невыплаты начисленной зарплаты (копии платежной ведомости, расчетного листка С 1, справка о задержке или др.).

Ситуативная задача

Взыскатели, директор ТОО, гл. Бухгалтер и уборщица обратились за взысканием начисленных, но не выплаченных работнику заработной платы. Все документы для совершения ИН были представлены. ИН была совершена и направлена на принудительное исполнение. Возражение поступило с пропуском срока от соучредителя компании, позже от банка, который являлся залогодержателем, и компания имела долг перед кредитором в лице банка, по решению суда. Они сослались на то, что ИН затрагивают интересы банка, что трудовые договоры мнимые, и ИН совершена с целью уклониться от оплаты задолженности перед банком. В отмене ИН было отказано, действия нотариуса обжаловались в суде. Судом ИН была оставлена в силе.

Суд в своем решении указал: «*что Законом не предусмотрена отмена ИН по заявлению третьих лиц, следовательно, Банк не является лицом, имеющим право оспаривать вышеуказанные ИН*»

Как взыскать неустойки (пени) проценты по исполнительной надписи?

223-1. Для совершения исполнительной надписи по взысканию неустойки (пени), процентов, если таковые причитаются, за исключением банковских заемов, представляются:

- претензия должнику, направленная взыскателем и содержащая указание на неисполненное обязательство (договор, дата), требование о погашении суммы задолженности или исполнения обязательства касательно истребования иного движимого имущества, сумму начисленной неустойки (пени), процентов, период, за который они начислены, срок дачи ответа на претензию должником и предупреждение о праве взыскателя обратиться к нотариусу за совершением исполнительной надписи;
- доказательство направления взыскателем должнику претензии;
- письменный ответ должника на претензию взыскателя, в котором он признает факт не исполнения обязательства, не приводит доводов исключающих его ответственность за неисполнение обязательства, с указанием договора, даты, суммы задолженности или подлежащего истребованию иного движимого имущества и начисленной неустойки (пени), процентов за указанный в претензии период.

Как взыскать неустойки (пени) проценты по исполнительной надписи?

Претензия считается доставленной, если она направлена должнику, одним из следующих способов, или способом предусмотренным условиями договора:

- на адрес электронной почты, указанный в договоре;
- по месту жительства, указанному в договоре либо по месту регистрации, нарочно с подписью получателя с указанием даты получения или заказным письмом с уведомлением о его вручении, в том числе, полученным одним из совершеннолетних членов семьи, другим лицом, проживающим с лицом по указанному адресу;
- с использованием иных средств связи, обеспечивающих фиксирование доставки.
- В случае возврата претензии с отметкой о невозможности ее вручения адресату, получателю, или в связи с отказом в ее принятии, а также не подтверждением его принятия иным средством связи, указанным в настоящем пункте, претензия считается доставленной надлежащим образом.
- Если договором предусмотрен иной механизм взыскания неустойки (пени), процентов, то ее взыскание производится согласно условиям договора.

Как нотариусу построить защиту в **СУДЕ**

ЧАСТЬ № 4

ПРОИЗВОДСТВО ПО ЖАЛОБАМ НА НОТАРИАЛЬНЫЕ ДЕЙСТВИЯ ИЛИ ОТКАЗ В ИХ СОВЕРШЕНИИ

(Глава 45 ГПК РК)

Согласно главе 45 ГПК в порядке особого производства подлежат рассмотрению жалобы на непосредственно нотариальные действия, перечень которых является исчерпывающим и предусмотрен статьей 34 Закона «О нотариате».

К таким действиям относится совершение нотариусом исполнительной надписи.

Последующие действия нотариуса – рассмотрение возражений должника против заявленных взыскателем требований, отказ нотариуса в отмене исполнительной надписи - не является самостоятельными нотариальными действиями, которые не могут быть оспорены в порядке главы 45 ГПК в виде производства по жалобам на нотариальные действия или отказ в их совершении.

Исковые требования о признании незаконным отказа нотариуса в отмене исполнительной надписи не может рассматриваться судом в порядке гражданского судопроизводства, поэтому такие требования подлежат отказу в принятии, либо прекращению по основаниям, указанным

в пункте 1) части 1 статьи 151 ГПК (**1) заявление не подлежит рассмотрению и разрешению в порядке гражданского судопроизводства),**

либо по пункту 1) статьи 277 ГПК (**1) дело не подлежит рассмотрению в порядке гражданского судопроизводства).**

При обжаловании исполнительной надписи либо отказа нотариуса в отмене исполнительной надписи напрямую затрагиваются интересы Взыскателя и существо правоотношений между взыскателем и должником. Следовательно, нотариус не может быть надлежащим ответчиком, по содержанию правоотношений между взыскателем и должником, касающихся сумм задолженности и иных споров, вытекающих из договоров и иных сопутствующих документов, так как нотариус при совершении исполнительной надписи не становится стороной правоотношений по сделкам между взыскателем и должником. Он совершает только определенные процедурные действия для вынесения распоряжения о взыскании бесспорной задолженности, строго регламентированные нормами законодательства.

Как нотариусу построить защиту в суде

При обжаловании должником исполнительной надписи нотариуса должник в соответствии со статьей 364 ГПК обязан доказать суду, что нотариус неправильно или необоснованно совершил исполнительную надпись, то есть оспорить непосредственно процедуру совершения исполнительной надписи (*сроки предъявления документов ко взысканию на дату совершения исполнительной надписи, достаточность перечня документов в соответствии с Правилами, форма и содержание исполнительной надписи, своевременность ее направления должнику*).

Нотариус может быть ответчиком при обжаловании исполнительной надписи только по процедурным вопросам, регламентированным законодательством – порядку и срокам совершения исполнительно надписи, ее формы, содержания, соблюдения порядка направления уведомления должнику и т.д.

Правоотношения между должником и взыскателем не являются предметом спора между взыскателем и должником при подаче жалобы в порядке Главы 45 ГПК РК.

Чаще всего жалобы, поданные должниками в порядке Главы 45 ГПК РК, содержат указание на существование правоотношений между должником и взыскателем, которые ни до, ни после совершения исполнительной надписи должник не оспаривал в судебном порядке. При этом, в доводах не указывается на незаконность или необоснованность совершения нотариального действия в виде исполнительной надписи. Таким образом, никаких доказательств нарушения нотариусом процедуры исполнительной надписи при ее совершении должником в суд не предоставляется. Как правило, должник не может пояснить, что именно нарушил нотариус при совершении исполнительной надписи.

При таких обстоятельствах, должник фактически указывает на возникновение спора о праве между должником и взыскателем, но уже основанным на совершенном нотариальном действии (исполнительной надписи), а не до него. Такой спор, не может быть разрешен в порядке особого искового производства в порядке Главы 45 ГПК РК.

Нотариус не может быть ответчиком в случае, если требования должника основаны на несогласии с суммой взыскания, содержанием и формой договорных и сопутствующих документов, и иных оснований, возникших из правового взаимодействия должника и взыскателя.

Как построить защиту в суде

В соответствии с части 2 статьи 366 ГПК РК, в случае, если при подаче жалобы или при рассмотрении дела **будет установлен между заинтересованными лицами спор о праве**, основанный на совершенном нотариальном действии, **суд выносит определение об оставлении заявления без рассмотрения**, в котором разъясняет заявителю и другим заинтересованным лицам их право разрешить спор в порядке искового производства.

Целесообразно оставлять такие жалобы без рассмотрения, без отмены исполнительной надписи до того момента, пока между должником и взыскателем не будет рассмотрен судебный спор о праве, основанный на нотариальном действии.

Необходимо так же учитывать случаи обращения должников с возражением на исполнительную надпись нотариуса с пропуском сроков обжалования исполнительной надписи. **При пропуске сроков обжалования исполнительной надписи нотариус обязан отказать должнику в отмене исполнительной надписи.**

Как построить защиту в суде

На практике встречаются случаи, когда должник обращается в суд с требованием об обжаловании исполнительной надписи в суд без соблюдения обязательной процедуры досудебного урегулирования, а именно не подав возражение на имя нотариуса об отмене исполнительной надписи, и не получив отказа в ее отмене.

Такие обращения должников, из смысла ГПК РК, должны оставаться без рассмотрения, до соблюдения должниками порядка обязательного досудебного урегулирования, установленного Законом РК «О нотариате».

В соответствии с частью 4 статьи 364 ГПК РК жалоба на нотариальное действие подается в суд в десятидневный срок, исчисляемый со дня, когда заявителю стало известно о совершенном нотариальном действии или об отказе в совершении нотариального действия (если заявитель обращается в суд в порядке Главы 45)

Как построить защиту в суде

Суд, решая вопрос о принятии жалобы в производство, должен проверить, соблюден ли стороной срок, предусмотренный ч. 4 ст. 364 ГПК РК.

Сторона, обратившаяся в суд, обязана предоставить доказательства, когда ей стало известно о совершенной исполнительной надписи.

Если должником подана жалоба по истечении срока, установленного частью 4 ст.364 ГПК РК, и отсутствует ходатайство о восстановлении пропущенного срока, то жалоба не должна приниматься в производство суда, она подлежит возвращению заявителю определением суда в соответствии со статьи 124 ГПК.

Этот вопрос должен разрешаться судом на стадии принятия жалобы.

Статья 364 ГПК РК. Подача жалобы

1. Заинтересованное лицо, считающее неправильным совершенное нотариальное действие или отказ в совершении нотариального действия, вправе подать об этом жалобу в суд по месту нахождения нотариуса или должностного лица, уполномоченного на совершение нотариальных действий.
2. Жалоба подается в суд в десятидневный срок, исчисляемый со дня, когда заявителю стало известно о совершенном нотариальном действии или об отказе в совершении нотариального действия.

Статья 365. Подготовка дела к судебному разбирательству

При подготовке дела к судебному разбирательству суд выясняет, с каким совершенным нотариальным действием или отказом в его совершении не согласен заявитель, в чем выражается нарушение его прав и законных интересов, проводит все процессуальные действия, предусмотренные [статьей 165](#) настоящего Кодекса.

Подготовка дела к судебному разбирательству осуществляется в течение десяти рабочих дней со дня принятия заявления в производство суда. Продление этого срока не допускается.

Статья 366 ГПК РК. Рассмотрение жалобы

1. Жалоба рассматривается судом с участием заявителя, нотариуса или должностного лица, уполномоченного на совершение нотариальных действий, совершившего обжалуемое нотариальное действие или отказавшего в совершении нотариального действия. Однако их неявка не является препятствием для разрешения дела.

2. В случае, если при подаче жалобы или при рассмотрении дела будет установлен между заинтересованными лицами спор о праве, основанный на совершенном нотариальном действии, суд выносит определение об оставлении заявления без рассмотрения, в котором разъясняет заявителю и другим заинтересованным лицам их право разрешить спор в порядке искового производства.

Статья 367. Решение суда по жалобе

Решение суда, которым удовлетворена жалоба заявителя, отменяет совершенное нотариальное действие или обязывает выполнить такое действие.

Перерыв срока давности

1. Течение срока исковой давности прерывается предъявлением иска в установленном порядке, заключением сторонами договора о медиации, а также совершением обязанным лицом действий, свидетельствующих о признании долга или иной обязанности.
2. После перерыва течение срока исковой давности начинается заново; время, истекшее до перерыва, не засчитывается в новый срок.

Общий срок исковой давности устанавливается в три года.

2. Для отдельных видов требований законодательными актами могут устанавливаться специальные сроки исковой давности, сокращенные или более длительные по сравнению с общим сроком.

Благодарим за
внимание!

УСПЕХОВ В РАБОТЕ!