

НЕКОММЕРЧЕСКАЯ ОРГАНИЗАЦИЯ «ИНСТИТУТ РАЗВИТИЯ НОТАРИАТА»

101000, г. Москва, а/я 567
ул. Мясницкая, дом 24/7, стр. 3-4,
т. 6245924, т/ф. 6243567,
www.notaryfund.ru
e-mail notary-fund@mail.ru

ИНН 7704255706,
р/с 40703810900020001065
в ОАО «УРАЛСИБ»,
к/с 30101810100000000787, БИК 044525787.

№ 02/09 от 04.09. 2009 г.

Торгово промышленная палата
Российской Федерации
Комитет по финансовым рынкам
и кредитным организациям
Руководителю секции по лизингу
Лабзину А.В.

Уважаемый Алексей Владимирович!

Направляем Вам проект федерального закона, направленный на дальнейшее совершенствование правового регулирования лизинговых правоотношений и предусматривающий более широкое использование внесудебного порядка изъятия имущества по договорам лизинга с использованием исполнительной надписи нотариуса.

Указанный проект подготовлен нами по заказу секции по лизингу ТПП РФ, НП «Лизинговый союз».

Приложение:

1. Проект Федерального закона – 5 листов
2. Пояснительная записка – 6 листов

Директор



Усович Л.В.

ФЗ «О внесении изменений в некоторые законодательные акты РФ»

Статья 1. Внести следующие изменения и дополнения в «Основы законодательства Российской Федерации о нотариате»

1. В части первой статьи 90 Основ законодательства Российской Федерации:

слова «за исключением случая, предусмотренного частью второй настоящей статьи» заменить на слова «за исключением случаев, предусмотренных частью второй настоящей статьи или федеральным законом».

Статья 2.

1. Дополнить пункт 6 статьи 15 Федерального закона от 29.10.1998 N 164-ФЗ "О финансовой аренде (лизинге)" абзацем первым следующего содержания:

«В договоре лизинга должен быть указан расчетный счет и реквизиты банка лизингодателя, на который в соответствии с условиями договора лизингополучатель перечисляет лизинговые платежи.

В случае изменения расчетного счета, на который перечисляются платежи по договору лизинга, стороны договора не позднее, чем за 7 дней должны проинформировать об этом другую сторону в форме, предусмотренной для договора лизинга.»

Абзац первый пункта 6 статьи 15 Федерального закона от 29.10.1998 N 164-ФЗ "О финансовой аренде (лизинге)" считать абзацем вторым.

2. Дополнить Федеральный закон от 29.10.1998 N 164-ФЗ "О финансовой аренде (лизинге)" статьей 14 следующего содержания:

«Статья 14. Изъятие предмета лизинга

1. Лизингодатель вправе изъять предмет лизинга в случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения лизингополучателем обязательства по выплате лизингодателю лизинговых платежей в порядке и в сроки, предусмотренные договором лизинга, или, если иное не предусмотрено договором лизинга, обязательства возвратить предмет лизинга по окончании срока действия договора, или обязательства приобрести предмет лизинга в собственность на основании договора купли-продажи в порядке и сроки, установленные договором лизинга.

2. Изъятие лизингодателем предмета лизинга производится по решению суда.

Изъятие лизингодателем предмета лизинга без обращения в суд допускается, если иное не предусмотрено федеральным законом, на основании соглашения лизингодателя с лизингополучателем.

3. Соглашение об изъятии лизингодателем предмета лизинга во внесудебном порядке может быть включено в договор лизинга либо исполнено в виде отдельного документа, заключенного в любое время. Такое соглашение может быть признано судом недействительным по иску лица, права которого нарушены таким соглашением.

Соглашение об изъятии лизингодателем предмета лизинга должно быть нотариально удостоверено. Если соглашение об изъятии лизингодателем предмета лизинга включено в договор лизинга, то такой договор подлежит нотариальному удостоверению.

4. В случае неисполнения лизингополучателем соглашения об изъятии лизингодателем предмета лизинга во внесудебном порядке, изъятие предмета лизинга во внесудебном порядке допускается, если иное не предусмотрено федеральным законом, на основании исполнительной надписи нотариуса в порядке, установленном законодательством об исполнительном производстве.

Изъятие предмета лизинга во внесудебном порядке допускается независимо от наличия факта расторжения договора лизинга.»

3. Дополнить Федеральный закон от 29.10.1998 N 164-ФЗ "О финансовой аренде (лизинге)" статьей 14.1 следующего содержания:

«Статья 14.1. Порядок изъятия предмета лизинга во внесудебном порядке

1. В случаях, установленных статьей 14 настоящего закона, нотариус совершает исполнительную надпись об истребовании предмета лизинга от лизингополучателя на договоре лизинга.

Совершение исполнительной надписи нотариуса допускается, если лизингодателем подтвержден один из фактов систематического нарушения лизингополучателем сроков внесения лизинговых платежей, что выражается в их не перечислении в полном объеме более трех раз подряд по истечении установленного договором лизинга срока платежа либо просрочки осуществления лизингополучателем лизинговых платежей в полном объеме не менее 4 раз в течение 12 месяцев, последовательно следующих друг за другом.

2. Совершение исполнительной надписи нотариусом производится на основании следующих документов:

1) нотариально удостоверенного соглашения лизингодателя и лизингополучателя о возможности внесудебного обращения взыскания на предмет лизинга, если такое соглашение заключено в виде отдельного договора;

2) договора финансовой аренды (лизинга) по которому производится изъятия предмета лизинга;

3) расчет задолженности лизингополучателя, заверенный руководителем и главным бухгалтером лизингодателя или лизингодателем - физическим лицом;

4) документы, подтверждающие приобретение лизингодателем у определенного продавца в собственность определенного имущества и его передачу в качестве предмета лизинга лизингополучателю;

5) выписка из Единого государственного реестра юридических лиц или выписка из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей с реквизитами лизингополучателя, полученная не ранее чем за 7 дней до обращения к нотариусу за совершением нотариального действия;

6) справка из банка о поступлении на указанный в договоре лизинга счет лизингодателя лизинговых платежей от лизингополучателя с момента заключения договора лизинга, выданная не ранее, чем за 7 дней до обращения к нотариусу.

3. До совершения исполнительной надписи на договоре лизинга нотариус должен известить лизингополучателя о предстоящем совершении исполнительной надписи, направив соответствующее уведомление по адресу, указанному в выписке из Единого государственного реестра юридических лиц или выписке из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей и предоставить семидневный срок с даты получения лизингополучателем указанного уведомления для заявления возражений.

При отсутствии возражений лизингополучателя требование лизингодателя считается бесспорным, если из содержания представленных документов или иных имеющихся у нотариуса данных не вытекает иное.

При поступлении возражений лизингополучателя нотариус оценивает его доводы на предмет наличия признака бесспорности относительно требований лизингодателя.

При отсутствии признака бесспорности нотариус отказывает в совершении исполнительной надписи.

4. После совершения исполнительной надписи лизингополучателю направляется засвидетельствованная в нотариальном порядке копия документа, на котором она совершена.

Подлинники представленных документов возвращаются лизингодателю за исключением расчета задолженности, выписки из Единого государственного реестра юридических лиц или выписки из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей, справки из банка. Эти документы и

засвидетельствованные в нотариальном порядке копии указанных в пункте 3 настоящей статьи документов подлежат хранению в делах нотариуса».

Статья 3.

Внести в Федеральный закон от 02 октября 2007 года №229-ФЗ «Об исполнительном производстве» следующие изменения:

1. Статью 12 Федерального закона от 02 октября 2007 года №229-ФЗ «Об исполнительном производстве» дополнить п. 10 следующего содержания:

10) исполнительная надпись нотариуса на договоре лизинга при наличии соглашения о внесудебном порядке изъятия предмета лизинга.

2. Статью 69 «Порядок обращения взыскания на имущество должника» дополнить п. 1.2. следующего содержания:

1.2. Изъятие предмета лизинга у лизингополучателя по исполнительному документу производится в соответствии с правилами настоящей главы, регулирующими порядок обращения взыскания на имущество должника, если настоящим законом не предусмотрено иное. Изъятый в ходе исполнительного производства предмет лизинга передается судебным приставом-исполнителем лизингодателю (взыскателю).

3. Дополнить статьей 88¹ следующего содержания:

Статья 88¹. Изъятие предмета лизинга

1. Изъятие предмета лизинга может осуществляться по исполнительному документу - исполнительному листу, исполнительной надписи нотариуса.

2. В ходе исполнительного производства судебный пристав-исполнитель на основании исполнительного документа и соответствующего ходатайства лизингодателя в удовлетворении его требования изымает предмет лизинга у лизингополучателя и передает его лизингодателю по акту приема-передачи.

3. Если лизингодатель отказался от предмета лизинга, то судебный пристав-исполнитель составляет об этом акт, возвращает предмет лизинга лизингополучателю и обращается в суд с заявлением о прекращении исполнительного производства в отношении предмета договора лизинга.

Президент Российской Федерации

Пояснительная записка к проекту Федерального закона ****

Проект Федерального закона ****вносит изменения и дополнения в Федеральный закон от 29.10.1998 N 164-ФЗ "О финансовой аренде (лизинге)", Федеральный закон от 02 октября 2007 года № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве», «Основы законодательства Российской Федерации о нотариате» от 11 февраля 1998 № 4462-1 и имеет своей целью детальное урегулирование вопросов внесудебного порядка изъятия имущества, находящегося в долгосрочной аренде (лизинге), с использованием исполнительной надписи нотариуса – процедуры, объективно сокращающей временные и материальные затраты участников данных правоотношений, по сравнению с судебной процедурой.

Развитие рынка лизинга, как части финансовой инфраструктуры нашего государства, даже в условиях кризиса остается одним из стабилизаторов экономики. Несмотря на то, что финансовый кризис отразился на рынке лизинга сильнее, чем на каком-либо другом сегменте финансового сектора, по данным Росстата доля лизинга в номинальном ВВП России в 2008 году составила 1,73%, а объем нового бизнеса в 2008 году составил 720 млрд. рублей.

Тем не менее, в 2009 году прогрессирующей тенденцией на рынке лизинга стало существенное снижение темпов роста, обусловленное инвестиционным, т.е. долгосрочным характером лизинговых сделок, что объясняется общей финансовой нестабильностью в государстве.

В настоящее время лизингодатели столкнулись с целым рядом новых проблем, таких как стремительный рост просроченной дебиторской задолженности и необходимость массового изъятия предметов лизинга. По оценкам экспертов рост неплатежей компаний-лизингополучателей будет основной тенденцией рынка на ближайшие 2-3 года, а реальная просроченная задолженность с задержкой платежа 90 и более дней может составить 15 и более процентов. Среднее число договоров лизинга с просроченными платежами в портфелях лизинговых компаний в 2009 году выросло в 3 раза по сравнению с 2008 годом! При этом у лизингодателей накопился

негативный опыт борьбы с неплательщиками. В данный момент изначальное предположение о возможности лизингодателя как собственника предмета лизинга изъять его у лизингополучателя во внесудебном порядке не находит своего подтверждения даже после расторжения договора лизинга. Практика показывает, что если лизингополучатель не соглашается отдать предмет лизинга добровольно, практически единственным способом вернуть его оказывается судебный процесс, минимальный срок которого составляет 6-7 месяцев. А поскольку лизингополучатель вправе обжаловать решение суда первой инстанции, подавать встречные иски, судебное разбирательство может затянуться на годы. К его окончанию лизингополучатель, возможно, прекратит свою деятельность, реализует активы, на которые можно обратить взыскание, а предмет лизинга будет приведен в негодное состояние для эксплуатации.

Следует также отметить, что в настоящее время риски вложения финансовых средств в новые лизинговые сделки рассматриваются, прежде всего, через призму потенциального дефолта компании лизингополучателя, а это в свою очередь может привести к развитию на финансовом рынке системного кризиса доверия.

Предлагаемое настоящим проектом Федерального закона *** правовое регулирование с использованием механизма исполнительной надписи нотариуса направленно на упрощение процедуры и сокращение сроков изъятия компаниями-лизингодателями предмета лизинга и позволяет значительно сократить сроки по возвращению предмета лизина в реальный сектор экономики.

В условиях экономического кризиса обострилась необходимость обновления существовавшего ранее правового регулирования в части усиления защиты кредитора при невыполнении обязательств недобросовестным должником. 11 января 2009 года вступил в силу Федеральный закон от 30 декабря 2008 г. № 306-ФЗ "О внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации в связи с совершенствованием порядка обращения взыскания на заложенное имущество". Значительные поправки были внесены в восемь действующих законодательных актов и направлены на упрощение процедуры обращения взыскания на заложенное имущество и его реализации.

Институт исполнительной надписи нотариуса имеет длительную историю и относится к так называемым несудебным формам защиты интересов кредиторов по формально удостоверенным обязательствам. Исполнительная надпись нотариуса может быть совершена в случае неисполнения залогодателем ранее заключенного им соглашения об обращении взыскания на заложенное имущество во внесудебном порядке.

Совершение исполнительной надписи порождает у кредитора право на принудительное взыскание с должника причитающихся сумм или истребование у него имущества без обращения с исковыми требованиями в суд. Это право реализуется через систему государственных органов, обеспечивающих исполнение требований судебных актов и актов других органов.

Широкое применение исполнительная надпись имела и во времена СССР. Приказ Министра юстиции СССР от 10 октября 1985 года № 18 "О мерах по дальнейшему улучшению работы с кадрами нотариата и повышению уровня нотариального обслуживания населения, предприятий, учреждений и организаций" обязывал министерства юстиции союзных и автономных республик, отделы юстиции крайоблисполкомов обеспечить активное проведение работы по совершению исполнительных надписей на взыскание различного вида задолженностей в пользу предприятий, учреждений и организаций. Министерством юстиции СССР в письме от 19 декабря 1986 года также был дан ряд рекомендаций по расширению сферы применения исполнительной надписи.

Согласно статье 89 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате для взыскания денежных сумм или истребования имущества от должника нотариус совершает исполнительные подписи на документах, устанавливающих задолженность. По сути, исполнительная надпись представляет собой распоряжение нотариуса о взыскании с должника причитающейся взыскателю определенной суммы денег или истребовании имущества.

Федеральный закон от 2 октября 2007 года № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» предусматривает исполнительную надпись нотариуса в качестве исполнительного документа только в случае обращения взыскания на заложенное

имущество, однако при этом обязательным условием отнесения такой исполнительной надписи нотариуса к исполнительным документам является наличие соглашения о внесудебном порядке обращения взыскания на заложенное имущество, заключенного в виде отдельного договора или включенного в договор о залоге (пункт 9 части 1 статьи 12 указанного Федерального закона).

Конституционным Судом Российской Федерации в Определении от 11 ноября 2002 года № 256-О "Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы граждан Леоновой Валентины Ивановны и Гирфанова Азата Гаффановича на нарушение их конституционных прав пунктом 2 статьи 339 Гражданского процессуального кодекса РСФСР" отмечается, что обязательным условием совершения нотариусом исполнительной надписи является бесспорность требования взыскателя к должнику. При оспаривании должником задолженности или иной ответственности перед взыскателем нотариус - в силу частей первой и третьей статьи 16, частей четвертой и пятой статьи 41 и части первой статьи 48 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате - не вправе совершать исполнительную надпись и должен разъяснить взыскателю его право обратиться за разрешением спора в суд. В случае же несоблюдения нотариусом установленного законом порядка и совершения им исполнительной надписи при наличии спора с заявлением в суд в соответствии с частью второй статьи 49 названных Основ может обратиться должник.

Таким образом, федеральное законодательство на сегодняшний день уже имеет пример четкого правового регулирования в части пределов реализации механизма внесудебного порядка обращения взыскания и изъятия имущества с использованием исполнительной надписи нотариуса, что значительно повышает гарантии законности указанного документа. Применение исполнительной надписи как института внесудебного изъятия имущества видится целесообразным и в сфере правоотношений по долгосрочной аренде (лизингу) при наличии соответствующего регламентирования федеральным законодательством нотариальной процедуры.

Исполнительная надпись нотариуса является исполнительным документом, направляемым (предъявляемым) судебному приставу-исполнителю, согласно статье 12 Федерального закона от 2 октября 2007 года № 229-ФЗ "Об исполнительном

производстве". На основании этого исполнительного документа судебный пристав-исполнитель может осуществлять такую меру принудительного исполнения, как изъятие у должника имущества и его передачу кредитору для последующей реализации этого имущества (статьи 68 и 69 Федерального закона «Об исполнительном производстве»). Предлагаемые проектом Федерального закона *** изменения и дополнения в Федеральный закон от 2 октября 2007 года № 229-ФЗ "Об исполнительном производстве" позволят судебному приставу-исполнителю также осуществить изъятие предмета лизинга у компании-должника и передать его компании-лизингодателю, по заявлению последнего.

Следует отметить, что право лизингодателя на распоряжение предметом лизинга как собственника включает право изъять предмет лизинга из владения и пользования у лизингополучателя в случаях и в порядке, которые предусмотрены законодательством Российской Федерации и договором лизинга. Проектом Федерального закона*** установлены четкие правовые границы, когда может осуществляться изъятие имущества по договору лизинга:

1) неисполнение или ненадлежащее исполнение лизингополучателем обязательств по выплате лизингодателю лизинговых платежей в порядке и в сроки, предусмотренные законодательством и договором лизинга,

2) неисполнение обязательства возвратить предмет лизинга по окончании срока действия договора, если иное не установлено договором лизинга;

3) неисполнение обязательства приобрести предмет лизинга в собственность на основании договора купли-продажи в порядке и сроки, установленные договором лизинга.

Сам порядок внесудебного изъятия предмета лизинга и его передача компании-лизингодателю в новых нормах проекта Федерального закона*** детально регламентированы, многие возможные случаи усмотрения правоприменителя или противодействия компании-лизингополучателя из него устранены.