

2а-3742/2017



## ОПРЕДЕЛЕНИЕ АПЕЛЛЯЦИОННОЙ СУДЕБНОЙ КОЛЛЕГИИ

8 июня 2017 года

город Алматы

Судебная коллегия по гражданским делам Алматинского городского суда, в составе председательствующего судьи Исаевой Э.Л., с участием представителя взыскателя Профессиональной организацией бухгалтеров «Палата профессиональных бухгалтеров Республики Казахстан» Тихонова Е.С., представителей должника Объединения юридических лиц в форме ассоциации «Евразийский Совет Сертифицированных Бухгалтеров и Аудиторов» Джусангалиева Р.А., Рерих Е.Н., Молдабекова Н.Т., представителя заинтересованных лиц: Общество независимых бухгалтеров и аудиторов Грузии, Профессиональная аудиторская организация «Палата Аудиторов Республики Казахстан», Профессиональная организация бухгалтеров «Союз бухгалтеров и бухгалтерских организаций Казахстана»- Ли А.Э., представителя заинтересованного лица ТОО «Евразийский институт Сертифицированных Публичных Бухгалтеров»- Абидовой А.К.

рассмотрев в помещении Алматинского городского суда гражданское дело по материалу на основании заявления частного судебного исполнителя, об утверждении мирового соглашения, в рамках исполнительного производства заключенного между Профессиональной организацией бухгалтеров «Палата профессиональных бухгалтеров Республики Казахстан» в лице председателя правления Бимаганбетовой Н.М и Объединения юридических лиц в форме ассоциации «Евразийский Совет Сертифицированных Бухгалтеров и Аудиторов» в лице исполнительного директора Дикамбаевой Д.С.,

поступившее по частной жалобе представителя заинтересованных лиц Негосударственного некоммерческого общественного объединения «Национальная Ассоциация бухгалтеров и аудиторов Узбекистана», Общество независимых бухгалтеров и аудиторов Грузии, Профессиональная аудиторская организация «Палата Аудиторов Республики Казахстан», Негосударственного некоммерческого общественного объединения «Палата Аудиторов Узбекистана», Профессиональная организация бухгалтеров «Союз бухгалтеров и бухгалтерских организаций Казахстана» на определение районного суда №2 Ауэзовского района города Алматы от 15 июня 2015 года, судебная коллегия,



## УСТАНОВИЛА:

0003473

Частный судебный исполнитель исполнительного округа г. Алматы Аубакиров Т.Т. обратился в суд с заявлением об утверждении мирового соглашения, указывая на то, что в рамках исполнительного производства о взыскании с Объединения юридических лиц в форме ассоциации «Евразийский Совет Сертифицированных Бухгалтеров и Аудиторов» в пользу Профессиональной организации бухгалтеров «Палата профессиональных бухгалтеров Республики Казахстан» суммы задолженности в размере 405 820 тенге, стороны исполнительного производства (взыскатель и должник) заключили мировое соглашение.

Определением районного суда №2 Ауэзовского района города Алматы от 15 июня 2015 года, утверждено мировое соглашение, заключенное между Профессиональной организацией бухгалтеров «Палата профессиональных бухгалтеров Республики Казахстан» в лице председателя правления Бимаганбетовой Н.М и Объединения юридических лиц в форме ассоциации «Евразийский Совет Сертифицированных Бухгалтеров и Аудиторов» (далее ОЮЛА «ЕССБА») в лице исполнительного директора Дикамбаевой Д.С., по условиям которого:

Должник предлагает, а Взыскатель, за отсутствием у Должника денежных средств, недвижимого и движимого имущества, соглашается получить в счёт погашения всей суммы задолженности по решению суда, исполнительному документу следующее:

1. Товарный знак СІРА, в графическом изображении, по свидетельству № 18756 Республики Казахстан от 01.04.2005 года,
2. Товарный знак СІРА, в графическом изображении, по свидетельству № 18757 Республики Казахстан от 01.04.2005 года,
3. Товарный знак СІРА, в графическом изображении, по международной регистрации № 863397 от 01.04.2005 года,
4. Товарный знак СІРА, в буквенном изображении, по свидетельству № 44314 Украины от 28.01.2004 года Республики Казахстан от 01.04.2005 года, (далее именуемые все как – Товарные знаки).
5. Доменные имена [www.eccaa.org](http://www.eccaa.org), [www.eccaa.biz](http://www.eccaa.biz) сайты, размещенные на них (далее именуемые - домены).

Переход права на товарные знаки в отношении всех указанных в свидетельстве товаров и услуг по данному Соглашению, должен быть зарегистрирован в уполномоченном органе, национальном, иностранном или международным. Должник обязан принять все меры для перехода права на товарные знаки к Взыскателю. Должник обязуется передать Взыскателю оригиналы правоустанавливающих документов, свидетельства на товарные знаки. С момента подписания данного соглашения до момента регистрации перехода права на товарные знаки в уполномоченном органе от Должника к



Взыскателю, должник предоставляет Взыскателю исключительное право пользования на товарные знаки.

Должник уведомляет регистраторов доменов о переходе прав на них к Взыскателю. Должник обязан принять все меры для перехода права на домены к Взыскателю.

Должник и Взыскатель пришли к соглашению, что стоимость товарных знаков и доменов составляет 405.820 тенге.

Мировое соглашение исполняется лицами, его заключившими, добровольно в порядке и сроки, предусмотренные мировым соглашением. В случае неисполнения мирового соглашения добровольно, истец вправе обратиться в суд для получения исполнительного листа в целях принудительного исполнения мирового соглашения от 15.06.2015 года.

31 марта 2017 года в районный суд №2 Ауэзовского района города Алматы обратился представитель заинтересованных лиц Негосударственного некоммерческого общественного объединения «Национальная Ассоциация бухгалтеров и аудиторов Узбекистана», Общество независимых бухгалтеров и аудиторов Грузии, Профессиональная аудиторская организация «Палата Аудиторов Республики Казахстан», Негосударственного некоммерческого общественного объединения «Палата Аудиторов Узбекистана», Профессиональная организация бухгалтеров «Союз бухгалтеров и бухгалтерских организаций Казахстана» с частной жалобой на определение районного суда №2 Ауэзовского района города Алматы от 15 июня 2015 года, а так же с ходатайством о восстановлении срока для его обжалования.

Определением районного суда №2 Ауэзовского района города Алматы от 24 апреля 2017 года, заявление удовлетворено, восстановлен срок на подачу частной жалобы.

В частной жалобе представитель заинтересованных лиц Негосударственного некоммерческого общественного объединения «Национальная Ассоциация бухгалтеров и аудиторов Узбекистана», Общество независимых бухгалтеров и аудиторов Грузии, Профессиональная аудиторская организация «Палата Аудиторов Республики Казахстан», Негосударственного некоммерческого общественного объединения «Палата Аудиторов Узбекистана», Профессиональная организация бухгалтеров «Союз бухгалтеров и бухгалтерских организаций Казахстана», просит отменить определение суда, с принятием нового решения об отказе в удовлетворении заявления частного судебного исполнителя, об утверждении мирового соглашения, считая, что суд первой инстанции, при рассмотрении дела, допустил существенное нарушение норм материального и процессуального права.

Судебный исполнитель, а так же представитель заинтересованных лиц Негосударственного некоммерческого общественного объединения «Национальная Ассоциация бухгалтеров и аудиторов Узбекистана», Негосударственного некоммерческого общественного объединения «Палата



Аудиторов Узбекистана» в суд не явились, хотя были извещены надлежащим образом. От них не поступило в суд заявление об отложении слушания дела. С учетом изложенного, суд считает возможным рассмотреть дело в их отсутствие, в том числе на основании доводов изложенных в частной жалобе.

Выслушав позицию представителя заявителя Общества независимых бухгалтеров и аудиторов Грузии, Профессиональной аудиторской организации «Палата Аудиторов Республики Казахстан», Профессиональной организации бухгалтеров «Союз бухгалтеров и бухгалтерских организаций Казахстана»- Ли Э.А., представителей должника Объединения юридических лиц в форме ассоциации «Евразийский Совет Сертифицированных Бухгалтеров и Аудиторов», поддержавших доводы частной жалобы, возражения представителя взыскателя Профессиональной организации бухгалтеров «Палата профессиональных бухгалтеров Республики Казахстан», а так же представителя третьего лица ТОО «Евразийский институт Сертифицированных Публичных Бухгалтеров», считавших судебный акт законным, исследовав материалы дела, проверив доводы жалобы, апелляционная судебная коллегия приходит к следующему.

Выводы суда первой инстанции являются неправильными, не соответствующими рассматриваемым правоотношениям, а так же неправильно применены нормы материального и процессуального права.

Согласно статьи 173-2 часть 3 ГПК, мировое соглашение не может нарушать права и законные интересы других лиц и противоречить закону.

Мировое соглашение- это фактически договор, заключенный между сторонами, который устанавливает, изменяет или прекращает гражданские права и обязанности сторон. Законную силу оно приобретает после проверки судом его содержания на предмет нарушения прав и законных интересов других лиц и не противоречия закону.

В соответствии со ст.188 ГК право собственности есть признаваемое и охраняемое законодательными актами право субъекта по своему усмотрению владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащим ему имуществом.

Предметом мирового соглашения явилось: Товарный знак СІРА, в графическом изображении, по свидетельству № 18756 Республики Казахстан от 01.04.2005 года; Товарный знак СІРА, в графическом изображении, по свидетельству № 18757 Республики Казахстан от 01.04.2005 года; Товарный знак СІРА, в графическом изображении, по международной регистрации № 863397 от 01.04.2005 года; Товарный знак СІРА, в буквенном изображении, по свидетельству № 44314 Украины от 28.01.2004 года Республики Казахстан от 01.04.2005 года, (далее именуемые все как – Товарные знаки); Доменные имена [www.eccaa.org](http://www.eccaa.org), [www.eccaa.biz](http://www.eccaa.biz) сайты, размещенные на них (далее именуемые - домены), которые передаются должником в пользу взыскателя, в счет возврата суммы долга в размере 405 820 тенге.

Как указано в тексте мирового соглашения, утвержденного судом, так и установлено на заседании коллегии, Товарный знак СІРА, в буквенном



изображении, по свидетельству № 44314 Украины от 28.01.2004 года Республики Казахстан от 01.04.2005 года, на момент заключения мирового соглашения судом, должнику Объединение юридических лиц в форме ассоциации «Евразийский Совет Сертифицированных Бухгалтеров и Аудиторов» не принадлежало, а было зарегистрировано за гражданином Украины Прилипко С.И., на основании сведений Реестра Торговых знаков для Товаров и Услуг Украины.

Данный факт признан стороной должника, обратное стороной взыскателя и третьего лица не опровергнуто и не доказано.

Таким образом, суд принял решение, по распоряжению имуществом, которое не принадлежало взыскателю и должнику исполнительного производства.

Согласно статьи 173-3 пункта 2 ГПК, мировое соглашение должно содержать согласованные сторонами сведения об условиях, размере и сроках исполнения обязательств друг перед другом или одной стороной перед другой.

Из условий мирового соглашения, переход права на товарные знаки в отношении всех указанных в свидетельстве товаров и услуг по данному Соглашению, должен быть зарегистрирован в уполномоченном органе, национальном, иностранном или международным. Должник обязан принять все меры для перехода права на товарные знаки к Взыскателю. Должник обязуется передать Взыскателю оригиналы правоустанавливающих документов, свидетельства на товарные знаки. С момента подписания данного соглашения, до момента регистрации перехода права на товарные знаки в уполномоченном органе от Должника к Взыскателю, должник предоставляет Взыскателю исключительное право пользования на товарные знаки.

Должник уведомляет регистраторов доменов о переходе прав на них к Взыскателю. Должник обязан принять все меры для перехода права на домены к Взыскателю.

При этом, на заседании коллегии установлено, что до настоящего времени определение суда от 15 июня 2015 года в части перехода права собственности на имя взыскателя на Товарный знак СІРА, в буквенном изображении, по свидетельству № 44314 Украины от 28.01.2004 года Республики Казахстан от 01.04.2005 года не исполнено, так как должнику не принадлежит.

В тексте мирового соглашения, сроки исполнения условий мирового соглашения не определены.

Такими образом, доводы стороны взыскателя, что определение исполнено сторонами в полном объеме, являются несостоятельными.

Согласно статьи 173-4 пункт 5 ГПК, суд не утверждает мировое соглашение, если оно противоречит закону или нарушает права и законные интересы других лиц.



Вышеуказанный факт, является основанием для отмены судебного акта, утвердившего мировое соглашение, поскольку он вынесен с нарушением норм материального и процессуального права, прав и законных интересов других лиц.

Доводы представителя взыскателя и третьего лица, что Прилипко С.И. не является подателем частной жалобы, в связи с чем, определение суда не может быть отменено по данным основаниям, являются не состоятельными, в силу статьи 412,413 ГПК.

Так же данное определение не может быть изменено в части одного товарного знака, поскольку по условиям мирового соглашения, должник и взыскатель пришли к соглашению, что стоимость всех товарных знаков и доменов составляет 405 820 тенге, то есть сумму долга должника перед взыскателем.

Коллегия так же соглашается с доводами частной жалобы, что права заявителей, как членов ОЮЛА «ЕССБА», при утверждении мирового соглашения судом, нарушены, на основании статей 36 пунктами 1 и 2, 37 Закона «О некоммерческих организациях», пункта 5 Устава ОЮЛА «ЕССБА», так как взыскатель так же является членом ОЮЛА «ЕССБА». Соответственно возник конфликт интересов, как следствие условия мирового соглашения должны были быть утверждены уполномоченным органом некоммерческой организации, что в данном случае соблюдено не было.

Остальные доводы апелляторов, коллегия считает неотносящимися к основаниям для отмены определения об утверждении мирового соглашения, в том числе, как ненашедшие своего подтверждения.

При таких обстоятельствах суд первой инстанции, в нарушение требований законодательства, утвердил условия мирового соглашения, в связи с чем определение суда подлежит отмене, с принятием нового решения, об отказе в удовлетворении заявления частного судебного исполнителя, об утверждении мирового соглашения, в рамках исполнительного производства заключенного между Профессиональной организацией бухгалтеров «Палата профессиональных бухгалтеров Республики Казахстан» и Объединением юридических лиц в форме ассоциации «Евразийский Совет Сертифицированных Бухгалтеров и Аудиторов», а частная жалоба представителя заявителей удовлетворению.

Руководствуясь подпунктом 2) части 6 статьи 429 Гражданского процессуального Кодекса Республики Казахстан, апелляция судебная коллегия

**ОПРЕДЕЛИЛА:**

Определение районного суда №2 Ауэзовского района города Алматы от 15 июня 2015 года по данному делу отменить, в удовлетворении заявления частного судебного исполнителя, об утверждении мирового



соглашения, в рамках исполнительного производства заключенного между Профессиональной организацией бухгалтеров «Палата профессиональных бухгалтеров Республики Казахстан» и Объединением юридических лиц в форме ассоциации «Евразийский Совет Сертифицированных Бухгалтеров и Аудиторов» отказать.

Частную жалобу представителя заинтересованных лиц Негосударственного некоммерческого общественного объединения «Национальная Ассоциация бухгалтеров и аудиторов Узбекистана», Общество независимых бухгалтеров и аудиторов Грузии, Профессиональная аудиторская организация «Палата Аудиторов Республики Казахстан», Негосударственного некоммерческого общественного объединения «Палата Аудиторов Узбекистана», Профессиональная организация бухгалтеров «Союз бухгалтеров и бухгалтерских организаций Казахстана», удовлетворить.

Определение апелляционной инстанции вступает в законную силу с момента его оглашения.

Судья судебной коллегии:

Исаева Э.Л.

