



РЕСПУБЛИКАЛЫҚ НОТАРИАТТЫҚ ПАЛАТАНЫҢ ҒЫЛЫМИ-ТӘЖІРИБЕЛІК ЖУРНАЛЫ

БЮЛЛЕТЕНЬ НОТАРИУСА

НАУЧНО-ПРАКТИЧЕСКИЙ ЖУРНАЛ РЕСПУБЛИКАНСКОЙ НОТАРИАЛЬНОЙ ПАЛАТЫ



3'2017

www.notariat.kz



БЮЛЛЕТЕНЬ НОТАРИУСА

РЕСПУБЛИКАЛЫҚ НОТАРИАТТЫҚ
ПАЛАТАНЫҢ ҒЫЛЫМИ-ТӘЖІРИБЕЛІК
ЖУРНАЛЫ

НАУЧНО-ПРАКТИЧЕСКИЙ ЖУРНАЛ
РЕСПУБЛИКАНСКОЙ
НОТАРИАЛЬНОЙ ПАЛАТЫ

В НОМЕРЕ:

Новости

В Республиканской нотариальной палате

4 стр.

Материалы круглого стола первого дня
на тему: «Дальнейшее развитие и реформиро-
вание институтов нотариата и адвокатуры»

5 стр.

Теория и практика

Айжан Адилова

*Удостоверение договоров отчуждения
отдельных видов движимого имущества*

40 стр.

Айкенже Кунцигарова

Что лучше: завещание или дарение?

44 стр.

Гаухар Нұрханова

*Мұраны қабылдау және мұрадан бас тарту.
Туыстық қатынасты анықтау*

47 стр.

Невели Султанова

*Отандық нотариаттық тәжірибеге
бітімгершілік рәсімдерін енгізу*

52 стр.

Салтанат Жоламанова

*Некоторые особенности сделок с участием
несовершеннолетних*

56 стр.

Журнал 2001 жылдан бастап шығады

Меншік иесі: Республикалық нотариаттық палата. Басылым 2003 жылы 12 желтоқсанда Қазақстан Республикасының Ақпарат министрлігінде тіркелген. Куәлігі № 4512 – Ж

Редакциялық кеңес: Әсел Жанәбілова – Республикалық нотариаттық палата төрайымы, Мүгілсім Әмірова – Республикалық нотариаттық палата төрайымының кеңесшісі, Ермек Бурибаев – заң ғылымдарының докторы, профессор, Алматы қаласының нотариусы, Сара Идрышева – заң ғылымдарының докторы, ҚазГЗУ профессоры.

Бас редактор: Толқын Әлиева

Корректор: Ғалия Сұлтанова, Айжан Гусева

Беттеу: Дмитрий Барков

Редакцияның жазбаша рұқсатынсыз материалдарды қайта басуға, көшіруге немесе таратуға тыйым салынады.

Басылымда жарияланған фактілер мен ақпараттар үшін бар жауапкершілік авторлардың мойнында. Редакция мақала авторының көзқарасына жауап бермейді.

Редакцияның мекенжайы: 010000, Астана қаласы, Сарайшық көшесі, 38 үй, 5 кеңсе.

Тел./факс: 8 (7172) 50-88-26; электронды пошта: info@notariat.kz, rnp_rnp@mail.ru

ЖШС «ПрофиМакс ДК» басылып шықты.

Баспахана мекенжайы:

010000, Астана қаласы, Жеңіс даңғылы, 63/1,

тел./факс: 8 (7172) 38-22-86, 38-04-84,

электронды пошта: profimax_dk@mail.ru

www.profixmax.kz

Пішімі 60x84/8.

Тапсырыс № 88600

© Республикалық нотариаттық палата,
«Бюллетень нотариуса», 2017 жыл.

3'2017
МАМЫР - МАУСЫМ

WWW.NOTARIAT.KZ

К 20-ЛЕТИЮ НОТАРИАТА РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН



На протяжении всей истории развития института государства и права нотариат является составной частью правовой системы большинства стран, поскольку осуществляемые нотариусами функции объективно востребованы обществом.

В Казахстане нотариат как институт отечественного права призван также оказывать позитивное воздействие на проводимые в стране социальные и экономические преобразования.

До середины XIX века в Казахстане вопрос организации и юридической регламентации нотариальной деятельности не был актуальным. Связано это было с тем, что значительная часть гражданского оборота была представлена реальными сделками, большинство из которых не требовало какого-либо особого юридического оформления. Возможные в гражданском обороте споры между гражданами еще долгое время разрешались традиционным путем биями, муллами, старшинами.

Уникальность института биев заключается в том, что основной целью их деятельности было не просто разрешение конфликтов, а приведение сторон к миру, взаимному удовлетворению сторон, что получило свое оформление в творении Абая «Қарамола». Члены советов старейшин своим авторитетом, мудростью прожитых лет, накопленным опытом содействовали примирению сторон. Именно этот подход обусловил отсутствие на казахской земле пенитенциарной системы и системы исполнения решений судов, что было характерно для европейских стран, в которых сейчас активно применяется медиация - квинтэссенция деятельности института биев.

Период нахождения Казахстана в составе Российской империи занимает значительный исторический отрезок времени. В этот период происходит исчезновение обычно-правовых норм и уложений. Это время характеризуется возникновением новой системы управления, постепенным упразднением бийских судов и т.д.

Важнейшее значение для формирования нотариата на территории современного Казахстана имела судебная реформа 1864 г. в России, принятие Судебных уставов, среди которых Устав гражданского судопроизводства. В 1866 г. было принято Положение о нотариальной части. По мере введения в действие на территории Российской империи Устава гражданского судопроизводства происходило и формирование нового нотариата.

Принятие Временного положения о нотариальной части от 14 апреля 1866 года открывает период, который характеризуется появлением и функционированием единого универсального института нотариата как формы публичной деятельности независимых нотариусов, уполномоченных государством на совершение нотариальных действий, «предупреждающих нарушение права путем закономерного исключения споров укрепления подлинных волеизъявлений сторон». Временное положение о нотариальной части 1866 г. стало важным этапом на пути становления института нотариата, но и оно не привело к решению всех проблем.

Так, еще в начале прошлого века профессор В.И. Синайский отмечал, что нотариат не занимает достойного положения. Причины этого ученый видел в ненадлежащем устройстве

нотариата, который «не организован на корпоративных началах, поставлен под контроль суда, разбит на младших и старших нотариусов, основан на специальном знании своего дела без необходимого общего образования».

К первому десятилетию XX века система нотариата в Российской империи представляла собой довольно развитый институт защиты субъективных прав, эффективно действовавший и основанный на крепкой правовой базе. Однако коренное переустройство общественной жизни в результате Октябрьского восстания не могло не отразиться на организации нотариата и содержании нотариальной деятельности.

Так, Декрет о суде № 1 упразднил существование государственных органов власти, в том числе судов, институтов судебных следователей, прокурорского надзора, присяжной и частной адвокатуры. Как составная часть этой системы несколько позднее, в 1918 г., был упразднен и нотариат.

Нотариальные действия стали совершать различные учреждения: нотариальные отделы местных советов, которые возглавляли народные нотариусы, отделы юстиции, отделы социального обеспечения, записей актов гражданского состояния, то есть различные административные органы.

В 1919 году вопрос о необходимости нотариата в советской республике был решен в пользу существования нотариата. К компетенции нотариата был отнесен узкий круг действий: удостоверение различного рода обстоятельств, свидетельствование верности копий с документов, подлинности подписей и ряд других подобного характера. Между тем необходимость обеспечения законности в сфере гражданского оборота предопределила введение обязательного нотариального засвидетельствования сделок, совершаемых между государственными хозяйственными организациями и частными лицами. Несоблюдение обязательной нотариальной формы сделок влекло их недействительность.

Институт нотариата становится одним из государственных органов, в обязанности которых входило наблюдение за законностью в гражданском обороте, правомерностью деятельности частнокапиталистических элементов, соблюдением государственных интересов.

В этот период нотариат представляет собой государственный орган, входящий в систему органов юстиции, а государственный нотариус считается должностным лицом.

После изменения общественного строя и правовой среды вследствие проводимых на территории СНГ социально-экономических реформ в 90-е годы XX в. значительно возросло общее количество инициальных действий, и государственный нотариат уже не мог справиться с возросшим объемом возложенных на него функций.

Возникла необходимость создания негосударственного, так называемого частного нотариата, и в 1997 году был подписан Закон Республики Казахстан «О нотариате». Этот документ в корне изменил правовые основы деятельности нотариата. Выделил государственных нотариусов и нотариусов, занимающихся частной практикой, определил обязательность наличия юридического образования и стажировки, а также прохождения квалификационного экзамена нотариусом, и в конечном счете получения лицензии на нотариальную деятельность, тем самым обозначив начало нового этапа, решавшего задачи возрождения, становления и развития нотариата в Казахстане.

В настоящее время в Республике Казахстан нотариальные палаты не входят структурно ни в одну из ветвей государственной власти и не являются государственным органом, а нотариус не является должностным лицом. Не является нотариус и представителем государственной власти, несмотря на то, что нотариальные действия он совершает от имени Республики Казахстан. Сегодня нотариус – независимый представитель государства, наделенный им в установленном законом порядке правом совершать нотариальные действия.

Таким образом, с момента возникновения нотариата его связь с государством не носила характер всецелой зависимости нотариусов от указаний государственных органов. Так, уже на этапе своего становления нотариат имел черты относительно независимого сообщества, имеющего органы нотариального самоуправления, наделенные значительными полномочиями по регулированию отношений внутри сообщества. История демонстрирует тенденцию постепенной эволюции статуса нотариуса от государственного служащего до лица независимой профессии, занимающегося своей деятельностью в соответствии с принципом независимости, в том числе и от государства.

НОВОСТИ

В РЕСПУБЛИКАНСКОЙ НОТАРИАЛЬНОЙ ПАЛАТЕ



Астанада нотариат институтын дамыту мәселелері талқыланды

Астанада 2017 жылғы 27 сәуірде «Нотариат және адвокатура институттарын дамыту және реформалау» атты тақырыпта «дөңгелек үстел» өтті. Бұл отырысты әділ сот секторын институционалды нығайту жобасы аясында Бүкіләлемдік банк қолдауымен Қазақстан Республикасының Әділет министрлігі ұйымдастырды.

Бұдан бұрын қабылданған бірқатар заңдардың құқық қолдану нәтижелері нотариаттың азаматтық айналымның түрлі салаларындағы алаяқтыққа және өзге де қылмыстық көріністерге қарсы тұруға, сондай-ақ экономикалық құқық қатынастарының заңдылығын қамтамасыз етуге жоғары қабілетті екенін көрсетті.

Қазіргі кезде мемлекет пен қоғам алдында тұрған бірқатар өзекті мәселелерді шешуде нотариат тиімді тетік бола алады. «Дөңгелек үстелдің» мақсаты – осы міндеттерді шешу әдістерін және Қазақстан Республикасының нотариаттық қызмет саласындағы заңнамасын жетілдіре түсу үшін пайдалануға болатын бағыттарды талқылау.

Вопросы дальнейшего развития института нотариата обсудили в Астане

27 апреля 2017 года в Астане состоялся «круглый стол», организованный Министерством юстиции Республики Казахстан при поддержке Всемирного Банка в рамках проекта институционального укрепления сектора правосудия, на тему: «Дальнейшее развитие и реформирование институтов нотариата и адвокатуры».

Результаты правоприменения ряда принятых ранее законов демонстрируют высокую способность нотариата противодействовать мошенническим и иным криминальным проявлениям в различных областях гражданского оборота и обеспечивать законность экономических правоотношений.

В настоящий момент существует ряд актуальных проблем, стоящих перед государством и обществом, в решении которых нотариат может выступать эффективным механизмом. Целью данного «круглого стола» стало обсуждение методов решения этих задач и возможных направлений дальнейшего совершенствования законода-



Іс-шараға Парламент Мәжілісінің депутаттары, министрлік пен ведомство өкілдері, «Атамекен» ҰКП, «Kazakhstan Bar Association» коммерциялық заңгерлер алқасы республикалық қоғамдық бірлестігі, Республикалық адвокаттар алқасының мүшелері, ғылыми қауымдастық пен нотариат өкілдері қатысты. Жиынды Қазақстан Республикасы Әділет министрінің орынбасары Жанат Ешмағамбетов ашты.

Қазақстан Республикасы Әділет министрлігінің Заңды қызметтерді тіркеу қызметі және ұйымдастыру департаментінің директоры Венера Калимова нотариат институтын жетілдірудің өзекті мәселелері туралы баяндама жасады.

Республикалық нотариаттық палата төрайымы Әсел Жанәбілова нотариатты реформалау қажеттігін атап өтті. Оның айтуынша, «Нотариат туралы» Заң Мемлекет басшысының ветосына ұшыраған бірінші құжат болды. Бұл құжат бойынша Қазақстан Республикасының Конституциялық Кеңесіне екі рет арыз түскен. Оған қайта-қайта түзетулер (30 реттен аса) енгізілді. Нотариат мәселелері ел Президенті жанындағы Құқықтық саясат жөніндегі кеңесінің отырысында төрт рет талқыға салынды, көптеген конференциялар мен форумдарда талқыланды.

Бүгінде құқықтық инфрақұрылымның ажырамас бөлігі болып табылатын және құқық қорғау институттары қатарына жататын нотариат институты күрделі реформалауға мұқтаж. Өйткені ол нормативтік, құқықтық, ұйымдық, қаржылық және ақпараттық-техникалық қамтамасыз ету жүйесін жетілдіруді қажет етеді.

тельства Республики Казахстан в области нотариальной деятельности.

В мероприятии приняли участие депутаты Мажилиса Парламента, представители министерств и ведомств, члены НПП «Атамекен», РОО Коллегия коммерческих юристов «Kazakhstan Bar Association», Республиканской коллегии адвокатов, представители научного сообщества и нотариата. Заседание открыл заместитель Министра юстиции Республики Казахстан Жанат Ешмағамбетов.

Директор Департамента регистрационной службы и организации юридических услуг Министерства юстиции Республики Казахстан Венера Калимова выступила с докладом об актуальных проблемах совершенствования института нотариата.

Председатель Республиканской нотариальной палаты Асель Жанәбілова подчеркнула, что в настоящее время нотариату необходимо реформирование. Она отметила, что Закон «О нотариате» оказался первым законодательным актом, терпевшим вето Главы государства, по нему были два обращения в Конституционный Совет Республики Казахстан. В него неоднократно вносились поправки (более 30 раз). Четырежды вопросы нотариата становились предметом обсуждения на заседании Совета по правовой политике при Президенте страны, обсуждались на многочисленных конференциях и форумах.

В настоящее время институт нотариата, являющийся неотъемлемой частью правовой инфраструктуры и относящийся к ряду правозащитных институтов, нуждается в кардинальном реформировании, необходимом для совершенствования своего нормативного, правового, организационного, финансового и информационно-технического обеспечения.

Асель Жанәбілова подробно остановилась на ряде проблем, существующих на практике осуществления нотариусами нотариальной деятельности, и в вопросах порядка налогообложения нотариусов, а также применения «двойного наказания» в отношении нотариусов.

Әсел Жанәбілова нотариустардың нотариалдық қызметін іске асыру практикасы мен нотариустарға салық салу тәртібінің бірқатар мәселелеріне, сондай-ақ нотариустарға қатысты «екі рет жазалау» қолдану мәселесіне де толығырақ тоқталып өтті.

Сонымен қатар, оның пікірінше, нотариалдық өндіріс қазіргі заман ақиқаттары мен азаматтық айналымның сұраныстарынан көш кейін қалып қойған, жекеменшік құқығын қорғауды қамтамасыз ету мүмкіндіктеріне сай емес.

Бас прокуратураның мемлекет мүдделеріне өкілдік ету департаменті ұйымдастыру-сараптамалық бөлімінің басшысы Қайрат Раисов өз сөзінде жылжымайтын мүлікке қатысты нотариалдық мәмілелер куәлігін енгізу қажет деп сендірді. Жылжымайтын мүлікті мемлекеттік тіркеу нотариалдық мәмілелер куәлігін алмастыра алмайды – бұл көздейтін мақсаттары әр түрлі, бір-біріне ұқсамайтын тетіктер.

«Нотариат институтының әлеуетін толығымен азаматтар игілігіне пайдалану қажет деп есептеймін», – деп атап өтті Қайрат Раисов.

Бас прокуратура өкілінің нотариат жылжымайтын мүлік айналымына толығымен тартылуы қажет деген ойын нотариалдық қауымдастықтың барлық мүшелері мақұлдайды.

Қазіргі кезде жеке нотариат азаматтар мен заңды тұлғалардың құқықтары мен заңды мүдделерін сенімді қорғап қана қоймай, жалпы азаматтық айналым тұрақтылығын қамтамасыз ете алатын біртұтас, тиімді ұйымдастырылған жүйеге айналды. Мұны нотариат өкілеттігін жоспарлы кеңейту жолында жүйелі жұмыстар атқарып келе жатқан заң шығарушы органдар да мойындаған.

РНП төрайымы сонымен қатар, отандық нотариат алдында тұрған өзекті міндеттер туралы да айтып өтті. Нотариат институтын дамыту бағыттарының бірі – азаматтық құқықтық қатынастарда нотариустар өкілеттігін кеңейту, экономикалық қызмет саласындағы азаматтық заңнаманы жетілдіру және кешенді заңды көмек көрсету.

Кроме того, по ее мнению, на сегодняшний день нотариальное производство отстает от современных реалий и запросов гражданского оборота, не отвечает возможностям обеспечения защиты прав собственности.

Начальник организационного аналитического отдела Департамента по представительству интересов государства Генеральной прокуратуры Кайрат Раисов в своем выступлении выразил уверенность в том, что необходимо ввести нотариальное удостоверение сделок с недвижимостью. Государственная регистрация недвижимости не может заменить нотариального удостоверения сделки – это абсолютно разные механизмы, преследующие разные цели.

«Я считаю, что потенциал института нотариата необходимо в полной мере использовать во благо граждан», – отметил Кайрат Раисов.

Мнение представителя Генеральной прокуратуры о том, что нотариат полностью должен быть вовлечен в оборот недвижимости, разделяет все нотариальное сообщество.

В настоящее время частный нотариат превратился в единую, эффективно организованную систему, способную обеспечить не только надежную защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц, но и стабильность гражданского оборота в целом. И это сегодня признано и законодателем, который последовательно идет по пути планомерного расширения полномочий нотариата.

Председатель РНП также рассказала и об актуальных задачах, которые стоят перед отечественным нотариатом. Одним из направлений дальнейшего развития института нотариата является расширение полномочий нотариусов в гражданско-правовых отношениях, совершенствование гражданского законодательства в сфере экономической деятельности и оказание комплексной юридической помощи.

С докладами в ходе круглого стола также выступили нотариусы города Астаны и Петропавловска – Олег Полумордвинов,

Дөңгелек үстел барысында Астана және Петропавл қалаларының нотариустары – Олег Полумордвинов, Бижамал Алқабаева және Светлана Шешеня, Ақмола облысы нотариаттық палатасының төрайымы Гүлжан Құбытаева, сондай-ақ Республикалық нотариаттық палатаның заңгері Людмила Кутенко баяндама жасады.

Отырыс аясында спикерлер нотариат институтына қажетті өзгерістерге қатысты бірқатар мәселелерді талқылады. Жекелеген баяндамалар медиация мәселелерін, атқарушылық жазбасы, тегін заңды көмек көрсету тәжірибесі, біліктілікті арттыру, нотариустарды оқыту және т.б. арналды.

Бижамал Алқабаева и Светлана Шешеня, председатель нотариальной палаты Акмолинской области Гульжан Кубитаева, а также юрист Республиканской нотариальной палаты Людмила Кутенко.

В рамках заседания спикерам удалось обсудить широкий ряд вопросов, связанных с изменениями, в которых нуждается институт нотариата. Отдельные выступления были посвящены обсуждению вопросов медиации, исполнительной надписи, практики оказания бесплатной юридической помощи, повышения квалификации, обучения нотариусов и т.д.

Республикалық нотариаттық палата төрайымы VII Халықаралық заң форумының жұмысына қатысты

2017 жылдың 16-20 мамыр аралығында Санкт-Петербург Ресей Федерациясы Әділет министрі Александр Коноваловтың

Председатель Республиканской нотариальной палаты приняла участие в работе VII Международного юридического форума

С 16 по 20 мая 2017 года в Санкт-Петербурге прошел VII Петербургский международный юридический форум с



LAW
IS ON
THE
AIR

LFA
АКАДЕМИЯ



LAW
IS ON
THE
AIR

LFA
АКАДЕМИЯ

қатысуымен VII Санкт-Петербург халықаралық заң форумы болып өтті.

19 мамыр күні заң форумы аясында Ресей Федералдық нотариалдық палатасының ұйымдастыруымен «Нотариалдық практикадағы өзекті мәселелер: ресейлік және шетелдік тәжірибе» тақырыбында халықаралық конференция өтті. Конференция жұмысына Қазақстан, Беларусь, Франция, Австрия, Швейцария, Англия және Ресей нотариаттарының өкілдері қатысты.

Талқылау барысында конференция қатысушылары нотариалдық қызметтегі электрондық технологияны дамыту мәселелерін, мәмілелердің нотариалдық куәлігінің артықшылығын және нотариалдық практикадағы азаматтық заңнаманың жаңа ережелерін қолдану мәселелерін талқылады.

Нотариалдық қызметтегі электрондық технологияларды дамыту туралы конференцияның шетелдік қатысушылары айтып берді. Франция Нотариатының жоғарғы кеңесінің президенті Дидье Куаффар өз елінде нотариалдық қызметке электрондық инновацияларды дамытуға және енгізуге баса назар аударылатыны туралы айтып кетті. Франция электрондық құжат айналымын жүргізу міндеттілігін заңнамалық деңгейде бекітті, өйткені бұл құжаттың аутенттілігін, әмбебаптығын, қауіпсіздігі мен құжатты сақтаудың ұзақ мерзімін сақтауға мүмкіндік береді. Мемлекет Франция Нотариатының жоғарғы кеңесіне 2021 жылдан бастап әрекет ететін орталық архивті әзірлеуді сеніп тапсырды. Германия нотариустары да орталық электрондық архив әзірлеу және 2020 жылдан кейін толық электрондық құжат айналымына өту бойынша жұмыстар жүргізуде. Еуропа нотариалдық зерттеулер институтының төрағасы Лоран Бессо да барлық елдердің нотариатын дамыту үшін нотариалдық қызметте электрондық технологияларды дамыту маңыздылығын атап кетті.

Заң форумы аясында нотариат ішараларын өткізу бүгінгі таңда халықаралық сипатқа ие болған. Өткен жылы конференцияға Еуропа нотариатының белгілі өкілдері қатысқан еді.

участием министра юстиции Российской Федерации Александра Коновалова.

В рамках юридического форума 19 мая была проведена международная конференция на тему: «Актуальные вопросы в нотариальной практике: российский и зарубежный опыт», организованная Федеральной нотариальной палатой России. В работе конференции приняли участие представители нотариатов Казахстана, Беларуси, Франции, Австрии, Швейцарии, Англии и России.

В ходе мероприятия участники конференции обсудили вопросы развития электронных технологий в нотариальной деятельности, преимущества нотариального удостоверения сделок и вопросы применения новейших положений гражданского законодательства в нотариальной практике.

О развитии электронных технологий в нотариальной деятельности рассказали иностранные участники конференции. Президент Высшего совета нотариата Франции Дидье Куаффар рассказал о том, что у них в стране уделяется большое внимание развитию и внедрению в нотариальную деятельность электронных инноваций. Франция на законодательном уровне закрепила обязанность ведения электронного документооборота, так как это позволяет сохранить аутентичность, универсальность, безопасность и долгий срок хранения документа. Государство доверило Высшему совету нотариата Франции разработать центральный архив, который должен начать действовать с 2021 года. Нотариусы Германии также ведут работы по разработке центрального электронного архива и переходу на полный электронный документооборот после 2020 года. Председатель Европейского института нотариальных исследований Лоран Бессо также отметил важность развития электронных технологий в нотариальной деятельности для развития нотариата всех стран.

Проведение мероприятий нотариата в рамках юридического форума уже традиционно носит международный характер. В прошлом году участниками конференции

2011 жылдан бері РФ Президентінің қолдауымен Ресей Федерациясы Әділет министрлігі ұйымдастыратын Петербург заң форумы қоғам мен экономиканың дамуын анықтайтын құқықтың барынша маңызды мәселелерін талқылауға арналған бірегей жалпы әлемдік алаңға айналуда.

стали известные представители европейского нотариата.

С 2011 года Петербургский юридический форум, организуемый Министерством юстиции Российской Федерации при поддержке Президента РФ, становится уникальной общемировой площадкой для обсуждения наиболее значимых вопросов права, определяющих развитие общества и экономики.



Қазақстандық нотариустар біліктіліктерін арттырды

РНП жанындағы Нотариустар біліктілігін арттыру орталығы нотариалдық іс-әрекеттерді жүзеге асыру дағдыларын жетілдіру мақсатында республика нотариустарына арнап кезекті біліктілікті арттыру курстарын өткізді.

Оқыту кезінде нотариустар нотариалдық қызметке қатысты заңнамалар новеллаларына құқық қолданудың өзекті мәселелері бойынша Орталықтың профессорлық-

Нотариусы республики прошли курсы повышения квалификации

В целях совершенствования навыков осуществления нотариальных действий Центром повышения квалификации нотариусов при РНП проведены очередные курсы повышения квалификации для нотариусов республики.

За время учебы нотариусы прослушали лекции профессорско-преподавательского состава Центра и практикующих специалистов государственных органов по актуаль-

оқытушылар құрамының және мемлекеттік органдардың машықтанушы мамандарының лекцияларын тыңдады.

Заң ғылымдарының докторы, профессор Төлеш Қаудыровтың интеллектуалдық меншік мәселелері бойынша өткізген сабағы барынша өзекті болды.

Сондай-ақ оқу процесі барысында жылжымайтын мүлікті мемлекеттік тіркеу, мұрагерлік, отбасылық және құқықтың басқа да салалары, Біртұтас нотариалдық ақпараттық жүйемен жұмыс істеу мәселелері және т.б. тақырыптар қаралды.

Біліктілікті арттыру курстарын аяқтағаннан кейін тест қорытындысына сәйкес, барлық тыңдаушылар нотариалдық практика мәселелеріне арналған 36 сағаттық оқу бағдарламасы бойынша біліктілігін арттыру туралы бекітілген үлгідегі сертификаттарын алды.

Оқыту процесіне қатысушылар өткізілген іс-шараның деңгейін жоғары бағалады және заңнаманы реформалауға байланысты осындай оқыту бағдарламаларының маңыздылығын атап өтті.

Республикалық нотариаттық палата құрамасы XV Халықаралық нотариустар олимпиадасына қатысты

Польша Республикасының Ұлттық нотариустар кеңесінің шақыруымен Қазақстан Республикалық нотариалдық палатасының командасы XV Нотариустар олимпиадасына қатысты.

Спорт жарыстары Краковқа жақын Мшана Дольна қаласында өтті.

Қазақстандық нотариустар бұл спорттық іс-шараға бірінші рет қатысып отыр. Біздің құрамамызда 13 спортшы болды, Украина 50 нотариус әкелсе, Ресей екі командасын ұсыныпты.

Қарағанды облысының нотариусы Абдрахманов Темір Ертайұлы жүзуден (50 және 200 метр қашықтықта) 2 және 3 орын иеленді, Астана қаласының нотариусы Кенжетаев Арман Алпысбайұлы үстел теннисінен 3 орынға лайық деп танылды.

ным вопросам правоприменения новелл законодательства, касающихся нотариальной деятельности.

Весьма актуальным стало занятие с доктором юридических наук, профессором Толешом Каудыровым по вопросам интеллектуальной собственности.

Также в ходе учебного процесса были рассмотрены темы государственной регистрации недвижимости, наследственного, семейного и иных отраслей права, вопросы работы с Единой нотариальной информационной системой и т.д.

По окончании курсов повышения квалификации и итогам тестирования все слушатели получили сертификат установленного образца о повышении квалификации по 36-часовой учебной программе по вопросам нотариальной практики.

Участники образовательного процесса высоко оценили уровень проведенного мероприятия и отметили важность таких образовательных программ в свете реформирования законодательства.

Команда Республиканской нотариальной палаты Казахстана отличилась на XV Международной олимпиаде нотариусов

По приглашению Национального совета нотариусов Республики Польша команда Республиканской нотариальной палаты Казахстана приняла участие в XV Олимпиаде нотариусов.

Спортивные состязания прошли в городе Мшана Дольна, близ Кракова.

Казахстанские нотариусы впервые приняли участие в этом спортивном мероприятии. Наша сборная состояла из 13 спортсменов, в то время как Украина привезла 50 нотариусов, Россия была представлена двумя командами.

Нотариус Карагандинской области Абдрахманов Темир Ертаевич занял 2 и 3 место по плаванию (на дистанциях 50 и 200 метров), нотариус города Астаны Кенжетаев Арман Алпысбаевич занял заслуженное 3 место по настольному теннису.



Спортшылар жүгіруден, ұзындық пен биіктікке секіруден, ядро лақтырудан жарысты. Сондай-ақ бағдарламада ерлер арасында кір тасын көтеру және әйелдер арасында гантель көтеру, футбол, волейбол, баскетбол, жүзу, теннис және үстел теннисі, шахмат, баскетбол торына доп лақтыру және арқан тартысы қамтылған.

Халықаралық нотариалдық олимпиадаға Польша, Ресей, Қазақстан, Словакия, Чехия, Украина, Румыния, Венгрия, Түркия және Беларусьтан келген командалар қатысты.

Спортсмены соревновались в беге, прыжках в длину и высоту, толкании ядра. Также в программу вошли подъем гири для мужчин и гантели для женщин, футбол, волейбол, баскетбол, плавание, теннис и настольный теннис, шахматы, броски мяча в баскетбольную корзину и перетягивание каната.

В нотариальной Международной олимпиаде приняли участие команды нотариусов из Польши, России, Казахстана, Словакии, Чехии, Украины, Румынии, Венгрии, Турции и Беларуси.

Минск қаласында «Жеке және заңды тұлғалардың құқығын соттан тыс қорғау: заманауи жағдай және нотариатты дамыту келешегі» тақырыбында Халықаралық ғылыми-практикалық конференция өтті

Республикалық нотариаттық палата төрайымы Әсел Жанәбілова Беларусь нотариалдық палатасының төрайымы Наталья Борисенконың шақыруымен, 2017 жылдың 08-10 маусым күндері «Жеке және заңды тұлғалардың құқығын соттан тыс қорғау: заманауи жағдай және нотариатты

В Минске состоялась международная научно-практическая конференция на тему: «Внесудебная защита прав физических и юридических лиц: современное состояние и перспективы развития нотариата»

Председатель Республиканской нотариальной палаты Асель Жанабиллова, по приглашению Председателя Белорусской нотариальной палаты Натальи Борисенко, 08-10 июня 2017 года приняла участие в работе международной научно-практической конференции «Внесудебная



дамыту келешегі» тақырыбында Халықаралық ғылыми-практикалық конференциясына қатысып қайтты.

Конференцияның іскери бағдарламасы тығыз болды. Бірінші жұмыс күні талқылау үшін бірқатар тақырыптар ұсынылды. Конференцияға қатысқан барлық нотариалдық қауымдастық өкілдері осы тақырыптар бойынша баяндама жасады. Нотариустың құзыреттілігін нормативтік белгілеу және оның келешегін кеңейтуге арналған бірінші тақырыптық блок бойынша Беларусь, Германия, Ресей, Андорра, Польша, Венгрия, Румыния, Сербия, Украина, Армения және Ұлыбритания өкілдері сөйледі.

Халықаралық форумның екінші тақырыптық блогы бойынша сөйлеген Литва, Молдова, Түркия және Латвия нотариустары әріптестерін түрлі елдердегі нотариустардың жауапкершілік негіздерімен және түрлерімен таныстырды, нотариустың тәртіптік жауапкершілігін қолдану және нотариус қызметін сақтандырудың құқықтық реттеу мәселелерін талқылады. Нотариалдық қызметті іске асыру саласындағы қазіргі бақылау түрлерін таныстыру аясында Польша және Қазақстан нотариаттарының өкілдері баяндама жасады.

Конференцияның үшінші тақырыптық блогы нотариаттағы ақпараттық технологияларға арналды. Германия, Австрия, Болгария және Румыниядан келген әріптестер

защита прав физических и юридических лиц: современное состояние и перспективы развития нотариата».

Деловая программа конференции была насыщенной. В первый рабочий день для обсуждения был предложен ряд тем, с докладами по которым выступили представители всех нотариальных сообществ, участвовавших в конференции. По первому тематическому блоку, посвященному нормативному определению компетенции нотариуса и перспективам ее расширения, выступили представители Беларуси, Германии, России, Андорры, Польши, Венгрии, Румынии, Сербии, Украины, Армении и Великобритании.

Во втором тематическом блоке международного форума нотариусы Литвы, Молдовы, Турции и Латвии познакомили коллег с основаниями и видами ответственности нотариусов в разных странах, обсудили вопросы применения дисциплинарной ответственности нотариуса и правового регулирования страхования деятельности нотариуса. В рамках освещения существующих видов контроля в сфере осуществления нотариальной деятельности, с докладами выступили представители нотариатов Польши и Казахстана.

Третий тематический блок конференции был посвящен информационным технологиям в нотариате. Опыт работы нотари-

нотариустардың электрондық ресурстармен жұмыс істеу тәжірибесімен бөлісті.

Нотариаттағы ақпараттық технологиялар тақырыбы конференцияның екінші күнінде де жалғасты. Дөңгелек үстел форматында Беларусь, Германия, Литва, Украина, Ресей және Қазақстан нотариаттарының өкілдері бірыңғай ақпараттық жүйе жасау және жұмыс істеу саласындағы өз жетістіктерімен бөлісті, нотариалдық іс-әрекеттер мен мұрагерлік істердің электрондық реестрларымен жұмыс барысында туындайтын проблемалық мәселелерді талқылады.

Нотариустың қазіргі кәсіби этика ережелерін конференция қатысушылары 2017 жылдың 9 маусымында өткен дөңгелек үстелде, іс-шараның екінші жұмыс күнінде талқылады.

Екі күнге созылған конференцияға Еуропаның түрлі елдерінен он тоғыз делегат қатысты, отыздан астам ғылыми-сараптамалық баяндама ұсынылды, бірнеше тақырыптық дөңгелек үстел мен пікірсайыс өткізілді. Беларусь нотариалдық палатасының сайтында толық ақпараттық материал ретінде форум аясында айтылған идеялар мен қорытындылары бар буклет жарияланатын болады.

усов с электронными реестрами поделились коллеги из Германии, Австрии, Болгарии и Румынии.

Тема информационных технологий в нотариате продолжилась и во второй рабочий день конференции. В формате круглого стола представители нотариатов Беларуси, Германии, Литвы, Украины, России и Казахстана поделились своими достижениями в области создания и функционирования единых информационных систем, обсудили проблемные вопросы, возникающие в работе нотариусов с электронными реестрами нотариальных действий и наследственных дел.

Существующие правила профессиональной этики нотариуса участники конференции обсудили на круглом столе, который состоялся 9 июня 2017 года, во второй рабочий день мероприятия.

За два дня работы в конференции приняли участие девятнадцать делегаций из различных стран Европы, было представлено более тридцати научно-аналитических докладов, проведено несколько тематических круглых столов и дискуссий. В качестве подробного информационного материала на сайте Белорусской нотариальной палаты будет опубликован буклет с итогами и идеями, прозвучавшими в рамках форума.

Минскте ЕАЭО қатысушы елдері нотариат басшыларының жұмыс кездесуі өтті

ЕАЭО қатысушы елдері нотариаттарының өзара ынтымақтастығы туралы келісімді іске асыру аясында Беларусь, Қазақстан және Ресейдің нотариалдық қауымдастықтары басшыларының жұмыс кездесуі өтті. Бұл іс-шараға Армения нотариалдық палата өкілдері қатыса алмады. Кездесу Минск қаласында «Жеке және заңды тұлғалардың құқығын соттан тыс қорғау: заманауи жағдай және нотариатты дамыту келешегі» халықаралық ғылыми-практикалық конференциясы кезінде өтті.

Тараптар ынтымақтастықты іске асырудың, соның ішінде инновациялар мен

Рабочая встреча руководителей нотариатов стран-участниц ЕАЭС состоялась в Минске

В рамках реализации Соглашения о взаимном сотрудничестве нотариатов стран-участниц ЕАЭС состоялась рабочая встреча руководителей нотариальных сообществ Беларуси, Казахстана и России. Представители нотариальной палаты Армении не смогли принять участие в данном мероприятии. Встреча прошла в г. Минске в период проведения международной научно-практической конференции «Внесудебная защита прав физических и юридических лиц: современное состояние и перспективы развития нотариата».

Стороны рассмотрели конкретные вопросы реализации сотрудничества, в том



ақпараттық технологиялардың нақты мәселелерін қарастырды. Осы салада Келісімге қатысушы елдер нотариаты қызметін нормативтік құқықтық реттеуге, нотариалдық қызметті ұйымдастыру және іске асыру практикасына қатысты ақпарат алмасу көзделді. Келіссөз қорытындыларының қатарында тараптардың мемлекет аумағында әрекет ететін ашық мәліметтер базасында орналастырылған мәліметтермен алмасу тәртібін белгілеу туралы шешім қабылданды.

Сонымен қатар, басшылар тәжірибе алмасу, сондай-ақ құқықтық реттеу және нотариалдық практика ерекшеліктерін зерттеу мақсатында тағылымдама өткізу кестесін бекітті. Қырғыз нотариустарын тағылымдамаға қатысу үшін шақыру туралы шешім қабылданды. Өткен кездесу аясында ЕАЭО қатысушы елдері нотариаттарының басшылары Нотариалдық қауымдастық ынтымақтастығы туралы келісімге Қырғыз Республикасын қосу туралы ниеттерін бекіткен болатын.

Алдағы уақытта Беларусь, Қазақстан және Ресейден лекторларды тарту арқылы нотариустар үшін бірлескен семинар ұйымдастыру және өткізу жоспарланып отыр.

числе в области инноваций и информационных технологий. В этой сфере предусматривается обмен информацией, касающейся нормативного правового регулирования деятельности нотариата стран-участниц Соглашения, практики организации и осуществления нотариальной деятельности. Одним из итогов переговоров стало решение сторон об установлении порядка обмена сведениями, размещенными в открытых базах данных, действующих на территории государств.

Кроме того, руководители утвердили график проведения стажировок, проводимых с целью обмена опытом, а также изучения особенностей правового регулирования и нотариальной практики. Было решено пригласить к участию в стажировках нотариусов Киргизии. Напомним, что в рамках прошлой встречи руководители нотариатов стран-участниц ЕАЭС закрепили намерения о присоединении к Соглашению о сотрудничестве нотариального сообщества Киргизской Республики.

Также в планах – организация и проведение совместного семинара для нотариусов с привлечением лекторов из Беларуси, Казахстана и России.

МАТЕРИАЛЫ КРУГЛОГО СТОЛА

ДАЛЬНЕЙШЕЕ РАЗВИТИЕ И РЕФОРМИРОВАНИЕ
ИНСТИТУТОВ НОТАРИАТА И АДВОКАТУРЫ

*Асель Жанабиллова,
нотариус,
председатель Республиканской
нотариальной палаты*

Нотариат в Республике Казахстан: актуальные проблемы

Уважаемые участники круглого стола!

Закон «О нотариате» имеет свою непростую «историю»: он оказался первым законодательным актом, терпевшим вето Главы государства, по нему были два обращения в Конституционный Совет Республики Казахстан. В него неоднократно вносились поправки (более 30 раз). Четырежды вопросы нотариата становились предметом обсуждения на заседании Совета по правовой политике при Президенте страны, обсуждались на многочисленных конференциях и форумах.

В настоящее время институт нотариата, являющийся неотъемлемой частью правовой инфраструктуры и относящийся к ряду правозащитных институтов, нуждается в кардинальном реформировании, необходимом для совершенствования своего нормативного, правового, организационного, финансового и информационно-технического обеспечения.

Как известно, принятые в последние годы поправки в Закон РК «О нотариате» заметно отразились на последовательности и эффективности модернизации нотариата в

республике: законодатель отказался от государственного регулирования численности нотариусов в нотариальных округах (с 2012 по 2016 годы увеличилась на 2190) и конкурсного отбора нотариусов, ввел односторонний государственный контроль в нотариальной сфере, расширил перечень оснований приостановления лицензий, что привело к двойному наказанию, закрепил в законе оплату нотариальных действий, состоящую из двух частей – ставок государственной пошлины и размеров оплаты услуг правового и технического характера, содержащихся в различных законодательных актах, увеличилось количество лиц, освобождаемых от оплаты за совершение нотариальных действий.

На сегодняшний день нотариальное производство отстает от современных реалий и запросов гражданского оборота, не отвечает возможностям обеспечения защиты прав собственности.

Во многом это связано с тенденцией по вытеснению нотариата на законодательном уровне из сферы гражданского оборота (гос. услуги, спецсоны, юрлица). **При этом увеличилась нагрузка по предоставлению сведений в различные органы.**

В настоящее время нотариат почти достиг точки «баланса» между численностью новых и ушедших нотариусов из сферы нотариального обслуживания в силу объективных и субъективных предпосылок. Так в 2016 году в палаты вновь вступили **257** нотариусов, при этом общее количество нотариусов, по сравнению с предыдущим годом, выросло только на **12** человек. Более чем на **10** нотариусов пополнились только палаты Алматинской и Жамбылской областей. При этом из рядов нотариата по различным причинам ушли **243** человека.

Численность нотариусов по республике в 2016 году составила **4170**, при этом фактически совершали нотариальные действия только **3 933** нотариуса, так как из числа вновь вступивших членов **81** человек не приступили к практической деятельности, **253** нотариуса не занимались совершением нотариальных действий в связи с нахождением в декретных отпусках, болезнью и иным причинам.

Следует отметить, что в настоящее время нотариальные действия осуществляются только частными нотариусами, ни одного государственного нотариуса с 2012 года не имеется. В связи с чем полагаем, что назрела необходимость по реформированию и целесообразности введения на всей территории республики единой организационно-правовой формы (частный).

Наблюдается тенденция к сокращению совершенных нотариальных действий. Так, с учетом перечисленных обстоятельств, в прошлом году нотариусами республики совершено **11 042 024** нотариальных действий, что на **1,4 млн. меньше**, чем в предыдущем году (*в 2015 году по сравнению с 2014 годом количество нотариальных действий сокращалось на 2 млн. н/д*), что соответственно привело и к сокращению среднемесячной нагрузки одного нотариуса (2011-2016 гг.) на **442** нотариальных действия.

Анализ структуры совершенных нотариальных действий показывает:

- роль нотариата в сфере сделок с земельными участками и жилыми домами

относительно предыдущего года осталась без изменений;

- выросло количество действий по выдаче свидетельств о праве собственности на долю в общем имуществе супругов (**+ 3 400**);

- сохранилась тенденция роста количества удостоверяемых брачных договоров (**+ 180**);

- востребованным нотариат становится в сфере обеспечения доказательств (**+ 540**);

- заметно снизился спрос на нотариальную форму оформления прочих договоров (**- 12 905**);

- продолжилась тенденция отказа от нотариально оформляемых доверенностей (**- 22 000**);

- электронный документооборот продолжает обуславливать снижение свидетельствования подлинности подписи на документах (**- 88 000**).

Другой заметной тенденцией стало резкое уменьшение числа стажеров. Так, в частности, количество стажеров, проходивших стажировку в 2016 году, сократилось в три раза по сравнению с 2014 годом (*так называемым «пиком» отпуска численности нотариусов*).

Таким образом, можно сделать вывод, что в настоящее время интерес к профессии нотариуса снижается.

Учитывая тенденцию к снижению количества стажеров, полагаем, что результаты по итогам прохождения стажировки должны оцениваться исключительно территориальными нотариальными палатами.

При этом хотелось бы отметить, что в настоящее время сложилась такая ситуация: по окончании срока стажировки нотариус составляет заключение, в котором отражается исполнение программы профессиональной подготовки стажером. В соответствии с п. 10 ст. 7 Закона РК «О нотариате» это заключение в течение десяти рабочих дней должно быть утверждено совместным решением территориального органа юстиции и нотариальной палаты. Между тем вышеуказанные сроки не соблюдаются, а

стажер до получения совместного решения ТНП и ДЮ о прохождении стажировки за каждый месяц ожидания оплачивает 10 МРП.

Не решенным остается вопрос применения «двойного наказания» в отношении нотариусов. Так, КоАП содержит статьи, предусматривающие составы правонарушений в отношении нотариусов, связанные с финансовым мониторингом (ст. 214), со страхованием гражданско-правовой ответственности (ст. 230) и запретом на занятие предпринимательской деятельностью (ст. 154).

Вместе с тем, в соответствии со ст. 10 Закона РК «О нотариате», по **этим же основаниям** приостанавливается действие лицензии нотариуса.

В связи с этим можно отметить, что в отношении нотариуса нарушается один из основополагающих принципов юридической ответственности как справедливость (*за одно нарушение одно наказание*).

Так, в случае одновременного или последовательного применения административной ответственности в виде штрафа и приостановления действия лицензии нотариуса (*это, как правило, 6 месяцев*) лицензиаром ухудшается экономическое положение нотариуса, связанное с самофинансированием.

Следующее, что считаю необходимым отметить, – это вопрос контроля за деятельностью нотариуса.

Согласно п. 2 статьи 31 Закона «О нотариате» контроль за законностью совершаемых нотариальных действий и соблюдением правил делопроизводства нотариусом, занимающимся частной практикой, осуществляется территориальным органом юстиции и нотариальной палатой.

Вместе с тем п. 5 этой же статьи предусматривает контроль в порядке, установленном Предпринимательским кодексом, осуществляемым единолично территориальным органом юстиции.

В этой связи следует отметить, что возникшие коллизии привели к следующей ситуации. В результате проведенной проверки территориальные органы юстиции обра-

щаются с представлениями в палаты о привлечении нотариусов к дисциплинарной ответственности в соответствии с Кодексом чести. В свою очередь палаты отказывают в рассмотрении таких представлений, мотивируя тем, что они в проверках не участвовали.

Более того, палаты не имеют возможности проведение обобщений нотариальной практики по результатам проверок.

В этой связи считаем необходимым устранить возникшие коллизии.

Система контроля за законностью в нотариальной сфере должна устанавливаться в контексте развития государственной правовой политики по вопросам саморегулирования субъектов профессиональной деятельности.

По-прежнему сохраняет свою остроту вопрос обеспечения сохранности архивных документов.

В соответствии с действующим законодательством частный нотариальный архив является филиалом территориальной нотариальной палаты и осуществляет функции по накоплению, хранению и использованию нотариальных документов. Обеспечение сохранности архива частных нотариусов в настоящее время отнесено к компетенции нотариальных палат.

Начиная с 1998 года по настоящее время частными нотариальными архивами уже накоплен большой объем документов, имеющих особое юридическое значение, длительное практическое применение и использование, и служат удовлетворению потребностей общества и государства в реализации прав и законных интересов граждан и соответственно подлежат хранению в надлежащих условиях, который растет из года в год (*справочно: для единовременного приема 481 825 нотариальных фондов потребуется дополнительно 2 700 кв.м площадей. Ежегодное увеличение архивных документов на 72 450 единиц хранения потребует дальнейшего увеличения архивохранилищ*).

Нотариальные палаты не имеют возможности обеспечить должные, специально оборудованные для размещения архива помещения, где соблюдались бы все преду-

смотренные нормативы по обеспечению надлежащего хранения архивных фондов. Поэтому деятельность частного нотариального архива, к сожалению, сводится только к функции по накоплению, временному хранению и обеспечению их сохранности.

Министерством юстиции в соответствии с поручением Администрации Президента прорабатывался вопрос о возможности передачи нотариальных архивных документов в государственные архивы.

Однако, ввиду отсутствия бюджетных средств и отсутствия в областных, городских и районных государственных архивах площадей для приема и хранения нотариальных документов, данный вопрос так и не нашел своего разрешения.

В связи с этим нотариальное сообщество полагает необходимым вернуться к рассмотрению вопроса о сдаче нотариальных документов на хранение в государственный архив, – **на государственном уровне, с принятием конкретного решения и просит Вас оказать поддержку.**

Требует своего законодательного закрепления и вопрос ответственности за не сдачу нотариальных документов и печати лиц, прекративших свою нотариальную деятельность.

Согласно ст. 18 Закона РК «О нотариате» нотариус в случае прекращения действия его лицензии должен передать все находящиеся у него на хранении нотариальные документы в частный нотариальный архив. При этом территориальный орган юстиции и нотариальная палата обязаны принять меры по передаче документов нотариуса, у которого прекращено действие лицензии нотариуса, другому нотариусу или в частный нотариальный архив, а также по изъятию лицензии для передачи ее лицензиару и уничтожению печати нотариуса.

Однако на практике территориальные органы юстиции и нотариальные палаты сталкиваются с трудностями по изъятию лицензий и печатей у нотариусов, прекративших свою деятельность по отрицательным мотивам.

Имели место факты, когда эти лица умышленно скрывались от представителей

органов юстиции и на протяжении длительного времени пытались незаконно сохранить лицензии и печать нотариуса, при этом не несли какой-либо ответственности.

В организационном плане РНП представляет собой объединение ТНП с функциями по координации, разработке нормативных правовых актов и методических материалов по вопросам нотариата, организации обучения нотариусов.

Между тем, в отличие от системы организации адвокатуры и системы организации частных судебных исполнителей, объединение территориальных нотариальных палат в составе Республиканской нотариальной палаты **не носит обязательного** характера, в связи с чем территориальные нотариальные палаты имеют законодательно предоставленное право на вступление либо выход из членов РНП.

(Справочно: Территориальная нотариальная палата Костанайской области образована 10 августа 1999 года; в состав РНП вошла в 2000 году; вышла из состава РНП в 2010 году; вновь вошла в состав РНП в 2012 году; вышла из состава РНП 01 апреля 2016 года.)

Полагаем, что Закон РК «О нотариате» должен устанавливать единую, заранее определенную по составу, организованную по территориальному принципу систему, состоящую из территориальных нотариальных палат, объединенных в Республиканскую нотариальную палату. Считаем, что сохранение структурного единства нотариального сообщества является залогом дальнейшего поступательного развития института нотариата.

В связи с чем предлагается законодательно закрепить положение об обязательном членстве территориальных нотариальных палат.

Принимая во внимание необходимость всесторонней реализации гарантированного Основным Законом страны права на собственность, а также в целях обеспечения развития закрепленной в Законе Республики Казахстан «О нотариате» нормы, определяющей нотариат в Республике Казахстан в качестве правового института по оказанию

квалифицированной юридической помощи, предлагаем расширить перечень действий (сделок), подлежащих обязательному нотариальному удостоверению в отношении движимого и недвижимого имущества, подлежащего обязательной государственной регистрации.

Также считаем необходимым внесение отдельных изменений и дополнений в нормы раздела «Наследственное право» ГК РК, что позволит, с одной стороны, обеспечить полноту регулирования отдельных институтов гражданского законодательства путем восполнения пробелов, с другой – устранить противоречия и коллизии в правовом регулировании гражданских правоотношений.

Полагаем, что в настоящее время актуальным является использование потенциала нотариата в качестве одного из способов **внесудебного разрешения возникающих споров сторонами.**

В нотариальной практике имеет место нотариальное удостоверение соглашений, позволяющих регулировать некоторые вопросы, возникающие в семейных правоотношениях. Так, Кодексом РК «О браке (супружестве) и семье» предусматривается обязательное нотариальное удостоверение брачного договора (статьи 39-43), соглашения о разделе имущества супругов (статья 37), алиментного соглашения (глава 22). Это позволяет сократить количество обращений в суд граждан по данным вопросам, так как суд в ходе рассмотрения дел о расторжении брака (супружества) выясняет, достигли ли супруги соглашения по вышеуказанным вопросам и, если достигли, то утверждает данные соглашения.

При этом считаем, что в вышеуказанном Кодексе возможно предусмотреть **нотариальное удостоверение:**

- *соглашения о месте жительства детей при раздельном проживании родителей*, заключаемого на основании статьи 73;
- *соглашения родителей о порядке воспитания детей или о месте жительства детей*, в которое могут также включаться условия о содержании детей, несении

расходов на образование и т.п. в соответствии с абз. 1 п. 1 ст. 138;

- *соглашения о порядке осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка* (статья 73), в котором определяются время и место общения этого родителя с ребенком, продолжительность и порядок общения и т.д.;

- удостоверение равнозначности электронного документа документу на бумажном носителе.

Подводя итог своему выступлению, считаю необходимым особо подчеркнуть, что одно из направлений дальнейшего развития института нотариата нам видится в расширении полномочий нотариусов в гражданско-правовых отношениях, совершенствовании гражданского законодательства в сфере экономической деятельности и оказания комплексной юридической помощи. Все это, безусловно, требует коренной перестройки в организации нотариальной деятельности, переосмысления предназначения института нотариата, повышения уровня высокопрофессиональных кадров и это только первоочередные шаги, с которых возьмет свое начало сложный, трудоемкий и очень ответственный процесс качественных изменений. Впереди у нас длительная и не простая работа – полагаю, что нам, нотариальному сообществу Казахстана, объединяющему, действительно, профессионалов своего дела, по силам выполнение возложенной на нас высокой миссии дальнейшего поступательного развития института нотариата в нашем государстве.

Уверенная и открытая позиция нотариального сообщества о необходимости коренного изменения нотариата состоит в том, чтобы он отвечал потребностям общества, чтобы он был дееспособным на рынке юридических услуг, в том, чтобы используя новые правовые механизмы и решения, нотариат проявил бы весь свой огромный положительный потенциал и засвидетельствовал бы объективную необходимость и полезность нотариальной профессии для общества и государства в целом.

Благодарю Вас за внимание.



Бижамал Алкабаева,
нотариус города Астаны

Прозрачность нотариальной деятельности – залог ее эффективности

Существует общее признание того, что высокий уровень прозрачности в бюджетной области является ключевым инструментом для достижения хорошего управления. «Прозрачность» бюджета обеспечивается за счет принципа *транспарентности*, под которым понимается необходимость опубликования бюджетов и отчетов об их исполнении, а также обязательная открытость бюджетного процесса для общества. Данный принцип корреспондируется с общими требованиями к прозрачности бюджетных процессов. Так, Международное бюджетное партнерство, осуществляющее составление оценки индекса открытости бюджета для различных стран, в частности указывает на необходимость:

- существования четкой и открытой системы для управления бюджетной сферой;
- подготовки бюджета в соответствии с установленным графиком;
- существования четких процедур исполнения и мониторинга бюджета и отчетности;
- наличия действенного внутреннего контроля и осуществления внешней проверки бюджетной информации.

В полном соответствии с данными требованиями функционируют бюджеты территориальных нотариальных палат и непосредственно нотариусов.

Согласно вступившей в силу в 2012 г. ст. 26-1 Закона РК «О нотариате», утверждение бюджета палаты входит в исключительную компетенцию общего собрания ее членов. Бюджет территориальных нотариальных палат обсуждается и утверждается на общем собрании нотариусов как в общей сумме, так и по статьям. Проект бюджета доводится до сведения всех членов палаты заранее. Возникающие у членов палаты разногласия по поводу формирования бюджета разрешаются на общем собрании.

Так же ежегодно правление палаты обязано отчитываться перед своими членами на общем собрании об исполнении утвержденного на этот год бюджета по каждой из его статей.

В каждой нотариальной палате имеется контролирующий орган: ревизионная комиссия, которая следит за правильностью формирования, исполнения, утверждения расходов и доходов палаты. Данный орган подотчетен только общему собранию и избирается им. Кроме того, независимый аудитор проводит ежегодный аудит финансово-хозяйственной деятельности палаты. По требованию правления, ревизионной комиссии или общего собрания может быть проведен и внеочередной аудит.

Палаты являются некоммерческими организациями, и их финансирование осуществляется за счёт взносов членов палаты, поэтому доходная часть весьма проста: это размер членского взноса, помноженный на количество членов палаты.

Аналогичная ситуация и по расходной части. В первую очередь Палаты направляют ее на уставную деятельность. Это содержание персонала палаты, помещения палаты, проведение различных семинаров, покупка реестров, бланков, содержание нотариального архива. Все эти расходы просты и понятны каждому члену палаты.

Аналогично прозрачен бюджет самого нотариуса. Нотариус осуществляет свою деятельность, основываясь на тарифах, установленных Законом «О нотариате» и Налоговым кодексом. Цены четко фиксированы. Отходить от них нотариус не имеет права. Даже при желании изменить цену нотариус не имеет такой возможности. Каждое действие, совершаемое им, фиксируется в нотариальном реестре (бумажном и электронном). Разделом реестра является графа, в которой нотариус обязан указать сумму совершаемого действия. В случае, если нотариус освобождает кого-либо от оплаты тарифа, полностью или частично, он указывает в данной графе основание для такого освобождения. Кроме того, каждый нотариус имеет кассовый аппарат, на котором он выбивает чеки по совершенному нотариальному действию.

Размеры нотариального тарифа, а также льгот, предоставляемых гражданам и случаи освобождения от тарифа, обязаны быть вывешены в каждой конторе на видном месте. Поэтому обращающееся лицо всегда имеет возможность убедиться в правильности взимания нотариусом тарифа. В случае обращения юридического лица, ему может быть выписан счёт-фактура, где будут зафиксированы количество совершенных действий и их стоимость. Счёт-фактура, являясь первичным бухгалтерским документом, остается в бухгалтерии обра-

щающегося лица, и указать неправильную сумму для нотариуса невозможно: это очень легко проверяется, и в случае указания неправильной цены, может иметь для нотариуса весьма серьезные последствия.

Таким образом, имеется четко установленная система оплаты нотариальных действий и система фиксации данных оплаты совершённых действий. В случае если нотариус применит неправильный тариф, это очень легко проверяется, поскольку понятен и вид действия, и сколько оно должно стоить, и то, сколько указал нотариус в реестре, и на какую сумму он отбил чек. Безусловно, имеются случаи, когда нотариус берет иную сумму, отличающуюся от установленной в законе. Но, в первую очередь, такие случаи единичны, поскольку каждый случай должен быть нотариусом обоснован, а во-вторых, в таких случаях нотариус обкрадывает сам себя. Это вызвано тем, что, беря с лица меньшую сумму, чем положено по закону, демпингуя, нотариус в любом случае обязан указать в реестре полную стоимость нотариального действия и заплатить за него полную сумму налога.

В случае же, когда лицо не согласно с тарифом, взимаемым нотариусом, оно вправе обратиться в территориальный орган юстиции, который проводит обстоятельно и полную проверку каждого случая по обращению граждан.

Все вышеперечисленные меры способствуют формированию и обеспечению надлежащего уровня прозрачности в бюджетной сфере нотариального сообщества и отдельно взятого нотариуса и призваны обеспечивать открытость, достоверность и доступность бюджетных процессов.





*Гульжан Кубитаева,
нотариус,
председатель нотариальной палаты
Акмолинской области*

Соблюдение закона и обеспечение прав собственности

Отношения собственности – наиболее фундаментальные и базисные как для всего общества в целом, так и для его индивидуальных членов. Обеспечение со стороны государства надлежащей правовой защиты права собственности является одним из важнейших критериев стабильного экономического развития страны и благосостояния и спокойствия её граждан.

Исторически институт нотариата являлся важным элементом механизма, защищающего собственность. Несмотря на свою древнюю историю, нотариат старается гибко реагировать на происходящие глобальные процессы – переход к рыночным экономическим отношениям, многообразие форм собственности, развитию предпринимательства, проникновение новых технологий. И Казахстан в этом процессе занимает передовые позиции. В частности можно отметить факт использования казахстанским нотариатом в своей деятельности электронных информационных технологий и средств передачи данных, которые обоснованно считаются самыми прогрессивными на территории СНГ.

В настоящее время гражданское законодательство Республики Казахстан предоставляет населению право выбора: либо самостоятельно составить договор продажи или дарения недвижимого имущества и передать его в регистрирующие органы, либо прийти к нотариусу за профессиональной помощью в оформлении любого догово-

ра и передачи его на государственную регистрацию перехода прав.

Простая письменная форма сделки наиболее распространена среди граждан ввиду того, что требует меньше финансовых затрат. Простота формы считается её главным преимуществом.

В соответствии со ст. 118 ГК РК право собственности на недвижимое имущество возникает с момента государственной регистрации. Однако государственная регистрация по процедуре и правовым последствиям не тождественна нотариальному удостоверению. Деятельность государственного регистратора сводится к работе с поступившими к нему документами, которые могут быть составлены значительно раньше поступления на государственную регистрацию. За рамками процесса государственной регистрации остается проверка право- и дееспособности сторон сделки, разъяснение им значения их действий, смысла и содержания заключенной сделки. Таким образом, осуществляя прием документов на государственную регистрацию и в процессе самой регистрации, регистрирующий орган в большей мере ориентируется на соответствие закону формы сделки, чем её содержания.

Отсутствие при сделке независимой и незаинтересованной стороны, которая разъяснит участникам её смысл, значение и правовые последствия, может привести к весьма нежелательным результатам.

В соответствии с законодательством о нотариате при удостоверении сделки нотариус решает ряд задач:

Так, при совершении нотариального действия нотариус устанавливает личность обратившихся за совершением нотариального действия гражданина, его представителя или представителя юридического лица.

Нельзя не отметить, что при этом нотариус как субъект финансового мониторинга осуществляет меры по предотвращению противодействия легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма. Это выявление, оценка риска, идентификация участников финансовых операций, применение мер внутреннего контроля, включающее документальное фиксирование нотариусом финансовой операции, подлежащей особому контролю.

Применяемые меры, осуществляемые нотариусами, способствуют эффективности национальной системы противодействия финансированию терроризма, защищают государственные интересы.

Так, по сведениям Комитета по финансовому мониторингу Министерства финансов Республики Казахстан, за 12 месяцев 2016 года в Комитет от нотариусов поступило 23 889 и за 1 квартал 2017 года – 5830 сообщений об операциях, подлежащих финансовому мониторингу. Эти данные свидетельствуют об исполнении нотариусами законодательства о ПОД/ФТ при совершении нотариальных действий, в частности при удостоверении сделок, имеющих признаки подозрительных операций и сделок.

В свою очередь регистрирующий орган не предоставляет сведения в Комитет об операциях, подлежащих финансовому мониторингу, в связи с тем, что Закон не относит их к субъектам финансового мониторинга.

Таким образом, простая письменная форма сделок способствует непредоставлению сведений о всех подозрительных операциях в соответствии с Законом Республики Казахстан от 28 августа 2009 года «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма», тем самым имеются нарушения принципа всеобщности верховенства Закона.

Комитетом проведены две рабочие встречи с участием Республиканской нотариальной палаты и нотариальной палаты Акмолинской области, где были рассмотрены вопросы в отношении порядка применения законодательства о противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма.

В ходе этих встреч представители Комитета отметили, что введение обязательного нотариального удостоверения сделок с недвижимостью, подлежащих обязательной государственной регистрации, позволит максимально предупреждать действия по легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма. В то время как на сегодняшний день законодательное закрепление простой письменной формы для сделок с недвижимостью представляет собой лазейку для лиц, совершающих сделки с недвижимостью, подпадающих под признаки подозрительных операций.

Также в статье 18 Закона РК «О нотариате» закреплена обязанность нотариусов разъяснять гражданам и юридическим лицам права и обязанности, предупреждать о последствиях совершаемых нотариальных действий.

Нотариус разъясняет сторонам их право согласиться с совершением нотариального действия или отказаться от него до тех пор, пока договор не подписан, а также разъясняет сторонам их обязанность строго выполнять условия договора и обязанности, возложенные на стороны договором. Это необходимо для того, чтобы юридическая неграмотность сторон договора не могла быть использована им во вред. Нотариально удостоверяя договор, нотариус профессионально обеспечивает соответствие его требованиям закона, в том числе согласование по всем существенным условиям договора.

При удостоверении сделок нотариус истребует согласия лиц, интересы которых затрагиваются сделкой. Это согласие супруга, если речь идет об имуществе, находящемся в совместной собственности, согла-

сие участников приватизации жилого помещения или иных участников долевой собственности.

Если согласие было оформлено не одновременно с удостоверением договора, то согласие должно быть удостоверено нотариально.

Сама процедура нотариального удостоверения предполагает, что интересы всех договаривающихся сторон защищаются в равной степени.

В тех случаях, когда права (обременения прав) возникают, изменяются или прекращаются на основании сделки, удостоверенной в нотариальном порядке, осуществляется электронная регистрация. Таким образом, на сегодняшний день отсутствует необходимость личного обращения за регистрацией своих прав в органах регистрации. Электронная регистрация производится не позднее одного рабочего дня, следующего за днем поступления в информационную систему правового кадастра подтверждения об уплате сбора за государственную регистрацию прав на недвижимое имущество или освобождении от уплаты сбора.

Таким образом, обратившись к нотариусу за удостоверением сделки, можно снять с себя немалую часть проблем.

Благодаря созданию и внедрению ЕНИС стало возможным обеспечение информационного взаимодействия между нотариусами и нотариальными палатами, а также контролирующим органом – Министерством юстиции Республики Казахстан, координации нотариальной деятельности, предоставления полной и достоверной информации обо всех зарегистрированных нотариальных документах и интеграция с информационными системами государственных баз данных «Физические лица», «Юридические лица», «Регистр недвижимости», «Е-лицензирование», «Записи актов гражданского состояния», Национальным удостоверяющим центром, Платежным шлюзом ЭП.

Это позволяет государственным органам в установленном законодательством порядке оперативно и полно осуществлять

проверку на предмет выявления криминальных действий, поддельных документов, нарушений законности.

Также нотариус несет ответственность перед сторонами гражданско-правовой сделки, которые потерпели убытки от нотариальной ошибки. Применение ответственности нотариуса обеспечивается обязательным страхованием его ответственности нотариуса в соответствии со ст. 16 Закона РК «О нотариате».

Еще одним из преимуществ является тайна нотариального действия, так как в соответствии со статьей 3 Закона РК «О нотариате» она является одним из принципов нотариальной деятельности в Республике Казахстан.

Кроме того, следует учитывать, что нотариально удостоверенные договоры, в соответствии с действующим законодательством, подлежат длительным срокам хранения, что обеспечивает дополнительные гарантии стабильности рассматриваемых сделок.

Таким образом, использование нотариальной формы при заключении гражданско-правовых сделок направлено на повышенную защиту имущественных и личных неимущественных прав граждан и юридических лиц и тем самым на обеспечение правовыми мерами правопорядка в государстве.

Этот путь упорядочивает гражданский оборот с недвижимым имуществом, освобождает суды при возникновении между сторонами споров от дополнительных усилий по установлению подлинности и добровольности договора.

Кроме того, необходимо отметить, что обязательная нотариальная форма сделки с недвижимым имуществом присуща большинству стран с латинской системой нотариата, основанном на романо-германской правовой системе: Бельгии, Германии, Греции, Испании, Италии, Люксембургу, Мексике, Нидерландам, Польше, Франции, Чили, Швейцарии, Эстонии, Японии (в Японии – к отдельным видам договоров). Обязательная нотариальная форма сделки с

недвижимым имуществом присуща также праву Финляндии.

Из 34 государств-членов ОЭСР, в которых функционируют различные правовые системы и модели нотариата, обязательное либо альтернативное участие нотариуса в удостоверении сделок с недвижимым имуществом предусмотрено законодательством 22 стран, из которых в 20 государствах – нотариат латинской модели (всего в 22 странах ОЭСР национальный нотариат – латинский).

Также полагаем, что для усиления защиты прав сторон сделки необходимо расширить возможности использования депозита нотариуса.

Полагаем, что депозит нотариуса может быть использован и при расчетах по сделкам с недвижимостью.

Нотариальной палатой Акмолинской области проведен анализ удостоверяемых нотариусами сделок по отчуждению недвижимости, подлежащих регистрации, в основном это сделки, связанные с выдачей ипотечных займов банками второго уровня. В этой связи банкам второго уровня были направлены письма с просьбой высказать свою правовую позицию в отношении нотариальной формы удостоверения сделок при выдаче ипотечных займов.

В представленных ответах банков было отмечено, что нотариальное удостоверение сделок с недвижимостью позволяет сторонам по сделке, а также банку быть уверенными в правомерности совершаемого ими договора, тем самым снизит риск утери банком залогового обеспечения в виде недвижимого имущества. Кроме того, ускоряется процесс выдачи займов по времени, так как электронная регистрация договоров отчуждения и договоров залога в течение одних суток благоприятны для клиентов банка.

Также хотелось бы затронуть вопрос о противоречии прав и ограничений в деятельности нотариуса. Так, пункт 2 ст. 17 Закона РК «О нотариате» предоставляет право нотариусу составлять проекты сделок, заявлений и других документов, но при

этом пункт 2 ст. 19 Закона РК «О нотариате» предусматривает ограничения деятельности нотариуса, в частности, – это оказывать посреднические услуги при заключении, изменении и расторжении договора. Таким образом, нотариусы не вправе составить проект сделки, заявления и других документов, если не совершают нотариальное действие, даже если стороны в целях экономии хотят, например, заключить сделку и выбирают простую письменную форму. Это равнозначно, что адвокат не вправе составить исковое заявление в суд, если он в дальнейшем не принимает участие в суде.

В этой связи необходимо подчеркнуть, что нотариус, обладая более глубокими и прочными знаниями права, разбираясь в действующем законодательстве, владея практическими навыками по своей специальности, имея государственную лицензию на право оказания нотариальных услуг, более квалифицированно окажет юридическую помощь при составлении проекта договора, предусмотрит все существенные условия договора в рамках действующего законодательства, в случаях, когда стороны выбирают простую письменную форму сделки в целях экономии денежных средств, нежели им составит проект договора юрист, не имеющий лицензию, адвокат, индивидуальный предприниматель, работник ЦОНа, а также ряд других лиц, оказывающих квазинотариальные услуги на рынке недвижимости – это юристы частных строительных компаний, риелторы.

В этой связи полагаю необходимым отнести предусмотренное Законом право нотариуса на составление проектов сделок, заявлений и других документов к прочим нотариальным действиям, так как по сути это и есть оказание юридической помощи населению.

Таким образом, наблюдается преимущество нотариальной формы совершения сделок, предоставляющая надежную гарантию защиты прав и законных интересов физических и юридических лиц.

Спасибо за внимание!

Бабаджанян Е.Л.,
магистр юриспруденции,
ст. преподаватель КАЗГЮУ
Куаналиева Д.С.,
студентка 4 курса КАЗГЮУ
Лукманова Э.С.,
студентка 4 курса КАЗГЮУ

Наследственные споры и их разрешение на всех стадиях наследственного процесса

Наследственное право пронизано не только материальными, но и процедурными (процессуальными) нормами, сопровождающими наследственный процесс еще до начала возникновения собственно наследственных отношений до их логического завершения и закрытия так называемого наследственного дела. Однако, в нотариальной практике сложилась такая тенденция, что, начиная с 2007 года многие наследственные дела невозможно закрыть, они так и остаются открытыми на неопределенный срок. Связано это с тем, что у нотариусов нет правовой основы прекращения наследственных дел в случаях непринятия наследниками наследства и не отказа от него. Проблема эта возникла в результате внесения изменений в ГК РК в 2007 году и внедрением такого способа приобретения наследства, как принятие наследства, но при этом не исключил отказ от наследства, при этом непринятие наследства в законодательном порядке не стало основанием для приращения наследственных долей. Все это привело к затруднению правоприменительной практики у нотариусов. Результатом подобного законодательного пробела стали также многочисленные наследственные споры как по восстановлению сроков принятия наследства, так и по разделу наследства по наследственным делам пяти, а то и

десятилетней давности. Районные суды оказались «заваленными» подобного рода делами.

Много проблем возникает и в связи с определением, а точнее установлением факта фактического принятия наследства. Нотариус законодательно ограничен по основаниям такого установления, он вынужден отправлять наследников в суд для установления факта принятия наследства в порядке особого производства. Более того, приравнивание факта владения наследственным имуществом к принятию наследства фактическим способом привело к тому, что наследник-сособственник приватизированного жилья автоматически считается принявшим наследство, что делает в дальнейшем невозможным отказ от наследства. А так как принцип универсальности не предполагает частичного принятия наследства, то такие наследники автоматически становятся должниками по не личным обязательствам наследодателя. Подобное состояние приводит к возникновению споров между наследниками и кредиторами наследодателя.

В рамках проекта авторский коллектив и участники Scrum-команды в целях разрешения вышеназванных проблем осуществят попытку выявления причин проблем правоприменительной практики по наследственным спорам, возникающим на всех стадиях наследственного процесса, и дать результат в виде методических рекомендаций нотариусам по сопровождению насле-

дственного процесса и разрешению наследственных споров, а также разработать проект Закона о внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам наследования.

Оригинальность и новизна проекта неоспоримы. С момента внесения изменений в ГК РК 2007 года и по настоящий день не было осуществлено исследований по выявлению проблем и причин возникновения наследственных споров и не предложено конкретных мер (разработка проектов законов и т.д.) по их устранению. Лишь отдельные научные статьи, детерминирующие части проблем без обоснования результатов, были опубликованы в тех или иных источниках. Однако, они не дали конкретных результатов.

Тема проекта связана с основными приоритетными направлениями развития науки КАЗГЮУ. В частности с направлением № 6 «Обеспечение верховенства закона, гарантирующего право собственности, создающего условия для предпринимательской деятельности, добросовестного выполнения договорных и внедоговорных обязательств».

В результате разработки проекта у студентов выработаются не только исследовательские навыки, но и способности к осуществлению практической деятельности.

Цель проекта.

1) Выявить категории наследственных споров, возникающих как в нотариальной, так и в судебной практике, в том числе и с иностранным участием.

2) Определить наиболее оптимальные практические пути предотвращения и разрешения наследственных споров, возникающих в результате «неправильного правоприменения» и «пробелов» в действующем законодательстве, и разработать рекомендации по их предотвращению, в том

числе в виде проекта Закона о внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам наследования с соответствующим сопутствующим пакетом документов.

Результаты проекта:

1) Предложено исключить из Гражданского кодекса Республики Казахстан ст. 1047 «Завещание с условием». Объясняется это тем, что не всегда предусмотренные в завещании условия отвечают требованиям по их правомерности, а самое главное – по недопустимости ограничения правоспособности. Да и при этом нет гарантии того, что условие будет выполнено наследником формально и что после принятия наследства наследник не перестанет их выполнять в случаях, когда условие предполагает длительным.

2) Предлагается дополнить Гражданский кодекс Республики Казахстан ст. 1054-1, регламентирующей процедуру вскрытия секретных завещаний в связи с отсутствием в действующем законодательстве подобных норм.

3) Авторы подчеркивают необходимость установления ограничений относительно размеров легата одной третьей от состава наследственного имущества (с учетом освобождения ее от долгов). Подобное предложение обосновывается необходимостью недопущения поглощения легатом всего наследства.

4) Предлагается ст. 1072 ГК РК дополнить пунктом 4-1, устанавливающим последствия непринятия наследства.

5) Предлагается ст. 1079 ГК РК дополнить п. 3-1) следующего содержания: «3-1) непринятие наследником наследства». Тем самым непринятие наследства станет основанием для приращения наследственных долей оставшихся наследников.



Кутенко Л.,
*юрист Республиканской
 нотариальной палаты*

Обучение как средство повышения квалификации нотариусов

В год празднования 20-летия независимого нотариата Казахстана, обращаясь в ретроспективе создания, становления и развития его как социального института, приходим к выводу о том, что наш нотариат прошел свой путь становления и имеет собственное направление развития. Наряду с положительными сторонами и достижениями имеются вопросы, которые требуют усиленного внимания. Одним из таких вопросов является повышение квалификации нотариусов РК.

На современном этапе актуализируются проблемы, связанные с объективным повышением квалификационных требований к качеству специалистов любого уровня; безусловно, нотариальное сообщество, где такие требования максимально высокие, не может остаться в стороне от них.

В Концепции развития нотариата в Республике Казахстан на период с 2015 до 2020 года, утвержденной XI, внеочередным Съездом представителей территориальных нотариальных палат 3 апреля 2015 года, отмечается: «Обществу и государству нужны нотариусы новой формации, профессионально и нравственно настроенные на обеспечение и защиту прав граждан, участников гражданского оборота, а также поддержку чести и имиджа своего нотариального сообщества»¹.

В соответствии с «Кодексом чести нотариуса» нотариус, руководствуясь требованиями законодательства об обязательности членства нотариусов в нотариальной палате, обязан постоянно повышать свой профессиональный уровень².

В настоящее время в Законе РК «О нотариате» к полномочиям Республиканской нотариальной палаты отнесено среди прочих организация обучения нотариусов.

В этой связи в целях реализации определенных Законом РК «О нотариате» полномочий Республиканской нотариальной палаты по организации обучения нотариусов, решением Правления Республиканской нотариальной палаты № 3 от 27 июня 2014 года создан «Центр повышения квалификации нотариусов при Республиканской нотариальной палате».

Хотелось бы отметить, что опыт деятельности «Центра повышения квалификации нотариусов при Республиканской нотариальной палате» (Центра), созданного 27 июня 2014 года, очень ценен.

Основной целью Центра является повышение квалификации нотариусов, обновление их теоретических и практических знаний, умений и навыков в нотариальной деятельности, в соответствии с требованиями действующего законодательства Республики Казахстан, для эффективного выполнения ими своих обязанностей.

Базовыми принципами, на которых строится деятельность Центра, являются

¹ Концепция развития нотариата в Республике Казахстан на период с 2015 до 2020 года, утвержденная XI, внеочередным Съездом представителей территориальных нотариальных палат 3 апреля 2015 года// <http://www.notariat.kz/images/stories/concept.pdf>

² Кодекс чести нотариуса// <http://www.notariat.kz/respublikanskaya-notarialnaya-palata/kodeks-chesti-notarius.html>

доступность, основательность, системность, последовательность обучения. В основе процесса – постоянное пополнение теоретических знаний нотариусом норм действующего законодательства в сочетании с практическими навыками применения данных норм в повседневной деятельности.

Пройти обучение могут как нотариусы, так и помощники нотариусов со стажем работы в качестве помощника нотариуса не менее трех лет.

В соответствии с Планом работы, утверждаемым Правлением Республиканской нотариальной палаты, Центром на постоянной основе организуются очные курсы, а также дистанционное обучение с использованием современных коммуникационных технологий – путем онлайн вебинаров.

На курсах освещаются наиболее актуальные вопросы применения действующего законодательства по различным отраслям права. Тематика курсов формируется из обобщений нотариальной практики, которые проводятся 2 раза в год.

Для обучения на курсах Центр приглашает ученых, преподавателей вузов, специалистов-практиков, нотариусов с большим опытом работы, а также представителей государственных органов. В частности, Центр активно сотрудничает с государственными и частными структурами, такими как Верховный Суд РК, Министерство юстиции РК, Комитет по финансовому мониторингу Министерства финансов РК, Казахский гуманитарный юридический университет и др.

Обучение слушателей осуществляется: с отрывом от работы; с частичным отрывом от работы; без отрыва от работы (в случаях осуществления учебного процесса с применением дистанционного метода обучения).

С 2016 года уровень знаний слушателей, полученных ими в ходе обучения, определяется по результатам проводимого преподавателями тестирования по итогам каждой из тем.

Успешно завершившим обучение выдаются соответствующие сертификаты.

За период с 2014 года по 2016 год прошли обучение на курсах повышения квалификации 304 нотариуса, на вебинарах – 1076.

Несмотря на имеющиеся положительные сдвиги в организации работы по повышению квалификации, необходимо отметить, что предусмотренный на сегодняшний день механизм повышения квалификации нотариусов не совсем эффективен.

Одна из причин этого видится в отсутствии законодательного закрепления обязанности нотариуса повышать свою квалификацию.

Обращаясь к опыту зарубежных стран, отметим, что, например, Закон Литовской Республики «О нотариате» предусматривает, что «нотариус обязан постоянно повышать свою квалификацию» (ст. 4).

Закон Украины «О нотариате» в ст. 5 закрепляет обязанность нотариуса постоянно повышать свой профессиональный уровень, а в случаях, если частный нотариус при совершении нотариальных действий неоднократно нарушал правила нотариального делопроизводства, проходить повышение квалификации.

Ст. 25 Закона Республики Беларусь «О нотариате и нотариальной деятельности» также предусматривает обязанность повышать профессиональную квалификацию.

С 2016 года ст. 16 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате была дополнена ч. 5, предусматривающей, что нотариус обязан не реже одного раза в четыре года повышать (в том числе с применением электронного обучения и дистанционных образовательных технологий) квалификацию в осуществляющей образовательную деятельность организации, образовательная программа которой аккредитована Федеральной нотариальной палатой.

При этом необходимо отметить, что, закрепляя обязанность повышать свою квалификацию в законодательстве вышеуказанных государств не предусматривается ответственность за ее несоблюдение.

Считаем необходимым закрепить в Законе РК «О нотариате» обязанность

нотариусов проходить повышение квалификации и предусмотреть ответственность за ее несоблюдение.

В современных условиях признания необходимости непрерывности образования деятельность по повышению квалификации должна строиться на основе следующих положений:

1) постоянное обновление профессиональных знаний для поддержания соответствующего уровня профессиональной деятельности нотариуса;

2) квалификация нотариуса должна подтверждаться периодически и в установленной форме.

Интересной, на наш взгляд, является организация системы повышения квалификации для нотариусов Литвы. Приведем основные ее принципы.

Повышение квалификации нотариусов Литвы является неотъемлемой частью обязательной государственной аттестации, осуществляемой Нотариальной палатой один раз в пять лет.

Положение о повышении квалификации нотариусов выделяет четыре формы повышения квалификации нотариусов:

а) ежегодное слушание лекций (семинаров), организуемых Президиумом Нотариальной палаты по программе повышения квалификации;

б) активное участие в семинарах, коллоквиумах, научных конференциях, организуемых Нотариальной палатой или рекомендуемых Нотариальной палатой;

в) чтение докладов на семинарах, конференциях и прочих мероприятиях;

г) участие в деятельности по правовому просвещению, публикации в печати статей по вопросам права, выступления на телевидении и радио³.

Критерием оценки служит определенный набор квалификационных баллов, которые каждый нотариус должен набрать в течение календарного года с 1 января до 31 декабря. Причем количество квалификационных баллов напрямую соотносится со стажем осуществляемой нотариусом дея-

тельности. Так, например, нотариусу, имеющему более длительный стаж нотариальной деятельности, необходимо набрать меньшее число квалификационных баллов (не менее 6), между тем, нотариус, имеющий более краткий стаж нотариальной деятельности, соответственно должен набрать большее число квалификационных баллов (не менее 10).

Полагаем, что более глубокое изучение опыта организации системы повышения квалификации Литвы, обобщение и выделение положительных аспектов, их адаптация в практику Казахстана системы повышения квалификации нотариусов будет способствовать совершенствованию и развитию всей системы нотариата Республики Казахстан.

В современных условиях правового положения Республиканская нотариальная палата Казахстана (РНП РК) обладает накопленным кадровым, техническим, технологическим, методическим насыщением, необходимым для полноценной организации и реализации Системы повышения квалификации для нотариусов республики.

В данном контексте подчеркнем, что руководством РНП РК ведется целенаправленная работа по качественному улучшению работы, связанной с вопросами повышения квалификации.

Так, в частности, на основе изучения опыта организации повышения квалификации некоторых зарубежных стран разработано и находится на обсуждении территориальных нотариальных палат полностью обновленное «Положение о повышении квалификации нотариусов РК». В нем предусматриваются следующие виды обучения: самообразование нотариусов; обучение нотариусов, имеющих стаж нотариальной деятельности до пяти лет в нотариальных округах; обучение нотариусов, имеющих стаж нотариальной деятельности свыше пяти лет в Центре повышения квалификации нотариусов при РНП РК в Астане.

³ Система повышения квалификации для нотариусов Литвы // <http://www.notarius.lt/publikacijos/>

Ведется разработка программы повышения квалификации для нотариусов с учетом восполнения базовых знаний нотариусов, которые утрачиваются с течением времени после окончания вуза, а также в связи с тем, что отдельные нотариальные действия совершаются не так часто. С другой стороны, изучение новых проблемных вопросов нотариальной деятельности и применения нового законодательства может быть рассмотрено как в виде отдельных вопросов, так и путем включения новых проблемных вопросов в рамки той либо иной темы более общего характера.

Отдельно выделим такое направление деятельности Центра, как контроль фактического качества обучения. В настоящее время контроль осуществляется с применением тестовых заданий по каждой теме курса.

Полагаем, что обязательное проведение итогового контроля сделает отношение к обучению более серьезным.

В перспективе предполагается расширить виды заданий итогового контроля, т.е. это могут быть не только тесты, но и задачи; заключение нотариуса по поводу актуальной проблемы нотариальной практики.

Соответственно, сертификат установленного образца о прохождении обучения на курсах повышения квалификации слушателям должен выдаваться при условии получения положительной оценки при итоговом контроле знаний.

Перспективным является организация работы по внедрению системы дистанционного обучения нотариусов, с использованием возможности сети Интернет. В дистанционном обучении, в силу специфики обучающихся и их иной мотивационной системы, главным критерием оценки усвоения курса является неспособность слушателя воспроизвести лекционный текст или сдать сложный экзамен. В ДО главное – показать, как полученные знания могут быть реализованы на практике.

Курсы выстраиваются таким образом, чтобы слушатель не столько запомнил и

воспроизвел информацию, сколько связал ее с реальными жизненными и/или профессиональными ситуациями. Упор делается на комбинацию видов учебной деятельности прикладного характера, побуждающих не учить тексты, а творчески и активно осваивать информацию. В самом общем виде эта форма предполагает интенсивную и регулярную комбинированную работу над предлагаемыми текстами (в данном случае – тексты нотариальных документов), решение задач, выполнение письменных работ, участие в дискуссиях, а также прохождение серии контрольных мероприятий.

Для удалённых слушателей возможно применение: сетевой (непосредственный контакт сторон), кейсовой (запись обучающих материалов на электронных носителях). Сетевая форма является наиболее оптимальной для глубокого и всестороннего изучения материала.

В настоящее время роль и общественные функции нотариата во многом начинают осознаваться заново. В данном контексте отметим, что важно не ломать, а развивать, сохраняя лучшее, модифицируя то, что требует изменения. Обобщая опыт зарубежных стран, сохранять лучшие традиции отечественного нотариата.

Убеждены, что занятия организованных курсов формируют у нотариусов психологическую уверенность и осознание своей причастности к надёжной корпорации. Опыт организации профессионального обучения показывает, что это важнейший рычаг в становлении корпоративности и укреплении единства института нотариата.

Таким образом, благодаря постоянной заботе о повышении квалификации нотариус сможет успешно исполнять роль беспристрастного советника и ручаться за составление только таких нотариальных актов, содержание которых в полной мере отвечало бы девизу «Lex est quodcumque notamus» («Удостоверенное нотариусом – закон»).



Олег Полумордвинов,
нотариус города Астаны

«О практике оказания бесплатной юридической помощи нотариусами Казахстана»

Уважаемый Марат Бакытжанович, коллеги, участники круглого стола!

Позвольте поприветствовать вас, и в первую очередь позвольте поблагодарить министра юстиции за вынесение вопроса оказания бесплатной юридической помощи нотариусами на всеобщее обсуждение. Этот весьма важный как для общества, так и для нотариального сообщества вопрос, который, как и свойственно любому иному денежному вопросу, обычно остается кулуарным, вне широкого обсуждения заинтересованных лиц.

Сейчас в мире набирает обороты, причем не только в юридической сфере, принцип *pro bono*. Нотариусы непрерывно и постоянно придерживаются его в своей профессиональной деятельности, как индивидуально, консультируя обращающихся к ним лиц безвозмездно (поскольку случаи дачи платных консультаций являются исключением в нашей среде), так и на корпоративном уровне, участвуя, например, в регулярно проводимых Департаментами юстиции, Палатой предпринимателей, партией «Нур Отан» акций по консультированию. В данных случаях принцип *pro bono publico* проявляется в нашей деятельности в своём классическом понимании, как оказание ради общественного блага профессиональной безвозмездной юридической помощи по собственной инициативе. Добровольность оказываемой помощи подразумевает отсутствие конкретных данных

продельваемой нами работы в этом направлении, но она весьма значительна, на своём примере могу сказать, что это происходит ежедневно и зачастую неоднократно.

Зато имеется совершенно конкретный учёт в другой группе действий, совершаемых нотариусами полностью или частично бесплатно. Это, разумеется, не *pro bono* в классическом смысле, потому как здесь отсутствует добровольность. Но, тем не менее, в силу требований законодательства профессиональная помощь оказывается бесплатно девяти категориям лиц по ст. 542 НК и шести категориям лиц по ст. 30-1 ЗОН. Для понимания масштаба уточним цифры: за 2016 нотариусы республики освободили от оплаты на 1 457 062 747 тенге (92 758 814 ГП и 1 364 303 933 Тариф). Это, в частности, означает, что бюджет недополучил в виде только индивидуального подоходного налога 145 706 274 тенге (9 275 881 и 1 364 303 933).

Встает вопрос: насколько обоснованно освобождены отдельные лица от оплаты нотариального тарифа? В Послании народу Казахстана 31 января «Третья модернизация Казахстана: глобальная конкурентоспособность» Президент отметил, что важно провести оптимизацию действующих налоговых льгот. В части льгот в нотариальном тарифе это абсолютно необходимая мера. Для понимания архаичности существующих льгот – один пример. Освобождение от нотариального сбора Общества слепых существует в законодательстве уже 90 (!) лет, впервые появившись в постановлении СНК РСФСР от 29.07.1927 г. «Правила оплаты нот действий, таксы их оплаты»¹.

¹ пп. 1 п. 1 Перечня изъятий.

И эта седая древность в той или иной степени касается и всех остальных льготников. Самому «молодому» пункту в ст. 542 НК уже более 16 лет!²

Развивая тезис о необходимости изменений налогового законодательства, Президент, на расширенном заседании Правительства 3 февраля отметил, что «налоговое законодательство должно быть простым и понятным». И это максимально точно относится к нотариальному тарифу. Косность действующих формулировок настолько серьёзна, что дословно применяя положения ст. 542 НК и ст. 30 ЗОН, нотариусы могут фактически отказаться от предоставления льгот на совершенно законных основаниях, поскольку два правовых акта содержат разные юридические термины: «льготы по оплате» (ЗОН) и «освобождение от уплаты государственной пошлины» (НК). Мы, безусловно, не склонны к подобной казуистике, и понимаем значение нотариата как социального и государственного института, ту ценность нотариата, помощь населению и, конечно, не будем придирааться к формулировкам, но хотим обозначить саму глубину проблемы.

Ст. 30-1 ЗОН, также предоставляющая ряд льгот, хотя и более свежая, но, тем не менее, осталась несвободной от неточности формулировок, а порой грешит непониманием сути нотариальной процедуры. Например, лица, самостоятельно подготовившие проект документа, подлежащего удостоверению, должны быть освобождены от части тарифа (пп. 1 ст. 30-1 ЗОН). Однако, во-первых, не все документы подлежат удостоверению, а только ряд из них (сделки), а во-вторых, многие нотариальные действия в принципе не подразумевают возможности составления самостоятельного проекта со стороны граждан (протокол обеспечения доказательств).

Безусловно, отдельные категории лиц, имеющих льготы, не должны быть затронуты ни при каких изменениях законодательства. Это, например, участники ВОВ и дети-сироты. Но, простите, чем обосновано

освобождение «производственных предприятий Казахстана общества слепых», в особенности учитывая, что подобная формулировка пп. 8 ст. 542 НК находится за гранью терминологии современного гражданского права и не поддаётся надлежащему толкованию и квалификации.

Таким образом, очевидно, что вся система льгот была прописана и создана для другой правовой системы, экономической и исторической ситуации. И вот уже нет ни страны, в которой эти нормы были приняты, ни государственного нотариата, для которого они были разработаны, а мы всё также мучаемся с явными анахронизмами. Система была построена для другой эпохи, и в тех условиях она могла работать, а сейчас нет.

С 2012 года в стране работают только частные нотариусы. В 2005-2006 годах Конституционный Совет РК пришел к выводу, что действия частного нотариуса следует признать носящими как публично-правовой, так и частно-правовой характер. Таким образом, с одной стороны, нотариус в своей работе выполняет отдельные функции, присущие государственным органам, и взывание тарифа это не право, а обязанность нотариуса. С другой стороны, нотариус заинтересован в получении дохода от своей деятельности, поскольку находится в конкурентной среде, а иные формы заработка для него недоступны³. Таким образом, тариф должен давать нотариусу возможность обеспечивать собственное существование, в том числе и для поддержания независимости при совершении нотариальных действий. Соответственно, подход к тарифу должен учитывать подобную дуалистическую природу нотариата. Нотариальная практика стала весьма разнообразной, появились новые виды договоров, новые объекты права. Подходы же к оплате остаются неизменными на протяжении десятилетий. Здоровая конкуренция, о которой говорил в своё время министр юстиции Берик Мажитович Имашев⁴, может появиться только при получении нотариусом сораз-

² Оралманы, пп. 5 ст. 502 НК от 2001 г.

³ Постановление Конституционного Совета РК №1 от 31.01.2005 г., дополнительное постановление Конституционного Совета РК №1 №3 от 06.07.2006 г.

⁴ <http://causa.kz/otvet-ministra-yustitsii-rk-ot-18-fevralya-2014/>

мерной экономической отдачи от результатов своей интеллектуальной деятельности.

Мы можем предложить несколько вариантов решений сложившейся ситуации, которые могут быть использованы как самостоятельно, так и в различных комбинациях друг с другом, но в первую очередь должен быть решен вопрос с упорядочиванием терминологии в соответствии с современным уровнем юриспруденции, и пересмотром категорий лиц, получающих льготы по оплате. Учитывая позиции профильных министерств, при разработке нового НК, вопросы оплаты нотариального тарифа и льгот могут быть перенесены в ЗОН.

Открытым остаётся вопрос почему на нотариусов не распространяется действие закона РК «О гарантированной государством юридической помощи», и, соответственно, компенсации стоимости действий, по которым лица были освобождены от оплаты. Мы понимаем, что есть сложности, и как вариант, суммы по действиям, оказанным бесплатно или с уменьшенным тарифом, могли бы ставиться нотариусом на налоговые вычеты.

Еще одним вариантом, который не повлечет увеличение расходов государственного бюджета, но позволит сохранить в пересмотренном виде льготы, это поменять сами подходы к формированию тарифа, обратившись к своим истокам. Нормативные акты 1922, 1923, 1927, 1942, 1979, 1992 годов закрепляли смешанный, пропорционально-фиксированный тариф. Первая, исключительно фиксированная, ставка появилась в 1996 году в Законе «О государственной пошлине», и только с мая 2003 года была распространена на нотариусов. Таким образом, 70-летний период советского и 12-летний период казахстанского нотариата существовал иной подход к формированию нотариального тарифа, нежели имеющийся сейчас. Принятие лучшего из собственной истории будет выражать историческую преемственность, и также соответствовать современным

законодательным подходам других стран, придерживающихся принципов латинского нотариата (Германия, Франция, Россия).

Логичным и справедливым выглядит введение смешанного тарифа, включающего пропорциональный, фиксированный тарифы, а также свободное формирование стоимости. Привязка в процентном соотношении к стоимости имущества (пропорциональный тариф) может быть установлена для сложных действий: отчуждение имущества, ведение наследственных дел, исполнительная надпись. К действиям, облагаемым по фиксированной ставке, можно будет отнести простые виды действий, такие как свидетельствование верности копий, подлинности подписей, верности перевода, выдачу дубликатов. Самостоятельно определять стоимость своей работы нотариус мог бы при заключении договоров, удостоверяемых не в обязательном порядке, а по инициативе сторон (договоры о совместной деятельности, различные предварительные договоры, соглашения о задатке, договоры аренды).

Таким образом, имея ответственность перед обществом, нотариусы могут ввести отдельные категории лиц по уменьшенным ставкам, но получать компенсацию от других действий и лиц. И это представляется нам справедливым, так как нагрузка при таком подходе ложится не только на нотариат, как сейчас, а распределяется на всё общество.

В заключении хотелось бы отметить, что сейчас в стране 4000 нотариусов. Мы высококвалифицированные специалисты, не лежащие бременем на государстве, а всецело помогающие ему, пополняющие бюджет страны, создающие рабочие места, содержащие свои семьи. И мы рассчитываем на рассмотрение государством проблем, существующих в законодательстве, что позволит сохранить и развивать нотариат как институт, выполняющий свои функции перед государством и обществом.

Спасибо за внимание.



*Светлана Шешеня,
нотариус г. Петропавловска*

Привлечение нотариусов к дисциплинарной ответственности – практика, проблемы и правовое закрепление

Во всех странах нотариат является организацией, для которой характерен самоконтроль и понимание своей ответственности. Основа успешной деятельности нотариата – это гармоничное сочетание свойств либерального характера профессии и публичной функции, соблюдение равновесия между самостоятельностью и контролем. Государство, наделив нотариусов правом самостоятельно и независимо от кого-либо осуществлять от его имени свою деятельность, предусмотрело и их ответственность за допускаемые в работе нарушения. В зависимости от характера нарушений нотариусы могут привлекаться к различным видам ответственности.

Одним из видов ответственности, к которой может быть привлечен нотариус, является дисциплинарная ответственность.

Пункт 1 ст. 24 Закона «О нотариате» от 14.07.1997 устанавливает, что нотариус, в случае совершения им правонарушений несет в том числе дисциплинарную ответственность. В п. 2 ст. 24 этого же Закона предусмотрено, что нотариус, занимающийся частной практикой, в случае нарушения своих профессиональных обязанностей и норм этики может быть привлечен к ответственности нотариальной палатой в соответствии с Кодексом чести нотариуса.

Получается, законодательно вопрос о дисциплинарной ответственности нотариуса не урегулирован. Закон РК «О нотариате» не дает понятия проступков, за которые нотариус может быть привлечен к дисциплинарной ответственности, не предусматривает порядка наложения дисциплинарной ответственности, за какие нарушения следует ответственность. В Законе отсутствуют бланкетные нормы, указывающие на возможность принятия каких-либо подзаконных актов о дисциплинарной ответственности нотариусов.

В настоящее время нотариусы, занимающиеся частной практикой, привлекаются к дисциплинарной ответственности на основании Кодекса чести нотариуса, утвержденного республиканским Съездом частнопрактикующих нотариусов 16.02.2001 года, с изменениями, внесенными решением Съезда представителей территориальных нотариальных палат от 27.04.2012 г. Кодекс чести нотариуса подробно в VI, VII, VIII главах урегулировал вопросы дисциплинарной ответственности, дав понятие дисциплинарного проступка, мер дисциплинарного воздействия, порядок наложения и снятия дисциплинарных взысканий.

Область применения Кодекса чести не ограничивается только вопросами дисциплины и выполнения нотариусом членских обязанностей по отношению к нотариальной палате.

Таким образом, складывается противоречивая ситуация: Закон «О нотариате»

упоминает о дисциплинарной ответственности при отсутствии в законодательстве института дисциплинарной ответственности нотариусов, а на практике дисциплинарные взыскания применяются и нередко именно за нарушение профессиональных обязанностей.

Помимо всего этого возникают и проблемы применения Кодекса, связанные с его юридическим статусом и с вопросом об обязательности его применения.

К примеру, в адвокатском сообществе дисциплинарная ответственность адвокатов прямо предусмотрена в Законе РК «Об адвокатской деятельности», в Законе РК «О нотариате» подобная норма отсутствует.

Кодекс чести нотариуса по большому счету должен быть внутренним документом, призванным совместить в себе совокупность морально-этических, профессиональных принципов, стандартов и норм организации деятельности нотариуса и нотариального сообщества: культура поведения и этика общения с обратившимися за совершением нотариальных действий лицами, исполнение нотариусом своих обязанностей как члена нотариальной палаты и т.п.

В настоящее время Кодекс чести нотариуса призван заполнить пробел в законодательстве, не предусматривающем дисциплинарную ответственность как таковую, но возникает вопрос, какую силу он имеет?

Существует ряд проблем при реализации положений Кодекса чести нотариуса. Кодекс чести нотариусов не является нормативно-правовым актом. В Законе РК «О нотариате» нет указания на его обязательность для всех нотариусов, занимающихся частной практикой в Республике Казахстан.

В связи с этим в настоящее время в палатах сложилась следующая ситуация: территориальные органы юстиции, не имея законных рычагов воздействия на нотариуса по результатам проверок, т.к. не за все нарушения может быть применена мера наказания – приостановление лицензии,

зачастую обращаются с представлениями в палаты о необходимости привлечения нотариусов к дисциплинарной ответственности в соответствии с Кодексом чести. В свою очередь палаты отказывают, в рассмотрении таких представлений, мотивируя тем, что они в проверках не участвовали. Если палаты привлекают нарушителей к ответственности, то их взыскания нотариусами обжалуются в судебном порядке. При этом взыскания палат судами нередко отменяются. Суды свое решение главным образом обосновывают тем, что Кодекс чести не является документом нормативного характера (он принят съездом нотариусов) и отсутствием статей о профессиональных нормах для нотариусов в законе «О нотариате».

Существует проблема двойного наказания, когда нотариус наказывается территориальным органом юстиции и судом за одно и то же нарушение. Так, в 2014 году по представлению Департамента юстиции СКО приостановлено действие лицензии частного нотариуса СКНО г. Петропавловска в связи с допускаемыми нотариусом нарушениями норм действующего законодательства при совершении нотариальных действий, которые были выявлены в ходе проведения плановой проверки.

При проведении Департаментом юстиции СКО указанной проверки выявлен факт нарушения нотариусом Закона РК «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных незаконным путем, и финансированию терроризма», в результате чего ДЮ СКО составлен административный протокол по ч. 1 ст. 168-3 Кодекса РК об административных правонарушениях. В результате нотариус был привлечен к административной ответственности специализированным административным судом. Не согласившись с вынесенным постановлением, нотариус обжаловала постановление специализированного административного суда.

По итогам рассмотрения административного материала Северо-Казахстанским областным судом вынесено определение о прекращении производства по делу ввиду малозначительности правонарушения с объявлением устного замечания.

В Северо-Казахстанской области сложилась ситуация, когда территориальным органом юстиции направлено представление в Министерство юстиции о приостановлении действия лицензии нотариуса, но решение еще не принято, и нотариус подает заявление о выходе из членов нотариальной палаты. Нормы, запрещающей выйти нотариусу из состава членов нотариальной палаты до окончания производства по делу о дисциплинарном проступке в Законе «О нотариате», нет.

В итоге результаты госконтроля и ответственность нотариусов также принимают формальный и неэффективный характер.

Возможно, нам необходимо обратить внимание на международный опыт регулирования дисциплинарной ответственности.

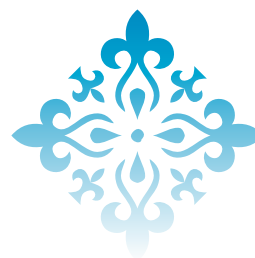
Например, дисциплинарная ответственность нотариусов в Республике Беларусь закрепляется в Законе «О нотариате и нотариальной деятельности» в главе 8.

В ней в частности определяются: меры дисциплинарных взысканий, порядок возбуждения и осуществления дисциплинарного производства, сроки применения дисциплинарных взысканий, порядок обжалования решения дисциплинарного органа.

В Эстонии дисциплинарная ответственность нотариусов регулируется отдельным Законом «О дисциплинарной ответственности нотариусов».

В связи с этим представляется необходимым подробно урегулировать вопрос дисциплинарной ответственности нотариусов и процедуру дисциплинарного производства на уровне закона.

В частности, предлагается прямо предусмотреть в Законе «О нотариате» меры дисциплинарной ответственности нотариусов, определив дисциплинарные проступки, меры дисциплинарного воздействия и порядок наложения и снятия дисциплинарных взысканий, а соответствующие положения, на данный момент содержащиеся в Кодексе чести, представляется необходимым изъять и ввести отсылочную норму к соответствующим положениям Закона.



К 20-ЛЕТИЮ НОТАРИАТА РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН



Уткелбаева Аружан,
8 лет



Қабдрахманов Рамазан,
7 лет

Қабдрахманов Рамазан,
7 лет



Рассин Матвей,
7 лет



Турсынов Алихан,
7 лет



Асембай Айжан,
10 лет



Тутарова Адина,
9 лет



Мейрембаев Азиз,
6 лет

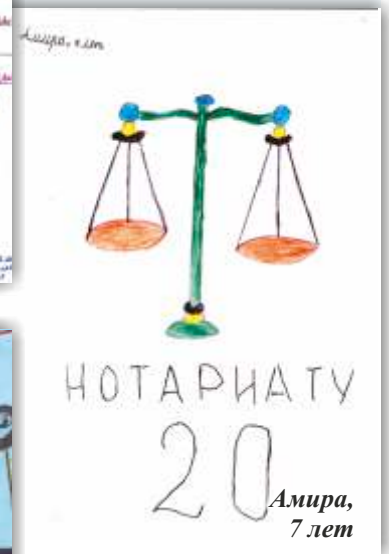


Рамис Амиржан,
9 лет



Кусаинова Акнур,
12 лет

НОТАРИАТ ГЛАЗАМИ ДЕТЕЙ





*Айжан Адилова,
нотариус Мангистауской области*

УДОСТОВЕРЕНИЕ ДОГОВОРОВ ОТЧУЖДЕНИЯ ОТДЕЛЬНЫХ ВИДОВ ДВИЖИМОГО ИМУЩЕСТВА

Согласно п.1 ст. 34 Закона РК «О нотариате» к одним из нотариальных действий, совершаемых нотариусами, относится удостоверение сделок.

При этом нотариус удостоверяет как сделки, требующие обязательного нотариального удостоверения, так и любые иные сделки по желанию лиц, обратившихся к нотариусу, в том числе удостоверяет договоры отчуждения любого движимого имущества.

В соответствии со ст. 117 Гражданского кодекса РК имущество, не относящееся к недвижимости, включая деньги и ценные бумаги, признается движимым имуществом. Регистрации прав на движимые вещи не требуется, кроме случаев, указанных в законодательных актах.

При отчуждении имущества одним или несколькими лицами передаются в собственность другому лицу или нескольким лицам различные вещи, транспортные средства, ценные бумаги и иное имущество полностью либо частично.

Для отчуждения движимого имущества между сторонами могут заключаться договоры купли-продажи, мены, дарения и т.д. Такие сделки могут совершаться вне места нахождения имущества и удостоверяются любым нотариусом независимо от территориальности.

Нотариус по общим правилам разъясняет сторонам смысл, значение представленного им проекта гражданско-правовой сделки,

разъясняет сторонам их права и обязанности, предупреждает о последствиях совершаемого нотариального действия, проверяет, соответствует ли его содержание действительным намерениям сторон и не противоречит ли требованиям законодательства.

Документы, на основании которых удостоверен договор, приобщаются к оставляемому у нотариуса экземпляру сделки, а в случае возврата подлинников участникам нотариального действия, нотариус оставляет у себя их копии.

Поскольку согласно Закону РК от 28.08.2009 года «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма» нотариусы являются субъектами финансового мониторинга, во всех случаях, когда проводимая между участниками сделки операция с имуществом будет признана подозрительной, необходимо предоставить сведения о совершенном нотариальном действии уполномоченному органу по финансовому мониторингу в порядке, предусмотренном законодательством Республики Казахстан.

Согласно п.п. 60, 61 Правил совершения нотариальных действий нотариусами, утвержденных приказом Министра юстиции Республики Казахстан от 31 января 2012 года № 31, при удостоверении договоров отчуждения отдельных видов движимого имущества, подлежащего обязательной регистрации, нотариус истребует справки уполномочен-

ных органов об отсутствии/наличии обременений или документы в соответствии со статьей 6 Закона «О регистрации залога движимого имущества». В случае, если принадлежность движимого имущества, не подлежащего обязательной регистрации не определяется какими-либо документами, в тексте договора нотариус указывает его принадлежность со слов сторон.

Так, при удостоверении договоров по отчуждению ценных бумаг, нотариус истребует выписку из реестра держателей ценных бумаг, где содержится информация об их количестве, виде, национальном идентификационном номере, обремененных, заблокированных ценных бумагах с указанием лица, в пользу которого осуществлено обременение, переданных в доверительное управление, с указанием наименования доверительного управляющего и иная информация. Для удостоверения договора купли-продажи, мены, дарения и т.д. транспортного средства, требуется наличие свидетельства о государственной регистрации транспортного средства, делается запрос в уполномоченные регистрирующие органы об отсутствии залога и иных обременений транспортного средства.

Одним из объектов имущественного оборота выступает доля участия в хозяйственном товариществе, которая часто является предметом различных сделок. Чаще всего нотариусами удостоверяются сделки по отчуждению доли в товариществе с ограниченной ответственностью: купля-продажа, дарение доли в уставном капитале товарищества с ограниченной ответственностью либо 100 процентов таковой. Согласно ст. 36 Гражданского кодекса РК доля участия в ТОО относится к разряду обязательственных имущественных прав, то есть к движимому имуществу. При оформлении данного вида нотариального действия нотариусу необходимо убедиться в том, что на отчуждаемую долю в ТОО не наложено обременение либо арест, запросить справку о зарегистрированном юридическом лице, филиале или представительстве, где особое внимание следует обратить на сведения о статусе юридического лица, количестве участников, данные об учредителях, первом руководителе ТОО. Указанную информацию можно получить через портал электронного Правительства на день удостоверения сделки.

При отчуждении движимого имущества, не подлежащего обязательной государственной регистрации (удостоверении договора уступки дольщиком права требования по договору о долевом участии в жилищном строительстве), нотариус истребует документы, подтверждающие принадлежность имущества собственнику, выписку из реестра залога движимого имущества, выданного уполномоченным органом по месту регистрации в качестве налогоплательщика юридического, физического лица, индивидуального предпринимателя, в случае если они являются залогодателями, сведения от застройщика о полном расчете по договору долевого участия, о том, что не был подписан документ о передаче имущества в собственность, согласие застройщика на отчуждение, нотариально удостоверенное согласие супругов сторон на отчуждение (в случае, если оно приобретено в период совместного брака) либо приобретение данного имущества или нотариально удостоверенное заявление собственника и (или) покупателя о том, что на момент приобретения отчуждаемого имущества в браке не состоял либо не состоит. Уступка участником долевого строительства прав требований по договору допускается только после уплаты им цены договора до момента подписания сторонами передаточного акта или иного документа о передаче объекта долевого строительства.

Таким образом, для обеспечения полноты и достоверности информации о предмете сделки по отчуждению какого-то ни было движимого имущества, необходимо предпринять меры по истребованию данных об их количестве, состоянии, наложенных обременениях и арестах из уполномоченных органов путем запросов данных из баз в электронном формате, а при отсутствии таковых посредством направления запросов на бумажных носителях, и лишь в случаях, когда на предмет сделки отсутствует какая-либо документация, определять данные о принадлежности со слов сторон, делая отметку в тексте договора, что принадлежность отчуждаемого имущества установлена со слов сторон.

При удостоверении договоров отчуждения движимого имущества, подлежащего государственной регистрации, нотариус разъясняет необходимость государственной регистрации указанных договоров в соответствующих органах в сроки, установленные

законодательством, о чем делается отметка в тексте нотариального документа.

В соответствии с п.1, 2 ст. 223 Гражданского кодекса РК имущество, нажитое супругами во время брака, является их совместной собственностью, если договором между ними не предусмотрено, что это имущество является долевой собственностью супругов либо принадлежит одному или в соответствующих частях каждому из супругов на праве собственности. Имущество, принадлежавшее супругам до вступления в брак, а также полученное ими во время брака в дар или в порядке наследования, является собственностью каждого из них.

Из изложенного вытекает, что при оформлении любой сделки со всяким движимым имуществом, если оно приобретено в период совместного брака и между супругами не заключен брачный договор, за исключением сделки по отчуждению имущества, приобретенного одним из супругов до вступления в брак, на основании безвозмездных сделок или в порядке наследования, требуется согласие другого супруга стороны на отчуждение. Аналогичное согласие требуется и на приобретение имущества по возмездным сделкам, если сторона-приобретатель имущества состоит в брачных отношениях. В случае же, если участник сделки на момент приобретения отчуждаемого движимого имущества в браке не состоял либо не состоит, необходимо истребовать у собственника и приобретателя заявление о его статусе на момент приобретения предмета сделки. Если сделка требует нотариального удостоверения или государственной регистрации, нотариус истребует заявление о согласии остальных участников совместной собственности на совершение сделки, которое подлежит нотариальному засвидетельствованию. В договоре указывается, что имущество приобретается с согласия супруга с указанием полностью его фамилии, имени и отчества, индивидуального идентификационного номера, даты и места рождения либо что приобретатель на момент заключения договора в браке ни с кем не состоит, а в случаях наличия брачного договора указываются фамилия, имя, отчество нотариуса, удостоверившего брачный договор, дату и место удостоверения, реестровый номер и правовой режим имущества. При этом супруг, нотариально удостоверенное согласие которого на совершение сделки

не было получено, вправе требовать признания сделки недействительной в судебном порядке в течение сроков исковой давности, установленных законодательством.

Также необходимо учитывать, что при распоряжении имуществом, находящимся в совместной либо долевой собственности нескольких лиц, необходимо согласие всех других сособственников, которые имеют право преимущественного приобретения таковой и в случае их отказа от дачи согласия на отчуждение доли в имуществе третьему лицу, удостоверение сделки исключено. Оформляется данное действие в форме заявления участника общей долевой собственности об отказе от права преимущественной покупки, подлинность подписи которого нотариально свидетельствуется либо в виде заявления продавца доли, подлинность подписи которого нотариально засвидетельствована, переданного нотариусу для уведомления участников общей долевой собственности о намерении продажи доли, а также почтового или иного уведомления о том, что данное заявление было вручено участнику общей долевой собственности.

Когда одной из сторон по сделке является юридическое лицо, том числе иностранное, филиал (представительство), зарегистрированное на территории Республики Казахстан, необходимо выяснить вопрос о его правоспособности через ЕНИС из государственной базы данных «Юридические лица», о полномочиях первого руководителя юридического лица через ЕНИС в государственной базе данных «Юридические лица» и по приказу (решению) о назначении его на должность, полномочия представителя юридического лица, а также руководителя филиала (представительства) определяются по доверенности за подписью его руководителя или иного лица, уполномоченного на это его учредительными документами, скрепленной печатью этой организации.

Если совершается сделка по отчуждению любого движимого имущества, где собственником выступает несовершеннолетний или лицо, над которым установлена опека или попечительство, обязательно наличие согласия органа опеки и попечительства на совершение такой сделки. Необходимо также достоверно проверить полномочия представителей.

Одним из немногих видов договоров отчуждения движимого имущества, для которого требуется обязательное нотариальное удостоверение, является брачный договор. Согласно статье 40 Кодекса «О браке (супружестве) и семье», брачный договор можно заключить не только до регистрации, но и в любое время в период брака, при этом если договор заключается до брака, то следует уведомить стороны о том, что он вступает в силу только с момента государственной регистрации брака. Соответственно, если документ составлен супругами, находящимися в браке, то его действие начинается с момента заключения такового. Также необходимо помнить, что сторонами сделки могут выступать лишь лица, достигшие восемнадцатилетнего возраста, а при наличии уважительных причин (к примеру, беременность невесты) это возможно и для лиц, достигших шестнадцатилетнего возраста. При обращении за удостоверением брачного договора лиц с ограниченной дееспособностью либо недееспособных, необходимо вынести мотивированный отказ в совершении нотариального действия. Подобный отказ выносится также если за совершением данного вида сделки обратилось лицо, которое состоит в зарегистрированном браке с другим лицом. Договор заключается на определенный срок или бессрочно.

При составлении брачного договора сторонам можно выбрать любую форму владения имуществом: совместную, долевую или раздельную, а также условия раздела имущества при разводе.

Например, в сделке можно прописать, что имеющееся на момент заключения сделки автотранспортное средство признается собственностью одного супруга, определенная техника, недвижимость – собственностью другого супруга, при этом обеим сторонам указанное имущество предоставляется в пользование полностью, без права распоряжения им и прекращается с момента прекращения брачных отношений.

Также можно прописать, что всё имущество, приобретенное участниками сделки в период брака, с момента его регистрации признается их общим имуществом, включая любые денежные суммы, приобретенный производственный и финансовый капитал.

Зачастую супруги в период брака производят значительное улучшение имущества,

приобретенного ими до вступления в брак, в порядке наследования или в дар, при этом полагая, что имущество в случае раздела будет признано личной собственностью каждого.

Однако, согласно п. 2 ст. 223 Гражданского кодекса РК имущество каждого из супругов может быть признано их совместной собственностью, если будет установлено, что в течение брака за счет общего имущества супругов были произведены вложения, значительно увеличившие стоимость этого имущества (капитальный ремонт, реконструкция, переоборудование и т.п.).

В связи с этим законодательством предусмотрена возможность сохранения прав на такое имущество в полном объеме за супругом, в чьей собственности оно находится, посредством заключения брачного контракта, в котором прописывается, что личным имуществом каждого супруга признается имущество, полученное каждым из них в дар или в порядке наследования, приобретенное до вступления в брак, независимо от того, что оно было улучшено, капитально отремонтировано, перепланировано, переоборудовано и т.д.

Также обязательное нотариальное удостоверение требуется для соглашения об уплате алиментов. Здесь в счет уплаты алиментов по обоюдному согласию сторон плательщик может передать взыскателю любое имеющееся в его собственности имущество либо долю в имуществе, в том числе движимом, в счет имеющейся задолженности по платежам либо в счет предстоящих выплат, вплоть до совершеннолетия ребенка, на содержание которого назначена выплата алиментов.

Таким образом, полагаю, что нотариальное удостоверение договоров с движимым имуществом максимально обеспечивает ее чистоту, профессиональный подход посредством тщательного изучения нотариусом предмета сделки, правоспособности, дееспособности ее участников, истребования согласия у всех собственников имущества на заключение договора и т.д. и поэтому даже при заключении сделок, не требующих обязательного нотариального удостоверения, их оформление у нотариуса обеспечивает максимальные гарантии для ее участников.



Айкенже Кунчигарова,
нотариус Мангистауской области

ЧТО ЛУЧШЕ: ЗАВЕЩАНИЕ ИЛИ ДАРЕНИЕ?

Один мудрец сказал: «Желание спорить породило судей, а нежелание спорить – нотариусов». Это основной принцип и главная миссия нотариата – предупреждать споры между людьми.

Нотариус, пожалуй, самый доступный и единственный юрист, к которому хотя бы однажды в жизни обращались люди за советом и помощью. Нотариусы обладают богатой информацией о жизненных ситуациях и проблемах в обществе и могут и рады предостеречь людей со страниц средств массовой информации о тех подводных камнях, о которые разбиваются благополучие, семейное счастье, родственные связи, бизнес и даже сама спокойная жизнь.

Совсем недавно одна моя хорошая знакомая рассказала историю, связанную с дарением недвижимого имущества.

«Итак, была семья, которая состояла из пяти человек: папа, мама, сын и две дочери. Жили они под одной крышей, в трехкомнатной квартире в центре города (квартира являлась собственностью супругов). Все дети были совершеннолетними и обучались в университетах. Глава семейства по достижении им пенсионного возраста вышел на заслуженный отдых, а мать нигде и никогда не работала, всю свою сознательную жизнь вела домашнее хозяйство и занималась воспитанием детей. Через определенное время родители решили переоформить единственное жилье – квартиру – на имя сына. Поход в нотариальную контору, прохождения процедуры оформления договора дарения и возникновения права собственности в конечном итоге «подари-

ли» сыну неоспоримый статус – «Владелец трехкомнатной квартиры, единственный и законный». Прошло несколько лет, и вот однажды, когда престарелые родители пили чай, раздался стук в дверь. Открывают, на пороге стоит мужчина с требованием освободить квартиру, поскольку последняя является его собственностью, что подтверждается договором купли-продажи, согласно которому их единственный сын продал квартиру, чтобы потом, как выяснилось, расплатиться с долгами...». Естественно, для стариков это был шок. На старости лет лишиться крыши над головой.

Волеизъявление и истинные намерения лиц, обратившихся в нотариальную контору, являются, пожалуй, основными признаками для совершения нотариусом определенного вида нотариального действия. Указанные действия устанавливаются нотариусом с целью определения действительных намерений каждой из сторон, участвующих в сделке. При этом нотариус не имеет абсолютного права навязывать свое волеизъявление в сложившейся ситуации с советом вместо, например, договора дарения лучше оформить завещание. А спустя некоторое время тот же самый Даритель, который когда-то был собственником имущества, прибегает к нотариусу с просьбой помочь отменить ранее составленный договор дарения, поскольку без его ведома Одаряемый, уже полноправный собственник имущества, решил совершить определенные действия в отношении предмета дарения: заложить, продать, обменять, передать и т.д.

Таким образом, часто на практике происходит так, что граждане путают дарение с завещанием, так как многие не знакомы с отличиями данных сделок. Казалось бы, у них много общего. И та, и другая сделка предполагают намерение собственника передать принадлежащее ему имущество безвозмездно (то есть даром) другому лицу в собственность. Но порядок совершения и оформления данных сделок и их юридические последствия существенно отличаются.

Итак, основные отличия завещания от договора дарения заключаются в следующем:

Дарение – это двусторонняя сделка, так как в ней участвуют даритель и одаряемый, основанная на взаимном соглашении, а не на воле одного дарителя, оно предполагает согласие одаряемого принять предложенное ему имущество, тогда как завещание – это односторонняя сделка, поскольку воля лица, в пользу которого составлено завещание, не учитывается.

При дарении: воля дарителя направлена на передачу имущества при его жизни, тогда как при завещании: воля наследодателя (собственника имущества) направлена на передачу имущества после его смерти.

Иными словами, при дарении - недвижимость переходит в собственность Одаряемого с момента возникновения права собственности, то есть соответствующей регистрации в уполномоченных органах, которой же замечу прекращаются всякие права Дарителя в отношении предмета дарения, а при завещании – недвижимое имущество переходит в собственность наследника только после смерти завещателя (собственника имущества), а до того времени остаётся в собственности завещателя и завещатель имеет право в любое время свободно распорядиться данным недвижимым имуществом по своему усмотрению: продать, подарить, обменять, заложить и т.д., не требуя при этом согласия лица, в пользу которого было составлено завещание.

Объектом (предметом) дарения могут быть лишь имеющиеся в наличии на момент заключения договора права, тогда как объектом распоряжения завещателя может

быть имущество, которого нет в момент составления завещания в наличии, но которое в будущем может оказаться принадлежащим завещателю.

Да и осуществление дарения кардинально отличается от составления завещания. Как уже указывалось выше, дарить можно только те предметы, которые имеются в наличии у дарителя. В отношении обычных вещей достаточно простой передачи вещи – и договор считается заключенным в устной форме. Иной порядок – для имущества, которое подлежит государственной регистрации или постановке на учет. В первую очередь, это недвижимость и транспорт. В случае дарения движимого и недвижимого имущества даритель должен иметь правоустанавливающие документы на имущество (документы, подтверждающие право собственности), технический паспорт. Если имущество приобретено во время брака и не получено в дар или по наследству, в сделке также участвует супруг дарителя. При составлении завещания должны присутствовать сам завещатель и его свидетель (также в законе четко прописано кто не может быть свидетелем).

Раз договор дарения – двусторонняя сделка, то предполагается, что и расторгнуть его можно только **по соглашению сторон** в любой момент. Но можно ли отменить дарение помимо воли одаряемого? Для отмены дарения или признания его недействительным требуется наличие серьезных оснований, указанных в законе. Без таких оснований даритель свой дар потребовать назад не вправе. У дарителя отсутствует всякое право по возврату имущества в свою собственность в случае, если Одаряемый стал относиться к нему не так, как раньше, стал грубить, хамить или перестал выполнять обещания, данные им до дарения. Договор дарения может быть отменен, только если даритель переживет одаряемого (то есть Одаряемый умрет раньше Дарителя), а также по решению суда, в случае если будет установлено, что одаряемый совершил покушение на жизнь дарителя либо умышленно причинил дарителю телесные повреждения. В последнем случае на дарителя ложится бремя доказывания указанных действий со стороны Одаряемого. Таким

образом, признать договор дарения недействительным в судебном порядке гораздо труднее, чем просто отменить завещание. У завещателя в подобных случаях есть право при жизни несколько раз переписать или отменить завещание, при этом не объясняя причин.

На практике очень часто случается передача имущества, будь то движимое или недвижимое, в собственность другого лица путем дарения. В основном такие дарения происходят между престарелыми родителями и их детьми. При проведении беседы с целью установления действительного волеизъявления Дарителя выясняются такие факты, как: Одаряемый берет на себя обязательства до конца жизни Дарителя обеспечить последнему уход и т.д. Однако, безвозмездная передача подразумевает со стороны одаряемого отсутствие любой встречной передачи имущества или предоставления иного права, прощения долга, освобождения от обязанности. В противном случае сделка не признается дарением. Таким образом, раз договор дарения и завещание предполагают безвозмездный переход ценностей к другому лицу, то ни у одаряемого, ни у лица, в пользу которого составлено завещание не возникает встречных обязательств по отношению к дарителю или завещателю.

Из вышеизложенного мы уяснили, что безвозмездная передача имущества возможна различными способами. Какой из них предпочтительнее?

Интересы лица, передающего имущество, лучше отражает завещание, оно также стимулирует наследников. До момента смерти имущество остается в собственности завещателя, и он волен распорядиться им как пожелает. Конечно, встречаются и случаи, когда завещатель отменял ранее им же составленное завещание или составлял новое. Но все это в рамках закона – это волеизъявление гражданина. Даже если престарелый человек, завещав квартиру в обмен на обещание ухаживать за ним, впоследствии менял свое решение, а люди, посвятившие ему несколько лет, узнавали об этом только после его смерти.

Решая подарить свое имущество, гражданин должен понимать, что, совершив такую сделку, он перестает быть хозяином своего имущества. Недвижимость становится собственностью другого гражданина – «одаряемого», к которому переходят все права собственника, то есть владение недвижимостью, пользование и распоряжение ею. И наоборот, лицу, собирающемуся приобрести имущество, конечно, выгоднее принять его в дар. Он уже становится полноправным собственником имущества и может уверенно им распоряжаться. Не секрет, что безвозмездная передача имущества (даже среди родственников) не всегда полностью безвозмездна и часто обусловливается последующим уходом и заботой за человеком или представляет выражение благодарности за уже оказанное внимание или другие заслуги. Поэтому бывали случаи, когда даже близкие родственники, получив квартиру в дар, забывали о данных ими обещаниях по уходу за пожилым человеком.

Таким образом, только сам гражданин вправе выбрать и решить, какой из этих вариантов ему наиболее подходит. Поэтому в случае, когда владелец имущества рассчитывает, что в обмен на полученные ценности их новый собственник будет оказывать ему помощь вплоть до самой смерти, целесообразнее заключить договор о пожизненном содержании или пожизненной ренте. Такой договор подробно урегулирует отношения сторон и даст каждой из сторон гарантии получения того, на что она рассчитывает.

Однако, такой договор не так часто используется на практике, хотя достаточно подробно урегулирован законом. Ведь когда предлагаешь такой вид нотариального действия, встречались случаи, что Дарители обижались, говоря, что они доверяют своим детям и дети их не обманут.

Нотариусы, понимая свое предназначение об оказании всем обратившимся посетителям необходимой нотариальной помощи, ежедневно в своих нотариальных конторах разъясняют гражданам их права и обязанности и правовые последствия совершаемых ими нотариальных действий.



*Гаухар Нұрханова,
Жамбыл облысының нотариусы*

МҰРАНЫ ҚАБЫЛДАУ ЖӘНЕ МҰРАДАН БАС ТАРТУ. ТУЫСТЫҚ ҚАТЫНАСТЫ АНЫҚТАУ

Қазақстан Республикасында мұралық құқық 1963 жылдың 28 желтоқсанында қабылданған, бірақ 01.07.1964 жылы заңды күшіне енген, 1999 жылдың 01 шілдесінде қабылданған және заңды күшіне енген, 2007 жылдың 12 қаңтарында қабылданған, бірақ 2007 жылдың 03 ақпанында заңды күшіне енген Қазақстан Республикасының Азаматтық кодексімен (Қазақ ССР Азаматтық кодексімен) реттеледі.

Сондықтан мұралық құқықтарды рәсімдеу барысында нотариустар, азаматтың қайтыс болған күніне және заңды күшіне енген сот шешімімен белгілеген азаматтың қайтыс болған күніне орай, жоғарыда аталған заңнамалық актілерді, сонымен қатар, басқа да нормативтік-құқықтық актілерді, заңға тәуелді құқықтық актілерді қолданады.

Мұра (мұралық жиын, мұралық мүлік) – бұл мұра қалдырушының қайтыс болғанына қарамастан тоқтатылмайтын мүліктік және кейбір мүліктік емес құқықтары мен міндеттері, яғни бірыңғай мұралық құқық нормаларына сәйкес мұрагерлерге ауысуы.

Мұрагерлік – бұл қайтыс болғанның мүлкін (мұраны, мұралық мүлікті) басқа тұлғаларға табыстау.

Мұраберуші деп, оның қайтыс болған кезеңнен бастап мүлкін табыстайтын, тұлғаны атайды.

Мұраберуші болып, Қазақстан Республикасының азаматтары, соның ішінде әрекет қабілеті жоқ, немесе әрекет қабілеті

шектеулі, және шет ел азаматтары бола алады.

Мұрагерлер – бұл жеке тұлғалар, өсиет-намада немесе заңда көрсетілген, мұраның ашылу күнінде тірі болған, сонымен қатар мұра қалдырушының тірі кезінде ана құрсағында біткен бала, сонымен қатар аман-есен туылған балалары болып табылады. Бұл тұлғаларға мұрақалдырушының заңды құқықтық мирасқорлары. Сонымен, заңмен мұрагерлердің әрекет қабілеттілігіне, жасына, қандай да бір елдің азаматтығына шектеу қойылмаған. Яғни, кәмілеттік жасқа толған мұрагерлерден басқа, кәмілеттік жасқа толмаған тұлғалар да, әрекет қабілеттілігі бар, әрекет қабілеттілігі жоқ азаматтар да мұрагер бола алады. Мұрагерлікке Қазақстан Республикасының азаматтары, шетел азаматтары, азаматтығы жоқ тұлғаларының шақырылу мүмкіндігі бар. Бұл ереже заң бойынша және өсиет бойынша мұрагерлікке қатысы бар. Мысалы: аз. А. қайтыс болған кезде оның Ресей азаматы - анасы, бес айлық жүктілігі бар жағдайдағы әйелі және екі ұлы артында қалған. А. Азаматтың қайтыс болған күнінен есептегенде бес айдан кейін қызы туылды. Яғни, мұрагерлікке қайтыс болған А. азаматтың анасы, әйелі, ұлдары және оның тірі кезіндегі ана құрсағында біткен, бірақ мұра қалдырушының қайтыс болғаннан кейін туылған қызы шақырылады.

Мұрагерлер мұрагерлік құқығына мұраның ашылу уақытынан бастап ие бола алады.

Мұраны қабылдау – ол бір жақты мәміле, мұралық мүлікті иелену болып табылады.

Мұраны қабылдау үшін мұрагер өз еркін білдіруі қажет. Мұраны белгілі бір талаппен немесе ескертпемен қабылдауға болмайды.

Сонымен, бастапқыда айтылғандай, 2009 жылдың 01 шілдесіне дейін басталған мұрагерлік 28.12.1963 жылғы ҚазССР Азаматтық кодексімен, ал 2007 жылдың 03 ақпанынан басталған мұрагерлік 2007 жылдың 12-ші қаңтарында қабылданған Қазақстан Республикасының Азаматтық кодексімен реттеледі.

Сондықтан көрсетілген актілерге толық түсініктеме беру керек деп есептеймін.

ҚР Азаматтық кодексінің 542-бабына (28.12.1963 ж. ҚазССР АК редакциясында) және Қазақстан Республикасының Азаматтық кодексінің 1072 бабына (12.01.2007 ж. редакциясында) сәйкес, мүлікті заң бойынша немесе өсиет бойынша мұрагерлікпен қабылдау үшін бірыңғай талап белгіленген.

Заң бойынша мұраны қабылдау екі жолмен көзделген: а) егер мұрагер мұрагерлікті іс жүзінде қабылдағанын куәландыратын іс-әрекеттер жасаған болса, б) мұраны қабылдау мұра ашылған жердегі нотариусқа немесе заңға сәйкес мұра алу құқығы туралы куәлікті беруге уәкілетті лауазымды адамға мұрагердің мұраны қабылдау туралы өтінішін не мұрагердің мұраға құқық туралы куәлік беру туралы өтінішін беру арқылы жүзеге асырылады.

Мұрагердің өзі мұраны қабылдауы керек немесе мұраны өкіл (сенім білдірілген өкілі) арқылы қабылдауы мүмкін. Мұра, мұраның ашылған күнінен бастап алты ай ішінде қабылдануы мүмкін.

Мұраны қабылдау артқа қайтарылмайтын, даусыз, шартсыз болуы тиіс. Яғни, мысалы, егер мұралық мүлікке қарыз ауыртпалықтары салынбаған жағдайда қабылдаймын деп арыздануға, мұраны қабылдау арызын алдын ала беріп қойып, кейіннен мұрадан бас тарту арызын беруге болмайды.

Егер мұрагер мұраның ашылу орнынан басқа жақта тұратын болса, мұраны қабылдау арызын мұраның ашылу орнындағы нотариусқа почта байланысы арқылы

жібере алады. Өтініштегі мұрагердің қолын нотариус, нотариат әрекеттерін жасауға уәкілетті лауазымды адам куәландыруға тиіс.

Мұраны қабылдау немесе мұрагерлік құқық куәлігін беру арызы, бұл мұрагердің мұрақалдырушының ізбасары болуының қалауы.

Мұрагер мұрагерлікті іс жүзінде қабылдағанын куәландыратын іс-әрекеттер жасаған болса, ол мұра қандай жағдайда болмасын, қай жақта болмасын, қабылданған деп есептеледі.

Қазақстан Республикасының Азаматтық кодексіне сай (28.12.1963 ж. ҚазССР редакциясында) мұраны іс жүзінде қабылданғаны туралы дәлелдеме ретінде мұрагердің мүлікті алғаны жөнінде жергілікті атқару орындаушы органымен берілген анықтама, тұрғын үйге, мұраның ашылған күнінен бастап мұрагермен салық төленгені жөніндегі қаржы органымен берілген анықтама, заңды күшіне енген мұраны қабылдау фактісін анықтау шешімінің көшірмесін мұрагер табыстауы керек.

Сонымен қатар, мұраны қабылдағаны жөніндегі дәлелдемелер ретінде мұрагерге алты ай мерзім өтпей тұрып табыс етілген жинақ кітапшасы, мұралық мүлікке мекемелермен жасалған тізім құжаты, мемлекеттік нотариуспен мұралық мүлікті қорғау үшін жасалған құжат, мұрагерге жинақ кітапшасын тапсырғаны туралы құжат, мұрагерге жинақ кітапшасын тапсырған уақыты белгіленгені анықталған мұрақалдырушының жерлеуін ұйымдастыру комиссиясының актісі, автокөліктің техникалық төл құжаты, ломбардқа өткізілген заттың түбіртегі, коммуналдық төлемдердің түбіртегі, т.с.с. Бұл құжаттарды нотариус әрбір жағдайды ескере отырып, басқа мұрагерлердің қарсылығы болмаған жағдайда қабылдайды.

Сонымен қатар, мұрагермен мұрақалдырушының мүліктік міндеттерін алты ай мерзім ішінде жасаған іс-әрекеттері де мұраны қабылдау дәлелдемесі болып табылады. Мысалы, мұрагер, мұрагерлік жолмен мүлікті және қаржы салымдарын алатынын біле тұра, мұраның ашылған күнінен бастап

алты ай мерзім ішінде, мұрақалдырушының қарыздарын өтелсе.

Сонымен қатар, мұраны қабылдаудың бір жолы ол мұрагердің мұрақалдырушымен бір мекенжайда мұраның ашылған күніне дейін бірге тұруы (соның ішінде тұрғылықты мекенжайда тіркелуі), оған дәлелдеме ретінде мекенжай бюросының анықтама құжаты, үй кітапшасы (азаматтарды тіркеу кітапшасы) болып табылады. Яғни, бір тұрғын үйде бірге тұруы, бір мүлікті бірге қолдануы, құқықтық норманың түпмәтіні бойынша мұралық мүлікті иелену болып танылады.

Бұл жағдайда мұрагер мұрагерлік құқық куәлігін алуға, белгіленген мерзімнің өтіп кеткеніне қарамастан, нотариусқа өтініш білдіре алады. Бұл алты ай мерзімі өткеннен кейін де, сонымен бір жыл немесе бес жыл өткеннен кейінде қолдана беріледі. Осындай жағдайда нотариус мұрагерден мұраны қабылдау үшін мұрагерлік құқық куәлігін беру өтінішін қабылдауға тиіс.

Осыған орай, ҚР Азаматтық кодексінің 1072-1-бабының 2-ші тармағында (12.01.2007 ж. редакциясында) нақты мұраны қабылдаған жолдары көзделген: яғни егер мұрагер мұрагерлікті іс жүзінде қабылдағанын куәландыратын іс-әрекеттер жасаған болса, атап айтқанда, мұрагер:

- мұраға алынған мүлікті иеленуге немесе басқаруға кіріссе;
- мұраға алынған мүлікті сақтау, оны қол сұғудан немесе үшінші тұлғалардың талаптарынан қорғау жөнінде шаралар қабылдаса;
- мұраға алынған мүлікті ұстау шығыстарын өз есебінен жүргізсе;
- өз есебінен мұрақалдырушының қарыздарын төлеген немесе мұра қалдырушыға тиесілі ақшаны үшінші тұлғалардан алған болса, өзгеше дәлелденгенге дейін мұрагер мұраны қабылдады деп танылады.

Азаматтық кодекстің 543-бабына (28 желтоқсан 1963 ж. редакциясында) мұраны қабылдау мерзімі көзделген, ал Кодекстің 542-бабына сай сот шешімімен, егер мұраны қабылдау мерзімін белгілі бір жағдайларға байланысты өткізіп алғаны дәлелденсе, мұраны қабылдау мерзімін ұзартады. Сотқа жүгінбей-ақ мұрагердің, мұраны қабылдау мерзімін өткізіп алғанына қарамастан, басқа

мұрагерлердің келісімімен, мұраны қабылдауға мүмкіндігі бар.

Сол кезеңде сот арқылы мұраны қабылдау мерзімін ұзарту тәртібі тек мұрагерлердің арасында дау болған жағдайда қолданылған.

Дәлелді себептерге орай сот мұраны қабылдау мерзімін ұзарта отырып, басқа мұрагерлермен қабылданған немесе мемлекетке өткізілген болса, сонымен қатар, талапкерге сақталған мүліктің оған тиесілі бөлігін немесе сатылып кеткен болса, ақшалай қаражатқа құқығын тану мәселесін шешкен.

Егер мұраны бірде-бір мұрагерлермен қабылданбаған болмаса немесе мемлекетке өткізілмеген болса, сот өткізіліп алынған мерзімді дәлелді себепті деп танып, мерзімді ұзарта отырып, талапкердің мұралық мүлікке құқығын таныған.

ҚР Азаматтық кодексінің 1072-3-бабына (12.01.2007 ж. редакциясында) егер мұрагер мұраны қабылдау үшін белгіленген мерзімді (осы Кодекстің 1072-2-бабы) дәлелді себептер бойынша өткізіп алған болса және мұраны қабылдау үшін белгіленген мерзімді өткізіп алған мұрагер бұл мерзімді өткізу себептері жойылғаннан кейін алты айдың ішінде сотқа жүгінген жағдайда осы мерзімді өткізіп алған мұрагердің өтініші бойынша сот бұл мерзімді қалпына келтіре алады және мұрагер мұраны қабылдады деп тани алады.

Мұрагер мұраны қабылдады деп танылған кезде сот барлық мұрагерлердің мұрагерлік мүліктегі үлестерін анықтайды және қажет болған жағдайда жаңа мұрагердің мұрадан өзіне тиесілі үлесін алу құқығын қорғау жөнінде шаралар белгілейді. Бұған дейін берілген мұраға құқық туралы куәліктерді сот жарамсыз деп таниды.

Өткізіп алынған мұраны қабылдау мерзімінің дәлелді себептері ауруды, мұрақалдырушының қайтыс болғаны жөніндегі немесе мұрақалдырушының мүлкі жөніндегі ақпараттан хабарсыз болуы, мұрагердің іс-сапарда болуы, т.с.с. жағдайлар болып танылады.

Жоғарыда айтылғанға орай, мұрагер өз уақытысында мұраны қабылдау арызымен нотариусқа жүгінсе, оның парасаттылық пен сауаттылық танытқаны және мұралық

құқықты рәсімдеу барысында қандай да бір заңдылық қиыншылықтардан өзін қорғағаны болып танылады.

Сонымен қатар, мұрагермен мұраны қабылдау мерзімін өткізіп алғаны, соттан тыс тәртіптен басқа жағдайлармен мұраны қабылдауға болмайды деген мағынаны білдірмейді.

1999 жылдың 01-ші шілдесінде заңды күшіне енген ҚР Азаматтық кодексіне сай, мұраны қабылдау мерзімі белгіленбеген, яғни мұраның ашылған күнінен бастап алты ай мерзім ішінде мұрагер мұрадан бас тартпаса, мұраны қабылдаған болып есептеледі (ҚР АҚ 1072-б.).

Яғни, мұрагердің мұраны қабылдауға арызбен жүгінуі қажет емес.

Егер мұрагер мұраны қабылдауды қажет етпесе, онда ол ҚР Азаматтық кодексінің 1074-бабына сәйкес мұрадан бас тарту іс-әрекетін жасауы тиіс. Тұлғаның өзінің мұрагерлікке шақырылғаны немесе шақырылғанын білген күннен алты ай мерзім ішінде мұрадан бас тарту іс-әрекетін жасауы тиіс.

Мұрадан бас тарту үшін мұрагер немесе оның сенім білдірілген өкілі (егер сенімхатта мұрадан бас тарту арызын беруге өкілеттілік көзделген болса) мұраның ашылу орнындағы нотариусқа арызбен жүгіну іс-әрекетін жасауы қажет.

Дәлелді себеп болған жағдайда бұл мерзім сотпен екі ай мерзімге ұзартылуы мүмкін.

12.01.2007 ж. ҚР Азаматтық кодекске өзгерістер мен толықтырулар енгізілуіне байланысты Заңның бұл тармағының қажеттілігі болмай қалды, өйткені мұраны қабылдау мерзімі қайтадан белгіленді.

Мұрадан бас тарту мерзімін сот арқылы ұзарту жолын Азаматтық кодекске енгізілген себебі мұраны қабылдау мерзімін Заңнан алынғаны еді.

Сондықтан бұл Заңның тармағын нотариустер мұраны жасау барысында 01.07.1999 ж. мен 03.02.2007 жылдар аралығында ашылған мұралық істерге қолданулары тиіс.

ҚР Азаматтық кодексінің 1074-бабына толықтырулар енгізу қажет деп есептеймін, яғни мұрадан бас тарту мерзімін ұзарту қатынасына 1074-бабтың 1-тармағына мына

редакцияда қосымша енгізу қажет, яғни «бұл тармақ тек 01.09.1999 ж. мен 03.02.2007 жылдар аралығында ашылған мұралық істерге қолданылады».

Мұрадан бас тарту, сол сияқты мұраны қабылдау, бір жақты мәміле болып танылады және жалпы мәмілелер жасау тәртібіне бағынады. Тек әрекет қабілеттілігі бар тұлға мұрадан бас тарту өтінішін бере алады. Кәмілеттік жасқа толмаған мұрагерлердің атынан ата-аналары, бала асырап алушылары, қорғаншылары, ҚР «Неке (ерлі-зайыптылық) және отбасы» кодексінің 128-бабының 2-ші тармағына сай қорғаншы және қамқоршы органның келісімімен мұрадан бас тарта алады.

Мұрадан бас тартуды кейіннен күшін жоюға немесе қайтарып алуға болмайды.

Мұрадан бас тартуды сот тәртібімен жарамсыз ден тануға болады, егер ол алдау, күш көрсету, қорқыту және де басқа да жағдайларға сай Азаматтық кодекске сәйкес жарамсыз мәміле ретінде ықпалы болған жағдайда.

Мұрагер мұрадан бас тартқан кезде өзінің өсиет бойынша немесе кез келген кезектегі заң бойынша мұрагердің қатарындағы басқа адамдардың пайдасына, оның ішінде ұсыну құқығы бойынша мұра алуға шақырылған адамдардың пайдасына бас тартатындығын көрсетуге құқылы.

Бірнеше тұлғалардың атына мұрадан бас тартқанда ол оларға тиесілі үлестерін көрсетуіне болады. Үлестері көрсетілмеген жағдайда үлестері тең мөлшерде болып есептеледі. Мұрагер мұрадан бас тарту барысында пайда алушыны көрсетпеуге құқылы.

Егер мұрагер өсиет бойынша да, заң бойынша да мұрагерлікке шақырылса, ол осы негіздемелердің біреуі бойынша немесе екі негіздеме бойынша өзіне тиесілі мұрадан бас тартуға құқылы.

Мұрагер мұраның басқа бөлігі мұраға қалдырылуына қарамастан, үстелу құқығы бойынша өзіне тиесілі мұрадан бас тартуға құқылы (ҚР Азаматтық кодекстің 1079-бабы).

Сонымен қатар, ҚР Азаматтық кодекстің 1074-бабының 4-ші тармағында көзделген: «мұрагер өзіне сол үшін берілген мерзім өткеннен кейін мұрадан бас тарту

құқығын жоғалтады. Егер ол мұраға қалдырған мүлікті іс жүзінде иеленуге кіріссе не оған билік етсе, не оның осы мүлікке құқықтарын куәландыратын құжаттарды алуға өтініш жасаса, ол бұл құқықты аталған мерзім өткенге дейін де жоғалтады».

Азаматтық кодекстің 1072, 1072-1, 1072-2, 1072-3-бабтарына сәйкес егер мұрагер мұраны қабылдаған болса, мұрадан бас тарту құқығынан айырылады, сол себептен аталған тармақ Заңнан алынғаны жөн.

Егер, мұрагер мұраны Заңда көзделген мерзім ішінде мұраны қабылдамаған болса, нотариуспен мұраны қабылдау мерзімін қайта қалпына келтіру жөніндегі хабарламасына ешқандай шара қолданбаса, мұраны қабылдауға ешқандай іс-әрекет жасамаса, нотариустың қабылдауына келмесе, оны мұрадан тыс қалған мұрагер ретінде Заңмен бекіту қажет деп есептеймін.

Мұраның бір бөлігінен бас тартуға, мұрадан ескерту жасап немесе шарт қойып бас тартуға жол берілмейді (ҚР АҚ 1074-б. 8-т.).

ҚР «Нотариат туралы» кодексінің 71, 72-бабтарына сәйкес нотариус заң бойынша немесе өсиет бойынша мұраға құқық туралы куәлік берген кезде мұраға құқық туралы куәліктің берілуі жөнінде өтініш беруші адамдардың заң не өсиет бойынша мұраны иелену үшін негіз болып табылатын қатынастардың болуын тексереді.

Туыстық қатынасты дәлелдейтін құжаттар болып: неке туралы куәлік, туу туралы куәлік, өлген туралы куәлік, асырауындағы жан туралы заңды күшіне енген сот шешімі.

Егер туыстық қатынасты дәлелдейтін құжаттар болмаған жағдайда, қайта қалпына келтіре алмаса, құжаттардың түпнұсқасын ала алмаған жағдайда, нотариус барлық мүмкіндікті қолдана отырып мұрағаттық құжаттарды, соның ішінде азаматтық хал актілердің жазбаларын сұратып алу іс-әрекеттерін жасайды.

Егер мұрағаттық құжаттар, азаматтық хал актілердің жазбалары табылмаған жағдайда, және басқа жолмен туыстық қатынасты дәлелдеуге мүмкіндік болмаған жағдайда, мұралық құқықты жасау үшін, нотариус нотариаттық іс-әрекет жасаудан бас тарту қаулысын шығарып, арыз беру-

шіге туыстық қатынасты анықтау үшін сот органдарына жүгінуді ұсынады.

Мысалы, 2008 жылдың 12-ші желтоқсанында Б. анасы қайтыс болған, мұрагерлікке оның 15.02.1955 жылы туылған қызы Л. шақырылады, бірақ қызы некеге тұруына байланысты «Б» тегін ерінің «Л» тегіне ауыстырып, РФ көшіп кетеді, соңынан некесін бұзып «Б» анасының тұрақты мекенжайына қайта көшіп келеді, алайда «Л» тегін өзіне қалдырады.

Анасының қайтыс болғаннан кейін ол мұралық мүлік салымын алу үшін нотариуска жүгінеді, алайда ол анасымен туыстық қатынасты дәлелдейтін құжатты тапсыра алмайды.

Нотариус неке туралы жазбасын сұратып алу уәкілетті органдарға сұрау хаттарын жолдайды, бірақ мұрағаттық мәліметтер жоқ болып, теріс жауап келіп түседі, осыған орай нотариаттық іс-әрекет жасаудан бас тарту қаулысын шығарып, аз. «Л»-ге туыстық қатынасты дәлелдеу үшін сот тәртібіне жүгіну керектігіне ұсыныс жасайды.

Сот азаматтардың жеке және мүліктік құқықтарының пайда болуын, өзгеруін, тоқтатылу фактілерін анықтайтын болғандықтан, сот тәртібімен туыстық қатынасты дәлелдеу үшін келесі негіздер болуға тиіс:

- азаматтың қайтыс болуы, арызданушы қайтыс болған азаматты өзінің туысымын деп есептегенде;
- арызданушының қайтыс болушымен туыстық байланысы болуы, мұрагерлікке арызданушының шақырылуына негіз болуы;
- туыстық қатынасты дәлелдейтін құжаттарды қайта қалпына келтіре алмаса және басқа жолмен ала алмайтын жағдайдың болуы;
- заңдылық мәні бар, арызданушының мұралық құқыққа ие болу фактісін анықтау.

Мұрагерлік құқығына ие болу үшін, арызданушының өзі қай сатыдағы туыстығын дәлелдеу үшін, мұрақалдырушының соңынан мұра ашылғанда, осындай дау туындауы мүмкін.

Сонымен, мұраны алу мақсатында, сот ҚР Азаматтық кодексінің 1061-1064-баптарына сәйкес, Заң бойынша мұрагерлер ортасын негізге ала отырып, туыстық қатынасты анықтайды.



*Невели Султанова,
Ақтөбе қаласының нотариусы*

ОТАНДЫҚ НОТАРИАТТЫҚ ТӘЖІРИБЕГЕ БІТІМГЕРШІЛІК РӘСІМДЕРІН ЕНГІЗУ

Бүгін көптеген елдерде, заңгер мамандығының өкілдері (судьялар, адвокаттар, нотариустар) кәсіби негізгі функцияларын жүзеге асыруға көмектесу үшін, жаңа бағыттарды дамыту арқылы тікелей құқықтық және олармен байланысты, олардың кәсіби құзыреттілігінің аясын кеңейту болып табылатын заңды мамандықты әртараптандыру болып жатыр.

Кейбір елдерде, мысалы, нотариус-адвокат, адвокат-төреші функцияларды орындау мүмкін. Көптеген құқықтық тәжірибе саласы келісу рәсімдерін өткізу көмегін қамтиды. Олармен судьялар, нотариустар, адвокаттар, сот орындаушылары, тағы басқалары айналысады.

Құқықтық қауіпсіздікті қамтамасыз ету үшін аса маңызды қоғамдық функцияларды орындайтын профилактикалық (сақтық, ескерту) әділет органы ретінде нотариус, азаматтық айналыс қатысушылардың тұрақтылық пен өзара қарым-қатынас даусыз мүдделерін қамтамасыз ету үшін, қазіргі заманның қажеттіліктерін қанағаттандыру үшін аса маңызды қоғамдық функцияларды орындайды.

Атап айтқанда, мәмілелер нотариустың рөлін арттыруға бағытталған, азаматтық заңнамасына жетілдіру қатар нотариат жүйесін реформалау ақталған және қажетті осыған байланысты, реформа нотариаттық қоғамдастық сыни, нотариустар жұмыс моделіне көрсетуі қоғам және азаматтық

айналымға ағымдағы даму деңгейіне оны салыстыру, одан әрі дамыту қажет бағыттарын анықтау үшін, өшірілуі керек қандай және қандай қоғамдық өміріне нотариустың рөлін арттыруға мүмкіндік береді деп болжайды және міндеттерді жүзеге асыру үшін көмектеседі. Сондықтан, нотариустың қатысуымен нотариаттық құқықтық көмек көрсету, елді мекендерге нотариаттық іс-әрекеттерді жасау үшін қажетті мәлімет жинау, кеңес беру интеграцияланған моделін жүзеге асыратын Қазақстан нотариатының реформалар бағыты аса құнды болып табылады.

Сөздің басы қатты болса, аяғы тәтті болады.

Әсіресе құндылығы, шетелдік нотариаттық тәжірибелерді салыстырып тексеру, түрлі әдістерді, құқықтық дауларды соттан тыс шешу нысанын құру, тараптардың бітімге келуіне жәрдемдесу, келісу рәсімдерін кез келген бағыттағы нотариаттық іс-әрекеттерде қолдану болуы мүмкіндігі.

Осыған байланысты құқықтық дауларды шешу баламалы жолдармен азаматтық айналымға қатысушыларды қамтамасыз ету жолдарын іздестіруге бағытталған өзекті мәселе болып отыр. Қазақстан нотариустары үшін, бұл олар айырмашылықтар және нотариаттық өндіріс тараптардың арасында

туындайтын дауларды реттеу септігін тигізеді. Бітімгершілік рәсімдерді, оның өз моделін әзірлеу, медиация жеке моделін және олардың кәсіби қызметін арасындағы өзара іс-қимыл тетіктерін әзірлеу керек екенін білдіреді.

Бітімгершілік әдістерін нотариатына енгізу туралы тұжырым айту үшін, оларды нақты енгізу негіздерін, нотариустың қайсы қызмет бағытында бітімгершілік әдістері тиімді болуы мүмкін, олар қалайша реттелуі тиістігін қарастыру қажет.

Қазіргі таңдағы нотариат қызметі қолданыстағы латын нотариаты түрі жалпы принциптерімен, халықаралық кеңістікте құқықтың үйлестіру процесінде, құқықтық жүйе мен жүйе ерекшеліктерінің, нотариат моделінің жеке ерекшеліктерімен алдын ала анықталған. Осылайша, нотариаттық қызметте медиация қолдану себебіне байланысты мәселелерге тоқталу және анықталған факторлардың аясында оларды қарастыру орынды.

Суды құм бөгейді, дауды қыз бөгейді.

Қазіргі қоғамдағы латын нотариат жүйесі өзара байланысты екі міндеттерді шешуге бағытталған: құқықтық қауіпсіздік пен қоғамдық келісімді қамтамасыз ету. Континенталды еуропалық елдер, латын типтік нотариат іргелі идеясы ретінде, куәландыратын актілердің заңды қауіпсіздігін қамтамасыз ету арқылы жүзеге асырылатын, сот дауларын алдын ала болдырмау принциптерін қалаған.

Мысал үшін, Батыс Еуропада, орта есеппен мыңдаған жылжымайтын мүлік мәмілелерінің ішінде біреуі ғана заңды дауды жасайды, АҚШ-та бұл көрсеткіш 50 есе артық. Латын нотариаты түрінің ерекшелігі – нотариустың ерекше құқықтық мәртебесі бар.

Оның қоғамдық өкілеттіктерін жүзеге асыру кезінде нотариус қатаң этикалық ережелерге байланысты: ол «клиент заңгері емес, іс заңгері» болу объективтілігін сақтайды, ол міндеттемелердің тепе-теңдігін

қамтамасыз етеді, қамтамасыз ете отырып, бейтарап қалады, кәсіби құпияны сақтайды.

Тараптарды жақындастыруға бағытталған бұл функциясы нотариус пен делдалды жақындастырады. Медиация қағидағтарына нотариаттық іс-этикалық ережелерді сыйғызу фактісі, нотариустың кәсіби қызметіне медиацияны енгізу себептерін берді.

Осылайша, XXIII Халықаралық Латын нотариат одағының (Афины, 2001) шешімі, өздерінің кәсіби міндеттерін арқасында тараптардың түрлі мүдделерін ортақ бөлгішке жиі әкелуі тиіс нотариус, басқа заңды кәсіптер көп өкілдеріне қарағанда, медиатор болып табылады деп әділ атап өтті.

Мәмілелер мен құқықтық актілердің құқықтық қауіпсіздігін қамтамасыз ету үшін медиация әлеуетін пайдалану Франко-ресейлік симпозиумінде және «Экономикалық даму қызметінде құқықтық қауіпсіздік» (2010) 7-ші Франко-ресейлік семинарында талқыланды.

Қазіргі уақытта латын нотариат түрін білдіретін көптеген еуропалық нотариустар, дауласушы тараптардың мүдделерін жақындастыру кәсіби құралы ретінде келісу рәсімдерін пайдалануда. Әрине, латын нотариаты түрінің кәсіби қоғамдастығы белгілеген нотариаттық қызмет бағыты бітімгерлік рәсімдер тәртібімен дамыту болып табылады.

Соңғы кезде Еуразиялық экономикалық қоғамдастықтың (ЕурАзЭҚ) бірыңғай экономикалық кеңістігіне үлкен көңіл аударылады, сондықтан қатысушылар-мемлекеттер аумағында ортақ құқықтық кеңістік құру мәселесі өзекті.

Бірыңғай құқықтық кеңістік құру бірнеше жолмен мүмкін, оның ішінде ұлттық заңнамаларды үйлестірудің және біріздендіру, бірыңғай құқықтық инфрақұрылымды құру ерекше орын алады.

Нотариат – азаматтық айналымға қосымша тұрақтылық және заңды қауіпсіздік қамтамасыз ететін, құқықтық инфрақұрылымның бір бөлігі болып табылады.

Осы мағынада, Қоғамдастықтың қатысушылар азаматтық айналымының барлық

мүшелері-елдерінде нотариат және нотариаттық қызмет туралы заңнаманы үйлестіру, өз аумағында құқықтық қорғаудың бірыңғай кепілдіктерін құруға ықпал ететін болады.

Нотариаттық қызметте бірыңғай стандарттарды қолдану, өз кезегінде, ұлттық экономикалардың ашықтығын, олардың инвестициялық тартымдылығын арттыруға, халықаралық қозғалысын жеңілдету, және сайып келгенде, Қоғамдастыққа мүше-мемлекеттердің құқықтық және экономикалық интеграциясына ықпал ететін болады.

Қоғамдастықтың қатысушылары-елдердің Нотариат туралы заңнамасын үйлестіру кезінде, бірыңғай құқықтық кеңістік бөлігін қалыптастыру шеңберінде шешуге болатын бір мәселелер анықталды.

Мемлекеттердің әлеуметтік-экономикалық дамуының шындығы, нотариустардың қою арқылы сәйкестендіру функцияларымен ғана шектелмей, нотариаттың неғұрлым белсенді моделіне көшуін қажет етеді. Белсенді моделі аясында, нотариат алдында азаматтық айналымдағы барлық мүдделі қатысушыларға кешенді тең жағдайда құқықтық көмек көрсету туралы тапсырма қойылады.

Нотариаттың белсенді рөлі – бітімгершілік рәсімдер тәртібі аясында дауларды, келіспеушіліктерді реттеуде көмек көрсетуді қамту. Сондықтан, Қоғамдастықтың мүшелері-мемлекеттерде медиацияны қолдану арқылы құқықтық дауларды шешуге нотариустың қатысуын қамтамасыз ету нотариаттың ескерту функциясын күшейту үшін ұсынылады.

Өсіп отырған сот жүктемелері бұл мәселені шешу үшін құқықтық дауларды соттан тыс шешу нысанын құру мүмкіндіктерін іздеуге мәжбүр етеді. Соның арқасында Қазақстандық құқықтық жүйесінде медиация рәсімдерін енгізу әсіресе өзекті мәселе болып отыр.

Қазақстан нотариустары үшін нотариаттық өндіріс тараптардың арасында туындайтын дауларды реттеу септігін тигізетін бітімгершілік рәсімдерді, оның (латын түрі нотариатына тән ерекшелігін ескере отырып) өз моделін әзірлеу, медиация жеке моделін және олардың кәсіби қызметінің

арасындағы өзара іс-қимыл тетіктерін әзірлеу керек екенін білдіреді. Қазақстан Республикасының «Нотариат туралы» заңының принциптеріне сәйкес, нотариустар нотариаттық әрекет қоғамдық өкілеттілігін тараптар арасында дау жоқ кезде ғана жүзеге асырады. Осылайша, заңнама қажетті құралдарды қамтамасыз етпеген айырмашылықпен, нотариустар әрқашан дауласушы тараптардың көзқарастарын жақындастыруға айналысатын. Бірақ, олардың арсеналында сондай-ақ қосымша ресурстар, атап айтқанда, медиация технологиясы, келіссөздер қосылуы тиіс.

Қылыштың міндеті – кесу, Қолдың міндеті – шешу.

Қақтығыс салыстырманы басқару үшін арнайы дағдылар бірқатар жағдайларда қажет, әсіресе неке шартын жасасу және ортақ мүлкін бөлу туралы келісім бойынша, мұрагерлік мүлікті бөлуде, мұрагерлік құқығын және төлеу туралы келісімді куәландырғанда, өмір бойы асырауындағы шартын жасағанда, өзгерткенде. Халықаралық санаққа жүгінетін болсақ, бітімгершілік рәсімдері арқылы бүкіл келіспеушіліктердің 30 – 40 пайызы өтеді, сонымен қатар, ойдағыдай нәтижеге оның 85 пайызы ие болады.

Болашақ келісімдер қатысушылар арасында жиі қолданыстағы заңнаманың шеңберінде олардың мүдделерін ескере отырып, ұсынылатын әлеуетін түсіну болмауына байланысты келіспеушіліктер бар. Осыған байланысты, бітімгершілік рәсімдері, өзара дауды шешу үшін сотқа жүгінбей, дауға қатысатын тараптарды өзара тиімді келісімге әкелетін нотариаттық іс-әрекетті жасауға нотариуске мамандық потенциалын толықтай жүзеге асырып көмектесе алады. Осылайша, қазіргі жағдайда нотариаттық қызметпен медиация рәсімдерін ықпалдастыру үшін барлық негіз бар.

Нотариаттық қызметпен медиацияны біріктіру арқасында қазіргі заманғы нотариаттық өндірістік базасында медиация рәсімдерін қолдану практикалық мүмкіндік

бағыттары туындайды. Бір жағынан, осы салаларды анықтау барысында, медиация дамуын құқықтық жүйесінде тәуелсіз құқықтық институт ретінде, екінші жағынан – нотариаттық тәжірибе қажеттіліктерін жақсартуға даусыз орган юрисдикция ретінде ескеру қажет.

Сондықтан, нотариустың кәсіби қызметі жеке медиация нақты моделінің әрекетімен түйісетін болады және бітімгершілік әдістерін жүргізу нотариустың кәсіби дағдыларын құрамына қосылады.

Қазіргі нотариус мамандығының даму тенденциясы, бұл мамандық өкілдерінің өз кәсіби дағдыларының ауқымын, арсеналына қосымша құзырет қосып кеңейтуін көрсетеді. Бұл оларға өзге де заң мамандық өкілдерімен және оның әріптестерімен салыстырғанда, неғұрлым бәсекеге қабілетті болуға мүмкіндік береді. Олардың құзыреттерінің кеңеюі бітімгершілік рәсімдерді дағдыларын дамытуға байланысты. Дау тараптарының ұстанымдарын мен мүдделерін біріктіретін жәрдемдесе отырып, нотариустар, сайып келгенде, жасаған нотариаттық іс-әрекеттерінің даусыздығын қамтамасыз етеді, және қосымша табыс табуға мүмкіндіктерін жүзеге асырады.

Нотариаттың қазіргі таңдағы болып жатқан реформа үрдістерін көмегімен, татуласу мынадай нысандарда пайдалануға болады:

1. Нотариустың кеңесі. Нотариус, екі жақтың мүддесін танытушы әділ, бейтарап тұлға болып табылады. Осыған байланысты, оның кеңестері, болашақта тараптардың өзара іс-қимылын анықтауға болатын ағымдағы жағдай туралы құзыретті пікірі ретінде пайдаланылуы мүмкін. Нотариустың арнайы мәртебесі, азаматтық айналым саласындағы өзінің кәсібилігі және жоғары құзыреттілігін ескере отырып, осындай пайдалы кеңестер қайшылықты болдырмауы мүмкін немесе оның реттеуге әкеледі.

2. Келіссөздер жүргізу. Тараптар арасындағы айырмашылықтарды нотариус нотариаттық өндірісті шешу үшін, олардың мүдделерін жақындастыру мақсатында, келіссөздер ұйымдастырып және жүргізеді. Мұндай келіссөздерді ұйымдастырып, жүзеге асыруға тікелей нотариаттық іс-әрекет жасау шеңберінде іске асыруға болады, сөйтіп оның жасалуына дайындығына, ұйымдастырушылығына уақытты үнемделеді.

3. Келісу жүргізу (медиация). Нотариаттық өндіріс тараптар арасындағы дауды шешу, олардың мүдделерін жақындату үшін, арнайы оқытылған нотариус келісу рәсімдері (медиация) арқылы тараптарға көмектесе алады.

Қоғам болғаннан кейін адамдардың арасында мүдделер қайшылығы да болады. Ол кейде қарапайым түсінбестіктен де туады, ал кей жағдайда сан түрлі пендешіліктен, бәсекелестіктен, адамдар мен топтардың арасындағы көзқарас алшақтығынан да пайда болады. Осындай жағдайда кикілжіңге барған екі жақты дастарқанның басына отырғызып, мәмілеге алып келу, үшінші тараптың – арашашылардың, бітімгерлердің міндеті.

Қақтығыстар қазіргі өмірдің ажырамас бөлігі болып табылады, сондықтан оларды мәдени түрде шешу құралдары болуы керек. Медиация (бітімгерлік) техникасы әмбебап сипатты болып табылады. Ол кәсіби өмірдің әр түрлі салаларында ғана емес, сонымен қатар, әлеуметтік өмірде қолданылуы мүмкін.

Нотариаттық тәжірибеде бітімгершілік рәсімдерді қолдану ауқымы өте кең: медиация нақты моделін іске асыруға көмектесуден бастап, келісу рәсімін, медиация әдістерін нотариустың кәсіби қызметінде қолдануға дейін. Бірақ бұл іс жүзінде қалай жүзеге асырылатын, нотариаттық қоғамдастық белсенділігіне байланысты.



*Салтанат Жоламанова,
нотариус города Астаны*

НЕКОТОРЫЕ ОСОБЕННОСТИ СДЕЛОК С УЧАСТИЕМ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

В целях защиты прав и интересов несовершеннолетних граждан сделки с их участием в соответствии с законодательством Республики Казахстан имеют свои особенности.

Согласно пункту 2 статьи 13 Гражданского кодекса Республики Казахстан (далее ГК РК) правоспособность гражданина возникает в момент его рождения, соответственно несовершеннолетние граждане вправе участвовать в гражданском обороте с момента рождения.

Однако, для реализации имущественных прав требуется полная дееспособность, которая, как известно, возникает с наступлением совершеннолетия, то есть по достижении восемнадцатилетнего возраста (ст. 17 ГК РК).

В этой связи для осуществления и реализации имущественных прав детей закон предусматривает следующие особенности заключения сделок.

Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет совершают сделки с согласия законных представителей. В проекте удостоверяемого или свидетельствуемого документа несовершеннолетний подписывает документ сам, а в следующей строке ставит подпись один из законных представителей с отметкой о согласии на совершение данной сделки.

В то же время несовершеннолетний, достигший шестнадцати лет, может быть объявлен полностью дееспособным. Объявление несовершеннолетнего полнос-

тью дееспособным (эмансипация) производится по решению органа опеки и попечительства с согласия его законных представителей либо при отсутствии такого согласия по решению суда. Эмансипированный несовершеннолетний обладает гражданскими правами и несет обязанности, (в том числе по обязательствам, возникшим вследствие причинения им вреда), за исключением тех прав и обязанностей, для приобретения которых законодательными актами Республики Казахстан установлен возрастной ценз (пример: получение права на вождение, вступление в брак) (ст. 22-1 ГК РК). Соответственно, имеет право совершать сделки самостоятельно, без участия законных представителей.

На практике удостоверить сделку с участием эмансипированного несовершеннолетнего без его законных представителей не представляется возможным, поскольку в законодательство, регулирующем нотариальную деятельность, не внесены соответствующие изменения, отсутствуют формы удостоверительных надписей.

От имени несовершеннолетних в возрасте до 14 лет (малолетних) сделки совершают их законные представители. В этом случае документ подписывает только законный представитель.

Законными представителями ребенка являются родители (родитель), усыновители (удочерители), опекун или попечитель, патронатный воспитатель и другие заменяющие их лица, осуществляющие в соответ-

тствии с законодательством Республики Казахстан заботу, образование, воспитание, защиту прав и интересов ребенка (пункт 12 статьи 1 Кодекса «О браке (супружестве) и семье»).

В соответствии со статьей 42 Закона «О нотариате» нотариус при совершении нотариального действия устанавливает личность обратившегося за совершением нотариального действия.

Согласно пункту 2 Правил:

Личность несовершеннолетнего, не достигшего 16-летнего возраста, подтверждается одним из законных представителей ребенка на основании свидетельства о рождении несовершеннолетнего и документа, удостоверяющего личность одного из законных представителей ребенка.

Личность несовершеннолетнего, достигшего 16-летнего возраста, устанавливается по документу, удостоверяющему личность, а также подтверждается одним из законных представителей ребенка на основании свидетельства о рождении несовершеннолетнего и документа, удостоверяющего личность одного из законных представителей ребенка. Считаем, что в данном пункте Правил необходимо внести изменения, поскольку, как уже отмечено выше, эмансипированному несовершеннолетнему не требуется присутствие законного представителя.

Законодательными актами установлены случаи, когда на совершение сделки несовершеннолетним требуется предварительное согласие органа опеки и попечительства.

Согласно пункту 36 Правил при совершении любых сделок, по которым происходит уменьшение имущества несовершеннолетних или лиц, над которыми установлена опека или попечительство, необходимо истребовать согласие органа опеки и попечительства на совершение такой сделки.

К таким сделкам, помимо отчуждения имущества, относятся соглашения о разделе наследственного имущества, о разделе имущества, находящегося в общей совместной или долевой собственности, передача безвозмездное пользование и другие сделки, влекущие отказ от принадлежащих несо-

вершеннолетнему имущественных прав, уменьшение его доли.

Такое согласие выдает государственное учреждение образования по месту нахождения недвижимого имущества как в бумажном, так и в электронном виде.

В основном родители оформляют имущество на своих детей, будучи уверенным в его неприкосновенности. Вместе с тем имеют место судебные споры, когда один из родителей, находящийся в разводе, оспаривает сделку с участием несовершеннолетних, поскольку их согласие на отчуждение имущества ребенка не было истребовано, а законный представитель, заключивший сделку, распорядился вырученными деньгами не в пользу ребенка.

Для получения согласия на сделку органы опеки и попечительства требуют согласие обоих **супругов**, а в случае расторжения брака – свидетельство о расторжении брака либо справку по форме № 4 с территориального органа юстиции (в случае рождения ребенка вне брака). Таким образом, второй родитель, находящийся в разводе, может быть не в курсе отчуждения имущества.

Законодатель неоднозначно определяет представительство законных представителей при совершении подобного рода сделок (пункт 12) статьи 1 Кодекса «О браке (супружестве) и семье» «законные представители ребенка – родители (**родитель**)»). Требуется уточнение данной нормы, в каком случае действуют родители, а в каком случае родитель.

Поэтому для предотвращения судебных споров предлагаем обсудить и принять решение, необходимо ли при удостоверении сделок по отчуждению имущества детей согласие второго родителя.

Зачастую возникают вопросы о возможности выдачи доверенности законным представителем малолетнего ребенка на отчуждение его имущества. Заключение подобных сделок не противоречит действующему законодательству, поскольку распоряжение имуществом не относится к действиям исключительно личного характера, поэтому родители вправе выдавать такую доверенность. Предусмотрена форма удостоверительной надписи на довереннос-

ти, выданной законным представителем несовершеннолетнего в возрасте до 14 лет (Приложение 43 к приказу Министра юстиции Республики Казахстан от 29 февраля 2016 года № 104).

Удостоверение сделок на приобретение имущества детьми не вызывает каких-либо затруднений, однако есть моменты, которые все же необходимо отметить.

Так, согласно пункту 3 статьи 66 Кодекса Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье» ребенок имеет право собственности на полученные им доходы, имущество, полученное им в дар или в порядке наследования, а также на любое другое имущество, **приобретенное на его средства**. Исходя из смысла данной нормы надо выяснить: на чьи средства покупает имущество несовершеннолетний? Если на средства законных представителей или других лиц, то считаем необходимым заключить первоначально договор дарения денег между законными представителями (иными лицами) и несовершеннолетним, и только после этого удостоверить договор купли-продажи, где покупателем является ребенок.

Помимо этого на практике возникает вопрос: кто может быть представителем несовершеннолетнего (малолетнего) одаряемого при дарении ему имущества, где дарителями выступают родители, и даримое имущество приобретено супругами в общую совместную или долевую собственность, либо дарителем является единственный законный представитель?

С подобным вопросом Республиканская нотариальная палата обратилась в Министерство образования и науки Республики Казахстан (письмо за № 1-6/299 от 19.04.2016 года), мотивируя вопрос тем, что статьёй 163 Гражданского кодекса РК прямо запрещено совершение представителем сделки от имени представляемого в отношении себя лично, а также в отношении другого лица, представителем которого он одновременно является.

Комитетом по охране прав детей Министерства образования и науки Республики Казахстан по данному вопросу дано письмо рекомендательного характера, которым предложено при заключении

подобного рода сделок привлекать органы опеки и попечительства в качестве представителя несовершеннолетнего (письмо за № 14/2/608 от 04.05.2016 года).

В настоящее время процедура участия органов опеки и попечительства в качестве представителя несовершеннолетнего при заключении сделок с его законными представителями не регламентирована на законодательном уровне и носит рекомендательный характер, в связи с чем ее реализация на практике затруднена.

С участием представителей органов опеки и попечительства возможно было бы удостоверить также соглашения о разделе имущества между законным представителем и его несовершеннолетним ребенком, опекаемым или подопечным, но, принимая во внимание, что подобного рода соглашения, на наш взгляд, имеют противоречия между интересами законных представителей и их детей, считаем невозможным заключение подобного рода сделок.

Следует также помнить, что законодателем наложен запрет на дарение имущества от имени малолетних (пункт 1 статьи 509 ГК РК). В то же время нет прямого запрета на отказ от наследства от имени малолетних, что, по нашему мнению, является пробелом в законодательстве.

Несоблюдение норм законодательства при удостоверении сделок с участием несовершеннолетних влечет недействительность сделки в судебном порядке (пункты 3, 4 статьи 159 ГК РК).

В целях единообразного применения норм права на практике, а также защиты имущественных прав несовершеннолетних рассмотренные выше вопросы требуют решения на законодательном уровне.

Для сведения предоставляем Вашему вниманию формы справок в бумажном и электронном виде согласно стандарту государственной услуги «Выдача справок органов, осуществляющих функции по опеке или попечительству, для оформления сделок с имуществом, принадлежащим на праве собственности несовершеннолетним детям», утвержденную приказом Министра образования и науки РК от 21.01.2016 № 53.

Форма выходного документа,
выданная в бумажном виде местным
исполнительным органом городов
Астаны и Алматы, районов городов
областного значения

**Справка
органов, осуществляющих функции по опеке или
попечительству, для оформления сделок с имуществом,
принадлежащим на праве собственности несовершеннолетним
детям, выдаваемая по месту нахождения
недвижимого имущества**

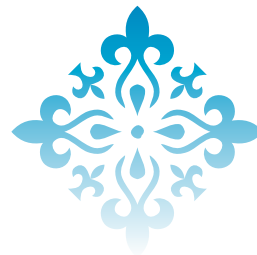
Местный исполнительный орган городов Астаны и Алматы, районов и городов
областного значения, действующий в интересах несовершеннолетнего (-ей, -их)

_____ разрешает на _____ недвижимого
имущества, расположенного по адресу _____

Справка действительна в течение 1 (одного) месяца со дня выдачи.

Руководитель местного исполнительного органа городов Астаны и Алматы, районов
городов областного значения _____ Ф.И.О. (при его наличии)
(подпись)

Место печати



Форма выходного документа,
выданная в бумажном виде местным
исполнительным органом городов
Астаны и Алматы, районов городов
областного значения



Құжат электрондық үкімет жүйесінде құрылған
Документ сформирован системой электронного правительства

ЭУП/ПЭП

ХҚКО/ЦОН

Берілген күні
Дата выдачи

АЖО/АРМ

**Справка
органов, осуществляющих функции по опеке или
попечительству, для оформления сделок с имуществом,
принадлежащим на праве собственности несовершеннолетним
детям, выдаваемая по месту нахождения
недвижимого имущества**

Местный исполнительный орган городов Астаны и Алматы, районов и городов
областного значения, действующий в интересах несовершеннолетнего (-ей, -их)

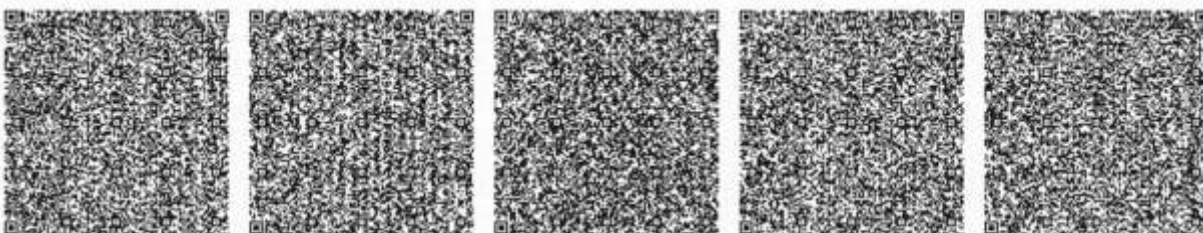
разрешает на _____ недвижимого
имущества, расположенного по адресу _____

Справка действительна в течение 1 (одного) месяца со дня выдачи.

Руководитель местного исполнительного органа городов Астаны и Алматы, районов
городов областного значения _____ Ф.И.О. (при его наличии)
(подпись)

Место печати

Осы құжат «Электрондық құжат және электрондық шифрлық қолтаңба туралы» 2003 жылғы 7 қаңтардағы № 370-ІІ Қазақстан Республикасы Заңының 7-бабының 1-тармағына сәйкес қағаз тасығыштағы құжатқа тең.
Данный документ согласно пункту 1 статьи 7 ЗРК от 7 января 2003 года «Об электронном документе и электронной цифровой подписи» равнозначен документу на бумажном носителе.



*Штрих-код «Электрондық өкімдік» параттық жүйесі ұсынған және электрондық-шифрлық қолтаңбамен қол қойылған деректерді қамтиды
Штрих-код содержит данные, предоставленные информационной системой «Электронный акимат» и подписанные электронно-цифровой подписью



NOTARY



Қазақстан Республикасы
Астана қаласы
Сарайшық даңғылы,
38 үй, 5 кеңсе
тел.: 8 (7172) 50-88-26

Республика Казахстан
город Астана
проспект Сарайшык,
38 дом, 5 офис
тел.: 8 (7172) 50-88-26

Republic of Kazakhstan
Astana
Sarayshyk avenu,
38, office 5
tel.: 8 (7172) 50-88-26