

Меншік иесі және баспагер:
«Қазақстан Республикасының
Заңнама институты» ММ
2006 жылдан бастап шығады
Журналдың материалдары
www.iz.adilet.gov.kz

сайтында орналастырылған
Заң ғылымдары бойынша
диссертациялардың негізгі ғылыми
нәтижелерін жариялауға арналған
басылымдар тізіліміне енгізілген
(ҚР БҒМ БҒСБК 30.05.2013 ж.
№894 бұйрығы)

Редакциялық кеңес құрамы

Түкиев А.С. – з.ғ.к. (Астана,
Қазақстан) – (төраға)
Абайділдин Е.М. – з.ғ.д. (Астана,
Қазақстан)
Абызов Р.М. – з.ғ.д. (Мәскеу, Ресей)
Белых В.С. – з.ғ.д. (Екатеринбург,
Ресей)
Губин Е.П. – з.ғ.д. (Мәскеу, Ресей)
Борчашвили И.Ш. – з.ғ.д. (Астана,
Қазақстан)
Мельник Р.С. – з.ғ.д. (Киев, Украина)
Моисеев А.А. – з.ғ.д. (Мәскеу, Ресей)
Муромцев Г.И. – з.ғ.д. (Мәскеу, Ресей)
Рахметов С.М. – з.ғ.д. (Астана,
Қазақстан)
Малиновский В.А. – з.ғ.д. (Астана,
Қазақстан)
Шерубай Құрманбайұлы – ф.ғ.д.
(Астана, Қазақстан)

Редакциялық алқа құрамы

Құлжабаева Ж.О. – з.ғ.к. (Астана,
Қазақстан) – (төраға)
Абылайұлы А. – PhD (Астана,
Қазақстан)
Азәр Алиев – PhD (Киль, Германия)
Айымбетов М.А. – ҚР еңбек сіңірген
мәдениет қайраткері (Астана,
Қазақстан)
Байниязова З.С. – з.ғ.к. (Саратов,
Ресей)
Досмырза Д.Д. – з.ғ.к. (Астана,
Қазақстан)
Дүйсенов Е.А. – з.ғ.к. (Астана,
Қазақстан)
Казиев З.Ғ. – з.ғ.к. (Астана, Қазақстан)
Қоныс В.Т. – з.ғ.к. (Астана,
Қазақстан)
Маммадов У.Ю. – з.ғ.к. (Қазан, Ресей)
Мұшанов Т.Е. (Астана, Қазақстан)
Рахымбердин К.Х. – з.ғ.д. (Өскемен,
Қазақстан)
Свободный Ф.К. – з.ғ.к. (Барнаул,
Ресей)
Тегізбекова Ж.Ч. – з.ғ.к. (Бишкек,
Қыргызстан)
Тілембаева Ж.О. – з.ғ.к. (Астана,
Қазақстан)

Журнал редакциясы

Колтубаева Г.Б.
Ермек А.Б.
Жұмагелдина Б.Ж.
Байленова А.Қ.
Джамбуршин К.А.

Қазақстан Республикасы Мәдениет
және ақпарат министрлігі Ақпарат
және мұрағат комитетінің
БАҚ есепке қою туралы куәлігі
№ 11219-Ж 15.11.2010 ж.
(Алғашқы есепке қою кезіндегі нөмірі
мен мерзімі №6592-Ж. 07.09.2005 ж.)

Мекен-жайы:

Қазақстан Республикасы,
010000, Астана қ., Мәңгілік ел даңғ.,
8 үй
тел.: 8(7172)74-02-06;
факс: 8(7172)74-14-43
E-mail: instzak-kz@mail.ru,
institutzakonodatelstva@gmail.com
www.iz.adilet.gov.kz

МАЗМҰНЫ

Редакция бағанасы	8
Қазақстан Республикасы Әділет министрі М.Б. Бекетаевтың «Ел президентінің заң деңгейінде бекітілген өкілеттіктерін қайта бөлу туралы» мақаласы	11
Н.А. Шәйкеновті еске ала отырып	
М.Б. БЕКЕТАЕВ Профессор Н.А. Шәйкеновтің жадындағы жарқын бейнесі!	15
З.Х. БАЙМОЛДИНА Біртуар тұлға, заңгер ғалым, Қазақстанның құқықтық жүйесінің реформаторы, заң ғылымдарының докторы, про- фессор Нағашыбай Аманғалиұлы Шәйкеновті еске алу.	16
Б.С. КҮНШАЕВ «Тек құқық қана қақтығысты сұхбатқа айналдыруға қабілетті» Алматы қ. Медеу ауданының № 2 аудандық сотының судьясы Б.С. Күншаевтың сұхбаты.	20
С.Б. ИДРИСОВА Нағашыбай Аманғалиұлы Шәйкеновті еске алу.	24
Д.Б. МӘУЛЕНОВ Н.А. Шәйкенов және сот реформасы	25
Г. ТАКИШЕВА, Д. ДАУЫЛБАЕВ Болмысынан ұстаз	27
Мұрағат беттері	
Ғ. САПАРҒАЛИЕВ Қазақстан Республикасы Конституция- сын жаңғырту	30
А.А. КАРАЕВ Академик Ғ.С. Сапарғалиевтің «Қазақстан Ре- спубликасы Конституциясын жаңғырту» атты ғылыми жарияланы- мына (2007 жылғы 1 қарашадағы дөңгелек үстел материалдарының жинағы - 7-23 б.) қайта оралу	40
Мемлекет және құқық теориясы	
К.С. БІРЖАНОВА Н.А. Шәйкенов Қазақстан мемлекеттілігі тарихында	45
В.Д. ИПАТОВ (Минск қ.) Беларусь Республикасындағы тиімді құқықтық саясатты қамтамасыз ету аясында норма шығармашылық қызметті жетілдірудің басым бағыттары	50
В.Т. ҚОНЫС, К.Қ. САБИРОВ, А.Қ. ЛЯМБЕКОВА Қазақстан Республикасында заңдар мен өзге де нормативтік құқықтық актілерді «топтамалық» қарау мен қабылдаудың ерекшеліктері	56
Конституциялық және әкімшілік құқық	
Е.М. АБАЙДІЛДИНОВ Қазақстан Республикасындағы Конституциялық реформа және парламенттік мониторингті жетілдіру мәселелері	63
Й. ПУДЕЛЬКА, Й. ДЕППЕ (Берлин қ., Германия) Орталық Азиядағы даму процесіндегі жалпы әкімшілік құқық	68
Азаматтық, азаматтық процестік құқық	
М.К. СҮЛЕЙМЕНОВ Азаматтық құқық және қазіргі заманғы жағдайда жеке тұлғаның құқықтарын қамтамасыз ету	80
В.Т. ҚОНЫС Нотариаттық қызмет көрсету сапасын арттыру мәселесіне	94
И.Қ. ЕЛЕУСІЗОВА, Д.М. ТҰРЛЫБЕК Интегралдық микро- схема топологиясын зияткерлік меншік объектісі ретінде құқықтық қорғау	104
Е.В. ГОРЯЧЕВА Қазақстан Республикасының азаматтық заңнамасындағы комиссия шарты	113

I.K. ELEUSSIZOVA, D.M. TURLYBEK Legal protection of integrated circuit topology as an object of intellectual property.....	104
E.V. GORYACHEVA Commission contract in civil legislation of the Republic of Kazakhstan.....	113
V. ZH. SHAIKENOV, A.T. IDAYATOVA The problem of choosing applicable law to arbitration and the arbitration agreement in the context of the Kazakhstan legislation.....	120

Criminal law and criminal procedure

R. NURTAYEV Current problems of compliance with the principles of criminal law (The article on the anniversary of Nagashybay Amangaleevich Shaikenov).....	128
A.K. KANATOV, ZH.G. KALISHEVA, ZH.K. KOZHANTAYEVA A leading scholar of criminology (For the 90th anniversary of Uzyke S. Dzhekibaev, Doctor of Law, Professor).....	136
A.K. KURMANOVA, K.I. ISMAGULOV Features of institution of conciliation in civil and criminal proceedings.....	142

Lawmaking practice in the official language

A.A. MEDINAYEVA The scientific linguistic expertise: comparative analysis.....	149
G.A. ILYASOVA Current problems related to the translation of texts of acts to the state language.....	155
N.N. ISAK The issue of lawmaking quality.....	164

Young scholar tribune

F.R. AKHMEDZHANOV, D.M. BIRZHANOVA On the issue of extension of jurisdiction of the court with the participation of jurors.....	170
V.O. ILINA The amendment of Constitution of the Republic of Kazakhstan: contemporary challenges.....	176

Information letters

Information note about the competition for the best essay of young scientists on the redistribution of powers among the branches of government, Astana, 6-17 February 2017.....	179
Information note about the round table on “Theoretical and practical aspects of development of draft of the comprehensive convention on international terrorism: problems and prospects”, Astana, 24 February 2017.....	181
Information note about the round table on «Forecasting in law-making and the criteria for determining the legal consequences of the adoption of regulatory legal acts», Astana, March 2, 2017.....	183

Anniversaries

90 years to the Doctor of Law, Professor Uzyke S. Dzhakebayev.....	185
--	-----

Wise thoughts



К ВОПРОСУ О ПОВЫШЕНИИ КАЧЕСТВА ОКАЗАНИЯ НОТАРИАЛЬНЫХ УСЛУГ

Конусова Венера Тулеутаевна

Начальник отдела гражданского, гражданско-процессуального законодательства
и исполнительного производства Института законодательства
Республики Казахстан, к.ю.н., г. Астана, Республика Казахстан;
e-mail: konussova@mail.ru

Ключевые слова: нотариат; нотариальная деятельность; нотариус; нотариальные услуги; нотариальная палата.

Аннотация. В данной статье автор рассматривает возможность повышения качества нотариальной деятельности посредством совершенствования нотариата в трех ключевых направлениях:

- пересмотр порядка и условий доступа к профессии нотариуса;
- повышение квалификации и методическое сопровождение деятельности нотариусов;
- ужесточение ответственности нотариусов за недобросовестное выполнение функций.

Посредством анализа действующего законодательства, а также зарубежного опыта автором сформулированы предложения по совершенствованию нотариальной деятельности.

Отдельные выводы и предложения автора сводятся к пересмотру требований к кандидатам на осуществление нотариальной деятельности, обеспечению эффективности прохождения стажировки посредством пересмотра требований к ее программе. В качестве необходимой меры повышения уровня профессиональных знаний нотариусов предлагается обязательная организация и прохождение повышения квалификации. Данная обязанность, по мнению автора, должна быть законодательно установлена и возложена как на территориальные нотариальные палаты, так и на самих нотариусов.

В целях обеспечения единообразия нотариальной практики подчеркивается необходимость формирования единых методических рекомендаций по совершению отдельных нотариальных действий, которые должны быть обязательны для нотариусов.

Предлагается пересмотреть подходы к привлечению к ответственности нотариусов. В частности, предусматривается необходимость привлечения нотариусов к дисциплинарной ответственности за нарушение Кодекса чести нотариуса. При этом высшей мерой дисциплинарной ответственности может служить исключение из нотариальной палаты.

В целях совершенствования существующей модели страхования гражданско-правовой ответственности нотариусов предлагается предусмотреть обязательность страхования риска профессиональной ответственности нотариуса по договорам индивидуального и коллективного страхования. Вместе с тем одним из основных принципов страхования должна быть полная защита имущественных интересов, которая подразумевает дифференцированность размеров страховых выплат.

Полученные результаты исследования могут быть использованы в законотворческой работе по совершенствованию нотариальной деятельности в Республике Казахстан.

НОТАРИАТТЫҚ ҚЫЗМЕТ КӨРСЕТУ САПАСЫН АРТТЫРУ МӘСЕЛЕСІНЕ

Венера Төлеутайқызы Қоныс

Қазақстан Республикасы Заңнама институтының азаматтық,
азаматтық іс жүргізу заңнамасы және атқарушылық іс жүргізу бөлімінің бастығы,
з.ғ.к., Астана қ., Қазақстан Республикасы; e-mail: konussova@mail.ru

Түйін сөздер: нотариат; нотариаттық қызмет; нотариус; нотариаттық қызмет көрсету; нотариат палатасы.

Аннотация. Бұл мақалада автор үш негізгі бағытта нотариатты жетілдіру арқылы нотариаттық қызмет сапасын арттыру мүмкіндігін қарастырады:

- Нотариус кәсібіне қол жеткізу тәртібі мен шарттарын қайта қарастыру;
- Нотариустардың біліктілігін арттыру және олардың қызметін әдістемелік сүйемелдеу;

- Нотариус функцияларын жосықсыз атқарғаны үшін олардың жауаптылығын қаталдандыру.

Автормен қолданыстағы заңнамаға, сондай-ақ шетел тәжірибесіне талдау жасау арқылы нотариаттық қызметті жетілдіру бойынша ұсыныстар әзірленді.

Автордың жекелеген қорытындылары мен ұсыныстары нотариаттық қызметті жүзеге асыруға үміткерлерге қойылатын талаптарды қайта қарастыруға, тағылымдамадан өту бағдарламасының талаптарын қайта қарау арқылы оның тиімділігін арттыруды қамтамасыз етуге саяды. Нотариустардың кәсіби білім деңгейін арттырудың қажетті шарасы ретінде біліктілікті арттыруды міндетті түрде ұйымдастыру мен өту ұсынылады. Автордың пікірінше, бұл міндет заңнамалық бекітілуі және аймақтық нотариат палаталарына да, нотариустардың өздеріне де жүктелуі тиіс.

Нотариаттық тәжірибенің біркелкілігін қамтамасыз ету мақсатында нотариустар үшін міндетті болуы тиіс жекелеген нотариаттық іс-әрекеттерді жасау бойынша бірыңғай әдістемелік ұсынымдарды қалыптастыру қажеттілігі ерекше айтылады.

Нотариустарды жауапкершілікке тарту жолдарын қайта қарастыру ұсынылады. Атап айтқанда, Нотариустардың ар-намыс кодексін бұзғандығы үшін нотариустарды тәртіптік жауаптылыққа тарту қажеттілігі көзделеді. Бұл ретте тәртіптік жауаптылықтың ең жоғары шарасы ретінде нотариат палатасынан шығару болуы мүмкін.

Нотариустардың азаматтық-құқықтық жауапкершілігін сақтандырудың қазіргі үлгісін жетілдіру мақсатында жеке және ұжымдық сақтандыру шарртары бойынша нотариустың кәсіби жауаптылығы тәуекелін сақтандыру міндетін көздеу ұсынылады. Сонымен қатар, сақтандырудың негізгі қағидаттарының бірі сақтандыру төлемдері мөлшерлерінің саралануын білдіретін мүлктік мүдделерді толық қорғау болуы тиіс.

Алынған зерттеу нәтижелері Қазақстан Республикасындағы нотариаттық қызметті жетілдіру бойынша заң шығару жұмысы барысында пайдаланылуы мүмкін.

ON THE ISSUE CONCERNING IMPROVEMENT OF THE QUALITY OF NOTARY SERVICES

Konussova Venera Tuleutayevna

Head of civil, civil procedural legislation and executive proceedings department of the Legislation Institute of the Republic of Kazakhstan, Candidate of legal sciences, Legislation Institute of the Republic of Kazakhstan, Astana, Republic of Kazakhstan; e-mail: konussova@mail.ru

Key words: Notariate; notarial activity; notary; Notary Services; Notary Chamber.

Abstract. In this article, the author examines the possibility of enhancing the quality of notarial actions through improvement in three key areas:

- Revision of the procedure and conditions for access to the profession of notary;
- Professional development and methodological support for the notarial actions;
- Tightening of liability for negligent performance of notary functions.

Through the analysis of the current legislation and international experience, the author has formulated some proposals aimed at improving the performance of notary actions.

Specific conclusions and suggestions of the author are reduced to the revision of eligibility requirements for candidates to perform notarial actions and to ensuring the effectiveness of the internship through a revision of the requirements for its program. As the necessary measure to enhance the level of professional knowledge of notaries, it is proposed to organize the mandatory refresher course. Such an obligation, in the author's opinion, should be legally established and imposed both on territorial Notary Chambers and on notaries themselves.

In order to ensure uniformity of notarial practice the author emphasizes the need of common guidelines for certain notarial actions, which should be mandatory for notaries.

There is a suggestion to revise approaches to the notaries' liability. In particular, it is stipulated to involve notaries to disciplinary responsibility for violation of the Notary Code of Honor. In this case, the supreme measure of disciplinary liability could be an exclusion from the Chamber of Notaries.

In order to improve the existing model of insurance of civil liability of notaries, it is proposed to provide risk insurance obligation of the notaries' professional liability under the contracts of individual and collective security. At the same time one of the main principles of the insurance should be full protection of proprietary interests, which implies differentiation of insurance payments.

The results of this research can be used in the legislative work on the improvement of notarial actions in the Republic of Kazakhstan.

Введение

Закон Республики Казахстан «О нотариате» (далее – Закон) от 14 июля 1997 года определил модель нотариата нового типа с двумя параллельными ее структурами - государственным и частным нотариатом. Достоинства этой модели позволили в условиях динамично изменяющихся общественных отношений обеспечить потребности общества в нотариальных услугах. Таким образом, частный нотариат был внедрен в правовую систему нашей страны. Следует отметить, что создание подобной модели и введение частного нотариата в Казахстане тесно связано с именем блестящего учёно-юриста Нагашбая Амангалеевича Шайкенова, который внес значительный вклад в развитие правовой системы современного Казахстана¹.

Конечно, с течением времени и ввиду динамики развития общественных отношений любая система, тесно связанная с жизнедеятельностью общества, нуждается в пересмотре и совершенствовании. Нотариат Республики Казахстан также не является исключением. На современном этапе перед нами стоит задача усовершенствования существующей модели нотариата с обеспечением реализации всего изначально заложенного в нем потенциала.

В этой связи в рамках данной статьи мы попытаемся сформулировать предложения по повышению качества оказания нотариальных услуг. Нам представляется, что повышение качества оказания нотариальных услуг предполагает совершенствование нотариата в нескольких ключевых направлениях:

1. Пересмотр порядка и условий доступа к профессии нотариуса;
2. Повышение квалификации и методическое сопровождение деятельности нотариусов;
3. Ужесточение ответственности нотариусов за недобросовестное выполнение функций.

Обозначенные направления обусловили структуру анализа и последовательность изложения материала.

1. Пересмотр порядка и условий доступа к профессии нотариуса

Качество выполнения нотариальных действий обусловлено, прежде всего, уровнем квалификации нотариуса. В этой связи для повышения качества нотариальной деятельности необходимо пересмотреть суще-

ствующие условия по вводу в профессию.

Согласно п. 1 ст. 6 Закона, претендент на осуществление нотариальной деятельности должен отвечать следующим требованиям:

- наличие гражданства Республики Казахстан;
- достижение двадцатипятилетнего возраста;
- наличие высшего образования;
- стаж работы по юридической специальности не менее двух лет;
- прохождение стажировки у нотариуса сроком не менее одного года;
- получение лицензии на право занятия нотариальной деятельностью по результатам прохождения аттестации в аттестационной комиссии юстиции.

Рассматривая вопросы доступа к осуществлению нотариальной деятельности, следует учитывать, что отбор на должность нотариуса направлен на выявление наиболее подготовленных лиц, имеющих необходимые профессиональные знания, навыки и способных обеспечить правовую защиту имущественных и иных прав граждан и организаций.

Отталкиваясь от подобного понимания отбора на осуществление нотариальной деятельности, следует отметить, что анализ зарубежного опыта показывает примеры предъявления более жестких требований к кандидатам на осуществление нотариальной деятельности. Так, в некоторых странах для обеспечения доступа к профессии лиц с хорошими теоретическими знаниями устанавливаются требования о наличии высшего образования с уточнением типа высшего учебного заведения. Имеются примеры предъявления требования о наличии академической степени магистра.

В соответствии с пп. 1 ст. 2 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате (далее – РФ) нотариусом может быть гражданин РФ, получивший высшее юридическое образование в имеющей **государственную аккредитацию образовательной организации** высшего образования². Во Франции нотариусом может стать обладатель степени **магистра права** или иного диплома, признанного равнозначным совместным решением министра юстиции и министра, ведающего высшим образованием³. В Испании для участия в конкурсе необходимо иметь диплом доктора или магистра права [1].

¹ Источник: Официальный сайт нотариальной палаты г. Алматы. http://almaty-notary.kz/istoriya_notariata1 Дата доступа 16.01.2017.

² Основы законодательства Российской Федерации о нотариате (утв. ВС РФ 11.02.1993 N 4462-1) (ред. от 03.07.2016) // Источник Консультант Плюс. Дата доступа 11.08.2016.

³ Нотариус как юридическая профессия в современном мире // Источник: http://www.e-reading.club/chapter.php/180/6/Nastol'naya_kniga_notariusa.html. Дата доступа 11.08.2016.

Наличие диплома о высшем образовании не подтверждает хороший уровень теоретической подготовки специалиста. Учитывая нынешний уровень качества юридического образования, представляется целесообразным воспринять положительный зарубежный опыт в этой части и **повысить образовательный ценз для кандидатов на осуществление нотариальной деятельности, установив такой минимальный образовательный ценз как наличие академической степени «магистр права» (1 год обучения)**. Подобный подход позволит сократить риск получения лицензии лицами, не имеющими достаточной теоретической подготовки.

Кроме наличия хороших теоретических знаний претендент на осуществление нотариальной деятельности должен иметь практический опыт работы по специальности, подтверждающий его профессиональную пригодность. П. 1 ст. 1 Закона предусматривает, что *«Нотариат в Республике Казахстан - это правовой институт по оказанию квалифицированной юридической помощи, обеспечивающий защиту прав и законных интересов физических, юридических лиц путем совершения нотариальных действий»*.

Тем самым необходимость наличия опыта работы по специальности подразумевается природой нотариальной деятельности, которая будучи формой оказания квалифицированной юридической помощи, характеризуется еще и такими признаками как:

- постоянная профессиональная основа осуществления нотариальной деятельности;
- публичный характер деятельности нотариуса;
- возможность наступления уголовной, административной, материальной, дисциплинарной и иной ответственности, предусмотренной законодательством в отношении нотариуса и должностных лиц, уполномоченных на совершение нотариальных действий;
- страхование гражданско-правовой ответственности частных нотариусов при осуществлении нотариальных действий;
- возмездная основа деятельности.

Законодательством РК предусматривается требование о наличии стажа работы по

юридической специальности не менее двух лет. Примечательно, что законодательством о нотариате разных стран также предъявляется подобное требование, но с иной продолжительностью стажа. Так, например, в Грузии одним из условий занятия должности нотариуса является наличие опыта работы на публичной службе **не менее пяти лет**⁴. В России нотариусом может быть лицо, имеющее стаж работы по юридической специальности **не менее чем пять лет**⁵. Требование по наличию стажа работы по юридической специальности **не менее трех лет** предусмотрено п. 1 ст. 10 Закона Республики Беларусь «О нотариате и нотариальной деятельности»⁶.

Принимая во внимание правовую природу нотариальной деятельности, требующую оказания квалифицированной юридической помощи, а также зарубежный опыт, представляется целесообразным **изменить п. 1 ст. 6 Закона и ужесточить квалификационные требования к претендентам на осуществление нотариальной деятельности, пересмотрев требование к юридическому стажу с двух до пяти лет**. Такая мера представляется действенной, поскольку двухлетний стаж работы по юридической специальности недостаточен для получения практических навыков и их надлежащего закрепления со способностью самостоятельно решать профессиональные задачи различной степени сложности.

Одним из требований, предусмотренных Законом, является прохождение стажировки у нотариуса сроком не менее одного года. Целью прохождения стажировки является *приобретение стажером профессиональных знаний и практических навыков* по совершению нотариальных действий и организации работы нотариуса (п. 7 ст. 7 Закона). Программа стажировки рассчитана на один календарный год с возможностью ее сокращения не менее чем до трех месяцев⁷. Срок стажировки может быть сокращен совместным решением территориального органа юстиции и нотариальной палаты для лиц, имеющих стаж по юридической специальности не менее пяти лет (п. 6 ст. 7 Закона).

Отметим, что зарубежный опыт свидетельствует о значимости прохождения

⁴ Закон Грузии «О нотариате» от 04 декабря 2009 г. (п. 1 ст. 11). // Источник: <https://matsne.gov.ge/ru/document/download/90928/11/ru/pdf>. Дата доступа 11.08.2016.

⁵ Основы законодательства Российской Федерации о нотариате (утв. ВС РФ 11.02.1993 N 4462-1) (ред. от 03.07.2016) // Источник Консультант Плюс. Дата доступа 12.08.2016.

⁶ Закон Республики Беларусь «О нотариате и нотариальной деятельности» от 18 июля 2004 года №305-З // Источник: ИПС «Законодательство стран СНГ» http://base.spinform.ru/show_doc.fwx?rgn=6741 Дата доступа 12.08.2016.

⁷ Приказ Министра юстиции Республики Казахстан от 31 января 2012 года № 36 «Об утверждении Единой программы профессиональной подготовки стажеров и признании утратившими силу некоторых приказов Министра юстиции Республики Казахстан».

стажировки, как полноценной профессиональной подготовки стажеров. В Германии, например, претендент должен успешно пройти трехлетнюю производственную практику в качестве помощника нотариуса в той земле Германии, в которой он подает соответствующую заявку. При этом, производственная практика включает в себя посещение курсов повышения квалификации. Во Франции продолжительность стажировки составляет два года, в том числе около полугода у иных специалистов (адвокатов, бухгалтеров-ревизоров), в государственных учреждениях, юридических службах компаний. Претендент на осуществление нотариальной деятельности в Италии должен пройти как минимум двухгодичную неоплачиваемую стажировку у одного из практикующих нотариусов. В Австрии минимальная продолжительность стажировки составляет три года [3]. Следует обратить внимание на то, что в этой стране имеется центр по практической подготовке будущих нотариусов.

В целом, возможность сокращения срока прохождения стажировки умаляет значение стажировки, как этапа практической подготовки претендента к осуществлению нотариальной деятельности. При этом следует учитывать, что нотариальная деятельность специфична и наличие стажа работы по юридической специальности не означает наличие у претендента достаточных практических навыков для осуществления нотариальной деятельности. В п. 9 ст. 7 Закона предусмотрено, что сокращение срока стажировки не освобождает стажера от обязанности освоить программу стажировки, что подтверждает возможность сокращения стажировки без достижения ее основной цели.

В целях осуществления качественной практической подготовки стажеров **необходимо исключить возможность пересмотра сроков прохождения стажировки**. Кроме того, вовлечение территориального органа юстиции в процесс принятия решения подобного вопроса имеет риск совершения коррупционных правонарушений.

Примечательно, что согласно п. 9 ст. 7 Закона программа профессиональной подготовки стажеров должна содержать перечень мероприятий, направленных на:

- получение стажером специальных теоретических знаний;
- приобретение практических навыков по совершению нотариальных действий и организации работы нотариуса;
- изучение профессиональных и этических норм поведения нотариуса;
- посещение семинарских занятий, организуемых для нотариусов или специально для стажеров.

Вместе с тем Единая программа профессиональной подготовки стажеров, утвержденная Приказом Министра юстиции РК от 31 января 2012 года № 36, содержательно не отвечает всем предъявляемым Законом требованиям.

В частности, не предусмотрены мероприятия по приобретению теоретических знаний, изучению профессиональных и этических норм поведения нотариуса, а также организации и посещению практических занятий.

Законодательством не предусмотрены требования по надлежащей организации стажировки ее руководителем. В целом, сама процедура организации стажировки регламентирована весьма скудно и предусматривает лишь необходимость заключения договора о прохождении стажировки с территориальным органом юстиции или территориальной нотариальной палатой. Следует учитывать, что не каждый нотариус охотно соглашается принять стажера. Диспозитивность в этой части может создать барьеры для лиц, желающих осуществлять нотариальную деятельность.

В этой связи представляется **необходимым пересмотреть действующую программу стажировки с точки зрения ее эффективности и максимальной прозрачности процедуры организации**. Необходимо исключить возможность формального прохождения стажировок. Допустимо рассмотреть возможность создания единого центра по обучению и повышению квалификации как будущих, так и действующих нотариусов по аналогии с Францией и Австрией, система нотариата которых является образцовой [2, с. 44]. Создание подобного центра позволит концентрировать усилия по качественной профессиональной подготовке кадров.

Финальным этапом в получении лицензии на право занятия нотариальной деятельностью является прохождение аттестации.

Аттестационная комиссия юстиции на право занятия нотариальной деятельностью состоит из семи членов - двух нотариусов, включая председателя нотариальной палаты, двух представителей территориального органа юстиции, ученого-правоведа и двух депутатов маслихата (п. 1 ст. 7-1 Закона). Ввиду особой значимости нотариальной деятельности в механизме защиты прав и законных интересов, **полагаем целесообразным состав аттестационной комиссии дополнить судьями**. Как известно, в гражданском процессе судьи нередко взаимодействуют с нотариусами. Например, при необходимости обеспечения доказательств до возбуждения дела в суде (ч. 3 ст. 69 Гражданского процес-

суального кодекса РК - далее ГПК РК). Более того, жалобы на нотариальные действия или отказ в их совершении рассматриваются по правилам гл. 45 ГПК РК (Производство по жалобам на нотариальные действия или отказ в их совершении). Судебные органы обобщают подобную практику и осведомлены об ошибках, допускаемых нотариусами, что указывает на их способность оценить уровень профессиональных знаний претендента на осуществление нотариальной деятельности.

К примеру, в Испании в состав экзаменационной комиссии входят директор Главного управления реестров и нотариата или один из его заместителей, но может быть назначен и кто-то из дуайенов или членов исполнительного совета нотариальных палат, также один или два нотариуса, профессор университета, **представитель судебной власти**, регистратор реестра регистрации прав на недвижимое имущество или торгового реестра, и государственный адвокат или адвокат с более чем пятнадцатилетним стажем работы [1].

Кроме того, представляется целесообразным ужесточить требование по входу в профессию некоторых категорий лиц. В частности, **установить запрет на получение лицензии лицом, прекратившим нотариальную деятельность ввиду лишения лицензии либо увольнения с должности государственного нотариуса за допущенные им нарушения законодательства РК при совершении нотариального действия.** Ныне согласно п. 1 ст. 6 Закона, нотариусом также не может быть лицо, прекратившее нотариальную деятельность ввиду лишения лицензии либо увольнения с должности государственного нотариуса за допущенные им нарушения законодательства Республики Казахстан при совершении нотариального действия в течение пяти лет после наступления таких событий. Иными словами, по истечении пятилетнего срока такое лицо вправе получить лицензию и продолжать нотариальную практику, что, как нам представляется, умаляет значимость нотариальной деятельности.

2. Повышение квалификации и методическое сопровождение деятельности нотариусов

Одной из мер, способных оказать положительное влияние на повышение качества нотариальной деятельности, является повы-

шение квалификации нотариусов. Анализ Закона показывает, что организация обучения нотариусов закреплена в качестве полномочия Республиканской нотариальной палаты (далее – РНП) (пп. 4 п. 2 ст. 29 Закона). Подобное правомочие не предусмотрено в ст. 27 Закона «Полномочия нотариальной палаты».

Тем самым, организация и проведение обучения нотариусов (повышение квалификации) являются диспозитивными правомочиями РНП, поскольку использование понятия «полномочие» указывает лишь на правомочность субъекта совершать определённые действия, но не обязанность. Обязанность по организации такого обучения нотариальными палатами также не предусмотрена (ст. 27 Закона). Повышение профессиональной квалификации не вменено и в обязанность нотариусов (ст. 18 Закона).

Законодательство некоторых стран ближнего зарубежья показывает примеры очень четкого законодательного регламентирования подобной обязанности. Обязанность нотариусов постоянно повышать свой профессиональный уровень предусмотрена пп. е) ст. 18 Закона Республики Молдова «О нотариате»⁸. Аналогичное требование закреплено п. 1 ст. 25 Закона Республики Беларусь «О нотариате и нотариальной деятельности»⁹.

Учитывая позитивный зарубежный опыт, предлагаем предусмотреть обязанность нотариусов повышать квалификацию на постоянной основе с определенной периодичностью.

Полагаем, что **повышение квалификации нотариусом должно быть обязательным, а организация подобного профессионального обучения должна возлагаться на нотариальные палаты.**

Профессиональное обучение нотариусов может носить многопрофильный характер. Так, учитывая динамику совершенствования национального законодательства, **следует на постоянной основе проводить разъяснение основных изменений и дополнений законодательства, участие в подобных курсах может носить добровольный характер.** В свою очередь, с определенной периодичностью необходимо проводить курсы повышения квалификации, предполагающие обязательное участие. Программа подобных курсов должна строиться на основе анализа и обобщения нотариальной, судебной практики за последние 3-5 лет

⁸ Закон Республики Молдова «О нотариате» от 8 ноября 2002 года №1453-XV// Источник: ИПС «Законодательство стран СНГ» http://base.spinform.ru/show_doc.fwx?rgn=5140 Дата доступа 16.08.2016.

⁹ Закон Республики Беларусь «О нотариате и нотариальной деятельности»// Источник: ИПС «Законодательство стран СНГ» http://base.spinform.ru/show_doc.fwx?rgn=6741. Дата доступа 16.08.2016.

и давать разъяснения по наиболее актуальным и проблемным вопросам нотариальной деятельности.

Полагаем, что подобное **обучение должно носить безвозмездный характер, а обязанность по его организации следует возложить на территориальные нотариальные палаты.** Подобный подход позволит избежать возложения на нотариусов дополнительного бремени по оплате обучения.

Одним из действенных инструментов повышения качества нотариальной деятельности является ее методическое сопровождение.

Тщательно разработанные методические рекомендации по совершению всех видов нотариальных действий позволят привести нотариальную практику к единообразию и облегчат реализацию функции контроля за качеством осуществления нотариальной деятельности.

Порядок совершения отдельных нотариальных действий предусмотрен Правилами совершения нотариальных действий нотариусами (далее - Правила)¹⁰. Устанавливаются лишь общие правила по совершению нотариальных действий, при этом они не охватывают все их многообразие и фактически не разъясняют порядок реализации законодательства. Анализ официальных информационных ресурсов нотариальных палат показал наличие скудной методической базы. Так, РНП размещено на официальном сайте три рекомендации:

- Методические рекомендации по совершению исполнительной надписи¹¹;

- Методические рекомендации для нотариусов Республики Казахстан по свидетельствованию верности копий документов и выписок из них, а также свидетельствованию подлинности подписи на заявлениях¹²;

- О порядке выдачи свидетельств о праве собственности на долю в общем имуществе супругов¹³.

Представители нотариального сообщества отмечают, что методическое и в целом научно-экспертное обеспечение нотариальной деятельности осуществляется не на должном уровне. Осуществляемые РНП

меры по разъяснению законодательства, оказанию методической помощи нотариусам, инициативы по совершенствованию законодательства носят хаотический, ситуативный характер, как правило, обусловлены конкретными коллизиями в нотариальной практике, состоявшимися судебными решениями, публикациями в СМИ [3].

Вместе с тем, как отмечает Е.А. Бурибаев, нотариальная практика полна противоречий, не существует единства выработанных, устоявшихся алгоритмов совершения даже однотипных нотариальных действий. Указанное приводит к отказу части нотариусов от совершения отдельных нотариальных действий, другая часть нотариусов самостоятельно устанавливает порядок их совершения, истребуя документы, не предусмотренные законодательством, что в совокупности приводит к низкому качеству нотариальной практики, а в современных условиях такое положение вещей усугубляется невысокой квалификацией лиц, допускающихся к нотариальной деятельности [4].

В этой связи представляется необходимым пересмотреть подходы к осуществлению методического сопровождения деятельности нотариусов. **Нотариальным сообществом должны выработываться единые методические рекомендации совершения отдельных нотариальных действий, которые должны быть обязательны для нотариусов при применении законодательства с точки зрения обеспечения единства нотариальной практики в решении юридически идентичных вопросов. Подобные методические рекомендации должны подлежать согласованию с Министерством юстиции РК,** поскольку согласно пп. 8) ст. 32 Закона оно также уполномочено разрабатывать методические, инструктивные и разъяснительные материалы по вопросам нотариата. Кроме того, **подобная мера позволит осуществлять контроль при формировании нотариальной практики.**

3. Ужесточение ответственности нотариусов за недобросовестное выполнение функций

¹⁰ Утверждены Приказом Министра юстиции Республики Казахстан от 31 января 2012 года № 31. Зарегистрирован в Министерстве юстиции Республики Казахстан 28 февраля 2012 года № 7447 // Источник: ИПС «Әділет». Дата доступа 16.08.2016.

¹¹ Утверждены решением Правления Республиканской нотариальной палаты № 3 от 9.03.2016 г. // Источник: Официальный сайт Республиканской нотариальной палаты <http://www.notariat.kz/images/stories/tr/3.pdf>. Дата доступа 16.08.2016.

¹² Утверждены решением Правления Республиканской нотариальной палаты от 26.04.2013 г. // Источник: Официальный сайт Республиканской нотариальной палаты http://www.notariat.kz/images/stories/tr/m_2016.pdf. Дата доступа 16.08.2016.

¹³ Утверждены решением Правления Республиканской нотариальной палаты от 27.06.2014 г. // Источник: Официальный сайт Республиканской нотариальной палаты <http://www.notariat.kz/images/sps.pdf>. Дата доступа 16.08.2016.

Нотариус и должностные лица, уполномоченные на совершение нотариальных действий, в случае совершения ими неправомерных действий, несут уголовную, административную, материальную, дисциплинарную и иную ответственность, предусмотренную законодательством Республики Казахстан (п. 1 ст. 27 Закона).

Дисциплинарная ответственность

Вместе с тем п. 2 ст. 27 Закона предусматривает, что «Нотариус, занимающийся частной практикой, в случае нарушения своих профессиональных обязанностей и норм этики, привлекается к ответственности нотариальной палатой в соответствии с Кодексом чести нотариуса».

Приведенная норма является неоднозначной. Исходя из буквального толкования этой нормы, следует, что при нарушении своих обязанностей и норм этики нотариус привлекается к ответственности нотариальной палатой в соответствии с Кодексом чести нотариуса.

Как известно, обязанности нотариуса закреплены в ст. 18 Закона и они носят различный характер, невыполнение этих обязанностей влечет наступление предусмотренной законом ответственности. Кодекс чести нотариуса не является нормативным правовым актом и не может устанавливать ответственность за невыполнение нотариусом своих обязанностей.

Представляется целесообразным **установить дисциплинарную ответственность за нарушение Кодекса чести нотариусом по аналогии со ст. 30 Закона РК «Об адвокатской деятельности»**. Такая норма должна содержать меры дисциплинарной ответственности **вплоть до исключения из нотариальной палаты с подачей ходатайства лицензиару о подготовке искового заявления о прекращении действия лицензии на занятие нотариальной деятельностью**.

Гражданско-правовая ответственность

Частный нотариус обязан заключить договор страхования гражданско-правовой ответственности (далее – ГПО) по обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда в результате совершения нотариальных действий (п. 1 ст. 16 Закона).

Порядок и условия страхования ГПО регламентированы Законом РК от 11 июня 2003 года N 435 «Об обязательном страховании гражданско-правовой ответственности частных нотариусов». Согласно п. 1 ст. 4 этого закона, «Целью обязательного страхования ответственности частных нотариусов является обеспечение защиты имущественных интересов третьих лиц, которым причинен

вред в результате совершения частным нотариусом нотариальных действий, посредством осуществления страховых выплат».

Прежде всего, следует отметить, что **одним из основных принципов страхования должна быть полная защита имущественных интересов, которая подразумевает дифференцированность размеров страховых выплат**.

Исходя из содержания ст. 15 рассматриваемого закона, следует, что размер страховой суммы определяется договором и **должен составлять** для нотариусов, осуществляющих деятельность на территории города республиканского значения, столицы, - **не менее 1000**, для иных нотариусов - **не менее 500 МРП**.

Тем самым, если с наступлением страхового случая имеется риск нанесения имущественного вреда на гораздо меньшую сумму, то стороны договора страхования не имеют права установить сумму страховой выплаты менее установленной в приведенной статье.

Полагаем, что эта норма должна быть изложена в следующей примерной редакции:

Страховые тарифы по договору страхования гражданской ответственности нотариуса определяются страховщиком с учетом обстоятельств, влияющих на степень риска возникновения ответственности нотариуса, в том числе опыта работы нотариуса по совершению нотариальных действий и случаев возникновения обязанности нотариуса по возмещению имущественного вреда, причиненного третьим лицам.

Если иное не предусмотрено настоящей статьей, размер страховой суммы по договору страхования гражданской ответственности нотариуса не должен составлять для нотариусов, осуществляющих деятельность на территории города республиканского значения, столицы, - не менее 1000, для иных нотариусов - не менее 500 МРП.

Иной риск существующей модели страхования ГПО частных нотариусов заключается в том, что у нотариуса может оказаться недостаточно средств для выплаты всей страховой суммы, что приведет к неполной защите имущественных прав третьих лиц.

В этой связи примечателен опыт стран, предусматривающих коллективное страхование профессиональной ответственности нотариусов. Так, например, ст. 48 Закона Республики Беларусь «О нотариате и нотариальной деятельности» к компетенции Белорусской нотариальной палаты отнесено «заключение дополнительного договора страхования гражданской ответственности на случай причинения членами Белорусской нотариальной палаты вреда третьим лицам в результате неправильно совершен-

ного нотариального действия. Страховые выплаты по этому договору осуществляются в случае недостаточности страхового возмещения, выплаченного в соответствии с заключенным нотариусом договором страхования гражданской ответственности нотариуса, для полного возмещения причиненного вреда»¹⁴.

Коллективное страхование профессиональной ответственности предусмотрено ст. 17 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате¹⁵.

Полагаем, что подобная конструкция предоставляет большие гарантии обеспечения защиты интересов лиц, обращающихся за совершением нотариальных действий. В этой связи целесообразным представляется установить **обязанность страхования риска профессиональной ответственности нотариуса по договорам индивидуального и коллективного страхования.**

Еще одним уязвимым моментом существующей системы страхования ГПО частных нотариусов является отсутствие норм, обязывающих страховать ГПО лиц, выполняющих поручения нотариуса. Исходя из содержания п. 5 ст. 7 Закона, «Помощник и стажер вправе по указанию и под ответственность нотариуса выполнять его поручения, которые не должны подменять нотариальную деятельность и могут носить вспомогательный характер по ведению нотариального делопроизводства». **Ввиду того, что помощник и стажер выполняют указания под ответственность нотариуса, полагаем, что риск ГПО за их действия должен быть возложен на частных нотариусов.**

В этой связи необходимо четко определить правовой статус этих субъектов. В частности, Закон не предусматривает права и обязанности помощника нотариуса. Не установлена ответственность помощника за разглашение тайны совершаемых нотариальных действий.

Административная ответственность

В законодательстве имеются факты дублирования процессуальных механизмов и охранительных норм в части лишения лицензии нотариуса.

Так, пп. 5 ст. 41 Кодекса об административных правонарушениях (далее – КоАП) лишение разрешения признано административным взысканием. В соответствии с ч. 1 ст. 8 КоАП, «Никто не может быть подвергнут к административному взысканию ... иначе,

как на основаниях и в порядке, установленных настоящим Кодексом».

В отношении нотариусов в ст. 11 Закона предусмотрено, что лишение лицензии нотариуса осуществляется решением суда по иску органов прокуратуры, либо Министерства юстиции РК, либо Республиканской нотариальной палаты, в случае установления факта предоставления нотариусом недостоверной или умышленно искаженной информации в документах, явившихся основанием для выдачи лицензии (пп. 5 ст. 11 Закона). В свою очередь, ч. 2 ст. 464 КоАП за аналогичные нарушения влечет лишение лицензии судом в порядке административного производства. Согласно пп. 34) ч. 1 ст. 804 КоАП протокол об административном правонарушении по ч. 2 ст. 464 составляется должностными лицами органов, являющихся лицензиарами в соответствии с законодательством, то есть в том числе и органами юстиции, но не прокуратурой или Республиканской нотариальной палатой.

В этой связи следует устранить дублирование охранительных норм и процессуальных механизмов их реализации [5, с. 158-159].

Кроме того, законодательного регламентирования требуют вопросы о привлечении к административной ответственности в случаях:

- несвоевременной сдачи нотариусом печати в территориальный орган юстиции на период приостановления или невыполнения требования по передаче лицензии лицензиару, в случае прекращения ее действия (п. 4 ст. 10 Закона);

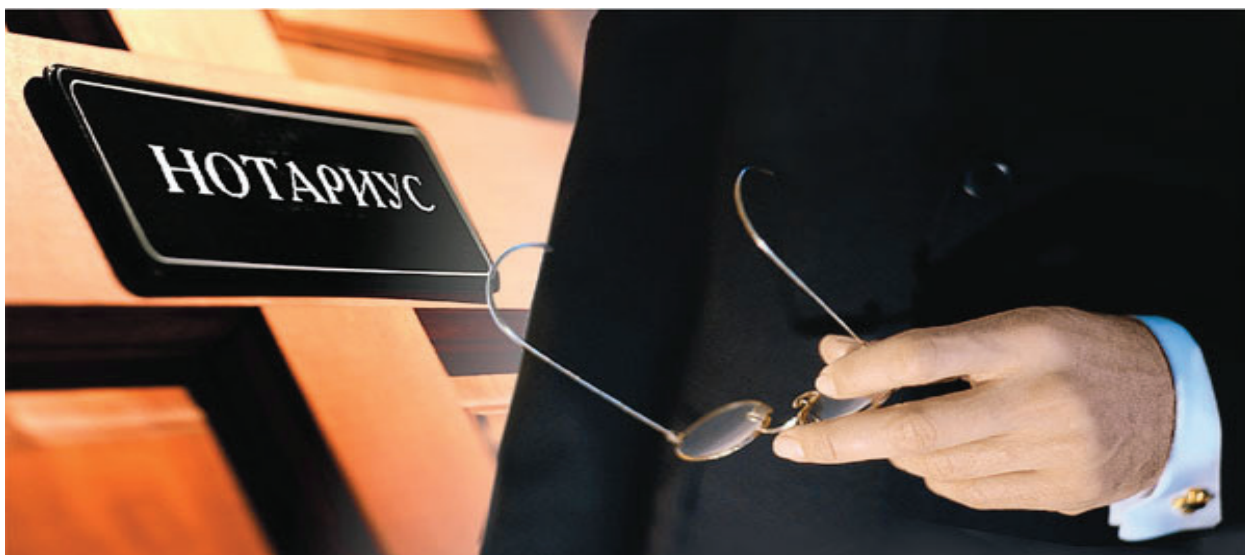
- нарушения требования по передаче нотариальных документов в архив, предусмотренного п. 3 ст. 4 Закона. Нотариат действует в публично-правовой сфере и должен обеспечивать надлежащее хранение нотариальных документов (касающихся права собственности, наследственных дел, завещаний и нотариальных реестров). Поскольку контроль за соблюдением требований правил по нотариальному делопроизводству осуществляют территориальные органы юстиции и нотариальные палаты, предлагаем уполномочить органы юстиции рассматривать дела о подобных правонарушениях.

Заключение

Таким образом, законодательство Республики Казахстан о нотариате нуждается в дальнейшем анализе и совершенствовании. Повышение качества осуществления нотари-

¹⁴ Закон Республики Беларусь «О нотариате и нотариальной деятельности» // Источник: ИПС «Законодательство стран СНГ» http://base.spinform.ru/show_doc.fwx?rgn=6741. Дата доступа 16.08.2016.

¹⁵ Основы законодательства Российской Федерации о нотариате (утв. ВС РФ 11.02.1993 N 4462-1) (ред. от 03.07.2016) // Источник Консультант Плюс. Дата доступа 16.08.2016.



альных услуг, в нашем понимании, требует комплексного пересмотра подходов законодательного регулирования. При этом внедрение таких подходов позволит обеспечить доступ к профессии нотариуса квалифицированным кадрам, которым будет предоставляться возможность постоянного повышения квалификации без дополнительных финансовых затрат. Предлагается пересмотреть подходы к привлечению к ответствен-

ности нотариусов, предусмотрев возможность наступления как индивидуальной, так и коллективной видов ответственности. Немаловажной в процессе повышения качества оказания нотариальных услуг представляется роль нотариальных палат, которые должны быть больше вовлечены в обеспечение единообразия нотариальной практики и мониторинга ее качества.

Литература

1. Шамсутдинова И.В. Применение мирового опыта в определении критериев отбора на должность нотариуса при проведении конкурсов // Источник: Официальный сайт Федеральной нотариальной палаты РФ <https://notariat.ru/publ/zhurnal-notarialnyj-vestnik/archive/4320/4322/>. Дата доступа 16.08.2016.
2. Рыжов К.Б. Модернизация нотариата Российской Федерации и конкуренция в нотариальной деятельности // Мониторинг правоприменения. 2013. – С. 44.
3. Бурибаев Е.А., Хамзина Ж.А. Научно-экспертное обеспечение деятельности нотариата // Источник: ИС Параграф WWW <http://online.zakon.kz> Дата доступа 16.08.2016.
4. Бурибаев Е.А. Некоторые аспекты нотариального удостоверения доверенностей // Юрист. - Апрель, №4, 2013 г. // <http://journal.zakon.kz/4561999-nekotorye-aspekty-notarialnogo.html> Дата доступа 16.08.2016.
5. Габбасов А. Комментарий к кодексу Республики Казахстан об административных правонарушениях (Общие положения, Общая часть). Астана; Караганда: ИП «НАУМОВ», 2014. – 236 с.

References

1. Shamsutdinova I.V. Primenenie mirovogo opyita v opredelenii kriteriev otbora na dolzhnost notariusa pri provedenii konkursov // Istochnik: Ofitsialnyiy sayt Federalnoy notarialnoy palaty RF <https://notariat.ru/publ/zhurnal-notarialnyj-vestnik/archive/4320/4322/>. Data dostupa 16.08.2016.
2. Ryizhov K.B. Modernizatsiya notariata Rossiyskoy Federatsii i konkurentsia v notarialnoy deyatel'nosti // Monitoring pravoprimereniya. 2013. – S. 44.
3. Buribaev E.A., Hamzina Zh.A. Nauchno-ekspertnoe obespechenie deyatel'nosti notariata // Istochnik: IS Paragraf WWW <http://online.zakon.kz> Data dostupa 16.08.2016.
4. Buribaev E.A. Nekotorye aspekty notarialnogo udostovereniya doverennostey // Yurist. - April, #4, 2013 g. // <http://journal.zakon.kz/4561999-nekotorye-aspekty-notarialnogo.html> Data dostupa 16.08.2016.
5. Gabbasov A. Kommentariy k kodeksu Respubliki Kazahstan ob administrativnyih pravonarusheniyah (Obschie polozheniya, Obschaya chast). Astana; Karaganda: IP «NAUMOV», 2014. – 236 s.