

8. Муканова М.Ж. Семья как институт семейного права.// Актуальные проблемы современности: Междунар. Сб. науч.трудов/ Болашак.- Караганда: Изд-во Болашак-Баспа, 2007.- №1(14) С. 137-140.
9. Уголовный кодекс Республики Казахстан от 3 июля 2014 года № 226-V (с изменениями и дополнениями по состоянию на 12.07.2018 г.)
http://online.zakon.kz/m/Document/?doc_id=31575252#sub_id=1390000
10. Жакеев М. Почти 10 млн. тенге алиментов оплатил наперед госслужащий в Астане, опасаясь уголовной ответственности. 07.2015 г. // <http://www.zakon.kz/4730568-pochti-10-mln.-tenge-alimentov-oplatil.html>

ПРАВОВОЙ СТАТУС НОТАРИУСОВ ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

*Ли В., магистрант 1 курса юридического факультета КарГУ им. академика Е.А. Букетова
Ильясова Г.А., к.ю.н., профессор, КарГУ им. академика Е.А. Букетова*

Казахстанский нотариат за последние годы претерпел значительные изменения, вызванные новыми общественными условиями. Он проходил значимый исторический период, в этот период были приняты Закон Республики Казахстан “О нотариате” от 14 июля 1997 года № 155 и множество подзаконных актов, таким образом нормативная база полностью обновлена. Несмотря на это, сегодняшнее состояние нормативно-правовой базы требует сформировать новые концептуальные взгляды, которые должны отвечать современным правовым и общественным требованиям. В современный период в Республике Казахстан спорным вопросом является признание нотариата в качестве публично-правового института, на основании этого нотариусу присвоить статус независимого представителя государства. В свою очередь, это преследует цель отказаться от лицензирования и наделение нотариуса полномочиями от государства. Вышеназванные проблемы приводят к возникновению различных мнений в обществе, вследствие чего постоянному изменению правовых основ нотариата.

В Казахстане, несмотря на активное сопротивление нотариального сообщества, в начале 2012 года была проведена реформа допуска к осуществлению нотариальной деятельности, а именно была отменена система квотирования нотариусов, был упразднен конкурсный отбор на занятие должности частного нотариуса. Прошло уже около двух лет с момента введения в силу указанных новаций, что позволяет сформулировать определенные итоги. Сегодня любое лицо, имеющее лицензию на право занятия нотариальной деятельности, имеет возможность вступить в члены нотариальной палаты, при наличии офисного помещения, пройти учетную регистрацию в органах юстиции и приступить к работе в качестве нотариуса. При этом не существует какого-либо ограничения числа нотариусов, работающих в одной и той же местности [1].

По состоянию на начало 2013 года в республике общее количество нотариусов составило 3672 человека. В ряды территориальных палат в отчетном периоде вступило 797 нотариусов. Из числа вновь вступивших в палаты 207 нотариусов имеют стаж работы до пяти лет, 332 нотариусов имеют от пяти до десяти лет, 258 новых нотариусов имеют стаж работы по специальности свыше 10 лет.

На сегодняшний день только каждый шестой нотариус (581 нотариусов) республики дислоцирован в районных центрах. В сельских округах на постоянной основе работают только 161 нотариус (в республике 2 386 сельских округов). В последние годы наблюдается прекращение притока новых нотариусов в сельскую местность.

На обслуживание одного нотариуса в среднем по республике приходится 4650 человек, в том числе в столице республики в городе Астане на одного нотариуса приходится 1200 жителей, в городе Алматы – 2000 человек. В настоящее время этот показатель в четыре раза ниже стандарта, предусмотренного латинским нотариатом. По этому критерию ныне Казахстан относится к числу «перенасыщенных» стран по количеству нотариусов [2, 13].

Для сравнения: в Германии на 82 млн. жителей приходится около 10 тыс. нотариусов (один на 8 200 жителей); во Франции на 65 млн. жителей – около 9 500 нотариусов (один на 6 900 жителей); в Монголии на 2,7 млн. жителей – около 190 нотариусов (один на 20 000 жителей); в России на 143 млн. жителей – около 7 000 нотариусов (один на 20 000 жителей); в КНР на 1,3 млрд. жителей – около 11 000 нотариусов (один на 120 000 жителей); в Японии на 127 млн. жителей 550 нотариусов (один нотариус примерно на 230 тысяч человек) [3].

Необходимость совершенствования казахстанского законодательства предполагает изучение международного опыта, и прежде всего деятельности в этой области Международного союза латинского нотариата (далее МСЛН), а также влияния МСЛН на национальное законодательство Республики Казахстан в области нотариата.

В рамках системы латинского нотариата модели его организации так же могут быть различными, отличаясь степенью вовлечения нотариуса в гражданский оборот, характером совершаемых им действий и объемом оказываемой им правовой помощи [4, 49].

Казахстанская модель нотариата имеет ряд своеобразных черт. По нашему мнению, большая часть проблем возникла в связи с неточным названием независимых и свободных нотариусов термином “частный”. Ясно, что использование данного термина определялось экономическими и политическими условиями государства в момент принятия закона о нотариальной деятельности в тот период. Однако есть четкие категории и требования, определяемые тем или иным термином. Слово “частный” - это не только личный, индивидуальный, а в первую очередь в правовом понимании – это имеющий личный интерес, извлекающий для себя некую выгоду, прибыль (по аналогии частная собственность, частный предприниматель). Это некое противостояние понятию публичный (общественный). Таким образом, возникает следующая ситуация: в мировоззрении людей слово “частный” ассоциируется с извлечением прибыли, работой на себя. И что мы имеем, нотариус делегирован государством на осуществление публичных полномочий, под контролем государства, но при этом является финансово свободным. И статус нотариуса до сих пор неясен, его полномочия приближены к правоохранительной деятельности (деятельность от имени государства, подотчетность Министерству юстиции, которое относится к системе правоохранительных органов), слишком огромен публичный интерес в деятельности нотариуса. Но характер деятельности очень напоминает коммерческую деятельность и статус индивидуального предпринимателя. Главная отличительная черта деятельности частного нотариуса - это самофинансирование, в связи с которым и определяется его независимость (от государственного финансирования в отличие от государственного нотариуса) и степень риска и ответственности (материальная ответственность и обязательства по содержанию и материально-техническому обеспечению деятельности). В общих положениях о латинском нотариате все расписано.

Государство регламентирует порядок назначения на должность нотариуса, участвует в определении их количества, устанавливает ставки взимаемой пошлины и уголовную ответственность за существенные нарушения в профессиональной деятельности нотариуса, контролирует соблюдение нотариусами законов и иных правовых актов. Также государство полномочно ставить вопросы через систему судебных органов о лишении права осуществлять нотариальную деятельность, устанавливает ряд ограничений для нотариусов (например, в занятии иной деятельностью, в совершении нотариальных действий в рамках нотариального округа, в рекламе и т.д.).

В системе латинского нотариата нотариус выступает, во-первых, в качестве независимого представителя государства, наделенного от имени государства полномочиями совершать нотариальные действия; во-вторых, одновременно несущим личную ответственность за совершение нотариальных действий. Независимость нотариуса обеспечивает придание соглашениям сторон «публичной формы и публичного доверия», поскольку нотариус исполняет задачи публичной власти. Контроль за деятельностью нотариуса осуществляется государством в лице органов юстиции и нотариальными палатами. В частности, основные системные признаки, которые характеризуют любой национальный нотариат латинского типа:

Нотариус – это публичное должностное лицо, получающий полномочия от государства, реализующий их от его имени и под его контролем;

Основная функция нотариуса – придание частным соглашениям аутентичного характера, особой доказательственной и исполнительной силы, защита публичного интереса.

Ж. Ягр и Ж.-Ф.Пиепу пишут, что если задача судьи – разрешить спор, то цель нотариуса – обеспечить выполнение публичной службы (функции) создания доказательств [5, 205].

Нотариус за совершением им нотариальных актов получает нотариальный тариф, размер и порядок уплаты которого устанавливаются государством. Нотариальный тариф является одновременно основным источником для самофинансирования нотариальной деятельности. Внесение таких положений в том или ином виде заставит задуматься тех, кто видит в деятельности нотариуса исключительно возможность получения больших доходов, не акцентируя внимания на ответственности. Эти же положения утверждают в позиции тех нотариусов, для которых основным принципом все же является служение государству, которое нотариус осуществляет независимым образом, не входя в иерархию государственных служащих или служащих общественных

организаций. Помимо этого, именно в латинском нотариате подчеркивается особенный высочайший уровень нотариусов как профессиональных юристов, которые обладают знаниями в различных отраслях права, именно на них распространяется презумпция знания права. Профессия нотариуса относится к ряду тех, которые характеризуются презумпцией знания законодательства. Такие же требования по закону установлены только в отношении судей и судебных приставов-исполнителей. Нотариус, как и представители указанных юридических профессий, не вправе уклониться от разрешения конкретного вопроса, поставленного перед ним лицами, обратившимися за совершением нотариального действия. Профессия нотариуса не знает специализации, которая характерна для следователей, адвокатов, только в последнее время у судей и ряда других юридических профессий. Презумпция знания права определяет повышенные требования к уровню квалификации нотариуса.

Статистические данные обобщения итоговых информации Республиканской нотариальной палаты Республики Казахстан за 2013 год еще раз свидетельствуют о необходимости реформирования нотариальной системы. Например, в 2013 году 295 нотариусов привлечены к дисциплинарной ответственности в соответствии с Кодексом чести нотариусов. 15 нотариусов привлечены к уголовной ответственности, из них в отношении трех нотариусов уголовные дела прекращены в связи с отсутствием состава преступления. 339 нотариусов привлечены к гражданско-правовой ответственности за упущения в профессиональной деятельности. Приостановлено действие лицензий 119 нотариусов, из них в 77 случаях имели место нарушение законодательства при совершении нотариальных действий. В 2013 году у 14 нотариусов прекращено действие лицензий, в том числе у двух в связи с вступлением приговора в силу [2, 13-15].

В латинском нотариате нотариус – высокопрофессиональный юрист, престиж данной профессии очень высок, поэтому требования к кандидатам в нотариусы велики. По нашему мнению, требования в отечественном законодательстве снижены. Принятие аттестационного экзамена путем тестирования, вероятно, обеспечивает прозрачность, однако отражает лишь наличие определенных теоретических знаний, а точнее, знания законодательства. Устное собеседование дает возможность выявить уровень претендента, его умение мыслить. Тогда как нотариальная деятельность – это в первую очередь, утилитарная деятельность, это огромное количество наработанных навыков.

Необходимо установить особый доступ к нотариальной профессии, связанный с повышенными квалификационными требованиями к нотариусу и характеру его подготовки к исполнению своей профессии. В разных странах существуют разные модели подготовки к нотариальной профессии, однако практически везде они сложны, связаны с получением дополнительного образования и практических навыков, не охватываемых общим стандартом высшего юридического образования

Во Франции, как отмечает К. Вербар, «нотариус – это установленная государством должность, обладатель которой наделен правом удостоверять юридические акты» [6, 16]. К примеру, претендент должен иметь степень магистра права, необходимо прохождение стажировки в течение двух лет, в том числе около полугода при иных специалистах (адвокатах), в иных учреждениях, юридических службах компаний и поощряется стажировка за рубежом. Для лиц, приобретших рабочие навыки для исполнения профессии нотариуса, но не имеющих университетского диплома, также есть возможность доступа к должности нотариуса. Для этого необходимо проработать не менее 9 лет при нотариусе, в том числе не менее 6 лет первым клерком. Существуют и другие способы получения доступа к нотариальной профессии [7, 71].

Современная система нотариата в Германии также является результатом длительного развития. Право на занятие должности нотариуса имеет гражданин Германии, удовлетворяющий целому ряду требований: наличие академической подготовки, университетского диплома, успешное окончание подготовительных курсов с двумя сданными квалификационными экзаменами. Кроме того, для занятия должности только нотариуса необходимо, как правило, в течение трех лет пройти испытание в качестве нотариуса-ассессора [8, 113].

В Германии проводится конкурс на замещение должности нотариуса нотариальной палатой. Заинтересованные лица вправе подавать заявления на замещение должности в управление юстиции, которое их регистрирует и передает с прилагаемыми документами нотариальной палате. Нотариальная палата регистрирует их, проводит собеседования с кандидатами, ориентируясь на правовые принципы личностной и профессиональной пригодности кандидатов. В заключение этой процедуры нотариальная палата предлагает управлению юстиции кандидата для назначения на должность нотариуса, она вправе предложить и запасные варианты. Управление юстиции выносит затем окончательное решение [9, 196-197].

Выводы.

Таким образом, изучив правовой статус нотариусов в Республике Казахстан, мы приходим к следующим выводам:

1. Предлагается определить правовой статус нотариуса следующим образом: нотариус – это лицо свободной юридической профессии, публичное должностное лицо, наделенный полномочием от государства осуществлять нотариальные действия, реализующий полномочия от имени и под контролем государства.

2. Определение “нотариальной деятельности”, предусмотренное п.1 ст. 3 Закона Республики Казахстан “О нотариате” изложить в следующей редакции: “Нотариальная деятельность - это урегулированная нормами нотариального права профессиональная, не предпринимательская деятельность нотариусов и иных уполномоченных лиц по защите прав и законных интересов граждан, юридических лиц, государства и общества в целом, осуществляемая путем совершения от имени Республики Казахстан в соответствии с определенной законом процедурой нотариальных действий в сфере бесспорной юрисдикции”.

4. В целях повышения квалификации нотариусов необходимо установить особенный высочайший уровень к профессии нотариуса, путем законодательного закрепления повышенного квалификационного требования к нотариусу и усиления подготовки и допуска лиц к занятию нотариальной деятельностью. Для этого предлагается в законе установить возраст нотариусов 30 лет, стаж работы по юридической специальности должно быть не менее 5 лет. Помимо высшего юридического образования обязать прохождение дополнительного подготовительного курса и сдача квалификационного экзамена, прохождение стажировки в течение 3 лет.

5. В соответствии с принципами деятельности латинского нотариата вместо лицензирования предлагается внесение института наделения нотариуса полномочиями от государства в качестве механизма государственного регулирования нотариальных правоотношений и контроля нотариальной деятельностью. Наделение полномочиями от государства по сравнению с лицензированием в будущем позволит заниматься нотариальной деятельностью только квалифицированным нотариусам.

6. С целью подготовки высокопрофессионального нотариуса необходимо организовать специализированную магистратуру в соответствии с мировыми образовательными стандартами высококвалифицированного кадрового резерва нотариата Казахстана для получения соответствующих знаний в области законодательной практики и теоретических навыков, с целью обеспечения законности в деятельности нотариусов.

Список литературы:

1 Бурибаев Е.А. Постановка вопроса о необходимости ограничения числа частных нотариусов // <http://www.zakon.kz/4585308-postanovka-voprosa-o-neobkhodimosti.html>/8 ноября 2013.

2 Обобщение итоговых информационных территориальных нотариальных палат за 2013 год // Бюллетень нотариуса. - № 1. – 2014. – С. 13-35.

3 Мизинцев Е.Н. Организация нотариальной деятельности в Японии // http://old.notariat.ru/press_3511_23.aspx.htm

4 Мерлотти М. Единые стандарты нотариальной деятельности в Европе // Нотариальный вестник. - 2003. - № 1. - С. 48-50.

5 Пиепу Ж.Ф., Ягр Ж. Профессиональное нотариальное право. - М.: Юристь, 2001. - 224 с.

6 Французско-Российский конгресс юридических профессий по теме: право недвижимости: Заметки и документация: Репр.: Перевод с французского / Париж. Университет Сен-Мор. Юридический факультет. - Париж, 1998. - 262 с.

7 Как организовать наследование (по материалам Нотариальной палаты Франции) // Нотариус. - 2001. - № 2. - С. 69-74.

8Сумин А.М. Правовое регулирование нотариата в Германии // Бюллетень Министерства юстиции Российской Федерации. 1998. - №1. - С. 110-113.

9 Ассенмахер Г.Й. Нотариальная палата // Современный нотариат. Структуры и задачи. - Кельн, 1993. – 276 с.