

МЕТОДИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ по обеспечению доказательств

В соответствии с подпунктом 19 пункта 1 статьи 34, со статьями 98, 99 Закона РК «О нотариате», 23 глава (пункты 205-213) Правил совершения нотариальных действий нотариус по просьбе заинтересованных лиц обеспечивает доказательства, необходимые в случае возникновения дела в суде или другом компетентном органе, если имеются основания полагать, что представление доказательств впоследствии станет невозможным или затруднительным.

1. Для применения главы 17 Закона РК «О нотариате» используются следующие понятия, термины и определения:

«**Вещественные доказательства**» - вещественными доказательствами признаются предметы, если есть основание полагать, что они своим внешним видом, свойствами или иными признаками могут служить средством установления обстоятельств, имеющих значение для дела;¹

«**Письменные доказательства**» - Письменными доказательствами являются акты, документы, письма делового или личного характера, содержащие сведения об обстоятельствах, имеющих значение для дела;²

«**Документ**» - зафиксированная на материальном носителе информация, позволяющая ее идентифицировать;³

«**Свидетель**» - свидетелем может быть любое лицо, которому известны какие-либо сведения об обстоятельствах, имеющих значение для дела.⁴

2. Нотариус в порядке обеспечения доказательств опрашивает граждан, производит осмотр документов и предметов, при необходимости назначает экспертизу.

3. Нотариус не обеспечивает доказательств по делу, которое в момент обращения заинтересованных лиц к нотариусу находится в производстве суда или другого компетентного органа **Республики Казахстан**. Данное правило не применяется, если доказательства представляются в органы иностранного государства. В этих случаях обеспечение доказательств производится независимо от того, находится ли дело в производстве органов иностранного государства в момент обращения заинтересованного лица. Нотариус разъясняет заинтересованному лицу, что в случае, если обеспечение доказательств будет произведено после возбуждения дела в суде или ином административном

¹ Ст. 95 ГПК РК

² П.1 ст.100 ГПК РК

³ Пп.9 ст. 1 Закон РК «О Национальном архивном фонде и архивах» 22 декабря 1998 года

⁴ П.1 ст. 80 ГПК РК

органе Республики Казахстан, такое обеспечение в соответствии с требованиями законодательства не будет иметь силы.

4. При совершении нотариального действия по обеспечению доказательств нотариус не решает вопроса об относимости и допустимости доказательств (это входит в компетенцию суда, рассматривающего дело ст.16 ГПК РК), а лишь подтверждает факты, имеющие юридическое значение. В связи с этим нотариус не вправе давать оценки и комментарии в процессуальных документах об обеспечении доказательств.

В качестве заинтересованных лиц смогут выступать будущие стороны гражданского процесса, для защиты прав и интересов которых может понадобиться фиксация соответствующих доказательств, прежде всего истца и ответчика. Если лицо не владеет казахским или русским языками, то к участию в обеспечении доказательств привлекается переводчик. Если к нотариусу обратился глухой, немой или глухонемой неграмотный гражданин, то привлекается лицо, обладающее специальными познаниями сурдоперевода.

В случае допроса несовершеннолетних в качестве привлеченных лиц могут выступать законные представители, представитель органа опеки и попечительства.

Участие указанных лиц также фиксируется в протоколе, в котором они расписываются, при этом переводчик и сурдопереводчик предупреждаются об уголовной ответственности по ст. 420 УК РК за заведомо неправильный перевод.

5. В соответствии с ст. 5 Закона РК «О нотариате» с учетом требований ст. 8, 13 Закона РК «О языках в Республике Казахстан» нотариусу необходимо учитывать требование о языке нотариального делопроизводства.

6. Заинтересованное лицо предъявляет нотариусу заявление (Приложение 1) с изложением обстоятельств, в соответствии с которыми требуется обеспечение доказательств, указанием объекта или обстоятельства, которые будут служить в качестве доказательств, а также указываются сведения о том, что в суде или ином компетентном органе не имеется возбужденного дела. При принятии заявления нотариус свидетельствует подлинность подписи заинтересованного лица на заявлении.

7. Вопрос об обеспечении доказательств решается нотариусом каждый раз с учетом конкретных обстоятельств. При решении вопроса о необходимости обеспечения доказательства нотариус выясняет обстоятельства, затрудняющие или делающие невозможным получение доказательств в будущем.

Основания для обеспечения доказательств могут быть самыми различными.

- Например, вследствие аварии пострадала квартира, в которой недавно был проведен ремонт. В том случае, если будет вызываться для составления акта, фиксирующего ущерб, уполномоченный представитель КСК, может пройти много времени, внешние повреждения исчезнуть, что впоследствии затруднит доказывание по иску о возмещении убытков, причиненных аварией. Поэтому более быстрым и эффективным может быть приглашение нотариуса для обеспечения доказательств.

- Основанием для допроса свидетеля может быть его отъезд за рубеж, командировка в отдаленные районы и невозможность его личного участия в судебном заседании.

Важным для обеспечения доказательств является предполагаемая возможность утраты ими доказательственного значения в будущем судебном процессе.

8. В случае необоснованности заявления об обеспечении доказательства, нотариус отказывает в совершении данного нотариального действия и выносит постановление об отказе. Постановление выносится в соответствии с требованиями статьи 48 Закона РК «О нотариате» и пп.30,31 Приказа Министра юстиции Республики Казахстан от 31 января 2012 года № 31. Зарегистрирован в Министерстве юстиции Республики Казахстан 28 февраля 2012 года № 7447 «Об утверждении Правил совершения нотариальных действий нотариусами».

Нотариус извещает о времени и месте обеспечения доказательств всех заинтересованных лиц, их неявка не является препятствием для выполнения действий по обеспечению доказательств. Извещение возможно любым способом: посредством телефонной и/или мобильной связи, почтовым извещением с уведомлением, отправкой смс-сообщения, направлением письма посредством электронной почты, отправкой телеграммы, телефонограммой и т.п. Без извещения заинтересованных лиц обеспечение доказательств возможно в случаях, не терпящих отлагательства, либо когда нельзя заранее определить, кто будет впоследствии участвовать в деле. При этом в протоколе опроса либо осмотра письменных и вещественных доказательств указывается причина не сообщения заинтересованным лицам. Обеспечение доказательств в отсутствии **неизвещенных** лиц, участвующих в деле, может явиться основанием для признания протокола недействительным.

9. Нотариус в каждом конкретном случае определяет наличие или отсутствие обстоятельств, не терпящих отлагательства и причины невозможности определения участника в будущем. В случае установления таких обстоятельств и/или причин следует совершать данное нотариальное действие в день обращения.

10. Письменные и вещественные доказательства обеспечиваются путем их осмотра. Осмотр может производиться по месту нахождения доказательств, которые не могут быть доставлены к нотариусу, отметка о чем должна быть в протоколе.

11. О результатах осмотра письменных и вещественных доказательств составляется протокол (Приложение 2), в котором указывается:

- 1) дата и место производства осмотра;
- 2) лицо, производящее осмотр;
- 3) сведения о лицах, участвующих в осмотре;
- 4) содержание заявления лица, обратившегося за совершением

нотариального действия, мотивы, по которым нотариус пришел к выводу о неотложности закрепления доказательств, а в необходимых случаях основания, по которым о совершении нотариального действия не были предварительно

уведомлены предполагаемые стороны и заинтересованные лица;

5) результаты осмотра доказательств.

Протокол осмотра доказательств подписывается участвующими в осмотре лицами, нотариусом и скрепляется оттиском печати нотариуса. Один экземпляр протокола выдается заявителю, второй - остается в нотариальном архивном фонде. Протокол, изложенный более чем на одном листе, пронумеровывается, прошнуровывается и скрепляется подписью и оттиском печати нотариуса.

12. Нотариус в порядке обеспечения доказательств опрашивает граждан. Нотариус составляет протокол (Приложение 3), в котором указывается:

- 1) дата, время и место опроса;
- 2) фамилия, имя, отчество (при его наличии), нотариуса, номер и дата лицензии, наименование государственной нотариальной конторы, производящего допрос;
- 3) фамилии, имена и отчества (при его наличии), место рождения, год рождения, место жительства, индивидуальные идентификационные номера лиц, участвующих в опросе;
- 4) фамилия, имя, отчество (при его наличии) свидетеля, место рождения, год рождения, место жительства, индивидуальный идентификационный номер;
- 5) указание о предупреждении об ответственности за дачу заведомо ложных показаний и отказ от дачи показаний;
- 6) содержание показаний свидетеля (заданные вопросы и ответы на них).

Каждый лист протокола подписывается опрашиваемым, а последнюю страницу подписывают принявшие при опросе лица и нотариус.

13. Следует обратить особое внимание при поступлении заявления об обеспечении доказательств в сфере телерадиовещания и в сети Интернет на следующие моменты:

Обращаем внимание на необходимость извещения, в качестве заинтересованного лица, - оператора телерадиовещания, с которым у заявителя заключен договор на оказание услуг телерадиовещания либо того оператора, данные которого указаны в заявлении. В соответствии с пп. 12) ст. 1 Закона РК «О телерадиовещании» телеканал - средство массовой информации, представляющее собой совокупность теле-, радиопрограмм и аудиовизуальных произведений, сюжетов и материалов, сформированных в соответствии с сеткой вещания для последующей трансляции и (или) ретрансляции.

При этом, согласно пп.9) ст.1 Закона РК «О телерадиовещании» под ретрансляцией понимается прием и одновременное либо в записи распространение теле-, радиопрограмм, теле-, радиоканалов с использованием технических средств телекоммуникаций. При обеспечении доказательств в сфере телерадиовещания нотариусы проводят осмотр телеканала, т.е. нематериального объекта, появление и вещание которого на том или ином устройстве нельзя проследить визуально без специальных технических знаний и навыков.

В этой связи, поскольку ретрансляция телеканалов является специфическим видом деятельности, нотариусам рекомендуется привлекать к

нотариальным действиям соответствующих специалистов (экспертов), которые обладают соответствующей квалификацией, полномочиями и техническими средствами, которые могут подтвердить или опровергнуть наличие (отсутствие) источника сигнала определенного оператора и его дальнейшее прохождение по кабельной инфраструктуре оператора.

Во избежание спорных вопросов, нотариусу, обеспечивающему доказательства в сфере телерадиовещания, рекомендуется проверить, является ли заявитель собственником помещения и телевизионного приемника(-ов) либо владеет и пользуется ими на основании договора с собственником. Осмотр телевизионного приемника (телевизора) в качестве предмета при обеспечении доказательств в сфере телерадиовещания не допускается, поскольку результаты проведенного осмотра касаются непосредственно телеканалов и не имеют какого-либо отношения к физическим, техническим или каким-либо другим свойствам телевизионного устройства.

Интернет – всемирная система объединенных сетей телекоммуникаций и вычислительных ресурсов для передачи электронных информационных ресурсов.⁵

Интернет-ресурс – электронный информационный ресурс, отображаемый в текстовом, графическом, аудиовизуальном или ином виде, размещаемый на аппаратно-программном комплексе, имеющий уникальный сетевой адрес и (или) доменное имя и функционирующий в Интернете.⁶

Нотариус в порядке обеспечения доказательств опрашивает граждан, производит **осмотр документов и предметов**, при необходимости назначает экспертизу. Информация расположенная в сети Интернет не является ни документом, ни предметом.

14. В соответствии со ст.ст. 98, 99 Закона РК «О нотариате» в порядке обеспечения доказательств нотариус при необходимости может назначить экспертизу.

Экспертиза может быть назначена и проведена в порядке обеспечения доказательств, при подготовке дела к судебному разбирательству и в ходе рассмотрения дела до вынесения решения. До назначения дела к судебному разбирательству с заключением экспертизы должны быть ознакомлены лица, участвующие в деле.

Основанием производства судебной экспертизы являются **постановление, определение о назначении судебной экспертизы** органа, ведущего уголовный процесс, суда, органа (должностного лица), в производстве которого находится дело об административном правонарушении, прокурора, **нотариуса**, вынесенное в порядке, установленном процессуальным законодательством Республики Казахстан.

⁵ Приказ и.о. Министра по инвестициям и развитию Республики Казахстан от 26 января 2016 года № 67. Зарегистрирован в Министерстве юстиции Республики Казахстан 22 февраля 2016 года № 13154 «Об утверждении Правил оказания услуг доступа к Интернету в пунктах общественного доступа к Интернету»

⁶ Приказ и.о. Министра по инвестициям и развитию Республики Казахстан от 26 января 2016 года № 67. Зарегистрирован в Министерстве юстиции Республики Казахстан 22 февраля 2016 года № 13154 «Об утверждении Правил оказания услуг доступа к Интернету в пунктах общественного доступа к Интернету»

Назначение экспертизы инициируется нотариусом на основании заявления заинтересованного лица в случаях, когда в дальнейшем проведение такой экспертизы станет невозможным или затруднительным, например, будут устранены последствия и причины аварии, причиненного ущерба и др. В заявлении, помимо основных данных, необходимо указать объект экспертизы, вид экспертизы, перечень вопросов для эксперта, объем документов и материалов для экспертизы.

Необходимость в проведении экспертизы может возникнуть у заинтересованных лиц и в таких случаях как:

- Установление суммы ущерба;
- Оценка стоимости предмета спора;
- Фиксирования определенного состояния предмета спора;
- Разъяснения вопросов, требующих специальных знаний в области науки, техники, искусства.

При назначении экспертизы нотариус и заинтересованные лица утверждают перечень вопросов, которые должны быть поставлены перед экспертом, определяют эксперта или орган судебной экспертизы.

Правовые вопросы, разрешение которых входит в компетенцию суда, органа, ведущего уголовный, административный процесс, на разрешение эксперта не могут быть поставлены.

Вещественные доказательства и образцы нотариус оформляет в соответствии с гражданским процессуальным законодательством Республики Казахстан.

О назначении экспертизы нотариус выносит постановление (Приложение 4), в котором указываются:

- 1) дата, место вынесения постановления;
- 2) фамилия, имя, отчество (при его наличии), нотариуса, номер и дата лицензии, наименование государственной нотариальной конторы;
- 3) фамилия, имя, отчество (при его наличии) заявителя, по просьбе которого назначается экспертиза, место рождения, год рождения, место жительства, индивидуальный идентификационный номер,;
- 4) вопросы, по которым требуется заключение эксперта;
- 5) наименование экспертного учреждения, которому поручается производство экспертизы. Если производство экспертизы поручается конкретному лицу, то указываются его фамилия, имя, отчество, место жительства, место работы и должность.

Постановление подписывается нотариусом и скрепляется его печатью. Один экземпляр постановления выдается заявителю, второй - остается в нотариальном архивном фонде. Постановление, изложенное более чем на одном листе, пронумеровывается, прошнуровывается и скрепляется подписью и оттиском печати нотариуса.

ЗАЯВЛЕНИЕ

Нотариусу _____

От _____

Прошу Вас обеспечить доказательства, а именно
_____, в связи с тем, что

_____.

Описание возникших обстоятельств и обстоятельств, затрудняющих или делающих невозможным получение доказательств в будущем

В дальнейшем я намерен (-а) обращаться в суд с иском о
_____.

На сегодняшний день возбужденных или рассматриваемых дел в судебном или
другом компетентном органе не имеется.

Заинтересованными _____ лицами _____ являются

Ф.И.О. и контактные данные заинтересованных лиц
(либо указывается, что лица неизвестны).

День, месяц, год

Ф.И.О.

Подпись

Удостоверительная надпись нотариуса.

ПРОТОКОЛ ОСМОТРА ВЕЩЕСТВЕННЫХ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ

Город (область, поселок, село) _____.

Число, месяц, год _____.

Я, _____,
Фамилия, имя, отчество (при его наличии) нотариуса

Нотариус _____
Наименование нотариального округа, номер лицензии, дата выдачи, орган, выдавший лицензию
при участии (или указать о надлежащем извещении заинтересованных лиц и их
неявке) _____

Ф.И.О., ИИН, дата и место рождения, адрес проживания

на основании заявления _____,

Ф.И.О., ИИН, дата и место рождения, адрес проживания

поступившего ко мне _____ года, произвела осмотр

день, месяц, год

Описание представленного доказательства

Ф.И.О. _____ обратился с заявлением об осмотре
вещественных доказательств в связи с тем,
что _____

описание причины обращения

В дальнейшем ____ Ф.И.О. ____ намерен обратиться в суд для предъявления иска о

Возможная причина обращения в суд

Однако, _____
обстоятельства, затрудняющие или делающие невозможным получение доказательств в будущем

Нотариусом разъяснены заявителю требования главы 7 ГПК РК, ст.ст. 98,99
Закона РК «О нотариате».

При осмотре установлены следующие обстоятельства:

Описание осмотра вещественного доказательства

Во время осмотра и исследования доказательств проведена фотосъемка на
фотоаппарат марки «_____» в количестве _____ штук, которые
прилагаются к настоящему протоколу.

Лица, присутствовавшие при осмотре вещественных доказательств:

Ф.И.О. _____ (подпись)

Ф.И.О. _____ (подпись)

Один экземпляр протокола хранится в делах нотариуса _____, второй
выдается заявителю _____.

«Экземпляр протокола получил» _____ (Ф.И.О., подпись)

Зарегистрировано в реестре за № _____

Сумма, оплаченная частному нотариусу _____

Нотариус _____

(подпись, печать)

ПРОТОКОЛ ОПРОСА СВИДЕТЕЛЯ

Город (область, поселок, село) _____.

Число, месяц, год _____.

Я, _____,
Фамилия, имя, отчество (при его наличии) нотариуса

нотариус _____
Наименование нотариального округа, номер лицензии, дата выдачи, орган, выдавший лицензию

по заявлению _____,
Ф.И.О., ИИН, дата и место рождения, адрес проживания

поступившему ко мне _____ года от _____
 Ф.И.О. _____ об опросе

_____ Ф.И.О., ИИН, дата и место рождения, адрес проживания свидетеля
 в связи с тем, что _____,
описание причины обращения

произвела опрос _____.
Ф.И.О. свидетеля

В дальнейшем _____ намерен (а) обратиться в суд для предъявления
 иска

Ф.И.О заявителя
 о _____.
Возможная причина обращения в суд

Однако, _____,
обстоятельства, затрудняющие или делающие невозможным получение доказательств в будущем

Нотариусом разъяснены заявителю требования главы 7 ГПК РК, ст.ст. 98,99
 Закона РК «О нотариате».

При обеспечении доказательств присутствует заинтересованное лицо:

Ф.И.О., ИИН, дата и место рождения, адрес проживания

_____ предупрежден мною
Ф.И.О. свидетеля

об ответственности за заведомо ложные показания и отказ свидетеля от дачи
 показаний по ст.ст. 420, 421 Уголовного кодекса Республика Казахстан, в
 подтверждение чего он(а) поставила здесь свою подпись

Ф.И.О., подпись

По существу заданных мной вопросов _____
Ф.И.О.

дал следующие показания: (содержание показаний свидетеля):

На вопрос нотариуса « _____ »

Ответ свидетеля « _____ » и т.д.

«Все вышеизложенные показания были мною прочитаны, и я
 подтверждаю, что все они записаны полно, правильно и точно, в чем
 я и подписываюсь».

Свидетель _____ (Ф.И.О, подпись)

Лица, присутствовавшие при опросе свидетеля:

Заявитель _____

Заинтересованное лицо _____

Один экземпляр протокола хранится в делах нотариуса _____, второй
выдается заявителю _____.

«Экземпляр протокола получил» _____ (Ф.И.О., подпись)

Зарегистрировано в реестре за № _____

Сумма, оплаченная частному нотариусу _____

Нотариус _____

(подпись, печать)

ПОСТАНОВЛЕНИЕ О НАЗНАЧЕНИИ ЭКСПЕРТИЗЫ

Город (область, поселок, село).

Число, месяц, год.

Я, _____,

Фамилия, имя, отчество (при его наличии) нотариуса

Нотариус _____

Наименование нотариального округа, номер лицензии, дата выдачи, орган, выдавший лицензию
рассмотрев заявление _____,

Ф.И.О., ИИН, дата и место рождения, адрес проживания
поступившего ко мне _____ года, руководствуясь ст. ст. 98,99
Закона РК «О нотариате», пунктами 205-213 Правил совершения нотариальных
действий нотариусами, утвержденных Приказом Министра юстиции Республики
Казахстан от 31 января 2012 года № 31.

Постановляю:

Назначить _____ экспертизу, на

Вид экспертизы

разрешение которой поставить следующие вопросы:

Перечень вопросов, на которые должны ответить эксперты

Производство _____ экспертизы _____ поручить

Ф.И.О. эксперта, место работы, должность или наименование органа судебной экспертизы
Предоставить _____ для проведения экспертизы следующие
материалы _____

Перечень материалов, предоставляемых экспертам для проведения экспертизы

Зарегистрировано в реестре за № _____

Сумма, оплаченная частному нотариусу
_____ тенге

Нотариус _____