

РЕСПУБЛИКАЛЫҚ
НОТАРИАТТЫҚ
ПАЛАТА

2019 ж. _____ « ____ »
№ _____

РЕСПУБЛИКАНСКАЯ
НОТАРИАЛЬНАЯ
ПАЛАТА

« 19 » 02 2019 г.
№ 1-7/136

Председателям
территориальных нотариальных
палат

В связи с обращением нотариальных палат, в частности Жамбылской территориальной палаты, Республиканская нотариальная палата обратилась в Верховный Суд Республики Казахстан и Генеральную Прокуратуру Республики Казахстан по вопросу применения судами ст.ст. 253, 254, 256 Уголовно-процессуального Кодекса Республики Казахстана, в части выемки нотариальных документов.

Доводы, изложенные в обращении РНП, обсуждены на семинар - совещании председателей областных судов и судей республики по итогам отправления правосудия за 2018 год.

Судам поручено принять меры по исключению нарушений закона при рассмотрении вопросов, связанных с санкционированием следственных действий, обеспечению законности и единообразия судебной практики.

На основании изложенного, выемка нотариально удостоверенных документов производится органами досудебного расследования, с санкции следственного судьи.

Приложение: 1. копия обращения РНП в ВС РК.
2. копия ответа ВС РК.

Председатель



А. Жанабилова

тел.: 87172 50-88-26
e-mail: rnp_rnp@mail.ru





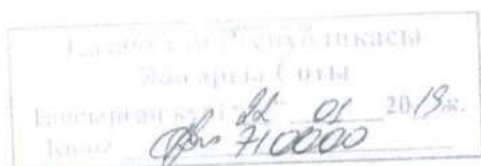
20 _____ жылғы _____

№ _____

Қазақстан Республикасы,
010000, Астана қаласы,
Сарайшық көшесі, 38 үй, 5 кеңсе
тел./факс: 8 (7172) 50-88-26, 50-88-32
e-mail: rnp_rnp@mail.ru

2019 г. 01

№ 1-0/30



Председателю
Судебной коллегии по
уголовным делам
Верховного суда
Республики Казахстан

Рахметулину А. Д.

Уважаемый Абай Джамбулович!

Республиканская нотариальная палата (далее по тексту – РНП), в связи с обращением нотариальной палаты Жамбылской области (далее по тексту – НП) вынуждена обратиться к Вам лично по вопросу судебной практики применения судами Жамбылской области ст.ст. 253, 254, 256 Уголовно - процессуального кодекса Республики Казахстан (далее по тексту – УПК РК) в части выемки документов о совершении нотариальных действий в ходе досудебного производства.

В своем обращении НП указывает на то, что на территории области сложилась неоднозначная ситуация вокруг вопроса санкционирования следственным судьей постановлений следователей о производстве выемки документов из Частного нотариального архива Жамбылской области и нотариальных контор нотариусов Жамбылского нотариального округа.

В силу ст.18 Конституции Республики Казахстан (далее по тексту – Конституции РК) каждый имеет право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну. В силу ст. 39 Конституции РК права человека и гражданина могут быть ограничены только законами и лишь в той мере, в какой это необходимо в целях защиты конституционного строя, общественного порядка, прав и свобод человека.

Согласно п.3 ст.3 Закона Республики Казахстан «О нотариате» (далее по тексту - Закон) предусматривает, что физическим и юридическим лицам гарантируется тайна совершенных ими нотариальных действий.

Таким образом, тайна совершаемых физическими и юридическим лицами нотариальных действий относится к категории гарантируемой и охраняемой законом.

В соответствии с п.6 вышеуказанной статьи Закона сведения о нотариальных действиях и документы выдаются по письменному

требованию суда, органов следствия и дознания, по находящимся в их производстве делам, органов юстиции по находящимся в их производстве делам исполнительного производства, органам прокуратуры, также органам юстиции и нотариальным палатам, уполномоченным осуществлять проверку деятельности нотариусов.

Согласно п.15 ч.1 ст. 55 УПК РК в полномочия следственного судьи отнесен вопрос санкционирования выемки.

При этом в силу ст.253 и ч.1 ст. 254 УПК РК выемка производится с целью изъятия определенных документов, имеющих значение для дела, по мотивированному постановлению. Постановление о производстве выемки документов, содержащих охраняемую законом тайну, должно быть санкционировано следственным судьей.

Санкционирование постановления о производстве выемке осуществляется в порядке, предусмотренном частями 13-1, 13-3, 13-4 ст.220 УПК РК,

Порядок производства выемки регулируется ст.254 УПК РК, предусматривающей, что выемка производится с обязательным применением научно-технических средств хода и результатов (ч.4); до начала производства выемки лицо, осуществляющее досудебное расследование, обязано предъявить постановление об их производстве (ч.7); при производстве выемки лицо, осуществляющее досудебное расследование, должно ограничиваться изъятием документов, могущих иметь отношение к делу.

Таким образом, в тексте постановления должны быть указаны нотариальный документ (договор, доверенность, и т.п.), подлежащий выемке, сведения о лицах, от чьего имени были совершены нотариальные действия, его дата, приведено обоснование того, что подлежащий выемке документ имеет отношение к делу.

Указанные требования УПК РК органами досудебного расследования при производстве выемки из Частного нотариального архива Жамбылской области и нотариальных контор нотариусов Жамбылского нотариального округа не исполняются.

Между тем, судами Жамбылской области при рассмотрении ходатайств органов уголовного преследования о санкционировании производства выемки документов и жалоб в порядке ст.106 УПК РК на постановления о санкционировании производства выемки не дается правовая оценка допущенным нарушениям закона.

В соответствии с пунктом 5 ст. 7 Закона Республики Казахстан «О Национальном архивном фонде и архивах» архивный документ может быть изъят без согласия собственника только на основании решения суда.

За получением документов из Частного нотариального архива Жамбылской области постоянно обращаются физические и юридические лица, и в этой связи наличие архивных документов в архиве обязательно. Однако, в виду выемки документов ответы на эти обращения не могут быть предоставлены.

Так, постановлением следственного судьи суда №2 г.Тараз удовлетворено ходатайство органа уголовного преследования о санкционировании выемки у нотариуса Самбетова Т.О. реестров для регистрации нотариальных действий за декабрь 2014 года и апрель 2015 года.

Постановлением следственного судьи суда №2 г. Тараз от 19 февраля 2018 года отказано в удовлетворении ходатайства старшего следователя УВД г. Тараз Мейрамова Н. о санкционировании производства выемки с Частного нотариального архива Жамбылской области договора и иных документов, удостоверенных нотариусом Акрамовым О. в период с 2012 года по 2017 год. При этом судом указано, что «...документы, выемку которых необходимо провести органом досудебного расследования не относятся к государственным секретам либо иным охраняемым законом тайнам. Из этого следует, что выемка ... может быть осуществлена без санкции следственного судьи». На основании данного постановления 21 февраля 2018 года произведена выемка договоров и иных документов, удостоверенных нотариусом Акрамовым О. за 6 лет вместе с реестром для регистрации нотариальных действий.

Между тем, согласно ч.1 ст.254 УПК постановление о выемке документов, содержащих государственные секреты и иную охраняемую законом тайну, должно быть санкционировано следственным судьей. В силу п.3 ст.3 Закона тайна совершаемых физическими и юридическими лицами нотариальных действий является гарантированной и охраняемой законом и относится к иной охраняемой законом тайне.

Факты, когда у нотариусов производится выемка нотариально удостоверенных документов, относящихся к разным периодам времени и касающиеся большого круга лиц, в Жамбылской области распространены.

В Кордайском районе Жамбылской области осуществляют нотариальную деятельность нотариусы Байтилеуова А.А., Тусупова С.Р., Хуров И.М., которым следователями СОГ КНБ РК майором национальной безопасности Бакатаевым Д.А. и капитаном национальной безопасности Кочуровым А.М. были предъявлены постановления о производстве выемки нотариально удостоверенных документов без санкции следственного судьи. Копии постановлений о производстве выемки следователи нотариусам оставлять отказались, и ими была произведена выемка документов нотариусов 09 ноября 2018 года произведена выемка документов, относящихся к разным периодам времени и касающиеся большого круга лиц, обратившихся к нотариусам за совершением нотариальных действий.

У нотариуса Байтилеуовой А.А. изъято 5 реестров для регистрации нотариальных действий за 2013 год, 6 реестров за 2014 год, 6 реестров за 2015 год, 4 реестра за 2016 год, 4 реестра за 2017 год.

У нотариуса Тусуповой Б.Р. изъято 9 реестров за 2013 год, 10 реестров за 2014 год, 8 реестров за 2015 год, 7 реестров за 2016 год, 5 реестров за 2017 год.

У нотариуса Хурова И.М. изъято 6 реестров за 2013 год, 7 реестров за 2014 год, 8 реестров за 2015 год, 9 реестров за 2016 год, 8 реестров за 2017 год.

В данном случае имеет место прямое нарушение гарантированных Конституцией РК и Законом «О нотариате» прав и законных интересов физических и юридических лиц, которые в период с 2013 по 2017 год обращались за совершением нотариальных действий. Указанные лица не имеют никакого отношения к уголовному делу № 180000011000082, и всем им в соответствии с нормами ст. 3 Закона Республики Казахстан «О нотариате» была гарантирована тайна совершенных ими нотариальных действий.

Полагаем, такие действия органов уголовного преследования нарушают требования действующего законодательства, а именно Конституции Республики Казахстан, Уголовно-процессуального кодекса и Закона Республики Казахстан «О нотариате».

При этом в ноябре текущего года уполномоченным государственным органом в области нотариата на территории Жамбылской области – Департаментом юстиции Жамбылской области в соответствии с Планом работы на 2018 год должна была быть проведена очередная плановая проверка нотариальной деятельности нотариусов Кордайского района Жамбылской области. Однако, в виду отсутствия предмета проверки в связи с изъятием их органами следствия, а именно основного документа нотариусов, оказывающих юридическую помощь физическим и юридическим лицам в виде совершения нотариальных действий - реестра регистрации нотариальных действий, в котором в соответствии с Законом и Правилами совершения нотариальных действий отражается вся деятельность нотариуса.

Уважаемый Абай Джамбулович!

В виду изложенного, просим принять меры по выработке единой судебной практики по применению норм Уголовно - процессуального кодекса Республики Казахстан регулирующих порядок выемки нотариально удостоверенных документов из Частных нотариальных архивов и нотариусов

**Председатель
Республиканской
нотариальной палаты**



А. Жанабилова

ҚАЗАҚСТАН
РЕСПУБЛИКАСЫНЫҢ
ЖОҒАРҒЫ СӨТЫ



ВЕРХОВНЫЙ СУД
РЕСПУБЛИКИ
КАЗАХСТАН

010000, Астана қаласы, Есіл өзенінің сол жақ жағалауы
Д. Қонаев көшесі, 39-үй, тел.: 8 (7172) 71-00-00
факс: 8 (7172) 71-03-14, e-mail: vsrk@sud.kz

010000, город Астана, левый берег реки Ишим
улица Д. Кунаева, дом 39, тел.: 8 (7172) 71-00-00
факс: 8 (7172) 71-03-14, e-mail: vsrk@sud.kz

11.02.19 №

6001-19-2-1-12/57

Председателю
Республиканской
нотариальной палаты
Жанабиловой А.

ул.Сарайшык, дом 38,
офис 5
город Астана
010000, Казахстан

Уважаемая Асель Булатказыевна!

Ваше обращение по вопросу судебной практики о применении норм уголовно-процессуального закона, регулирующих порядок выемки нотариально удостоверенных документов из Частных нотариальных архивов и нотариусов в Жамбылской области, рассмотрено.

Ваши доводы, изложенные в обращении, приняты к сведению, и обсуждены на семинар-совещании председателей областных судов и судей республики по итогам отправления правосудия за 2018 год.

Председателю Жамбылского областного суда поручено принять меры по исключению нарушений закона при рассмотрении вопросов, связанных с санкционированием следственных действий, обеспечению законности и единообразия судебной практики

Председатель
судебной коллегии
по уголовным делам

А.Рахметулин

0644865



N1434
30.11.2018v

Председателю Республиканской
нотариальной палаты
Жанабиловой А.Б.

Уважаемая Асель Булатказыевна!

Жамбылская областная нотариальная палата обращается к Вам по следующему поводу. На территории Жамбылской области сложилась неоднозначная ситуация вокруг вопроса **санкционирования** следственным судьей **постановлений** следователей о **производстве выемки** документов из Частного нотариального архива Жамбылской области и нотариальных контор нотариусов Жамбылского нотариального округа.

Согласно нормам Закона Республики Казахстан «О нотариате» Жамбылская областная нотариальная палата является некоммерческой, профессиональной организацией, созданной для выражения и защиты прав и законных интересов нотариусов Жамбылского нотариального округа, а также для осуществления контроля за соблюдением законодательства о нотариате при совершении нотариальных действий.

В статье 18 Конституции РК записано: «Каждый имеет* право на неприкосновенность частной жизни, **личную и семейную тайну**, защиту своей чести и достоинства». В ст. 39 Основного Закона Республики Казахстан читаем: «Права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены только законами и лишь в той мере, в какой это необходимо в целях защиты конституционного строя, охраны общественного порядка, прав и свобод человека, здоровья и нравственности населения».

Эта же норма содержалась в ранее действовавшем **Уголовно-процессуальном кодексе** Республики Казахстан от 13 декабря 1997 года, который утратил силу ныне действующим Кодексом РК от 4 июля 2014 года. Ст. 232 **старого** УПК РК гласила: «Обыск и выемка производятся следователем по мотивированному постановлению. Постановление о производстве обыска, а также о выемке документов, содержащих государственную или иную охраняемую законом тайну, **должно быть санкционировано прокурором** или его заместителем».

Если по старому УПК выемку санкционировал прокурор, то по Новому УПК - следственный судья. В тексте закона ничего не поменялось, речь идет лишь о переходе функции от прокурора следственному судье, суть нормы осталась прежней, **мы имеем дело лишь с новым звучанием старой нормы**. Всегда так было: нотариальные документы изымались с санкции прокурора. Никому не позволено нарушать гарантированные Конституцией РК права и свободы граждан.

Тайна совершенных нотариальных действий относится к категории охраняемых законом и соответственно **выемка документов**, содержащих

сведения о нотариальных действиях, **должна быть** в обязательном порядке **санкционирована следственным судьей**.

Жамбылская областная нотариальная палата считает, что необходимо выработать единую практику в решении данного вопроса. В других регионах республики подобной проблемы не существует, она имеет место быть только в Жамбылской области. В соответствии с нормами и требованиями ст. 3 Закона Республики Казахстан «О нотариате» физическим и юридическим лицам гарантируется тайна совершенных ими нотариальных действий, т.е. **тайна совершенных физическими и юридическими лицами нотариальных действий гарантируется и охраняется законом**. Документы, удостоверенные нотариусами, относятся к категории **охраняемых законом** и их выемка в обязательном порядке **должна быть санкционирована следственным судьей**. В соответствии с **ч.1 ст. 254 УПК РК обыск и выемка** производятся лицом, осуществляющим досудебное расследование, по мотивированному постановлению. Постановление о выемке документов, содержащих охраняемую законом тайну, должно быть санкционировано следственным судьей. Выемка предполагает изъятие определенных документов: договоров, доверенностей либо других документов с указанием даты и лиц, от имени которых были совершены нотариальные действия.

В течение текущего 2018 года мы столкнулись с рядом фактов, когда следователи правоохранительных органов производили выемку нотариально удостоверенных документов **без санкции следственного судьи**. Мы обжаловали **каждое из** всех предъявленных нотариусам и Частному нотариальному архиву **постановлений следователей** органов внутренних дел и прокуратуры по производству выемки без санкции следственного судьи. В этих целях мы обращались с соответствующими жалобами в адрес Жамбылского областного суда, прокуроров города Тараз и Жамбылской области, однако наши жалобы ожидаемого результата не принесли, судьями Жамбылского областного суда нам было отказано в удовлетворении наших жалоб об обязательном санкционировании выемки нотариально удостоверенных документов, хотя **судьи** вслед за следователями **превратно истолковали нормы законодательства** об отнесении документов к категории охраняемых законом документов, к каковым относятся нотариально удостоверенные документы. В результате того, что судьями Жамбылского областного суда **были неверно истолкованы** нормы действующего права относительно охраняемых законом тайн, а они попросту говоря, своими постановлениями поставили закон как говорится, с «ног на голову», следователи, в свою очередь, расценив эти постановления судей как руководство к действию, по-прежнему **продолжают прямо нарушать требования Конституции, УПК РК, Закона РК «О нотариате»**, т.е. также продолжают изымать документы из нотариальных контор без санкции следственного судьи. В результате действий следственных судей и судей Жамбылского областного суда попытки Жамбылской областной нотариальной палаты предотвратить грубое нарушение норм и требований Конституции и Закона РК

«О нотариате» остаются лишь «гласом, вопиющим в пустыне» и все наши безуспешные действия по привлечению внимания компетентных органов к фактам прямого нарушения закона привели к нулевым результатам, что в конце концов закономерно вылилось в очень непростую, неоднозначную ситуацию, которая **грозит различными негативными последствиями.**

Наши жалобы в адрес следователей должного результата не возымели, рассмотрение жалоб в Жамбылском областном суде привели к выводам судей Жамбылского областного суда, с которыми мы не согласны и намерены в дальнейшем просить руководителей компетентных органов провести тщательную проверку правомерности действий следователей органов уголовного преследования по производству выемки нотариально удостоверенных документов из Частного нотариального архива в целях выработки единой практики по указанному вопросу и недопущения нарушений со стороны органов уголовного преследования.

В тексте постановления необходимо указывать точное название нотариального документа (договор, доверенность, и т.п.), сведения о лицах, от чьего имени были совершены нотариальные действия, и его дату. В соответствии с пунктом 5 ст. 7 Закона Республики Казахстан «О Национальном архивном фонде и архивах» архивный документ может быть изъят без согласия собственника только на основании решения суда.

За получением документов из Частного нотариального архива Жамбылской области на постоянной основе обращаются физические и юридические лица, и в этой связи наличие архивных документов в архиве обязательно, а изъятию подлежат только документы, имеющие прямое отношение к вышеуказанному уголовному делу.

Не так давно, буквально две недели назад Жамбылская областная нотариальная палата вновь столкнулась с прямым нарушением норм и требований действующего законодательства относительно санкционирования выемки нотариально удостоверенных документов.

В Кордайском районе Жамбылской области осуществляют нотариальную деятельность нотариусы Жамбылского нотариального округа **Байтилеуова А.А., Тусупова С.Р., Хуров И.М.**, от которых в адрес нотариальной палаты поступили устные обращения по поводу действий следователей СОГ КНБ РК майора национальной безопасности Бакатаева Д.А. и капитана национальной безопасности Кочурова А.М.

Следователями органов государственной безопасности указанным нотариусам были предъявлены **постановления о производстве выемки нотариально удостоверенных документов без санкции следственного судьи.** Копии постановлений о производстве выемки следователи нотариусам оставлять отказались, и ими была произведена выемка документов нотариусов согласно протоколов выемки от 09 ноября 2018 года.

Статьей 12 **Основного Закона Республики Казахстан** регламентируется признание и гарантирование прав и свобод человека в соответствии с Конституцией. В соответствии со **статьей 18 Конституции**

Республики Казахстан каждый имеет право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и достоинства.

Согласно нормам статьи 253 УПК РК выемка производится с целью изъятия определенных предметов и документов, имеющих значение для дела. В связи с тем, что у указанных нотариусов не имеется копий постановлений о производстве выемки, не представляется возможным установить, была ли выемка санкционирована следственным судьей, как того требует законодательство, а также нет возможности ознакомиться с перечнем документов, которые согласно постановлению подлежали изъятию. Вместе с тем из протоколов следует, что следователями были изъяты документы, относящиеся к разным периодам времени и касающиеся большого круга лиц, обратившихся к нотариусам за совершением нотариальных действий.

Так, у нотариуса Байтилеуовой А.А. следователем было изъято 5 реестров для регистрации нотариальных действий за 2013 год, 6 реестров за 2014 год, 6 реестров за 2015 год, 4 реестра за 2016 год, 4 реестра за 2017 год.

У нотариуса Тусуповой Б.Р. следователем было изъято 9 реестров за 2013 год, 10 реестров за 2014 год, 8 реестров за 2015 год, 7 реестров за 2016 год, 5 реестров за 2017 год.

У нотариуса Хурова И.М. было изъято 6 реестров за 2013 год, 7 реестров за 2014 год, 8 реестров за 2015 год, 9 реестров за 2016 год, 8 реестров за 2017 год.

Мы имеем дело с **прямым нарушением** гарантированных Конституцией РК и Законом «О нотариате» прав и законных интересов физических и юридических лиц, которые в период с 2013 по 2017 год к нотариусам Байтилеуовой А.А., Тусуповой Б.Р., Хурову И.М. обращались за совершением нотариальных действий. Указанные лица не имеют никакого отношения к уголовному делу № 180000011000082, и всем им в соответствии с нормами ст. 3 Закона Республики Казахстан «О нотариате» **была гарантирована тайна** совершенных ими нотариальных действий.

Нотариальная палата полагает, что действия следователей прямо противоречат нормам и требованиям действующего законодательства, а именно нормам **Конституции Республики Казахстан, Уголовно-процессуального кодекса и Закона Республики Казахстан «О нотариате».**

Негативные последствия, о реальной угрозе наступления которых Жамбылская областная нотариальная палата **безуспешно пытается «достучаться»** до компетентных органов в течение всего текущего 2018 года, не заставили себя долго ждать.

Так, в ноябре текущего года уполномоченным государственным органом в области нотариата на территории Жамбылской области – **Департаментом юстиции Жамбылской области** в соответствии с Планом работы на 2018 год была предпринята попытка провести очередную плановую проверку нотариальной деятельности нотариусов Кордайского района Жамбылской области. И здесь проверяющие должностные лица столкнулись с **непреодолимым препятствием** в виде отсутствия предмета проверки, а именно основного документа нотариусов, оказывающих юридическую

помощь физическим и юридическим лицам в виде совершения нотариальных действий. Речь идет об отсутствии **Реестра для регистрации нотариальных действий**, в котором в соответствии с Законом и Правилами совершения нотариальных действий **отражается вся деятельность нотариуса**, призванного своими компетентными действиями с применением профессиональных знаний, навыков и умения совершать нотариальные действия в интересах физических и юридических лиц, обратившихся к нему. Отсутствие у нотариусов Реестров в связи с изъятием их органами следствия и дознания с прямым нарушением норм Конституции, УПК и Закона «О нотариате» незамедлительно **привели к срыву запланированной проверки** уполномоченного государственного органа, а также создали достаточные предпосылки для обращений физических и юридических лиц за защитой своих нарушенных конституционных прав в судебные органы, а также нотариусов Жамбылского нотариального округа, которые возмущены действиями следователей и намерены также обращаться в судебные органы за защитой своих прав. Предлагаемая Жамбылской областной нотариальной палатой схема действий несомненно приведет к восстановлению нарушенных прав нотариусов и других лиц, а также будет способствовать правильному и единообразному применению норм и требований действующего законодательства Республики Казахстан.

В порядке ст. 105 УПК РК 16.11.2018 года мы обратились в адрес Прокуратуры Жамбылской области по поводу незаконных действий членов СОГ КНБ РК Кочурова А. и Бакатаева Д. при осуществлении выемки документов у нотариусов Жамбылского нотариального округа Байтилеуовой А., Тусуповой Б. И Хурова И., однако старшим помощником прокурора Жамбылской области Науатовым Ж.К. 22.11.2018 г. было вынесено постановление об отказе в удовлетворении жалобы председателя Жамбылской областной нотариальной палаты.

На основании изложенного, принимая во внимание тот факт, что наши действия должного эффекта не принесли, убедительно просим Вас в качестве Председателя Республиканской нотариальной палаты оказать содействие в решении данного вопроса на уровне руководства уполномоченных государственных органов, направлении соответствующего запроса о даче ими разъяснения практического применения указанных норм действующего права.

В качестве иллюстрации приведенных доводов предоставляем копии постановлений следователей, следственных судей, судей Жамбылского областного суда, ответа прокуратуры Жамбылской области.

С уважением, **Председатель
Жамбылской областной
нотариальной палаты**



Л.Сыргабаева



Всем нотариусам Жамбылского
нотариального округа

Уважаемые коллеги!

Направляю в Ваш адрес для сведения копию письма Республиканской
нотариальной палаты от 19.02.2019 г. № 1-7/136 по вопросу выемки
нотариальных документов.

Приложение: копия письма РНП на 1 листе.

**Председатель
Жамбылской областной
нотариальной палаты**

Сыргабаева Л.К.

исп. Ж.Альжанова
543555