

РЕСПУБЛИКАЛЫҚ
НОТАРИАТТЫҚ
ПАЛАТА



РЕСПУБЛИКАНСКАЯ
НОТАРИАЛЬНАЯ
ПАЛАТА

2020 ж. _____ «__»
№ _____

«17» июля 2020 г.
№ 1-7 / 793

**Председателям территориальных
нотариальных палат**

Настоящим направляем в адрес территориальных нотариальных палат обзор изменений в законодательстве о нотариате, внесенных в июне 2020 года до доведения до сведения нотариусов республики.

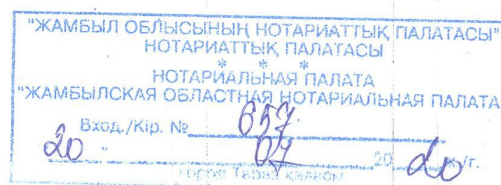
Приложение:

1. Обзор изменений - на 4 листах;
2. копия писем, направленных в МЮ и ВС РК;
3. заключение Правительства Республики Казахстан на поправки депутатов Парламента Республики Казахстан по проекту Закона Республики Казахстан «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам исполнительного производства», инициированному депутатами Парламента Республики Казахстан – на 2 листах.

Председатель

А. Жанабилова

(Электронно)



20 _____ жылғы _____

№ _____

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

А 07 20 10

№ 1-6/792

Верховный суд
Республики Казахстан

Законом Республики Казахстан «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам улучшения бизнес-климата» от 29 июня 2020 года внесены изменения и дополнения в пункт 3 статьи 92-1 Закона Республики Казахстан «О нотариате» (далее – Закон «О нотариате»), в частности закреплено, что «Взыскание неустойки (пени), процентов, если таковые причитаются, производится на основании исполнительной надписи, за исключением банковских займов, при письменном признании должником неисполненного обязательства.

Совершение исполнительной надписи осуществляется при признании должником вины в неисполненном обязательстве, подтверждении нотариусом факта признания вины в неисполненном обязательстве, если договором не предусмотрен иной механизм взыскания неустойки (пени), процентов».

Указанная редакция нормы была предложена Правительством Республики Казахстан.

Между тем, институт нотариата отличается от других юридических институтов тем, что нотариальная деятельность в системе органов гражданской юрисдикции осуществляется в бесспорной форме.

Полагаем, что изложенное в части второй пункта 3 статьи 92-1 Закона «О нотариате» невозможно реализовать в нотариальной деятельности, не нарушив основной принцип деятельности - бесспорность.

В связи с чем, возникают вопросы в каком виде должно осуществляться признание вины должником, каким образом нотариус должен подтвердить факт признания вины в неисполненном обязательстве.

В связи с вышеизложенным, просим разъяснить порядок применения указанной нормы нотариусами.

Председатель

А. Жанабилова

e-mail: rnp_rnp@mail.ru
тел.: 8 (7172) 50-88-26

20 _____ жылғы _____

№ _____

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

"17 07 2020" г.

№ 16/791

Министерство юстиции
Республики Казахстан

Законом Республики Казахстан «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам улучшения бизнес-климата» от 29 июня 2020 года внесены изменения и дополнения в пункт 3 статьи 92-1 Закона Республики Казахстан «О нотариате» (далее – Закон «О нотариате»), в частности закреплено, что «Взыскание неустойки (пени), процентов, если таковые причитаются, производится на основании исполнительной надписи, за исключением банковских займов, при письменном признании должником неисполненного обязательства».

Совершение исполнительной надписи осуществляется при признании должником вины в неисполненном обязательстве, подтверждении нотариусом факта признания вины в неисполненном обязательстве, если договором не предусмотрен иной механизм взыскания неустойки (пени), процентов».

Указанная редакция нормы была предложена Правительством Республики Казахстан и была поддержана Министерством юстиции Республики Казахстан и Верховным Судом Республики Казахстан.

Между тем, институт нотариата отличается от других юридических институтов тем, что нотариальная деятельность в системе органов гражданской юрисдикции осуществляется в бесспорной форме.

Полагаем, что изложенное в части второй пункта 3 статьи 92-1 Закона «О нотариате» невозможно реализовать в нотариальной деятельности, не нарушив основной принцип деятельности - бесспорность.

В связи с чем, возникают вопросы в каком виде должно осуществляться признание вины должником, каким образом нотариус должен подтвердить факт признания вины в неисполненном обязательстве.

В связи с вышеизложенным, просим разъяснить порядок применения указанной нормы нотариусами.

Председатель

А. Жанабилова

e-mail: rnp_rnp@mail.ru
тел.: 8 (7172) 50-88-26

Обзор изменений в законодательство о нотариате внесенных в июне 2020 года

В июне т.г. были приняты Закон Республики Казахстан «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам регулирования цифровых технологий» от 25 июня 2020 года, Закон Республики Казахстан «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам совершенствования исполнительного производства и уголовного законодательства» от 26 июня 2020 года, Закон Республики Казахстан «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам улучшения бизнес-климата» от 29 июня 2020 года, которыми были внесены изменения и дополнения в Закон Республики Казахстан «О нотариате» (далее – Закон «О нотариате»).

Среди предусмотренных законами нововведений отмечаем следующие.

1. Часть первая пункта 6 статьи 3 Закона «О нотариате» изложена в следующей редакции: «Сведения о нотариальных действиях и документы выдаются по письменному требованию суда, органов следствия и дознания, по находящимся в их производстве делам, судебных исполнителей по находящимся в их производстве делам исполнительного производства органам прокуратуры, также органам юстиции и нотариальным палатам, уполномоченным настоящим Законом осуществлять проверку деятельности нотариусов».

Указанной нормой уточнен перечень лиц, осуществляющих исполнительное производство. Теперь нотариусы предоставляют сведения о нотариальных действиях и документы по письменному требованию не только государственных, но и частных судебных исполнителей по находящимся в их производстве делам исполнительного производства.

2. Пункт 3 статьи 54 Закона «О нотариате» дополнен частью четвертой «При осуществлении расчета по сделке с недвижимым имуществом в безналичной форме нотариус с согласия сторон передает посредством единой нотариальной информационной системы сведения об удостоверении сделки, а также информацию регистрирующего органа о произведенной регистрации либо об отказе или приостановлении государственной регистрации прав на недвижимое имущество в банк второго уровня или Национальному оператору почты, в котором открыт банковский счет с целью обеспечения сделки», регламентирующей действия нотариуса при удостоверении сделки с недвижимым имуществом расчет по которой осуществляется в безналичной форме.

Для расширения безналичного оборота, по поручению Правительства, предусмотрено требование о необходимости расчетов по сделкам с недвижимым имуществом в безналичной денежной форме, исключительно по желанию сторон. Стороны при совершении сделок с недвижимым имуществом могут использовать эскроу – счет или депозит нотариуса.

В целях реализации указанной нормы в рамках пилотного проекта осуществляется интеграция между Единой нотариально информационной системой и информационной системой АО ДБ «Альфа-Банк». В настоящее время проводится тестирование системы и по готовности «боевой» версии Вы будете дополнительно уведомлены.

Так же, обращаем внимание, что сделки с недвижимостью, удостоверенные нотариусами, по которым расчет производится в безналичной форме будут проводиться только с АО ДБ «Альфа-Банк».

3. Пункт 3 статьи 92-1 Закона «О нотариате» закрепляет: *«Взыскание неустойки (пени), процентов, если таковые причитаются, производится на основании исполнительной надписи, за исключением банковских займов, при письменном признании должником неисполненного обязательства».*

Совершение исполнительной надписи осуществляется при признании должником вины в неисполненном обязательстве, подтверждении нотариусом факта признания вины в неисполненном обязательстве, если договором не предусмотрен иной механизм взыскания неустойки (пени), процентов».

Требования о взыскании неустойки (пени), процентов, предусмотренных законом или договором связаны с требованием о взыскании основного долга. Возможность взыскания по исполнительной надписи только основного долга, приводит к необходимости взыскания ее в судебном порядке, что вызывает дублирование функций суда и нотариата. В целях разрешения указанной ситуации в части первой пункта 3 статьи 92-1 и была предусмотрена возможность взыскание неустойки (пени), процентов на основании исполнительной надписи.

Между тем, взыскание неустойки (пени), процентов по исполнительной надписи возможно, только в случае ее признания должником.

Относительно дополнений, изложенных в части второй пункта 3 статьи 92-1, следует отметить, что принятие нормы в такой редакции является позицией Правительства Республики Казахстан, поддержанной Министерством юстиции Республики Казахстан и Верховным Судом Республики Казахстан.

В настоящее время в адрес Министерства юстиции Республики Казахстан и Верховного Суда Республики Казахстан направлен запрос с целью разъяснения процедуры реализации указанной нормы, в частности каким образом нотариус должен подтвердить факт признания вины в неисполненном обязательстве, поскольку нотариус удостоверят только бесспорные факты.

4. Пункт 1 статьи 99 Закона «О нотариате» изложен в следующей редакции: *«В порядке обеспечения доказательств нотариус опрашивает граждан, производит осмотр вещественных, письменных и электронных доказательств, при необходимости назначает экспертизу».*

Необходимость обеспечения защиты прав и интересов граждан и юридических лиц в этой сфере, при отсутствии прямого регулирования данного вопроса профильном законе, вызвала необходимость обращения

нотариусов при проведении таких осмотров к положениям гражданского процессуального и информационного законодательства. Для предупреждения потенциальных разногласий в данном вопросе, с учётом международного опыта и практики наших нотариусов, РНП были предложены изменения по уточнению действий по проведению осмотра, что и было отражено в новой редакции п. 1 ст. 99 Закона.

Корректировка нормы продиктована условиями развития общественных отношений и коммуникаций в частности. Всё большая часть человеческой жизни находит свое выражение в электронной форме: социальных сетях, мессенджерах, блогах и других электронных источниках. Специфическая природа электронных форм хранения информации, которые могли быть в любой момент удалены лицом их разместившим или могущие стать недоступными по техническим причинам, требовала возможности экстренной фиксации таких доказательств как оскорблений, распространения недостоверной информации, нарушения прав интеллектуальной собственности, подтверждение наличия взаимоотношений и прочее.

5. Так же отмечаем, что с 01.07.2020 года вступили в силу поправки, внесенные Законом Республики Казахстан от 3 июля 2019 года «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам регулирования и развития финансового рынка, микрофинансовой деятельности и налогообложения» в статью 715 Гражданского кодекса Республики Казахстан, в частности статья была дополнена пунктом 2-1: «Индивидуальным предпринимателям и юридическим лицам запрещается предоставление денег в виде займа гражданам и такие договоры являются ничтожными.

Данный запрет не распространяется на случаи, предусмотренные пунктом 2 настоящей статьи, а также на случаи предоставления денег в виде банковских займов и микрокредитов в соответствии с законами Республики Казахстан, займа работодателем своему работнику, пенсионеру, ранее состоявшему в трудовых отношениях с данным работодателем, а также займа юридическим лицом своему учредителю (акционеру, участнику)».

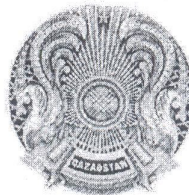
Таким образом, в настоящее время гражданам возможно предоставление денег, только гражданами либо в случаях, прямо указанных в пункте 2 и части 2 пункта 2-1 статьи 715 ГК РК. При этом, заемщик физическое лицо, согласно пп.2) пункта 1 статьи 725-1, не должен быть индивидуальным предпринимателем, т.е. сумма займа не должна привлекаться им в качестве предпринимательской деятельности.

В связи с чем, при обращении лиц к нотариусу за удостоверением договора займа нотариус в обязательном порядке должен учитывать указанные требования статьи 715, 725-1 ГК, в частности в отношении субъекта договора.

При этом отмечаем, что согласно пункту 2 статьи 33 Предпринимательского кодекса Республики Казахстан гражданин, оралман при совершении сделок, связанных с его предпринимательской

деятельностью, должен указывать, что он действует в качестве индивидуального предпринимателя.

ҚАЗАҚСТАН
РЕСПУБЛИКАСЫНЫҢ
ҮКІМЕТІ



ПРАВИТЕЛЬСТВО
РЕСПУБЛИКИ
КАЗАХСТАН

010000, Нұр-Сұлтан қ., Үкімет үйі

010000, город Нур-Султан, Дом Правительства

№ _____

Мажилис Парламента
Республики Казахстан

На № 5-10-463
от 03 марта 2020 года

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
Правительства Республики Казахстан на поправки депутатов
Парламента Республики Казахстан по проекту
Закона Республики Казахстан «О внесении изменений и дополнений в
некоторые законодательные акты Республики Казахстан
по вопросам исполнительного производства», инициированному депутатами
Парламента Республики Казахстан

По позиции 8 Сравнительной таблицы

Предлагается исключить пункт 3 статьи 92-1 Закона Республики Казахстан «О нотариате», в связи с этим нотариус наделяется полномочием по совершению исполнительной надписи по взысканию неустоек (пеней), процентов.

При этом отмечаем, что согласно статье 298 Гражданского кодекса Республики Казахстан (далее-Кодекс) неустойка взыскивается за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства при наличии условий привлечения должника к ответственности за нарушение обязательства.

В свою очередь статьей 359 Кодекса предусмотрено, что должник отвечает за неисполнение и (или) ненадлежащее исполнение обязательства при наличии вины, если иное не предусмотрено законодательством или договором. Должник признается невиновным, если докажет, что он принял все зависящие от него меры для надлежащего исполнения обязательства.

Таким образом, у должника имеется возможность оспаривания начисленной неустойки.

К тому же, взыскание задолженности банками и иными организациями, осуществлявшими отдельные виды банковской деятельности, имеет ряд особенностей, в том числе ограничений права требования выплаты неустойки, начисленной по истечении определенного количества дней просрочки исполнения обязательства.

Учитывая, что нотариусом исполнительная надпись может быть вынесена только при условии бесспорности начисленных неустоек (пеней), процентов предлагается пункт 3 изложить в следующей редакции:

«3. Взыскание неустойки (пени), процентов, если таковые причитаются, производится на основании исполнительной надписи, за исключением банковских займов, при письменном признании должника неисполненного обязательства.

Совершение исполнительной надписи осуществляется при признании должником вины в неисполненном обязательстве, подтверждения нотариусом факта признания вины в неисполненном обязательстве, если договором не предусмотрен иной механизм взыскания неустойки (пени), процентов.».

На основании вышеизложенного, полагаем возможным дальнейшее рассмотрение законопроекта с учетом настоящего заключения Правительства Республики Казахстан.

**Премьер-Министр
Республики Казахстан**

А. Мамин