

О проверке конституционности пункта 3 статьи 15 Закона Республики Казахстан "О нотариате" по обращению суда города Астаны

Постановление Конституционного Совета Республики Казахстан от 31 января 2005 года N 1

Конституционный Совет Республики Казахстан в составе Председателя Рогова И.И. и членов Совета Абишева Х.А., Балтабаева К.Ж., Бычковой С.Ф., Есенжанова А., Котова А.К., Омарханова К.А. с участием:

представителя субъекта обращения - председателя коллегии по гражданским делам суда города Астаны Аскарова Б.Б., заместителя Генерального Прокурора Республики Даулбаева А.К., вице-Министра юстиции Республики Баймаганбетова С.Н., судьи коллегии по гражданским делам суда города Астаны Жумабаевой Ж.С., председателя Республиканской нотариальной палаты Жанабиловой А.Б., члена нотариальной палаты города Алматы Калабаевой К., адвоката Алматинской коллегии адвокатов Ребенчук Е.Д.

рассмотрел в открытом заседании представление суда города Астаны о проверке конституционности пункта 3 статьи 15 Закона Республики Казахстан "О нотариате".

Заслушав докладчика - члена Конституционного Совета Абишева Х.А., выступления участников заседания и изучив имеющиеся материалы, **Конституционный Совет Республики Казахстан**

установил:

В Конституционный Совет Республики Казахстан поступило представление суда города Астаны о проверке на предмет соответствия Конституции Республики Казахстан пункта 3 статьи 15 Закона Республики Казахстан от 14 июля 1997 года N 155 "О нотариате".

Из представления следует, что в суде города Астаны на рассмотрении находится иск частных нотариусов нотариальной палаты города Алматы об отмене приказа Министра юстиции Республики от 25 мая 2004 года N 148, которым утверждены Правила прохождения аттестации частными нотариусами (далее - Правила) и ходатайство об обращении в Конституционный Совет с представлением о признании неконституционным пункта 3 статьи 15 Закона Республики Казахстан "О нотариате" (далее - Закон).

Сомнения суда в конституционности пункта 3 статьи 15 Закона заключаются в следующем:

1) нотариальные палаты являются некоммерческими организациями, созданными в форме общественных объединений. Введение Законом аттестации частных нотариусов противоречит пункту 2 статьи 5 и статье 23 Конституции Республики, поскольку допускается вмешательство государства в дела общественных объединений. Государство, выдав пожизненную лицензию частнопрактикующим нотариусам, не должно повторно подвергать их аттестации;

2) институт аттестации введен в мае 2003 года, а распространяется на практике на всех нотариусов независимо от времени занятия частнопрактикующей деятельностью. Пункт 3 статьи 15 Закона ухудшает их положение, возлагает на них новые обязанности и поэтому в силу требований подпункта 5) пункта 3 статьи 77 Конституции он не должен иметь обратную силу;

3) аттестация нотариусов, занимающихся частной практикой, проводится Министерством юстиции один раз в пять лет с целью определения уровня профессиональных качеств, тогда как государственные нотариусы такой аттестации по Закону не подлежат. Тем самым, пункт 3 статьи 15 Закона противоречит требованиям пунктов 1 и 2 статьи 14 Конституции, устанавливающим принцип равенства всех перед законом и запрет на дискриминацию прав граждан по профессиональному п р и з н а к у .

Проверяя конституционность пункта 3 статьи 15 Закона Республики Казахстан "О нотариате", **Конституционный Совет Республики Казахстан** исходит из следующего.

1. Нотариат в Республике Казахстан представляет собой законодательно закрепленную систему защиты прав и законных интересов физических и юридических лиц путем совершения нотариальных действий, направленных на удостоверение прав и фактов, а также решение иных предусмотренных законом задач. Нотариальная деятельность затрагивает конституционные права и свободы, поскольку посредством ее осуществления обеспечивается их реализация. Выполнение нотариатом своих задач имеет предназначением обеспечивать в том числе право каждого на получение квалифицированной юридической помощи (пункт 3 статьи 13 Конституции Республики). В силу того, что деятельность нотариата носит публично-правовой характер, на государство возлагается юридическая обязанность обеспечивать права и свободы человека и гражданина, устанавливать правовые механизмы их охраны и защиты.

Следовательно, государство вправе определять для лиц, желающих осуществлять нотариальную деятельность, обязательные условия и ограничения, которые могут быть связаны с необходимостью установления законом государственного контроля за деятельностью нотариата, в том числе путем аттестации. Пределы законодательного ограничения должны соответствовать конституционно определенным целям и задачам защиты прав и свобод человека (пункт 1 статьи 39 Основного Закона).

Следует отметить, что в соответствии с пунктом 3 статьи 15 Закона аттестации подлежат частнопрактикующие нотариусы, но не их объединение, каковым является нотариальная палата, поскольку оказанием нотариальных услуг занимаются непосредственно сами нотариусы.

2. В Законе "О нотариате" не содержится положений, предусматривающих обратную силу его норм, регламентирующих вопросы аттестации. Что касается практики его применения, в результате которой нарушаются требования подпункта 5) пункта 3 статьи 77 Конституции, то проверка ее конституционности не входит в компетенцию Конституционного Совета. Защита конституционных прав и свобод в этом случае осуществляется в судебном порядке (пункт 2 статьи 13, статьи 75 и 76 Конституции).

3. Пункт 1 статьи 14 Конституции устанавливает равенство всех перед законом и судом. Это предполагает равенство прав и обязанностей, единство требований и правовой ответственности для всех субъектов соответствующих правоотношений, осуществляющих однородные виды деятельности.

Пункт 3 статьи 15 Закона "О нотариате", устанавливая обязательность аттестации частных нотариусов, не предусматривает таковую для государственных нотариусов. Распространение на государственных нотариусов положений Правил проведения аттестации административных государственных служащих, утвержденных Указом Президента Республики Казахстан от 21 января 2000 года N 327, обусловлено их статусом государственного служащего и не отражает специфики деятельности нотариуса.

Нотариальная деятельность, осуществляемая государственными и частными нотариусами, основывается на разных формах собственности. В соответствии с пунктом 1 статьи 6 Конституции в Республике Казахстан признаются и равным образом защищаются государственная и частная собственность. Смысл конституционного требования о равной защите государственной и частной собственности заключается также в том, что государственный и частный собственник в конкретных правоотношениях, разрешенных и допускаемых законодательством, будут подчиняться одному и тому же правовому режиму, как в публичной, так и в частной сферах (постановление Конституционного Совета от 3 ноября 1999 года N 19/2). Однако Закон "О нотариате" создает неодинаковые правовые условия деятельности государственных и частных субъектов оказания нотариальных услуг.

Таким образом, пункт 3 статьи 15 Закона, устанавливая прохождение аттестации только для частных нотариусов, входит в противоречие с пунктом 1 статьи 14 Конституции, устанавливающим равенство всех перед законом, и пунктом 1 статьи 6 Конституции, предусматривающим признание и равную защиту государственной и частной собственности.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 статьи 72 Конституции Республики Казахстан, подпунктом 1) пункта 4 статьи 17, статьями 31 -33, 37 и подпунктом 2) пункта 1 статьи 41 Конституционного закона Республики Казахстан "О Конституционном Совете Республики Казахстан", **Конституционный Совет Республики Казахстан**

постановляет:

1. Признать пункт 3 статьи 15 Закона Республики Казахстан от 14 июля 1997 года N 155 "О нотариате" противоречащим Конституции Республики Казахстан.

2. Согласно пункту 2 статьи 74 Конституции Республики Казахстан нормы пункта 3 статьи 15 Закона Республики Казахстан "О нотариате" утрачивают юридическую силу и не подлежат применению.

3. В соответствии с пунктом 3 статьи 74 Конституции Республики Казахстан постановление вступает в силу со дня его принятия и не подлежит обжалованию, является общеобязательным на всей территории Республики и окончательным с учетом случая, предусмотренного пунктом 4 статьи 73 Конституции Республики Казахстан.

4. Опубликовать настоящее постановление на казахском и русском языках в официальных республиканских печатных изданиях.

П р е д с е д а т е л ь
Конституционного Совета

Республики Казахстан