

**Об истолковании постановления Конституционного Совета Республики Казахстан от 31 января 2005 года N 1 "О проверке конституционности пункта 3 статьи 15 Закона Республики Казахстан "О нотариате" по обращению суда города Астаны"**

Дополнительное постановление Конституционного Совета Республики Казахстан от 6 июля 2006 года N 3

Конституционный Совет Республики Казахстан в составе Председателя Рогова И.И., членов Совета Абишева Х.А., Балтабаева К.Ж., Белорукова Н.В., Бычковой С.Ф., Нурмагамбетова А.М., Стамкулова У.М. с участием: заместителя Генерального Прокурора Республики Казахстан Даулбаева А.К., председателя Комитета по организации правовой помощи и оказанию юридических услуг населению Министерства юстиции Республики Казахстан Кожамжарова Т.Ж., исполняющей обязанности председателя Республиканской нотариальной палаты Аленовой А.Х.

рассмотрел в открытом заседании ходатайство Правительства Республики Казахстан об истолковании постановления Конституционного Совета Республики Казахстан от 31 января 2005 года N 1 "О проверке конституционности пункта 3 статьи 15 Закона Республики Казахстан "О нотариате" по обращению суда города Астаны".

Изучив имеющиеся материалы, заслушав докладчика - члена Конституционного Совета Абишева Х.А. и выступления участников конституционного производства,

**Конституционный Совет Республики Казахстан установил:**

Правительство Республики Казахстан в соответствии с подпунктом 1) пункта 1 статьи 35 Конституционного закона "О Конституционном Совете Республики Казахстан" обратилось в Конституционный Совет с ходатайством об истолковании постановления Конституционного Совета Республики Казахстан от 31 января 2005 года N 1 "О проверке конституционности пункта 3 статьи 15 Закона Республики Казахстан "О нотариате" по обращению суда города Астаны", в котором содержится следующая правовая позиция: "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".

В связи с затруднениями в понимании содержания данной правовой позиции Совета и определении правовой природы нотариата, что, по мнению субъекта обращения, сдерживает процесс совершенствования нотариальной деятельности в Казахстане, Правительство Республики ставит следующие вопросы:

"1. Может ли содержащаяся в постановлении Конституционного Совета Республики Казахстан № 1 от 31 января 2005 года оговорка о том, что нотариальная деятельность носит публично-правовой характер, служить основанием законодательного признания нотариальной деятельности в качестве публично-правовой, а институт нотариата - полноценным публично-правовым институтом. В связи с чем, вправе ли нотариусы выступать от имени государства;

2. Возможно ли вне зависимости от правовой природы нотариата (признания его публично-правовым институтом или нет) использование государственного герба на личных печатях нотариусов".

Исходя из поставленных Правительством вопросов, Конституционный Совет считает необходимым дополнительно разъяснить следующее.

1. В названном постановлении Конституционного Совета отмечается, что деятельность нотариата носит публично-правовой характер.

Под публично-правовой деятельностью понимается деятельность, носящая открытый, гласный характер и основанная на обеспечении уполномоченными государственными органами обязательного исполнения установленных правил поведения.

Признание характера деятельности нотариата публично-правовым означает, что она связана с выполнением нотариусом отдельных функций, присущих государственным органам (удостоверение или свидетельствование бесспорных юридических фактов, защита прав и законных интересов физических и юридических лиц, а также оказание им квалифицированной юридической помощи в рамках своей компетенции).

Деятельность государственных нотариусов, а также иных государственных служащих, уполномоченных законом на совершение нотариальных действий, носит публично-правовой характер в пределах, установленных законодательством.

Что касается частных нотариусов, то наличие публично-правовых элементов в их деятельности не означает, что частный нотариат является полностью публично-правовым институтом. В соответствии с Законом Республики Казахстан от 14 июля 1997 года № 155-І "О нотариате" организационная форма деятельности частных нотариусов не приравнивается к предпринимательской (коммерческой) деятельности. Однако, исходя из личной (имущественной) ответственности частного нотариуса в пределах имущества и средств, принадлежащих ему на праве частной собственности, занятия деятельностью под своим именем, нахождения в конкурентной среде, основанной на равенстве участников имущественных отношений, и того, что он образуется на добровольных началах, действия частного нотариуса следует признать носящими как публично-правовой, так и частно-правовой характер.

Оказывая гарантированную пунктом 3 статьи 13 Конституции квалифицированную юридическую помощь, нотариус не вправе использовать принудительные меры воздействия в случае обнаружения им нарушения закона, а

также применять такие присущие государству методы правового регулирования как обязывание и запрещение. Исполнение актов нотариусов, в том числе, путем применения принудительных механизмов обеспечивается государством.

2. В соответствии с пунктом 3 статьи 3 Конституции никто не может присваивать власть в Республике Казахстан. Присвоение власти преследуется по закону. Право выступать от имени народа и государства принадлежит Президенту, а также Парламенту Республики в пределах его конституционных полномочий. Правительство Республики и иные государственные органы выступают от имени государства в пределах делегированных им полномочий.

Данные положения Конституции означают недопустимость любых форм делегирования права выступать от имени государства другим субъектам, за исключением тех, которые указаны в Основном Законе. Следовательно, частные нотариусы не могут выступать от имени государства.

Что касается государственных нотариусов, а также должностных лиц государственных органов, уполномоченных законом на совершение нотариальных действий, то они, являясь государственными служащими, вправе выступать от имени государства в пределах своих полномочий. Государство при этом несет имущественную ответственность за нотариальные действия государственного нотариуса.

3. В соответствии со статьей 9 Конституции Республики порядок официального использования государственных символов устанавливается конституционным законом.

Круг лиц, наделенных правом помещения на печатях изображения Государственного герба Республики Казахстан, определен статьей 8 Конституционного закона Республики Казахстан от 24 января 1996 года N 2797 "О государственных символах Республики Казахстан".

На основании изложенного, руководствуясь подпунктом 1 ) пункта 1, пунктами 2 и 3 статьи 35 и статьей 41 Конституционного закона "О Конституционном Совете Республики Казахстан", **Конституционный Совет Республики Казахстан постановляет :**

1. Положение пункта 1 мотивировочной части постановления Конституционного Совета Республики Казахстан от 31 января 2005 года N 1 "О проверке конституционности пункта 3 статьи 15 Закона Республики Казахстан " О нотариате " по обращению суда города Астаны" в части, касающейся правовой позиции: "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", означает, что:

- нотариат не является полностью публично-правовым институтом. Деятельность нотариуса носит как публично-правовой, так и частно-правовой характер;

- от имени государства вправе выступать только нотариусы, состоящие на государственной службе (государственные нотариусы), должностные лица государственных органов, уполномоченные законом на выполнение нотариальных действий. Частные нотариусы не вправе выступать от имени государства.

2. Определение порядка официального использования Государственного герба Республики Казахстан относится к компетенции законодателя и устанавливается конституционным законом.

3. Настоящее постановление окончательное и обжалованию не подлежит, 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  
К о н с т и т у ц и о н н о г о            С о в е т а*

*Республики Казахстан*