

III Изложенные мировоззренческие, философские, общетеоретические и общеметодологические подходы, обосновывающие научную возможность и необходимость исследования Нотариального феномена в теологической парадигме, принципиально и базисно важны. Однако существует еще более фундаментальный (!), сущностный для нашего исследования факт. Факт, проявляющий себя одновременно и как объективная реальность, и как трансцендентное явление. Прежде чем перейти к исследованию данного факта, необходимо с точки зрения особенности синтеза религии и науки в процессе духовно-научного исследования пояснить следующее. Для познания Нотариального феномена как метафизически-правового явления важно понимать, что арабское слово, использующееся в значении знания юриспруденции (*fiqh* – фикх), вначале «было в действительности одним из общих терминов арабского языка для обозначения умственной деятельности»⁹⁶. В классическом труде великого мыслителя Абу Хамида аль-Газали «Мустасфа» выделяются три рода научных дисциплин: «1) чисто рациональные; 2) чисто традиционные и 3) дисциплины высшего порядка, представляющие собой сочетание разума и традиции, мнения и религиозного закона. Именно к этой последней категории относится наука о принципах юриспруденции»⁹⁷. Исследуя генезис науки в исламе, Франц Роузен-таль писал: «Богословие и право были двумя столпами ислама, на которых зиждилось благополучие мусульманского общества и на том, и на этом свете... Стоит отметить, что и право, и богословие рассматривались в основном как "знание" и обозначались предпочтительно термином "знание"»⁹⁸.

Объективным фактом, давшим духовную энергию настоящему исследованию и вселяющим уверенность в правильности избранного направления познания, является большой фрагмент Корана (Божественного Откровения), где Бог прямо говорит, по сути, о Нотариальном феномене. Данный факт может являться предметом различных комментариев, определяемых мировоззрением исследователей, их конфессиональной принадлежностью, уровнем знаний и культуры, интеллектуальными свойствами. Однако этот факт, бесспорно, существует в форме материально зафиксированного письменного текста Священного Писания. Это, по нашему мнению, является главным доказательством правомерности и необходимости существования теологического направления в исследованиях Нотариального феномена.

...и вы, которые уверовали, если берете

или вошли в коммерческую сделку между собой на определенный срок, то записывайте это, чтобы оберегать свои права и избежать позже всяческих недоразумений. Писец, который составляет расписку (договор), должен делать это по справедливости. Писец не должен отказываться писать, а должен благодарить Аллаха за то, что Он научил Его тому, чего он не знал.

Тот, кто занимает, пусть диктует, но он должен бояться Бога, Господа своего, ничего не убавлять из того, что занимает. Если тот, кто занимает, малоумен и не может оценить, как следует ситуацию, или слаб здоровьем, или совсем молод, или слишком стар, или немой и не может диктовать, или не знает, как составить официальный документ, тогда пусть диктует, который за него отвечает, в соответствии с шариатом по справедливости. ... Свидетели, когда их призывают, не должны отказываться от свидетельства.

Не пренебрегайте распиской о долге, большой он или малый, указывая срок уплаты. Это справедливо перед Богом и соответствует шариату, удобно для свидетелей и для устранения всяческих недоразумений. ... Над свидетелем и над писцом не должно быть насилия. А если вы причините им неприятности, то это будет неповиновением Всевышнему.

Бойтесь Господа и почувствуйте в своих сердцах Его величие и почитание к Его увещаниям. Это обяжет вас придерживаться справедливости. Всевышний показывает вам ваши права и обязанности перед Ним. Он знает все ваши поступки.

Не скрывайте свидетельства, когда вас призывают свидетельствовать. Тот, кто скрывает свидетельства, — грешник, с нечистым сердцем. Поистине, Господь знает то, что вы делаете, и наградит или накажет вас по вашим делам.

Знайте, что Богу принадлежит все, что в небесах и на земле! Вы должны понимать, что все то, что вы обнаруживаете или скрываете в ваших душах, знает Господь Всеведущий и взыщет с вас за это в Судный день. Аллах не возлагает на душу ничего, кроме возможного для нее. Каждой душе — то, что она приобрела: награда за добро и наказание за зло».

Эти строки Божественного Откровения, воспроизведенные с некоторыми купюрами, изложены во второй главе (суре) Корана, называемой «Аль-Бакара» («Корова») в стихах (аятах) 282–284, 286⁹⁹.

Вот как комментируют некоторые строки этого фрагмента Священного Писания известные ученые. Йусуф Али поясняет: «Писарь в данном случае выполняет функцию нотариуса. Поэтому он должен сознавать, что работает в присутствии Бога, и ему необходимо быть справедливым по от-

Маудуди комментирует: «Друзья и родственники склонны к тому, чтобы операции, связанные с займами, не записывались, так как они полагают, что это было бы проявлением недоверия. Но Господь предупреждает, что все соглашения о долгах и деловых операциях необходимо записывать и заверять, и тогда порядок будет соблюден».

Кутуб комментирует: «Здесь по порядку, на который следует обратить особое внимание, приводятся все возможности, проистекающие из какой-либо деловой связи и ее записи. Одна за другой рассматриваются все возможности, и только затем переходят к следующему пункту. Для обеспечения полной беспристрастности при записи какого-либо долга и в целях соблюдения осторожности привлекается третье лицо. Писарь предупреждается о необходимости честного выполнения своей работы. Точно определяется лицо, которое будет диктовать о долге. Поскольку выражается опасение, что кредитор, если сам будет диктовать запись о долге, может для себя создать привилегии и таким образом нанести ущерб должнику, то это задание поверяется должнику. Он находится в более слабой позиции, и его интересам отвечает выполнение дела к обоюдному удовольствию. Но и его предупреждают о справедливости. Писарь имеет задание выполнить запись как услугу за дар Всевышнего, а задача свидетелей – внести свой вклад и позаботиться об истине и справедливости, когда это от них потребуется. Свидетели иногда становятся предметом гнева одной из деловых сторон. Во избежание этого строго запрещается беспокоить их при выяснении истины. Попытка оказать давление на одного из свидетелей считается нападением на законы Бога. Законодательству, касающемуся практической повседневной жизни, соответствуют заповеди, связывающие человека прочными узами с его Творцом. Эти узы состоят одновременно из надежды и страха»¹⁰⁰.

Раскрывая институциональное содержание фигуры «писца» как прототипа современного нотариуса, отметим некоторые факты из богатейшей истории Нотариального феномена. В различных эпохах развитие нотариата происходило в разных формах. В Древней Шумере – писцы. В Египте – агораномосы. В античной Греции – иеромемнесы или эпистасы, имевшие ранг священнослужителей. В Древнем Риме – писцы, состоявшие на государственной службе – *tabularius*, и писцы, состоявшие на службе у частных лиц – *exceptores* и *notarii*. Церковный и секулярный нотариат в средневековой Европе. Писари на Востоке в мусульманском мире. Писцы и площадные подьячие в России. Профессия нотариуса, окруженная ореолом таинственности, всегда уважалась и высоко ценилась, считаясь прерогативой узкого круга избранных, а порой посвященных людей. Известно, например, что в средние века некоторые главы католической церкви были избраны на папство из среды нотариусов.

риального феномена. Компонентами этого «эфира» являются договор как эффективная форма защиты прав участников сделки; указание на письменную и устную форму договора; некоторые виды договоров – договор займа, договор залога; обязательные условия и содержание этих договоров; обязанности и ответственность сторон в договоре, особые обязанности заемщика; обязанности представителей недееспособных и ограниченно дееспособных лиц; обязательность нотариальной формы определенных видов сделок; долговая расписка; институт свидетелей – обязанности свидетелей, защита свидетелей, ответственность свидетелей; институт защиты прав недееспособных – защита прав несовершеннолетних, защита прав недееспособных и ограниченно дееспособных лиц; институт уполномоченных представителей недееспособных и ограниченно дееспособных; обязанности нотариуса – справедливый характер договора (соответствие воле сторон, соответствие требованиям шариата), истинность (аутентичность) нотариального акта, особая доказательная сила нотариального акта; защита нотариуса; особая ответственность нотариуса.

Исследуемый фрагмент Священного Писания, по нашему мнению, не является единственным источником познания Нотариального феномена. Его экзотерическое и эзотерическое содержание, как представляется, дополняется, например, содержанием аята 8 Суры 23 «Аль-Муминун» («Верующие»): **«(Верующие – те), которые сохраняют доверенное им имущество, тайны и иное, а также соблюдают все свои доверенности, обещания и договоры между собой и между Аллахом, между собой и людьми»**¹⁰¹. Данное положение Священного Писания имеет универсальный характер. В силу этой всеобщности оно обращено ко всему человечеству и распространяется во всех эпохах на тех, кто соблюдает определенные Божественной волей религиозные, этические и правовые предписания, в том числе, установленные в аятах 1–7 этой же Суры 23 «Верующие». Это означает, что под лучами света Господней милости находятся и целые народы, и отдельные люди. В этой связи, как представляется, нет никаких оснований для отказа и нотариусам быть среди этих людей. Более того, применительно к Нотариальному феномену исследуемое откровение Корана раскрывается совершенно особым образом, по-новому освещая профессиональную деятельность нотариусов в целом и конкретные нотариальные действия, в частности. Оговоримся, что последующая интерпретация, относящаяся именно к нотариусам, не является основной ветвью смыслового содержания изложенного аята. Это своего рода одна из побочных ветвей. Однако в контексте настоящего исследования именно это содержание выходит на авансцену и приобретает особое значение.

Использование рациональных и внерациональных духовно-научных

Удивительным и, как теперь ясно, не случайным образом некоторые нормы действующих Основ законодательства Российской Федерации о нотариате не только содержательно, но во многом даже буквально совпадают с анализируемым фрагментом Священного Писания.

«Сохраняют доверенное им...» В духовно-мистическом смысле это означает, что нотариусы как представители избранной профессии, исполняющие волю Всевышнего, создавшего Нотариальный феномен как богоугодный институт сохраняют веру в миссию нотариата и сохраняют особые профессиональные знания, дарованные им Богом. В этическом смысле это означает, что нотариусы, обеспечивая и защищая права, предотвращая конфликты и судебные споры, сохраняют социальный мир, способствуют установлению справедливости и обеспечивают правовую безопасность в обществе и государстве (ст. 1, 16 Основ). В буквальном смысле это означает, что нотариусы при совершении нотариальных действий обязаны хранить в тайне сведения, которые стали им известны в связи с осуществлением их профессиональной деятельности (ст. 16 Основ); сохранять доверенные им в депозит денежные суммы и ценные бумаги (ст. 87 Основ); оберегать принятые на хранения документы (ст. 97 Основ); сохранять архивы, включающие важные документы (доказательства); сохранять переданные им закрытые завещания (ст. 1126 Основ); охранять наследственное имущество (ст. 64 Основ).

«Соблюдают все свои...» В духовно-мистическом смысле это означает, что нотариусы как представители избранной профессии, исполняющие волю Всевышнего, создавшего Нотариальный феномен как богоугодный институт, соблюдают свои обязательства перед Богом. В этическом смысле это означает, что нотариусы соблюдают верность принесенной присяге как светскому аналогу клятвы, в соответствии с которой нотариус присягает «исполнять свои обязанности в соответствии с законом и совестью, хранить профессиональную тайну, в своем поведении руководствоваться принципами гуманности и уважения к человеку» (ст. 14 Основ). В буквальном смысле это означает, что нотариусы при совершении нотариальных действий соблюдают все свои обязанности по: оказанию физическими и юридическим лицам содействия в осуществлении их прав и защите законных интересов; разъяснению им прав и обязанностей; предупреждению лиц о последствиях совершаемых ими нотариальных действий; отказу в совершении нотариального действия в случае его не соответствия законодательству и международным договорам (ст. 16 Основ). Удостоверяя сделки – договоры, доверенности, завещания и иные, нотариус обеспечивает соблюдение участниками гражданско-правовых отношений своих договоров, доверенностей, обещаний (предварительных договоров, обещание

«блаженный». «Блаженство» или «благословенность» – перевод еврейских и греческих слов, указывающих на божественную милость, даруемую людям. Блаженным объявляется тот человек, который праведен, верует и уповаует на Бога. Блаженный человек соприкасается с полнотой Самого Творца. Он живет так, как угодно Богу»¹⁰². Таким образом, благословенными (блаженными) становятся те нотариусы, которые не только праведны, веруют и уповают на Бога, но и, исполняя свои профессиональные обязанности, наилучшим образом «сохраняют доверенное им имущество, тайны и иное, а также соблюдают все свои доверенности, обещания и договоры».

Представляется, что, в конечном счете, именно познаваемые фрагменты Божественного Откровения как фундаментальный, сущностный для нашего исследования **факт** дают основание считать допустимым и научно корректным и необходимым исследование Нотариального феномена в теологическом типе правопонимания. Рассмотрим три фундаментальные для постижения Нотариального феномена темы, истинный смысл которых окончательно раскрывается лишь в теологизме:

- дуализм Нотариального феномена;
- юриспруденция – наука о свободе и Нотариальный феномен;
- миротворческая миссия нотариата.

Исследование этих тем и адекватное осознание (признание) результатов исследования будут во многом облегчены при условии понимания того эпистемологического принципа, что сакральное знание, отдавая предпочтение синтезу перед анализом, стремится к соединению того, что на первый взгляд кажется несовместимым.

Шарафетдинов Н.Ф.
"Нотариальный феномен в позитивистском, либертарном и юснатуралистическом типах правопонимания.
От феноменологической теории к эссенциальной метатеории"
М., ФРПК, 2006

Мир нотариата
<http://mirnot.narod.ru>