

III Работы по нотариальной проблематике являются объективным научно-практическим материалом для понимания современного состояния отечественной науки о нотариате, происходящих в ней процессов, закономерностей и тенденций развития. Исследование этих произведений, как представляется, дает основание сформулировать некоторые выводы применительно к поставленным вопросам: Существует ли в действительности отечественная наука о Нотариальном феномене в современном понимании науки? Каков уровень научно-практических исследований и теоретических разработок в области нотариата, а, в конечном счете, уровень самой науки о нотариате?

Вывод первый. Объективно существует содержательно структурированная, логико-понятийно формализованная система знаний о нотариате, обладающая всеми признаками и качеством науки. Знания о нотариате включают предмет, метод, понятия, принципы, теории, концепции, гипотезы, методологию, обобщение и систематизацию практики, научно-практические рекомендации и т.д. Объективно существует необходимый состав элементов и свойств (качеств), имманентных любой науке, включая общетеоретические и отраслевые юридические науки.

Дискуссия по гносеологически-понятийным вопросам нотариата является одним из важных внутренних свойств и признаков науки. В теории государства и права, перманентно с разной степенью интенсивности ведется дискуссия о предмете этой науки. При этом предлагаются различные концепции, среди которых, например: разделение теории государства и права на теорию права и теорию государства; выделение из теории государства и права философии права; выделение из теории государства и права социологии государства.

Вывод второй. Современная наука о нотариате имеет ряд важных научно-практических достижений и гипотез. Тезисно некоторые из них могут быть сформулированы следующим образом. Открытие для российской философской и юридической науки дуалистической природы феномена нотариата латинского типа. Разработка концепции нотариального права как комплексной отрасли российского права. Обоснование теоретической конструкции, отражающей нотариальное право как подотрасль конституционного права. Выдвижение идеи о нотариальном праве как самостоятельной отрасли российского права. Обоснование особой социально-правовой роли нотариата как института превентивного правосудия и ее актуальности для развития правосудия в современных условиях. Качественное обогащение нотариальной аксиологии. Прогнозирование негативных для существующей модели российского нотариата последствий, вызываемых изменениями правовой реальности. Выявление негативных социально-экономических последствий, связанных с контрреформированием нотариата, и предупреждение о возникающих в связи с этим проблемах (угрозах) для российского общества и государства. Разработка теории функций

нотариата. Обоснование необходимости новых функций нотариата в изменяющейся экономико-правовой действительности. Разработка новой для российского нотариата модели «активного нотариуса», выходящей за рамки традиционной модели «обязательной компетенции». Теоретическое обоснование необходимости принятия российского нотариально-процессуального кодекса как системообразующего для отрасли «нотариальное право» нормативно-правового акта. Начало процесса формирования научно-исследовательских центров и научно-правовых школ по изучению нотариата.

Вывод третий. В системе науки о нотариате наиболее разработана особенная, процессуальная (практическая) часть. Это связано с несколькими факторами. Существует объективная практическая потребность в нотариате у российской правовой системы, относящейся к романо-германской правовой семье. Накоплен богатейший исторический опыт функционирования нотариата. В нотариальном процессе и практически, и теоретически чрезвычайно развит гражданско-процессуальный элемент, что связано с традиционным изучением нотариата в контексте советской, а позже российской гражданско-процессуальной науки и гражданско-процессуального права. Очевидна рецепция современного зарубежного опыта функционирования нотариата. Актуальна разработка научно-практических предложений по подготовке и принятию нового законодательства о нотариате, в том числе нотариально-процессуального кодекса.

Вывод четвертый. Начался этап разработки специальной части нотариального права – нотариат в международном обороте. Данный факт детерминирован интенсификацией международной кооперации и интеграцией России в международные коммерческие и гуманитарные отношения. Отражением практических потребностей этого исторического процесса является принятие, например, раздела IV «Международное частное право» Гражданского кодекса Российской Федерации.

Вывод пятый. В науке о нотариате менее всего разработана (развита) общая часть – фундаментальная теория нотариата. Существуют определенные знания, относящиеся к общетеоретическим. Однако эти универсальные (общечеловеческие) знания о нотариате не обогащены в необходимой степени содержанием уникального исторического опыта функционирования современного российского нотариата в посттоталитарном государстве включая период контрреформирования политической, экономической и правовой сфер. Доминирующим направлением развития теории нотариата является разработка теории феноменологического типа. Эссенциальная общая фундаментальная теория нотариата лишь начинает формироваться. Метатеория нотариата отсутствует.

Вывод шестой. Несмотря на очевидные достижения в отдельных областях, общий уровень современной отечественной науки о нотариате по объективным причинам пока недостаточно качественно высок. Создаваемая российская наука о нотариате, с точки зрения ее развитости (зрелости), не адекватна современному уровню развитости гуманитарных отечественных и

зарубежных наук – философии, социологии, политологии, экономики, истории – в целом, и, главным образом, – истории права и государства, философии права, теории права и государства, гражданского и гражданско-процессуального права. Учеными, исследующими нотариат, не до конца открыты истинные сущностные свойства Нотариального феномена. Понятийный аппарат науки о нотариате находится в стадии активной конвенциональной разработки. Методологический кластер, лежащий в основе исследований нотариата, основан на традиционных методах и, в основном, находится вне новой парадигмы социальной методологии.

Вывод седьмой. Фундаментальной правовой теорией (основной парадигмой) российского нотариата является юридический позитивизм, представляющий собой позитивистский тип правопонимания.

Вывод восьмой. Начался процесс перехода к новой парадигме (общей правовой теории) – юридическому либертаризму (либертарному типу правопонимания) как фундаментальной основы современной отечественной науки о нотариате. Исследование Нотариального феномена в контексте либертарного правопонимания фрагментарно осуществляется лишь в некоторых работах ученых-нотариусов.

Вывод девятый. С точки зрения типологии наук (классическая, неклассическая, неонеклассическая), современная отечественная наука о нотариате по своему типу, включая цели, структуру, ценности и методологию, является классической наукой.

Вывод десятый. Доминирующим философским основанием современной российской науки о нотариате (философией нотариата) является позитивизм. Либертарные основы нотариата не разработаны.

Изложенное, как представляется, позволяет сделать следующий **синтезирующий вывод: современная отечественная наука о нотариате в историческом и содержательном смысле находится в начальной, динамично развивающейся стадии развития.**

Восхождение современной отечественной науки о нотариате на качественно новый уровень развития, отвечающий новым практическим потребностям, с нашей точки зрения, возможно лишь при условии новых мировоззренческих подходов к осмыслению и исследованию Нотариального феномена. Дальнейшее качественное развитие науки о нотариате невозможно без разработки фундаментальной (общей) теории и метатеории нотариата. Успешное решение этих научных задач возможно в трех ключевых взаимосвязанных направлениях. Во-первых, переход от теорий феноменологического типа к теориям эссенциального типа²⁷. Во-вторых, выход за рамки по-

²⁷ С точки зрения глубины проникновения в сущность изучаемых явлений, феноменологические теории отражают эмпирическое исследование и эмпирический результат. Эссенциальные теории отражают не только уровень явлений, но и уровень сущности. Глубина познания в феноменологических теориях не выходит за рамки сферы явлений и поэтому характеризуется использованием близких к опыту понятий. Эссенциальные теории идут значительно дальше и отображают внутренние механизмы изучаемых процессов. В эссенциальных теориях широко применяются абстрактные понятия, которые харак-

зитивистской (легистской) парадигмы науки о нотариате. В-третьих, использование достижений неклассической и неонеклассической наук.

В этой связи попытаемся по-новому осмыслить переживаемый кризисный этап эволюции современного российского нотариата. Представляет большой интеллигентный и практический интерес тема теоретических аспектов кризиса и возможности позитивного использования его разрушительно-созидательной энергии. Кризис, понимаемый как особый экстремальный этап эволюции нотариата, парадоксальным образом создает уникальные условия для научного исследования Нотариального феномена. Кризис представляет собой редкое и особое состояние Нотариального феномена как объекта научного исследования. В этой фазе нотариат предстает в «снятом, очищенном, обнаженном, нескрытом» виде, полнее открываются его истинная природа, содержание, сущность и функция. В этот период максимально обострены и обнажены противоречия, очевидны тенденции, ясны многие факторы, сокрытые в ординарные периоды, определены оппоненты и единомышленники, отчетливо проявляются сильные и слабые стороны отечественной модели нотариата, реалистичнее понимаются истинные возможности. Кризис мобилизует ресурсы и консолидирует нотариальное сообщество. В истории часто именно кризисы инициируют активную духовную и научную деятельность, результатом которой являются новые идеи и теории. **Время кризиса, по нашему мнению, актуализирует развитие не столько феноменологической теории, сколько эссенциальной метатеории нотариата.**

В свою очередь, развитая наука о нотариате – фундаментальный стратегический ресурс нотариального сообщества. Научные знания составляют основу эффективной теоретической и практической стратегии обеспечения прогрессивной эволюции нотариата.

По нашему мнению, российский нотариат уже дважды переживал экстремальные кризисные периоды в своей новейшей истории. Первый – кризис нотариата советского типа, вызванный макрокризисом советского общественно-экономического строя и коммунистической (социалистической) формации в целом. Второй – позитивно экстремальный этап, возникший в «эпоху Реформации» 1993–1994 годов после принятия Основ законодательства Российской Федерации о нотариате, Конституции Российской Федерации и иных нормативно-правовых актов. В этот период возникла объективная необходимость радикальной и быстрой организационно-структурной, профессиональной, экономической модернизации нотариата, а также принятия новых этических основ профессии. В контексте настоящего исследования важно отметить, что в это время начинает активно развиваться феноменологическая теория нотариата главным образом в рамках позитивистского типа правовопонимания. Оптимистично, что оба кризисных этапа были благополучно преодолены. Прошедшие кризисы явились началом качественно нового этапа в развитии российского нотариата.

Потенциально продуктивный для качественного развития отечественной науки о нотариате период, по нашему мнению, связан не только с пере-

живаемым кризисом. Существуют более фундаментальные основания для восхождения к новым вершинам познания Нотариального феномена и открытия новых горизонтов науки о нотариате. **Настало время** теоретического осмысления изменяющегося нотариата в контексте качественно новой реальности с принципиально новыми фактами, явлениями и закономерностями. **Настало время** жесткой исторической альтернативы – либо создание эффективной и конкурентоспособной современной национальной модели российского нотариата, либо исчезновение (ликвидация) нотариата как правозащитного и правоприменительного публично-правового института, занимающего ключевую роль в гражданско-правовых и иных отношениях. Без малейшего преувеличения, именно данная, жизненно важная практическая потребность с огромной силой актуализирует развитие отечественной науки о нотариате.

Накопилась критическая масса следующих объективных и субъективных предпосылок, делающих, по нашему мнению, возможным фундаментально новый этап в развитии науки о Нотариальном феномене.

Объективные предпосылки:

- 1) общественная потребность в развитии нотариата как правозащитного правоприменительного публично-правового института;
- 2) закрепление в действующей Конституции России норм прямого действия о правовом государстве, естественных и неотчуждаемых правах человека, частной собственности, свободе экономической деятельности, обязанности государства по обеспечению и защите прав, т.е. норм либертарно-парадигмального качества;
- 3) огромный позитивный исторический опыт функционирования нотариата латинского типа в более чем 80-ти различных государствах мира;
- 4) позитивный исторический опыт функционирования созданного в 1993 году российского нотариата нового типа;
- 5) большой массив нового разнопланового эмпирического материала, накопленного за период, прошедший после 1993 года;
- 6) необходимость противодействия антинотариальной (антиправовой) тенденции в период контрреформаторской фазы посттоталитарного общественно-государственного развития;
- 7) интеграция в международное экономическое, гуманитарное и правовое пространство;
- 8) подготовка нового законодательства о нотариате;
- 9) существование нотариального сообщества как легитимной, структурированной, экономически независимой, саморегулируемой организации.

Субъективные предпосылки:

- 1) наличие в сознании части российского общества знаний:
 - о положительном опыте функционирования качественно нового российского нотариата;
 - о социальной, экономической и правовой необходимости нотариата как публично-правового правозащитного и правоприменительного института;

- 2) научные достижения в области истории и теории российского нотариата;
- 3) начало процессов создания научно-исследовательских центров по изучению нотариата и формирования новой генерации научного сообщества;
- 4) общетеоретическое и общеметодологическое развитие отечественных гуманитарных наук и, в том числе, права;
- 5) латентная общественная дискуссия о предпочтительной модели нотариата: бюрократического, частнопредпринимательского, латинского публично-правового;
- 6) подготовленность сознания научного и нотариального сообществ к восприятию нового знания;
- 7) участие российского нотариата в программах Международного союза латинского нотариата и использование международного опыта.

В настоящем исследовании предпринята попытка перехода от феноменологического к эссенциальному типу теории нотариата и теоретического конструирования некоторых подходов к созданию метатеории Нотариального феномена. В целях объективного и максимально возможного открытия природы, содержания, сущности и функций нотариата используется методология, при которой Нотариальный феномен исследуется в различных типах правопонимания – легизме, юридическом либертаризме, юснатурализме (теоюсологии).

«Именно тип правопонимания, – писал выдающийся современный российский теоретик и философ права академик Российской академии наук Владик Сумбатович Нерсисянц, – определяет парадигму, принцип и образец (смысловую модель) юридического познания права и государства, собственно научно-правовое содержание, предмет и метод соответствующей концепции юриспруденции»²⁸.

Принципиально важно при этом особо выделить то методологическое положение, что ранее описанная система знаний о нотариате и, в целом, достижения отечественной науки о нотариате, безусловно, сохраняют свое эпистемологическое и практическое значение (ценность) и в позитивизме, и в юридическом либертаризме, и в юснатурализме. Вместе с тем в разных типах правопонимания это знание обогащается новым содержанием, открывая новые горизонты науки о нотариате. Рассмотрим, как изменяется знание о Нотариальном феномене по мере продвижения исследования от одного типа правопонимания к другому.

²⁸ Нерсисянц В.С. *Общая теория права и государства*. – М.: Норма, 2001. – С. 27.

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>