

II Указанные качества и характеристики либерализма, естественно, не исчерпывают всей глубины и многообразия форм либерализма как мировоззрения, определяющего конкретно-исторические философские, политические, экономические, эстетические и правовые системы. Вместе с тем, в целом, они дают представление о том эссенциальном «эфире», которым пропитан **юридический либертаризм**. «Эту юридическую концепцию правопонимания, – писал автор либертаризма академик В.С. Нерсисянц, – можно назвать либеральной или либертарной (юридико-либертарной) концепцией, поскольку **право (и присущий ему принцип формального равенства) трактуется как необходимая форма выражения и бытия свободы людей**»⁴¹.

В отличие от легистского типа правопонимания для юридического (от лат. *ius* – право) типа правопонимания характерно различие права и закона (позитивного права). При этом под правом имеется в виду нечто объективное, не зависящее от воли, усмотрения или произвола законоустанавливающей (государственной) власти, т.е. определенное, отличное от других социальное явление со своей объективной природой и спецификой, своей сущностью, отличительным принципом и т.д.

В рамках юридического (антилегистского) типа правопонимания имеются два разных подхода:

- естественно-правовой подход, исходящий из признания естественного права, которое противопоставляется позитивному праву;
- либертарно-юридический подход, исходящий из различения права и закона (позитивного права) и под правом (в его различном соотношении с законом) имеющий в виду не естественное право, а бытие и нормативное выражение (конкретизацию) принципа формального равенства как сущности и отличительного принципа права. «При этом принцип формального равенства трактуется и раскрывается в рамках либертарно-юридического подхода как единство трех основных компонентов правовой формы (права как формы отношений): 1) абстрактно-формальной всеобщности нормы и меры равенства (равной для всех нормы и меры); 2) свободы и 3) справедливости. Названные элементы не только дополняют, но и предполагают друг друга, ибо являются лишь различными проявлениями (различными аспектами и формами проявления) единого правового начала – принципа формального равенства. Согласно либертарно-юридическому (формально-юридическому) правопониманию, **право – это форма отношений равенства, свободы и справедливости, определяемая принципом формального равенства участников данной формы отношений**», – писал, раскрывая существо либертарно-юридической парадигмы академик В.С. Нерсисянц⁴².

Существование (статус) Нотариального феномена в государстве и обществе, где господствует либертарное правопонимание и основанная на нем социально-политическая практика, становится еще более понятным при рассмотрении сущности и основных характеристик правового государства⁴³. В соответствии с современной либертарной теорией в правовом государстве власть этого государства ограничена правовым законом. «Государство – правовая форма (правовой тип) организации и функционирования публичной политической власти и ее взаимоотношений с индивидами и субъектами права. При этом в числе главных отличительных признаков правового государства можно выделить следующие: господство (правление) права и верховенство правового закона; реальность и неотчуждаемость прав и свобод личности; правовую организацию и функционирование суверенной государственной власти на основе конституционной регламентации принципа разделения властей; правовой принцип (взаимность прав и обязанностей взаимоотношений индивида, гражданского общества и государства)»⁴⁴. В правовом государстве ограничено излишнее вмешательство государства в экономическую сферу; развито гражданское общество; государство передает институтам гражданского общества выполнение некоторых своих функций и делегирует в этих целях часть своих публичных властных полномочий; существует перманентное социальное партнерство государства и гражданского общества; развиты правозащитные институты.

Нотариат латинского типа как публично-правовой правозащитный и правоприменительный институт является одним из ключевых элементов теории и практики правового государства. Нотариальный феномен представляет собой результат (продукт) и одновременно форму оптимального компромисса и институционального партнерства государства и гражданского общества. Нотариат предупреждает экономико-правовые конфликты и амортизирует противоречия между публичной и частной сферами. Доверяя гражданам выполнение своей конституционной функции, государство делегирует части из них – нотариусам – право совершать от его имени юридически значимые действия. Нотариат не входит в систему органов государственной власти, занимая особую социально-профессиональную нишу между судебной и исполнительной властями (органами юстиции), с одной стороны, и гражданским обществом, с другой. В правовом государстве главная задача Нотариального феномена состоит в равном обеспечении и защите прав индивидов, ассоциаций индивидов, государства в гражданско-правовых и иных отношениях. Закономерно, что подобно правовому мировоззрению, нотариат в принципе не может быть административно-бюрократическим. Важно

деятельность нотариусов, которые в ней независимы, беспристрастны и подчиняются только правовому закону. Данный факт является фундаментальной гарантией функционирования нотариата как действительно публично-правового правозащитного и правоприменительного института. Единственным способом существования нотариата и его принципами являются зависимость от правового закона; беспристрастность и равное юридическое отношение к интересам всех субъектов гражданско-правовых отношений; равная ответственность перед индивидом, ассоциациями индивидов, государством. В правовом государстве принципиально невозможна произвольная политическая манипуляция институтом нотариата со стороны бюрократии. Отношения между государством и нотариатом основаны на взаимном уважении и партнерстве, а не одностороннем подчинении нотариата произволу государства. Историей человечества накоплен огромный позитивный исторический опыт функционирования нотариата латинского типа. Таким образом **нотариальный феномен по своей сути занимает одно из ключевых мест в концепции естественного права и практики функционирования большинства государств, самоидентифицирующихся как правовые государства, а также в системе права, законодательства, правовых институтов, правосознания и правовой культуре таких государств.**

Отмечая несостоятельность позиции оппонентов российского нотариата, утверждающих о якобы имевшей место «несправедливой приватизации государственного нотариата», ученые аргументированно доказывали не только естественность, но необходимость и закономерность создания в России нотариата именно латинского типа. С точки зрения мировой практики, «произошла лишь реструктуризация одной из государственных функций – нотариальной – в целях определения наиболее эффективного порядка ее использования. Для этого был избран довольно традиционный для мировой практики государственного строительства способ делегирования публичных полномочий, не имеющий ничего общего с приватизацией и ведущий, прежде всего, к перераспределению финансовых потоков и ответственности»⁴⁵. В европейской цивилизации Нотариальный феномен имеет глубокую историю, обладает высоким авторитетом и является общественным достоянием. В современном мире подобный тип нотариата существует и эффективно действует более чем в 80-ти различных государствах мира.

Либертаризм – естественная и потому оптимальная «среда обитания» латинского нотариата. Сегодня ясно, что создание нового типа нотариата в России и прогрессивный этап его эволюции исторически

ции Российской Федерации и некоторых иных нормативно-правовых актах, включая Основы законодательства Российской Федерации о нотариате. В либертарно-юридической концепции и практике ее реализации содержание, сущность и креативный потенциал Нотариального феномена раскрылись с удивительной силой. Именно нотариат, если по-новому осмыслить его природу, сущность и функцию в контексте либертаризма, является эффективным правовым институтом, который в правоприменительной деятельности (жизни права) реально воплощает (материализует) и абстрактно-формальную всеобщность нормы и меры равенства, и свободу, и справедливость, являющиеся основными содержательными компонентами самого либертарного типа правопонимания.

Изложенное, по нашему мнению, формулирует новые и естественные, с точки зрения дальнейшего развития отечественной науки о российском Нотариальном феномене, задачи. В самом общем виде ближайшая генеральная научная задача может быть сформулирована как **ревизия всей отечественной науки о нотариате на основе новой научно-аксиологической парадигмы и новой фундаментальной правовой теории – юридического либертаризма**. При этом необходимо:

- 1) сохранить (удержать) достижения позитивистской науки о нотариате;
- 2) пересмотреть, то есть по-новому осмыслить, исследовать, казалось бы, уже известные явления и объекты научного познания, все элементы теоретических знаний о нотариате – природу, сущность, содержание, понятия, принципы, аксиомы, концепции, теории, гипотезы и т.п. – в системе либертарного правопонимания;
- 3) использовать понятийный и методологический инструментарий, присущий именно этой ступени антилегистского правопонимания;
- 4) на этой научно-методологической и аксиологической основе обеспечить качественный прогресс российской науки о нотариате;
- 5) обогатить саму либертарно-юридическую теорию знаниями о существующем в действительности Нотариальном феномене;
- 6) на новом фундаменте подготовить предложения по совершенствованию законодательства о нотариате.

Выполнение этой генеральной научной задачи, с нашей точки зрения, по силам отечественным ученым по следующим теоретическим и практическим основаниям. Теоретически «либертарно-юридическая теория различения права и закона ...свободна от антагонизма между легизмом и юснатурализмом и включает в себя (в качестве надлежащим образом трансформированных моментов правопонимания) релевантные достижения обоих подходов. Эта теория... признает и учитывает познавательно

системы и законодательства, базируется на юридико-либертарной концепции. И, наконец, крайне важным является тот исторический факт, что и российское нотариальное сообщество, и Федеральная нотариальная палата, и великий российский нотариус Анатолий Тихенко понимали и понимают современный российский Нотариальный феномен, его сущность и функции именно в контексте либертарного типа правопонимания. **Основной вектор работы всех уровней нотариального сообщества всегда устремлялся в направлении прогрессивной эволюции нотариата именно как нотариата латинского типа.**

Новые несравненно более емкие теоретические и практические возможности юридического либертаризма доказательно иллюстрируются, например, решением в теоретическом пространстве этой научной парадигмы, принципиально неразрешаемой в системе позитивистского типа правопонимания, фундаментальной проблемы дуализма Нотариального феномена. Аксиомами легизма, следующего авторитаристской политической воле и логике, являются: во-первых, ригористское (идеологически первостепенное) деление права на публичное и частное; во-вторых, колоссальная по значимости и объему доминанта публичной (государственной) сферы над частной; в-третьих, безусловное и тотальное подчинение частного публичному.

Каноны легизма требуют исключительно государственной формы нотариата и категорически не допускают делегирования государственных полномочий негосударственному (частному, с точки зрения легизма), институту и частным лицам, независимым от авторитарного государства. Легизм доктринально отвергает нотариальный дуализм в силу принципиальной несовместимости этой дуалистической теоретической конструкции с фундаментальными основами позитивизма.

Рассмотрим, каким образом решается проблематика соотношения **публичного и частного в праве** с точки зрения либертарного типа правопонимания, и каково, в связи с этим, теоретическое восприятие дуализма Нотариального феномена в этой парадигме.

Одна из исходных предпосылок для понимания этой проблемы состоит в том, что вопрос о разграничении частного и публичного права выводится за рамки чисто правовых исследований и связывается с решением глобальных философских и этических теорий. «В отношении мнений о границах частного и публичного права решается важнейший вопрос, затрагивающий все стороны человеческого существования, – о соотношении свободы и несвободы, инициативы, автономии воли и обязательных предписаний, о пределах государственного вмешательства»⁴⁷. Либертарная теория права в отличие от легистского правопонимания рассматривает данную проблему

вых и чисто частно-правовых отраслей, — писал академик В.С. Нерсисянц, — являются доктринальным преувеличением и не соответствуют реалиям и действительному смыслу права как всеобщей формы общественных отношений по единому принципу формального равенства во всех (публичных и частных) сферах и отраслях правовой регуляции. Любая норма права в любой отрасли права объединяет в себе (и по смыслу общеправового принципа формального равенства должна объединять в себе) оба начала: публично-правовое и частно-правовое. Смысл деления права на публичное и частное состоит не в том, чтобы в одних нормах и отраслях права (конституционное, уголовное) выразить отдельно только «полезное в общественном отношении» (общественную пользу, благо, интерес, волю), а в других нормах и отраслях права (гражданское, семейное) выразить только «полезное в частном отношении» (частную пользу, благо, интерес, волю), а в том, чтобы во всех нормах и отраслях права надлежащим образом учесть и выразить правовое значение и общественной пользы, и частной пользы (общественной и частной пользы, блага, интереса воли) в их взаимосогласованном единстве. ...Таким образом, при характеристике системы права с позиции различения публично-правовых и частно-правовых аспектов права речь, по существу, должна идти ... о публично-правовом и частно-правовом компонентах во всех нормах и отраслях права. Специфический характер и особенности сочетания этих компонентов в отдельных нормах и в нормах той или иной отрасли права определяются своеобразием регулируемых общественных отношений, целями и задачами правовой регуляции, особенностями предмета и метода правового регулирования различных сфер общественной жизни»⁴⁸.

Разделяя такое научное понимание соотношения публичного и частного в праве, сформулируем важнейший для понимания дуалистической (публично-правовой и частноправовой) природы нотариата латинского типа вывод. Именно Нотариальный феномен благодаря своему дуализму наилучшим образом приспособлен для эффективного обеспечения правового значения и публично-правового интереса (общественной пользы), и частноправового интереса (частной пользы) в их взаимосогласованном единстве. Именно Нотариальный феномен, обладающий уникальной дуалистической природой, в первую очередь способен:

- 1) одновременно и одинаково эффективно функционировать и в публично-правовой, и в частноправовой сфере;
- 2) соединять и объединять эти сферы общественных отношений;
- 3) предотвращать конфликты и антагонизмы между индивидом, ассоциациями индивидов и государством.

ном правоотношении, возникающем при реализации субъективного права каждого конкретного субъекта гражданско-правовых отношений в соответствии с конкретной нормой права.

Таким образом, становится очевидным, что в рамках либертарной парадигмы и доктринально, и практически не только допустимо, но, в некоторых случаях, даже необходимо делегирование государственных полномочий негосударственному институту и частным лицам, сохраняющим определенную автономию от бюрократии. Аксиомами либертаризма, следующего правовой политической воле и логике, являются: во-первых, релятивность (идеологическая второстепенность) деления права на публичное и частное; во-вторых, изменение соотношения по значимости и объему между публичной (государственной) и частной сферами в пользу последней; в-третьих, паритет, по меньшей мере, между публично-правовой и частноправовой сферами, а в некоторых случаях известное подчинение публичного частному.

Каноны либертаризма не требуют исключительно государственной формы нотариата и не только допускают делегирование государственных полномочий негосударственному институту и частным лицам, независимым от государства, а даже поощряют гражданскую инициативу, диалог и партнерство правового государства с институтами гражданского общества. Либертаризм доктринально, таким образом «легализует» онтологический дуализм Нотариального феномена. Более того, эта дуалистическая теоретическая конструкции играет важную роль в либертарно-юридическом понимании соотношения публичного и частного в праве, а также практическом воплощении юридического либертаризма как юридической теории в правовую действительность (реальные правоотношения).

Адекватность и практическая продуктивность понимания природы, сущности и функции Нотариального феномена в либертарном типе правопонимания классически иллюстрируется упоминавшимся процессом в Конституционном Суде Российской Федерации «По делу о проверке конституционности отдельных положений статей 2, 12, 17, 24 и 34 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате». Правовая стратегия, процессуальная тактика и система аргументации оппонентов нотариата основывались на легистском (позитивистском) правопонимании природы, сущности и функции нотариата. Следствием подобного доктринального воззрения явилось оспаривание как неконституционных ст. 2, 12, 17, 24 и 34 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате, закрепляющих правовое положение и полномочия нотариальных палат и нотариуса. В силу своей фундаментальной легистской заданности логика оппонентов нотариата основывалась на умозаключениях, что...

рассматривался ими исключительно в рамках волюнтаристско-упрощенной двухэлементной теоретической конструкции «абсолютно независимое государство – абсолютно зависимый от государства государственный нотариат». Сторонники легистского правопонимания и этатистской модели нотариата исходили из того, что природа нотариата и его организационно-правовые формы должны быть исключительно государственными. Символично и закономерно, что указанное субъективное и ошибочное представление было неправомерно перенесено на действующую российскую Конституцию. По сути это был буквально-фрагментарный, а не системно-смысловой анализ действующих правовых актов. Методологически позиция противников нотариата латинского типа была крайне противоречива. С одной стороны, она игнорировала публично-правовую дуалистическую природу нотариата и его конституционную функцию, а, с другой стороны, базировалась на отождествлении понятия «государственная власть» в ее конституционно-правовом понимании с осуществлением конкретных делегированных полномочий нотариусами и нотариальными палатами.

Теоретическим фундаментом правовой позиции Федеральной нотариальной палаты (нотариального сообщества) являлось принципиально отличное от оппонентов антилегистское понимание природы и сущности Нотариального феномена, а также функций и статуса нотариуса и нотариальных палат, основанное на либертарном типе правопонимания. В рамках данного правопонимания, нотариат рассматривался в контексте таких явлений и ценностей, как естественные, неотчуждаемые права человека; гражданское общество; правовое государство; необходимость эффективной защиты прав и наличия в обществе и государстве сильных независимых от произвола государства правозащитных институтов. Данной парадигме соответствовала более сложная и обогащенная теоретическая конструкция «народ – конституция – правовое государство – гражданское общество – нотариат латинского типа». Подобный подход соответствовал сущности самой российской Конституции. Совокупный исторический, доктринальный и системно-логический анализ Конституции РФ убедительно доказывает, что в ее основе лежит антилегистское представление о праве и государстве, основанное на либертарном типе правопонимания.

Историческим фактом явилось принятие высоким Конституционным Судом РФ решения, сохранившего российский Нотариальный феномен как публично-правовой правозащитный и правоприменительный институт. В контексте нашего исследования сверхважно подчеркнуть, что фундаментом этого конкретного решения Конституционного Суда РФ по конкретному делу явились доктринальные принципы юридического либерта-

Нотариат является продуктом партнерства правового государства и гражданского общества и обладает уникальными характеристиками.

Природа нотариата – дуалистична и проявляется в гармоничном сосуществовании двух различных, не сводимых к единству сущностей (состояний) нотариата: сущности публично-правовой и сущности частноправовой. Нотариат существует, как правило, в форме латинского нотариата. Сущность нотариата – правовая. Функция нотариата – обеспечение и защита в равной мере прав всех участников гражданско-правовых и иных отношений, гармонизации интересов индивида, общества и государства. Нотариат содействует реализации правовой свободы индивида, ассоциаций индивидов, государства и, одновременно, ограничивает их произвол (неправовые притязания). Нотариат предупреждает правовые конфликты и судебные споры, амортизируя противоречия между публичной и частной сферами. Нотариат представляет собой правовую форму оптимального компромисса и институционального партнерства государства и гражданского общества.

Нотариат не входит в систему органов государственной власти, занимая особую социально-профессиональную нишу между судебной и исполнительной властями (органами юстиции), с одной стороны, и гражданским обществом, с другой. Нотариус, являясь публичным субъектом, действующим от имени государства и наделенным делегированными государством полномочиями, одновременно обладает качествами лица свободной профессии. Государство (бюрократия) не вмешивается в профессиональную деятельность нотариусов, которые в этой деятельности независимы, беспристрастны, подчиняются только правовому закону и экономически самостоятельны. Нотариус несет ответственность за противоправные деяния перед государством, обществом, индивидом, нотариальной корпорацией.

Нотариальные палаты наделены государством полномочиями по контролю деятельности нотариусов и являются самоуправляемыми корпорациями публичного права.

Нотариат является публично-правовым правозащитным и правоприменительным институтом. Деятельность нотариата носит превентивно-конфликтный и превентивно-судебный характер. Нотариальные процедуры юстициарны.

С политологической точки зрения, нотариат зависим от государства, гражданского общества, индивида, обладающими эффективными возможностями влияния на неправомерные действия нотариуса и нотариальных палат. Нотариат контролируется всеми ветвями власти правового государства. Эффективность контроля деятельности нотариата обусловлена двойным характером контроля – со стороны

Ценность нотариата в либертаризме заключается в обеспечении им права, т.е. исполнении правовых законов правового государства.

Нотариат является одним из ключевых институтов правового государства. Существует знак равенства между антинотариальной и антиправовой политикой государства.

Нотариальный феномен преодолел эмбриональную стадию и прогрессивно развивается. Истинная природа, сущность и функция Нотариального феномена не деформированы и во многом раскрыты.

Огромный социально-правовой созидательный потенциал реализован в большой степени.

Нотариат является одним из ключевых институтов правового государства. Существует знак равенства между антинотариальной и антиправовой политикой государства. Отрицание Нотариального феномена есть отрицание правовой и в первую очередь европейской цивилизации.

Смена научных парадигм в исследовании Нотариального феномена с целью его истинного постижения со всей очевидностью показывает, что в сравнении с легистским (позитивистским) типом правопонимания в либертарном правопонимании происходят обогащающие трансформации нотариата, которые могут быть представлены в виде следующего содержательно-сравнительного ряда.

Эпистемология. В позитивизме философской основой понимания Нотариального феномена считается философское учение – позитивизм. Фундаментальной правовой теорией (общей теорией) нотариата является юридический позитивизм (легизм). Авторитарное (тоталитарное) государство конструирует и конституирует нотариат на фундаменте позитивистской концепции. Истинная природа, сущность и функция Нотариального феномена искажены и не раскрыты. Знания о нотариате неистинны, неполны, односторонни.

В либертаризме философской основой понимания Нотариального феномена является философское учение – либерализм, а фундаментальной правовой теорией (общей теорией) нотариата – юридический либертаризм (антилегизм). Правовое государство конструирует и конституирует нотариат на фундаменте либертарной концепции. Истинная природа, сущность и функция Нотариального феномена не деформированы и во многом раскрыты. Знания существенно обогащены, однако истинное познание Нотариального феномена находится в ранней фазе.

Онтология. В позитивизме нотариат является элементом авторитарного либо тоталитарного государства. Нотариат существует исключительно в форме государственного нотариата. Нотариус – классический государственный служащий в системе исполнительной власти, указанных типов госу-

от произвольного вмешательства государства (бюрократии) правового института. Нотариус – представитель правового государства, одновременно обладающий качествами представителя свободных профессий гражданского общества. Нотариальный феномен преодолел эмбриональную стадию и прогрессивно развивается.

Сущность. В позитивизме природа нотариата – абсолютно государственная. Сущность нотариата – административно-бюрократическая, неправовая.

В либертаризме природа нотариата дуалистична и проявляется в сосуществовании двух различных сущностей: частноправовой и публично-правовой. Сущность нотариата – правовая.

Функциональность. В позитивизме нотариат обеспечивает и защищает исключительно интересы авторитарного либо тоталитарного государства. Нотариат является инструментом (орудием) тотального контроля и влияния государства в гражданско-правовых и иных отношениях. Деятельность нотариата, обеспечивающего законность, то есть исполнение неправовых законов авторитарного либо тоталитарного государств, носит административно-полицейский характер. Нотариальные процедуры антиюстициарны.

В либертаризме нотариат обеспечивает и защищает в равной мере права всех участников гражданско-правовых и иных отношений, гармонизируя интересы индивида, общества и государства. Нотариат содействует реализации правовой свободы индивида, ассоциаций индивидов, государства и одновременно ограничивает их произвол (неправовые притязания). Нотариат предупреждает правовые конфликты и судебные споры, амортизируя противоречия между публичной и частной сферами. Деятельность нотариата носит превентивно-конфликтный и превентивно-судебный характер. Нотариальные процедуры обладают качеством юстициарности.

Структура. В позитивизме нотариат является государственным органом в системе исполнительной власти. Нотариальное самоуправление отсутствует в принципе.

В либертаризме нотариат не входит в систему органов государственной власти, занимая особую социально-профессиональную нишу между судебной и исполнительной властями (органами юстиции), с одной стороны, и гражданским обществом, с другой. Нотариальные палаты, наделенные государством полномочиями по контролю деятельности нотариусов, являются самоуправляемыми корпорациями публичного права.

Правовое содержание. В позитивизме нотариат является неправовым административно-государственным органом.

В либертаризме нотариат является публично-правовым правозащит-

В либертаризме существует развитая этическая сфера, которая включает этику права, признающую и обеспечивающую естественные и неотчуждаемые права человека; этику демократии, признающую и обеспечивающую право народа на самостоятельную организацию власти; этику социального государства, признающую и обеспечивающую право каждого на достойное существование; этику социальной и конфессиональной толерантности. Нотариат действует на основании правовых, в целом нравственных законов демократического, правового и социального государства.

Деликтология. В позитивизме нотариус несет ответственность за противоправные деяния исключительно перед вышестоящим чиновником. С политологической точки зрения, государственный нотариат абсолютно независим от вышестоящей бюрократии и полностью независим от индивида и гражданского общества.

В либертаризме нотариат контролируется либо исполнительной, либо судебной властью правового государства. Эффективность контроля деятельности нотариата обусловлена его двойным характером – как со стороны государства, ограниченного правом, обществом, так и со стороны субъектов гражданского-правовых и иных отношений, обладающих широкими реальными правами и защищенными сильной судебной властью. Контролируется нотариат либо исполнительной, либо судебной властью правового государства. С политологической точки зрения, нотариат независим от государства, гражданского общества, индивида, обладающих эффективными возможностями влияния на неправомерные действия нотариуса. За противоправные деяния нотариус несет ответственность перед государством, обществом, нотариальной корпорацией, индивидом.

Аксиология. В позитивизме (легизме) ценность нотариата определяется участием в обеспечении режима законности, то есть исполнения любых неправомерных законов авторитарного (полицейского) либо тоталитарного государства. Нотариат обеспечивает минимально дозволенную государством свободу.

В либертаризме ценность нотариата определяется обеспечением им права, то есть исполнением правовых законов правового государства. Нотариат созидает и защищает правовую свободу, справедливость, социальную гармонию.

История. В позитивизме существование и деятельность нотариата полностью зависят от воли авторитарного либо тоталитарного государства.

В либертаризме существование и деятельность нотариата зависят от правового государства и гражданского общества.

Креативность. В позитивизме огромный социально-правовой, социально-духовный созидательный потенциал абсолютно не реализован.

В либертаризме огромный социально-правовой, социально-этический

и являющаяся неотъемлемой стороной интеллектуального поиска любого ранга»⁴⁹. Процесс познания нотариата, расширения горизонтов нотариальной науки, а значит поиск истинных знаний о Нотариальном феномене не ограничен, естественно, рамками либертарного правопонимания. Исчерпав познавательные ресурсы прежней научной парадигмы, новое научное сообщество неизбежно начнет движение в сторону новой научно-этической парадигмы. Представляется, что нотариальное и научное сообщество со временем воспримут эту новую научную парадигму для постижения новых знаний о Нотариальном феномене уже в системе **неонотариальной науки**.

Напомним, что в целом парадигма как конвенциональное понятие, принятое научным сообществом, шире теории и нередко предшествует ей. Формирование общепризнанной парадигмы является признаком научной зрелости. Т. Кун считает, что **выбор парадигмы диктуется не столько логическими, сколько по большей части ценностными соображениями**. Он же предлагает модель историко-научного процесса как чередование эпизодов конкурентной борьбы между различными научными сообществами. Общий ритм этого процесса представляет собой диахроническую структуру, включающую ряд последовательных этапов: генезис науки, или допарадигмальный этап, который характеризуется соперничеством разных школ и отсутствием общепризнанных концепций и методов исследования; нормальную науку, или парадигмальный этап; кризис нормальной науки; научную революцию как смену парадигмы. Согласно Т. Куну, смену парадигм в науке и процесс обращения части ученых в новую научную веру невозможно объяснить только с помощью понятий логики и опыта. Переход от старой парадигмы к новой – это сложный социально-психологический процесс, где гораздо легче зафиксировать сам результат, нежели те причины, которые привели именно к данному результату, а не к какому-либо другому, также возможному⁵⁰.

Какова же новая парадигма познания Нотариального феномена? Закономерно, что данное исследование объективно уже не раз приближало нас к необходимости перехода к этой новой научной парадигме. Приближение происходило в те моменты, когда исследовались три фундаментальные для постижения Нотариального феномена темы – дуализм нотариата, юриспруденция как наука о свободе, фундаментальная функция (метафункция) нотариата. Следующей парадигмой в исследовании Нотариального феномена является юснатуралистический тип правопонимания – юснатурализм.

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>