**Імператив верховенства права як сенс існування нотаріальної діяльності**

*проф. доктор Дайнюс Жалімас*

*Шановний Президенте Нотаріальної палати Литви, шановні нотаріуси, колеги, гості цієї конференції,*

Як відомо, до цього часу Конституційний Суд Литовської Республіки безпосередньо **аналізував статус нотаріату лише один раз** - у своєму рішенні від 22 березня 2010 р.[[1]](#footnote-1) Ця справа конституційної юстиції створила передумови для того, щоб Конституційний Суд вперше розкрив **значення професії нотаріуса, модель нотаріату, що діє в Литві**, а також фундаментальні принципи **регулювання діяльності нотаріусів**, що випливають з Конституції.

Перш за все, це рішення демонструє зв'язок між нотаріатом та верховенством права. Конституційний Суд підкреслив, що на нотаріат покладено **функції захисту суспільних інтересів:** вони повинні гарантувати відсутність у цивільних правовідносинах **незаконних правочинів** і документів[[2]](#footnote-2).

У більш широкому сенсі це означає, що нотаріат виконує важливу **превентивну функцію** в правовій системі: своїми діями нотаріуси мають сприяти верховенству права у державі, щоб йому не загрожувала небезпека, а учасники правовідносин могли довірятися закону і державі.

Нагадаємо, що, як зазначив Конституційний суд Литовської Республіки, імператив верховенства права означає, що закону повинні підпорядковуватися всі суб'єкти правовідносин[[3]](#footnote-3). Верховенство права є змістом конституційного принципу верховенства права[[4]](#footnote-4). Цей принцип є універсальним: він лежить в основі всієї правової системи Литви і самої Конституції, ним необхідно керуватися як при створенні закону, так і при його застосуванні.[[5]](#footnote-5) Таким чином, ніхто - ні публічні, ні приватні учасники правовідносин - не мають імунітету від дії цього принципу.

Все це свідчить про те, що значення імперативу верховенства права для нотаріату є подвійним:

*по-перше*, цей імператив є **конституційним орієнтиром** професійної діяльності нотаріусів, який вони зобов'язані захищати; та

**по-друге**, конституційний принцип верховенства права є **мірилом** власної професійної діяльності нотаріусів.

Це також відображено в основних актах, що регулюють діяльність нотаріату:

* перед вступом на посаду нотаріус **повинен** **скласти присягу** на вірність Литовській Республіці, дотримуватися її Конституції та законів (див. статтю 5 Закону Литовської Республіки «Про нотаріат»[[6]](#footnote-6));
* у своїй діяльності нотаріуси **зобов'язані керуватися** Конституцією Литовської Республіки, законами та іншими правовими актами (див. статтю 13 Закону про нотаріат);
* Нотаріуси здійснюють свої повноваження **незалежно** **від впливу органів державної влади та управління** і підпорядковуються лише закону (див. ст. 12 ЗЛ);
* нарешті, нотаріуси **зобов'язані відмовити** у вчиненні нотаріальної дії, якщо вчинення такої дії **суперечить або не відповідає закону** (див. ст. 40 ЗЛ);
* нотаріуси також зобов'язані **інформувати** компетентні державні органи про **можливі порушення закону**, виявлені під час виконання своїх професійних обов'язків (див. Кодекс етики нотаріусів Литовської Республіки[[7]](#footnote-7)).

**Кодекс етики нотаріусів Литовської Республіки** дослівно зазначає: нотаріус, здійснюючи повноваження, надані йому державою, як довірена особа держави, **сприяє встановленню верховенства права[[8]](#footnote-8)**.

Як відомо, **верховенство права є багатогранною конституційною категорією,** невіддільною від прагнення до відкритого, справедливого і згуртованого громадянського суспільства, як зазначено в преамбулі Конституції: воно інтегрує багато різних і взаємопов'язаних вимог[[9]](#footnote-9). **Захист індивідуальних прав і свобод, а також захист законних очікувань, правова визначеність і правова безпека є невід'ємними елементами** конституційного принципу верховенства права[[10]](#footnote-10). Як неодноразово зазначав Конституційний Суд Литовської Республіки, вони передбачають зобов'язання держави забезпечувати визначеність і стабільність правового регулювання, захищати права особи, поважати законні інтереси і правомірні очікування, а також виконувати взяті на себе зобов'язання[[11]](#footnote-11). У цьому контексті слід підкреслити обов'язок держави забезпечувати визначеність не лише правового регулювання, а й усіх правовідносин загалом. Невиконання цього обов'язку також підриває довіру особи до держави та права[[12]](#footnote-12).

Більш детальний розгляд функцій, покладених державою на нотаріат, свідчить про те, що на нотаріусів покладено право на юридичне закріплення безспірних суб'єктивних прав та юридичних фактів фізичних і юридичних осіб, забезпечення захисту законних інтересів цих осіб і держави.[[13]](#footnote-13) Нотаріуси реалізують це право шляхом вчинення широкого кола нотаріальних дій, таких як засвідчення справжності документів і відомостей, що в них містяться, посвідчення документів і правочинів, засвідчення фактів, прийняття на зберігання офіційних документів тощо[[14]](#footnote-14). Як зазначалося вище, якщо запитувана дія суперечить закону, нотаріус зобов'язаний відмовити у її вчиненні та повідомити про підозру в порушенні закону компетентні органи.

Очевидно, професійна діяльність нотаріусів такого змісту:

сприяє **реалізації прав і законних інтересів фізичних осіб;**

дозволяє **запобігати можливим порушенням** прав та законних інтересів осіб,

забезпечує **визначеність і безпеку** у правовідносинах,

гарантує **узгодженість і довіру між учасниками правовідносин**, а отже, **довіру громадян до держави і права.**

Конституційний суд у своєму вищезгаданому рішенні від 22 березня 2010 року зазначив, що в Литві діє так званий **нотаріат латинського типу[[15]](#footnote-15)**. Хоча Конституційний суд не сказав про це прямо, очевидно, що запровадження нотаріату латинського типу слід розглядати як конституційний імператив, що випливає з традицій демократичної держави Литви, виражених у Конституції та Акті про відновлення незалежності від 11 березня 1990 року (на основі якого прийнята Конституція). Загальновідомо, що латинський нотаріат - це вид нотаріату, в якому нотаріус виконує публічні функції, делеговані державою, але організовує свою роботу самостійно, як представник вільної професії (з цієї причини латинський нотаріат також називають вільним нотаріатом). Тут нотаріус функціонально є представником держави, а фінансово - приватною особою.

Водночас нотаріус є **професією, контрольованою державою** з конституційної точки зору. У цьому випадку необхідність державного контролю випливає з публічного характеру функцій, які виконують нотаріуси. Тобто держава, яка передала виконання публічних функцій нотаріусам, має забезпечити контроль за виконанням цих функцій. Проте цей контроль має демократичний характер. Після систематичної оцінки офіційної конституційної доктрини, сформульованої під час оцінки конституційності[[16]](#footnote-16) обов’язкового членства в Палаті судових виконавців та Палаті архітекторів Литви, можна констатувати, що найважливішою формою такого контролю є **самоврядування підконтрольних державі професій**. У цьому контексті ми можемо пам’ятати, що верховенство права невіддільне від прагнення відкритого, справедливого, гармонійного громадянського суспільства, а таке суспільство, у свою чергу, невіддільне від ініціативи та самоврядування його членів, об’єднаних відповідно до різноманітних інтересів та видів діяльності.

На думку Конституційного Суду, **органи самоврядування контрольованих державою професій виконують покладені на них державою публічні функції, тобто забезпечують прозорість та контроль якості діяльності осіб цієї професії** (наприклад, моніторинг професійної діяльності, єдині стандарти професійної етики, контроль за їх дотриманням, організацію професійного розвитку тощо)[[17]](#footnote-17). Як зазначив Конституційний Суд, **за відсутності** такої **системи саморегулювання та самоврядування** передача в приватні руки відповідних функцій, виконання яких зобов'язана забезпечувати держава, була б **конституційно невиправданою.**

Таким чином, підсумовуючи, можна стверджувати, що функції, покладені державою на нотаріусів, зобов'язують їх **бути незалежними охоронцями верховенства прав**а, тобто здійснювати нагляд і забезпечувати, щоб суб'єкти правовідносин **поважали і не порушували** закон і, в той же час, **могли реалізовувати** свої безперечні права і законні інтереси, які вони мають. Розуміючи сенс діяльності нотаріусів і сенс їхнього існування саме таким чином, нотаріат є одним з незамінних інституційних стовпів Литви як правової держави. Хочу підкреслити, що нотаріат є одним з найсильніших стовпів верховенства права, оскільки традиційно є однією з юридичних професій з найвищим індексом довіри серед населення та бізнес-спільноти[[18]](#footnote-18). Тому, ще раз вітаючи всю нотаріальну спільноту, бажаю їй і надалі залишатися, з точки зору Конституції, винятковою та успішною професією, яка виконує покладені на неї державою публічні функції, від успіху якої певною мірою залежить добробут усіх нас та успіх верховенства права.

1. У цьому рішенні головне питання, на яке мав відповісти Конституційний Суд, стосувалося того, чи відповідає Конституції закріплене в Законі про нотаріат необмежена свобода розсуду Міністра юстиції щодо продовження повноважень нотаріуса після досягнення 65-річного віку. Закон про нотаріат не передбачав жодних критеріїв чи підстав для вирішення питання про розширення повноважень нотаріуса. [↑](#footnote-ref-1)
2. З цього приводу див. Постанову Конституційного суду Литовської Республіки (LRKT) від 22 березня 2010 р. (https://lrkt.lt/lt/teismo-aktai/paieska/135/ta170/content); Стаття 2 Закону про нотаріат Литовської Республіки. 1 д. [↑](#footnote-ref-2)
3. Див., наприклад, LRKT 2023 28 грудня резолюція № КТ110-N13/2023. [↑](#footnote-ref-3)
4. Там же [↑](#footnote-ref-4)
5. Дивіться, наприклад, резолюція № КТ205-А-N16/2021 від 30 грудня 2021 р. [↑](#footnote-ref-5)
6. <https://e-seimas.lrs.lt/portal/legalAct/lt/TAD/TAIS.1695/asr> [↑](#footnote-ref-6)
7. <https://www.notarurumai.lt/doclib/g8riruk3zbg1w4gkakppsptz34ay5muq> [↑](#footnote-ref-7)
8. див Стаття 20 1 д. статті 1 цього Кодексу. 3-ім також встановлено, що «надаючи юридичні послуги, нотаріус сприяє забезпеченню суспільних інтересів, загальному благу суспільства та створенню верховенства права». [↑](#footnote-ref-8)
9. Див., наприклад, LRKT 30 грудня 2021 р. резолюція № КТ205-А-N16/2021. [↑](#footnote-ref-9)
10. Див., наприклад, LRKT 2003 резолюції від4 березня 2013 року, 15 лютого 2021 р., 28 вересня [↑](#footnote-ref-10)
11. Там же [↑](#footnote-ref-11)
12. З цього приводу див., наприклад, резолюції 2003 від 4 березня 2013 року 15 лютого 2021 р 13 травня [↑](#footnote-ref-12)
13. див Стаття 1 Закону про нотаріат Литовської Республіки. [↑](#footnote-ref-13)
14. див Стаття 26 Закону про нотаріат Литовської Республіки. [↑](#footnote-ref-14)
15. Суть цієї моделі: у Литві нотаріуси виконують функції публічного характеру, але вони не є державними (або муніципальними) службовцями – вони займаються незалежною професійною діяльністю, і їх функції, інші види діяльності та повноваження визначаються законами. [↑](#footnote-ref-15)
16. див резолюцію Конституційного Суду 2008 р. 7 січня і 2020 р. 11 вересня. [↑](#footnote-ref-16)
17. Відповідно до статті 9 Закону про нотаріат Нотаріальна палата виконує такі завдання: координує діяльність нотаріату; дбає про підвищення кваліфікації нотаріусів; захищає та представляє інтереси нотаріусів в органах державної влади та управління; уніфікує нотаріальну практику; контролює виконання нотаріусами своїх функцій, дотримання вимог професійної етики; тощо [↑](#footnote-ref-17)
18. За даними опитування, нотаріусам довіряють 65 відсотків населення і 81 проц представників бізнесу. <https://www.notarurumai.lt/naujienos/notarai-auksciausiose-pasitikejimo-pozizione-gyeventojai-ir-verslininkai-del-to-sutaria/719> [↑](#footnote-ref-18)