

Тема:
**Классическое исламское право и
правовые системы современных
исламских государств**



Гегель об исламе

«Ислам уже давно сошел со всемирной исторической арены и вновь возвратился к восточному покою и неподвижности».

**немецкий философ
Гегель**



Реформа исламского права

Все предложения о реформе в исламском государстве и праве противоречили традиционной исламской доктрине. Тем не менее, процесс реформ начался, и в сферу отношений, которые раньше регламентировало лишь исламское право, вторглись нормативные источники европейского происхождения.



Правовая аккультурация

«Подобно тому, как язык не должен позволять правилам другого языка управлять собой без пересмотра и приспособления, так и нельзя заимствовать законы другой нации, не взвесив их на весах соответствующего мировоззрения и нравов. В противном случае возникнет хаос, будут утрачены гармония и самостоятельность».



Мухаммад Рашид
Рида (1865— 1935)

Принцип предпочтительности (истислах)

Данный принцип заключается в заимствовании наиболее пригодных законов с предоставлением преимущества общественным интересам, как основы для выведения законов из Корана и сунны, а также методов выбора, сопоставления и синтеза наилучших черт каждого из четырех богословско-правоведческих толков (мазхабов) ислама.



Маджалла (1869 г.)

Крупнейшая систематизация норм исламского права, в результате которой нормы классического исламского права были кодифицированы в соответствии с европейскими образцами юридической техники. Данная кодификация, в первую очередь, коснулась правоспособности, ее ограничения, а также важнейших институтов гражданского права — вещного и обязательственного.



Уголовный кодекс Ирана 1926 г.

Уголовный кодекс Ирана 1926 г. был построен на заимствовании основных положений французского уголовного законодательства (Уголовного кодекса Франции 1810 г.), хотя в принципе, и допускал, что лица, чьи деяния, считающиеся преступлениями по исламскому праву, могут быть наказаны согласно установленным им санкциям. Этот кодекс предлагал альтернативу любым исламским наказаниям в виде санкций, характерных для европейского уголовного права.

Исламское право

Если до середины XIX в. исламское право, как система действующих норм, занимало преобладающее место в правовой системе исламских государств, то начиная с середины XIX в. в большинстве из них можно наблюдать лишь применение отдельных норм, институтов, конкретное юридическое содержание которых сформировалось под прямым влиянием исламского права.

Реформирование судебной системы

Его суть заключается в сужении сфер деятельности исламских судов, а в некоторых случаях — и в их упразднении. Например, согласно Уголовно-процессуальному кодексу Египта, для смешанных (1875) и национальных (1883) судов на основе заимствования европейских образцов, преимущественно французских, ограничивалась сфера действия исламских судов, юрисдикция которых свелась, главным образом, к регулированию отношений личного статуса и правового положения вакфов.

Упразднение османского халифата

Ликвидация халифата президентским декретом в 1924 г. вызвала острый идейный кризис, полемика вокруг которого не стихает до сих пор. Она стала порождать новые темы, в частности, вопрос об «исламском правлении», выдвинутый в качестве альтернативы халифату.



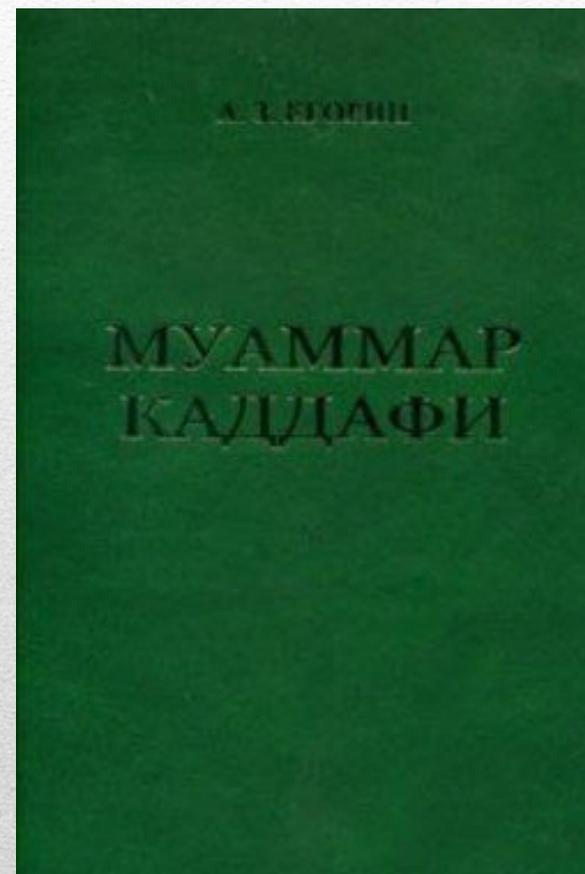
Процесс исламизации

Начиная с середины 70-х гг. XX в. в законодательстве ряда исламских государств усиливается влияние исламского права на их правовые системы. Эти изменения выразились и в том, что в массовом порядке — практически во всех зонах распространения ислама, стали возникать исламские религиозно-политические организации и группировки.



Исламизация Ливии

Первой на путь исламизации вступила Ливия, где в 1971 г. было принято решение об исламизации правовой системы страны, восстановившая ряд важных норм исламского уголовного права: Закон об ответственности за кражу и разбой (1972), Закон о наказании за прелюбодеяние (1973), Закон о наказании за ложное обвинение в прелюбодеянии (1974) и Закон об ответственности за употребление спиртных напитков (1974).



Исламизация Ирана

Целью реформирования государственно-правовых институтов, проводимого в Иране после победы Исламской революции в 1979 г. являлось приведение в соответствие с исламским правом всего действующего правового массива. Первым шагом на этом пути было принятие новой Конституции Исламской Республики Иран.

КОНСТИТУЦИЯ ИСЛАМСКОЙ РЕСПУБЛИКИ ИРАН.

www.imamat-books.ru



Исламизация в Пакистане

В 1979 г. была проведена армейская операция по наведению «исламского порядка», в ходе которой был сделан акцент на необходимости придания первостепенного значения нормам классического исламского права. Усилия по замене гражданского и уголовного законодательства законами шариата предпринимались по двум линиям: через правительство военного режима и «Джамаате ислами» — главную исламистскую партию Пакистана.



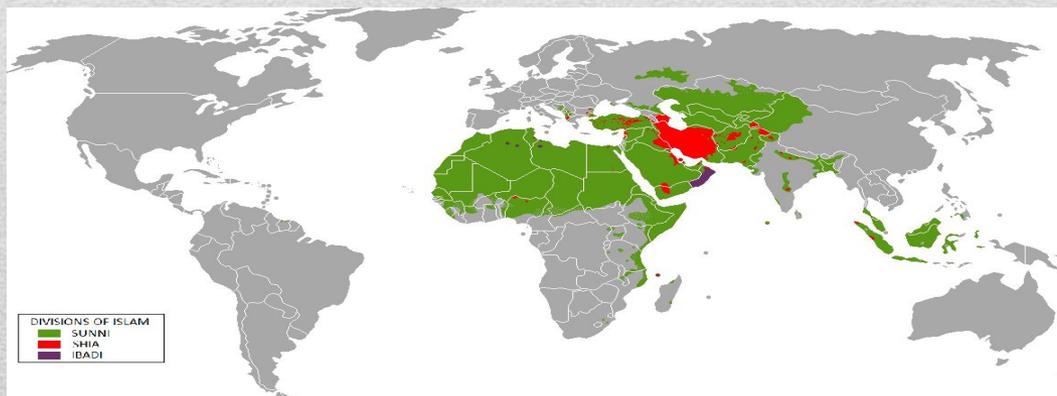
Закон об исламских уголовных наказаниях Исламской Республики Иран

Предусмотрено пять видов наказаний, а также дается пояснение каждому из видов наказаний: хуруд; кясас; вира (материальное возмещение вреда, причиненного преступлением жизни и здоровью); тазир (взыскания, налагаемые судом, виды и размеры которых не установлены исламским религиозным законом и определяются по усмотрению судьи).



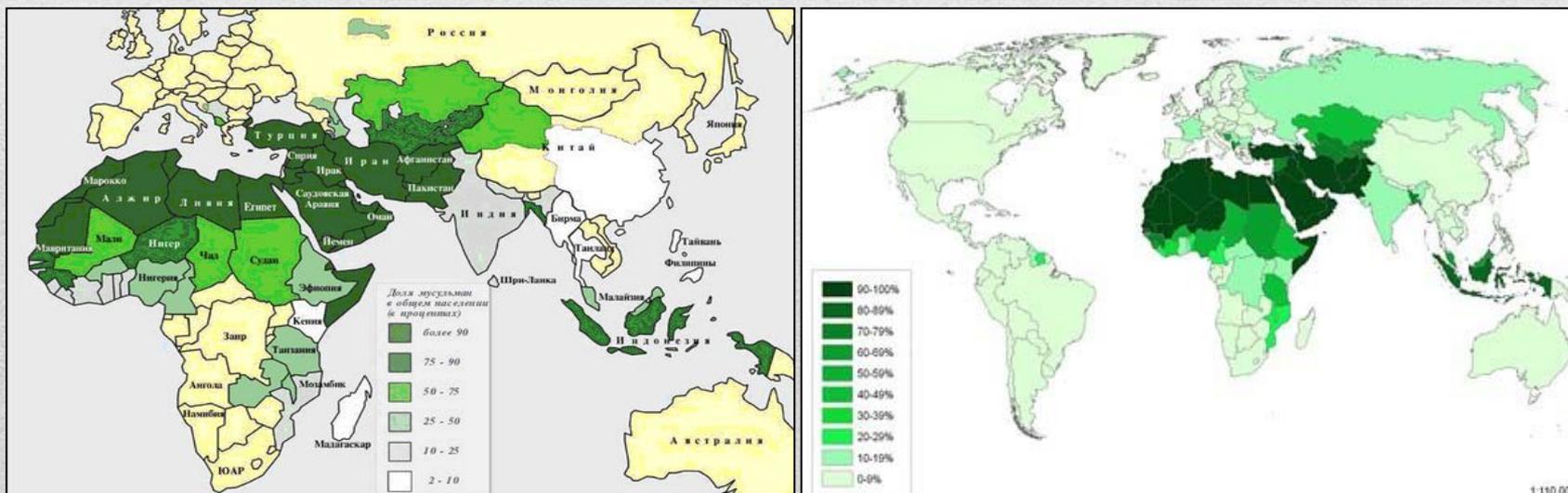
Трансформации и модернизации традиционных исламских норм

Эти трансформации не ставят целью разрушить основы исламской цивилизации, в рамках которой формируется правовой менталитет мусульман, иначе они обречены на неудачу. Демографический, ресурсный и, главное, политический потенциал исламского мира значителен, а его идеологи все более решительно заявляют о необходимости получить на планете подобающее этому потенциалу политическое, экономическое и территориальное положение.



«Исламское право» и «правовая система исламских государств»

Для определения роли и влияния классического исламского права на их формирование и функционирование, необходимо различать два близко стоящих друг к другу, но не идентичных понятия: «исламское право» и «правовая система исламских государств».



Вестернизация исламского права

Эти заимствования в большей степени затронули сферу регулирования отношений государственным, уголовным и уголовно-процессуальным правом, т.е. сферу публичного права, и в меньшей — семейные, наследственные и иные личные отношения, т. е. сферу частного права. При этом характер направленности этих заимствований у исламских государств разный, что, очевидно, объясняется историей и процессом развития правовых систем данных государств.



Вестернизация исламского права

«Основанное на Коране мусульманское право следует рассматривать как систему, совершенно независимую от всех других правовых систем. Сходство с другими системами, которое может наблюдаться в решениях по тому или иному вопросу, можно объяснить с мусульманской ортодоксальной точки зрения только простым совпадением. Ни в коем случае нельзя говорить о каких-то заимствованиях мусульманским правом иностранных идей и положений».

Дж. Шахт

Модернизация исламского права

Однако функционирование современных правовых систем в исламских государствах свидетельствует о возможностях правовой аккультурации, благодаря которой классическое исламское право совершенно по-новому способно регулировать разные сферы общественных отношений. Это показывает, что оно приспособляется к современным условиям не только через заимствования правовых положений из территориальных правовых систем, в частности, из западного права, но и путем применения не противоречащих Корану и сунне обычаев, с помощью законотворческой деятельности исламских государств.

Дуализм правовых систем современных исламских государств

Дуализм заключается в одновременном сосуществовании правовых норм, различных по содержанию и специфике, — норм классического исламского права и норм, заимствованных из других правовых систем, что позволяет приспособить правовые системы современных исламских государств к постоянно изменяющейся экономической и социально-политической среде.



Государственный статус исламской религии

В 28 государствах конституция закрепляет государственный статус исламской религии. Такие положения имеют, например, конституции Иордании, Объединенных Арабских Эмиратов, Туниса, Катара, Пакистана и т.д. Так, согласно Конституции Афганистана 2004 г. ислам имеет статус официальной государственной религии. В ст. 3 Конституции провозглашается, что «в Афганистане не может быть принят ни один закон, противоречащий священной религии ислама».



Институт шуры

Еще одним основополагающим конституционным положением является институт шуры — совещательности, консультативности. Существуют различные взгляды на природу и сущность данного конституционного принципа. Данный институт уходит своими корнями в далекое прошлое.



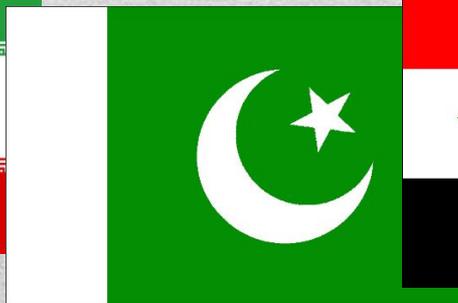
Правовая идеология

Правовая идеология, господствующая в исламских государствах, носит сугубо религиозный характер, поскольку берет свое начало, прежде всего, в основополагающих источниках исламской религии и исламского права — Коране и сунне, а также она была сформулирована в ходе доктринальной разработки исламского права.



Государственная символика

Государственная символика включает в себя гимн, герб, флаг. Флаг большинства исламских государств содержит в себе символику, имеющую отношение к исламу. Например, если на флаге Королевства Саудовской Аравии написано: нет никакого божества, кроме Аллаха, и Мухаммад является Пророком и Посланником Аллаха, то на флагах других государств эта символика выражена не менее ярко, что проявляется в присутствии, например, зеленого цвета.



Идеологический фактор

Его влияние выводит на важнейшую проблему, связанную с исламом вообще, и исламским правом в частности. Это — исламский фундаментализм и экстремизм. Данные термины чаще всего используются для обозначений новых тенденций и движений в исламе, целью которых является борьба за исламское единство и превращение его в могущественную мировую силу, установление законов шариата, а также освобождение исламских территорий насильственным путем.



«Евроислам»

«Евроислам» трактуется как разновидность умеренной, в отличие от своего «восточного» аналога, религии, приверженцы которой стремятся адаптироваться к демократическим правовым нормам и государственному устройству, светскому укладу жизни европейских стран. Компоненты евроислама — частичный отказ от некоторых предписаний шариата, следование конституциям европейских стран проживания, признание прав человека и демократических норм.



«Светский ислам»

«Светский ислам» поможет мусульманам уважать европейские структуры, европейский образ жизни, относиться к религии как к частному делу».

Справедливости ради необходимо подчеркнуть, что отношение к данной концепции в исламском мире скорее отрицательное, чем положительное.



Д. Бубакер — имам большой французской мечети и глава созданного в 2003 г. во Франции Совета мусульманского культа

Классификация правовых систем современных исламских государств:

I группа

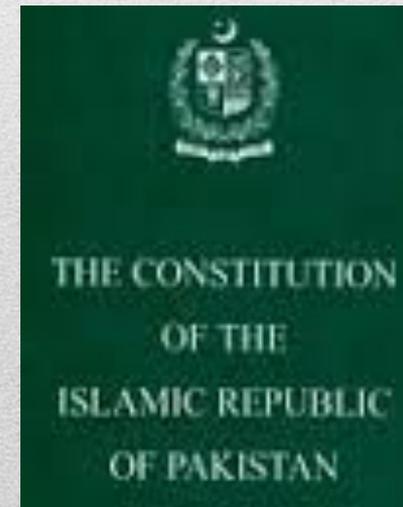
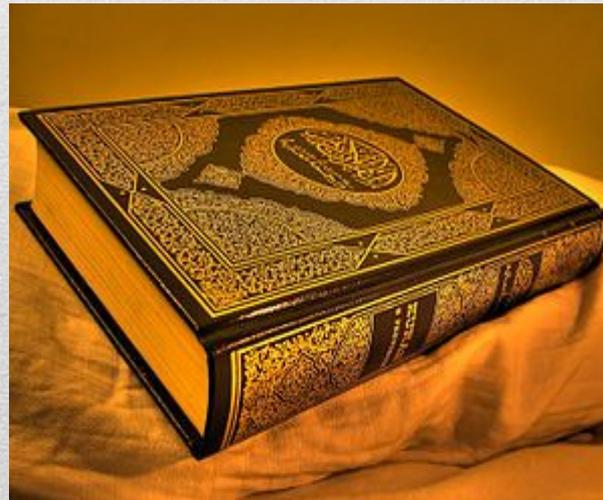
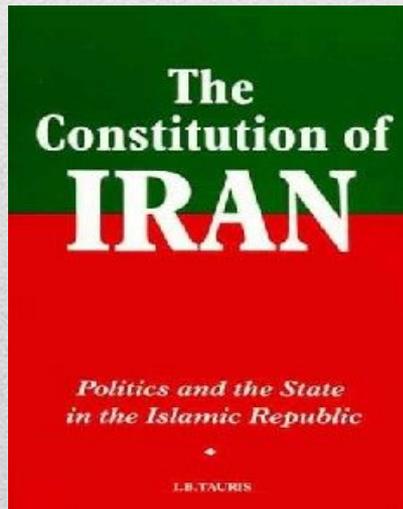
Она была воспринята такими государствами, как Саудовская Аравия, Иран и Пакистан.

Они объединяют правовые системы государств, в которых формирование и функционирование правовых систем происходит под полным влиянием принципов и норм классического исламского права.



I группа

В данной группе правовых систем имеет место максимальное применение норм и принципов классического исламского права, оказывающего глубокое влияние не только на регулирование в сфере частного права, но и на публичное право, например, на конституционное законодательство, и на сложившуюся в данном государстве форму правления.



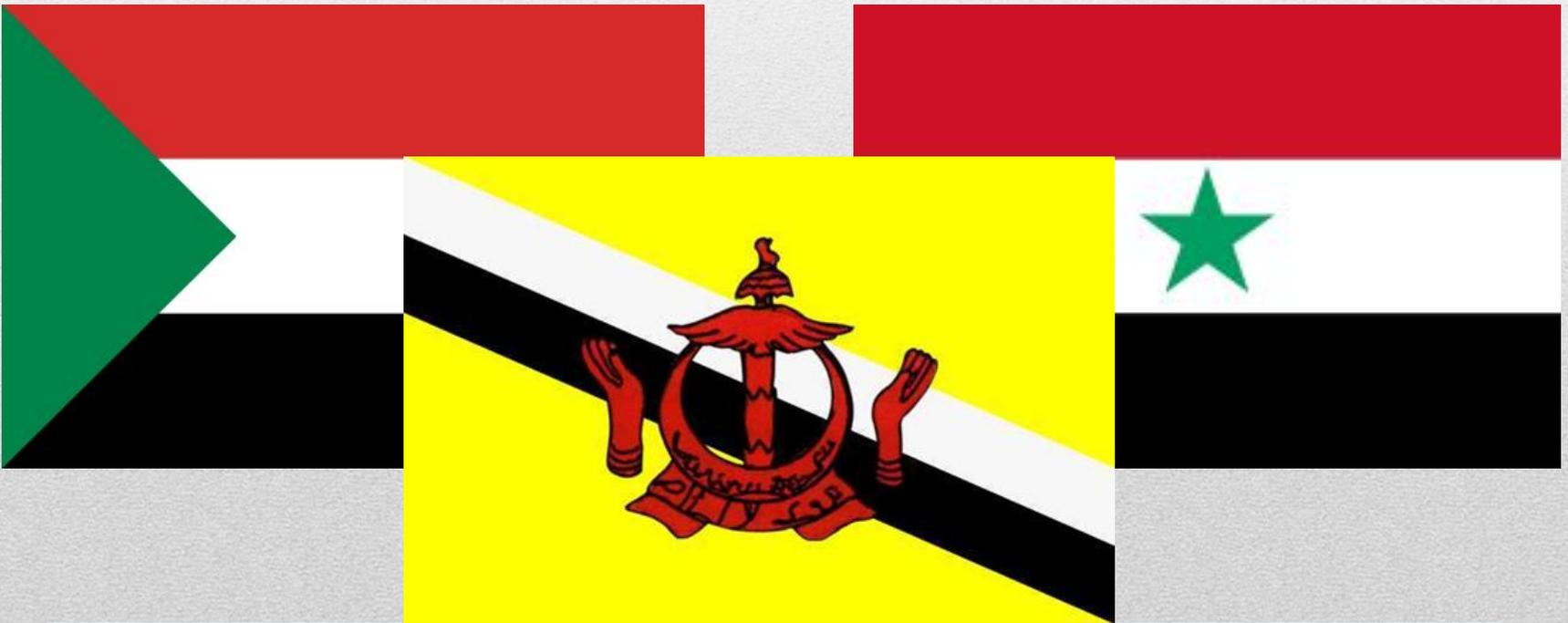
Конституция Саудовской Аравии

В 1992 г. Саудовская Аравия приняла Основной низам (положение) королевства Саудовской Аравии (Основной закон), где говорится, что королевство — это арабское, исламское, суверенное государство, его религией является ислам, а конституцией — Коран и сунна; управление опирается на Коран и сунну; целью образования является внедрение исламской веры в новые поколения; государство защищает исламские убеждения, осуществляет закон шариата, выполняет свои обязанности по отношению к исламскому призыву.



II группа

В данную группу входят правовые системы
Йеменской Арабской Республики, Судана,
Объединенных
Арабских Эмиратов, Бахрейна, Кувейта, Бруней.



II группа

Правовые системы исламских государств, входящие во вторую группу, характеризуются более умеренным, по сравнению с первой моделью, подходом к применению норм классического исламского права в рамках современной правовой системы исламского государства.



II группа

В основном конституции этих стран закрепляют государственный характер религии ислам и провозглашают исламское право основным источником законодательства. Например, ст. 2 конституции Йеменской Арабской Республики 1991 г. с поправками от 1994 и 1999 г. государственной религией объявляет ислам, а ст. 3 гласит, что шариат является главным источником законодательства.

II

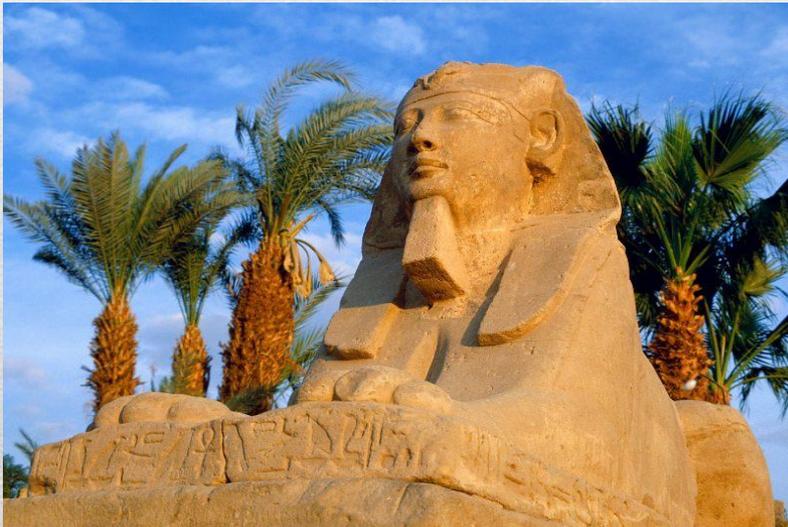
группа

Во всех указанных государствах исламское право продолжает регулировать отношения личного статуса и правовое положение вакфов, сохраняются и исламские суды. Правовые системы указанной группы государств также, как уже отмечалось, испытывают заметное влияние исламского права, хотя и не такое глубокое, как в первой группе.



III группа

В данную группу государств входят правовые Системы Египта, Сирии, Иордании, Алжира, Сомали, Афганистана и др.



III группа

Для третьей группы исламских государств характерно ограниченное применение норм классического исламского права на уровне общих принципов, определяющих характер функционирования этих правовых систем



III группа

Ислам являлся важной частью официальной идеологии этих государств, но не был фактором, определяющим общественно-политическую жизнь. Например, все правящие режимы в Афганистане, за исключением талибов, оставались светскими. Вместе с тем, конституционное право этих государств, как правило, закрепляет особое положение ислама и исламского права. Так, конституции многих из них предусматривают, что главой государства может быть только мусульманин (ст. 73 Конституции Алжира), а исламское право является источником законодательства.



III группа

В целом сфера действия исламского права в данной группе стран ограничена. В некоторых из них (Сирия) наблюдается определенная демократизация исламско-правовых положений семейного законодательства. Вместе с тем, в ряде случаев обнаруживается и обратная тенденция. Во всех странах данной группы (за исключением Египта, Афганистана и Алжира) действуют исламские суды.



IV группа

**В данную группу входят правовые системы
Турции, Туниса и Марокко.**



IV группа

Данная группа правовых систем исламских государств отражает наименьшее влияние и воздействие норм и принципов классического исламского права на их функционирование. В правовых системах этих государств имеет место ограничение и вытеснение норм и принципов исламского права из сфер правового регулирования.

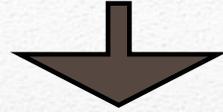


IV группа

Статья 1 Конституции Туниса провозглашает ислам в качестве религии государства. Вместе с тем, его брачно-семейное законодательство отказывается от ряда его основополагающих институтов. Например, в Тунисе законодательно запрещена полигамия. В стране также упразднены исламские суды. Об этом свидетельствует ряд статей Конституции Туниса.



Правовые системы постсоветских государств



Это государства Средней Азии: Узбекистан,
Казахстан, Таджикистан, Киргизстан,
Туркменистан и Азербайджан.



Правовые системы постсоветских государств с мусульманским населением

Главным критерием для их объединения в отдельную группу служит то, что подавляющее большинство населения этих государств исповедует ислам, а исламское право, как персональное право, может регулировать различные стороны их жизнедеятельности. Однако исламское право не играет какой-либо значительной роли в общественно-политической и государственно-правовой жизни этих государств.



Роль ислама в современном обществе

В апреле 2000 г. Институтом Политических исследований и общественного мнения Азербайджана было проведено социологическое исследование. Участникам опроса предлагалось ответить на вопрос — о роли ислама в современном обществе. Ответы распределились следующим образом:

- «исламская религия укрепляет основы общества» — 50%;
- «роль религии в развитии общества незначительна» — 36%;
- «религия мешает укреплению основ общества» — 3%;
- «она ослабляет основы общества» — 2%.



Правовые системы постсоветских государств с мусульманским населением

Современные правовые системы этих государств на себе ощущают мощный отпечаток общего советского прошлого, где атеизм и, соответственно, искоренение норм религиозного характера из жизни населения считалось задачей идеологической. Следовательно, в этих государствах по-прежнему присутствует жесткое государственное регулирование религиозными вопросами, что находит свое практическое проявление.



Правовые системы постсоветских государств с мусульманским населением

В государствах этой группы религиозные организации полностью исключаются из политической и отчасти из общественной жизни. Религия объявляется личным делом каждого человека. Имеется также запрет на выполнение религиозными организациями государственных функций. В Узбекистане действует жесткий вариант отделения религии от государства, выражающийся в максимально возможном исключении религиозных организаций из политической и общественной активности, контроле за религиозными деятелями и верующими. Таджикистан — единственная страна в регионе, где разрешены партии на религиозной или атеистической основе.

Взаимоотношение государства и исламской религии

Конституционное законодательство достаточно жестко регулирует взаимоотношение государства и исламской религии. Так, в Азербайджане функционирует госкомитет по делам религии, главные функции которого сводятся к обеспечению контроля над реализацией государственных актов, связанных со свободой вероисповедания и регистрацией религиозных общин.



Взаимоотношение государства и исламской религии

Из-за опасности распространения фундаменталистских идей ограничивается деятельность некоторых религиозных и политических партий исламского толка. Например, одна из программных целей запрещенной политической партии исламского толка в Узбекистане «Хизбут-тахрир» заключается в создании в регионе так называемого халифата.



Исламский фактор

На правовые системы данной группы государств классическое исламское право имеет специфическое влияние, сводимое к тому, что исламский фактор является органической частью культуры и духовно-нравственных составляющих этих обществ, вместе с тем, он не является доминирующим фактором в общественно-политической и государственно-правовой жизни.



Правовые системы «неисламских» государств

К этой группе относится Индия, Танзания,
Мали, Чад, Филиппины, Нигерия и др.



Законодательство Индии

В Индии, на уровне правового регулирования разрешаются некоторые вопросы семейно-правовых отношений на основе исламского права. Законы, принятые в 1937 и 1939 гг. еще в колониальной Индии, регулируют брачно-семейные отношения мусульман, проживающих в этой стране.



Ислам на Западе

На сегодняшний день в западном мире проживает огромное количество населения, являющегося носителем исламской религии. Примечательным является тот факт, что в Канаде, где проживает более 250 тыс. мусульман, в провинции Онтарио, где уже существуют специальные суды католиков и иудеев, ведется подготовительная работа по введению шариатских трибуналов для решения семейно-правовых отношений у мусульман.



Влияние исламского права на правовые системы исламских государств

Степень влияние исламского права на правовые системы исламских государств необходимо оценивать по-разному. Она варьируется в каждом исламском государстве по-разному, в зависимости от исторических закономерностей развития данного государства, культурных особенностей, населения и от геополитического расположения.

