

ҚАЗІРГІ ҚҰҚЫҚТЫҚ ҒЫЛЫМ МЕН ПРАКТИКАНЫҢ ТЕОРИЯЛЫҚ ЖӘНЕ ТАРИХИ  
МӘСЕЛелЕРІ  
ТЕОРЕТИКО-ИСТОРИЧЕСКИЕ ПРОБЛЕМЫ СОВРЕМЕННОЙ ПРАВОВОЙ НАУКИ  
И ПРАКТИКИ  
THEORETICAL AND HISTORICAL PROBLEMS OF MODERN LEGAL SCIENCE AND  
PRACTICE

ИСЛАМСКОЕ ПРАВО В СОВРЕМЕННОМ МИРЕ.

*Рахманов А., PhD, профессор, Ташкентский государственный юридический университет*

Современный Ислам – вторая по численности последователей мировая религия. По приблизительным подсчетам, общая численность мусульман на Земном шаре достигла два миллиарда человек. Более чем 120 стран мира, в которых существуют мусульманские общины, в 35 мусульмане составляют большинство населения – свыше 80 процентов населения во всех странах Северной Африки, Западной Азии, в Сенегале, Гамбии, Сомали, Афганистане, Пакистане, Бангладеше, Индонезии.

Значительное место в современном мире занимает исламское право, изучение которого представляется особенно важным в интересах взаимопонимания и сотрудничества народов в современных условиях глобализации и связанных с ней потребностей и возможностей мирного сосуществования. Исламское право в отличие от различных иных правовых систем максимально связано с исламом, воплощая его догмы. Исламское право определяет обязательное религиозное поведение мусульман на основе шариата, как «пути следования». Основу исламского права образуют Коран и Сунна, а также созданная теологами-правоведами обширная эволюционирующая доктрина. В исламе доминирует концепция теократического общества, в котором государство исполняет роль служителя установленной религии.

Наиболее крупные по абсолютной численности мусульманские общины находятся в Индонезии, Индии, Пакистане. Значительное число мусульман проживает в Китае, Эфиопии, Танзании, на Кипре, в некоторых странах Европы – в Югославии, Албании, Великобритании, Германии, Франции. В 28 афро-азиатских государствах Ислам признан государственной религией. Это Египет, Кувейт, Королевство Саудовская Аравия (КСА), Иран, Пакистан и др.[1].

Влияние Ислама в мировой политике проявляется преимущественно посредством международной деятельности мусульманских государств, особенно тех из них, где ислам объявлен государственной религией, и многочисленных международных организаций и ассоциаций исламского право.

Современная исламская концепция мирового правопорядка во многом учитывает традиционные для ислама правовые представления, в которых право тесно переплетается с морально-религиозными нормами, а также отсутствует четкое деление на внутригосударственное право.

В своей совокупности нормы исламского права и морально - религиозные предписания составляют единую религиозно-правовую систему - исламское право. Оно закрепляет общие правовые ориентиры и правила поведения, которые затрагивают и область международного права. Однако конкретные нормы исламского права не переносятся автоматически на сферу внешней политики и международно-правового регулирования.

Влияние Ислама на современное государственное право проявляется главным образом в закреплении ряда конкретных институтов и норм исламского права. Прежде всего, это относится к принципу «Консультации» и статусу главы государства – основополагающим началам исламской концепции власти. В ряде арабских монархий при главе государства

имеется совещательный орган, принципы формирования и деятельности которого в значительной степени укладываются в исламско - правовую концепцию «Консультативного правления». Такие учреждения, в частности, существуют в Катаре, отдельных эмиратах – членах ОАЭ и КСА.

В ряде случаев исламско - правовой принцип консультации используется при установлении процедуры назначения на ответственные государственные посты. К примеру, согласно Конституции Катара (ст.21), наследник престола назначается эмиром после консультаций с «компетентными людьми» - «ахль алхалл вал - акд». В Конституции Кувейта (ст.56) предусмотрено, что Эмир назначает премьер-министра после традиционных консультаций.

Принцип консультаций используется, например, при избрании короля в КСА. Выдвижение на пост главы Королевства Саудовская Аравия проходит несколько этапов: 1) король назначает наследника престола, что утверждается единогласным решением семейного совета; 2) следует принятие религиозными деятелями специального акта – фетвы; 3) происходит одобрение назначения на совместном заседании совета министров и Консультативного совета.

Аналогична этой и процедура возведения на престол нового короля, причем и здесь немаловажная роль принадлежит улемам.

Одно из важных проявлений влияния исламских институтов на современное государственное право - установление религиозного ценза для главы государства. К примеру, по Конституции Иордании (ст.29, п. «д»), королем может быть только мусульманин, родителями которого являются мусульмане. Аналогичному требованию должен удовлетворять эмир Кувейта (ст.4). В Пакистане, по Конституции, мусульманином должен быть не только президент, но и премьер-министр. Еще более заметную роль играют исламско -правовые принципы и связанные с исламом традиции в регулировании правового статуса главы государства.

Влияние исламского фактора в определенной степени испытывают и учреждения, которые занимают заметное место в системе государственных органов мусульманских государств и ведают связанными с исламом вопросами. В некоторых из них эти функции возложены на специальные министерства, например, министерство исламских дел из вакфов в Объединенных Арабских Эмиратах, министерство юстиции и исламских дел в Бахрейне, министерства юстиции и вакфов в ряде стран.

Шариат – это законы и правила, отвечающие чаяниям всех людей во все времена. Об этом в Коране сказано: «Кто же ищет не Ислам как религию, от того не будет принято, и он в последней жизни окажется в числе потерпевших убыток» (Коран, сура «Семейство Имрана», аят - 85)[2].

Сначала, пока был жив Мухаммад(САВ) он сам является одновременно законодателем и судьей. Многие юридические нормы были введены им. Есть в Коране сура «Гром» аят -37 такие слова: «... И так мы ниспослали его, арабский судебник. Если же ты последуешь за их страстями, после того, как пришло к тебе знание, нет тебе от Аллаха ни помощи, на защитника!»

Коран ниспослан для того, чтобы направлять души людей на праведный путь. Он отвращает человека от скупости, потому что при ней не остается места состраданию к людям. Те, кому посчастливилось добиться благоволения Аллаха, должны поступать правильно, то есть использовать накопленное богатство для добрых дел. Коран предупреждает: «Знайте, что ваше богатство и ваши дети – испытание и что у Аллаха награда великая». (Коран, Сура «Добыча», аят - 28) [3].

Современная тенденция исламского права состоит в том, чтобы традиционный подход к учету обстоятельств, цели закона, общественного блага и необходимости дополнить современными точными правилами и строгими методами толкования. Полученные таким путем решения будут отвечать требованиям общества и не противоречить базовым принципам ортодоксальности. Однако проблема реализации сопряжена с инертностью

психологии большинства мусульман. Опасность всякой попытки модернизации и рационализации исламского права как части ислама очевидна, поскольку в случае развития названной тенденции окажется под угрозой исламское единство в мире, где большинство верующих разделено на различные независимые государства. Поэтому, вероятно, для дальнейшего приспособления исламского общества к современной жизни, будут использоваться обычаи, соглашения, регламенты, позволяющие избежать обсуждения принципов, освященных традицией шариата, на которых основывается единство общины верующих. С исламским религиозным правом не следует смешивать существующие правовые системы исламских государств, различая понятия «Исламское право» и «право исламских государств». В специфической смеси правовых, моральных и религиозных положений, составляющих исламское право, есть юридические положения, предписания определенного поведения, нормы нравственной дисциплины, поэтому надо отличать «реальность от утопии, действительные результаты юридической жизни от химер, созданных воображением теологов»[4].

Развитие исламского права в современный период, характерными чертами которого являются усиление тенденций исламизации и частичный возврат правовых систем некоторых исламских государств к традиционным истокам, охватывает исторический период, начиная со второй четверти XX в. до наших дней. Основными предпосылками развития исламского права в новейшее время явились события, произошедшие ранее и вызвавшие в исламском мире не только социально-политический кризис, но и кризис богословской мысли. Событием, оказавшим наибольшее влияние на переосмысление богословия своего наследия, явилась колонизация мусульманских стран, в результате которой исламское право начало либо полностью, либо частично выводиться из практической сферы и заменяться светским законом. В 1860 году это произошло в Индии, в 1899 - в Судане, в 1918 году - в Ираке, в 1914 году - в Тунисе, в 1874 году - в Марокко и Алжире, в Османской империи в 1924 г.[5].

Другим историческим событием для исламского мира было падение Османской империи и приход к власти Ататюрка. Для мусульман Османская империя олицетворяла собой исламский халифат, установленный после смерти пророка Мухаммада (САВ), единое теократическое государство, объединявшее мусульман различных национальностей и регионов, где в основе законодательства лежало исламское право.

Под влиянием всего упомянутого в различных регионах исламского мира начинает формироваться движение ислах - реформа, ратующее за обновление и возрождение исламской уммы. В основу этого движения легла идея об отказе от таклида - следование за мнением богослова, косности мысли и открытии врат иджтихада - правотворчества. Однако не многие из последователей этого движения достигли значимого результата и дошли до своего логического завершения.

Несмотря на это, ислах оказал существенное влияние на процесс исламизации, который проявляется в попытке приведения законодательства в соответствие с классическими принципами и нормами исламского права. Влияние классического исламского права наиболее ощутимо на правовую идеологию, правовую культуру, правовое сознание и правовой менталитет граждан этих государств. Несмотря на это, идея о шариате, как о единственно верной правовой системе, продолжала будоражить умы богословов и религиозной части интеллигенции. Практическую реализацию эта идея нашла в реформе системы образования, попытках кодификации положений шариата, создании таких научно-популярных трудов, как энциклопедии и словари терминов, попытках реализации идеи коллективного иджтихада.

Как известно, учебные заведения и университеты появились в исламском мире значительно раньше того периода, о котором мы говорим. Однако образовательный процесс, дисциплины и учебные пособия могли не меняться столетиями. В новых условиях университеты, помимо религиозных направлений, начали внедрять в программу и светские специальности, в результате чего религиозные направления оформились в отдельные

факультеты. Была введена европейская трехступенчатая система высшего образования, включавшая в себя бакалавриат, магистратуру и докторантуру. Одними из первых реформы коснулись университета аль-Азхар. Позднее в 1923 году в университете Дамаска был создан факультет права, в программах которого проблемы шариата раскрывались лишь частично, полностью отдельный факультет был создан в 1945 году. В Багдаде в 1958 году был создан государственный университет, до этого с 1946 года отдельно существовал факультет шариата. В 1961 году факультет был введен в состав университета. Точно так же произошло и в Иордании: университет был создан в 1962 году, шариатский факультет - в 1964 году, а в состав университета он вошел только в 1971 году. За ними последовали открытия факультетов шариата в Кувейте в 1967 году, Судане - в университете Умм Дарман в 1965 году; в Саудовской Аравии было открыто три факультета при университете имама Мухаммада бин Сауда, университете Умм аль-Коран и университете Медины.[6] Создание факультетов помогло не только сохранить исламское богословское наследие, но также и вывести его на новый научный уровень.

Благодаря деятельности этих факультетов появились научные журналы, например, журнал Кувейтского университета, энциклопедии и т.д. Кроме этого, упомянутые факультеты помогли подготовить не только научные и педагогические кадры, способные преподавать и вести научные изыскания в области исламского права, но также и государственных деятелей, судей, членов парламентов.

Еще одним практическим шагом, повлиявшим на сохранение и развитие исламского права, стала кодификация положений шариата. В исламской историографии права выделяются официальные и не официальные попытки кодификации. Что касается официальной кодификации законов шариата, то она позволила их систематизировать и составить гражданский кодекс, имевший богословско-правовую основу. Процесс кодификации начался раньше рамок рассматриваемого периода и был связан с составлением текста «аль-Маджаллы». К неофициальной кодификации относятся попытки кодификации, предпринятые такими богословами, как Мухаммад Кадри Паша (1886-1951), Мухаммад Амир и Ахмад ибн Абдаллах аль-Кари аль-Макки (ум. 1940). Мухаммад Кадри Паша оформил свой труд в трех томах: гражданские взаимоотношения (941 статья), гражданские состояния (647 статей) и деятельность вакфов (646 статей), в основы которых легло ханафитское право. Труд Мухаммада Амира состоял из четырех частей: судопроизводство, семейное право и гражданское состояние, гражданские взаимоотношения и пожертвования - вакфы, наследственное право, общее количество статей составило 928, в основу которых легли положения маликитской школы. И наконец, Ахмад ибн Абдаллах аль-Кари аль-Макки, сборник которого состоял из двадцати одной книги, включающих 2382 статьи, в основу которых легло ханбалитское право. Несмотря на то, что неофициальная кодификация носила больше теоретический характер, однако позднее она нашла прикладное применение. На основе трудов Мухаммада Кадри Паши были подготовлены тексты гражданского кодекса таких стран как Египет, Сирия, Кувейт и др.

Миграционные процессы во второй половине XX - начале XXI в. привели к значительному росту численности мусульман в Европе и Северной Америке, что стало причиной создания соответствующих богословских организаций. К таковым можно отнести Европейский совет по фетвам и исследованиям и Совет фикха Северной Америки.

Европейский совет по фетвам и исследованиям был учрежден в 30 марта 1997 г. в Лондоне Федерацией исламских организаций в Европе. Штаб-квартира на данный момент находится в Дублине. Президентом организации является египетский богослов Юсуф аль-Кардави, а генеральным секретарем - Хусейн Мухаммад Халава. ЕСФИ ставит перед собой целью подготовку фетв в соответствии с потребностями мусульман Европы[7]. В основе своей деятельности он учитывает положения всех школ суннитского права, а также такие правовые принципы как цели шариата, обеспечение общественного блага, соблюдение требований обычаев и предотвращение вреда в попытке вывести фетву. Данная методика изобретена специально для решения ситуаций, в которых сложно отдать предпочтение

строгой интерпретации того или иного мазхаба. В ее основе лежит доктрина «Аз-зарура - необходимость», позволяющая найти допустимое разрешение для традиционно запретных деяний.

Совет фикха Северной Америки берет свое начало от Комитета по религиозным вопросам тогдашней Ассоциации мусульманских студентов Соединенных Штатов и Канады, созданной в начале 1960-х гг. На базе этой ассоциации в 1980 году было создано Исламское общество Северной Америки, а Комитет по религиозным вопросам превратился в Совет фикха Северной Америки. Миссия комитета заключается в предоставлении мусульманам Северной Америки рекомендаций по всем вопросам, связанным с шариатом, путем ответа на их вопросы, написания исследовательских документов и проведения конференций/семинаров, связанных с исламскими правовыми принципами в Северной Америке. Кроме того, Совет предоставляет важную информацию для широкой общественности Северной Америки по различным вопросам ислама. Председателем совета является доктор Музаммил Сиддики, его заместителем - Зайнаб Алваний, а исполнительным директором - Зулфикар Али Шан.

В деятельности всех упомянутых центров принимают участие наиболее известные богословы исламского мира. В рамках деятельности центров выносятся богословские заключения по проблемам исламского права, освещенным в классической богословской литературе, однако нуждающимся в пересмотре в связи с новыми экономическими и социально - политическими условиями. Помимо них, центры также исследуют современные вопросы, актуальные для мусульман различных регионов земного шара, в поисках богословского заключения соответствующего той или иной ситуации или явлению. Что касается конференций, то наиболее важной из них стала конференция «III Международный конгресс сравнительного правоведения» в Гааге в 1937 году, в работе которой принял участие известный богослов Махмуд Шалгут (1893-1963), сорок третий шейх аль-Азхара. Она была посвящена вопросам уголовного и гражданского права в исламском законодании, а также взаимоотношениям между исламским правом и романо-германским правом. По итогам конференции исламское право было признано не только самостоятельной правовой системой, но и одной из основ современной правовой системы[8].

В итоге можно сказать что мы видим исламское право не теряет своей актуальности. Но новые вызовы времени ставят перед богословами проблемы, с которыми исламская умма еще не сталкивалась. Часть этих вопросов связана с особенностями поклонений в новых условиях, как, например, совершение молитвы в самолете, космической станции, использование тех или иных видов лекарств во время поста. Другая часть вопросов связана с экономическими взаимоотношениями и рассматривает, в частности, особенности исламского страхования, лизинга, ипотеки. Кроме них, богословы также уделили внимание таким понятиям, как клонирование, эвтаназия и многим другим. Одними из последних являются ряд фетв относительно карантинных мероприятий, связанных с вирусом COVID-19. Для решения этих проблем правительства мусульманских стран, общественные и научные организации обращаются к новым методам работы, иницируют круглые столы, конференции, принимают активное участие в различных богословских советах.

В рамках этого процесса идет постоянная модернизация системы образования, создаются научно-исследовательские центры, некоторыми осуществляется попытка переоценки исламского правового наследия. Для решения современных актуальных вопросов исламского права проводятся конференции и недели исламского права.

#### Список литературы:

1. Г.Юлдашева А.Рахманов Исламское право Учебник Т. 2022.- С. 13-15.
2. Коран:Перевод смыслов и комментарии И. В. Пороховой <https://quran.com.ua/meal/porohova>
3. Л Р Сюкияйнен Исламское право и диалог культур в современном мире Москва 2021 –С. 96.
4. А.Рахманов А.Рахманов Исламское право Учебник Ташкент 2003 -С. 375.

5. Р.Адыгамов Исламское право в новейшее время. Minbar. Islamic Studies, 2020;13(2):367. <https://doi.org/10.31162/2618-9569-2020-13-1-349-362>
6. А.Рахманов А.Рахманов Исламское право Учебник Ташкент 2003 -С. 35.
7. Л.Р. Сюкияйнен. Исламское право и диалог культур в современном мире.- Москва 2008. – С. 106.
8. Мухаммад Юсуф. История исламской юриспруденции. ФА Институт востоковедения Республики Узбекистан. В печати. № 17349. - Б. 127–130.
9. Шейх М. Садик Мухаммад Юсуф. Перевод «Священного Корана» и его значений на узбекский язык. Издательство "Хилал-нашр". 2020. - Б. 322.
10. Рахманкулов Х.Р., Рахманов А.Р. Права человека: История и современность. –Т.: «Мир экономики и права». 1998., – 263 с.

## РАЗВИТИЕ СИСТЕМЫ ИСТОЧНИКОВ ПРАВА НА СОВРЕМЕННОМ ЭТАПЕ В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН

*Ахметова Н.С., к.ю.н., профессо, Карагандинский университет им. академика Е.А. Букетова*

*Дружинин В.М., магистрант юридического факультета, Карагандинский университет им. академика Е.А. Букетова*

Источники права играют важнейшую определяющую роль в характеристике системы права каждого государства. Поскольку право каждого государства в силу определенных причин и признаков является составным элементом более широкого правового явления – правой системы – источники права, характерные для той или иной правовой системы, неизбежно оказывают влияние и на систему права отдельного государства. Значение источников права настолько велико для идентификации не только правовой системы, но и для системы права отдельного государства, что является предметом постоянного исследования и изучения на протяжении всего времени существования права в человеческом обществе.

Система права Республики Казахстан сегодня находится в постоянном изменении и совершенствовании. Этого требуют стоящие перед казахстанским обществом и государством задачи по вхождению Казахстана в пятьдесят наиболее развитых государств мира, интеграция экономики государства в мировую экономическую систему, формирование развитого гражданского общества и, в конечном счете, повышения уровня благосостояния, правовой защищенности всех участников общественных отношений и обеспечения полной реализации конституционных прав и свобод человека. Система права не является постоянным данным. Она должна развиваться, изменяться, чтобы наилучшим образом соответствовать потребностям современного этапа развития. Определение главных направлений развития системы права нашего государства является важной задачей, которая стоит перед теоретиками права, является принципиальным фактором для юридической практики.

В настоящей статье мы остановимся на некоторых направлениях, обуславливающих процесс развития и изменения системы права и системы источников права. На развитие системы источников права существенное влияние оказывают международное право и судебная практика.

На действие источников права большое влияние оказывает принцип приоритета международного права над внутригосударственным. Действие этого принципа базируется на п.3 статьи 4 Конституции РК, в котором установлено, что «международные договоры, ратифицированные Республикой, имеют приоритет перед ее законами». Кроме этого, во всех кодексах Республики Казахстан и консолидированных законах среди первых статей, есть статьи, содержащие нормы, согласно которым если положения кодекса или закона