

## ДЕФОРМАЦИЯ РЕЛИГИОЗНО-ОБЩИННОЙ СЕМЬИ ПРАВА В ПРАВОВОЙ ИНТЕГРАЦИИ

*Сегодня нельзя не отметить уже начавшуюся тенденцию существенного изменения, как роли, так и содержания мусульманской правовой семьи. Этот процесс не является очень явным и интенсивным, но все-таки он происходит, что говорит об участии этой правовой семьи в процессах правовой интеграции и глобализации права в определенных формах и по определенным закономерностям принципам.*

**Ключевые слова:** *глобализация, глобализация права, правовая интеграция, унификация права, гармонизация права, интеграция правовых систем, международное право, глобальный правопорядок.*

*Today we can not deny a real tendency of drastic changes or role and content of, us Iim legal tradition. This process is not very visible and intencive, but it exist and it says that this legal tradition participates in processes of legal integration and legal globalization in particular forms and according to particular principles.*

**Key words:** *globalization, globalization of law, legal integration, unification of law, harmonization of law, integration of legal systems, international law, global legal order.*

Рассматривая участие правовых систем семьи религиозно-общинного права в правовой интеграции и глобализации права, интересным представляется направление и форма этого участия. Для примера,

большинство авторов едины в понимании взаимной интеграции между семьями общего и романо-германского права, однако в отношении религиозно-общинного права (в лице мусульманского права) такого более или менее единого понимания и подхода нет. Сегодня действительно нельзя не отметить уже начавшуюся тенденцию существенного изменения как роли, так и (что важнее всего в рамках данного исследования) содержания мусульманской правовой семьи. Если вплоть до середины XIX в. именно мусульманское право играло ведущую роль в правовых системах, то в последующие десятилетия все более и более заметен процесс того, что наряду с ним начинают играть все большую роль другие нерелигиозные правовые нормы. Этот процесс не является очень явным и интенсивным, но все таки он происходит, что говорит об участии этой правовой семьи в процессах правовой интеграции и глобализации права. Уже в XIX в. в положении мусульманского права произошли существенные изменения. К примеру, в наиболее развитых странах мусульманское право уступило главенствующие позиции законодательству, основанному на правовых моделях других правовых семей. За мусульманским правом здесь сохранилось значение в регулировании главным образом отношений «личного статуса»<sup>1</sup>.

К началу XX в., только несколько стран сохранили мусульманское право как источник своей правовой системы в более или менее традиционном религиозном виде. Большинство стран к этому времени отказались от фикха как основной правовой формы и стали внедрять в свои правовые системы черты и традиции других правовых семей<sup>2</sup>. В качестве примера можно рассмотреть правовую систему Ирана, так как Иран сегодня многими рассматривается как сугубо исламское государство, где мусульманское право играет традиционную роль. В этой правовой системе

<sup>1</sup> Л.Р.Сюкияйнен, Мусульманское право. Вопросы теории и практики. АН СССР, «Наука». М.1986.  
<http://www.kursach.com/biblio/0010005/000.htm>.

<sup>2</sup> Л.Р.Сюкияйнен, Мусульманское право. Вопросы теории и практики. АН СССР, «Наука». М.1986.  
<http://www.kursach.com/biblio/0010005/000.htm>.

мы уже можем видеть определенные изменения, вызванные процессами правовой интеграции, так как сфера действия мусульманского права значительно сузилась в результате проведенных еще в середине 20 века правовых реформ, выразившихся в принятии торгового, уголовного, гражданского и гражданско-процессуального кодексов. В правовой системе мусульманское право сохраняет позиции лишь в области личного статуса и определения правового положения вакфов .

Таким образом, наглядно видна уже существующая сегодня тенденция содержательного изменения правовых систем, составляющих эту семью права (в лице правовых систем мусульманских стран). Некоторые ученые<sup>4</sup> выделяют три значительных направления развития мусульманского права в новое и новейшее время (XIX и XX вв.), а именно: вестернизация, кодификация и светизация правосудия.

Действительно, правовые системы мусульманской семьи права не могут находиться вне процесса глобализации права и правовой интеграции. Они включаются в общий процесс, подчиняются общим закономерностям развития и все больше меняют ориентиры с религиозных догматов в пользу «социального назначения всей правовой системы». Это означает переориентацию системы на новые принципы, ценности и цели, которые и лежат в основе правовой интеграции, и вокруг (а также на основе) которых будет функционировать новая модель универсальной правовой системы. Можно говорить о том, что уже сегодня правовые системы этой семьи права постепенно *«теряют самостоятельное значение на уровне системы права в целом»*<sup>5</sup>. В последующем, эта тенденция продолжится и приведет к полной

<sup>3</sup> Л.Р.Сюкияйнен, Мусульманское право. Вопросы теории и практики. АН СССР, «Наука». МЛ1986. <http://www.kursach.com/biblio/0010005/000.htm>; Дорошенко Е. А. Шиитское духовенство в современном Иране.— Изд. 2-е, испр. и доп. М., 1985, с. 35—38; Миланян М. Д. Государственный строй современного Ирана. М., 1973, с. 106—108.

<sup>4</sup> Давид, К.Ж.Спиноза, Основные правовые системы современности. Млсква. Международные отношения. 1996.

<sup>5</sup> Л.Р.Сюкияйнен, Мусульманское право. Вопросы теории и практики. АН СССР, «Наука». МЛ1986. <http://www.kursach.com/biblio/0010005/000.htm>.

интеграции правовых систем семьи мусульманского права в общую интегрированную систему. Как результат, указанные правовые системы придут к модели универсальной правовой системы, образованной вследствие вазимоинтеграции всех трех основных правовых семей современности (семьей общего, романо-германского и религиозно-общинного права). Необходимо отметить, что влияние мусульманского права в этом процессе будет наименьшим и скорее речь идет о деформации мусульманского права и последующем поглощении его другими семьями права.

Анализ всего массива применимого материала и информации позволяет говорить о том, что мусульманское право будет участвовать в процессе правовой интеграции именно в направлении собственной деформации и поглощения чужеродными правовыми традициями. В этом процессе деформации и поглощения мусульманское право пройдет следующие аспекты развития:

- Лишение мусульманского права возможности прямого непосредственного регулирования общественных отношений.
- Деформация содержания норм мусульманского права.
- Деформация формы и технико-юридических особенностей мусульманского права.
- Разрыв между догматикой (богословием) и правовым началом в мусульманском праве.

*Лишение мусульманского права возможности прямого непосредственного регулирования общественных отношений (опосредование регулирующего влияния мусульманского права системой нормативно-правовых актов государства и законодательства).* Как отмечает доктрина уже сегодня правовые системы мусульманских стран не соответствуют традиционному мусульманскому праву «по своей форме,

*содержанию, соотношению с позитивным законодательством»<sup>6</sup>.*

Действительно, сегодня даже в самых исламизированных странах (где ислам является государственной религией) мусульманское право уже очень редко выступает в традиционной форме доктрины (и то только в отношении к немногим отраслям права). В большинстве случаев влияние мусульманского права проявляется через закрепление его норм в законодательстве соответствующей страны. Как результат традиционная доктрина (фикх) в качестве основного источника исламского права уступила место законодательству и ни одно мусульманское государство не руководствуется исключительно мусульманским правом в правовой практике<sup>7</sup>. ***Деформация содержания (казуального характера) норм мусульманского права.***

Сущность и содержание самого процесса деформации мусульманского права проходит в изменении казуальной сущности его норм в связи с тем, что вследствие издания законодательства по вопросам личного статуса, роль ведущего источника действующего мусульманского права постепенно перешла к нормативно-правовому акту, принятому компетентным государственным органом. Это касается не просто формы изложения нормы, но изменяет само содержание нормы мусульманского права в традиционном понимании (имеющие казуальный характер и являющиеся индивидуальными решениями конкретных споров), которое в новых условиях все больше приобретает *«привычную для современного законодательства форму единообразных общих правил доведения»*. Действительно, это кардинальное изменение классического содержания нормы мусульманского права, когда она приобретает универсализированный характер вместо индивидуально-определенного в отношении конкретного случая и вопроса, тем самым в

<sup>6</sup> Л.Р. Сюкияйнен. Исламское право и российское законодательство: возможно ли взаимодействие? Брифинг №2, Весна 2007. <http://www.kazanfed.ru/publications/briefings/2007/2/>.

<sup>7</sup> Давид, К.Ж. Спиноза, Основные правовые системы современности. Млсква. Международные отношения. 1996.

<sup>8</sup> Л.Р. Сюкияйнен, Мусульманское право. Вопросы теории и практики. АН СССР, «Наука». М.1986. <http://www.kursach.com/biblio/0010005/000.htm>.

своей сущности приобретает характер нормы свойственный чужеродным правовым традициям. *Деформация формы и технико-юридических особенностей мусульманского права (внедрение чужеродных правовых традиций и конструкций - вестернизация права)*. Самым важным примером влияния европейских правовых культур на мусульманское право является кодификация фикха и включение норм мусульманского права в модели законодательств, построенных по европейским правовым моделям. Это направление деформации мусульманского права касается изменения именно формы выражения его правовых норм. Как заявляет доктринальное мнение: «...само современное исламское право сложилось и эволюционирует главным образом под решающим влиянием европейских правовых моделей». Интересной представляется предлагаемая Л.Р.Сюкияйненем классификация<sup>9</sup> форм взаимодействия двух культур (европейской и исламской): параллельное регулирование сходных вопросов в отношении мусульман и немусульман (право личного статуса); включение исламских правовых норм, принципов и институтов в законодательство, ориентирующееся на европейские образцы, и наоборот введение в действие законодательных актов, которые не могут быть однозначно отнесены к исламской или к европейской правовой системе, т.е. представляют собой их синтез; принятие законодательства, которое по своему содержанию и основным конституционным подходам базируется на шариате, а по форме и технико-юридическим особенностям воспроизводит европейские правовые образцы. Как отмечает А.Х. Саидов: «Влияние источников права европейского типа оказалось, в общем-то, необратимым процессом, который затронул и все исламские страны, где ранее господствовало мусульманское право во всем своеобразии его источников»<sup>10</sup>. Тем не менее, он также пишет о том, что интенсивность такой тенденции не следует преувеличивать, так как сегодня практика показывает процесс

<sup>9</sup> Л.Р. Сюкияйнен. Исламское право и российское законодательство: возможно ли взаимодействие? Брифинг №2, Весна 2007. <http://www.kazanfed.ru/publications/briefmgs/2007/2/>.

<sup>10</sup> Общая теория права. Курс лекций. Под ред. В.К.Бабаева, (лекция А.Х.Саидова). Н.Новгород, 1993.

активизации ислама в политической жизни многих государств. Этот процесс является очень сложным и его нельзя привязывать только к развитию права. Право не развивается вне общества, вне объективных общественных отношений и субъективного мира людей. Вестернизация мусульманского права напрямую связана с процессом изменения мышления, правосознания и правовой культуры обществ и людей в сторону принятия новых чужеродных принципов, подходов и стандартов. Как отмечает К.Жойнер<sup>11</sup>, глобализация трансформирует культуру, нормы морали и нравственности. Ориентирами при этом выступают, в основном, западные ценности, что нередко встречает неодобрение и сопротивление со стороны традиционных обществ, но сама общая тенденция вестернизации и, что важнее, прагматизации мусульманского права очевидна. Прагматизм выражает стремление общества к развитию и процветанию. Как пишет К.Жойнер<sup>12</sup> *«глобализация побуждает людей всего мира к пересмотру своих культурных ценностей и личных отношений в дискуссии о сохранении традиционного общества против достижения благосостояния и модернизации»*. ***Разрыв между догматикой (богословием) и правовым началом в мусульманском праве - полное преобладание неюридического религиозного начала в мусульманском праве - мусульманское право становится лишь частью культуры и правосознания.*** К чему же приведет деформация мусульманского права через указанные выше проявления процесса правового поглощения. Если рассматривать мусульманское право как корпоративное, религиозное (но не юридическое) право и приложить эту точку зрения к определению перспектив его развития, то эта логика приводит к выводу о полном исчезновении прямого влияния мусульманского права на правовые системы соответствующих государств, что приведет к тому, что

<sup>11</sup> International law in the 21<sup>st</sup> Century. Rules for Global Governance. C.C.Joyner.1992, p.289.

<sup>12</sup> International law in the 21<sup>st</sup> Century. Rules for Global Governance. C.C.Joyner.1992, p.290. («... it has also encouraged people around the world to rethink their cultural values and personal attitudes in the debate over maintaining a traditional society versus questing for wealth and modernization»).

мусульманское право останется частью внутреннего мира индивида, а правовая система государства будет построена на иных правовых традициях (основанных на преобладании принципов рациональности, что более характерно для светского права, нежели для «религиозного права»).

Использование рассматриваемого подхода действительно ведет к выводу об абсолютном одностороннем поглощении мусульманского права чужеродными правовыми традициями, так как мусульманское право рассматривается (в какой то мере уже и сегодня) как часть общественного сознания, как внутренние представления человека и ставится на уровень представлений о морали, обычаях и других подобных социальных регуляторах. За мусульманским правом не признается характера *«универсального регулятора общественных отношений»*, то есть мусульманское право не удовлетворяет потребность общества в юридическом регуляторе отношений (юридическом праве), особенно в настоящий момент, когда такая потребность как никогда высока в связи с развитием и усложнением общественных отношений во всех сферах жизни. Эта потребность общества может быть удовлетворена только в рамках функционирования светской правовой системы. К примеру, уже отмечалось доктринальное мнение о понимании государства только как светского учреждения. Для целей заявляемого положения интересным является следующее мнение: *«...по мере все большего развития мусульманских стран по пути демократизации общественной жизни доля и значение светских установлений повышается. Ведь религиозные установки шариата, впрочем, так же как и других религиозных разновидностей, распространяются только в отношении верующих. Это положение все больше утверждается в мусульманских странах, так как появляются не только атеисты среди бывших верующих, но и в мусульманских странах живут люди,*

<sup>13</sup> Природа мусульманского права Автореферат диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук. Специальность 12.00.01 - Теория и история права и государства ; История правовых учений /Р. Х. Гилязутдинова ; Науч. рук. Ф. М. Раянов. -Уфа,2001.



*принадлежащие к другим конфессиям. В этих условиях значительно повышается значение светских юридических установлений, все больше на практике различаются мусульманское и чисто юридическое право»<sup>14</sup>.*

Действительно, значительное изменение исторической обстановки не может не влиять на правосознание и правовую культуру мусульманских обществ, что в цепной реакции изменяет право, так как неоспоримо положение о том, что вся правовая действительность - это процесс отражения потребностей субъектов правосознания и правотворчества реагировать на значимые социальные проблемы и противоречия. Это положение о полном переходе мусульманского права из юридической сферы в религиозную является полностью обоснованным, так как изменение общества и новые требования времени обуславливают этот процесс, этого и требует обстановка и общество. Изменение характера мусульманского права, его превращение в сугубо религиозное право - это закономерное требование времени и этот процесс начался (как указывалось) еще в 19 веке. Сегодня, обществу для регулирования острейших и сложнейших вопросов необходимо право с преобладающим весом рациональных начал, и такое (преимущественно светское) право - это проявление *«социальной необходимости и социальной закономерности»*.

Таким образом, мы говорим о том, что развитие и изменение мусульманского права находится в процессе участия в правовой интеграции, так как именно правовая интеграция является требованием времени, проявлением саморегуляции общества как системы, и представляет собой проявление *«социальной необходимости и социальной закономерности»* процесса развития общества.

<sup>14</sup> Природа мусульманского права Автореферат диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук. Специальность 12.00.01 - Теория и история права и государства ; История правовых учений /Р. Х. Гилязудинова ; Науч. рук. Ф. М. Раянов. -Уфа,2001.

**ИСПОЛЬЗОВАННЫЕ источники**

1. Л.Р.Сюкияйнен, Мусульманское право. Вопросы теории и практики. АН СССР, «Наука». М.1986. <http://www.kursach.com/biblio/OQ10005/000.htm>.
2. Дорошенко Е. А. Шиитское духовенство в современном Иране.— Изд. 2-е, испр. и доп. М., 1985.
3. Миланян М. Д. Государственный строй современного Ирана. М., 1973.
4. Природа мусульманского права Автореферат диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук. Специальность 12.00.01 /Р. Х. Гилязутдинова ; Науч. рук. Ф. М. Раянов. -Уфа,2001.
5. Р.Давид, К.Ж.Спиноза, Основные правовые системы современности. Млсква. Международные отношения. 1996.
6. Л.Р. Сюкияйнен. Исламское право и российское законодательство: возможно ли взаимодействие? Брифинг №2, Весна 2007. <http://www.kazanfed.rU/publications/briefmgs/2007/2/>.
7. Общая теория права. Курс лекций. Под ред. В.К.Бабаева, (лекция А.Х.Саидова). Н.Новгород, 1993.
8. International law in the 21<sup>st</sup> Century. Rules for Global Governance. С.С.Joynes.1992, p.289.
9. Марченко М.Н., Проблемы теории государства и права. Москва. Юристъ. 2001.