

ДАМИРЛИ М. А.

Национальный университет «Одесская юридическая академия»,
профессор кафедры права Европейского Союза и сравнительного правоведения,
доктор юридических наук, профессор

ВЫБОР МОДЕЛЕЙ СРАВНИВАЕМОГО ИСЛАМСКОГО ПРАВА КАК МЕТОДОЛОГИЧЕСКАЯ ПРОБЛЕМА

Проблема поиска моделей сравниваемого права или правовых явлений в сравнительном правоведении не нова. Она в разных аспектах поставлена и разработана разными учеными-компаративистами. В отношении исламского права данная проблема рассмотрена Hamid Nagasani [1, с. 186–202]. Исходя из общеметодологических положений сравнительного правоведения о том, что для сравнительного изучения различных правовых традиций необязательно изучение их всех юрисдикций (национальных правовых систем), а можно ограничиться одной материнской системой из каждой правовой традиции (правовой семьи), ученый отмечает проблемность определения материнской правовой системы в рамках исламской правовой традиции, ибо у различных исламских народов в качестве официального мазхаба принята та или иная из ведущих школ правовой мысли, причем эти последние не являются исключительными, т. е. иногда в одной и той же стране следуют различным школам.

Именно поэтому национальная правовая система в мусульманской стране не может быть использована в качестве модели для исламского права при проведении сравнительно-правового исследования; поскольку ни одна школа не может рассматриваться как «материнская» по исламскому праву, ни одной школе не может быть дано преимущество на этой основе. Какой выход из этой ситуации предлагается? Вывод автора однозначный: насколько это возможно при изучении исламского права в качестве модели, нужно изучить все основные школы правовой мысли.

Безусловно, автор в своих упомянутых рассуждениях прав. Однако эти верные рассуждения являются неполными и поэтому требуют некоторых уточнений и дополнений. Так, в данном случае речь идет лишь о сравнении исламского права с правовыми семьями, т. е. на макроуровне. Тогда как, это лишь одно из многочисленных направлений сравнительного изучения исламского права (другими, в частности, являются: сравнительные исследования исламского права и других систем религиозного права; сравнительные исследования национальных правовых систем современных мусульманских государств (а) с исламским правом как таковым, (б) между собой, т. е. внутри исламской правовой семьи, и (в) с другими национальными правовыми системами; сравнительное исследование исламского права как такового в контексте современных

правовых систем светских, в частности европейских, государств; сравнительное исследование исламского права как такового и международного права [2, с. 14–18]) и при выборе моделей исламского права для сравнения следует учитывать всё многообразие сравнительного изучения исламского права и этот вопрос разрешить относительно всех направлений исследования, который может быть конкретизирован в отношении темы каждого конкретного исследования, исходя из его целей.

В целом соглашаясь с Н. Harasani в его подходе к определению исламского права как материнской правовой системы, следует добавить, что такая модель может быть получена как результат сравнительного фикха (основная задача которой является сравнительное изучение исламских правовых школ и взглядов их представителей как на макроуровне, так и на микроуровне; еще одной ветвью современного сравнительного фикха претендует стать сравнительное изучение исламских правовых теорий, иначе говоря, сравнительная теория исламского права), на основе принципов исламского права и с учетом современных тенденций его развития. Из такой же модели исламского права следует исходить и при сравнении исламского права с международным правом. А в сравнительном исследовании национальных правовых систем современных мусульманских государств и исламского права как такового возможны два варианта: если правовая система конкретной мусульманской страны основана на одном мазхабе и в целях реформирования избран этот мазхаб, то сравниваемой моделью для исследования в этих целях будет служить тот же мазхаб; если в целях реформирования национальной правовой системы решено использовать все богатство наследия исламского права, то тогда в качестве сравниваемой модели будет избрано, как и выше, исламское право, включающее все основные мазхабы. Что касается сравнительного исследования правовых систем мусульманских стран между собой, то здесь основной методологической процедурой является классификация.

Список использованных источников

1. Harasani Н. Islamic Law as a Comparable Model in Comparative Legal Research: Devising a Method // Global Journal of Comparative Law. – 2014. – № 3. – P. 186–202.
2. Дамирли М. А. Исламское право в сравнительной перспективе: основные ракурсы исследования // Юридичний вісник. – 2014. – № 6. – С. 14–18.