

АКТУАЛЬНІ ПРОБЛЕМИ ЄВРОПЕЙСЬКОГО ПРАВА І ПОРІВНЯЛЬНОГО ПРАВОВИЗНАВСТВА

БЕХРУЗ Х.

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

О СХОДСТВЕ НЕКОТОРЫХ ИСТОЧНИКОВ РИМСКОГО И ИСЛАМСКОГО ПРАВА

Римское право и исламское право представляют разные правовые традиции. Римское право преимущественно базируется на принципах секуляризма, выработанных на основе европейских ценностей. Исламское право представляет собой ярко выраженную религиозную правовую систему, основанную на религиозных источниках — Коране и Сунне.

Основополагающие источники исламского права (Коран и Сунна) носят сакрально-религиозный характер и содержат фундаментальные принципы построения и функционирования исламского общества, государства и права. Соответственно, на их формирование и становление римское право не оказало никакого влияния. Что касается формирования исламско-правовой доктрины, базирующейся на производных и дополнительных источниках исламского права, здесь можно говорить об определенном сходстве некоторых источников римского и исламского права, что дает основание некоторым исследователям говорить о влиянии, которое римское право оказало на формирование определенных источников исламского права.

Для выяснения истины в отношении сходства некоторых источников римского и исламского права следует проанализировать конкретные источники данных правовых систем.

Ответы юристов (лат. *responsarudentium*) выступали в качестве источника римского права и отражали мнения юристов по поводу различных жизненных ситуаций, требующих правового решения, имеющее обязательный характер для отправления правосудия. При этом юридическую силу имели и мнения, высказанные применительно к другим, сходным по фабуле, казусам.

Такие обращения могли быть адресованы различным юристам. В случае единодушия в отношении поставленного вопроса, ответ считался имеющим силу закона. Если ответы юристов расходились между собой, суд отдавал предпочтение мнению, которое, по его мнению, больше соответствовало истине.

Одним из дополнительных источников исламского права является фетва, представляющая собой письменно зафиксированное суждение исламских правоведов по различным религиозно-правовым вопросам, касающихся, в том числе, вопросов светской жизни. Фетва также служит толкованием разнообразных положений, содержащихся в основных источниках исламского права, носящих общий характер. Иными словами, это своего рода официальное суждение, вердикт по какому-либо религиозно-правовому вопросу, выносимый авторитетными религиозными деятелями в ответ на запрос судьи или других лиц.

Как видно из приведенных примеров, ответы юристов в римском праве и фетва в исламском праве выступают в качестве источника права и представляют собой профессиональные и компетентные заключения юристов по конкретным жизненным ситуациям, сложившим в обществе.

В римском праве существует понятие консенсуса юристов, но оно ограничивается определенными вопросам и решение, принятое на основе консенсуса, может быть изменено после того, как стали известны новые факты.

Иджма как производный источник исламского права представляет собой согласованное мнение исламских правоведов и богословов по религиозным и правовым вопросам, требующих практического применения положений Корана и Сунны.

Сходство данных источников права — иджмы и консенсуса юристов основывается не на заимствовании, а на общей логике развития человеческого общества, и заключается в необходимости объединения интеллектуальных усилий ради установления истины и нахождения компромисса между различными точками зрения.

При этом необходимо отметить, что, согласно мнению большинства исламских правоведов, решение, принятое на основании иджмы, не противоречащее Корану и Сунне, не может быть отменено более поздним консенсусом правоведов.

В римском праве существует понятие «*Utilitas Publica*», подразумевающее «оправдание права претора, чтобы дополнить и исправить гражданское право». Усложнение общественных отношений, а также развитие торговли с другими странами, привело к тому, что нормы права не всегда соответствовали требованиям жизни. Правоприменительная деятельность претора позволяла восполнять пробелы гражданского права, а также изменять и исправлять некоторые нормы.

Внешнее сходство с понятием «право претора» имеет такой дополнительный источник исламского права, как истихсан, означающий

юридическое предпочтение, которое давало право юристу отказаться от решения, вынесенное на основании аналогии, возможной из текстов Корана и Сунны, в пользу другого решения, выносимого в интересах общественности.

Именно в этом смысле истихсан можно сравнить с *Utilitas Publica* — «общественным благом», как оно понимается в римском праве. При этом существует отличие между вынесением решения на основании правового предпочтения — истихсана и решением претора о внесении поправки в некоторые законы: претор руководствовался своим пониманием блага, исламский правовед, действуя в рамках дозволенного и запретного, исходит исключительно из предписаний ислама. Решение исламского правоведа соответствует его пониманию общего смысла текстов Корана и Сунны.

АКИМЕНКО Ю. Ю.

Національний університет «Одеська юридична академія»,
доцент кафедри права Європейського Союзу та порівняльного правознавства,
кандидат юридичних наук, доцент

ЗАСАДИ КОНТРАКТНОГО ПРАВА ЄВРОПЕЙСЬКОГО СОЮЗУ ЯК ОРІЄНТИР ДЛЯ ГАРМОНІЗАЦІЇ ПРИВАТНОГО ПРАВА УКРАЇНИ

Правопорядки сучасних західноєвропейських держав — результат багатовікового історичного процесу, що супроводжувався взаємопроникненням культур різних народів, які населяли Західну Європу. На сучасному етапі особливе місце в цьому процесі належить «Принципам Європейського контрактного права» (англ. *the Principles of European Contract Law*) — «загальному ядру Європейського контрактного права», які були створені за результатами майже 20-річної роботи академічних юристів. Однак головне призначення Європейських Принципів не правотворчість, а уніфікація та гармонізація, забезпечення максимальної гнучкості закріплених норм внутрішньодержавного і міждержавного контрактного права, і таким чином прискорення вдосконалення договірної права ЄС. Принципи є результатом роботи професорів і практикуючих юристів різних країн ЄС і являють собою синтез найкращих рішень конкретних правових завдань («best practices»), узятих з різних правових систем. При цьому даний документ не випробував на собі впливу політичних інтересів окремої країни, але був підготовлений стосовно потреб торговельного обороту як такого.