**Год:**

**2011**

**Автор научной работы:**

**Магомедов, Альберт Магомедалиевич**

**Ученая cтепень:**

**кандидат юридических наук**

**Место защиты диссертации:**

**Москва**

**Код cпециальности ВАК:**

**12.00.10**

**Специальность:**

**Международное право; Европейское право**

**Количество cтраниц:**

**199**

**Оглавление диссертациикандидат юридических наук Магомедов, Альберт Магомедалиевич**

**Введение**

**Глава 1. Основные начала правового положениячеловекаи гражданина в международном иисламскомправе**

**1.1. Универсальная концепция прав человека, как фактор развития международно-правового регулирования статуса человека игражданина.**

**1.2. Основные предпосылки формирования международно-правового режима защиты прав человека: западная модель.**

**1.3. Основные предпосылки формирования международно-правового режима защиты прав человека: исламская модель**

**Глава 2. Система источников правового регулирования статуса человека и гражданина в исламскомправе**

**2.1. Система источников исламскогоправа.**

**2.2. Система источников исламского права о правах человека**

**Глава 3. Правовые проблемы реализации основных прав человека в исламском праве**

**3.1. Права женщин в исламском праве и права человека.**

**3.2. Исламское семейное право и права человека**

**3.3. Исламское уголовное право и права человека.**

**Введение диссертации (часть автореферата)На тему "Права человека в исламском и международном праве"**

**Актуальность темы исследования. Права человека, регулирование правового положения человека, как в международном праве, так и в исламском праве является одной из наиболее сложных и актуальных проблем современности.**

**В XXI веке наступило ясное понимание невозможности единого (универсального) регулирования этой сферы для всех регионов планеты, для всех культурно - цивилизационных общностей в виду различия их жизненных укладов и традиций на основе таких фундаментальных международно-правовых актов, какУставООН, Всеобщая декларация прав человека,Пактыо правах человека и других.**

**В настоящее время в отечественной науке международного права отсутствуют специальные диссертационные исследования, посвященные взаимодействию норм международного права и норм исламского права в сфере регулирования прав человека.**

**Научное исследование данной проблематики призвано внести вклад в достижение межцивилизационного взаимодействия, выработке взаимного сближения и гармонизации правового регулирования сферы прав человека в общемировой и региональных правовых системах.**

**Цель и задачи исследования. С учетом отмеченного выше, целью исследования является анализ закономерностей функционирования и развития норм международного права и норм исламского права, касающихся прав человека, а также основных особенностей региональных источников международного права в исламском мире. Достижение указанной цели предполагает решение следующих задач: определение основных начал правового положения человека игражданинав международном праве и в исламском праве; установление связи между развитием универсальной международно-правовой концепции прав человека и прогрессивным изменением правового регулирования статуса человека и гражданина в исламском праве; анализ особенностейправосознанияисламского типа, как одной из основных предпосылок развития специального режима защиты прав человека; исследование системы международных и национальных нормативно-правовых актов, регулирующих правовой статус человека и гражданина в странах исламского мира; анализ правового регулирования наиболее сложных, с точки зрения защиты прав человека, аспектов общественной жизни в исламском праве, а именно: правового статуса женщин, детей; особенностей исламского семейного и уголовного права.**

**Предмет и объект исследования**

**Предметом настоящего исследования являются вопросы теоретического и прикладного характера, относящиеся к определению особенностей международно-правого регулирования прав человека в их взаимодействии с нормами, регулирующими статус человека и гражданина в исламском праве, к системе их источников и спецификеправоприменения.**

**Объектом настоящего исследования выступают отношения между субъектами международного права икорреспондирующиеим общественные отношения, возникающие в связи снаделением, соблюдением и реализацией прав человека в исламском праве и их взаимосвязь с международным правом.**

**Теоретическая, нормативная и методологическая основа исследования.**

**При изучении предмета настоящей диссертации автор опирался на труды следующих специалистов в области международного права, исламского права,конституционногоправа и философии права: A.A.Алексеева, М.И. Байтина, П.П. Баранова, Н.В.Витрука, В.А. Бачинина, В.И. Бегинина, А.Д.**

**Бойкова, А.Б.Венгерова, Н.В. Витрука, С.Е.Вицина, К.С.Гаджиева, Н.В. Жданова, В.Д. Зорькина, И.А.Исаева, В.А. Карташкина, В.Н. Казакова, P.A.Каламкаряна, Д.А. Керимова, В.Я. Кикотя, A.A.Ковалева, А.И. Кокотова, A.B. Корнева, В.В.Лазарева, Е.А. Лукашевой, В.О. Лучина, В.Н.Малахова, Н.С. Малеина, A.B. Малько, Г.В.Мальцева, Л.С. Мамута, О.В. Мартышина, М.Н.Марченко, Ф.Ф. Мартенса, Н.И. Матузова, Л.А.Морозовой, Г.И.Муромцева, B.C. Нерсесянца, К. Осакве, A.B. Нолякова, Т.Н.Радько, P.A. Ромашова, В.Н. Сальникова, Н.С.Соколовой, C.B. Степашина, Л.Р. Сюкияйне-на, Ю.А.Тихомирова, В.А.Туманова, C.B. Черниченко, А.Г.Хабибуллина, Б.А. Страшуна, A.M. Тихомирова, Б.Н.Топорнина, В.М. Шумилова, Л.М. Энтина, М.Л.Энтинаи др.**

**Кроме того, важную роль в раскрытии предмета исследования составили труды зарубежныхправоведов: B.C. Ван ден Берга, Р. Давида, К. Жоффре-Спинози, А. Рамази, Л. Розена, М.А. Аль-Муршира, А. Треки, М.Т. Ибн-Ашура, Н.Е.Торнау, А-А. ат-Турки и др.**

**Нормативную основу исследования составили такие нормативно-правовые акты как: основополагающие акты международного права, регулирующие правовой статус человека и гражданина: УставООН, Всеобщая Декларация прав человека 1948 года, Международные Пакты о правах человека 1966 года,Конвенцияо защите прав человека и основныхсвобод1950 года, Арабская хартия прав человека, Конвенция о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин и др.; источники исламского права, такие как Коран, Сунна, а также их нормативныедоктринальныетолкования; практика международных и национальных судов.**

**Большое значение для исследования рассматриваемой темы имелаправоприменительнаяпрактика мусульманских государств.**

**В качестве методологической основы исследования использовались общенаучные методы познания и специальные способы и приемы, характерные для юридических наук: диалектический, исторический, логической дедукции и индукции, системный, сравнительный (сравнительно-правовой), формально-юридический.**

**Научная новизна исследования. В отечественной научной литературе уже разрабатывались вопросы взаимодействия и взаимного влияния религиозных и светских правовых систем, в том числе вопросов, связанных с регулированием прав человека. Так, профессор Ю.Е. Карлов и некоторые другие исследователи провели достаточно подробный анализ католического учения**

**0 праве в его связи с международными отношениями1.**

**Исследование исламского права также имеет достаточно долгую историю. Среди зарубежных ученых-исламоведов, оказавших значительное влияние на разработку правовых концепций, отраженных в работе следует выделить (в хронологическом порядке) Н.Е.Торнау, Р. Давида и К. Жоффе-Спинози, Р. Шарля, М.И.Садагдара, Шихаба Абдул Карима Али и др.**

**Что касается советской и российской юридической литературы в этой области, то здесь данная проблематика исследована недостаточно полно, ограничиваясь, как правило, пределами исламского мира2.**

**В основном такие работы связаны с именами Ю.Я.Баскина, Н.В. Жданова, В.А. Карташкина, Е.А.Лукашевой, Г.И. Муромцева, P.A. Мюллерсона, JI.P.Сюкияйнена, C.B. Черниченко, Д.И. Фельдмана и др.**

**1 См напр Карлов Ю Е Миссия в Ватикан -М Междунар отношения, 2004, Карлов Ю Е Дипломатия Москвы и Второй ватиканский собор Взгляд из Москвы - M , 1997, Карлов Ю Е Правовые вопросы участия Ватикана в международных отношениях Дисс кандюриднаук / МГИМО (У)МИДРФ - M , 1964, Булатова А Ю Восточная политика Ватикана на примере Украины Дисс канд юрид наук / M , 2008, Дьяченко СБ Особенности международнойправосубъектностиСвятого престола Дисс канд юрид наук / M , 2008 2**

**См Баскин Ю Я, Фельдман Д И История международного права &mdash; M Междунар отношения, 1990,СадагдарМИ Основы мусульманского права &mdash; М, 1968, Саидбаев ТС Ислам и общество Опыт историко-социологического исследования &mdash; M Наука, 1978, Муромцев Г И Ислам и мусульманское право в странах социалистической ориентации // Мусульманское право &mdash; M , 1984,СюкияйненJIP, Лихачев В А Мусульманскоеделиктноеправо и уголовное законодательство стран Зарубежного Востока // Мусульманское право &mdash; M , 1984, Хайдарова MC Основные направления и школы мусульманского права // Мусульманское право &mdash; M , 1984, Мшославский Г В Интеграционные процессы в мусульманском мире &mdash; M Наука, 1991, Жданов H В Исламская концепция миропорядка &mdash; M Междунар отношения, 2003, Маудуди С А Права человека в исламе &mdash; Казань Изд-во &laquo;Иман&raquo;, 1995 и др**

**В контексте данной работы уместно говорить об идее прав человека как самоочевидной, присущей как европейским, так и неевропейским культурам. Общеизвестно, что международная концепция прав человека основывается в первую очередь на Всеобщейдекларацииправ человека 1948 года. Если посмотреть на комплекс прав,закрепленныхв данном документе, то нетрудно убедиться в том, что ее авторы вПреамбулеговорят об идеальном стандарте прав человека, к достижению которого должно стремиться любое общество.**

**Таким идеальным стандартом являются ценности и правовые институты, которые отвечают уровню развития современного либерально-демократического общества. Это равенство перед законом,свободамнения, право на труд, право на демократические и политические процедуры и др. Отсутствие необходимых социальных, политических, экономических и культурных условий в той или иной стране может привести к тому, что комплекс прав, провозглашенных Всеобщейдекларациейправ человека 1948 года в качестве универсальных, окажется нереализуем.**

**Это, в первую очередь, касается стран Востока, имеющих арабо-исламские, индо-буддийские и китайско-конфуцианские традиции. Как считает российский востоковед Л.С.Васильев, неевропейский мир, куда он относит страны Азии и Африки, а также с некоторымиоговоркамилатиноамериканские цивилизации, невозможно насильно приспособить к европоцентристским схемам. Кроме того, правовая система, по мнению Л.С.Васильева, должна описываться как явление объективной реальности, со всеми противоречиями и недостатками ей присущими . С таким мнением, нельзя не согласиться. Все это актуализирует проблему прав человека и требует ее всестороннего, комплексного изучения в особенности - в плане взаимодействия**

**См.: Васильев Л С. История Востока: В 2 т. - Т. 1. - М.: Высшая школа, 1998. и взаимовлияния соответствующих принципов и норм международного права и мусульманского права.**

**Данное исследование является первым, новаторским комплексным исследованием правового статуса человека и гражданина в исламском праве в его связи с международно-правовым режимом защиты прав человека в XXI веке. В работе предложены новые способы развития универсальной концепции прав человека, определена ее структура и составные элементы.**

**Выявление места исламского права в развитии правовой системы стран Востока и мира в целом, структуры и основополагающих принципов, а также влияния на современную систему международного права представляет большой теоретический и практический интерес.**

**В работе проанализирована и описана система предпосылок и источников исламского права, регулирующих правовой статус человека и гражданина, выделены основные, наиболее сложные проблемы, связанные с рассматриваемым вопросом, и даны конкретные предложения по совершенствованию действующего законодательства.**

**Автором введен в научный оборот новый нормативный и теоретический материал, представляющий интерес как для науки, исследующей международное право и исламское право, так и для других юридических наук.**

**Практическая применимость исследования. Сформулированные в работе методические и методологические положения доведены до уровня практических рекомендаций и могут быть в дальнейшем использованы при разработке конкретных мер, направленных на развитие отношений России и стран исламского мира, выработки новых концепций защиты прав человека, ориентированных на региональную специфику и потому более эффективных.**

**Кроме того, материал диссертационного исследования может быть использован для учебных целей.**

**Выводы исследования также могут быть полезны для дальнейшего изучения международного регулирования прав человека, гуманизации правовой системы современного мира и развития взаимопонимания между различными социокультурными общностями.**

**На основе проведенного исследования, автор выносит на защиту следующие положения:**

**1. К началу XXI века не удалось создать полноценную систему прав человека и в глобальном и в региональном плане. Выработка универсальной концепции прав человека должна строиться с учетом как международно-правовых норм, так и особенностей исламского права и других региональных норм права в данной сфере.**

**2. Как правило, система, регулирующая правовое положение человека, в том числе - система международного права, является продуктом исторически сложившегося общественного консенсуса. Исламская система защиты прав человека и гражданина объективно показывает свою высокую устойчивость. Она не является случайной, а имманентно присуща этому типу правового сознания. При этом данная система постепенно развивается, в том числе &mdash; через взаимодействие с другими правовыми системами и, в особенности, с международным правом.**

**3. Универсальная концепция прав человека должна строиться по &laquo;многоуровневому&raquo; принципу. В основе лежат неотъемлемые принципы: уважение прав человека, право на жизнь и человеческое достоинство. Следующий уровень состоит из блоков норм, ориентированных на отдельные цивилиза-ционные общности. Следующий уровень &mdash; группы стран и отдельные государства. И последний уровень &mdash; народы и устойчивые социальные группы.**

**4. Исламское право своей основой имеет религиозно-нравственные сакральные нормы, которые при этом являются юридическими нормами и эффективно регулируют общественные отношения. Многие мусульманские государства не имеют возможности быть участниками международных договоров или выполнять решения международных организаций в виду того, что в случаеколлизиимежду нормами международного права и нормами исламского права нормы международного права становятся неприменимыми в соответствующем исламском государстве. Однако следует стремиться к гармонизации этих двух правовых систем в целях создания универсальной системы права при сохранении за исламским правом егоимперативности, но на уровне исполнения обязательств, которые приняло соответствующее исламское государство по международному праву.**

**5. Исламское международное право прав человека &mdash; система норм международного права, базирующаяся на основных источниках исламской религии &mdash; Коране и Сунне, актах международного права,законодательныхактах мусульманских государств и особенностях применения норм международного права и исламской правовой доктрины в этих государствах.**

**6. Комплекс прав иобязанностей, которыми наделены женщины в исламском праве существенно отличается от такового в других правовых семьях, а также от комплекса прав женщин, закрепленных в основных источниках международного права. Трудности, с которыми сталкиваются исламские государства в осуществлении основных норм,закрепляющихстатус женщины в современном международном праве, носят объективный характер и должныпризнаватьсямеждународным сообществом как фактор, имманентно присущий исламской цивилизации.**

**7. Процесс закрепления, начавшийся в середине XIX века, норм исламского права в национальном законодательстве должен происходить на основе превалирования международных обязательств соответствующего исламского государства над нормами его законодательства, при условии сохранения действенности норм исламского права на стадии правоприменения.**

**Апробация результатов работы проведена автором в рамках научных конференций и круглых столов, связанных с проблематикой исследования, в Дипломатической академии МИД России, а также вМГИМО(У) МИД России, организуемых Российской Ассоциацией Содействия программ ООН (РАСООН), являясь активным членом ассоциации. Автор диссертации опубликовал научныестатьипо теме диссертации в Московском журнале международного права, в журнале Международное право - International Law, в Евразийском юридическом журнале.**

**Структура диссертации обусловлена объектом, целью и задачами исследования. Работа состоит из введения, трех глав, подразделяющихся на параграфы, заключения и списка использованных документов и литературы.**

**Заключение**

В современных условиях межгосударственные отношения должны стро­иться на основе взаимных общих интересов и общечеловеческих ценностей, того, что ценно и важно для любого государства, независимо от формы прав­ления, государственного устройства, уровня социально-экономического раз­вития, культуры и традиций.

Народы, проживающие на территории различных государств, отличают­ся языком, культурой, традициями, но их всех объединяет то, что они люди, а потому для каждого из них ценным являются его жизнь, права и свободы. Все различия, все границы, которые люди провели между собой, второсте­пенны.

Однако проблема заключается в том, что комплексы прав, которые ин­дивид, относящийся к той или иной культуре, считает для себя неотъемле­мым, не являются одинаковыми. Ярким примером служит сравнение запад­ного и исламского подходов к этому вопросу. Таким образом может сло­житься ситуация, что при наделении индивида комплексом прав, чуждым его культуре, законодатель может нарушить его основные, имманентно прису­щие ему права, как члена той иной, например, исламской общности.

Гармония системы (мирового сообщества) и отдельных государств воз­можна на основе идеи прав человека. История свидетельствует, что разрабо­танные мировым сообществом международные стандарты по правам челове­ка содержат в себе ценные для каждого человека планеты Земля.

Права человека — это продукт истории, то есть явление исторически возникающее, изменяющееся и развивающееся. Каждой ступени в историче­ском развитии свободы и права присуща своя юридическая концепция чело­века как субъекта права и соответствующие представления о его правах и обязанностях, его свободе и несвободе .

Нерсесянц В.С. Философия права. - М., 1997. - С. 107.

329

Теоретическую разработку общечеловеческая концепция прав и свобод получила в действующих международных договорах, пактах и конвенциях, создающих юридически обязательные нормы поведения государств в области защиты прав человека (в настоящее время в международном праве существу­ет около 70 таких документов). При этом международный стандарт, напри­мер, в рамках ООН, по своей природе должен быть минимальным, поскольку является результатом компромисса между странами с различными правовы­ми системами и традициями, по тем или иным причинам пришедшим к об­щему выражению своих на практике ощутимо расходящихся позиций.

В тоже время, по нашему мнению, универсальным принципом, объеди­няющим все системы, регулирующие правовой статус человека и граждани­на, в настоящее время является принцип уважения прав человека, какой бы комплекс прав не применялся на той или иной территории. Однако, как пи­шет проф. А.А. Ковалев: «принцип уважения прав человека, как один из ос­новных принципов современного международного права никак не может противостоять другим его основополагающим принципам, он должен приме-

330

няться в системе всех принципов международного права» .

Западная концепция прав человека сегодня нуждается в определенной корректировке. В том числе и потому что, в странах Запада растет количест­во мусульманского и другого (неевропейского) населения, которое все гром­че требует развития собственной культуры, поддержки своих национальных традиций, актуальным становится использование опыта в первую очередь развитых мусульманских стран. Игнорирование этого может привести к воз­никновению серьезных конфликтов и потрясений (примером может служить Югославия). Все это требует развития отношений между Западом и Восто­ком, взаимного восприятия и обмена ценностями.

Интеграционные культурно-цивилизационные процессы, получившие динамичное развитие в современную эпоху, проходят крайне непросто. [[1]](#footnote-1)

Ключевую сложность для исламского правосознания представляет асси­миляция западной культуры именно потому, что мусульманин по своему са­мосознанию ближе к изначальному, коллективному правосознанию, осно­ванному на мононормах, чем субъект и агент западной культуры. Из двух черт — индивидуализм и коллективизм — первая черта более характерна для менталитета и общественного сознания на Западе, вторая — на Востоке[[2]](#footnote-2) [[3]](#footnote-3) [[4]](#footnote-4).

Для мусульманина по этическим причинам невозможно принять форму­лу индивидуализма в том виде, в каком она вошла в плоть и кровь западной культуры, фактически исчерпавшей потенции как неограниченной спонтан­ности, самоценности и самодостаточности личной свободы, так и индивидуа­листического прагматизма. И перед Востоком и перед Западом в сфере куль­туры стоит сегодня единая задача — выработать новую культурную пара-

332

дигму индивидуальности и рациональности .

Как справедливо замечает проф. А.А. Ковалев, сама концепция универ­сальности прав человека нуждается в обновлении, в ее основе должен лежать не просто цивилизационный, а интерцивилизационный (межкультурный, «взаимокультурный») подход .

1. **Ковалев А.А. Концепция универсальных прав человека как общечеловеческой ценности // Москов­ский журнал международного права, 2011. - № 1. - С. 3.** [↑](#footnote-ref-1)
2. **Шумилов В.М. Правоведение. - М.: Проспект, 2009. - С. 15.** [↑](#footnote-ref-2)
3. **Шалабаева Г.К. Духовная культура казахского народа и проблемы становления национального са­мосознания (социально-философский анализ). Автореф. ... д-ра филос. наук / Алматы, 1997. - С. 23, 24.** [↑](#footnote-ref-3)
4. **Там же. - С. 6.** [↑](#footnote-ref-4)