

Бехруз Хашматулла

ИСЛАМСКИЙ КОНСТИТУЦИОНАЛИЗМ: ЭТАПЫ СТАНОВЛЕНИЯ, СОВРЕМЕННОЕ СОСТОЯНИЕ И НАПРАВЛЕНИЯ ТРАНСФОРМАЦИИ

Аннотация. В статье рассматривается феномен — исламский конституционализм и его формирование, процесс эволюции и современное состояние. Особое внимание уделяется современным тенденциям его трансформации в контексте происходящих процессов в современных исламских государствах.

Ключевые слова: исламский конституционализм, исламское право, исламская правовая система, правовые системы современных исламских государств, конституция, трансформация.

I. Истоки и этапы становления исламского конституционализма

Понятие «конституционализм» зачастую понимается как политико-правовая теория и практика конституционного устройства, основанного на западных либерально-демократических ценностях. На этом основании часто употребляется словосочетание «западный конституционализм». Однако данное понятие в широком понимании в юридической литературе рассматривается как теория и практика организации государственной и общественной жизни в соответствии с конституцией. Главным признаком конституционализма выступает не просто наличие конституции, а реальная связанность ее нормами всех органов государственной власти. На основе различных правовых традиций конституционализм обретает свои специфические черты и особенности. В рамках исламской концепции государства свои очертания получает «исламский конституционализм».

Корни исламского конституционализма уходят в начальный период формирования исламской общины. Важнейшая роль в формировании его принципов принадлежит Пророку Мухаммаду. Устав исламской уммы, известный как «Конституция Медины», является ранним политико-правовым документом ислама, по сути, первым исламским законодательным актом, заложившим основу исламской государственности. Конституцией Медины регулировались взаимоотношения между членами исламской уммы (общины), прежде всего между мухаджирами (переселенцами из Мекки) и ансарами (жителями Медины), а также между мусульманами и немусульманами, являющихся частью общины. В соответствии с Конституцией Медины все жители — мусульмане, иудеи и язычники, рассматривались как единое целое, и каждый из них пользовался соответствующими правами, независимо от племенной

принадлежности¹. Данный документ можно охарактеризовать как нормативно-правовой акт, заложивший основы исламского конституционализма.

В эпоху Праведных халифов (632-661 гг.) были сформированы основные принципы функционирования исламского государства, укрепивших исламский конституционализм: соответствие всей деятельности исламского государства и его главы-халифа основным принципам исламской религии, являющихся одновременно принципами исламского права; принцип выборности халифа; принцип подотчетности халифа умме; принцип совещательности; принцип справедливости; возможность неповиновения воле халифа в случае его отступления от ислама.

С окончанием периода правления Праведных халифов и приходом к власти династии Омейядов (661-750) и династии Аббасидов (750-1258), некоторые принципы исламского конституционализма во многом были утрачены, как, например, принцип выборности халифа, вместо которого на долгие столетия установилась наследственная монархия.

Анализируя формирование и эволюцию исламских доктрин государства, необходимо отметить, что в первые века ислама (VII-X вв.) проблемы государственной власти по существу не находились в центре внимания исламско-правовой доктрины. Возникший как теократическое государство, халифат с первых дней своего существования основывался на принципе единства духовной и светской власти в лице главы исламского государства — халифа. В этом контексте вопросы преемственности власти и проблемы ее передачи выступают на первый план. Согласно исламской концепции государства к формам передачи власти можно отнести: захват власти, назначение наследника, выборы халифа шурой (советом), выборы халифа всей общиной и так называемое назначение имама Аллахом.

¹ Конституция Медины [Электронный ресурс]. — Режим доступа к документу: http://http://wikipedia.qwika.com/en2ru/Constitution_of_Medina

Дальнейшее эволюции исламского права связано с периодом существования Османской империи. Хотя несколько веков в начальном периоде ее существования исламское право находилось в застойном состоянии, однако во второй половине XIX в. начинается период «исламской реформации». Важнейшим этапом в истории Османской империи, имеющим принципиальное значение для развития исламского права, является названный период, когда под влиянием политических, экономических и социальных факторов начался процесс реформирования социальной, политической и правовой жизни. Эти реформы были обусловлены как внутренними, так и внешними факторами. Важнейший этап развития исламского конституционализма связан с эпохой Османской империи, что отражало сложившуюся ситуацию вокруг Османского халифата. Вступившая в силу в 1876 г. Конституция, незначительно ограничив права султана, провозгласила принципы личной свободы и равенства всех поданных независимо от вероисповедания, полную безопасность личности и имущества, неприкосновенность жилища, пропорциональное распределение налогов, запрет штрафов и конфискации, гарантировала свободу деятельности в торговле, промышленности и сельском хозяйстве, свободу печати, гласность судов. Данный документ определил функции и порядок организации двухпалатного парламента².

В начале XX в. позиции исламского права значительно ослабли, что было связано с глубинными преобразованиями политико-экономического характера в масштабах всей исламской цивилизации, среди которых важнейшими были отмена халифата в 1924 г., и лишение ислама статуса государственной религии в бывшей Османской империи.

Вторая половина XX в. характеризуется усилением влияния исламского права — налицо тенденции возвращения к изначальным исламским принципам, называемые исламизацией, которая охватывала политическую, экономическую, социальную, культурную и правовую сферы общественной жизни. Ислам рассматривается как универсальная система регулирования, способная решить накопившиеся политические и социально-экономические проблемы.

Эти тенденции усилились с начала 70-х гг. XX в. Сильным толчком к ним послужила Исламская революция в Иране в 1979 г., следствием которой явилось реформирование государственно-правовых институтов Ирана. Целью реформ являлось приведение в соответствие с исламским правом всего действующего правового массива. Первым шагом на этом пути было при-

² Конституция Османского халифата 1876 г. [Электронный ресурс]. — Режим доступа к документу: <http://mirreferatov.com.ua/referat/ru/vsemirnaya-istoriya/pervye-konstitutsii-aziatskih-gosudarstv-sravnitelnyy-analiz.html?pn=5>

нятие новой Конституции, ст. 4 которой провозгласила, что уголовные законы страны должны соответствовать принципам ислама, а ст. 156 закрепила правило применения норм шариата за уголовные преступления³.

II. Современный исламский конституционализм

Исламские общины имеются в более чем 120 странах. В 35 государствах мусульмане составляют большинство населения. В 28 исламских государствах, таких как Афганистан, Египет, Саудовская Аравия, Марокко, Кувейт, Иран, Ирак, Пакистан и др., ислам является государственной религией.

Конституции современных исламских государств содержат нормы, регламентирующие структуру государства, принципы организации и порядок формирования и функционирования государственного механизма, избирательную систему и др. Многие конституционные принципы и нормы как по формальным признакам, так и по своему содержанию имеют сходство с аналогичными принципами и нормами, которые содержатся в конституциях западных государств, поскольку были заимствованы в результате правовой аккультурации, имевшей место после крушения колониальной системы и формирования собственных национальных правовых систем исламских государств. Однако главенствующую роль в системе конституционных принципов данных государств по-прежнему играют принципы классического исламского права, обеспечивающие функционирование в соответствии с ними любых заимствованных норм.

Так, Конституцией Республики Пакистан закреплено, что «все существующие законы должны быть приведены в соответствие с предписаниями ислама, как они установлены в священном Коране и сунне... и ни один закон не может быть принят, если он противоречит таким предписаниям»⁴.

В конституциях современных исламских государств также отражены «болевые точки» современных гражданских обществ, долгие десятилетия, находившиеся в ситуации отсутствия многих гражданских прав и свобод, являющихся неотъемлемой частью прав человека, декларируемых международными исламско-правовыми актами, среди которых Всеобщая исламская декларация прав человека 1981 г., Каирская декларация

³ Конституция Исламской Республики Иран: Принята 24 октября 1979 г. // Конституции государств Азии : в 3 т. / под ред. Т. Я. Хабриевой. М. Норма, 2010. Т. 1. С. 234-274. [Электронный ресурс]. — Режим доступа к документу: <http://constitutions.ru/archives/140>

⁴ Конституция Исламской Республики Пакистан: Принята 12 апреля 1973 г. // Конституции государств Азии : в 3 т. / под ред. Т. Я. Хабриевой. М. Норма, 2010. Т. 2. С. 615-744.

по правам человека в исламе 1990 г., Арабская хартия прав человека 1994 г.

Конституционными нормами современных исламских государств закреплены положения, обеспечивающие равенство граждан перед законом, независимо от конфессиональной принадлежности (ст. 7 Конституционной Декларации Арабской Республики Египет)⁵, равенство в правах и обязанностях, независимо от вероисповедания (ст. 33 п.3 Конституции Сирийской Арабской Республики), уважение со стороны государства по отношению к другим религиям — обеспечение свободы выполнения ритуалов, не нарушающих общественный порядок, защиту личного статуса религиозных сообществ (ст. 3 Конституции Сирийской Арабской Республики)⁶.

Конституционное законодательство многих исламских государств содержит так называемую «конституционную триаду», состоящую из трех основных положений — закрепление на конституционном уровне за исламом статуса государственной религии, признание за шариатом источника законодательства и принадлежность главы государства к исламской религии. Эти положения на сегодняшний день представляют собой реальный механизм, обеспечивающий действие норм исламского права и подчинение его принципам деятельности всех институтов современного исламского государства. Такие положения содержатся, например, в конституциях Иордании, Объединенных Арабских Эмиратов, Туниса, Катара, Пакистана и др. Так, согласно Конституции Афганистана 2004 г. ислам имеет статус официальной государственной религии. В ст. 3 Конституции провозглашается, что «в Афганистане не может быть принят ни один закон, противоречащий священной религии ислам»⁷.

III. Некоторые тенденции трансформации современного исламского конституционализма

События «Арабской весны» повлекли за собой не только смену правящих партий и элит. Процессы, происходящие в государствах исламского мира, имеют политическую, экономическую и правовую составляющие.

⁵ Конституционная Декларация Арабской Республики Египет : Принята 11 сентября 1971 г. (в ред. 1980 и 2007 г.) // Конституции государств Азии : в 3 т. / под ред. Т. Я. Хабриевой. М. Норма, 2010. Т. 1. С. 62-94.

⁶ Конституция Сирийской Арабской Республики: Принята 13 марта 1973 г. // Конституции государств Азии : в 3 т. / под ред. Т. Я. Хабриевой. М. Норма, 2010. Т. 1. С. 518-541.

⁷ Конституция Исламской Республики Афганистан: Принята 27 января 2004 г. // Конституции государств Азии : в 3 т. / под ред. Т. Я. Хабриевой. М. Норма, 2010. Т. 2. С. 15-48.

Очевидным является тот факт, что в результате происходящих событий правовые системы исламских государств подвергаются всесторонней трансформации, которая будет происходить с учетом специфики функционирования каждой национальной правовой системы. Однако их объединяет общая тенденция к усилению влияния классического исламского права на национальные правовые системы данных государств, что будет отражено не только в законодательном закреплении соответствующих положений, но также в правоприменительной практике. В целом данные тенденции можно охарактеризовать как процесс исламизации правовых систем исламских государств.

Прежде всего, данный процесс сопровождается изменениями в действующем конституционном законодательстве многих исламских государств, который можно охарактеризовать как конституционные реформы. Современные конституции исламских государств характеризуются наличием большого количества переходных положений, отражающих особенности внутривнутриполитической обстановки и расклад социально-политических сил внутри этих обществ. Конституции исламских государств являются результатом достигнутого компромисса между различными силами, этапом становления нового типа конституционализма, для развития которого необходимы всесторонние реформы конституционного законодательства.

Важнейшей характеристикой данных процессов является «битва за Конституцию», что проявляется в противостоянии различных политических сил, претендующих на законодательные полномочия.

На сегодняшний день исламистские силы продемонстрировали успешное преодоление законодательных барьеров, а также возможности использования сугубо правовых методов, которые позволили, оставаясь в рамках правового поля, легитимным путем прийти к власти. Однако, вполне возможно, что их приход к власти будет оспариваться в ходе внутривнутриполитической борьбы. Для укрепления своих позиций, а также для поступательного движения данных обществ очевидной является необходимость стабилизации конституционализма путем принятия новых конституций либо путем внесения новых качественных изменений в действующие.

Несмотря на то, что классическое исламское право не признавало принципа разделения властей, проводившиеся реформы, затронувшие основы исламского права, привели в действие этот принцип в процессе конституционного строительства во многих исламских государствах.

Сегодня вопросы преемственности власти решаются на основе заимствованных у западного права механизмов, которые приобрели свою специфику благодаря положениям, в соответствии с которыми на пост

главы государства может баллотироваться только мусульманин и др.

Поправки внесены в статьи, регламентирующие порядок выборов главы государства, срок его полномочий. Так, ст. 77 Конституции Республики Египет, декларировавшая срок полномочий Президента — 6 лет и возможность его неоднократного переизбрания, была заменена в Конституционной Декларации ст. 29, ограничивающей как срок полномочий главы государства до 4-х лет, так и возможность его переизбрания не более одного раза.

Аналогичные поправки были внесены в Конституцию Сирии. И хотя срок полномочий президента, регламентированный ст. 85 Конституции 1973 г., оставлен без изменений, ст. 88 новой Конституции Сирии, ограничивает пребывание Президента у власти двумя сроками.

Общей тенденцией для всех исламских государств, укрепляющей основы их конституционализма, является повышение значимости избирательной системы, которая получила закрепление практически во всех конституциях данных государств. Ее модели были заимствованы у западных избирательных систем и получили свою специфику в рамках правовых систем исламских государств. Выборы стали ключевым моментом в разрешении политических споров и конфликтов, причем данные выборы проводятся на демократических основах, обеспечивающие относительно объективный результат.

Законодательство современных исламских государств содержат ряд противоречий, обусловленных закреплением в их конституциях ислама в качестве государственной религии и наличием в отраслевом законодательстве норм, противоречащим исламско-правовым принципам. Так, в Тунисе законодательно запрещена полигамия. В стране также упразднены исламские суды. Об этом свидетельствует ряд статей Конституции Туниса. Она, определяя характер судебной власти, закрепляет, что решение суда выносится от имени народа и приводится в исполнение от имени президента Республики, а ст. 65, закрепляя независимость судебной власти, провозглашает, что при осуществлении своих функций судьи подчиняются только закону⁸. Семейный Кодекс Марокко полностью отменяет опеку над женщиной, вступающей в брак, а также отменяет ответственность незамужней женщины в случае рождения ребенка и дает ей возможность зарегистрировать ребенка и дать ему свое имя.

В правовых системах данных государств имеет место ограничение и вытеснение норм и принципов

исламского права из сфер правового регулирования. В результате происходящих изменений эти противоречия могут быть устранены. Конституционные реформы, намечающиеся в исламских государствах, будут способствовать не только закреплению основных конституционных положений, обеспечивающих действие исламского права, но также созданию механизмов их реализации и конкретизации через отраслевое законодательство — уголовное, гражданское, семейное и др.

В большинстве исламских государств функционируют также специальные органы, осуществляющие религиозный контроль правотворческой деятельности с целью проверки соответствия принимаемых актов основополагающим источникам классического исламского права. В Пакистане, например, данную функцию выполняют Совет исламской идеологии и Федеральный суд шариата.

Поляризация общественного мнения, а также противоборство политических сил, основанное на различных идеологических базисах, приводит к столкновению различных точек зрения при реализации правотворческой деятельности, а также в процессе правоприменительной деятельности в данных государствах. Необходимость учета этих факторов приводит к тому, что принцип разделения властей приобретает все более четкие очертания, получая воплощение в конкретных конституционных нормах.

Необходимость компромисса с различными политическими силами, представляющими как различные слои населения, так и различные течения ислама, отличающиеся кардинально противоположными подходами к решению тех или иных правовых вопросов, диктует тенденцию расширения правового плюрализма внутри исламских государств.

Примером тому — Саудовская Аравия, имеющая относительно однородный этнический и конфессиональный состав населения. Несмотря на то, что проводимые реформы имеют, в основном, консервативно-охранительный характер, изменения, затронувшие сложившуюся систему законодательства, весьма показательны и соответствуют общим тенденциям, имеющим место в данных государствах. Так, в 2008 г. Король увеличил численный состав Консультационного совета с 81 до 150 человек. Знаковым событием стали изменения в Совете улемов, в который помимо правоведов ханбалитского мазхаба отныне включены представители ханифитского, маликитского, шафиитского.

Несмотря на наличие общих тенденций к исламизации правовых систем исламских государств, новые политические реалии заставляют как лидеров государств, так и оппозицию учитывать геополитическую обстановку, сложившуюся в современном мире. Это означает, что

⁸ Конституция Тунисской Республики // Сапронова М.А. Государственный строй и конституции арабских республик. М., 2003. С. 313-327.

исламизация правовых систем не может проводиться без учета как общеполитической обстановки в мире, так и внутренних процессов, происходящих в их гражданских обществах. Примером тому — исламистские силы, пришедшие к власти в результате выборов в Египте. Несмотря на то, что президент Египта является представителем Партии Свободы и Справедливости — политического крыла «Братьев — мусульман», став Президентом, он провозгласил курс на светское государство, что было обусловлено не только необходимостью подтвердить предвыборные обещания, но также противостоянием с оппозицией, и давлением стран Запада. При этом ст. 2 Конституции Египта по-прежнему закрепляет ислам в качестве государственной религии, а исламское право — источником законодательства.

Необходимо особо отметить, что существующие противоречия в рамках гражданских обществ исламских государств, относящиеся к числу внутренних факторов, а также специфика взаимодействия каждого из государств с международным сообществом, которая является одним из важнейших внешних факторов, непосредственным образом будут влиять на характеристики трансформации конституционализма в каждом из исламских государств. Разный уровень социально-экономического и политического развития, интенсивность общения с другими государствами, региональными и международными организациями с одной стороны повлияют на скорость и масштаб данной трансформации, а с другой на ее особенности в рамках конкретного исламского государства.

Библиографический список:

1. Конституция Медины [Электронный ресурс]. — Режим доступа к документу: http://http://wikipedia.qwika.com/en2ru/Constitution_of_Medina
2. Конституция Османского халифата 1876 г. [Электронный ресурс]. — Режим доступа к документу: <http://mirreferatov.com.ua/referat/ru/vsemirnaya-istoriya/pervye-konstitutsii-aziatskih-gosudarstv-sravnitelnyu-analiz.html?pn=5>
3. Конституция Исламской Республики Иран: Принята 24 октября 1979 г. // Конституции государств Азии: в 3 т. / под ред. Т.Я. Хабриевой. М. Норма, 2010. Т. 1. С. 234-274. [Электронный ресурс]. — Режим доступа к документу: <http://constitutions.ru/archives/140>
4. Конституция Исламской Республики Пакистан: Принята 12 апреля 1973 г. // Конституции государств Азии: в 3 т. / под ред. Т.Я. Хабриевой. М. Норма, 2010. Т. 2. С. 615-744.
5. Конституционная Декларация Арабской Республики Египет : Принята 11 сентября 1971 г. (в ред. 1980 и 2007 гг.) // Конституции государств Азии: в 3 т. / под ред. Т. Я. Хабриевой. М. Норма, 2010. Т. 1. С. 62-94.
6. Конституция Сирийской Арабской Республики : Принята 13 марта 1973 г. // Конституции государств Азии: в 3 т. / под ред. Т.Я. Хабриевой. М. Норма, 2010. Т. 1. С. 518-541.
7. Конституция Исламской Республики Афганистан: Принята 27 января 2004 г. // Конституции государств Азии: в 3 т. / под ред. Т.Я. Хабриевой. М.: Норма, 2010. Т. 2. С. 15-48.
8. Конституция Тунисской Республики // Сапронова М.А. Государственный строй и конституции арабских республик. М., 2003. С. 313-327.