



УДК 340.1 (477)

СПРАВЕДЛИВОСТЬ КАК КРИТЕРИЙ ЭФФЕКТИВНОСТИ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ: МУСУЛЬМАНСКИЙ АСПЕКТ

Александр ВОЛЬВАК,
адвокат, юрист Высшей квалификационно-дисциплинарной
комиссии адвокатуры

АННОТАЦИЯ

Статья посвящена анализу феномена справедливости как критерия эффективности правового регулирования с точки зрения исламской правовой культуры. Приведен исторический анализ понимания справедливости в исламе, раскрыты формы проявления справедливости и ее взаимосвязь с категорией равенства. Показана взаимосвязь арабо-мусульманской философии с мировой философской мыслью и современностью.

Ключевые слова: справедливость, равенство, ислам, стремительность, абсолютное равенство, идеальное государство, стремление к счастью.

JUSTICE AS A CRITERION FOR THE EFFECTIVENESS OF LEGAL REGULATION: THE MUSLIM ASPECT

Aleksandr VOLVAK,
Attorney at Law, Lawyer of Higher Qualification and Disciplinary Bar Commission of Ukraine

SUMMARY

The article is devoted to the analysis of the phenomenon of justice as a criterion for the effectiveness of legal regulation from the point of view of Islamic legal culture. A historical analysis of the understanding of justice in Islam is given, forms of manifestation of justice are revealed and its interrelation with the category of equality. The interrelation of the Arab-Muslim philosophy with the world's philosophical thought and modernity is shown.

Key words: justice, equality, Islam, swiftness, absolute equality, ideal state, pursuit of happiness.

Постановка проблемы. Исследования справедливости как явления связаны с ее свойством быть основополагающей правовой ценностью, главенствующей ролью понимания сущности права и одновременно основным требованием построения правовой системы и обеспечения прав и свобод индивида. Проявление справедливости в тех или иных правовых системах как соотношение интересов государства, гражданского общества и личности остается значимой для современного мира. В свете происходящих цивилизационных столкновений «восток-запад» или «ислам-и не ислам», в условиях наращиваемой стремительности социального развития и исламизации общества на первый план выходит проблема поиска баланса в достижении справедливости и обеспечении свободы развития религии ислам для обеспечения международных стандартов прав человека.

Актуальность темы исследования. Дискуссионным остается вопрос о соотношении субъективной и объективной справедливости в современных мусульманских обществах и государствах, где ислам признан государственной религи-

ей. Не раскрытым остаётся вопрос проявлений справедливости в исламских обществах и их соотношение с современными концепциями прав человека.

Состояние исследования. Исследование проблемы справедливости берет свое начало в сочинениях Платона, Аристотеля, Цицерона, Сенеки, Аврелия Августина, трактатах Фомы Аквинского и произведениях мыслителей Нового времени: Б. Спинозы, Г. Лейбница, Г. Гроция, Ж.-Ж. Руссо, Т. Гоббса, Дж. Локка, И. Канта, Г. Гегеля. Среди современных исследований не обходимо отметить труды С.С. Алексеева, В.К. Бабаева, В.М. Баранова, З.А. Бербешкина, А.Т. Боннера, Л.Г. Гринберга, Н.Н. Вопленко, Д.А. Керимова, В.Н. Кудрявцева, В.М. Лазарева, Г.В. Мальцева, В.С. Нерсисянца, А. Баракка, Ж.-Л. Берজেя, Г.Дж. Бермана, К. Зелеманна, Д. Ллойда, Дж. Роулза, Г. Радбруха, М. Стоукса, Г. Шпренгера и других.

Целью и задачей статьи является исследование феномена справедливости в мусульманских правовых системах, формах его проявления и порядка регламентации в соответствии со священными писаниями мусульман.

Изложение основного материала.

Продолжающееся ускорение перемен в человечестве и на планете сегодня в соединении с интенсификацией ритмов жизни и работы образуют то, что по-испански некоторые называют “rapidación” (наращивание стремительности). Хотя перемена относится к динамике сложных систем, скорость, с которой человеческие действия ее осуществляют, сегодня контрастирует с естественной медленностью биологической эволюции. К этому добавляется та проблема, что цели этой быстрой и постоянной перемены не обязательно ориентированы на общее благо и на устойчивое и целостное развитие человека. Перемена желаемая, но вызывает беспокойство, когда превращается в истощение мира и ухудшение качества жизни большей части человечества [1, с. 18–19].

Исламизация общества, с одной стороны, и невозможность достижения эффективного правового регулирования при помощи современных моделей, с другой стороны, приводят к стремлению в создании исламского государства. Например, 80 % населения Пакистана выступает за построение государства на принципах



шариата. Одной из причин такого стремления является недостижение баланса справедливости с точки зрения исламского миропорядка.

«Адль» (по-арабски – справедливость) со времен зарождения ислама стало основным религиозным принципом, который зиждется на принципе «Аллах всегда справедлив». Этому принципу мы находим подтверждение в следующих аятах:

– «Аллах, ангелы и ученые мужи свидетельствуют, что нет бога, кроме Него Одного, Придерживающегося справедливости во всем. Нет бога, кроме Него Одного, Великого и Мудрого» (сура Али Имран, аят 18);

– «Если же вы боитесь, что не будете одинаково справедливы к ним, то довольствуйтесь одной или невольницами, которыми овладели ваши десницы. Это ближе к тому, чтобы избежать несправедливости (или бедности)» (сура ан-Ниса, аят 3);

– «Воистину, Аллах велит вам возвращать вверенное на хранение имущество его владельцам и судить по справедливости, когда вы судите среди людей. Как прекрасно то, чем увещевает вас Аллах! Воистину, Аллах – Слышащий, Видящий» (сура ан-Ниса, аят 58);

– «А еще вы должны относиться к сиротам справедливо, и что бы вы ни сделали доброго, Аллаху известно об этом» (сура ан-Ниса, аят 127);

– «О те, которые уверовали! Свидетельствуя перед Аллахом, отстаивайте справедливость, если даже свидетельство будет против вас самих, или против родителей, или против близких родственников. Будет ли он богатым или неимущим, Аллах ближе к ним обоим. Не потакайте желаниям, чтобы не отступить от справедливости. Если же вы скривите или уклонитесь, то ведь Аллах ведает о том, что вы совершаете» (сура ан-Ниса, аят 135);

– «О те, которые уверовали! Будьте стойки ради Аллаха, свидетельствуя беспристрастно, и пусть ненависть людей не подтолкнет вас к несправедливости. Будьте справедливы, ибо это ближе к богобоязненности. Бойтесь Аллаха, ведь Аллах ведает о том, что вы совершаете» (сура аль-Маида, аят 8);

– «Слова твоего Господа полны правды и справедливости! Они неизменяемы (никто не сможет их изменить). Он абсолютно все слышит и обо всем знает» (сура аль-Ан'ам, аят 115);

– «Не приближайтесь к имуществу сироты, кроме как во благо ему, пока он

не достигнет зрелого возраста. Наполняйте меру и весы по справедливости. Мы не возлагаем на человека сверх его возможностей. Когда вы произносите слово, будьте справедливы, даже если это касается родственника. Будьте верны договору с Аллахом. Это заповедал вам Аллах – быть может, вы помяните назидание» (сура аль-Ан'ам, аят 152);

– «Господь повелевает быть справедливыми (следовать «золотой середине») [не впадать в крайности]. В какой бы из мечетей вы ни молились [где бы ни совершали земной поклон пред Богом], пусть лик ваш будет правилин (движения верны; сердце спокойно, умиротворенно), молитесь Богу искренне. Как все начиналось [из ничего], так вы к Нему и вернетесь [ничем, прахом, а затем из остатков будете воскрешены в Судный День]» (сура аль-Араф, аят 29);

– «Все вы возвратитесь к Нему, согласно истинному обещанию Аллаха. Он создает творение в первый раз, а затем воссоздает его, чтобы по справедливости вознаградить тех, которые уверовали и совершали праведные деяния. Тем же, которые не уверовали, уготованы напиток из кипятка и мучительные страдания за то, что они не уверовали» (сура Юнус, аят 4);

– «Воистину, Аллах повелевает блюсти справедливость, делать добро и одаривать родственников. Он запрещает мерзости, предосудительные деяния и бесчинства. Он увещевает вас – быть может, вы помяните назидание» (сура ан-Нахль 90).

Справедливость – это та основа, которая объединяет мусульманское общество с момента его зарождения. По утверждению праведного Имама Али, «справедливость – это столп, на котором зиждется мир» («Мизан аль-хикма»). В «Нахдж аль-балага» приводится комментарий Имама Али, в котором он дает толкование кораническому аяту: «Поистине, Аллах повелевает справедливость и благодать» (16:90). Имам Али (а) пояснил: «Здесь «справедливость» означает равенство в распределении благ, а благодать – благодаяние». Сущность справедливости выражено в суре «Йунус» (аят 44): «Воистину, Аллах ни в чем не проявляет несправедливости к людям, но люди сами поступают несправедливо по отношению к себе».

Абу Наср Аль-Фараби говорит: «Справедливость – это прежде всего распределение общих благ, которыми наделяются все жители города, и затем сохранение того, что распределено между ними. Этими благами являются благо-

получие, богатство, почести, положение и прочие блага, которыми они могут быть сопричастны. Ибо каждый горожанин имеет долю этих благ, равную его заслугам, так что когда их у него меньше или больше, то это несправедливость: когда меньше – несправедливость по отношению к нему, а когда больше – несправедливость по отношению к горожанам. Когда произведено распределение и каждому установлена его доля, тогда она должна быть сохранена для него либо тем, что он не выпускает ее из своих рук, либо тем, что если это уе произойдет, то при таких условиях и обстоятельствах, при которых это не нанесет никакого ущерба ни ему, ни городу... То, что возвращается или ему лично, или горожанам. В любом из этих случаев (жителю города) возвращается равноценное, в чем и состоит справедливость, благодаря которой блага, однажды разделенные, сохраняются за горожанами [3, с. 224–225].

Абу Валид Мухаммад бен Рушд в своем трактате «Талхис ас-сияса», как бы адаптируя Платоновскую концепцию идеального государства и Аристотелевскую этику к потребностям мусульманского общества, желает создать теорию такого государства, где будет царить справедливость. Ибн Рушд, развивая тезисы Аристотеля, пишет: «Вообще повсюду причиной возмущений бывает отсутствие равенства, коль скоро ему не соответствует действительное неравенство, ведь и пожизненная царская власть есть неравенство, если она имеется среди равных. И возмущения поднимаются вообще ради достижения равенства» [4, с. 528]; «государственным благом является справедливость, то есть то, что служит общей пользе. По общему представлению, справедливость есть некое равенство» [4, с. 467], – последовательно доказывает равенство мужчины и женщины, защищая ее свободу и представляя ей неотъемлемый статус в обществе, отстаивает ее общественные, политические и законные права, что делает его достойным сподвижником всех сторонников защиты прав женщин и в наш современный век.

Ал-Газали рассматривает проблематику справедливости в связи с проблемами вреда, равенства, благоденствия, ущербного и совершенного, середины или умеренности, довольства, намерения. Ал-Газали утверждает абсолютную неограниченность воли Бога – Творца всех человеческих поступков и признает лишь относительную свободу воли человека, сводящуюся к «присвоению» сотворен-



ного Богом (способность человека к присвоению носит характер принуждения или вынужденности, поскольку и она творилась Богом). Яхйа б. Ади подчеркивает естественный характер справедливости как данной от природы, а Насир ад-Дин ат-Туси – искусственный, приобретенный в процессе воспитания. Мискавейх же рассматривает добродетель справедливости как склад души. Справедливость тождественна умеренности, середине между избытком и недостатком, равновесию.

Следует отметить, что основатель Пакистанского философского конгресса, составитель и ответственный редактор авторитетной двухтомной «Истории мусульманской философии» М.М. Шариф рассматривает справедливость как специфическую для мусульманской религии этическую ценность. «У древних греков, – пишет он, – основной ценностью считался разум, у буддистов – самоконтроль, у христиан – любовь, в исламе – справедливость, в современном западном обществе таковой выступает власть над природой».

А.А. Игнатенко свою работу «Зенит исламской мысли» посвящает исследованию социально-политических идей арабо-мусульманских философов IX–XII веков, ориентированных на поиск путей достижения счастья. В связи с этим рассматривается справедливость как один из способов достижения счастья в Добродетельном Граде ал-Фараби, Справедливом Граде Ибн Сины (980-1037). По мнению автора, город, в котором царит истинная справедливость, дает человеку счастье. Однако автор признает, что такой город – всего лишь «идеальное человеческое объединение, какого нет в действительности» [5, с. 162–165].

Одной из тенденций сегодняшнего дня является изменение предмета справедливости. Так, Н. Фрэнгер, например, полагает, что можно наблюдать постепенный переход от «справедливости распределения к справедливости признания». Этот переход означает, что наиболее актуальными становятся отнюдь не социальные проблемы распределения обществом ограниченного количества благ между подозрительными и завистливыми индивидами, но проблемы признания достоинства и самого права на существование групп, в том числе и маргинальных, будь то национальные или сексуальные меньшинства, женщины или цветные люди, пенсионеры или инвалиды. Этот переход означает также переход от языка полити-

ческой экономии, которым говорила предшествующая политическая философия, к языку культуры. Иначе говоря, проследивается переход от интереса к распределению материальных благ к интересу в воздаянии благами духовными и прежде всего признание права на достоинство [6, с. 89].

В Коране Всевышний говорит: «Будьте беспристрастны. Воистину, Аллах любит беспристрастных» (сура «аль Худжурат», «Комнаты», аят 9). Со слов Абу Зарра аль-Гифари: «О рабы Мои, поистине, Я запретил несправедливость Себе и сделал её запретной меж вами, так не притесняйте же друг друга!»

Справедливость – это нравственная правота, основанная на этике, разумности, законности, естественном праве, религии, равенстве и объективности.

В исламе справедливость заключается в том, чтобы каждая вещь занимала предназначенное для нее место (Рагиб Асфохани. Аль-Муфрадат фи гариб аль-Куран). Она также заключается в том, чтобы относиться ко всем одинаково, никого не ущемляя.

Указаний принцип находит свое закрепление во многих правовых нормах прошлого и настоящего, например в уложении Тимура один из принципов гласил: «Действую по совести и справедливости, убоготоряя рабов Божьих. Простирал милость свою как над провинившимися, так и над бедными; вершил суд по справедливости... Притесняемого вызволял из-под гнета тирана. Доказав вещественный урон и телесный вред, причиненный притеснителями, гласно вершил над ними суд по шариату и вину одного не перекладывал на плечи другого... [7, с. 1].

Ислам не поддерживает идею абсолютного равенства людей, так как по природе своей люди отличаются друг от друга и телесно, и душевно. Они имеют неравную силу и неодинаковое здоровье, получают разное воспитание и образование.

Все люди равны только перед Аллахом и пользуются правом на человеческое достоинство и прочими правами. Неравенство в любых сферах жизни должны регулироваться так, чтобы не ущемлялись ни индивидуальные, ни коллективные права членов общества.

Ислам рассматривает справедливость в контексте взаимоотношений индивида с Аллахом, между окружающим миром и самим собой. Человек имеет права и обязанности, соразмерные с его возможностями и соответствующие Боже-

ственной мудрости: «Аллах не возлагает на человека сверх его возможностей» (сура 2 «Корова», аят 286).

И в этом проявляется проблема соотношения справедливости и равенства. И подтверждается научная мысль, которая понимает справедливость как правовое равенство и требование в соблюдении равенства для достижения справедливости [8, с. 258–268].

В связи с этим показательным примером достижение справедливости через обеспечение равенства может быть осуществлено решением Федерального Конституционного суда Германии от 24 сентября 2013 г. № 2 BvR 1436/02 так называемое «дело о платке». В данном решении Суд отмечает: «Значение платка, который носят мусульманки, воспринимается совершенно по-разному. Он может быть знаком религиозно мотивированных форм одежды, воспринимаемых как обязательные, а также традицией общества происхождения. В последнее время в нем все чаще усматривается политический символ исламского фундаментализма. Однако значение платка нельзя сводить к символу общественного угнетения женщины. Молодые женщины – мусульманки и по своей воле выбирают платок, чтобы вести самостоятельную жизнь, не разрывая при этом связь со своей культурой. Запрет на ношение платка в государственных школах может как элемент законодательного регулирования соотношения государства и религии в системе школьного образования допустимым образом ограничить свободу вероисповедания. Данное предположение соответствует ст. 9 ЕКПЧ [9, с. 270–272].

Выводы. Справедливость является одной и важнейших ценностей Корана. С точки зрения того, что равенство в исламе не есть абсолютным, мы чаще всего, когда говорим о справедливости в исламе, говорим о социальной справедливости. И если сегодня все больше и больше ученых склоняются к пониманию справедливости как признания духовных благ (культурного многообразия), а не правильного распределения материальных благ, то ислам об этих вещах говорил со времен своего зарождения.

Исламская формула справедливости, которая закреплена в суре ан-Наси, аят 135, гласит: «О те, которые уверовали! Свидетельствуя перед Аллахом, отстаивайте справедливость, если даже свидетельство будет против вас самих, или против родителей, или против близких родственников. Будет ли он богатым или



неимущим, Аллах ближе к ним обоим. Не потакайте желаниям, чтобы не отступить от справедливости. Если же вы скривите или уклонитесь, то ведь Аллах ведает о том, что вы совершаете». Коран предписывает каждый день поступать правоверному мусульманину справедливо, и мера этой справедливости – равенство, но не абсолютное, а то, которое закреплено в Коране и охраняется им. Сура ан-Наси (аят 135) утверждает своеобразный критерий эффективного поведения членов уммы, исполняя который мусульманин воплощает предписания Корана в свою повседневную жизнь, тем самым живет по шариату.

Список использованной литературы:

1. Энциклика Верховного Понтифика Франциска «О заботе об общем доме». URL: http://sib-catholic.ru/wp-content/uploads/2015/10/Laudato_si.pdf
2. Коран / Пер. И.Ю. Крачковского, Москва, 1998.
3. Аль Фараби, «Афоризмы государственного деятеля». Социально-этические трактаты. Алма-Аты, 1978.
4. Аристотель. Сочинения: в 4-х т. М., 1984. Т. 4.
5. Игнатенко А.А. Зенит исламской мысли, М., 2015. Т. 2.
6. Кашников Б.Н. Концепция общей справедливости Аристотеля: опыт реконструкции. URL: <https://iphras.ru/uplfile/root/biblio/em/em2/6.pdf>
7. Уложение Тимура. URL: <http://www.vostlit.info/Texts/rus5/Ulozenie/frametext1.htm>
8. Иконниковой Г.И., Лешенко В.П. Философия права. М., 2015.
9. Избранные решения Федерального Конституционного суда Германии. М., 2015.

ИНФОРМАЦИЯ ОБ АВТОРЕ

Вольвак Александр Николаевич – адвокат, юрист Высшей квалификационно-дисциплинарной комиссии адвокатуры

INFORMATION ABOUT THE AUTHOR

Volvak Aleksandr Nikolayevich – Attorney at Law, Lawyer of Higher Qualification and Disciplinary Bar Commission of Ukraine

avolvak@email.ua

УДК 349.6:347.1

МЕЖОТРАСЛЕВЫЕ СВЯЗИ ПРИРОДОРЕСУРСНОГО И ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

Марина ДЕЙНЕГА,

кандидат юридических наук, доцент,
доцент кафедры аграрного, земельного и экологического права
имени академика В.З. Янчука

Национального университета биоресурсов и природопользования Украины

АННОТАЦИЯ

В статье исследуются межотраслевые связи природоресурсного и гражданского права, то есть отношения взаимной зависимости, обусловленности и общности между правовыми нормами различной правовой отраслевой принадлежности. Проанализированы научные подходы к поднятой проблеме, а также нормы природоресурсного и гражданского законодательства. Установлено, что природоресурсное и гражданское законодательство пересекаются в части имущественных отношений, возникающих в сфере использования природных ресурсов, прежде всего в части приобретения прав на природные ресурсы на основании гражданско-правовых сделок и применения гражданско-правовой ответственности за нарушение природоресурсного законодательства. При этом природоресурсное законодательство является специальным по отношению к гражданскому законодательству.

Ключевые слова: межотраслевые связи, природоресурсное право, гражданское право, природопользование, использование природных ресурсов.

INTER-BRANCHES OF NATURAL RESOURCES LAW AND CIVIL LAW

Marina DEYNEGA,

Candidate of Law Sciences, Associate Professor,
Associate Professor at the Department of Agricultural,
Land and Environmental Law named after Academician V.Z. Yanchuk
of the National University of Life and Environmental Sciences of Ukraine

SUMMARY

The article explores inter-branch relations of natural resource and civil law, relations of mutual dependence, conditionality and commonality between the legal norms of various legal sectoral affiliations. It is analyzed scientific approaches to the problem raised, as well as the norms of natural resource and civil legislation. It is established that the natural and civil legislation intersects in the part of property relations arising in the sphere of the use of natural resources, first of all, in the acquisition of rights to natural resources on the basis of civil transactions and the application of civil liability for violation of environmental resources legislation. At the same time, natural resource legislation is special in relation to civil legislation.

Key words: inter-branch relations, natural resource law, civil law, nature management, use of natural resources.

Постановка проблемы. Все отрасли права признаются составляющими единой системы права Украины, а соответственно, не могут существовать полностью автономно друг от друга, они взаимодействуют между собой и взаимно влияют друг на друга. Место соответствующей отрасли права в системе права Украины в значительной степени определяется способностью правовых норм различной отраслевой

принадлежности создавать межотраслевые связи.

Установление межотраслевых связей и одновременно разграничение сфер действия природоресурсного и гражданского права и законодательства в настоящее время является одной из самых острых проблем, что связано, с одной стороны, с экологизацией всех отраслей права, а с другой – подчинением положениям гражданского