

УДК 341.9 (575.2)

ИССЛЕДОВАНИЕ ИСЛАМСКОГО ПРАВА В НАУКЕ КЫРГЫЗСТАНА

С.Б. Чогулдуров

Исламское право – динамично развивающаяся сфера, приобретающая в последнее время все более существенное значение. С 2008 года в Кыргызской Республике действует новое религиозное законодательство, однако его реформирование продолжается. В этих условиях и по многим другим причинам наблюдается всплеск научных дискуссий и возрастание объема теоретических исследований по вопросам исламского права. Появился комментарий к новому закону о религии, увеличивается число обзоров судебной практики, диссертационных исследований и, в целом, новой литературы по исламскому правоведению. В связи с этим в данной работе предпринят обзор научных исследований исламского права в науке Кыргызстана.

Ключевые слова: наука; юридическая наука; научное исследование; научная публикация; монография, исламское право; шариат.

КЫРГЫЗСТАНДЫН ИЛИМИНДЕ ИСЛАМ УКУКТАРЫНЫН ИЗИЛДЕНИШИ

С.Б. Чогулдуров

Ислам укуктары – кийинки мезгилдерде салмактуу мааниге ээ болуп, жигердүү өнүгүп бара жаткан илимий багыттардын бири болуп саналат. 2008-жылдан тартып Кыргыз Республикасында жаңы диний мыйзам иштей баштады, бирок аны реформалоо улантылууда. Ушул шарттарга байланыштуу жана башка себептерден улам ислам укуктары боюнча илимий талкуулар күчөп, теориялык изилдөөлөрдүн көлөмү кескин жогорулагандыгы байкалат. Дин тууралуу жаңы мыйзамга карата ой – пикирлер айтылып, соттук иш практикалардын жыйынтыктары чыгарылып жаткандыгы, диссертациялык изилдөөлөр жана жалпысынан алганда ислам укуктары боюнча жаңы илимий адабияттардын саны өскөндүгү белгиленет. Ушул процесстерге байланыштуу бул эмгекте Кыргызстандын илиминдеги ислам укуктарынын изилденишине талдоо жүргүзүлдү.

Түйүндүү сөздөр: илим; юридикалык илим; илимий изилдөө; илимий басылма; монография; ислам укуктары; шариат.

STUDIES IN ISLAMIC LAW IN THE SCIENCE OF KYRGYZSTAN

S.B. Choguldurov

Islamic law is a dynamically developing sphere, which is currently becoming increasingly important. Since 2008, new religious legislation has been in force in the Kyrgyz Republic. However, its reformation continues. Under these circumstances and for many other reasons, there has been a surge in scientific discussions and an increase in the volume of theoretical studies on Islamic law. A commentary appeared on the new Law on Religion, the number of reviews of judicial practice, dissertation research and, in general, new literature on Islamic Sharia studies is increasing. In this connection, in this work, a review of scientific studies of Islamic Law in the science of Kyrgyzstan is undertaken.

Keywords: science; legal science; Scientific research; scientific publication, monograph; Islamic law; sharia.

В последнее время в Кыргызстане наблюдается появление все больше научных исследований, посвященных исламу. Такому положению дел способствует целый ряд объективных и субъективных факторов, о которых достаточно много говорится в специальной литературе. В положительном аспекте влияющих на развитие изучения вопросов религии в области права, вне всяких сомнений, является принятие Концепции государственной

политики Кыргызской Республики в религиозной сфере на 2014–2020 годы, утверждение Национальной стратегии развития Кыргызской Республики на 2018–2040 годы, а также принятие нового Закона Кыргызской Республики “О свободе вероисповедания и религиозных организациях в Кыргызской Республике” 2008 года, реформирование которого продолжается.

Переходя непосредственно к анализу теоретических исследований, исламского права в науке Кыргызстана, прежде всего нужно определиться с тем, что представляют собой указанные исследования. С формальных позиций полагаем, что исследование вопросов религии в области права можно определить как исследование по научной специальности 12.00.00 – юридические науки.

Отметим, что до сегодняшнего дня исследователями исламское право в качестве специального предмета монографического исследования в правовой науке Кыргызстана не выделялось. Однако отдельные аспекты исламского права в какой-то степени затронуты в работах отечественных ученых К. Нурбекова, С.С. Сооданбекова, С.К. Кожоналиева, Б.И. Борубашова, А.А. Сабилова, Н.А. Исмаилова, К. Маликова, Т.Г. Ганиевой, Ч.А. Мусабековой, Н.Д. Эшмурадовой, Н.С. Турсунбаевой и др.

К. Нурбеков – один из первых ученых в республике, первый доктор юридических наук, автор двухсот научных трудов и исследований. Он является основоположником кыргызской юридической науки, а его работы можно назвать колыбелью юриспруденции Кыргызстана. Значимость для данного исследования представляет его монография [1], в которой автор рассматривал ряд важных вопросов, касающихся источников права, исследовал кыргызское обычное право, его основные черты, а также шариат и его источники: Коран, Сунна, Иджма и Кыяс. В монографии К. Нурбековым высказаны ценные соображения о правовой природе шариата и его взаимодействии с обычным правом, о практическом применении обычного права и шариата в кыргызском обществе, а также о влиянии шариата на обычное право кыргызов и т. д.

Интерес представляет работа известнейшего в республике ученого С.К. Кожоналиева “Обычное право кыргызов” [2]. В данной работе он уделил внимание характеру изменений, произошедших в обычном праве кыргызов под влиянием шариата. Вместе с тем, ученый исследовал организацию судебной системы и причины сохранения судопроизводства по адату и шариату. Кроме того, в работе изучались виды преступлений против религии и другие деяния, признаваемые преступлениями по шариату.

Ценный материал по исследуемому вопросу содержится в трудах профессора Б.И. Борубашова. В его хрестоматии [3] были проанализированы вопросы судостроительства, судопроизводства суда казиев и срока давности по уголовным и гражданским делам. Также исследованы правовые положения муфтий и аглямы – муллы-законоведы (юрисконсульты), специализированные по мусульманскому праву. Кроме того, в работе рассматри-

ваются случаи, когда при решении спорных дел шариатом допускались суд посредников и третейский суд. Правовое положение третейских судов подробно изложено в его монографии [4]. Не менее важным представляется учебник Б.И. Борубашова “История государства и права Кыргызской Республики” [5]. Седьмая глава учебника посвящена мусульманскому праву, в ней освещаются основы теории мусульманского права, источники мусульманского права, мусульманские школы права и основные черты мусульманского права.

Особо следует отметить монографию К. Маликова “Ислам и государство” [6]. Исследование является новым, оно вышло в свет в 2017 году. Многие ученые-юристы данную работу считают своевременной и необходимой. В своей работе К. Маликов уделил достаточное внимание вопросам о месте и роли ислама в процессе государственного строительства и укреплении основ национального государства; вопросам о том, как верующим относиться к светским политическим институтам власти и конституции или, например, к демократии и светской системе ценностей? Как, наконец, вести себя в обществе, участвовать в политических, экономических и социальных процессах, чтобы не нарушать ни религиозные догмы, ни светские законы?

Отвечая на эти вопросы, автор на примере Кыргызской Республики раскрыл такие ключевые темы, как: “Политические теории власти через призму ислама”, “Национальное государство и ислам”, “Ислам в государственном строительстве”. Сегодня данное издание вызывает особый интерес среди современных исследователей, обращающихся к актуальным проблемам соотношения религии и государства, религии и права, религии и политики.

В 2019 году вышла публикация “Мониторинг судебных разбирательств, связанных с реализацией права на свободу совести и вероисповедания в Кыргызской Республике” [7], которое включает результаты мониторинга соблюдения права на свободу совести и вероисповедания, анализ правоприменительной практики.

Важно подчеркнуть, что в 2016 г. практикующие юристы, судьи, адвокаты, работники органов государственной власти, представители научного сообщества, аспиранты, студенты, т. е. все, кому адресовано анализируемое издание, получили новый научно-практический комментарий Закона Кыргызской Республики от 31 декабря 2008 года № 282 “О свободе вероисповедания и религиозных организациях в Кыргызской Республики” [8]. Издание является результатом работы авторского коллектива, в котором достаточно подробно рассмотрены шесть глав и 30 статей действующего

Закона и разъяснены его положения в соответствии с Конституцией и иными нормативными правовыми актами Кыргызской Республики, а также показаны имеющиеся проблемы правоприменительной практики.

Отметим, что на сегодняшний день данный комментарий является единственным комментарием Закона о свободе вероисповедания и религиозных организациях, изданный с момента принятия этого нормативного правового акта.

Значительную ценность представляют статьи, опубликованные в периодической печати, специальных выпусках, материалах конференций и пр., так как они более оперативно реагируют на актуальные вопросы. В последнее время в периодической печати появились статьи на такие интересные темы как: “Вхождение ислама в правовую систему Кыргызстана” [9, с. 608–614], “Право на свободу совести и вероисповедания: содержание и правовые гарантии обеспечения в Кыргызской Республике” [10, с. 82–85], “Права человека в светском праве и шариате” [11], “Шариат и защита человеческих ценностей во время вооруженного конфликта” [12, с. 75–78], “Правовое положение женщин в кыргызском традиционном обществе” [13, 183–186], “Взаимодействие адата и шариата в правовой системе кыргызского народа” [14, с. 80–83] и другие.

Особую ценность представляют диссертационные исследования. Важно отметить, что диссертация – это труд особого рода, неотъемлемая и важная часть науки. Вместе с тем, это и часть науки в целом. Причем науки и отечественной, и мировой [15, с. 231–232].

К сожалению, в Кыргызстане диссертационные исследования, посвященные исламу, лимитируются сравнительно небольшим кругом защищенных кандидатских диссертаций. Отметим, что в настоящее время одним из основных исследований остается работа Т.И. Ганиевой [16].

Среди защищенных кандидатских диссертаций вопросам реализации прав личности на свободу совести и вероисповедания посвящено диссертационное исследование А.А. Сабирова “Конституционно-правовые основы реализации прав личности на свободу совести и вероисповедания в Кыргызской Республике” [17]. Данная диссертация является первой кандидатской диссертацией, которая написана на основе опыта суверенного Кыргызстана.

Вопросам деятельности религиозных организаций посвящена работа Н.А. Исмаилова “Конституционно-правовые основы деятельности религиозных организаций в Кыргызской Республике” [18]. В диссертационном исследовании

автор анализирует теоретические, практические и связанные с ними правовые проблемы государственно-конфессиональных отношений в условиях становления гражданского общества и правового государства, а также правовые основы деятельности религиозных организаций на различных этапах развития кыргызской государственности.

Становление института вакфа в мусульманском праве было темой кандидатской диссертации А.М. Мохаммада [19]. В диссертационном исследовании дается историко-правовой анализ института вакфа, осмысливается его функциональное значение, рассматривается процесс его формирования и развития правового института вакф, его основные закономерности, современное состояние, динамика и основные тенденции развития и иные вопросы.

Роль и значение суда нельзя недооценивать в социальной жизни, поскольку его деятельность затрагивает практически все стороны и сферы общества. Этому посвящена диссертация Н.С. Турсунбаевой “Судоустройство и судопроизводство по обычному праву кыргызов” [20]. В работе представлены интересные факты судоустройства, судопроизводства суда казиев, осуществляющих рассмотрение и разрешение дела на основе норм шариата и суда биев, разрешающих дело в соответствии с нормами обычного права.

В кандидатской диссертации Д.М. Байгазиевой “Регулирование имущественных отношений по обычному праву кыргызов” [21] были проанализированы проблемы, связанные с историей, возникновением и развитием имущественных отношений кыргызов, право собственности, вещные права по обычному праву и ответственность за нарушение имущественных прав. Кроме того, исследовались наследственные отношения, обязательственные отношения и право собственности по шариату.

Взаимодействия адата и шариата прослеживается в диссертационном исследовании Н.Д. Эшмурадовой “Взаимодействие адата и шариата в правовой системе кыргызского народа: историко-правовое исследование” [22]. Автор задается актуальными вопросами: влияние шариата на традиционное кыргызское общество; место адата и шариата в регулировании брачно-семейных отношений кыргызов; роль адата и шариата в гражданско-правовых отношениях. Вместе с тем, на основе сравнительного дискурса Н.Д. Эшмурадова знакомит читателя с различными интерпретациями отношений ислама и государства. Большое внимание в диссертации уделено уяснению основных принципов взаимодействия адата и шариата в традиционном кыргызском обществе.

Подводя итог данной работе, отметим, что в статье автором сделана попытка проанализировать степень изученности и научной разработанности исламского права в науке Кыргызской Республики и подведены некоторые итоги:

- во-первых, несмотря на возросший интерес к исламу до сегодняшнего дня в правовой доктрине Кыргызстана практически нет работ, где исламское право было бы специальным предметом монографического исследования;
- во-вторых, анализ научных исследований показывает, что большая часть существующих работ по исламу написана, в основном, в историко-правовом аспекте и мало исследований о современном положении исламского права;
- в-третьих, обзор научных работ показывает, что вопросы исламского права в большинстве случаев разрабатываются в общей теории права и конституционного права и не столь часто поднимаются в отраслевых правовых науках, а именно: в гражданском, предпринимательском, семейном, банковском праве.

К примеру, в связи с развитием рыночных отношений в Кыргызской Республике представляется актуальным изучение вопросов, связанных с осуществлением хозяйственной, в том числе производственной, деятельности религиозными организациями. В соответствии со ст. 17 Закона Кыргызской Республики от 31 декабря 2008 года № 282 (ред. от 07.12.12) “О свободе вероисповедания и религиозных организациях в Кыргызской Республике” религиозные организации вправе осуществлять хозяйственную деятельность и учреждать хозяйствующие субъекты в порядке, устанавливаемом законодательством Кыргызской Республики.

Вместе с тем в цивилистическом праве вызывают большой интерес вопросы регистрации товарного знака и знака обслуживания, включающих религиозную символику или семантику, на имя коммерческой организации.

Требуют своего правового регулирования вопросы складывающегося в рамках производства и реализации продуктов “адал” (халал, халяль), основанные на исламских требованиях. Стоит отметить, что “халал” продукции пользуется большим спросом не только у приверженцев ислама, но и у многих представителей других религий.

Настоящее время набирают популярность финансовые услуги по исламским принципам. Сегодня в Кыргызстане функционирует Исламский финансовый центр (ИФЦ) который предоставляет альтернативные финансовые услуги, основанные

на принципах шариата¹. Около 10 лет назад первым в Кыргызстане взял курс на развитие финансирования по исламским принципам “ЭкоИсламик-банк”. Это был пилотный проект. На тот момент никаких условий, в том числе в законодательстве республики, для развития этого направления не было. Банком совместно с Национальным банком Кыргызской Республики была проделана большая работа для создания необходимых условий для развития исламского финансирования в Кыргызстане. Следует отметить, что финансирование по исламским принципам – Иджара² – в стране набирает особую популярность у населения даже быстрее традиционного, независимо от национальности и вероисповедания кыргызстанцев [23].

Литература

1. *Нурбеков К.* История государства и права Кыргызской ССР / К. Нурбеков. 2-е изд. Бишкек, 1999. 129 с.
2. *Кожоналиев С.К.* Обычное право кыргызов / С.К. Кожоналиев; вступ. ст. Т.К. Чоротегина. Бишкек: Фонд “Сорос – Кыргызстан”, 2000. 332 с.
3. Хрестоматия по истории государства и права Кыргызстана: учебное пособие / сост. Б.И. Борубашов. Бишкек, 2008. Т. 1. 657 с.
4. *Борубашов Б.И.* Государственно-правовое регулирование общественных отношений кыргызов в составе Российского государства (1855–1917 гг.): историко-правовое исследование / Б.И. Борубашов. Бишкек, 2009. 284 с.
5. *Борубашов Б.И.* История государства и права Кыргызской Республики: учебник. Т. 1. С древнейших времен до начала XX в. / Б.И. Борубашов. Бишкек, 2015. 358 с.

¹ ИФЦ – первое исламское окно в Кыргызстане и в СНГ, созданное при ОАО “Бакай Банке” и предоставляющее финансовые услуги по исламским принципам. ИФЦ получил лицензию НБ КР, которая разрешает осуществлять финансирование по исламским принципам финансирования. ИФЦ осуществляет свою деятельность в соответствии с законом КР “О Национальном банке Кыргызской Республики, банках и банковской деятельности”, нормативно-правовыми актами НБ КР и шариатскими стандартами Организации бухгалтерского учета и аудита исламских финансовых учреждений (ААОИФИ). Более подробно см. [офиц. сайт] ИФЦ. URL: <https://ifcenter.kg/> (дата обращения: 15.09.2020).

² Иджара – это термин исламского фикха и означает договор аренды, ренты или проката.

6. *Маликов К.* Ислам и государство / К. Маликов. Бишкек, 2017. 160 с.
7. Отчет “Мониторинг судебных разбирательств, связанных с реализацией права на свободу совести и вероисповедания в Кыргызской Республике. Результаты мониторинга – 2018 год” / под. общ. ред. Ч.А. Мусабековой. Бишкек, 2019. 73 с.
8. Научно-практический (постатейный) комментарий к Закону Кыргызской Республики № 282 “О свободе вероисповедания и религиозных организациях в Кыргызской Республике” от 31 декабря 2008 года / под общ. ред. канд. юрид. наук, доц. Ч.А. Мусабековой и канд. юрид. наук Н.А. Исмаилова. Бишкек: Изд-во “Макспринт”, 2016. 202 с.
9. *Эшмурадова Н.Д.* Вхождение ислама в правовую систему Кыргызстана / Н.Д. Эшмурадова // Гуманитарные проблемы современности / ИФиППИ НАН КР. 2014. Вып. 19.
10. *Бидильдаева Г.А.* Право на свободу совести и вероисповедания: содержание и правовые гарантии обеспечения в Кыргызской Республике / Г.А. Бидильдаева, Н.А. Исмаилов // Вестник КРСУ. 2014. Т. 14. № 2.
11. Права человека в светском праве и шариате: сб. докл. / под ред. Н.А. Исмаилова, М.Ю. Никифорова / Общ. Фонд поддержки детства “Дети в опасности”; Центр повседневного права кафедры конституционного права и гендерной политики КРСУ. Бишкек: Илим, 2008. 124 с.
12. *Эшмурадова Н.Д.* Шариат и защита человеческих ценностей во время вооружённого конфликта / Н.Д. Эшмурадова // Научный альманах. 2015. № 10-5 (12).
13. *Эшмурадова Н.Д.* Правовое положение женщин в кыргызском традиционном обществе / Н.Д. Эшмурадова // Интерактивная наука. 2017. № 3 (13).
14. *Эшмурадова Н.Д.* Взаимодействие адата и шариата в правовой системе кыргызского народа в составе Российской империи / Н.Д. Эшмурадова // Вестник КРСУ. 2015. Т. 15. № 1.
15. *Криворученко В.К.* Диссертационные исследования – важнейшая часть науки / В.К. Криворученко, Т.В. Ужва // Знание. Понимание. Умение: Научный журнал Московского гуманитарного университета. 2006. № 3.
16. *Ганиева Т.И.* Становление и развитие гражданского права Кыргызстана (1864–2005 годы) / Т.И. Ганиева. Бишкек, 2012. 325 с.
17. *Сабиров А.А.* Конституционно-правовые основы реализации прав личности на свободу совести и вероисповедания в Кыргызской Республике: дис. ... канд. юрид. наук / А.А. Сабиров. Бишкек, 2003.
18. *Исмаилов Н.А.* Конституционно-правовые основы деятельности религиозных организаций в Кыргызской Республике: автореф. дис. ... канд. юрид. наук / Н.А. Исмаилов. Бишкек, 2008. 21 с.
19. *Мохаммад А.М.* Становление института вакфа в мусульманском праве (историко-правовой аспект): дис. ... канд. юрид. наук / А.М. Мохаммад. Бишкек, 2009. 173 с.
20. *Турсунбаева Н.Р.* Судостроительство и судопроизводство по обычному праву кыргызов: автореф. дис. ... канд. юрид. наук / Н.Р. Турсунбаева. Бишкек, 2018. 25 с.
21. *Байгазиева Д.М.* Регулирование имущественных отношений по обычному праву кыргызов: автореф. дис. ... канд. юрид. наук / Д.М. Байгазиева. Ош, 2018. 25 с.
22. *Эшмурадова Н.Д.* Взаимодействие адата и шариата в правовой системе кыргызского народа: историко-правовое исследование: автореф. дис. ... канд. юрид. наук / Н.Д. Эшмурадова. Бишкек, 2019. 25 с.
23. Финансы по шариату: исламский лизинг. URL: <https://www.akchabar.kg/ru/article/products/islamic-leasing/> (дата обращения: 15.09.2020).