

### Аннотация

*Анцупова Т. А.* Структурные недостатки в правовой системе Украины в контексте практики Европейского суда по правам человека. — Статья.

Статья посвящена рассмотрению практики ЕСПЧ относительно выявления структурных недостатков в правовой системе Украины. Автором выявлен ряд решений ЕСПЧ, которые свидетельствуют о существовании определенных системных/структурных недостатков в правовой системе Украины; исследованы характерные черты и процедура принятия трех видов решений ЕСПЧ, которые обнаруживают системные/структурные недостатки в рамках правовых систем государств — сторон Конвенции.

*Ключевые слова:* Европейский суд по правам человека, Конвенция о защите прав человека и основных свобод, пилотные решения ЕСПЧ, квазипилотные решения ЕСПЧ, системные/структурные недостатки в правовой системе Украины, государства — стороны Конвенции.

### Summary

*Antsupova T. A.* Structural deficiencies in the legal system of Ukraine in the context of the European court on human rights' practice. — Article.

The article is devoted to consideration of practice of ECtHR in relation to the exposure of the structural deficiencies in Ukraine. An author is expose the row of decisions of ECtHR, which testify to existence of the certain systemic/structural deficiencies in the legal system of Ukraine; the personal touches and procedure of assuming three kinds of ECtHR's decisions, which find out the systemic/structural deficiencies within the legal systems of the States Parties of the Convention, are investigated.

*Keywords:* The European Court on Human Rights, Convention for the Protection of Human Rights and Fundamental Freedoms, the Pilot judgments of the ECtHR, the Quasi-pilot judgments of the ECtHR, systemic/structural deficiencies in the legal system of Ukraine, States Parties of the Convention.

УДК 340.116:348.97:316.42

*Хашматулла Бехруз*

## ФУНКЦИОНИРОВАНИЕ ПРАВОВЫХ СИСТЕМ ИСЛАМСКИХ ГОСУДАРСТВ В ЭПОХУ СОВРЕМЕННЫХ ГЛОБАЛЬНЫХ ПРОЦЕССОВ

### I. Предварительные замечания

Современное общественное развитие, реалии современного общества заставляют задуматься о перспективах человечества. На каком этапе общественного развития мы находимся? Что ожидает нас в будущем? Каким путем идти? Поэтому вполне закономерным является интерес к идеям общественного развития и влиянию, которое оказывает глобализация на все без исключения сферы общественного бытия, в том числе и на право.

В современных условиях все более возрастает степень взаимодействия между государствами, народами и даже цивилизациями, а также усиливается взаимопроникновение и взаимное влияние в различных сферах жизнедеятельности человека: политической, экономической, идеологической, социальной и культурной. Основными ориентирами для дальнейшего развития становятся политическая демократия, рыночная экономика, открытое общество, идеологический плюрализм и т.д. Человеческое бытие коренным образом преобразуется глобальной информационной революцией, которая сжимает пространство

и время, позволяя устанавливать новый уровень коммуникации и обмена информацией, открывая новые границы и усиливая прочность и необходимость международных отношений. Все эти изменения происходят благодаря глобализационным процессам.

Данный процесс приводит к важным качественным изменениям как в государственных, так и в общественных системах, не только на уровне международного, но и национального права. Сущность глобализации состоит в нарастании общего в мировых системах — экономической, политической, социальной и правовой, при этом процессы универсализации и унификации в данных сферах носят широкомасштабный, многоплановый характер.

Глобализация, исходя из определенных концептуальных основ, также является достаточно противоречивым явлением, порождающим много причин для его негативной оценки. Проблема сохранения самобытности национальных правовых систем на фоне универсализации различных сфер социальной жизни является достаточно важной и актуальной.

Разнообразие теорий, концепций и размышлений о сущности и характере глобализации приводит к мысли о том, что единой концепции понимания данной проблемы не существует. Дать однозначное толкование сущности и характера глобализации невозможно хотя бы из-за того, что это явление достаточно протяженное как в пространстве, так и во времени. Различные природно-исторические, культурные, географические условия, в которых находятся исследователи, оказывают существенное влияние на исследуемое явление.

Несмотря на отсутствия единой концепции относительно характера и сущности глобализации, представляется интересным вычленивать движущие силы глобализации, а также понять — какое место в глобализирующемся мире отводится праву, государству и религии.

Государство и право, а также национальная правовая система в условиях глобализирующегося мира подвергаются трансформации. Глубина и масштаб данной трансформации определяются их цивилизационной характеристикой, уровнем и динамикой их развития, а также их способностью изменяться. Их функционирование в современных условиях зависит от множества факторов, позволяющих им, не теряя своей ценности и самобытности, включаться в глобализационный процесс.

Необходимо отметить, что в современном мире присутствует тенденция осознания значимости религии в противовес казавшейся необратимой секуляризации. В религиозных процессах действуют иные тенденции глобализации, нежели в финансовых или технологических сферах. Глобализация не только интегрирует, но и дифференцирует, а применительно к религии — регионализирует, специализирует, обособляет. Именно поэтому так созвучны религиозная и национально-культурная реакции на глобализм. Глобализация не тормозит рост религиозности и сохранение традиционных, укорененных в религии институтов общественной жизни.

В соответствии с ростом влияния религиозного фактора увеличилось и число исследований этого явления различными отраслями науки — прилагаются

усилия, направленные на то, чтобы оживить интерес к философии, религии. Однако определение сущности и проявлений глобализации в сфере религии, рассмотрение методологических вопросов, связанных с этим, определение места и роли ислама в глобализационных процессах все еще не нашли достаточного отражения в научных исследованиях. Между тем исследование данных проблем представляется более чем актуальным с точки зрения необходимости оценки состояния и перспектив взаимоотношений между различными цивилизациями, а также определении главных направлений развития мирового сообщества в XXI веке. При этом успех глобализационных проектов во многом зависит от веротерпимости и признания многообразия культур.

## II. Глобализационные процессы и исламский мир

Безусловно, глобализационные процессы затронули и исламский мир. В исламских государствах произошли крупномасштабные социально-экономические изменения, которые получили непосредственное отражение и в духовной жизни общества. Однако влияние глобализации на исламский мир, где важнейшую роль играет религиозный фактор, отличается от аналогичных процессов в других регионах мира. Влияние религии здесь проявляется в сложных сплетениях социально-политических проблем, обусловленных разнообразием их содержания и многогранностью форм, что, в свою очередь, определяет специфику путей их разрешения.

Если рассматривать глобализацию в узком понимании, как качественные и количественные изменения, имеющие место, прежде всего, в экономической сфере, то с этой точки зрения в этом ничего удивительного нет, поскольку данный регион контролирует 70% мировых энергоресурсов.

В современных условиях исламский мир находится в полосе кардинальных изменений, вызываемых влиянием данного процесса. Происходит существенное расширение сферы деятельности международных исламских организаций, ставшее возможным в результате технологического прогресса в области новых средств коммуникации. Многие религиозные организации и движения, ориентировавшиеся раньше только на местные общины, благодаря этим средствам расширили свои возможности, выйдя на международный уровень.

В условиях глобализации предпринимаются попытки распространения некоего глобального единомыслия на основе так называемых всеобщих ценностей. Арсенал используемых средств довольно обширен — предпринимаются попытки секуляризации, а также вестернизации всех сторон жизни и, что немало важно, мышления людей. Целью этих действий является подмена религиозных ценностей, распространение в исламском мире иных норм и традиций.

Глобализация, способная вызвать экономические, политические, социальные, культурные и религиозные изменения, не может расцениваться как благо всеми слоями населения, поскольку именно экономические и социальные последствия глобализации могут быть различными для разных социальных групп. Последствия, являющиеся выгодными для одних социальных групп, могут быть негативными для других, что зачастую является причиной конфликтов, и, как следствие, приводит к социальной напряженности в обществе. Вместе

с тем данное явление в настоящее время определяет тенденции развития общества.

Об интересе к глобализационным изменениям в исламском мире свидетельствует, например, симпозиум «Глобализация и арабы», проходивший в Бейруте (Ливан) с 18 по 20 декабря 1997 г. Один из его участников — известный египетский банкир и экономист Хазем аль-Бейлауи сообщил о трех возможных сценариях отношения исламских государств к глобализации. «Первый — сценарий неприятия, полный отказ от глобализации. Наиболее вероятный результат — маргинализация, оттеснение на обочину мирового развития. Второй — безусловное неконтролируемое принятие «новых правил игры. Это может привести к финансовому кризису. Третий сценарий — путь компромисса, отборочное, селективное принятие новых тенденций с введением достаточно жесткого контроля над происходящими процессами, с созданием контролирующих институтов, действующих от лица государства и гражданского общества». Эти сценарии в целом описывают возможные направления восприятия глобализации в исламском мире.

Формирование нового глобализирующегося мирового порядка порождает серьезные вызовы для религиозного сознания индивидуума и религиозных институтов в целом. Поэтому практически все страны исламского мира сталкиваются сегодня со сложными процессами внутренней трансформации, вызванной изменениями не столько в пределах этих стран, сколько за их границами. Эти общества, несмотря на активное противодействие правящих режимов, сопротивление которых переменам обусловлено, прежде всего, их попытками любой ценой монополизировать и удержать власть, становятся все более открытыми внешнему миру не только экономически и политически, но также морально-психологически.

Пользуясь этим, некоторые СМИ, усиленно пропагандируют идеи «общечеловеческих ценностей», «свободы личности». Разумеется, эти понятия рассматриваются исключительно в контексте системы ценностей западного человека. Таким образом, предпринимаются попытки внедрить в сознание людей, особенно молодого поколения, как наиболее открытого к восприятию новой информации и, соответственно, наиболее подверженного влиянию, нравственные установки, не сочетающиеся с цивилизационными основами этих обществ. Сделать это сегодня, используя новейшие информационные технологии и достижения психологии, гораздо проще. Но частичный отказ молодежи от использования в качестве ориентиров традиционных исламских ценностей объясняется не только влиянием извне, а, прежде всего, тем, что в этих обществах не предпринимаются никаких усилий для того, чтобы молодежь нашла свое достойное место в социально-экономической и политической жизни этих стран.

Исламский мир, основу которого составляет исламская религиозная идеология, оказался подвержен изменениям, вызванным различными факторами и закономерностями развития современного общества. Необходимо отметить, что, несмотря на восприятие и принятие мусульман «открытого образа жизни» и некоторым ослаблением религиозного фактора в жизни исламского обще-

ства, каждый человек этого общества по-прежнему идентифицирует себя как мусульманин. Критическое осмысление наследия не приводит к отходу от основ веры. Любые предлагаемые идеи и концепции преломляются сквозь призму исламского мировоззрения.

Необходимо признать и тот факт, что в силу ряда изменений, вызываемых процессом глобализации, могут обостряться межэтнические разногласия, активизироваться сепаратистские движения, нарушаться социальное единство в исламском обществе. Практически все последние годы в исламском мире не прекращаются споры между радикальными и умеренными исламистами, между правящей элитой и представителями различных социальных групп, между сторонниками демократизации и консерваторами, отстаивающими необходимость сохранения традиционного образ жизни и мышления.

С другой стороны, под воздействием глобализационных процессов формируется новая транснациональная общность мусульман, вытекающая из исламской идеологии и характеризующаяся глобальностью мышления и неприятием патриархальных и архаичных форм исповедания религии. Открытые миру, хорошо осведомленные не только в вопросах собственного наследия, но и общечеловеческого, они настроены на критическое осмысление этого опыта. Своей задачей они видят нахождение возможных путей модернизации идеологической базы исламского мира.

### III. Глобализация и исламско-правовая доктрина

Особое значение доктрины для развития исламского права объясняется тем, что если в первые десятилетия существования исламского права его нормы были полностью основаны на предписаниях Корана и сунны, то в последующий период своего развития оно перестает ограничиваться узкими рамками восприятия мира.

В ответ на процесс социально-экономических изменений, благодаря активной деятельности исламских богословов-правоведов, исламское право развивается в сторону рационалистического правопонимания. На смену казуальным методам выведения правовых норм приходят логико-системные. Эти нормы постепенно формируются исламско-правовой доктриной в рамках единой правовой системы. По мере развития исламского общества исламские правоведы при решении новых возникавших вопросов, не получивших отражения в основополагающих источниках, пришли к их расширительному толкованию с широким использованием личного мнения.

Таким образом, доктринальная разработка исламского права, имевшая место в период становления Арабского халифата, является исторически закономерной. Подтверждением этого тезиса служит существование значительного ряда исламско-правовых школ, деятельность которых способствовала дальнейшему развитию исламского права, рациональному осмыслению новых явлений общественной жизни, выработке абстрактных правил, а также отказу от некоторых устаревших норм. Доктринальная разработка исламского права, затрудняя его систематизацию, вместе с тем придавала ему известную гибкость и возможность развиваться.

Современную исламско-правовую доктрину как источник права следует рассматривать в нескольких аспектах. Если в ряде государств (Саудовская Аравия, Оман, некоторые княжества Персидского залива) она продолжает играть роль формального источника права, то в других государствах (Египет, Турция, Марокко) допускается субсидиарное использование исламского права при наличии пробелов в государственных нормативных правовых актах.

Как известно, религия является одним из наиболее консервативных факторов социальной жизни, относящихся не к динамичным, а к статичным феноменам. Вместе с тем это не означает, что ей чуждо любое проявление динамизма, т.к. она не может существовать и функционировать вне рамок общества, подверженного влиянию экономики, политики, идеологии, культуры и других составляющих, обеспечивающих его существование. Специфика исламской религии как консервативного явления объясняется и тем, что она распространяется преимущественно там, где характерной чертой общества является традиционный образ жизни. В рамках этих обществ развитие различных сфер жизни протекает медленнее, инертнее и менее заметно, чем в рамках западного общества. Все явления, порожденные в рамках исламской цивилизации, обусловлены вышеназванными факторами и в полной мере отражают эту специфику.

Исламское право не является при этом исключением. Базирующееся на основополагающих источниках исламской религии и получившее дальнейшее обоснование и развитие в рамках исламской правовой доктрины, оно по-прежнему остается мощнейшим фактором, определяющим характеристику и особенности функционирования правовых систем современных исламских государств. Несмотря на заимствование некоторых правовых положений у западного права, особенности функционирования этих положений в рамках правовых систем исламских государств определяются исламской правовой доктриной. Например, институт парламентаризма в рамках правовых систем исламских государств занимает видное место, и получил не только конституционное закрепление, но и внушительную практику функционирования. Вместе с тем порядок его формирования и функционирования, в частности, реализации правотворческой деятельности, ограничивается рамками классического исламского права. Это обстоятельство в полной мере относится и к концепции прав и свобод человека, к ее восприятию и реализации в исламских государствах.

Иными словами, что касается содержательных аспектов правовой системы, то их функционирование в основном зависит от основополагающих принципов исламского права, основанных на исламской религии.

События, которые происходят сегодня в исламских государствах, сопровождающиеся протестом населения против правящих режимов, объясняются, прежде всего, внутренними факторами. С одной стороны, это социально-экономические и политические проблемы, накопившиеся после крушения колониальной системы, в результате чего имеет место дисбаланс в политической, экономической и социальной системах этих обществ. С другой стороны, это отход правящих режимов и элит от концептуальных основополагающих принципов

исламской религиозной и правовой доктрины. Это касается, прежде всего, концепции исламского государства, основанной на принципах выборности, гласности и ответственности перед населением. Данные режимы лишь прикрываются лозунгами, демонстрируя пренебрежительное отношение к основам исламско-правовой доктрины.

На события, происходящие в исламских странах, существенное влияние оказал новый мировой порядок. Немаловажным фактором являются непрекращающиеся попытки форсирования происходящих событий со стороны заинтересованных сил с целью скорейшего получения желаемого и, как некоторым представляется, заранее прогнозируемого результата. Однако последующие изменения и трансформация политических и правовых систем этих государств могут разочаровать тех, кто переоценивает роль внешнего фактора, определяющегося современными глобализационными процессами и его влияние на функционирование и трансформацию этих обществ.

Современный мировой порядок, основанный на приоритете норм и принципов наднационального права перед национальным, определяет развитие современного права. Вместе с тем действие этого принципа в рамках правовых систем исламских государств ограничивается оговоркой, имеющей принципиальное значение для его функционирования, а именно: в рамках этих государств могут действовать лишь те нормы и принципы, которые соответствуют основным исламско-правовым принципам.

Так, Всеобщая декларация прав человека, разработанная в рамках ООН всем мировым сообществом, воспринимается как руководство к действию практически всеми исламскими государствами. Вместе с тем реальная политическая и правовая жизнь показывает, что исламскими государствами могут быть восприняты лишь те закрепленные в Декларации права человека, которые не противоречат исламско-правовой доктрине. Право на свободу вероисповедания закреплено в законодательстве этих государств, однако вероотступничество, выражающееся как в отказе от исламской веры, так и смене исламской веры на иную, карается тем же законодательством.

Исламская цивилизация вобрала в себя, сохранила восточно-цивилизационные ценности и не теряет способности к их восприятию. Вместе с тем существуют базовые ценности исламской цивилизации, основанные не исламской религии, которые составляют ее основу и отличие от других цивилизаций. Активно включаясь в глобализационные проекты, исламский мир отвергает и будет отвергать те из них, которые несут угрозу его ценностям и тем самым представляют опасность, способную разрушить основы общества.

#### IV. Выводы

1. Одним из важнейших аспектов общей глобализации в современном мире является правовая глобализация. В ней находит отражение глубокое и всестороннее воздействие глобализации на государственно-правовую сферу, приводящее к трансформации, изменению и модернизации государственно-правовых институтов, норм и отношений в рамках национального, регионального и международного права. При этом необходимо подчеркнуть — право не выступает

главным вектором глоболизирующего мира, соответственно, содержание и масштаб процессов глобализации обуславливают неправовой характер ее осуществления.

2. Трансформация современного исламского общества, форсированная происходящими событиями во многих исламских государствах и сопровождающаяся протестом населения против правящих режимов, происходит под воздействием, прежде всего, внутренних факторов: это социально-экономические и политические проблемы, накопившиеся после крушения колониальной системы, результатом чего является дисбаланс в политической, экономической и социальной системе этих обществ. Немаловажным фактором является также пренебрежительное отношение правящих режимов этих государств к основополагающим началам исламской религиозно-правовой доктрины.

3. Ислам в своем историческом развитии неоднократно демонстрировал высокую способность адаптации к изменяющимся условиям общественного развития. Вместе с тем эта адаптация не является полной трансформацией базовых религиозных норм и принципов или приведением их в соответствие господствующим идеологическим течениям. Гибкость и в то же время стойкость ислама обеспечивают высокую способность к цивилизационному сопротивлению любым попыткам как внутреннего, так и внешнего характера, направленным на ослабление религиозных основ общества.

4. Исламская цивилизация, сохранив свои базовые ценности, составляющие ее духовную основу, всегда имела высокую способность к восприятию ценностей других цивилизаций. Но, активно включаясь в глобализационные проекты, исламский мир отвергает и будет отвергать те из них, которые несут угрозу его ценностям и тем самым представляют опасность, способную разрушить основы общества.

5. Современный правовой порядок характеризуется признанием приоритета норм и принципов наднационального права перед национальным. Этот принцип является определяющим для функционирования как наднационального, так и национального права. Действие этого принципа в рамках правовых систем современных исламских государств ограничивается важной оговоркой, не позволяющей его однозначное применение: в рамках этих государств могут применяться только те нормы и принципы наднационального права, которые соответствуют основным принципам исламского права, основанных на основных постулатах исламской религии.

#### Аннотация

*Бехруз Х. Н.* Функционирование правовых систем исламских государств в эпоху современных глобальных процессов. — Статья.

В статье рассматривается процесс функционирования правовых систем современных исламских государств в условиях глобализации. Особое внимание уделяется проблеме сохранения их самобытности, генетически связанной с классическим исламским правом.

*Ключевые слова:* глобализация, наднациональное право, национальная правовая система, исламско-правовая доктрина, исламское право, правовые системы современных исламских государств.

### Анотація

*Бехруз Х. Н.* Функціонування правових систем ісламських держав в епоху сучасних глобальних процесів. — Стаття.

У статті розглядається процес функціонування правових систем сучасних ісламських держав в умовах глобалізації. Особлива увага приділяється проблемі збереження їх самобутності, що генетично пов'язана з класичним ісламським правом.

*Ключові слова:* глобалізація, наднаціональне право, національна правова система, ісламсько-правова доктрина, ісламське право, правові системи сучасних ісламських держав.

### Summary

*Bekhruz H.* Functioning of law systems of Islamic States in the Age of globalistic Processes. — Article.

This article discusses the process of functioning law systems of modern Islamic states in the context of globalization. Particular attention is paid to problems of preserving their identity, that is genetically related to the classical Islamic law.

*Keywords:* globalization, supra-national law, national legal system, an Islamic legal doctrine, Islamic law, the legal systems of modern Islamic states.

УДК 341.21

*О. А. Делінський*

### МІЖНАРОДНА ПРАВОСУБ'ЄКТНІСТЬ: КОНЦЕПТУАЛЬНІ ПІДХОДИ ДО ВИЗНАЧЕННЯ ТА РОЗУМІННЯ

Питання міжнародної правосуб'єктності в цілому як і правосуб'єктності окремих категорій суб'єктів міжнародного права зокрема в різний час ставали предметом дослідження вітчизняних та зарубіжних авторів. При цьому динаміка зміни підходів до даної проблеми є прямим відображенням процесу деідеологізації вітчизняної науки.

Загальні теоретичні питання міжнародної правосуб'єктності і окремих суб'єктів міжнародного права висвітлювалися в роботах М. О. Баймуратова, К. А. Бекяшева, П. Н. Бірюкова, О. В. Буткевича, Г. М. Вельямінова, Г. Л. Задорожного, Н. Е. Захарової, Г. В. Ігнатенко, В. А. Карташкин, С. М. Кудряшова, І. І. Лукашука, Д. Б. Левіна, Л. А. Моджорян, Р. А. Мюллерсона, М. О. Нуделя, А. Н. Талалаєва Г. І. Тункина, Н. А. Ушакова, Д. І. Фельдмана, С. В. Черниченко, М. Ю. Черкеса, В. М. Шуршалова, та ін.

У західній науці міжнародного права існує досить широкий спектр поглядів з питання правосуб'єктності, що знайшло відображення в роботах таких авторів, як Дж. Американо, Д. Анцілогті, Е. Х. де Аречага, Я. Броунлі, Ф. Джессапа, Л. Дюгі, Х. Лаутерпахт, Л. Опенгейм, А. Фердросс та ін.

Незважаючи на те, що в роботах названих авторів висвітлювалися окремі аспекти даної теми, тим не менш вони не вирішують багато з тих проблем, які виникають у світлі змін, які відбулися і відбуваються у світі, кодифікації норм міжнародного права та практики його реалізації. Таким чином, недостат-