

ПРАВА ЧЕЛОВЕКА В РИМСКОМ И МУСУЛЬМАНСКОМ ПРАВЕ: СРАВНИТЕЛЬНЫЙ АНАЛИЗ

Право Древнего Рима и Арабского халифата, мусульманское право – наиболее яркий пример интенсивного развития и стабильности, прочности правовых систем Запада и Востока.

В римском праве, в том числе и в правовом положении человека, хорошо различима динамическая структура интенсивно развивающейся правовой системы – движение от первобытного равенства к резко выраженным сословным делениям, их нивелирование на основе выделяющегося превосходства богатства и идеи свободы личности, затем – образование новых сословий с заметным проявлением „социальных мотивов“ в праве.

Отражая различия греко-римской и мусульманской цивилизаций, четко выраженные в мусульманском праве черты раннего правового состояния, в том числе в правовом статусе личности, подвергаются замедленным изменениям и сохраняются отчасти до настоящего времени.

1. Раннее состояние римского права – квирическое право с predetermined природой и религией должного поведения человека в ряде своих характерных и типичных черт сходно с мусульманским правом.

Римское квирическое право было религиозной правовой системой. Его нормы во многом формулировались, толковались и применялись служителями культа – понтификами, знание права находилось в их монопольном ведении. В то время существовало немалое число религиозных преступлений (нарушение клятвы и присяги, межевых знаков, заколдование посевов и т.п.). Правовой акт сопровождался произнесением сакраментальных слов, совершением магических ритуальных действий (манципация, гадания на внутренностях животных и др.). Религиозная санкция была действенным средством обеспечения эффективности правовых норм. Квирическое право распространялось только на римских граждан, было закрытой системой и носило священный характер. Считалось, что никакое должностное лицо не может отменить или изменить его нормы.

Также и в мусульманском праве наиболее полно представлена слитость права с религией. Нормы права рассматривались как выражение единого божественного Порядка и Закона, которым подчиняется все в мире. Религия органически вплеталась в ткань правовой материи. Изречения и решения Мухаммеда, записанные со слов очевидцев и современников, комментировались, им придавалось то или иное толкование, они претворялись в жизнь наиболее авторитетными богословами-

правоведами а также назначаемыми из духовенства судьями (кади). Как и в квинитском праве Рима, целый ряд преступлений считался направленным против веры. Посягательством на права Аллаха признавалось даже потребление спиртных напитков, прелюбодеяние, ростовщичество, спекуляция (Бог позволил получать прибыль с торговли, а лихву запретил⁴). Мусульманское право распространялось только на верующих в Аллаха, было закрытой системой и носило священный характер. Ислам не признает права власти изменять его.

Как и римское, квинитское право, мусульманское право при его возникновении ограничивало свободу личности, обладало ярко выраженным этническим своеобразием, а также архаическим характером многих своих институтов, казуальностью норм, отсутствием достаточно четкой систематизации.

2. В римском квинитском праве выделяются его коллективистские начала и правовое равенство членов римской общины – квинитов. Так, важнейший объект вещного права – земля принадлежала всей римской общине и передавалась в наследственное владение отдельным семьям. Семейным имуществом мог распоряжаться только глава семьи, но и он был ограничен в праве завещательного распоряжения. По традиции семейное имущество после смерти домовладыки переходило к членам его семьи – агнатам. Коллективистские начала квинитского права проявлялись и в способах отчуждения вещей *res mancipi* – обряд манципации требовал присутствия пяти свидетелей, удостоверявших заключение сделки.

Полной правоспособностью в римской общине обладали только главы семей. Власть домовладыки в принципе считалась неограниченной (вплоть до права „жизни и смерти“). Всё приобретенное членами семьи считалось принадлежащим домовладыке. В особенно бесправном положении находилась женщина. Она при браке *sit tati* подпадала под власть мужа, считалась находящейся под его опекой, а после смерти мужа – под опекой своих сыновей. Взрослые сыновья могли освободиться от власти отца, в частности путем совершения обряда троекратной фиктивной продажи в рабство. Но и находясь под властью домовладыки, будучи бесправны в сфере частного права, они не ограничивались в политических правах – могли участвовать в народных собраниях, избираться на должности и т. д.

Сходным было и правовое положение мусульман в Арабском халифате. Верующие в Аллаха согласно религиозной догме признавались равными в правах. Коллективистские начала в мусульманском праве отчетливо проявлялись в преобладающем значении обязанностей мусульманина перед Богом и всем мусульманским миром. Волей Аллаха определялся единый правовой порядок, беспрекословно следовать которому мусульманин обязывался, проявляя смирение и терпение. Земля признавалась достоянием божьим, распоряжаться которой могли лишь халифы и эмиры. Наиболее значительный массив земель – земли, завоеванные у неверных считались государственными и передавались крестьянам для обработки за уплату государству определенных податей. Меньшее значение имели земли, принадлежавшие общинам. Приниженное правовое положение женщины во многом проявлялось в том, что брачный договор зачастую был лишь завуалированной сделкой продажи невесты. Муж мог иметь четырех жен, а кроме того, наложниц. Но каждой жене он обязан был предоставить имущество и жилище

соответственно своему положению. Муж мог развестись с женой и без объяснения причин в упрощенной форме. Наследственная доля жены составляла половину доли мужчины. Завещатель мог распоряжаться не более, чем 1/3 имущества.

На ранних ступенях развития в Арабском халифате и в Риме появляются и сословные различия в положении населения. В Риме ограниченными в правах были плебеи, клиенты, зарождается рабовладение (патриархальное рабство). В Арабском халифате лишались прав мусульман зиммии. Они, однако, сохраняли внутреннюю автономию, могли пользоваться своими гражданско-правовыми обычаями. Не вызвал затруднений переход в мусульманскую веру. И в Арабском халифате появляются рабы, но отпустить на свободу раба-мусульманина считалось богоугодным делом. Примечательны и типичны для раннего правового состояния и мусульманского права мотивы заботы о калеках, обездоленных, призывы к милосердию.

3. На более высокой ступени развития Древнего Рима, в классическом праве, с падением влияния религии и утверждением идей естественных прав человека, свободы личности, а также в силу выделяющегося значения имущественных различий населения, наблюдалась тенденция нивелирования сословных различий. Плебеи уравниваются в правах с патрициями, размываются различия между всадниками и сенаторами, латины приобретают права римских граждан. В период республики расширяются политические права римлян, делаются смелые шаги к достижению свободы личности (для граждан). В римском праве утверждается наиболее полное право частной собственности. Улучшается и правовое положение женщины, в частности все большее распространение получает брак без мужней власти. Расширяется правоспособность взрослых детей.

Перемены происходят и в положении рабов. Рациональные начала, утверждавшиеся в праве, приходят в противоречие с нерациональностью лишения рабов всех прав, что подрывало их заинтересованность в результатах своего труда. Поэтому получают распространение отпуск рабов на свободу, предоставление им пекулия, расширяются права владельца пекулия. Государство начинает видеть в рабах своих подданных, ограничивает право господ распоряжаться жизнью своих рабов, накладывает на них жесткие наказания. В позднем Риме наблюдались противоположно действовавшие тенденции продолжающегося поступательного развития и разложения правовой системы.

Формируются новые сословные деления, в частности по вероисповедному признаку, с переходом к империи ограничивается правоспособность римских граждан в сфере публичного права. Правда, в 212 г. все свободные получают права римских граждан, но к тому времени становится очевидным, что и самые состоятельные римские граждане перед лицом императора также „бесправны“, как и рабы. В поздний период римской истории, в частности с разрастанием государственной собственности, расширением сферы вмешательства государства в хозяйственную жизнь, наблюдается ограничение права частной собственности. Проявляющиеся в праве „социальные мотивы“ (учреждение должности дефенсора, забота о „низших“) выражали рационалистические устремления власти смягчить нарастающие социальные противоречия.

4. Цивилизационне разликиа в римском и мусульманском праве не исключали общих черт в их развитии. Священный характер как квинитского, так и мусульманского права ставил предел их изменению. Но жизнь не стояла на месте, появляются новые отношения, требовавшие своего регулирования в праве. Тогда в Риме деятельностью преторов и юристов над квинитским правом создается система преторского права и права народов, в рамках которых и осуществлялись изменения в правовом положении личности.

И в мусульманском праве новые отношения развивающегося общества стали регулироваться путем комментирования норм шариата, их толкованием при посредстве фикций имамами, муфтиями, муждтахидами, а также административной деятельностью правителей. Таким образом, и в мусульманских странах рядом с мусульманским правом, дополняя его, в том числе и путем рецепции западных правовых институтов, создается новое право – „право мусульманских государств“. Возникший дуализм права, строящегося на рационалистических основаниях и на традициях веры с сохраняющимся приоритетом религиозных ценностей и определяемым исламом должного поведения, будет преодолеваться, как полагают, на основе исламизации западных правовых институтов.

5. Интенсивно развивающаяся греко-римская, западная по своему типу, цивилизация, достигнув исключительных успехов в развитии культуры и прав человека, подошла к своему закату и рухнула по причине внутренних противоречий и под напором внешних сил. Лишь много позже, в иной цивилизационной общности, в ходе рецепции римское право обретает свою вторую жизнь.

Иначе складывалась судьба права арабского халифата. Прочные устои общества восточного типа, „застойный“ характер развития, особое отношение мусульманских народов к должному и свободе воли не были подорваны падением Арабского халифата. В результате правовой статус личности, право и строй жизни мусульманских народов, претерпев ограниченные изменения, во многом сохраняются и в наше время.

В современном мире человеческий фактор – обычаи и традиции народов, их представления о своем праве, долге, свободе и достоинстве не могут не учитываться в любых рационалистических построениях при разворачивающихся под напором внешних факторов процессах модернизации и глобализации.

Сопоставление, сравнение прав человека в римском и мусульманском праве, выделение в них общих черт и различий способно оказывать помощь в определении условий, меры и пределов в движении к универсальному и единению правовых систем.