ВІДЗИВ

офіційного опонента на дисертаційну роботу
Аль-Брайчата Салмана Давуда Салмана
«Традиції і новації системи права сучасного Іраку»,
подану на здобуття наукового ступеня кандидата юридичних наук
за спеціальністю 12.00.01 – теорія та історія держави і права;
історія політичних і правових учень

Актуальність теми. Вивчення традицій, культури, права мусульманського
народу привертає все більше уваги з боку представників інших народів.
Ісламські держави стали активними учасницями міжнародних відносин, а
міграційні процеси привели до того, що в багатьох європейських країнах
проживають цілі громади мусульман. Щоб правильно будувати відносини між
представниками різних культур – необхідно розуміти основи, на яких
формується їх право, стиль їхнього правового мислення. Як відобразив С. Д. С.
Аль-Брайчата у своїй роботі, правова система Іраку останнім часом формувалась
під зовнішнім впливом. Західні держави завжди намагалися нав’язати свої
конструкції для вирішення аналогічних проблем іншим країнам. Разом з тим,
dосвід реформування правової системи Іраку демонструє, що спроби її
модернізації не завжди були успішними, оскільки не враховували самобутність
іракської правової системи. Поза увагою реформаторів залишився і той факт,
що на території сучасного Іраку немає єдності у трактуванні ісламського права,
оскільки різні частини Іраку насилюють представники різних течій ісламу: як
шиїтів, так і суннітів, крім того особливостей правового регулювання вимагають
території з курдським населенням. Без врахування цих факторів розраховувати
на успішність реформ не доводиться. Це ще раз підтверджує той факт, що
виробити якість універсальних підходи до вирішення подібних проблем
неможливо, завжди потрібно брати до уваги традиції, ментальність, особливості
історичного розвитку, релігійний та етнічний склад населення та багато інших
факторів, які роблять правову систему кожної конкретної країни унікальною та
самобутньою.

Саме тому робота С. Д. С. Аль-Брайчата є актуальною та корисною як з
теоретичної, так і з практичної точки зору. Вона є першим у вітчизняному
правознавстві цілісним дослідженням системи права Іраку і розкриває не тільки особливості системи права Іраку, хоч саме це було поставлено автором за мету дослідження, але й деякі особливості правової системи Іраку. Авторські аргументи доводять, що система права Іраку сьогодні становить унікальний емпіричний матеріал: демонструє як змінюються правові інститути, навіть цілі галузі в ісламському праві в умовах постійних військових дій та намагань пристосувати традиційні правові норми до умов сьогодення.

Актуальність теми дисертаційного дослідження також підтверджується тим, що воно виконано відповідно до комплексної теми кафедри теорії та історії держави і права «Формування української правової традиції: історія і теорія», яка, свою чергою, є частиною комплексної теми Міжнародного гуманітарного університету «Тенденції становлення і розвитку соціогуманітарної сфери в Україні» (номер державної реєстрації 0110U000678).

Стутінь обґрунтованості наукових положень, висновків і рекомендацій, сформульованих в дисертації. Дисертант здійснив дослідження, орієнтуючись на праці фахівців у сфері загальнотеоретичної юриспруденції, порівняльного правознавства, а також дослідників правової системи Іраку. Важливо підкреслити використання значного обсягу зарубіжної літератури, зокрема, англомовної, що зумовило високу якість дослідження. Автор використав праці таких дослідників як С. Аль Мухтар, М. Х. Аль-Наджар, Х. Ала Хамуді, С. Х. Амін, Дж. Н. Д. Андрерсон, Т. Лютер, Дж. Назір, Д. Стігалл, Кр. Стілл, К. Чірланд, Дж. Хавам – для з'ясування специфіки сучасного етапу становлення системи права Іраку, Д. М. Азмі, С. С. Алексєєв, Х. Бехруз, С. Є. Галюк, Р. Давід, М. А. Дамірлі, В. В. Дудченко, Л. А. Луць, Ю. М. Оборотов, В. В. Оксамитний, М. О. Сапронова, О. Ф. Сакун, Л. Р. Сюкіяйнен, Ю. О. Тихомиров, Х. М. Шахбанова та ін. – для формування загальнотеоретичної концепції роботи.

Достовірність і новизна наукових положень, висновків і рекомендацій, сформульованих в дисертації. Поставивши собі за мету виявлення особливостей структури та змісту системи права сучасного Іраку, а також визначення актуальних напрямів її реформування (с. 2 автореферату; с. 4
дисертації), здобувач досягає її впродовж написання роботи. Структура роботи, яка складається зі вступу, трьох розділів, висновків та списку використаних джерел, є логічно побудованою та послідовно розкриває поставлені у вступі завдання.

До безсумнівних здобутків дисертаційного дослідження слід віднести висновок автора про те, що особливість системи права Іраку пов'язана з постійною необхідністю підтримки правового плюралізму, що зумовлено поєднанням шиїтських, сунітських, курдських та інших локальних правових традицій (с. 41-42). З метою показати соціокультурний та політичний контекст формування системи права сучасного Іраку дисерант у підрозділі 1.3 звертається до історії правової системи Іраку в цілому. Можна сказати, що цей історичний екскурс переслідує одну мету: показати, як змінювалися уявлення про домінуючий вектор у розвитку іракського права. Дійсно, протягом XX ст. (а автор охопив своїм аналізом лише цей період) даний вектор змінювався кілька разів. Здобувач демонструє, як уявлення про роль Ісламу змінювалися під час Британського мандату (с. 43-49), період між 1932 та 1958 рр., коли Ірак мав форму суверенної монархії (с. 49-51), в республіканський період (с. 51-53) та в період правління партії БААС (с. 53-59). Також дисерант наводить підтвердження своєї тези щодо плюралізму, показуючи вплив різних шкіл ісламського права на формування системи права Іраку (с. 61-63).

Другий розділ роботи починається з аналізу конституційного права Іраку, що є цілком логічним. Основний висновок, до якого приходить автор у цьому підрозділі, виглядає дозволі переконливим. Він пише, що Конституція Іраку 2005 р. стала вкрай суперечливим актом. З одного боку, вона дозволила досягти певної політичної консолідації суспільства. Усі політичні та релігійні групи в Іраку визнають авторитет Конституції як вищого закону. З іншого ж боку, західний вплив на ключові положення Конституції, що стосуються прав і свобод людини (у тому числі в релігійній сфері) призвів до акцентування відмінностей, що існують між різними культурами. Здавалося б, тут немає нічого поганого, адже єдність у різноманітті — це одне з найпопулярніших гасел західної політичної філософії та практики політико-правового життя. Однак
здобувач показує, наскільки відмінним є сприйняття цієї ідеї в мусульманському світі. Слід зауважити, що з цими проблемами стикаються практично всі ісламські країни. Дисерант зазначає, що Конституція, фіксуючи відмінності між культурами, тим самим заморожує протистояння між ними, замість того, щоби сприяти пошуку діалогічних форм владнання усіх конфліктів (с. 84-85). Це другий принципово важливий висновок дисеранта, який, безумовно, треба поставити йому в заслугу.

Розглядають особливостей права особистого статусу та цивільного права Іраку, представлений в підрозділах 2.2 та 2.3 відповідно, проведено з більшою орієнтацією на діюче в Іраку законодавство. Примітними є висновки дисеранта щодо протистояння ліберальних та консервативних лобі щодо окремих інститутів права особистого статусу в системі права Іраку, яке, утім, на тлі багатьох мусульманських країн є довоє прогресивним (с. 98-100). Автором також розглядаються окремі тонкощі адаптації цього напряму правового регулювання до сучасних конституційних реалій. Досить цікавими виглядають міркування автора щодо трансформації окремих інститутів цивільного права в умовах постійних збройних конфліктів. Спираючись на дослідження американських авторів, передусім, Дена Стігалла, він показує, що такі інститути цивільного права як нічечмість угоди через примус, полищення майно, майнові права переміщені осіб тощо стали ключовими інструментами у забезпеченні права власності у цей складний період історії Іраку (с. 10 автореферату; с. 119-122 дисертації).

Звертають на себе увагу висновки автора щодо розвитку кримінального та кримінально-процесуального права Іраку. Хоча у цьому підрозділі, порівняно з іншими, здебільшого увага приділяється необхідності його реформування. Зокрема, автор пише про одну з головних проблем кримінального та кримінально-процесуального права сучасного Іраку — це їх фрагментарність, зумовлену існуванням одразу кількох спеціалізованих кодексів, що призводить до формування різних за формою та змістом практик правозастосування (с. 10, 11 автореферату; с. 137-140 дисертації).
Третій розділ роботи присвячено двом важливим інституційним чинникам становлення системи права сучасного Іраку: діяльності системи перехідної юстиції та Вищого іракського кримінального трибуналу. Щодо діяльності системи перехідної юстиції, то С. Д. С. Аль-Брайчат справедливо звертає увагу на те, що сама по собі концепція перехідної юстиції певною мірою впливає на систему права, оскільки починають з’являтися нові правові інститути. Зокрема, в Іраку особливої ваги набув інститут очищення судової влади (люстрації, яка отримала специфічну назву — «дебаасифікація») (с. 152-154). Діяльність же Вищого іракського кримінального трибуналу розглядається автором під тим кутом зору, що саме у цей період і в цьому суді було випробувано деякі інститути кримінально-процесуального права, що стосуються прав на справедливий суд, права на захист, на оскарження рішень тощо (с. 171-173).

Практичне значення одержаних результатів. Результати дисертаційної роботи сприятимуть певному збагаченню насамперед таких наук, як порівняльне правознавство, теорія права і держави. Положення дисертації можуть бути використані при викладанні низки навчальних дисциплін, у тому числі галузевих: конституційне право, цивільне право, сімейне право, кримінальне право та деяких інших. Результати дослідження можуть бути використані також у правозастосовній діяльності, для визначення особливостей імплементації в правовій системі Іраку міжнародних стандартів прав людини, демократії та верховенства права.

Заголовки за змістом дисертації. Як і будь-яке фахове дослідження, дисертація Салмана Давуда Салмана Аль-Брайчата не позбавлена деяких недоліків та неточностей, на яких варто зупинитися більш детально.

1. В роботі лише досить схематично простежується порівняльно-правовий аспект. Мені, як компаративісту, хотілося б отримати більше інформації щодо особливостей права Іраку порівняно з правом інших ісламських країн. Загалом же в межі спеціальності 12.00.01. представлене на захист дослідження вписується, але як таке, що носить загальнотеоретичний характер.
2. З попереднім дещо пов'язано і наступне зауваження – воно стосується предмета порівняльного правознавства. З точки зору автора, який для підтвердження своєї позиції посилається на канадського вченого-компаративіста Г.Л.Гленна – "саме по собі освітлення Іншого, Чужого неминуче веде до порівняння, до виявлення іншородних смислів" (с. 24 дисертації) випливає, що дослідження системи права іноземної держави може відноситись до предмета порівняльного правознавства (с. 26 дисертації).

З тим, що вивчення права іншої країни неминуче призводить до порівняння, дійсно, не можна не погодитись, але чи можуть такого роду дослідження автоматично заражуватись до предмета науки порівняльного правознавства особисто у мене викликає запитання.

3. Немає чіткості у судженнях автора щодо розуміння феномену “правова система”. Цілком правильно акцентуючи увагу на тому, що система права виступає елементом правової системи, як її нормативна складова (с. 5 автореферату; с. 15, 16 дисертації), разом з тим поза увагою залишився поелементний аналіз структури правової системи. Досить поверхнево згадується про інституційну складову правової системи, однак в чому саме вона проявляється: в інститутах права, які за логікою мали б відноситься до системи права, чи до системи органів, які забезпечують реалізацію права, а також правотворчий, правозастосовний, правоохоронний процеси – з тексту дисертаційного дослідження не видно. Крім того, поза увагою автора залишилися такі важливі складові правової системи як правосвідомість, правова культура, тип правового мислення, адже саме вони досить часто є визначальними при характеристиці правової системи, дозволяють зберегти її ідентичність. За традицією як вітчизняною, так і західною ці елементи є важливими складовими правової системи. Розуміючи, що висвітлення цих питань не було предметом дослідження представлениї на захист роботи – автор вирішив обмежитись лише розглядом системи права Іраку – разом з тим хочу підкреслити, що у третьому розділі дисертації вже переходить до висвітлення інституційного забезпечення системи права Іраку, що виходить за межі поняття системи права.
4. Як зазначалось вище, позитивною рисою представленої на захист дисертаційної роботи С. Д. С. Аль-Брайчат є аналіз конституційних положень з точки зору поєднання в тексті Конституції Іраку ісламських принципів, зокрема проголошення в ст. 2 Конституції ісламу офіційною релігією та джерелом законодавства та західних принципів демократії та прав і свобод людини. Відтворення в тексті Конституції Іраку європейських конституційних цінностей вступає у суперечність з традиціями, ментальністю ісламського суспільства, що породжує декларативність відповідних положень Конституції. У зв'язку з цим хотілося б побачити більш ґрунтовий аналіз як же вирішуються правознавцями виникаючі проблеми. Поза увагою автора залишилися також питання співвідношення норм ісламу, зокрема тих, що містяться в основному джерелі ісламського права – Корані та норм Конституції.

Повнота вкладу положень дисертації в опублікованих працях. Результати дослідження належним чином апробовані автором. Вони обговорювалися на засіданнях кафедри теорії та історії держави і права Міжнародного гуманітарного університету та достатньо повно викладені ним у 9 публікаціях, серед яких 5 – у фахових періодичних виданнях з юридичних наук (у тому числі 1 у зарубіжному періодичному науковому виданні). Дисертація та автореферат оформлені відповідно до вимог, що висуваються нормативними актами та рекомендаціями МОН України.

Загальний висновок щодо дисертаційного дослідження. Наведені вище зауваження носять переважно дискусійний характер та суттєво не впливають на загалом високу оцінку роботи, яка є самостійною та якісною науковою працею, розкриває специфіку системи права сучасного Іраку з точки зору поєднання в ній традицій та новацій. Автореферат дисертації відображає її основний зміст. Винесені автором на захист наукові положення є науково обґрунтованими, містять необхідні елементи новизни. Усе це дає можливість констатувати, що представлене до захисту дисертаційне дослідження «Традиції та новації системи права сучасного Іраку» відповідає вимогам пунктів 9, 11, 12 «Порядку присудження наукових ступенів і присвоєння вченого звання старшого наукового співробітника», затвердженого Постановою Кабінету
Міністрів України від 24 липня 2013 р. № 567, а його автор – Аль-Брайчат Салман Давуд Салман – заслуговує на присудження йому наукового ступеня кандидата юридичних наук за спеціальністю 12.00.01 – теорія та історія держави і права; історія політичних і правових учень.

Офіційний оппонент:
кандидат юридичних наук, доцент,
доцент кафедри порівняльного і європейського права
Інституту міжнародних відносин
Київського національного університету імені Тараса Шевченка

О. М. Лисенко

Підпис О.М. Лисенко засвідчує

Директор
Інституту міжнародних відносин
Київського національного університету імені Тараса Шевченка

В. В. Копійка