

МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ  
КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКИ

ИНСТИТУТ ФИЛОСОФИИ И ПОЛИТИКО-ПРАВОВЫХ ИССЛЕДОВАНИЙ  
НАЦИОНАЛЬНОЙ АКАДЕМИИ НАУК КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКИ

КЫРГЫЗСКО-РОССИЙСКИЙ СЛАВЯНСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ  
им. Б.Н. ЕЛЫЦИНА

**Диссертационный совет Д 12.18.570**

На правах рукописи  
УДК 340.141 (=512.154) (043.3)

Эшмурадова Насиба Дустмурадовна

**ВЗАИМОДЕЙСТВИЕ АДАТА И ШАРИАТА  
В ПРАВОВОЙ СИСТЕМЕ КЫРГЫЗСКОГО НАРОДА:  
ИСТОРИКО-ПРАВОВОЕ ИССЛЕДОВАНИЕ**

12.00.01 – теория и история права и государства;  
история учений о праве и государстве

**АВТОРЕФЕРАТ**  
диссертации на соискание ученой степени  
кандидата юридических наук

Бишкек – 2019

Работа выполнена в отделе права Института философии и политико-правовых исследований Национальной академии наук Кыргызской Республики

**Научный руководитель:** доктор юридических наук, профессор, заведующий кафедрой международного и конституционного права КРСУ имени Б.Н. Ельцина  
**Борубашов Бекбосун Ишенбекович**

**Официальные оппоненты:** доктор юридических наук, профессор кафедры теории и истории государства и права КНУ имени Ж. Баласагына  
**Бейшембиев Эсенгул Жумашевич**

кандидат юридических наук, доцент кафедры государственно-правовых дисциплин Академии МВД Кыргызской Республики имени генерал-майора милиции Алиева Э.А.  
**Тургунбаев Суюнбай Тургунбаевич**

**Ведущая организация:** **Казахский национальный университет имени аль-Фараби**, кафедра теории и истории государства и права, конституционного и административного права. Республика Казахстан, 050040, г. Алматы, пр. аль-Фараби, 71

Защита состоится **30 апреля 2019 года** в 14:00 часов на заседании диссертационного совета Д 12.18.570 при Институте философии и политико-правовых исследований Национальной академии наук Кыргызской Республики и Кыргызско-Российского Славянского университета им. Б.Н. Ельцина по защите диссертаций на соискание ученой степени доктора (кандидата) юридических наук по адресу: 720071, г. Бишкек, пр. Чуй, 265-а, диссертационный зал.

С диссертацией можно ознакомиться в центральной научной библиотеке НАН КР по адресу: 720071, г. Бишкек, пр. Чуй, 265-а (<http://www.disserlaw.krsu.edu.kg>)

Автореферат разослан 29 марта 2019 года

**Ученый секретарь**  
**диссертационного совета,**  
**кандидат юридических наук, доцент**

**Насбекова С.К.**

## ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

**Актуальность** изучения взаимодействия адата и шариата в правовой системе кыргызского народа обусловлена необходимостью защиты прав и свобод человека, усовершенствования правовой системы Кыргызской Республики с учетом положительного опыта, выявленного путем применения антропологического подхода к праву.

В Кыргызской Республике наблюдается национально-культурное возрождение, что предполагает консолидацию народа на основе общности культурно-исторического прошлого, национальных ценностей и интересов. Исходя из практики официального признания народных обычаев ст. 37 Конституция КР гласит: «народные обычаи и традиции не ущемляющие права, и свободы человека поддерживаются государством» [*Конституция КР Введена в действие Законом КР от 27 июня 2010 года. – Бишкек: Академия, 2017. – С. 62*]. В соответствии с данным положением Основного закона изучение исторического правового опыта кыргызского народа и анализ взаимодействия адата и шариата позволяют выявить пути гармонизации общественно-политических и правовых сфер жизни современного Кыргызстана.

Нормы адата являются результатом юридикации человеческого бытия, который обусловлен конкретным историческим типом цивилизации, отвечающий правовой культуре и правовому менталитету народа. Нормы адата и шариата на протяжении столетий выступали в качестве социальных регуляторов в кыргызском обществе, они хранят в себе потенциал в регулировании многих социальных сфер жизни современного Кыргызстана.

В соответствии со ст. 1 Конституции КР Кыргызстан является светским государством, в котором ни одна религия не может признаваться в качестве государственной или обязательной. Статьи 1, 4, 7, 16, 20, 31, 32 Конституции КР регулируют отношения по осуществлению религиозной деятельности в государстве [*Конституция КР Введена в действие Законом КР от 27 июня 2010 года. – Бишкек: Академия, 2017. – С. 96*]. Однако процессы исламизации современного кыргызского общества набирают обороты, порой в ущерб традиционным этническим ценностям и охраняемым Конституцией основам светского государства. В связи с чем возникает необходимость определения основных векторов взаимодействия адата, шариата и позитивного права, их гармоничного сосуществования, которое будет способствовать привлечению потенциала адата и шариата в разрешении многих социальных проблем, а также развитию толерантности в обществе.

В Концепции государственной политики в религиозной сфере на 2014-2020 годы отмечается что традиционно народы Центральной Азии и кыргызы в том числе являются приверженцами ханафитского масхаба. Подчёркивается веротерпимость, не противопоставление ханафитского масхаба исламских ценностей национальным традициям и обычаям, содержащаяся в нем идеологическая основа для развития партнерства с государством [*Концепция государственной политики Кыргызской Республики в религиозной сфере на*

2014–2020 годы. Утверждена Указом Президента КР от 14 ноября 2014 года №203) [Электронный ресурс] // ЦБДПИ КР. – Режим доступа: [www.cbd.minjust.gov.kg](http://www.cbd.minjust.gov.kg). Именно гибкость учения Абу Ханифы стало важным условием безболезненной аккультурации норм шариата в системе социального регулирования кочевого общества. Следовательно, изучение данного направления правовой мысли в исламе также является актуальным и своевременным.

Благодаря взаимодействию адата и шариата в традиционном кыргызском обществе сформировались эффективная база регулирования общественных отношений. Правовой плюрализм адата и шариата как предмет изучения юридической антропологии широко обсуждается юристами, историками, этнографами, теологами, социологами имеет для Кыргызстана как научно-теоретическое, так и практическое значение.

Актуальность данного исследования также обусловлена необходимостью изучения права с учетом развития современной юридической науки и новых направлений, которыми являются юридическая антропология и юридическая этнология. В отечественной науке отсутствуют исследования с применением методов юридической антропологии. Нормы адата и шариата в совокупности есть действенные социальные регуляторы, изучение которых способствует сохранению самобытности в условиях усиливающейся глобализации. Унификация права влечет за собой утрату национальных идеалов и ориентиров, данный процесс ведет к слепому копированию норм из чуждых нашей культуре и правовой ментальности норм. «Антропологический подход к праву позволяет не только осветить новые грани правовой реальности, но и правовой жизни человека, остававшиеся «в тени» позитивистского подхода к праву догматической юриспруденции» [Агафонова, Е.А. Юридическая антропология: концептуальные идеи и принципы [Текст]: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.01 / Е.А. Агафонова. – Ростов-н/Д, 2009. – С.4].

В данной работе адат и шариат рассматривается с позиции юридической антропологии, объектом изучения которой является человек и созданное им право, его интересы, потребности, правовая защищенность, которые в соответствии с Конституцией КР обеспечиваются государством.

В «Национальной стратегии развития Кыргызской Республики на 2018-2040 годы» подчеркивается важность культурного возрождения [«Национальная стратегия развития Кыргызской Республики на 2018-2040 годы» утвержденная Указом Президента Кыргызской Республики от 31 октября 2018 г. №221. [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://www.gov.kg/>]. Обозначается ценность богатого культурного наследия Кыргызстана, которым также являются обычаи и традиции народа. Осознавая ценность многовекового правового опыта наших предков, вполне логично его использование. Следовательно, актуальность настоящего исследования вытекает из необходимости проведения правового анализа и комплексного изучения функционирования и взаимодействия норм адата и шариата.

**Степень разработанности изучаемой темы.** Изучением быта, обычаев и традиций кочевых народов занимались: Г. Бардашов, Ч.Ч. Валиханов, Г.К. Гинс, Н.И. Гродеков, Г. Загряжский, А. Зуев, К.П. Кауфман, И. Козлов, Т.М. Культелеев, М. Малышев, М. Терентьев, Ю. Южаков, Н. Изразцов, К.К. Пален, А.И. Мякутин, С.З. Зиманов, С.С. Сартаев, Е. Б. Абрасулов, Г. Р. Усеинова, З.Ж. Кенжалиев, К. Алимжан и др.

Из отечественных исследователей: К.Н. Нурбеков, С.К. Кожоналиев, С. Сооданбеков, М.Т. Айтбаев, Г.А. Мукамбаева, Б.И. Бوروبашов, Б.Т. Токтобаев, Э.Ж. Бейшембиев, Э.Э. Молдоев, Н.Р. Розахунова, Т.И. Ганиева, К.С. Сооронкулова, Ж.Ч. Тегизбекова, М.Ш. Шамилов, Д.Ш. Нуриев, К.С. Жылкычиева, Д.М. Байгазиева, Н.С.Турсунбаева.

Теоретические вопросы исследования изучали: Р. Давид, М.Н. Марченко, С.С. Алексеев, А. В. Малько, Н.И. Матузов и др. Следует особо выделить труды специалиста по мусульманскому праву Л. Сюкияйнена, применение норм мусульманского права у различных народов, принявших ислам, были изучены и описаны в трудах К. Тарнау, Р. Шарля, Н.П. Остроумова, Л.И. Климовича, Г.М. Керимова, Ч.А. Агагеримовой, Д.Х. Сайдумова, Д.С. Обидова и др. Изучению юридической антропологии посвящены работы Н. Рулана, А.Х. Саидова, В.С. Нерсисянца, А.И. Ковлера, Е.А. Агафоновой, Н.С. Пилгоиной и др.

**Связь темы диссертации с крупными научными программами и основными научно-исследовательскими работами.** Данное исследование является инициативным.

**Цель диссертационного исследования** –изучение взаимодействия адата и шариата в правовой системе традиционного кыргызского общества и на этой основе разработка рекомендаций по защите прав человека и внедрению в правовую систему Кыргызской Республики положительного историко-правового опыта.

Для достижения обозначенной цели определены следующие **задачи**:

- 1) исследовать взаимодействие адата и шариата в правовой системе с применением антропологического подхода к праву;
- 2) изучить понятие и структуру адата;
- 3) раскрыть влияние шариата на традиционное кыргызское общество;
- 4) показать взаимодействие адата и шариата в регулировании брачно-семейных отношений кыргызов;
- 5) раскрыть взаимосвязь адата и шариата в гражданско-правовых отношениях;
- 6) рассмотреть преступление и наказание в традиционном кыргызском обществе;
- 7) проанализировать осуществление правосудия по нормам адата и шариата.

**Научная новизна работы** определяется тем, что в диссертационной работе впервые в отечественной юридической науке изучено взаимодействие адата и шариата в правовой системе кыргызского народа с использованием

антропологического подхода к познанию права; изучено понятие «адат» и его структура, дано авторское определение адату, проанализирована динамика преобразования социальных норм в правовые (процесс юридизации); раскрываются особенности правовой аккультурации норм шариата в правовой среде кыргызов и его влияние на государственный строй.

**Теоретическая и практическая значимость полученных результатов** заключается в том, что работа раскрывает сущность отношений, сложившихся в человеческом обществе, которые впоследствии послужили основанием для формирования правовой системы традиционного кыргызского общества. С учетом возросшей роли мусульманской религии в Кыргызстане изучение обозначенной проблемы дает возможность объективного понимания сложившейся ситуации, так как многие нормы адата и шариата, несмотря на отсутствие юридической силы, по-прежнему продолжают играть роль в кыргызском обществе. В работе имеются практические рекомендации, направленные на усовершенствование правовой системы Кыргызской Республики.

Материалы исследования могут быть использованы в правотворческой и научно-исследовательской деятельности, а также при разработке учебников и учебно-методических пособий по теории и истории государства и права, мусульманскому праву, при проведении спецкурсов по юридической антропологии.

#### **Основные положения диссертации, выносимые на защиту:**

1. Адат и шариат составляли традиционное право кыргызского народа, изучением которого занимается юридическая антропология. Антропологический подход к праву — это его человеческое измерение, который позволяет раскрыть сущность общественных отношений, послужившие предпосылками для развития права в том или ином направлении в рамках правовой системы различных этносов и обществ. Человеческое измерение есть отношение человека к существующей правовой реальности и в соответствии с ней созданное им право.

Аргументировано, что в традиционном кыргызском обществе имелись основные элементы правовой системы как: нормативный, институциональный и социологический. Обосновано, что в результате взаимодействия адата и шариата правовая система кыргызского народа была усовершенствована.

2. На основании проведенного анализа имеющихся исследований предлагается авторское определение «адата», под которым предлагается понимать *совокупность обычаев правового и неправового характера, традиций, морально-этических норм, которые признаются и соблюдаются в обществе в результате их длительного применения*. Распространение ислама вело к постепенному принятию норм шариата, однако адат сохранил за собой определяющую роль в регулировании общественных отношений.

3. Аргументировано, что под влиянием шариата общественные отношения в традиционном кыргызском обществе подверглись изменениям. С принятием ислама нормы адата и шариата вступают во взаимодействие,

принципы универсальности и конфессионального единения, заложенные в шариате, позволили обойти национальные и культурные различия и объединить людей в единую общину. Шариат-это свод религиозных и правовых норм, направленные на регулирование поведения мусульманина в общественных отношениях и выполнение им религиозных предписаний. Заложенная в исламе модель государственного устройства и ее преимущества обусловила переход от существовавшей ранее тюркской системы к мусульманизированной системе управления.

В результате допущения ханафитской правовой школой в качестве источника права урфа – норм обычного права в вопросах, прямо не урегулированных шариатом, многие обычаи мусульманизированных народов нашли свое отражение в правоприменительной практике.

4. Определено, что экономический уклад и патриархально-родовые отношения кыргызов определяли форму, состав и структуру семьи, имущественные отношения в семье, влияли на правовое положение членов семьи, которые регулировались нормами адата и шариата.

В результате взаимодействия отдельные нормы шариата перешли в адат, так как они отвечали интересам патриархального общества. Брачно-семейные отношения кыргызов – сфера общественных отношений, которая подверглась наибольшему влиянию шариата.

5. Аргументировано, что шариат в отличие от адата регулировал общественные отношения с более развитыми гражданско-правовыми институтами. В результате взаимовлияния адата и шариата гражданско-правовые отношения в традиционном кыргызском обществе были усовершенствованы; появляются новые формы собственности, унифицируются нормы договорно-обязательственных отношений. Собственность у кыргызов была представлена в форме частной и коллективной. Развитие торговых отношений с соседними народами обусловили переход кыргызов от натурального к товарно-производственному хозяйству.

6. Выявлено, что человеческое измерение в определении понятия преступление и наказание в традиционном кыргызском обществе обусловили доминирование адата в уголовном праве кыргызов.

В нормах адата и шариата было предусмотрено понятие «преступления», которые в зависимости от степени общественной опасности делились на тяжкие и менее тяжкие. Одни и те же преступные деяния воспринимались адатом и шариатом в разной степени общественной опасности. В отношении виновных применялись различные виды наказаний, которые по нормам адата и шариата не всегда были идентичны.

Определено, что нормы шариата в области уголовного права не нашли широкого применения в связи с преобладанием кровнородственных отношений, особенностями экономического уклада, а также с поверхностным усвоением ислама кыргызским народом.

7. Аргументировано, что правосудие у кыргызов осуществлялось по нормам адата и шариата в рамках народного суда биев и суда казиев, которые

выступали институциональным элементом правовой системы. В адате и шариате содержатся как правовые нормы, регламентировавшие судостроительство и судопроизводство, так и морально-этические требования к личности бия и казия.

Юридическая антропология изучает человека и созданное им право, в связи с чем личности судьи уделяется особое внимание. К биям и казиям нормами адата и шариата предъявлялись такие требования как: положительные личные качества, авторитет среди соплеменников и знание правовых норм.

**Личный вклад соискателя.** Диссертационная работа является самостоятельно выполненным научным исследованием. Положения диссертации, выносимые на защиту, разработаны лично диссертантом.

**Апробация результатов исследования.** Основные теоретические положения и практические рекомендации по результатам исследования были представлены на следующих научно-теоретических и практических конференциях: «Религия, политика и право в современном Кыргызстане» (г. Бишкек, 15 декабря, 2015); «Личность, общество, государство и право. Проблемы соответствия и взаимодействия» (г. Бишкек, 31 мая, 2017); «Нормы международного гуманитарного права и ислам (шариат)» (г. Ош, 20 сентября, 2017).

Материалы диссертации были использованы: 1) в разработке спецкурса «Соотношение норм адата и шариата» (20 часов) для студентов международно-правовой специализации юридического факультета Новосибирского государственного технического университета; 2) в разработке спецкурса «Ислам в светском государстве» (12 часов) для студентов и магистрантов юридического факультета Кыргызско-Российского Славянского университета.

Результаты диссертации обсуждались на заседании отдела права Института философии и политико-правовых исследований Национальной академии наук Кыргызской Республики.

**Полнота отражения результатов диссертации в публикациях.** Положения, выводы и практические рекомендации диссертации отражены в восьми научных статьях, опубликованных в научных журналах, рекомендованных ВАК Кыргызской Республики.

**Структура и объем диссертации.** Диссертация состоит из введения, трех глав, восьми разделов, выводов, практических рекомендаций и списка использованной литературы.

## ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

**Во введении** обосновывается актуальность диссертационного исследования; определяются цели и задачи работы; научная новизна и практическая значимость полученных результатов; формулируются положения, выносимые на защиту; указываются сведения об апробации результатов исследования и их опубликованности.

**Первая глава «Адат и шариат традиционное право кыргызского народа»** состоит из трех разделов.



**В первом разделе первой главы «Антропологический подход в изучении взаимодействия адата и шариата в правовой системе»** автором раскрываются преимущества юридической антропологии, в изучении традиционного права кыргызов. Исходя из тезиса что «право есть составная часть цивилизации как культурно-исторического типа развития» [Ковлер, А.И. *Антропология права [Текст]: учебник для вузов / А.И. Ковлер. – М.: Норма, 2002. С.194*], кыргызский адат, основанный на обычаях и традициях народа, можно с уверенностью охарактеризовать как регулятивно-социокультурный феномен кочевой цивилизации.

В определенной цивилизации под воздействием всевозможных факторов зарождается своя регулятивная система, основанная на специфике общественных отношений, данные нормы являются народными, так как отражают интересы человека и общества в целом. Юридическая антропология, изучает не только право народа, но и существующую правовую реальность и предпосылки, которые обусловили развитие права в том или ином направлении, рассматривает роль человека в процессе юридикации общественного бытия, раскрывает особенности правовой акультурации, которая позволяет различным правовым нормам взаимодействуя в едином правовом пространстве создавать новые нормы. Ведь отдельные заимствованные нормы и институты шариата оказались жизнеспособны в правовой системе кыргызов, так как были относительно близки, и соответствовали ментальному коду кыргызского народа. Особенность рецепции отдельных норм шариата в правовое поле кыргызского общества заключается в том, что кыргызы продолжали жить по нормам адата, позволяя лишь отдельным нормам шариата восполнять пробелы в правовой системе. Правовая система традиционного кыргызского общества развивалась не путем замены существующих норм, а путем выработки новых с учетом норм шариата и адата.

Юридино-антропологические исследования традиционного права кыргызов активно проводились российскими учеными после вхождения Кыргызстана в состав Российской империи, сегодня в отечественной науке исследованиями в данном направлении занимается Сооронкулова К.С. [Сооронкулова, К.С. *Обычное право и современная правовая система Кыргызской Республики [Текст]: дис... канд. юрид. наук: 12.00.01 / К.С. Сооронкулова. – Бишкек, 2009. – 187 с.*].

**Во втором разделе первой главы «Понятие и структура адата»** раскрывается понятие «адат» и его структурные элементы.

Исследователь А.К. Алимжан определяет адат как обычное право определенного сообщества, принявшего ислам в качестве основной религии [Алимжан, К.А. *Вопросы теории обычного права [Текст]: монография / К.А. Алимжан. – Алматы: ИЦ ОФ «Интерлигал, 2003. С. 247*]. «Адат» совокупность норм обычного права у мусульманских народов. [Агакеримова, Ч.А. *Взаимодействие в Дагестане адата, шариата и законов Российской империи: историко-правовой аспект [Текст]: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.01 / Ч.А. Агакеримова – Краснодар, 2008. – С. 62*]. Таким образом арабское слово «адат» введенное в обиходный языковой оборот в период исламизации,

употребляется для обозначения «обычного права» и всей совокупности обычаев и традиций в целом, практически у всех центральноазиатских народов и народов Северного Кавказа, принявших ислам. Исходя из этого диссертант понимает под термином адат *совокупность обычаев правового и неправового характера, традиций, морально-этических норм, которые признаются и соблюдаются в обществе в результате их длительного применения.*

Адат есть «право живое», как отмечает профессор Е.Б. Абдрасулов: «обычное право постоянно черпало регулятивное содержание и обогащалось за счет норм обычаев, происходило как бы непрерывное переливание обычаев в обычно-правовые нормы» [Абдрасулов, Е.Б. *Роль суда биев в совершенствовании норм обычного права// Древний мир права казахов. Материалы, документы и исследования: В 10 т. Жеті жарғы, Алматы, 2009. - С.392*]. Устаревшие правовые обычаи, которые не отвечали интересам общества сменялись в процессе исторического и правового развития новыми. Обычаи обновлялись и трансформировались в зависимости от развития общественных отношений.

Источниками адата являются обычаи, правовой прецедент, религиозные запреты и дозволения, морально-этические предписания, эпические повествования, наставления, судебные решения, договоры, пословицы, поговорки, эреже. Эреже закрепленный в письменной форме есть результат юридизации человеческого бытия. Систематизация адата осуществлялась на чрезвычайных съездах биев.

В контексте взаимодействия с шариатом можно выделить три основных вида обычаев. К первой группе относятся обычаи, которые вошли в шариат; ко второй – обычаи, которые не запрещены шариатом; к третьей – обычаи, которые напрямую запрещены шариатом.

В традиционном кыргызском обществе адат передавался в устной форме, в виде различных поговорок и изречений, имел незначительное расхождение в содержании в зависимости от регионального влияния, а также от знаний и интерпретирования различными толкователями. Свободно и достаточно легко видоизменялся и дополнялся. Носителями норм адата были знатоки обычаев и традиций, родовые старейшины, бии.

**В третьем разделе первой главы «Влияние шариата на традиционное кыргызское общество»** диссертантом проводится изучение шариата, его распространение на территории Кыргызстана и влияние на традиционное общество.

Шариат – свод религиозных и правовых норм, составленный на основе Корана и Сунны, которые определяют убеждения, формируют нравственные и религиозные ценности мусульман, а также выступают источниками конкретных норм, регулирующих их поведение с момента рождения и до самой смерти. Шариат включает две составляющие: теологию, или принцип веры (акида) и право (фикх). Фикх или мусульманское право в свою очередь делится на две части: первая указывает мусульманину, какой должна быть его линия поведения по отношению к себе подобным (муамалат), а вторая предписывает

обязательства по отношению к Аллаху (ибадат) [*Хидоя. Комментарии мусульманского права: в 2 ч. Ч. 1. Т. I—II / пер. с англ.; под ред. Н.И. Гродекова; отв. ред., авт. предисл., вступ. ст. и науч. комм. проф. А.Х. Саидов. - М.: Волтерс Клувер, 2010. – С.17-18*].

Обычай в шариате выступая в качестве производного довода (далиль), сыграли существенную роль в его формировании, ханафитским масхабом аль-урф и аль-адат рассматриваются как «возможное» и «допустимое», в случае если они не противоречит предписаниям шариата.

Особенностью действия шариата является то, что на первый план выдвигался не территориальный, а конфессиональный принцип: мусульманин независимо от места нахождения обязан соблюдать нормы шариата, сохраняя верность исламу.

Исламизация народов, проживающих на территории Кыргызстана, проходила в два этапа: первый этап включал насильственные и принудительные меры в отношении неверных с явным давлением со стороны арабских завоевателей; на втором этапе местное население, успев ознакомиться с ценностями религии, уже без чужеземного вмешательства и давления принимает ислам и вместе с ним отдельные нормы шариата. Кыргызы приняли ислам с учетом своих специфических культурно-цивилизационных, национальных особенностей.

Во второй половине XIX в. отдельные нормы шариата прослеживаются в вердиктах судов биев и издаваемых ими эреже. Влияние шариата прослеживалось больше в обрядовой жизни кыргызов, например, в наречении имен, осуществлении обрезания мальчикам, ритуальных мероприятиях, проведении похорон и поминок. В правовой сфере нормы шариата получили свое закрепление в регулировании брачно-семейных и гражданско-правовых отношений кыргызов. Мусульманизированная система государственного управления сменила тюркскую [*Бейшембиев, Э.Ж. Кыргызстан: от кочевого к суверенному государству. «Вестник КГЮА» № 2. - Бишкек, 2008. – С. 16*].

**Вторая глава «Регулирование общественных отношений кыргызов нормами адата и шариата»** состоит из трёх разделов

**В первом разделе второй главы «Взаимодействие адата и шариата в регулировании брачно-семейных отношений кыргызов»** автор обосновывает что брачно-семейные отношения кыргызов – область права, которая подверглась наибольшему влиянию шариата. Герменевтический метод позволил путем толкования эреже и аятов Корана сделать вывод, что в адате и шариате достаточно четко отрегулирован вопрос брачно-семейных отношений.

Брак в исследуемый период определялся как союз мужчины и женщины, из которого возникают права и обязанности супругов. Браки у кыргызов в основном были моногамными, но встречались и полигамия. Правовое положение жен в полигамных семьях регулировались адатом, об этом свидетельствуют такие понятия, как байбиче, токол, аксакалдык.

Адат и шариат основными условиями для заключения брака устанавливали: согласие родителей или иных лиц, под опекой которых находились брачующиеся; соответствие требованиям экзогамии; уплата калыма или махра. В традиционном кыргызском обществе по адату и шариату заключение брака было невозможно по отношению к двум категориям женщин: брак с которыми носил постоянный (требования экзогамии, молочное родство, родство по линии брака) и временный характер (траур и др.).

Нормы адата и шариата в вопросе минимального срока брачного возраста явно не совпадали. По шариату минимальный брачный возраст для девочек устанавливался с 9 лет, а для мальчиков – с 13, что намного ниже установленного обычным правом возраста. В разных регионах Кыргызстана совершеннолетними могли считаться девочки 13-15 лет, юноши – в возрасте 16-18 лет. Кыргызцы в определении брачного возраста руководствовались нормами адата.

Диссертантом обосновано что правом на развод обладали как мужчина, так и женщина. Развод по инициативе женщины стал возможным под влиянием шариата. Нормы адата и шариата достаточно четко регламентировали процедуру развода и оснований его требовать. Перенятый из мусульманского права институт «галак» облегчил процедуру развода и не требовал от мужчины оснований отказа от жены. Однако у кыргызов чаще применялся в упрощённой форме, была перенята лишь идея, а не правовые последствия.

В целом последовательность свадебных церемоний была отрегулирована обычаями и традициями, под влиянием ислама к ним добавился лишь «нике» – обряд венчания, имевший юридическую силу, который являлся обязательным этапом бракосочетания.

Предусмотренное как нормами адата, так и шариата усыновление имело различную процедуру и правовые последствия. Предписания адата и шариата расходились в том, что в исламе усыновленный ребенок носил имя биологического отца и не обладал равными правами с детьми усыновителя. Наследственные отношения в традиционном кыргызском обществе соответствовали предписаниям адата и шариата. В кыргызском обществе практиковались наследование по завещанию и по закону. Среди универсальных принципов наследования присущих нормам шариата и адата, можно выделить наличие очередности групп наследников, признание права представления, наличие понятия «недостойных наследников».

**Второй раздел второй главы «Взаимовлияние адата и шариата в гражданско-правовых отношениях».** С принятием кыргызами ислама роль шариата в обществе заметно возросла. Адат, вбирая в себя необходимые нормы из шариата, оставался если не главенствующим, то равноправным регулятором гражданско-правовых отношений. Следует отметить, что шариат обслуживал общество с более развитыми гражданско-правовыми институтами и в этом плане имел потенциал к улучшению и дополнению пробелов в правовой системе кыргызов.

Объектами гражданского права являлись вещи и действия других лиц, а также личные неимущественные права, нематериальные блага. Вещи

подразделялись на движимые, недвижимые, делимые, неделимые, дозволенные к употреблению (адал), не дозволенные к употреблению (арам).

Субъектами гражданских правоотношений выступали в основном правоспособные и дееспособные физические лица. Правоспособность и дееспособность определялись по признаку имущественного положения, пола, вероисповедания. Правоспособность наступала с рождения и кончалась при признании безвестно отсутствующим или же смерти.

Профессор К. Нурбеков отмечает что в основе политических и правовых реформ в определенный период развития общества, лежит экономический строй [Нурбеков, К. *История государства и права Кыргызской ССР [Текст] / К. Нурбеков. – Б.: КГУ, 1999. – С. 15],* таким образом созданное в процессе юридизации общественного бытия право, является отражением социально-экономического развития народа. Кочевая цивилизация, родоплеменная структура общества, обусловили формирование «человеческого измерения» к пониманию собственности. Кыргызское общество знало частную и коллективную формы собственности.

Скот у кыргызов являлся основным источником богатства, все имущественные отношения основывались на праве собственности на скот (мал) и имущество (мулк). Скот и другое имущество могло быть обозначено родовой тамгой [Молдоев, Э.Э. *Право собственности в обычном праве кыргызов. Актуальные проблемы гуманитарных и естественных наук. Бишкек. - 2017. № 4-4. – С. 82]. Тамги и другие символы, которые изучает юридическая антропология методом семиотики, в традиционном кыргызском обществе предположительно появились с развитием собственности и необходимости ее правовой защиты. Введение различных символов и родовых «тамга» является элементом юридизации человеческого бытия, которые были направлены на регулирование экономических, политических и социальных отношений в обществе.*

В отношении любого имущества могли совершаться сделки или любые другие действия, кроме запрещенных шариатом (арам). Основанием для запрета является Сура «Трапеза» аят 3 Корана: «Вам запрещены мертвечина, кровь, мясо свиньи и то, над чем не было произнесено имя Аллах...» [Коран: *Перевод смыслов и комментариев [Текст] / Э. Р. Кулиев; Пер. с араб. Э.Р. Кулиева. – М.: Эксмо, 2016. – С.111]. Договоры делились на заключаемые в соответствии с шариатом и противощариатные [Нурбеков, К. *История государства и права Кыргызской ССР [Текст] / К. Нурбеков. – Б.: КГУ, 1999. – С. 73].**

Имущественные и обязательственные права кыргызов охранялись и гарантировались закрепленными адатом и шариатом материально-правовыми мерами принудительного характера, применением которых в отношении правонарушителей восстанавливалось нарушенное право.

**Третий раздел второй главы «Преступление и наказание в традиционном кыргызском обществе».** У кыргызов всякое противоправное деяние определялось как «кылмыш» – понятие, включающее в себя как уголовные преступления, так и гражданские правонарушения. В целом перечень

тяжких преступлений по адату и шариату был идентичен, с той лишь разницей, что в шариате к преступным относилось и вероотступничество.

Шариат и адат устанавливали, что за совершенное преступление к ответу привлекались вменяемые лица, достигшие определенного возраста. К уголовной ответственности привлекались лица начиная с 13-летнего возраста, т.е. с возраста фактического достижения совершеннолетия.

По шариату, как и по адату, на виновного, в зависимости от тяжести совершенного им преступления, налагались два вида ответственности:

1) телесная ответственность – виновный отвечал за совершенное преступление своей жизнью или подвергался телесным наказаниям;

2) материальная ответственность – связана с выплатой штрафа.

В определении наказания по адату были возможны различные вариации материальной или телесной ответственности. Иная картина в шариате где имелись такие категории наказаний как хадд, кесас и тазир, которые строго соответствовали степени тяжести совершенного деяния. Несмотря на то, что нормы адата и шариата иногда предусматривали различные виды наказания по аналогичным преступлениям, все же они ориентировались на общие ценности: справедливость, уважение к закону, защита рода, семьи и общины.

Признанного виновным могли приговорить к смертной казни, телесным наказаниям, уплате куна, айыпа и т.д. Основными целями наказания являлись компенсация морального вреда, возмездие и получение материального возмещения. Наказания назначались в соответствии с принципом гуманности. Наказание в традиционном кыргызском обществе прежде всего было направленно на обеспечение «взаимности», которая гарантировала права индивида, семьи, рода и правопорядок в обществе.

С укреплением позиций ислама понятие личной ответственности эволюционирует. Изменениям подвергаются правовая процедура и средства исполнения правосудия. На примере института кровной мести автор проследил динамику развития данного института кыргызском обществе, где под влиянием шариата произошло отделение личной ответственности от коллективной.

Автор, как и многие исследователи отмечает преобладание адата в рамках уголовного права кыргызов: уголовное обычное право кыргызов в изучаемый период носило традиционный характер с сохранением пережитков патриархально-родового строя. Правовые нормы тесно переплетались и взаимодействовали с религиозными и моральными предписаниями, четкой границы между которыми не существовало.

**Третья глава «Правосудие по адату и шариату»** состоит из двух разделов.

**В первом разделе третьей главы «Народный суд кыргызов»** анализируется судоустройство и судопроизводство народного суда биев.

Правосудие по адату осуществлялось тремя видами судов: «суды айльных биев, суды родовых биев, обычные и чрезвычайные съезды биев между родами, племенами и соседними народами» [Борубаиов, Б.И. Государственно-правовое

*регулирование общественных отношений кыргызов в составе Российского государства (1855-1917 гг.) [Текст] / Б.И. Борубаиов. – Бишкек, 2009. – С. 204].*

Стороны судебного разбирательства по своему усмотрению обращались к любому бию. Адат не разграничивал суд гражданский от суда уголовного. Судебный процесс включал следующие стадии: 1) возбуждение дела в суде биев; 2) попытка примирения сторон; 3) непосредственно судебное разбирательство; 4) обжалование решения; 5) исполнение вынесенного решения [Турсунбаева, Н.С. *Судоустройство и судопроизводство по обычному праву кыргызов [Текст]: автореф. дис. канд. юрид. наук: 12.00.01 / Н.С. Турсунбаева. - Бишкек, 2018. - 25 с.]*.

Решение, вынесенное народным бием, должно было исполняться добровольно и своевременно исходя из сложившейся судебно-правовой практики. Особенностью исполнения приговора в традиционных обществах является их добровольное выполнение. Здесь важным является то, что в человеческом измерении «принятие» индивидом нормы вело к формированию в нем определенного правосознания, которое и побуждало человека без принуждения, добровольно исполнять решения суда. Вид наказания при вынесении приговора напрямую зависел от тяжести совершенного преступления и общественного положения виновного.

Одним из главных способов доказывания виновности или невиновности являлась присяга. Ориентирование судебного доказательства на присягу обуславливалось традиционным правосознанием, принесение присяги являлось важным доказательством в процессе судебного разбирательства. Данный институт отражает уровень правовой культуры, правового сознания и правового менталитета народа.

**Второй раздел третьей главы «Суд казиев в кыргызском обществе»** раскрывает функционирование суда казиев. В период господства Кокандского ханства на юге республики параллельно с судом биев судопроизводство осуществлялось также судом казиев. Источником права суда казиев были нормы шариата, которые регулировали все сферы жизни общества. В Кокандском государстве не издавали новых законов, право развивалось в соответствии с нормами шариата.

Шариатский суд в лице казиев, муфтиев, казы-келонов, аглямов и др. разрешал споры в основном среди оседлого населения, но иногда вершил суд и между полуседлыми кыргызами.

Согласно шариату казием мог быть назначен каждый свободный, здоровый, совершеннолетний, исповедующий ислам мусульманин, обладающий необходимыми знаниями, не имевший в прошлом поступков и действий, не соответствующих высоконравственному человеку. Предпочтение отдавалось кандидатам, которые пользовались среди местного населения уважением и авторитетом и славились благоразумием и беспристрастностью.

Судебный процесс носил состязательный характер. В судопроизводстве основное внимание уделялось доказательствам, предъявляемым сторонами, показаниям свидетелей и присяге. Суд выносил решение на основании признания либо присяги, к которой приводились стороны тяжбы.

Наказания назначались казиями по своему усмотрению, за исключением наказаний, указанных в категориях «хадд», «кисас». Казий мог приговорить виновного к телесным и членовредительским наказаниям, к смертной казни. За малозначительные правонарушения виновные приговаривались к уплате штрафа в ханскую казну. Лица, не имевшие возможность уплатить налоги, судебные издержки и т.п., приговаривались к конфискации имущества или продаже в рабство. Данный вид наказания применялся в основном к неимущим слоям населения.

## **ВЫВОДЫ**

Проведенное автором научное исследование взаимодействия адата и шариата в правовой системе кыргызского народа позволяет представить следующие выводы:

1. В результате взаимодействия адата и шариата правовая система кыргызского народа была усовершенствована, сложилась эффективная база регулирования общественных отношений. Адат и шариат составляли традиционное право кыргызского народа.

В данном историко-правовом исследовании помимо общепринятых методов исследования и познания мы обращаемся к юридической антропологии и ее методам, которая изучает традиционное право народа. Обусловлен такой выбор отсутствием в отечественной правовой науке антропологических исследований права и правового бытия человека. Применение методов юридической антропологии и смежных с нею юридической социологии и юридической этнологии позволяют раскрыть изучаемую нами тему с учетом развития и достижений современной науки.

Антропологический подход к праву – это его человеческое измерение, данный подход позволяет раскрыть сущность общественных отношений, которые послужили предпосылками для развития права в том или ином направлении, в рамках правовой системы различных этносов и обществ, выявить роль человека в процессе юридизации человеческого бытия. Ведь обычное «живое право», сложилось именно в процессе юридизации человеческого бытия, в связи с чем признавалось и соблюдалось членами общества. Правовые обычаи, которые устаревали и в которых не было необходимости, в процессе юридизации обновлялись.

Различные правовые системы, существующие в едином правовом поле, обязательно вступают во взаимодействие или же, в случае невозможности совместного сосуществования, вступают в противоборство, в результате которого одна система подчиняет себе другую. В кыргызском обществе, где обычное право являлось основой функционирования почти всех общественных институтов, сохранило за собой доминирующие позиции.

Структурно правовая система включает в себя три основных элемента: нормативный; институциональный; социологический. Правовая система кыргызского общества обладала всеми признаками системности в виду наличия всех вышеуказанных составляющих.



2. Проведённое исследование позволило дать авторское определение понятию «адат» и раскрыть его структурные составляющие. Термин «адат» употребляется для обозначения «обычного права», «юридических обычаев» и всей совокупности обычаев и традиций в целом. Исследователи определяют «адат» - как всю совокупность традиционных нормативов, которые передавались из глубин веков через поколения.

В современной юридической литературе «адат» чаще употребляется в смысле «обычного права», такая квалификация адатов больше направлена на раскрытие только юридической составляющей, не учитывая при этом заключенные в адате нормы морали и этики. Термин «адат» в узком смысле употребляется в смысле обычного права, как это принято в современной юридической литературе, а в широком смысле *«адат»- это совокупность обычаев правового и неправового характера, традиций, морально-этических норм, которые признаются и соблюдаются в обществе в результате их длительного применения.* Особо отмечается что понятие «адат» шире понятия «обычное право». Структурно адат включает в себя: обычаи правового и неправового характера, традиции, морально-этические нормы.

3. Ислам является неотъемлемой частью истории и культуры кыргызского народа. Адат и шариат стоят на защите патриархального уклада, ввиду что большинство арабских обычаев, которые легли о основу шариата применялись в кочевой среде, присутствуют такие основы как гостеприимство, любовь и уважение к матери, бережное отношение к природе и другим благам, необходимость защиты слабых, необходимость защиты рода, семьи, имущества. Адат и шариат охраняют жизнь человека и его имущество.

Влияние шариата на традиционное кыргызское общество проявлялось в приобщении кыргызов к обрядовости ислама. Заметную роль шариат получил в регулировании брачно-семейных и гражданско-правовых отношениях, также на территории проживания кыргызов существовавшая ранее система тюркского управления была заменена на мусульманизированную систему государственного управления. Мусульманизированная система государственного управления имела явные преимущества перед тюркской системой управления, которая базировалась на основе «конфедерации племен». Единые нормы, четкая иерархическая пирамида власти, централизованное управление – все это позволяло более легко и эффективно управлять государством. Следующей особенностью можно назвать заложенную в исламе идею не национального, а конфессионального единения, которая давала возможность обойти национальные разногласия и объединиться различным народам в единое мусульманское государство.

Благодаря ханафитскому мазхабу многие обычаи мусульманизированных народов нашли свое отражение в правоприменительной практике. Данный мазхаб учитывал культурные и исторические особенности народа.

4. Брачно-семейные отношения в кыргызском обществе изначально были урегулированы нормами адата, с распространением шариата, предписания

которого отвечали интересам патриархального общества, начался процесс частичной правовой аккультурации и изменения брачно-семейных отношений.

Адат и шариат во взаимодействии регулировали вопросы заключения брака, прав и обязанностей супругов, отношения между родителями и детьми, наследования, завещания, опекуна, развода, таким образом, охватывая всю сферу брачно-семейных отношений в кыргызов.

С укреплением позиций ислама в кыргызском обществе разное вероисповедание становилось препятствием для заключения брака, в южных регионах строгая экзогамия до седьмого колена утратила былую строгость и стали встречаться ортокузенные браки. Нормы адата и шариата в вопросе возраста для вступления в брак были в явном противоречии, кыргызы в определении брачного возраста руководствовались нормами адата. Под влиянием шариата в свадебных церемониях появляется обряд «нике», женщина получила право при наличии оснований требовать расторжения брака, также получила право на наследование. Перенятый из мусульманского права институт «талак» заменил ранее существовавшие процедуры расторжения брака.

Нормы адата и шариата одинаково делили имущество умершего, знали институт опеки и попечительства.

**5.** Гражданско-правовые отношения кыргызов регулировались нормами адата и шариата, которые строились на принципах неприкосновенности собственности, деления людей на социальные группы, в зависимости от их фактического и юридического неравенства, по имущественному состоянию, полу и вероисповеданию. В кыргызском обществе существовала частная и коллективная формы собственности.

Шариат в отличие от адата регулировал общественные отношения с более развитыми гражданско-правовыми институтами. В результате взаимодействия адата и шариата гражданско-правовые отношения в кыргызском обществе были усовершенствованы.

У кыргызов появляются новые формы собственности на землю, унифицируются и совершенствуются договорные и обязательственные отношения. В целях защиты интересов общества адат и шариат подробно описывали порядок заключения и условия действительности договора. Так, договоры были действительными, если заключались по предписаниям адата и шариата, по взаимному согласию договаривающихся сторон дееспособными лицами.

С принятием кыргызами ислама и вовлечением в торговые отношения, роль шариата значительно возросла, адат вбирал необходимые нормы из более совершенной системы мусульманского права. Вовлечения кыргызов в торговлю обусловили переход от натурального к товарному-производственному хозяйству, что также способствовало взаимодействию адата и шариата, в связи с тем, что большинство центральноазиатских народов вело торговлю по шариату.

**6.** Существовавшая правовая реальность и интересы человека обусловили доминирование адата в уголовном праве кыргызов. Нормы шариата в области уголовного права не нашли широкого применения в связи с поверхностным

усвоением ислама кыргызским народом, особенностями экономического уклада, а также преобладанием кровнородственных отношений. Адат и шариат рассматривали аналогичные преступления в разной степени общественной опасности. В человеческом измерении кыргызов понятие преступления включало в себя все противоправные деяния, оно же играло важную роль в назначении наказания.

Следует указать на принципиальное различие в концепции наказания в адате и шариате. Нормы адата рассматривали совершенное преступное деяние исключительно как нарушение права пострадавшего и были нацелены на восстановление нарушенного права и возмещение вреда. Шариат помимо этого преследовал цель устрашения и жестокого наказания виновного, так как предписывает мусульманину покорность и смирение, преступление рассматривалось, прежде всего, не как нарушение права пострадавшего, а как неподчинение воле всевышнего.

Под влиянием шариата в круг преступных деяний по адату были включены преступления против религии: как вероотступничество и богохульство. Шариат утвердил институт презумпции невиновности. Преступление должно быть доказано, как того требуют нормы шариата, недоказанное и необоснованное обвинение в совершении преступления также является преступлением, которое подлежит судебному разбирательству.

7. Правосудие у кыргызов осуществлялось по нормам адата и шариата в рамках народного суда биев и суда казиев, которые выступали институциональным элементом правовой системы. Суд биев обслуживал – кочевое, суд казиев – оседлое население, суд биев не исключал суда казиев. Формирование, структура, органы судебной власти, подсудность, судопроизводство и предмет судебного разбирательства, регулировались нормами адата и шариата.

Правосудие осуществлялось по принципам: гласности, публичности и справедливости. В адате и шариате содержатся как правовые нормы, регламентировавшие судоустройство и судопроизводство, так и морально-этические требования к личности бия и казия. В рамках антропологического исследования особое внимание было уделено личности судей, для выполнения ими своих обязанностей предъявлялись требования по знанию правовых норм и личных качеств.

Институт народного суда биев образовался в результате отделения судебной функции от административной. Народный суд биев формировался народом, судьи избирались из числа народа, правосудие вершилось, основываясь на народные обычаи, которые отвечали интересам народа, в связи с чем и именовался судом народным.

Правосудие по адату осуществлялось айльными, родовыми, и племенными судами биев. После вхождения в состав Российской империи и проведения судебной реформы была представлена единоличными, айльными, волостными и чрезвычайными судами.

В период правления Кокандского ханства в южных регионах Кыргызстана судебные функции выполняли казии-келоны, казии, муфтии, аглямы и другими религиозно-судебные служащие. Как правило, это были люди, окончившие мусульманские учебные заведения – медресе, знатоки мусульманского права.

Судебный процесс строился на принесении клятвы (присяги), предоставлении тяжущимися сторонами доказательств, даче свидетельских показаний. Решения судов отвечали нормам адата и шариата, и их исполнение возлагалось на представителей общественного самоуправления и представителей власти.

Бии и казии помимо судебской функции выполняли роль общественных и политических деятелей, представителей народа в различных переговорах, спорах и конфликтах, казий помимо этого выполнял еще и функции священнослужителя. Возможность выбора судьи сторонами, уверенность в справедливом решении, вынесенном на основании предписаний адата способствовали установлению доверия к народному суду биев.

Изучая взаимодействие адата и шариата в традиционном кыргызском обществе, мы пришли к выводу, что правовая система кыргызов вобрала в себя необходимые для усовершенствования правовые нормы, при этом не утратив своей самобытности. В историческом опыте кыргызского народа заложены принципы, на которые сегодня в условиях глобализации можно ориентироваться, защищая тем самым права и свободы человека и совершенствуя правовую систему Кыргызской Республики.

## **ПРАКТИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ**

В целях совершенствования правовой системы Кыргызской Республики предлагаются следующие практические рекомендации:

**1.** Нормы адата является отражением правового бытия человека. Изучение правового бытия человека будет способствовать обеспечению прав и свобод человека и гражданина, поэтому вносится предложение проводить антропологическую экспертизу при разработке законопроектов на предмет их соответствия основным ценностям и правовому менталитету народа.

**2.** В соответствии с практикой официального признания народных обычаев, а также согласно с п. 1 ст. 37 Конституции КР *«В Кыргызской Республике народные обычаи и традиции, не ущемляющие права и свободы человека, поддерживаются государством»*. Таким образом, для усовершенствования правовой системы Кыргызской Республики предполагается разработать Закон КР *«Об обычаях и традициях»*, что будет способствовать правовому воспитанию, поддержанию самобытности, возрождению национальной идеологии и повышению правовой культуры народа.

**3.** В статьях 4 и 7 Конституции КР говорится о деятельности религиозных объединений, в связи с чем вносятся рекомендации:

- Закон КР *«О свободе вероисповедания и религиозных организациях в Кыргызской Республике»* привести в соответствие со ст. 7 Конституции КР, Кодексом КР о нарушениях ст. 92 и переименовать в Закон КР *«О свободе*

*вероисповедания и религиозных объединениях в Кыргызской Республике», что даст возможность регулировать деятельность многочисленных религиозных групп;*

- статью 3 Закона КР *«О свободе вероисповедания и религиозных организациях в Кыргызской Республике»* дополнить необходимыми понятиями для определения статуса участников, деятельность которых регулирует данный закон: *«религиозное объединение», «религиозная организация», «религиозная группа».*

4. В Концепции государственной политики Кыргызской Республики в религиозной сфере на 2014-2020 годы требуется более детально раскрыть политическую и правовую сущность ислама. Для определения статуса ислама в государстве и обозначения основных причин сложной религиозной обстановки в республике, государственная политика в религиозной сфере должна развиваться в рамках светского государства с привлечением позитивного потенциала ислама в отдельных вопросах, не противоречащих Конституции КР.

5. Предлагаем дополнить ст. 13 («Осуществление мер профилактики терроризма с использованием средств массовой информации») Закона КР *«О противодействии терроризму»*, включив в круг ответственных лиц руководителей религиозных организаций и представителей духовенства, выступающих в СМИ, изложив ее в следующей редакции: *«Руководители СМИ, религиозных организаций, а также представители духовенства обязаны принимать меры к тому, чтобы материалы, подготовленные в руководимых ими органах, не служили оправданием террористической деятельности, не призывали к ней, не провоцировали ее, а также не содержали пропаганды межрелигиозной, межнациональной, межэтнической, расовой вражды».* Тем самым повышается ответственность лиц, работающих среди населения по проблемам религии.

6. В целях обеспечения региональной безопасности странам Центральной Азии необходимо разработать единую политику в вопросах регулирования религиозных отношений в регионе и религиозного воспитания населения. Вносится рекомендация в рамках Региональной антитеррористической структуры (РАТС) постоянно действующего органа Шанхайской организации сотрудничества (ШОС) в соответствии со ст. 3 Хартии Шанхайской организации сотрудничества разработать единую *«Концепцию сотрудничества в религиозной сфере».*

7. В целях повышения правовой культуры граждан Кыргызской Республики вносится рекомендация Министерству образования и науки КР ввести в образовательную систему изучение предмета «Обычное право и культура народов Кыргызстана», что будет способствовать правовому воспитанию подрастающего поколения, также вносится рекомендация ведения в программу обучения по направлению «юриспруденция» дисциплины *«Юридическая антропология».*

В связи с повышением роли ислама в жизни кыргызстанцев необходимо создать условия для получения грамотного религиозного образования. Качественное религиозное образование имеет стратегическое значение и дает возможность исключения радикальной трактовки ислама, оно будет способствовать формированию в Кыргызстане круга специалистов,

ориентированных и приспособленных к национальным интересам и особенностям.

8. С учетом положительного опыта кыргызского народа такой основополагающий принцип как народовластие должен играть более значительную роль при формировании судов. Исходя из этого предлагается ввести выборы судей населением, что поможет в борьбе с коррупцией в судебной системе, а также повысит доверие населения к суду.

9. В соответствии с п. 1 ст. 2 Конституции КР народ является носителем суверенитета и единственным источником государственной власти. Народные традиции и обычаи, которые не противоречат конституции, поддерживаются государством. Таким образом, правовая система Кыргызской Республики должна формироваться на базе положительного международного опыта с обязательным учетом обычаев и традиций народа.

### СПИСОК ОПУБЛИКОВАННЫХ РАБОТ ПО ТЕМЕ ДИСЕРТАЦИИ

1. Эшмурадова, Н.Д. Вхождение ислама в правовую систему Кыргызстана [Текст] / Н.Д. Эшмурадова // Гуманитарные проблемы современности ИФиППИ НАН КР. – 2014. – Вып. 19. – С. 608-614.

2. Эшмурадова, Н.Д. Преступление и наказание по уголовному мусульманскому праву в кыргызском обществе [Текст] / Н.Д. Эшмурадова // Гуманитарные проблемы современности ИФиППИ НАН КР. – 2015. – Вып. 21. – С. 657-665.

3. Эшмурадова, Н.Д. Взаимодействие адата и шариата в правовой системе кыргызского народа в составе Российской империи [Текст] / Н.Д. Эшмурадова // Вестник КРСУ. – 2015. – Т.15 (№1). – С. 80-83.

4. Эшмурадова, Н.Д. Шариат и защита человеческих ценностей во время вооружённого конфликта [Текст] / Н.Д. Эшмурадова // Научный альманах. – 2015. – № 10-5 (12). – С. 75-78.

5. Эшмурадова, Н.Д. Уголовное право кыргызов по нормам адата и шариата. [Текст] / Н. Д. Эшмурадова // Инновационная наука. – 2017. – Т.2 (№3). – С.158-163.

6. Эшмурадова, Н.Д. Правовое положение женщин в кыргызском традиционном обществе [Текст] / Н.Д. Эшмурадова // Интерактивная наука. – 2017. – № 3 (13). – С 183-186.

7. Эшмурадова, Н.Д. Судебный процесс по нормам обычного права кыргызов [Текст] / Н. Д. Эшмурадова // Интерактивная наука. – 2017. – №5 (15). – С.145-148.

8. Эшмурадова, Н.Д. Адат – правовая основа национальной идеологии кыргызов. [Текст] / Н.Д. Эшмурадова // Вестник КГУ им. И. Арабаева. – 2017. – С. 62-68.

**Эшмурадова Насиба Дустмурадовнанын «Кыргыз элинин укук системасындагы адат менен шариаттын өз ара аракеттери: тарыхый-укуктук изилдөө» деген темада 12.00.01- укуктун жана мамлекеттин теориясы жана тарыхы; укук жана мамлекет жөнүндө окуулардын тарыхы адистиги боюнча юридика илимдеринин кандидаты окумуштуулук даражасын изденип алуу үчүн жазылган диссертациясына**

## **РЕЗЮМЕ**

**Негизги сөздөр:** адат, адат укугу, шариат, мусулман укугу, өз ара аракеттер, юридикалык антропология, юридикалаштыруу, герменевтика, укук системасы, салттуу коом, бий, казы.

**Изилдөөнүн объектиси** болуп, адат жана шариат ченемдери менен жөнгө салынган коомдук мамилелер жана алардын кыргыз элинин укук системасындагы өз ара аракеттери эсептелет.

**Изилдөөнүн предмети** – адат, шариат ченемдери, архив материалдары, Кыргыз Республикасынын мыйзамдары, изилдөө объектисин чагылдырган окумуштуулардын эмгектери.

**Изилдөөнүн максаты** болуп, кыргыз элинин укук системасындагы адат менен шариаттын өз ара аракеттеринин багыттарын аныктап, ошонун негизинде алгылыктуу тарыхый-укуктук тажрыйбаны пайдалануу менен адам укугун коргоо жана Кыргыз Республикасынын укук системасын жакшыртуу боюнча практикалык сунуш-көрсөтмөлөрдү иштеп чыгуу саналат.

**Изилдөөнүн методу.** Диссертациялык иште формалдуу-юридикалык, салыштырмалуу-укуктук, конкреттүү-социологиялык жана системалык-түзүмдүк илимий методуру колдонулду. Изилдөөнү ишке ашырууда юридикалык антропология жана анын укукту таануу ыкмасы өзгөчө мааниде болду.

**Эмгектин илимий жаңылыгы-** бул биринчи жолу ата-мекендик юридика илиминде укукка антропологиялык мамилени колдонуу менен кыргыз элинин укук системасындагы адат менен шариаттын менен өз ара аракеттери изилденди.

**Иштин практикалык мааниси,** диссертацияда иштелип чыккан жоболор жана корутундулар окуу процессине киргизилип, мамлекеттин жана укуктун теориясы жана тарыхы, мусулман укугу боюнча окуу китептерин, окуу-методикалык куралдарды түзүүгө, юридикалык антропология боюнча атайын курстарды иштеп чыгып жана өткөзүүгө, андан башка Кыргыз Республикасынын мыйзамдарын жакшыртууга мүмкүндүк берет.

**Пайдалануу чөйрөсү:** мамлекеттин жана укуктун теориясы жана тарыхы; конституциялык укук, мусулман укугу.

## РЕЗЮМЕ

диссертации Эшмурадовой Насибы Дустмурадовны «Взаимодействие адата и шариата в правовой системе кыргызского народа: историко-правовое исследование» на соискание ученой степени кандидата юридических наук по специальности: 12.00.01 – теория и история права и государства; история учений о праве и государстве

**Ключевые слова:** адат, обычное право, шариат, мусульманское право, взаимодействие, юридическая антропология, юридизация, герменевтика, правовая система, традиционное общество, бий, казий.

**Объектом исследования** являются общественные отношения, урегулированные нормами адата и шариата и их взаимодействие в рамках правовой системы кыргызского народа.

**Предметом исследования** - являются нормы адата и шариата, архивные материалы, законодательство Кыргызской Республики, труды ученых освещающие объект исследования.

**Цель исследования** – изучение взаимодействия адата и шариата в правовой системе традиционного кыргызского общества и на этой основе разработка рекомендаций по защите прав человека и внедрению в правовую систему Кыргызской Республики положительного историко-правового опыта.

**Методы исследования.** В диссертации использовались формально-юридический, сравнительно-правовой, конкретно-социологический и системно-структурный методы исследования. Особое значение при проведении исследования имела юридическая антропология и ее методы.

**Научная новизна работы** состоит в том, что впервые в отечественной юридической науке изучено взаимодействие адата и шариата в правовой системе кыргызского народа с использованием антропологического подхода к познанию права.

**Практическая значимость работы.** Сформулированные в диссертации положения и выводы могут быть внедрены в учебный процесс, использованы при подготовке учебников и учебных пособий по теории и истории государства и права, мусульманскому праву, при разработке и проведении спецкурсов по юридической антропологии, а также при совершенствовании действующего законодательства Кыргызской Республики.

**Область применения:** теория и история государства и права, конституционное право, мусульманское право.



## SUMMARY

**Of the thesis of Eshmuradova Nasiba Dustmuradovna «Interaction of adat and sharia in the legal system of the Kyrgyz people: historical and legal research». This thesis is submitted to confer the degree of a candidate of legal sciences, specialty: 12.00.01 - theory of the history of law and the state; history of Law and the State.**

**Key words:** adat, customary law, sharia, Muslim law, interaction, legal anthropology, legalization, hermeneutics, legal system, traditional society, biy, kazi.

**The object of the research:** public relations regulated by the norms of adat and sharia and their interaction within the legal system of the Kyrgyz people.

**The subject of the research:** the norms of adat and sharia, archival materials, legislation of the Kyrgyz Republic, the researches of scientists covering the object of study.

**The aim of the research:** to study the interaction of adat and sharia in the legal system of traditional Kyrgyz society and on this basis to develop recommendations for the protection of human rights and the introduction of positive historical and legal experience into the modern legal system of the Kyrgyz Republic.

**The methods of the research.** The thesis used formal legal, comparative legal, concrete sociological, and system-structural research methods. Of particular importance in conducting the study was legal anthropology and its methods.

**The scientific novelty of the research** lies in the fact that for the first time in domestic legal science, the interaction of adat and sharia in the legal system of the Kyrgyz people has been studied using an anthropological approach to the knowledge of law.

**The practical significance of the work.** The provisions and conclusions formulated in the thesis can be introduced into the educational process, used in the preparation of textbooks and teaching aids on theory and history of state and law, Islamic law, in the development and conduct of special courses in legal anthropology, as well as the improvement of the current legislation of the Kyrgyz Republic.

**Scope:** theory and history of State and Law, Constitutional Law, Islamic Law.

Эшмурадова Н.Д.

**Взаимодействие адата и шариата  
в правовой системе кыргызского народа:  
историко-правовое исследование**

Подписано в печать 30.03.2019. Формат 60x84 <sup>1</sup>/<sub>16</sub>  
Офсетная печать. Объем 1,5 п.л.  
Тираж 100 экз. Заказ 288.

Отпечатано в типографии КРСУ  
720048, Бишкек, ул. Горького, 2