

МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ РФ
ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ
БЮДЖЕТНОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ВОРОНЕЖСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ
УНИВЕРСИТЕТ»

**СТАНОВЛЕНИЕ И РАЗВИТИЕ
МУСУЛЬМАНСКОЙ ПРАВОВОЙ СЕМЬИ**

Часть I

Учебно-методическое пособие

Составитель
Ю. А. Иванов

Воронеж
Издательский дом ВГУ
2017

ОГЛАВЛЕНИЕ

Предисловие	4
Источники мусульманского права	9
Школы мусульманского права.....	22
Литература.....	29
ИЗ КОРАНА.....	31
ХАДИСЫ, СУННА ПРОРОКА	34
Ибн Батта ал-‘Укбари. ИСТОЛКОВАНИЕ И РАЗЪЯСНЕНИЕ ОСНОВ СУННЫ И РЕЛИГИИ	35
АЛ-ФИКХ.....	51
Абу Йусуф Йа’куб КИТАБ АЛ-ХАРАДЖ («КНИГА О ХАРАДЖЕ»).....	51
Примечания	96
Вопросы и задания.....	103

Дальнейшее развитие мусульманской правовой доктрины шло по пути последовательного устранения внутренних противоречий, несогласованностей, существовавших в рамках того или иного толка, а также создания общих положений, принципов, единых для всех мусульманских правовых школ. Эти нормы-принципы придали мусульманскому праву логическую целостность, стройность и значительно повысили его регулятивный потенциал. XIX век знаменует принципиально новую ступень развития мусульманского права. Становление законодательства в качестве самостоятельного источника нормативного регулирования привело к постепенному вытеснению юридической доктрины, снижению ее роли, хотя в содержательном плане она продолжала оказывать определенное воздействие на правовую систему.

Со второй половины XIX столетия происходит активное заимствование европейского права, в частности романогерманского, которое в настоящее время в отдельных арабских странах (например, в Турции) практически вытеснило мусульманские правовые нормы. В других странах (Алжир, Египет, Сирия и др.) мусульманское право сохранилось в отдельных сферах социальных отношений, в частности, в сфере «личного статуса» мусульман. В тех странах, где доминируют исламско-фундаменталистские позиции (Иран, Пакистан, ЮАР, Ливия, Судан), границы мусульманского права более широки, включают различные институты, подотрасли гражданского, уголовного, государственного права, других отраслей. Здесь наблюдается своеобразный ренессанс исламской правовой культуры, возврат к традиционным исламским ценностям, что закономерно влечет за собой расширение предмета регулирования мусульманского права.

Система мусульманского права отличается от других правовых систем своеобразием, неповторимостью источников, структуры, терминов, конструкций, понятием нормы. Если континентальные европейские юристы под нормой права подразумевают предписание конкретного исторического законодателя, то исламские правоведы подразумевают правило, адресованное мусульманской общине Аллахом. Данное правило основано не на логических выводах, а на иррациональных, религиозных догмах, на вере. Поэтому его нельзя изменить, отменить, «поправить», оно бесспорно и абсо-

лютно, должно безусловно исполняться. Догматическая природа мусульманских правовых норм предполагает особые способы их адаптации к действующим общественным отношениям. Искусство судьи, правоприменителя часто состоит в том, чтобы, не нарушая прямо отдельные требования нормы, добиться с помощью различных юридических уловок, фикций и других приемов противоположного результата.

По содержанию нормы мусульманского права также существенно отличаются от европейских. Они, как правило, не являются управомочивающими (предоставляющими право на совершение отдельных действий) или запрещающими. В основе их лежит обязанность, долг совершить те или иные поступки, что тоже обусловлено их религиозной природой. Религиозное содержание мусульманского права влияло на природу и источники этой правовой системы, на способы регулирования общественной жизни. Мусульманское право является совокупностью норм, порожденных религиозно-этическими постулатами и ценностями. Собрание изречений пророка Мухаммеда выступает главным источником права, а его заповеди, поучения, предписания, ритуалы приобрели смысл юридических обязанностей. Правда, им не хватает европейской структурированности, строгости и точности, не ясны и правовые последствия их исполнения или неисполнения. Но общее социально-психологическое послушание гарантирует незыблемость подобных правил поведения. Исследователи отмечают большую роль толкователей Корана – проповедников и их учеников, ученых-юристов, религиозных судов.

Очевидная «неподвижность» исламского права в действительности включает в себя и некоторую динамичность, достигаемую путем собирания и хранения суждений религиозных, религиозно-правовых школ. Поэтому проблема нормативно-логического оформления права многие века не возникала в странах мусульманского мира. Лишь с середины прошлого века начинаются кодификационные работы, и торговые кодексы, кодексы торгового мореплавания, гражданско-процессуальные кодексы формируются по модели французского гражданского законодательства. И здесь колониальный тип отношений предопределял влияние системы континентального и реже общего права. В начале XX в. кодификация распространяется

на сферы семейного и наследственного права. А с середины нынешнего века интенсивнее развиваются конституционное и административное право, система светского судоустройства.

Особенно это проявляется в Турции. Влияние общемировых тенденций правового развития заметно и в мусульманском мире. Естественно, эти проявления, равно как и мера традиционно мусульманских принципов и норм, не одинаковы в различных странах. Весьма показательны в этом плане положения Конституции Исламской Республики Иран, принятой в 1979 г. и обновленной в 1989 г. Статья 2 гласит: Исламская Республика – «это система правления, основанная на вере в: 1) единого Бога, в то, что он устанавливает законы шариата и что человек должен покоряться его воле; 2) божественные откровения и их основополагающую роль в толковании законов; 3) страшный Суд и его конструктивную роль в человеческом совершенствовании на пути к Богу». Глава о правах народа как бы «растворяет» каждого в иранском этносе. Статья 57 устанавливает, что управление осуществляется законодательной, исполнительной и судебной властями под контролем имама. Исследователи исламского права единодушны в оценке ислама одновременно как веры и доктрины государства³, а права – в собственном и религиозном смысле. Такая универсальная характеристика ислама и его нормативных предписаний не исключает специфики мусульманского права в отдельных государствах. Так, в ряде стран Юго-Восточной Азии почти нет парламентских институтов. Изучение современных источников мусульманского права, текстов законодательных актов свидетельствует о большей степени их сходства с европейским правом. Но внешнее сходство не устраняет внутренних, нравственно-религиозных источников, которые по-прежнему устойчиво определяют поведение людей. Нормы шариата, особенно основанные на Коране и Сунне, осуждают владение крупной земельной собственностью, содержат положения о необходимости равенства, призывают мусульман воздерживаться от всяческих излишеств и предостерегают от коррупции. Поэтому и в настоящее время знание шариата, его институтов и норм не потеряло своего значения как в научно-познавательном, так и в практикоприкладном смысле.

³ *Сосна С. А.* Источники права. – М., 1985.

ИСТОЧНИКИ МУСУЛЬМАНСКОГО ПРАВА

Среди правоведов нет единого мнения по вопросу об источниках мусульманского права, но традиционно ученые разделяют их на три основные группы.

К первой относятся те источники, которые сторонниками различных юридических школ ислама считаются бесспорными. Этими источниками является совокупность юридических норм, содержащихся в Коране, сунне и тефсире (толкование священных текстов).⁴

Ко второй группе источников мусульманского права относятся те, на которые нет ясных указаний в Коране и сунне, но которые, по мнению представителей какой-либо юридической школы, согласуются с духом шариата. Сюда относятся: кияс – умозаключение по аналогии; фетва – решение высших мусульманских религиозных руководителей, облеченных соответствующей властью, по отдельным религиозным и юридическим вопросам; иджма – согласованное мнение мусульманских авторитетов по каким-либо вопросам; иджитihad – творческая разработка основателями богословско-юридических школ и их ближайшими приемниками (муджтахидами).⁵

К третьей группе источников относятся урф и адат – обычаи и традиции исламизированных народов, не противоречащие основам мусульманского права.⁶

Общеизвестно, что незыблемой основой шариата является главная священная книга мусульман – Коран. Он имеет различные названия: Китаб, Мубин, Карим, Калам, Нур, Худа и др. Всего зафиксировано 55 названий Корана.

Основные положения Корана были собраны и записаны спустя более двух десятилетий после смерти пророка Мухаммеда при халифе Османе⁷. Уже тогда он был объявлен священной книгой, продиктованной Аллахом в девятый месяц мусульманского лунного календаря (рамазан) самому пророку Мухаммеду через по-

⁴ Садагдар М. И. Основы мусульманского права. – М., 1968. – С. 11.

⁵ Артемов В. Мусульманское право // Российская юстиция. – 1997. – №10. – С. 21.

⁶ Садагдар М. И. Основы мусульманского права. – М., 1968. – С. 12.

⁷ Манна Аммар Абдуль Карим. Преступление и наказание по мусульманскому праву. – М., 2007. – С.12.

средничество Джабраила. Коран содержит различные проповеди, обрядовые и юридические установления, молитвы и заклинания, назидательные рассказы и притчи. Вместе с тем Священный Коран является одним из крупнейших памятников мировой культуры и человеческой цивилизации. Однако никто из мусульманских юристов его не воспринимает ни в качестве книги права, ни в качестве кодекса мусульманского права. Не случайно издавна он привлекает внимание людей во всех концах земного шара, и, несмотря на запреты ортодоксов ислама, постоянно переиздается с арабского на другие языки народов мира.

Использование Корана как идейной опоры Арабского халифата и как «арабского судебника» явилось причиной выдвижения положения о недопустимости перевода «Слова Аллаха» с арабского на другие языки. Но борьба с другими религиозными культами и задача быстрее распространения ислама, вынуждали богословов ислама отступать от этого принципа. Первый таджикско-персидский перевод Корана был осуществлен ат-Табари в Бухаре во второй половине XI в. Затем по разрешению бухарских мулл Коран был переведен с «божественного» арабского на тюркский в XI в. До нас дошло несколько Коранов с толкованием (тафсир) на старом тюркском языке, «кашгарском» языке в записи арабской графикой. Позже появились переводы Корана и на такие языки, как малайский, яванский, урду, берберский и др. Они также были записаны арабским шрифтом. Что касается переводов Корана на европейские языки, то первые их опыты относятся к XII в., т.е. к тому времени, когда в Испании шла освободительная борьба против арабско-мусульманских (мавританских) династий, а феодалы Западной Европы вели захватнические крестовые походы. Борясь с исламом за массы, католическая церковь нелегко шла на перевод и издание Корана. Решившись на это, она назвала автором Корана Мухаммеда, что, как известно, противоречило учению ислама, согласно которому Коран есть несотворенное «Слово Аллаха». В России издания переводов Корана начались с XVIII в. Наиболее ранний из них был сделан П. Постниковым с Французского перевода А. дю Рие и напечатан по распоряжению Петра I в Петербурге в 1716 г. Позднее, в 1787 г. на средства, отпущенные Екатериной II, в Петербурге был издан и арабский текст Корана, подготовленный