Оглавление

# Введение

Глава 1. Особенности мусульманского права и его развитие

* 1. Этапы становления Шариата
  2. Мусульманское право
  3. Переплетение права и религии
  4. Сравнение с каноническим правом

Глава 2. Источники мусульманского права

* 1. Источники
  2. Коран
  3. Сунна
  4. Иджма
  5. Кияс

Глава 3. Отрасли мусульманского права

* 1. Право личного статуса
  2. Правовое регулирование брачно-семейных отношений
  3. Правовое регулирование имущественных отношений
  4. Наследственное право
  5. Обязательственное право
  6. Уголовное право (преступление и наказание)
  7. Суд и процесс

Заключение

Список литературы

Введение

В данной работе, тема которой "Мусульманское право: основные черты и источники", мы попытаемся исследовать правоотношения и общественные отношения в мусульманском мире. На эту тему рассуждали многие авторы, такие как: Усубалиев Эссен; Сюкияйнен Леонид; Жоффре-Спинози К.; Санобар Шерматова; и др..

Чтобы раскрыть цели нашего исследования мы поговорим о Шариате, об этапах его становления и развития, об источниках мусульманского права, таких как Коран, Сунна, Иджма, Кияс. Рассмотрим насколько тесно переплетено мусульманское право с религией, попытаемся сравнить его с каноническим правом. Рассмотрим, каким образом регулируются в мусульманском праве брачно-семейные отношения, имущественные отношения, наследственное право, обязательное право, право личного статуса, преступления и наказания. Посмотрим, как происходит суд и процесс.

При написании данной работы мною использовались общенаучные методы, такие как анализ, моделирование и т.д., и частнонаучные: - логический, исторический методы.

Отечественная правовая наука обычно рассматривает мусульманское право как синоним Шариата, понимаемого в свою очередь в качестве универсальной системы, в которой религиозное начало принципиально не отделено от правового начала.

Ислам и Шариат имеют серьезное влияние на жизнь ряда государств Азии, Африки, а так же ряда республик бывшего СССР, где Ислам является основной религией. Около восьмисот миллионов мусульман составляют большинство населения в трех десятках государств и значимое меньшинство – в других. Но ни одно из этих государств не руководствуется исключительно мусульманским правом. Повсюду обычай или законодательство вносят в это право либо дополнения, либо исправления, хотя, в принципе, его авторитет и является бесспорным. Следует отметить, что в России мусульманская община имеет численность более 20 миллионов человек, имеет большой политический вес и оказывает влияние на политику государства. В нашем государстве существуют регионы, где мусульманская религия занимает основное положение. Значит, для определения перспектив развития этих регионов изучение Шариата имеет первостепенное значение.

Данная тема актуальна, так как в последнее время взаимоотношения мира мусульманского и немусульманского довольно сильно обострились, примеры этому можно найти как в России, так и в других странах. Можно сказать, что в этих конфликтах основную роль играет политика, но правовой аспект тоже исключать никак нельзя. И чтобы эти конфликты реже переходили в стадию вооруженного столкновения, нужно знать те правовые основы, обычаи и религиозные тонкости, на которых основывается миропонимание мусульманского человека.

Рассуждать на эту тему, значит затронуть важнейшие стороны Ислама, одной из великих мировых религий, возраст которой приближается к четырнадцати векам, а численность последователей превышает одну шестую населения современного мира.

В данной работе поставлена цель: раскрыть, что представляют собой нормы Шариата, показать их неразрывную связь с Исламом, описать их источники и основные черты. Также обратить внимание на то, как в мусульманском праве происходит совершение правосудия. Одним словом, в данной работе сделана попытка описать основные моменты, на которых строится любая правовая система, а так же выделить характерные особенности, которые присущи Шариату, и нигде в такой степени больше не проявляются.

Глава 1. Особенности мусульманского права и его развитие

* 1. Этапы становления Шариата

Исламская традиция связывает понятие Шариата с использованием данного термина для обозначения, начертанного Аллахом пути, идя которым правоверный достигает совершенства, мирского благополучия и может попасть в рай. Шариат никогда не исчерпывался догматическими и культовыми вопросами, предопределяющими внутренний мир мусульманина, его религиозную совесть. Не меньшее, а, возможно, даже большее значение в нем уделяется проблемам повседневной жизни, поведению мусульман в отношениях между собой, с властью, с иноверцами.

Шариат развивался в соответствии с основными этапами развития общества, жизнью которого он призван управлять. Техника выведения Шариата из божественных источников и формулировка его основных идей и принципов является продуктом интеллектуальных, социальных и политических процессов. Их невозможно подробно проанализировать, но краткий обзор, который поможет понять, как создавался Шариат, может быть полезен.

С самого начала Шариат развивался как строго конфессиональное право, которое было слито с теологией Ислама. Введение в Шариат религиозно-нравственного начала нашло свое отражение в своеобразии правопонимания, оценке правомерного и неправомерного поведения. Признание божественного предопределения породило большую значимость вопроса о свободе воли мусульманина и ее пределах. В этот период на разработку Шариата влияли территориальные, демографические характеристики мусульманского общества и его политический и социальный контекст. Громадное значение имели этапы распространения мусульманства и обращения в Ислам многочисленных этнических и культурных групп. Все это определяло политическую и социальную природу мусульманского государства. Их сочетание значительно повлияло на формирование Шариата.

Раннему Шариату были присущи нормы, восходящие еще к общинному строю, содержащие элементы коллективизма, милосердия, заботы о калеках и иных обездоленных. Также нашли свое отражение и представления о бессилии человека перед богом, а отсюда о покорности. В Коране подчеркивалась необходимость проявлять терпение и смирение. Таким же образом в Шариате закреплялась обязанность мусульманина подчиняться халифу и гос. власти.

Мистико-религиозная оболочка Шариата обусловила большое своеобразие составляющих его правовых конструкций и понятий, тормозила формирование в нем рациональных начал и логически обоснованной внутренней системы. К 8- 9 в. Шариат перерастает рамки патриархально-общинного восприятия мира и сталкивается с феодальными общественными отношениями. Благодаря активной деятельности богословов-правоведов, он все больше движется от божественного правопонимания к рационалистическому. Ученые-юристы, не порывая с основополагающими началами Шариата, выработали серию новых правовых норм, имеющих сугубо юридическую природу.

Основная тенденция Шариата – оценка различных жизненных обстоятельств с точки зрения религии. Не случайно нормы Шариата, применяются только к мусульманам и в отношениях между мусульманами.

1.2 Мусульманское право

Мусульманское право – это система норм, выраженных в религиозной форме и основанных на мусульманской религии – Исламе. Ислам исходит из того, что существующее право произошло от Аллаха, который открыл его человеку через своего пророка Мухаммеда. Оно охватывает все сферы социальной жизни, а не только те, которые подлежат правовому регулированию. Право Аллаха дано человеку раз и навсегда, но божественные открытия нуждаются в разъяснениях и толкованиях. Ислам самая молодая из трех мировых религий, но имеет очень широкое распространение. Она содержит теологию, которая устанавливает догмы и уточняет, во что должен верить мусульманин, что он должен делать и чего не должен.

На раннем этапе становления Ислама богословие и правоведение были едины в рамках Исламского правоведения (фикха). Позже на базе фикха возникает суннитское богословие (калам), добившееся самостоятельности именно как богословие, свободное от правоведения. Но калам многими своими корнями связан с правоведением, задача толкования Корана и увязывания его с реальными потребностями всегда была связана в первую очередь с решением спорных проблем религиозно-правового характера. На авторитет специалистов по каламу опирались и законоведы при решении различных спорных проблем. Для чего в Исламе выработаны методы, в разной мере признававшиеся и использовавшиеся различными школами Исламского права. Метод 1 – рай (индивидуальное толкование, какого либо из авторитетов калама) роль этого метода была ограничена. Метод 2 – иджма (согласное мнение многих, а то и всех авторитетов данного времени), этот метод всеми признавался. Метод 3 – кияс (заключение по аналогии). Метод 4 – истислах (признание возможности изменения хадисов Сунны, если их содержание оказалось в противоречии с тем, что признано благом).

Опираясь на Коран и Сунну, обособившиеся от богословия законоведы, используя указанные четыре метода решения спорных богословских проблем, в 8 - 9 вв. создали в рамках суннитского Ислама четыре наиболее известные и сохранившие свое влияние и поныне школы Исламского права. Их основали известные законоведы – имамы, по именам которых школы и были названы: ханифизм, маликизм, шафиизм и ханбализм.

Эти четыре школы включены в сводную систему мусульманского права – Шариат. Шариат означает в переводе на русский язык "путь следования" и составляет то, что называется мусульманским правом. Это право указывает, как мусульманин должен вести себя, не различая, обязательств по отношению к себе подобным и по отношению к Богу. Иными словами, Шариат основан на идее обязанностей, возложенных на человека, а не на правах, которые он может иметь. Последствием невыполнения обязанностей является грех того, кто их нарушает, поэтому мусульманское право не уделяет много внимания санкциям, установленным самими нормами. Оно регулирует отношения только между мусульманами. В Исламе государство исполняет роль служителя религии. Ислам по своей сущности, как и иудаизм, - это религия закона.

Мусульманское право имеет четыре источника: Священная книга Коран, состоящая из высказываний Аллаха, обращенных к последнему из его пророков Мухаммеду. Сунна, сборник традиционных правил, касающихся действий и высказываний Мухаммеда, воспроизведенных целым рядом посредников. Иджма, конкретизация положений Корана в изложении крупных ученых-мусульманистов. Кияс, рассуждение по аналогии о явлениях жизни мусульман, которые не охватываются предыдущими источниками мусульманского права. Таким суждениям придается законный, общественный характер.

К чертам мусульманского права относятся: архаичность ряда институтов, казуистичность и отсутствие систематизации. Это право церкви, право общины верующих. Обычаи не входят в мусульманское право и никогда как его источник не рассматривались.

В правовой действительности широко используются соглашения, которые могут вносить существенные изменения в нормы мусульманского права, но не считаются обязательными. В частности, Исламское правопонимание исходит из того, что право – не творение человека или государства, а воля Аллаха. Люди в состоянии лишь находить правовые решения в рамках Шариата.

Такая специфика Исламского правосознания придавала внешне религиозный характер и самому мусульманскому праву, ориентация которого на Шариат является непременным условием его легитимности. Религиозное обоснование обеспечивает мусульманскому праву авторитет в глазах мусульман, которые воспринимают его как воплощение постулатов своей веры. Если бы право не отличалось этими качествами, оно не могло бы действовать в Исламском обществе в условиях всепроникающего социально-религиозного контроля.

1.3 Переплетение права и религии

Основное содержание мусульманского права - вытекающие из Ислама правила поведения верующих и наказания, обычно религиозного толка, за невыполнение данных предписаний.

С самого начала Ислам определял не только религиозный ритуал, но и социальные институты, формы собственности, особенности права, философии, политического устройства, этики, морали и социальной психологии, хотя на первом месте стояла все же духовная сторона.

В Исламской системе социально-нормативного регулирования все нормы тесно связаны, взаимодействуют и дополняют друг друга. Однако переплетение разнотипных правил поведения не только не исключает, но и предполагает их различие. На практике юридические нормы во многом отличались от иных, в основном религиозных регуляторов. Широкое понимание мусульманского права не исключает постановки вопроса о его существовании как юридического феномена. Более того, анализ соотношения правовых норм с другими, прежде всего религиозными, правилами поведения, позволяет говорить о том, что в Исламской системе социально-нормативного регулирования, самостоятельно существует элемент – мусульманское право в узком, юридическом смысле.

Самостоятельность мусульманского права как юридического явления и его независимость от религиозных постулатов Ислама относительны. Более того, мусульманское право является самостоятельной правовой системой, специфика которой заключается в сложном сочетании религиозного и юридических начал. Анализ их соотношения позволяет лучше понять основные характерные черты мусульманского права, отличающие его от других правовых систем. Переплетение иррационального и рационального моментов предопределяет идейную основу мусульманского права, его ценности и общую направленность Исламского правосознания, включая правопонимание и стиль мышления мусульманских юристов.

Для философии и теории мусульманского права характерно преобладание религиозного взгляда на юридические проблемы. С учетом этого следует анализировать его структуру и технико-юридическое содержание. Так, абстрактные и неоднозначно понимаемые положения сочетаются в нем с детализированными казуальными нормами и индивидуально-правовыми решениями. Причем между этими двумя сторонами мусульманского права нет противоречия, поскольку обращенные к мусульманам предписания, имеющие преимущественно характер религиозно-этических ориентиров, могут быть реализованы на практике только в виде конкретных правил поведения, которые и формулируются мусульманско-правовой доктриной. Однако соотношение общих ориентиров и конкретных правил не одинаково для двух частей мусульманского права, первая из которых включает предписания, касающиеся, исполнения религиозных обязанностей (ибадат), а вторая сводится к нормам, определяющим взаимоотношения людей между собой (муамалат). Если Коран и Сунна содержат все основные правила "ибадат", то большинство конкретных норм в сфере "муамалат" было сформулировано мусульманскими юристами. В целом, эффективность механизма действия мусульманского права, в близости правосознания с нормами, готовностью мусульман соблюдать их без вмешательства государства и особого аппарата принуждения. Сочетание в нем жесткости и постоянства с гибкостью и способностью изменяться имеет отношение к его двойственной природе. Преемственность и традиционализм мусульманского права, его авторитет объясняется тем, что правоверные воспринимают его как систему предписаний, имеющих, божественное происхождение. В то же время свободная трактовка юристами положений Корана и Сунны и поиск рациональных правовых решений, дают ему возможность приспосабливаться к изменяющимся общественным отношениям, что касается главным образом "муамалат". Тесная связь права с теологией нашла свое выражение в установлении в Шариате пяти видов действий мусульманина, которым придавался правовой и морально-религиозный смысл: обязательные; рекомендуемые; дозволенные; предосудительные, но не влекущие за собой наказания; запрещенные и подлежащие наказанию. Кодекс Шариата подразделяется на: укубат - система наказаний; муамалат - юридические нормы; ибадат - религиозные обязанности Предписания Шариата многочисленны и строги. Они определяют все нормы взаимоотношений в семье и обществе, регулируют гражданские правоотношения, порядок разрешения имущественных споров. За нарушение норм Шариата предусмотрена очень жесткая система наказаний.

1.4 Сравнение с каноническим правом

Мусульманское право, как и каноническое - это право церкви, право общины верующих. Но этим сходство и ограничивается; далее идут существенные различия. Мусульманское право, вплоть до мельчайших деталей, неотъемлемая часть религии Ислама. Оно несет на себе характер откровений, как и эта религия; следовательно, нет никакой власти в мире, которая могла бы изменить мусульманское право. Тот, кто ему не подчиняется - грешник, который будет наказан на том свете; тот, кто оспаривает его решения - еретик, который изгоняется из общества Ислама. Наконец общественная жизнь не создает других норм, кроме религиозных, неотъемлемой частью которых является мусульманское право. Всеми указанными чертами мусульманское право отличается от канонического права христианских обществ. Как конфессиональное право Шариат отличался от канонического права стран Европы тем, что он регулировал не очерченные сферы общественной и церковной жизни, а выступал как всеохватывающая нормативная система. Со временем нормы Шариата вышли за пределы Ближнего и Среднего Востока и распространили свое действие в других странах. Широкое распространение Ислама и Шариата повлекло за собой все большее проявление в нем местных особенностей при толковании отдельных правовых институтов и решений конкретных правовых споров. Так, с утверждением двух главных направлений в Исламе, произошел раскол в Шариате, где наряду с "суннизмом" возник "шиизм". Противоборство между ними нашло свое отражение и в правовых нормах, касающихся разных сторон жизни государства и общества. Так, в шиизме имел место правовой порядок передачи государственной власти по наследству, удержание религиозного авторитета в руках духовных лиц-имамов. Более того, шииты признавали те предания о Мухаммеде, которые восходили к последнему праведному халифу - Али. Таким образом, к концу средневековья доктринальная и нормативная основа Шариата усложнилась и претерпела изменения, и он стал очень сложным и необычным правовым явлением. Несмотря на то, что Шариат и мусульманское право в общем имеют религиозные источники, время накладывает свой отпечаток. Анализ современных правовых систем мусульманских стран дает основания для вывода о формировании в настоящее время "современного" мусульманского права, которое отличается от традиционного рядом существенных особенностей. В результате трансформации предписания "современного" мусульманского права приобретают привычный для законодательства вид единообразных общих правил поведения.

Глава 2. Источники мусульманского права

2.1 Источники

Мусульманское право имеет четыре источника права. Это, прежде всего Коран – священная книга Ислама; затем Сунна, или традиции, связанные с посланцем бога; в-третьих, Иджма, или единое соглашение мусульманского общества; наконец, в-четвертых, Кияс, или суждение по аналогии.

2.2 Коран

Коран - священная книга мусульман, состоящая из проповедей, молитв и притч. Полный его текст, который мусульмане считают окончательным истинным посланием Аллаха, был собран на раннем этапе мусульманской истории. Окончательная редакция Корана произведена при халифе Османе. Коран предписывает арабам покинуть "обычаи отцов" в пользу определенных Исламом правил. В самом Коране его правовая значимость определяется таким образом: "Итак, мы ниспослали его как арабский судебник". Большая часть стихов Корана имеет мифологический характер, и лишь около 500 содержат предписания, относящиеся к правилам поведения мусульман. Не более чем 80 из них можно отнести к правовым, остальные касаются религиозного ритуала и обязанностей. Основная часть Корана носит казуальный характер, представляет собой конкретные толкования, данные пророком в связи с частными случаями. Но многие установления имеют весьма неопределенный вид и могут иметь разный смысл в зависимости от того, какое содержание в них вкладывается. В последующей судебно-богословской практике и правовой доктрине в результате свободного толкования они получили свое выражение в противоречивых, нередко взаимоисключающих правовых предписаниях.

Чтобы правильно понять роль Корана при разработке Шариата, следует признать, что Коран был призван, выработать определенные нормы поведения у мусульман, а не оформить эти нормы в виде прав и обязанностей. Коран содержит основные понятия, лежащие в основе цивилизованного общества, это сострадание, честность и доверие в коммерческих отношениях, неподкупность правосудия, и выражает их как религиозную этику. Коран не определяет юридических последствий нарушения своих требований, распространяющихся на сферу "публичного права" за исключением нескольких случаев. Он смотрит глубже, говоря о последствиях действий человека для его сознания и души. Словом, главная задача Корана в том, чтобы регулировать отношения человека с Создателем, а не с другими людьми.

Таким образом, Коран не является сводом законов и не претендует на эту роль. Скорее, это красноречивый призыв к людям повиноваться воле Аллаха, которая, как предполагается, уже открыта людям. Однако было бы большой ошибкой недооценить роль Корана в сознании Исламской правовой системы. Он служит источником убежденности мусульман в том, что Шариат является прямым выражением воли Аллаха. Из этого следует, что все прочие правовые источники, технологии и отдельные положения шариатского права, должны либо опираться на Коран, либо как минимум, соответствовать его положениям.

Так как все мусульмане считают текст Корана не подлежащим обсуждению, стоит пересмотреть методы его использования, как основы позитивного права.

2.3 Сунна

Сунна первоначально означала обычай, пример, путь по которому следует идти. Под этим понятием подразумевался жизненный путь пророка, как пример для всех мусульман. После его смерти оказалось, что предписаний Корана недостаточно для решения всех государственных и общественных проблем. Возник поиск прецедента, если решения нельзя было найти в Коране, обращались к действиям самого пророка, или к древним обычаям Медины. В крайнем случае, прибегали к мнению судьи, который должен был решать "по справедливости". Так, уже на раннем этапе формирования мусульманской общины возникло две тенденции. Одна предлагала использовать стихи Корана, исходящие от пророка, т.е., основываясь на документально зафиксированных нормах, вторая допускала независимое суждение факиха, который брал на себя ответственность за принятие решения.

Признание Сунны Пророка единственной, представляющей собой второй источник Шариата, было достигнуто в конце второго века Ислама. Следование правилам, изложенным в Сунне, обязательно для членов мусульманской общины. Отсюда возникло название "сунниты" – те, кто следует путем. После смерти Мухаммеда на основе Сунны решались многие вопросы жизни общины и даже халифата. Пропагандистами Сунны изначально выступали сподвижники пророка и члены его семьи, сохранившие в памяти высказывания пророка, его поступки или даже молчание в некоторых ситуациях. Проблема соотношения Сунны и Корана занимает важное место в трактатах по основам религии. В частности, высказывалось мнение, что если Сунна может обойтись без Корана, то Коран не может обойтись без Сунны. В трудах по основам фикха в 9–10 вв. обсуждался вопрос допустимости иных источников решения правовых казусов кроме Корана и Сунны.

Мусульманская Сунна включает в себя нормы государственного, семейного, уголовного, имущественного права, а также предлагает стереотипы поведения мусульманина в быту. Первоначально за основу была взята Сунна Мухаммеда. Учение о Мухаммеде стало важной частью Ислама, вошло в символ веры, в мусульманское право, в богословие, историографию и литературу. Информация о высказываниях и поступках пророка, об обстоятельствах, сопровождавших ту или иную ситуацию, составили самостоятельный раздел арабской литературы. Сунна является составной частью мусульманского богословского образования. В богословии существует ряд дисциплин, непосредственно основанных на ней, по Сунне сверяются все нововведения, в противном случае они объявляются (ненужным новшеством).

2.4 Иджма

Когда понятие Сунна было сведено только к Сунне Пророка, ей был придан более низкий статус, но она сохранила значение как Иджма, третий источник Шариата. Кроме логического основания для этого, мусульманские правоведы считали, что сама Сунна поддерживает принцип Иджмы как источник Шариата, ибо Пророк сказал: "Мой народ никогда не будет единодушен в заблуждении".

Несмотря на то, что при определении сферы и способа применения Иджмы возникают сложности, она была мощной движущей силой развития Шариата не только как один из его источников, но и как средство определения надежности текстов самих Корана и Сунны и их трактовки. Ведь первоначально запись Корана и Сунны были признаны истинными и окончательными именно на основании Иджмы. Более того, было признано, что только те интерпретации Корана и Сунны являются верными, которые были приняты на ее основании. И только мнения и тексты тех людей считаются авторитетными, которые были признаны таковыми на основании Иджмы всей общины; не каким-нибудь синодом или собором, но почти бессознательно возникшим общим мнением народа, который в единстве своем считался неспособным на ошибку.

Хотя принцип Иджмы как источника Шариата был признан с самого раннего времени, его значение и сфера применения трактовалась весьма противоречиво. Необходимость в поддержании единства мусульман после гражданских войн, принесших раскол в ранний период, породила в Исламской мысли средних веков идею об использовании Иджмы в качестве политического инструмента. Необходимо было подчиняться правителю при любых обстоятельствах, так как он пришел к власти посредством Иджмы или получил согласие от Иджмы на свое правление. Таким образом, политическая роль, которую играла Иджма факихов постиджтихадского периода, заключалась в сохранении статус-кво, стабилизации общества и недопустимости анархии.

Иджма является плодом согласия всего сообщества мусульман, начиная от появления Ислама, до настоящего времени. Что ее составляет? Требует ли она всеобщего согласия или допускает разногласия и наличие несогласного меньшинства? Означает ли она консенсус Сподвижников Пророка, или всех мусульманских ученых-правоведов, или вообще всех мусульман? Говорим ли мы об Иджме одного поколения, или нескольких? Является ли Иджма прежних поколений обязательной для всех последующих поколений? Эти и другие вопросы, связанные с природой Иджмы и сферой ее применения, остаются источником многих противоречий. Споры по этим вопросам, результат неадекватности методов, позволяющих ученым-правоведам или мусульманам вообще достичь консенсуса. При появлении современных средств организации и связи, процедурные вопросы перестали быть проблемой. Но принципиальный подход к определению природы и сферы Иджмы остается проблемой. Кто правомочен установить обязательную для всех Иджму, и какая должна быть ее связь с Иджмой прошлых, современных и будущих поколений? Можно ли считать, что Иджма – это консенсус определенного политического сообщества мусульман. Может ли она быть определена избранными представителями народа, или на основе референдума данной общины? Если "да", может ли такая Иджма отменить принцип или концепцию Шариата, основанную на Иджме мусульманского сообщества более раннего периода, особенно Иджме первых поколений мусульман, которая пользуется особым религиозным авторитетом у их большинства. В основе всех этих вопросов и возможных ответов на них лежит фундаментальный вопрос об основании Иджмы; должна ли она основываться на принципе народного суверенитета, или, ориентироваться на религиозный авторитет, благочестие и мораль?

2.5 Кияс

Один из наиболее спорных источников мусульманского права, вызывающий острые разногласия между разными направлениями, - Кияс (решение правовых дел по аналогии). Согласно Киясу правило, установленное в Коране, Сунне или Иджме, может быть применено к делу, которое прямо не предусмотрено в этих источниках права. Кияс позволял быстро урегулировать новые общественные отношения и способствовал освобождению Шариата от теологического налета. Обязанные толковать закон мусульманские юристы призывают на помощь рассуждение. Этим путем они смогли сочетать откровение с разумом человека. Кияс вызывал сопротивление, так как основывал Шариат на человеческих суждениях, а не божественном откровении. Наиболее широко Кияс был обоснован ханифитами. Наиболее резко против него выступили ханбалиты и особенно шииты, которые не признавали его в качестве источника права. Обвинений в сторону Кияса можно избежать, только если ограничить его применение теми случаями, в которых невозможно применить другие источники Шариата, и если принимаемое в результате решение полностью соответствует Шариату, всем его принципам и правилам.

Хотя Кияс очевидно связан с независимым юридическим суждением, его сочли необходимым признать независимым источником Шариата.

Религиозное воспитание и вера мусульман играют огромную роль в исламском правосознании. Поэтому, благодаря именно религиозным корням, правоверные принимают мусульманское право и следуют ему.

Глава 3. Отрасли мусульманского права

3.1 Право личного статуса

Праву личного статуса в Шариате уделялось особое внимание. У мусульман юридическое положение лица определялось вероисповеданием. Полноправный личный статус по Шариату имели только мусульмане. Остальные находились в приниженном положении и платили тяжелый государственный налог. Нормы Шариата применялись к ним лишь в тех случаях, когда они заключали сделки с мусульманами или совершали преступления. Характерной чертой правового статуса личности по Шариату было также неравенство мужчины и женщины.

3.2 Правовое регулирование брачно-семейных отношений

Основными источниками мусульманского семейного права являются: Коран, Сунна, Иджма, Кияс, фетвы (юридические заключения высших духовных лиц) и адаты (традиции, обычаи арабов и других народов, исповедующих Ислам). Мусульманская религия и Шариат рассматривают безбрачие как нежелательное состояние, а брак как религиозную обязанность мусульманина. Но на деле брачный договор часто выступал как своеобразная торговая сделка. Формально для заключения брака требовалось согласие сторон, в том числе и невесты. Но поскольку считалось, что волю невесты вправе выразить родители, брачный договор часто превращался в замаскированную форму продажи девушки. Фактически отец распоряжался брачной судьбой своих дочерей, стремясь при этом получить максимально высокий выкуп. Так как согласно преданию Мухаммед женился на Айше, когда ей исполнилось девять лет, этот возраст был признан как достаточный для вступления в брак женщин. У шиитов допускался временный брак, заключенный на определенный срок. По Шариату мусульманин не имел права вступать в брак с неверующими и отступниками от Ислама. Браки, заключенные с нарушением этих условий, расторгались. Но мусульманину разрешалось жениться на женщинах, исповедующих другую религию, поскольку предполагалось, что муж обратит жену в свою веру. Женщине-мусульманке было запрещено выходить замуж за иноверца.

Коран признавал за мусульманином право иметь четырех жен одновременно и помимо этого иметь наложниц из числа рабынь. На практике содержать гарем и нескольких жен могли лишь представители верхушки феодального общества. Коран разрешал мужу применять к женам различные наказания, включая телесные. В мусульманском праве подробно определялись поводы к разводу и его процедура. Любой из браков мог быть расторгнут, число последующих браков и разводов не регламентировалось.

3.3 Правовое регулирование имущественных отношений

Нормы, регулирующие имущественные отношения, занимали в Шариате

важное положение. Поскольку согласно религиозным представлениям Шариата субъектом права являлся лишь Аллах, то мусульманин рассматривался как носитель установленных богом обязанностей. Поэтому у правоведов стоял вопрос не о правоспособности, а о дееспособности лица, то есть о возможности его участвовать в сделках и иных правовых актах. Гражданская дееспособность рассматривалась в качестве необходимого условия для приобретения имущественных прав. Нормы, регламентирующие имущественные отношения, занимали важное место в мусульманской правовой доктрине. Прежде всего, было закреплено представление об имуществе как объекте вещных прав. Особую категорию составляли вещи, которые не могли и не должны были находиться в собственности мусульманина. Это: воздух, пустыня, мечети, море, водные пути и т.п. Не признавалась собственность мусульман и на так называемые "нечистые вещи" - вино, свинину, и т.д. Мусульманскому праву было известно также деление вещей на движимые и недвижимые, заменимые и незаменимые, вещи с индивидуальными признаками и не имеющие таковых и т.д. Большое внимание уделялось классификации земельных имуществ. В особые группы выделялось государственное имущество; земли принадлежащие частным лицам; брошенные земли; земли, непригодные для обработки и т.п. Сложившийся в мусульманских государствах строй отношений собственности тщательно регламентировался и охранялся нормами Шариата. Праву частной собственности приписывалось божественное происхождение, рассматривалось оно как постоянное и неограниченное, собственник имел абсолютную свободу распоряжения своим имуществом. Незыблемость частной собственности выводилась непосредственно из Корана, где говорилось: "И не простирай своих глаз на то, чем мы наделили некоторые пары".

3.4 Наследственное право

Наследственное право имело большие различия в разных правовых школах, оно было чрезвычайно сложным и запутанным. Признавались два порядка наследования: по завещанию и по закону. Завещание не могло составляться в пользу законных наследников, затрагивать более трети имущества завещателя, оно составлялось в присутствии двух свидетелей. Особенно разработанным был порядок наследования по закону. Из имущества умершего сначала покрывались расходы, связанные с его погребением, затем выплачивались все его долги. Особенностью Шариата было то, что наследованию подлежали только имущественные права умершего, а не обязанности, которые не могли переходить наследникам. Оставшееся имущество переходило к законным наследникам умершего, которые делились на несколько категорий, внутри которых устанавливалась своя очередность наследования. Так, в первую очередь наследство получали дети умершего, затем его братья, дяди и т.д.. Наследственная доля женщин была вдвое меньше доли мужчин. На получение наследства не имели права вероотступники, разведенные супруги, лица, хотя бы и неумышленными действиями, вызвавшие смерть наследодателя. Только "маликиты" признавали право на наследство за убийцей, если он руководствовался справедливыми мотивами.

3.5 Обязательственное право

Вопросы договорного права, регулирующие торгово-денежный оборот, получили всестороннюю разработку. Обязательства делились на возмездные и безвозмездные, двусторонние и односторонние, срочные и бессрочные. В мусульманском обществе были распространены специфические односторонние обязательства – обеты.

Договор по Шариату рассматривался как связь, возникающая из взаимного соглашения сторон, которое в условиях имущественного неравенства имело формальный характер. Условия договора могли быть выражены в любом виде: в документе, в неофициальном письме, устно. Заключенные договоры были незыблемы. Коран рассматривал обязанность соблюдать "свои договоры" как священную. Недействительными считались договоры, заключенные с использованием "нечистых" или изъятых из оборота вещей. Мусульманские правоведы не ставили жестких условий, касающихся формы выражения воли сторон в договоре. Согласие сторон на вступление в договор и его условия могли быть выражены в любом виде. В Шариате подробно регламентировались различные виды договоров: купля-продажа, товарищество, заем, дарение, наем, ссуда, хранение, союз и т.д.. В связи с широким развитием торговли одним из наиболее разработанных договоров была купля-продажа. О правомерности торговли "по взаимному согласию" говорилось еще в Коране.

Договор купли-продажи имел место только в отношении реально существующих вещей, и лишь ханифиты признавали продажу вещей, которые должны быть произведены в будущем. При обнаружении скрытых недостатков в купленных вещах, покупатель имел право расторгнуть договор. В Шариате были положения, формально осуждающие ростовщичество, но на практике этот запрет часто нарушался. Запрещалось обращать должника в рабство, но он должен был отработать свой долг кредитору.

Большое внимание в мусульманском праве уделялось имущественному найму, прежде всего аренде земли. Было известно несколько видов найма и первостепенное внимание уделялось вопросам размера и порядка взимания арендной платы в пользу собственника. Широкое распространение также получили договоры союза и товарищества. Эта правовая форма использовалась для совместного орошения земли, снаряжения торговых караванов и т.д..

3.6 Уголовное право (преступление и наказание)

Нормы уголовного права представляли собой наименее разработанную часть Шариата – отличались архаичностью, отражали низкий уровень юридической техники. Отсутствовало общее понятие преступления, слабо были разработаны такие институты, как покушение, соучастие, смягчающие и отягчающие вину обстоятельства и т.п. Все преступления были разделены на три группы. Первая: посягательства на "права Аллаха", сюда относилось отступничество от Ислама, каравшееся смертной казнью. Столь же сурово карались наиболее дерзкие преступления против порядка управления. К этой же группе преступлений, объявленных тяжким религиозным грехом, относились кражи, употребление спиртных напитков, прелюбодеяние, а также ложное обвинение в таковом.

Вторую группу преступлений составляли противоправные действия, которые рассматривались как посягательства на права отдельных лиц. Нормы, регулирующие их, восходили к обычаям родоплеменного строя, сохраняли следы непосредственной расправы потерпевшего с обидчиком. Так, умышленное убийство и смертельное ранение влекли за собой кровную месть со стороны родственников убитого. В Шариате, правда, уже предусматривалась возможность замены кровной мести денежным выкупом, если родственники убитого прощали убийцу. За неумышленное убийство устанавливался выкуп, который сопровождался двухмесячным постом и отпуском на волю раба-мусульманина. За другие преступления данной группы, в частности за телесные повреждения, ответственность также возникала по принципу возмездия.

Третью группу преступлений составляли действия, которые не рассматривались как наказуемые в период становления халифата, а поэтому не упоминались в основных источниках Шариата. С развитием права и стремлением имущей верхушки укрепить сложившийся общественный порядок начинают рассматриваться как уголовные преступления и наказываться в судебном порядке такие действия, как несоблюдение поста, легкие телесные повреждения, оскорбления, хулиганство и т.д.. Мера наказания по таким делам зависела от мнения муджтахидов и от усмотрения отдельных судей.

Преступления первой и второй группы влекли за собой суровые и строго фиксированные наказания. Наказания за преступления, относящиеся к третьей группе, отличались большим разнообразием и гибкостью, но также имели ярко выраженный карательный характер. Шариат допускал и тем самым узаконивал кровную месть, либо компенсацию потерпевшему или его родственникам, если они отказывались от своего права на кровную месть.

Наказания по мусульманскому праву отразили как разработанные меры целенаправленной уголовно-правовой репрессии, так и архаичные способы возмездия. Так в Шариате предусматривались типичные для средневековья жестокие и устрашающие наказания. Смертная казнь, назначавшаяся по целому ряду преступлений, обычно совершалась публично, а затем тело казненного выставлялось на всеобщее поругание. Применялись и такие виды казни, как утопление и закапывание заживо. Широко использовались отсечение пальцев, рук и ног, бичевание, битье камнями и т.д.. Тюремное заключение применялось обычно для содержания преступников до суда, но постепенно стало использоваться и как мера наказания, причем в отдельных случаях назначалось пожизненное заточение. Лишение свободы выражалось также и в домашнем заключении или в помещении в мечеть. Мусульманское право знало также имущественные санкции и позорящие наказания (бритье бороды, лишение права носить чалму и т.д.).

3.7 Суд и процесс

Процесс по мусульманскому праву носил, как правило, обвинительный характер. Дела возбуждались не от имени государственных органов, а заинтересованными лицами (за исключением преступлений, направленных против государственной власти). Различия между уголовными и гражданскими делами (в самом судебном процессуальном порядке) практически отсутствовали. Судебные дела рассматривались публично, обычно в мечети, где могли присутствовать все желающие. Стороны должны были сами вести дело, не прибегая к помощи адвокатов. Процесс проходил устно, письменное делопроизводство не применялось, хотя по гражданским делам и составлялись судебные протоколы. Основными доказательствами были признания сторон, показания свидетелей, клятвы. Дело должно было решаться на одном заседании и не могло откладываться на следующий день. По существу процесс в суде превращался в своеобразное состязание сторон, где, естественно, богатый и бедный не были в равном положении. При вынесении решения судья, за исключением сравнительно небольшой категории дел, обладал большой свободой усмотрения, что давало ему возможность руководствоваться личными симпатиями и учитывать социальное положение сторон. Особенностью процессуального права Шариата было то, что судебное решение не рассматривалось как окончательное и бесповоротное. В случае установления новых фактов и обстоятельств по рассмотренному ранее делу судья мог пересмотреть свое собственное решение. Это открывало простор для злоупотреблений и произвола. При оценке доказательств в суде господствовал формализм. Так, полным доказательством по делу считались показания двух достойных доверия свидетелей-мусульман. Показания женщин рассматривались как половинные доказательства. При отсутствии достоверных или убедительных доказательств применялась клятва, которую обычно должен был произнести ответчик или обвиняемый. Клятва, произнесенная по особой торжественной форме и с ссылкой на Аллаха, принималась как веское доказательство в судебном процессе. Она освобождала обвиняемого от ответственности или по крайней мере смягчала наказание. Признание обвиняемого, если оно было сделано совершеннолетним, вменяемым, не под влиянием принуждения, рассматривалось в качестве доказательства, достаточного для вынесения решения суда.

Можно сказать, что во всех отраслях мусульманского права присутствует архаичность, что многое требует доработок и т.д.. Но, несмотря на все это, следует отметить, что в истинно исламском обществе практически не существует пьянства со всеми сопутствующими этому состоянию преступлениями. Не существует воровства, супружеских измен, жесткого избиения детей и стариков, не существует обмана и мошенничества. В наше время в это, вероятно, трудно поверить, однако те, кому удалось ознакомиться с жизнью настоящего исламского общества, отмечают в первую очередь полное отсутствие преступности и беззакония.

Заключение

Подводя итог работе, хотелось бы добавить, что мусульманское право не может существовать без Ислама, а Ислам без мусульманского права. Религиозное воспитание и вера мусульман играют огромную роль в исламском правосознании. Поэтому, благодаря именно религиозным корням, правоверные принимают мусульманское право и следуют ему.

Несмотря на то, что Шариат и мусульманское право в общем имеют религиозные источники, время накладывает свой отпечаток. Анализ современных правовых систем мусульманских стран дает основания для вывода о формировании в настоящее время "современного" мусульманского права, которое отличается от традиционного рядом существенных особенностей. В результате трансформации предписания "современного" мусульманского права приобретают привычный для законодательства вид единообразных общих правил поведения.

Путем многовекового развития мусульманское право выработало огромный массив правовых норм. Но отнюдь не все нормы, зафиксированные в Коране и Сунне, могут быть отнесены к мусульманскому праву. Правом в полном смысле слова становятся только те из них, которые реально действуют и поддерживаются государством.

Проследив путь развития мусульманского права, рассмотрев его источники, ознакомившись с его отраслями, мы многое узнали о нем и исламском обществе. Делать конкретные выводы на эту тему, наверное, не стоит, но данная информация будет нам полезна при дальнейшем изучении права в общем.

Список литературы

религиозный мусульманин исламский шариат

1. Жидков О.П. История государства и права зарубежных стран ч.1. – М., 1996
2. Давид Р., Жоффре-Спинози К. Основные правовые системы современности. – М., 1999
3. Васильев Л.С. История религий востока. – Ростов-на-Дону: Феникс, 2002
4. Галазны П.Н. История государства и права зарубежных стран. – М., 1980
5. Радугин А.А. Введение в религиоведение. – М., 1997
6. Крымский А.Е. История мусульманства. – М., 2003
7. Прозоров С.М. Ислам как идеологическая система. – М., 2004
8. Петрушевский И.П. Ислам в Иране в VII - XV веках. Ленинград. 1996
9. Сюкияйнен Л.Р. Шариат и мусульманская правовая культура. – М., 1997
10. Сюкияйнен Л.Р. Нужна ли России мусульманская правовая культура
11. Сюкияйнен Л.Р. Ислам: вопросы истории, культуры и философии. – Н. Новгород, 1995
12. Сюкияйнен Л.Р. Мусульманское право и российское законодательство
13. Сюкияйнен Л.Р. Найдется ли Шариату место в российской правовой системе? – М., 1998
14. Санобар Шерматова. Исламский фактор в руках политических элит.
15. Сюкияйнен Л.Р. Шариат: религия или право? – Россия, 2004
16. Усубалиев Эсен. Некоторые особенности политического ислама в Центральной Азии. – Р., 2008
17. Бибикова О. Сунна. Энциклопедия Кругосвет. – Р., 2009
18. Ислам.Ру – Независимый Исламский Информационный Канал. Статья. Иджма – разумное решение. – Р., 2009
19. Малашко А. доктор исторических наук, Московский Центр Карнеги. Статьи. – Р., 2009