**Мусульманское право: общая характеристика**

**Возникновение**

Мусульманское право - шириат - было наиболее значительной системой права в странах Востока. Возникло и оформилось в рамках Арабского халифата, процесс развития связан с эволюцией арабской государственности от небольшой патриархальной-религиозной общины в нач. VII в. (при пророке Мухаммеде) до одной из крупнейших феодальных империй VIII-X вв. (при династии Омейядов и Аббасидов). При Мухаммеде были составлены священные книги мусульман: Коран и Сунна.

**Эволюция**

В первое десятилетие Арабского халифата шириат отражал интересы госуд. верхушки, состоявшей из:

племенной аристократии;

рабовладельцев;

формирующегося класса земельных собственников.

В последующие века мусульманское право превратилось в сравнительно полную и цельную систему феодального права, защищавшего интересы:

государственной верхушки,

землевладельцев,

богатых купцов,

мусульманского духовенства.

Шириат возник и развивался как конфессиональное право, слитое с теологией ислама => шириат в целом и его, собственно, нормативная часть - фикх - включают в себя правовые установления, религиозную догматику ислама, мусульманскую мораль, нормы, определяющие отношения мусульман с аллахом (ибадат).

Тесная связь права с религиозной догматикой нашла свое отражение в самих нормативных предписаниях шириата. Существовало 5 видов действий: обязательные; рекомендуемые; дозволенные; предосудительные, но не влекущие за собой применение наказания; запрещенные и подлежащие наказанию. Вся жизнь правоверного мусульманина была сведена к этим действиям.

Характерные черты:

-относительная целостность,

-конфессиональный принцип,

-постепенное превращение шириата в мировую систему феодального права, оказавшую решающее влияние на правовую жизнь ряда стран Азии и Африки,

-с утверждением главных направлений в исламе произошел раскол и в шириате: суннизм и шиизм. Постепенно сторонники шиизма раскололись на 4 основных мазхаба - толка: ханнифиты, маликиты, шифииты и хамбалиты.

**Источники мусульманского права**

1.КОРАН - священная книга мусульман, состоящая из притч, молитв и проповедей. Составление окончательной редакции произошло при халифе Омаре. Лишь 500 стихов относятся к правилам поведения мусульман (из 6000), при этом только 80 можно рассматривать как собственно правовые (в основном, о браке и семье).

2.СУННА - состоит из хадисов - многочисленных рассказов о поступках и суждениях Мухаммеда. Хадисы содержали много противоречащих положений и выбор наиболее достоверного из них относился к усмотрению богословов и судей. В Сунне содержится нормы брачного и наследственного доказательственного и судебного права, правила о рабах, др.

3.ИДЖМА - общее согласие мусульманской общины. Иджма складывалась из совпадающих мнений по религиозным и правовым вопросам, которые были высказаны сподвижниками Мухаммеда или (впоследствии) наиболее влиятельными теологами - имамами, муфтиями. Правомерность иджмы выводилась из указания Мухаммеда: “Если сами не знаете, спросите тех, кто знает”.

4.ФЕТВА - решение и мнение отдельных муфтий по отдельным вопросам.

5.КИЯС (с 10 в.) - решение правовых дел по аналогии. Не только позволял быстро урегулировать новые общественные отношения, но и часто становился орудием откровенного произвола.

6.ДОПОЛНИТЕЛЬНЫЕ ИСТОЧНИКИ. Местные обычаи. Признавались сложившиеся в самом арабском обществе - урф - и у покоренных народов - адаты. Фирманы - указы и распоряжения халифов. Кануны - законы.

**Основные мазхабы ислама**

В Мусульманской религии различаются ортодоксальная, правоверная направленность, насчитывающая большинство мусульман, а также ереси, впрочем не резко отличаются в установках. Еще при первых Аббасидах мусульманские религиозные школы пользовались большой славой. Каждая школа придерживалась определенного толка (мазхаба). С 1300 г. существовали следующие правоверные толкования: 1. Мазхаб Ханифитский - наиболее либеральный (Абу Ханиф умер в 767 году) и самый многочисленный. 2. Мазхаб Малинитский - 1/7 всех суннутов (Милин ибн Анас умер в 795 году). 3. Шафинтский Мазхаб - (Муххамед ибн Шифин умер в 820 году). 4. Ханбалитский Мазхаб - самый строгий (Ахмед ибн Ханбаль умер в 855 году).

Осуществим был переход из одного мазхаба в другой без соблюдения формальностей, это было возможно как на время, так и навсегда.

**Публичное право мусульман: понятие государства**

Понятия гос-ва нет, но есть община (умма) - собрание правоверных, ей управляет Аллах, перед ним все равны. Общинники сами назначают начальника. Аллах руководит уммой через имама - теократическое гос-во.

Сначала строгого монархического принципа не было. Халиф - духовный руководитель, Визирь - светский.

Своеобразная теория верховной суверенной власти - власть халифа, султана, падищаха - прямых заместителей аллаха на земле. Они правят, поскольку есть воля Аллаха на это. Теория светской власти появилась с династии Абассидов, после принятия ислама.

Задачи существования исламского гос-ва:

1.защита Веры от неверных.

2.прозелитизм - пропаганда ислама в мире. Сама власть покоится на 3-х принципах:

а)религия;

б)желание, воля к власти у монарха;

в)ислам - беспрекословное подчинение светской власти.

Организация гос-ва:

1.халиф - религиозные вопросы;

2.визирь - светская власть через систему Диванов. Во главе диванов - лицо, докладывающее визирю.

**Суд, его органы и процесс в мусульманском праве**

Правосудие осуществляет духовенство. Высший судья гос-ва - халиф. Он мог рассмотреть любое дело и вынести по нему решение.

Коллегия виднейших богословов (одновременно и правоведы) назначала судей - кадиев и уполномоченных, которые контролировали судей на местах (и те и другие - представители духовенства). Судебные решения и приговоры кадия окончательные и обжалованию не подлежат. Исключения - сам халиф или лица им уполномоченные изменяли решения кадия. Немусульманское население судилось представителями всего духовенства.

Судебный процесс носил обвинительный характер. Дела возбуждались заинтересованными лицами. Различий между уголовными и гражданскими делами - нет. Судебные дела рассматриваются публично - в мечети. Стороны должны были сами вести свое дело не прибегая к помощи адвоката. Процесс - устно.

Доказательства - признание , показания свидетелей, клятва.

Дело должно было решаться на одном заседании и не могло откладываться на следующий день. Процесс - состязание сторон.

**Брачно-семейное право мусульман**

Брак - религиозная обязанность мусульман. На деле брачный договор выступал как торговая сделка. Фактически, отец распоряжался брачной судьбой своих дочерей.

Брачный возраст - у женщин с 9 лет, у мужчин раньше - возраст половой зрелости. Шииты допускали временный брак на определенный срок. Мусульманин мог одновременно иметь четырех жен. Мусульманская религия обосновывала приниженное и зависимое положение женщины.

Существовало несколько видов разводов: в упрощенной форме - талак - без объяснения причин (только со стороны мужчины). В случае развода муж выделял жене необходимое имущество. Жена могла требовать развода только через суд и только в определенных случаях.

Наследственное право было сложным и запутанным. Существовало наследование по закону и по завещанию. Особенность шириата: наследованию подлежали только имущественные права, а не обязанности.

**Частное право мусульман**

ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ. Шириат не знал четкого деления на отдельные отрасли права. Но отношения, связанные с вещным правом получили широкое развитие. В мусульманском правоведении подробно разрабатывался вопрос о правоспособности, которая предоставлялась совершеннолетним лицам, находившимся в здравом рассудке. Существовало понятие ограниченной правоспособности.

Отношения собственности: большое внимание уделялось классификации вещей. Выделялись государственные земли, земли частных лиц, общее достояние (воздух, море и т.д.). Не признавалась собственность мусульман на нечистые вещи.

Способы возникновения: завоеванные земли - собственность государства, другое имущество делилось на несколько частей. Кроме этого наследование, договор, находка вещи. Существовали земли, изъятые из оборота (вагф).

ДОГОВОРНОЕ ПРАВО. В шириате в отличие от римского права не формулировалась общая концепция обязательства. Обязательства делились на возмездные и безвозмездные, двусторонние и односторонние (обеты), срочные и бессрочные.

Договор - правовая и одновременно божественная связь. Обязанность соблюдать договоры - священна.

Виды договоров: купля-продажа, заем, дарение, наем, ссуда, хранение.

Нет понятия ростовщичества (запрещено исламом). Для обхода запрета - применялся хейял - особая юридическая техника - цепочка особого рода действий, которые формально не противоречат исламу, но результат оказывается противоречащим.