**Сравнительная характеристика института расторжения брака по российскому и мусульманскому праву**

Заключение брака и его прекращение – факты весьма значимые в жизни каждого человека и далеко не безразличные для общества. Поэтому правовое регулирование порядка заключения брака и его прекращения составляют важную часть семейно-правового регулирования.

На определение порядка расторжения брака в ряде стран и, в частности в нашей республике, в настоящее время продолжает воздействовать религиозный фактор.

У российского и мусульманского права различные подходы к вопросам процедуры и необходимых условий развода. Отношение к самому расторжению брака мусульманского и российского права также отличается.

Отношение мусульманского права к разводу выражено в хадисе: " Развод - самый противный из поступков, дозволенных Аллахом". Из чего делается вывод о том, что развод в своей сущности является порицаемым действием, но никто не вправе помешать расторжению брака в случае, если расторжение брака было совершено с соблюдением всех необходимых условий.

Российское законодательство относится к разводу индифферентно и считает его личным делом супругов. Государство не вправе препятствовать расторжению брака в случае, если оба супруга требуют расторжения брака (ст.23 СК РФ). Если же один из супругов выступает против расторжения брака, суд может предоставить супругам срок для примирения, по истечении которого он обязан расторгнуть брак.

В российском праве для прекращения брака необходима регистрация расторжения брака государством либо принятие соответствующего судебного решения. В шариате для признания расторжения брака законным достаточно соблюдения ряда условий, принятие какого-либо решения органами государственной власти не обязательно, хотя развод может быть осуществлен и судом.

В соответствии с российским законодательством брак может быть расторгнут либо органами ЗАГСа, либо судом по совместному требованию супругов, или по требованию одного из них. Мусульманским правом предусмотрено два способа прекращения брака, первый из них — собственно развод (талак), право на который имеет только муж, второй (фисх) — аннулирования брака судьей (по заявлению жены либо других лиц), при наличии соответствующих условий.

Основанием для расторжения брака согласно российскому законодательству является взаимное согласие супругов на развод. По требованию одного из супругов в случае не согласия второго супруга на развод, основанием для расторжения брака служит вывод суда о том, что дальнейшая совместная жизнь супругов и сохранение семьи невозможны.

Основанием для развода в соответствии с мусульманским правом является либо произнесение мужем слов развода, либо решение судьи.

Право на развод предоставлено шариатом мужу и судье. Жена, хотя и лишена права объявления развода самостоятельно, может обратиться в суд при наличии специально оговоренных причин. Причины, по которым жене такое право не предоставлено, сводятся к следующим. В соответствии с шариатом муж обязан материально обеспечивать жену во время брака, а также во время срока `идда. Кроме того, он обязан при заключении брака выплатить жене михр, который порой достигает существенных размеров. Таким образом, муж оказывается экономически заинтересованным в сохранении брака, поскольку все материальные издержки развода возлагаются на него, в то время как жена такой заинтересованности не имеет. Второй причиной такого ограничения прав женщины является то, что процедура развода согласно мусульманскому праву чрезвычайно облегчена, и женщина вследствие своей большей эмоциональности, могла бы быть неосторожной в расторжении брака и объявлять развод без каких либо серьезных оснований.

Мусульманское и российское право по разному подходят к определению момента расторжения брака. В соответствии с российским правом брак считается прекращенным, при расторжении брака в органах ЗАГСа, с момента внесения соответствующей записи в книгу актов гражданского состояния. В случае расторжения брака судом брак считается расторгнутым с момента вступления решения суда в законную силу.

Определение момента расторжения брака в соответствии с мусульманским правом зависит от того, является ли расторжение брака окончательным или нет. Развод баин приводит к немедленному расторжению брака. При разводе раджи'и брак считается расторгнутым по прошествии периода 'идда после объявлении развода.

Поскольку брак до окончания срока 'идда не считается расторгнутым, то муж имеет право восстановления договора брака до истечения указанного срока, для чего ему необходимо сказать: я возвращаю тебя и т.п. слова в которых явно выражено его желание восстановить брак. Согласие жены на восстановление договора брака в этом случае не требуется.

Жена, кроме того, может попросить у мужа развод за вознаграждение, которое она ему передает из своего личного имущества, муж может либо согласиться на ее предложение и принять вознаграждение, либо отказать ей в разводе. Развод по требованию жены (хул') является разводом баин. Вознаграждение, передаваемое женой мужу, должно соответствовать общим требованиям, предъявляемым шариатом к товару.

В мусульманском праве возможен и условный развод с указанием времени или места. Так, например, муж может сказать жене: "Ты разведена в таком-то месяце, году и т.д.", в этом случае брак считается расторгнутым сразу же с наступлением указанного срока. Если же муж сказал: "Ты разведена в доме своего отца", то она получает развод, как только войдет в дом отца.

И мусульманское и российское право исходит из необходимости укрепления семьи. В связи с этим и в том и в другом законодательстве предусмотрены институты, направленные на примирение супругов. В российском законодательстве роль такого института играет срок, который предоставляет суд супругам для примирения, в случае если один из супругов не согласен на развод. В мусульманском праве примирением супругов занимаются представители семей супругов, которые должны принять меры для примирения супругов, выяснить причины их разногласий, и в случае, если не предоставляется возможным сохранить семью, то они осуществляют расторжение брака. На мой взгляд, процедура примирения, предусмотренная мусульманским правом, является более эффективной, поскольку родственники могут более действенным образом повлиять на примирение супругов, вникнуть в сущность их разногласий, в то время как официальному лицу-судье, супруги не всегда могут полностью раскрыть причины своих разногласий.

В случае, если муж обвиняет жену в прелюбодеянии или не признает своего отцовства по отношению к ребенку, рожденному женой, и при несогласии жены с его обвинениями, не может предоставить необходимых доказательств этого, то каждый из них обязан поклясться именем Аллаха в своей правоте четыре раза, если же кто-либо из них откажется принести клятву, то он признается проигравшим. В случае же, если никто из них не откажется от клятвы и поклянется четыре раза, то клятва должна быть подтверждена «признанием проклятия Аллаха со стороны мужа и жены». После признания проклятия брак считается расторгнутым окончательным разводом.

Расторжение брака в судебном порядке согласно российскому семейному праву производится в случае, если супруги имеют общих несовершеннолетних детей, а также при отсутствии согласия одного из супругов на развод. Между этими двумя случаями существуют значительные различия. В судебном порядке рассматриваются также дела о расторжении брака, если один из супругов, хотя и заявляет о своем согласии на развод, но уклоняется от расторжения брака в органах ЗАГСа: не подает совместное заявление, не является для регистрации развода (п. 2 ст. 21 СК РФ). Необходимость наделения другого супруга правом в этой ситуации обратиться в суд связана с тем, что в противном случае он не сможет получить развод, так как принудить другого супруга явиться в ЗАГС невозможно. Таким образом, можно было бы затягивать бракоразводный процесс до бесконечности. Что касается родовой подсудности. В судебной практике нередко возникают разногласия между районными и мировыми судьями о применении правил родовой подсудности по делам о расторжении брака супругов, имеющих несовершеннолетних детей.

Так, гр-ка М. обратилась в суд с заявлением о расторжении брака, в котором указала, что ее муж не возражает против развода, а также против того, что их общий ребенок будет проживать с ней. Однако она просила, чтобы в решении суда место жительства ребенка после расторжения брака было определено. В районном суде заявление от нее не было принято со ссылкой на подсудность спора мировому судье, поскольку между родителями отсутствует спор о месте проживания ребенка. Однако мировой судья, к которому обратилась истица, также посчитал ее требования неподсудными, сославшись на то, что вопрос о месте проживания ребенка после расторжения брака относится к подсудности районного суда.

Такие разногласия в судебной практике возникают из-за нечеткости формулировок правил родовой подсудности, что является недопустимым и свидетельствует о несогласованности процессуальных правил семейного и гражданского процессуального законодательства. Анализ судебной статистики показывает, что большинство дел о расторжении брака супругов, имеющих несовершеннолетних детей, рассматривается в мировых, а не в районных судах. Отсюда можно сделать вывод, что место жительства детей после развода судами не определяется в нарушение ст.24 СК.

При расторжении брака по взаимному согласию супругов, имеющих общих несовершеннолетних детей, роль суда в принципе такая же, как и роль органов ЗАГСа. Суд не вправе выяснять причины развода, принимать меры к примирению супругов или допускать какое-либо иное вторжение в их личную жизнь. В статье 23 Семейного Кодекса РФ прямо указано, что суд расторгает брак без выяснения мотивов развода. Суд не обладает правом отказать в расторжении брака, если оба супруга заявляют об этом требование. Расторжение брака производится в этом случае в суде только потому, что этого требуют интересы несовершеннолетних детей. Однако речь идет не о том, что, исходя из интересов детей, суд должен стремиться сохранить семью любой ценой. Задача суда в этих случаях рассмотреть соглашение супругов о том, с кем из них будут проживать несовершеннолетние дети и в каком порядке и размере им будут уплачивать алименты. Суд обязан проверить, отвечает ли соглашение интересам детей. Если нет оснований полагать, что такое соглашение нарушает интересы несовершеннолетних, суд утверждает соглашение своим решением. Если соглашение не достигнуто или представленное соглашение противоречит интересам детей, суд обязан по своей инициативе разрешить указанные вопросы в судебном заседании и вынести по ним решение.

При рассмотрении вопроса о том с кем будут проживать несовершеннолетние дети, закон исходит из того, что родители имеют равные права и несут равные обязанности в отношении своих детей (СК РФ ст. 61), но при рассмотрении этого вопроса российские суды в большинстве случаев без достаточных оснований отдают предпочтение матери.

М. обратилась в Федеральный суд Советского района г. Махачкалы с иском о расторжении брака к М. и передачи ей на воспитание 6 летнего сына. Без проверки заявления о том, что М. злоупотребляет спиртными напиткам суд принял решение об удовлетворении иска М.

По жалобе ответчика указанное решение в части передачи ребенка на воспитание истицы судебной коллегией по гражданским делам Верховного суда РД было отменено и дело направлено на новое рассмотрение.

При повторном рассмотрении дела в суде доводы ответчика нашли подтверждение и в иске М. было отказано.

При принятии решения относительно детей старше 10 лет суд обязан принимать во внимание их мнение.

Мусульманское право при решении вопроса о том с кем будет проживать несовершеннолетний ребенок исходит из следующего. Правом воспитания ребенка его родственники пользуются в таком порядке: мать, мать матери, отец, его мать, затем родственники по степени близости их родства, причем женщины предпочтительнее мужчин. По шариату после развода преимущественным правом на воспитание детей, не достигших 6-7 лет, обладает мать. Если дети достигли старшего возраста, то они сами выбирают, с кем остаться. Однако с кем бы они ни находились - с отцом или с матерью, - обязанность материальной опеки над детьми все равно лежит на плечах отца.

В данном случае нет необходимости в судебном процессе, поскольку шариат точно определяет принадлежность права на воспитание ребенка. При нарушении права на воспитание дело рассматривается судом, который принимает решение о том, кому принадлежит право на воспитание ребенка. Расходы на содержание ребенка мусульманское право возлагает на лицо, воспитывающее ребенка. Если лицо, воспитывающее ребенка, ведет аморальный образ жизни, то оно по решению шариатского суда может быть лишено права на воспитание ребенка.

Неожиданное судебное решение показывает, каким может быть компромисс между двумя такими разными системами права, как светское российское и законы шариата. В Советском районном суде Махачкалы рассматривалось дело, которое выиграла гражданка М. Она настаивала на признании за ней права собственности на долю частного домовладения, ссылаясь на то, что оно было построено ею совместно с мужем А., с которым она вступила в брак по шариату еще в 1936 году. Сын другой, официальной жены утверждал, что истица не может быть признана супругой его покойного отца, поскольку брак между ними не был зарегистрирован в органах ЗАГСа. Тем не менее суд удовлетворил иск, признав, что М. в период с 1936 по 1954 год находилась в фактических брачных отношениях с А., и в силу этого признал за ней право на собственность. Фактические брачные отношения или религиозный брак, заключенный до Указа Президиума Верховного Совета СССР от 8 июля 1944 года, могут иметь те же правовые последствия, что и зарегистрированный в ЗАГСе.

Другое дело, что воспользоваться этим могут только долгожители.