

УДК 343.1

С.В.Збыковская (1 курс), Т.А.Долгополова, ст. преп.

МУСУЛЬМАНСКАЯ ПРАВОВАЯ СИСТЕМА

Главной особенностью данной правовой системы является её тесная взаимосвязь с исламской религией; фактически мусульманское право – часть шариата, представляющего собой важнейший компонент мусульманской религии.

Шариат (дословный перевод с арабского – “прямой путь”) понимается в исламской литературе как совокупность обращенных к людям предписаний, установленных Аллахом и переданных им через пророка. Некоторые исследователи отождествляют шариат с мусульманским правом, однако, большинство различают эти понятия. Дело в том, что в шариат входят все обращенные к людям предписания Корана и сунны, а к мусульманскому праву относятся лишь те принципы и нормы, которые были разработаны и истолкованы доктриной и отвечают принципам права. Согласно этой точке зрения шариат подразделяется на три основные части – религиозную догматику, исламскую этику и так называемые практические нормы. Последние делятся на культовые предписания, устанавливающие порядок исполнения религиозных обязанностей и нормы, регулирующие все иные стороны поведения мусульман, их светские взаимоотношения. Правовые взаимоотношения входят именно в эту, последнюю группу.

Мусульманскому праву, как и любой правовой системе, свойственна специфика взаимосвязи трех основных проявлений права – норм, правосознания и поведения. Для мусульманской правовой системы характерна особая близость этих элементов между собой при центральной роли правосознания (как элемента, наиболее подверженного воздействию религии).

Становление ислама, а, следовательно, шариата и мусульманского права, связано с деятельностью пророка Мухаммеда (570-632 гг. н.э.). В своих публичных проповедях Мухаммед формулировал основные нормы поведения верующих в Аллаха, среди них были и юридически значимые нормы. После смерти пророка его ближайшие сподвижники (халифы Абу-Бакр, Осман, Омар и Али) продолжили нормотворческую деятельность на основе Корана и сунны.

В VIII–X вв. главная роль в развитии мусульманского права принадлежала судьям – кади, на основе толкования Корана восполнявших правовые пробелы. В этот период зарождаются основные ветви (толки) ислама. К концу X века мусульманское право стабилизируется и канонизируется. Судьи уже не имеют права выносить решения по своему усмотрению при отсутствии нужной нормы в Коране и других источниках. К XIII веку в связи с расхождением толков ислама мусульманское право утрачивает целостность, становится полидоктринальным. Дальнейшее развитие все же шло по пути интеграции права разных исламских стран, выработки единых для всех мусульманских правовых школ принципов.

В XIX веке в результате расширения контактов мусульманских стран со странами романо-германской правовой системы происходит становление законодательства как самостоятельного источника права в исламских странах. В последствии некоторые страны пошли по пути дальнейшей рецепции европейского права, в других же, где доминируют исламско – фундаменталистические позиции, “классическое” мусульманское право играет доминирующую роль.

Главным источником мусульманского права является Коран – священная книга мусульман. Коран представляет собой объединение 114 сур (глав), более 4 тысяч стихотворных фрагментов, не связанных концептуально между собой.

Эти тексты датируются периодом с 610 по 632 гг. и являются речами и проповедями Мухаммеда, произнесенными им в разное время по разным поводам и лишь впоследствии собранными в одно произведение. Лишь незначительную часть предписаний Корана можно отнести к правовым, в связи с этим он не стал для мусульманского права системным юридическим документом, подобно кодексу или конституции, однако для мусульманских юристов он остается самым авторитетным источником права.

Второй источник – сунна – собрание преданий (хадисов) о поступках и высказываниях Мухаммеда. Как и Коран, сунна содержит мало юридических норм, в связи с доминированием в ней религиозно-нравственных положений. В сунне представлены конкретные случаи, ситуации из жизни Мухаммеда, поэтому её юридические предписания не имеют обобщенного характера.

Коран и сунна часто именуется в исламской литературе “корнями фикха”. Термин “фикх” обозначает глубинный источник мусульманского права – религиозно-правовую доктрину. Именно доктрина определяет логику развития мусульманского права, своеобразие его формальных источников, их взаимосвязь.

Схематично связь религии, доктрины и права в исламе можно представить следующим образом: Коран и сунна, т.е. религиозные предписания, составляют содержание и источник шариата, который, в свою очередь является основой доктрины.

На фикхе и его корнях (Коране и сунне) базируются два других источника мусульманского права – иджма и кияс. Иджма представляет собой разработанные мусульманскими правоведами (муджтахидами) рациональное толкование норм Корана и сунны. Процесс их толкования получил название иджтихада. Кияс – это рассуждение по аналогии. Он становится легитимным благодаря Корану и сунне. Однако рассматривать кияс можно лишь как способ толкования и применения права, т.к. в отличие от юристов общего права исламские юристы не создают правовых норм.

Структура мусульманского права имеет свои существенные особенности. Отсутствует деление на публичное и частное право или на общее право и право справедливости. Здесь существуют принципы структурного объединения норм:

- в соответствии с основными толками ислама (суннитские и несуннитские)
- отраслевой принцип (муамалат – гражданское право; систар – международное право и т.д.)

Принято деление поступков на обязательные, рекомендуемые, разрешаемые, порицаемые и запрещаемые.

Нормы права отличаются от европейских – они, как правило, не являются управомочивающими или запрещающими. В их основе лежит обязанность, долг совершить тот или иной поступок, что обусловлено их религиозной природой.

Мусульманскому праву присущи ортодоксальность, традиционный консервативный характер, оно мало поддается модернизации и реформированию. Кроме того, его характеризуют казуистичность, несистематизированность, абсолютный приоритет обязанностей и запретов перед дозволениями.

На нашей планете проживают свыше 800 миллионов мусульман. Примерно в 30 странах мира ислам признан государственной религией. О верности принципам ислама в законодательстве официально заявлено в конституциях ряда мусульманских государств. Например, в Конституции Исламской Республики Иран 1979 года подчеркивается, что законы должны соответствовать принципам ислама. Для контроля за этим создан специальный наблюдательный совет из 12 человек, половина из которых являются исламскими богословами. При сохранении постоянного авторитета мусульманского права консерватизм мусульманской социально-нормативной системы, в том числе мусульманского

права, преодолевается, как свидетельствует практика, обращением к многочисленным обычаям, использованию соглашений по вопросам, прямо не урегулированным действующими нормами мусульманского права. К способам преодоления консерватизма норм мусульманского права относится и обход многих норм, не нарушая их буквы, а так же разного рода фикции. В этом аспекте так же используются меры, регламентирующие власть монарха или парламента.

Сейчас идет период кодификации мусульманского права во многих странах, среди них Пакистан, Индонезия, а в Турции с 1926 г. вообще от него отказались. Во многих государствах мусульманское право конституционно считается основой законодательства. Оно применяется по многим вопросам, но особенно в гражданских отношениях, до сих пор сохраняются шариатские суды. В некоторых странах Центральной и Восточной Африки мусульманское право используется как обычное право. Хотя мусульманское право и оказывает огромное влияние на правовые системы мусульманских государств, но все равно сейчас наблюдается тенденция к применению таких источников права как правовой обычай и нормативно-правовой акт или законодательство. Египет был первым государством, которое отказалось еще в конце XIX века от мусульманского права, как от единственного источника права. В качестве примера можно еще привести Саудовскую Аравию, которая считается страной традиционного ислама. Даже здесь все больше применяются в судопроизводстве и законодательстве «двойные стандарты», а в коммерческом праве приоритет уже отдается «англо-американскому» праву.