

ПРОБЛЕМЫ ПРАВА

© 2005 г. И.А. Магомедов

ОСОБЕННОСТИ МУСУЛЬМАНСКОГО СЕМЕЙНОГО ПРАВА

Мусульманское право – одна из восьми существующих на сегодняшний день в мире правовых семей. Для России его изучение имеет особое значение, ввиду того, что мусульмане представляют значительную часть населения страны. Исследование семейного мусульманского права представляется особенно важным, так как именно в этой области отношений его влияние в мусульманских регионах страны присутствует в наибольшей степени.

Анализируя мусульманское семейное право, можно выделить три его главных принципа или особенности: тесное взаимодействие с религиозной идеологией и моралью; значительный акцент на поддержку семьи; дифференцированный подход к понятию равенства мужчины и женщины.

1. Отличительной чертой мусульманского права является тесное его взаимодействие с религиозной идеологией и моралью. Эта связь особенно четко прослеживается в нормах, регулирующих семейные отношения.

В основе ислама лежит идеология, формирующая мировоззрение и жизненные устремления его последователя. Далее следуют религиозные предписания, которые определяют уклад жизни мусульманина, будучи источником его морально-нравственного кодекса. На третьем месте располагаются правовые нормы. Эти взаимодействующие между собой элементы образуют слаженный механизм регулирования семейных отношений.

«Ислам в ортодоксальной форме соединяет в себе светскую и религиозную сферы, отождествляет мораль и право. Все это делает ислам всеобъемлющей, тотальной системой, претендующей на удовлетворение всех духовных потребностей...» [1].

Религиозная составляющая шариата выполняет несколько важных функций:

а) первая и самая значительная – определение правосознания. Идеология формирует у мусульманина понимание того, откуда исходят законы шариата и почему он должен им подчиняться, что ему за это будет, а также, что будет при их неисполнении. В результате подчинение закону для мусульманина – прямое следствие его религиозного мировоззрения, так как оба они (религия и закон) исходят от одного источника – Бога.

«...правовая норма воспринимается верующими как выражение своих представлений о должном и справедливом, что предопределяет и готовность подчинить свое поведение данному правилу» [2].

При таком положении вещей появляется уважение и почитание к нормам права, так недостающее сегодня российскому гражданину. Закон не связывается

для мусульманина с конкретными людьми, которые, как многие могут подумать, следуя своим меркантильным интересам, установили удобные для себя правовые предписания, и даже если были честны, то не столь дальновидны, чтобы учесть все аспекты человеческой сущности. В мусульманском праве закон исходит от Бога, поэтому имеет, во-первых, статус объективности, во-вторых, безупречности в силу божественного всезнания. Такое понимание правовых положений очень ценно с точки зрения обеспечения правового поведения и скорее всего является даже более важным, чем особенности самих юридических норм;

б) вторую функцию религиозной основы мусульманского права можно определить как дополнение при невозможности правового регулирования. Существуют вопросы, в которые государство, а следовательно, и право, не могут вмешиваться. К подобным сферам, например, относится регулирование интимной стороны жизни супругов, обеспечение выполнения супругами своих обязанностей по отношению друг к другу. Так, Покровский отмечает, что основной обязанностью супругов вследствие заключенного ими брачного соглашения является обязанность супружеского сожительства. Он указывает, что принуждение со стороны государства к выполнению данной обязанности нереально и неэтично [3].

У мусульманского права здесь преимущество – эти отношения регулируются нормами религии, т.е. религиозные предписания в данном случае *приходят на выручку* правовым нормам. Специфика регулирования упомянутых отношений мусульманским правом в том, что шариат акцентирует внимание на вере супругов, которая должна побудить их соблюдать предписанные нормы. Регулируя данный вопрос, ислам обращается и к мужьям, и к женам с требованием исполнять упомянутую выше обязанность в отношении друг друга.

Обращение к женщине. От Абу Хурайры (сподвижника пророка) передается: «Посланник Аллаха, мир ему, сказал: **«Если муж позовет жену на ложе, а она откажется прийти и он разозлится, то будут проклинать ее ангелы до самого утра»** [4].

Исполнение обязанности супружеского сожительства мужем является, по мнению большинства ученых, установленной Кораном обязанностью (фарз) мусульманина. Минимальным, с точки зрения известного мусульманского правоведа Ибн Хазма, является исполнение этой обязанности раз за период между циклами женщины. При этом он основывается на следующем аяте:

«А когда они очистятся (от месячных циклов), то посетите их, как повелел вам то Аллах» [5].

Наряду с упомянутым минимальным сроком, существуют также мнения о сроках в четыре и шесть

месяцев. Известный ученый прошлого Аль-Газзали передает от ученых-шафиитов ^[6], что правильным будет выполнение этой обязанности не менее раза в четыре дня. Они исходят из того, что при наличии потенциально возможных четырех жен, муж должен был бы по справедливости посещать жен по очереди, возвращаясь через каждые четыре дня к первой.

Существует также общее предписание-поощрение в сфере интимной супружеской жизни. Так, в одном из высказываний пророка утверждается, что мусульманину предписана награда за каждый совершенный с женой половой акт. Когда удивленные последователи спросили, разве может человек получить награду у Бога за удовлетворение своих страстей, пророк ответил:

«А если бы он удовлетворял их запретным образом, разве не получил бы он наказания. Поэтому, когда он делает это дозволенным способом, то получает награду».

Если же гражданин не будет обладать достаточной верой и не станет соблюдать права своей жены, тогда вступает в действие закон. Как пишет Покровский, возможен только один законодательный выход из этого положения, дабы гарантировать соблюдение прав женщины – наделение ее правом развода в случае, если муж не выполняет соответствующих обязанностей.

«Таким образом, в большинстве современных законодательств каких-либо средств гарантировать совместное жительство супругов не существует, и в конечном счете, единственной санкцией обязанности к совместному жительству является только предоставление оставленному супругу права требовать на этом основании развода или раздельного жительства» [3], что и предусматривается мусульманским правом;

в) третья функция религиозной составляющей мусульманской правовой системы – сдерживание от злоупотребления правовыми дозволениями-гарантиями. Метод гарантий и сдерживания, характерный для данной правовой системы, заключается в установлении правовых дозволений с одновременным мощным религиозным воздействием, направленным на то, чтобы эти возможности использовались только в крайних обстоятельствах.

Поясним на примере. Ислам разрешает развод – правовая гарантия возможности расторгнуть неудавшийся союз; никто не может принудить жить супругов вместе, если их брак для них в тягость. Однако ислам в то же время осуществляет религиозное воздействие для того, чтобы этим правом (правом на развод) пользовались только те, для кого оно действительно единственный выход. В связи с этим существует большое количество религиозных текстов, «препятствующих» расторжению брака. Сюда можно отнести хадис ^[8] о том, что развод – самое богопротивное из всего дозволенного, аяты Корана и хадисы, призывающие мужей удерживать жен, даже если они им не по душе.

Воздействие оказывается также и на женскую половину. В хадисе сказано:

«Какая бы женщина ни потребовала от своего мужа развод без серьезных на то оснований, для нее станет запретным благоухание Рая» [9].

Такой же механизм действует и в случае с многоженством. Ислам разрешает этот вид брака как гарантию (иметь семью для одиноких женщин, иметь детей для тех, у кого первая жена бесплодна и т. д.), но устанавливает требования, соблюдать которые возьмется только человек, действительно нуждающийся в полигамном браке и имеющий реальную возможность содержать нескольких жен.

Одно из предназначений полигамного брака – гарантировать возможность иметь семью и брак для каждой женщины. Известно, что в большинстве стран мира женское население превышает количество мужчин и остается большое число женщин, которые не обрели семью, чего бы не происходило при наличии в этих странах института полигамии. Такая ситуация может стать особенно актуальной в периоды после военных конфликтов, когда количество мужчин по отношению к женщинам резко сокращается. К примеру, через четырнадцать лет после войны, в 1959 г. в СССР количество мужчин превосходило женское население на 20,7 млн человек, и даже к 1987 г. разница не сильно сократилась и составляла 16,7 млн человек [10].

Согласно статистике, в России в 1997 г. численность женщин превысила количество мужчин на 9 млн, таким образом, на 1000 мужчин в стране приходилось 1132 женщины [11].

Однако, предоставляя право на многоженство, Коран устанавливает строгое требование – справедливость ко всем женам, предупреждая, что несоблюдение этого условия влечет запрет на полигамный брак.

«...женитесь на тех, что приятны вам, женщинах – и двух, и трех, и четырех. А если боитесь, что не будете справедливы, то – на одной...» [12].

Одновременно другой аят Корана еще больше предостерегает мужей, указывая, что в их сердцах никогда не будет равного чувства к женам, а следовательно, есть опасность нарушения равенства и в жизни.

«Вы никогда ко всем из ваших жен не сможете быть равно справедливы, если б вы даже (пламенно) того желали» [13].

Таким образом, мусульманское право устанавливает дозволенность полигамии как гарантии создания семьи для каждого человека, а религиозная составляющая осуществляет мощное воздействие на членов брачных отношений, чтобы их использование данной гарантии действительно имело место лишь в случае необходимости.

Таковы особенности взаимодействия в шариате правовых и религиозных норм. Идеологическая основа, религиозное регулирование недоступного для права комплекса взаимоотношений, метод гарантий и сдерживания – все эти функции религиозного вклада в правовое регулирование существенно дополняют *холодную* и *неживую* правовую систему, приближают право к жизни и сознанию каждого гражданина, делают его соответствующим менталитету народа.

2. Значительный акцент в исламе делается на поддержку семьи.

К проявлению указанного принципа относится целый ряд религиозных и правовых установок, направленных на сохранение и укрепление семьи. Такая политика прослеживается уже на стадии поощрения к браку:

– ислам объявляет брак божественным установлением;

«И из Его знамений – то, что Он для вас из вас самих супруг вам сотворил, чтоб жить вам вместе (и растить потомство), взрастил меж вами милость и любовь. В этом, поистине, знамение для тех, кто предаётся размышлениям» [14];

– пророк обещает помощь Господа тем, кто прилагает усилия по его созданию, объявляет наличие праведной жены одним из признаков счастья на этом свете, а также лучшим даром, который может получить мусульманин после обретения богобоязненности.

«Три вещи из признаков счастья сына Адама (на этом свете): праведная жена, просторный дом и быстрое средство передвижения» [15].

«Не даровал Всевышний Аллах верующему, после того как наделил его богобоязненностью, большего блага, чем праведная жена...» [16].

Далее следует целый ряд норм, направленных на сохранение уже созданной семьи, главным образом затрагивающих вопросы взаимоотношений мужа и жены:

– о благом отношении к женщине:

«Наиболее совершенной верой из верующих обладают те, кто отличается наилучшим нравом, а лучшие из вас те, кто лучше всех обращаются со своими женами» [17].

«Не уважает женщину никто, кроме как благородный, и не унижает ее никто, кроме как подлый» [18];

– о послушании и верности мужу:

«А потому добропорядочные жены послушно преданы мужьям и в их отсутствие хранят, что повелел им Бог хранить» [19].

«Лучшая жена – та, которая радуется тебе, когда ты смотришь на нее, повинуется тебе, когда ты что-нибудь велишь ей, а когда ты отсутствуешь, хранит верность тебе в отношении себя самой и твоего имущества» [20];

– предупреждающие расторжение брака:

• объявление его самым богопротивным из всего дозволенного:

«Из всего дозволенного самый противный для Аллаха поступок, это развод» [21];

• воздействие на мужа (предписание удерживать жен, даже если они им не по душе):

«Благопристойно с ними (т.е. с женами) обходиться. И если вам они не по душе, возможно, эта неприязнь как раз есть то, во что Аллах вложил (для вас) большое благо» [22];

• воздействие на жену:

«Какая бы женщина не потребовала от своего мужа развод без серьезных на то оснований, для нее станет запретным благоухание Рая» [9].

Дополнительным стимулирующим фактором для создания брака и семьи является существующий в мусульманском праве запрет (вплоть до объявления преступными) на внебрачные межполовые отношения.

3. В исламе существует дифференцированный подход к понятию равенства мужчины и женщины.

Мусульманское право подходит несколько иначе, чем современный Запад к пониманию равенства мужа и жены. В шариате заложено понятие *равного достоинства и различных прав и обязанностей*. То есть, женщина и мужчина (муж и жена) признаются исламом равными в своем достоинстве перед Богом, полноценными, взаимодополняющими личностями.

Однако по причине различности их биологической и психической сущности права и обязанности у них, по мнению мусульманского права, также должны быть разными.

«К примеру, женский организм прекрасно снаряжен для деторождения, тогда как мужчины вовсе не приспособлены к сему. С другой стороны, мужчины хорошо соответствуют полководческой деятельности; доверить женщине командование на поле боя равносильно бедствию. Это не вопрос превосходства или неполноценности, речь идет об отпущенных природой возможностях и подобающем их использовании» [23].

Помимо взаимных, идентичных обязанностей (забота и интимное сожителство) у супругов, согласно мусульманскому праву, существуют различные уравновешивающие друг друга обязательства, установленные в соответствии с природными особенностями полов. К этим обязанностям относятся у мужа: полное материальное обеспечение жены и детей, защита жены и семьи; у жены: уход за детьми и домом, послушание мужу.

В то же время представления о необходимости *математического* равенства полов привели на Западе к некоторым проблемам (кстати, в одно время в США также имело место понятие о дифференцированном равенстве, хотя оно отличалось от подобного понятия в шариате). В частности, *одинаковые* права, как указывает Л. Попкова, означали введение в США принципа *одинаковой* ответственности бывших супругов по опеке над детьми. Мужчина освобождался от значительной суммы алиментов на содержание детей, разделив теперь эти выплаты с женой. В соответствии с новой доктриной закон не принимал во внимание реальную ситуацию женщин, утративших или не имевших профессиональной квалификации в связи с выполнением ею материнских и домашних обязанностей. Исходя из этого собственность, не оговоренная в брачном контракте, в большинстве случаев доставалась мужу, поскольку раздел осуществлялся по принципу равного вклада в ее создание. В результате, по данным статистики, экономический статус разведенных женщин с детьми ухудшался в среднем на 70 %, а материальное благополучие разведенных мужчин улучшалось на 40 %» [24]. Таким образом, отстаивая свои права, женщина на западе фактически заслужила право нести такую же физическую материальную и психологическую нагрузку, какую несет мужчина. Такой подход в корне отличается от имеющего места в шариате понятия дифференцированных прав и обязанностей.

Согласно мусульманскому праву, материальная сторона полностью возлагается на мужчину (мужа) и в этой сфере женщина не несет никаких обязательств, однако вопросы воспитания детей и ухода за домашним хозяйством относятся к сфере ответственности женщины (жены). При этом муж в силу возложенных на него функций объявляется главой семьи.

Надо сказать, что научные заключения в данном случае выступают на стороне ролевого распределения функций.

Согласно мнению американского социолога Энтони Гидденса, до сих пор не обнаружено такое общество, в котором женщины обладали бы большей властью, чем мужчины. Он отмечает, что повсеместно первоочередной задачей женщины было воспитание детей и ведение домашнего хозяйства, тогда как политическая и военная деятельность остается, как правило, прерогативой мужчины. Пытаясь разобраться в причинах такой ситуации, он находит, что они предопределены врожденной природной сущностью полов:

«Женщины дают детям жизнь и вскармливают их, причем из-за беспомощности младенцев уход за ними требует больших усилий и постоянного внимания. Следовательно, роль «материнства» становится центральной в жизни женщины. Первоначальная, физиологически обусловленная близость матери к ребенку, которого она родила и вскармливает, естественным образом приводит к тому, что она продолжает и далее заботиться о детях и воспитывать их. Такая роль женщины характерна для всех известных культур: по этой причине основным полем деятельности для женщины становится домашнее хозяйство» [25].

Уместно будет также привести в отношении затронутого вопроса высказывание известного российского социолога Е.Р. Ярской-Смирновой:

«В главе о семье нового учебного пособия по социальной психологии (Основы социально-психологической теории. М., 1995. С. 188–189) приводятся результаты отечественных исследований, относящихся к концу 1980-х гг. (Социальная сфера: преобразование условий труда и быта. М., 1988. С. 122–123) Среди факторов, прямо коррелирующих со стабильностью брака, на первом месте названы «высокие репродуктивные установки женщин», а на втором – «наличие в семье главы». В то же время расхождение репродуктивных установок мужа и жены, установок супругов на профессиональную работу жены и на характер главенства в семье названы в первых рядах факторов риска, обратно коррелирующих со стабильностью брака. В свое время публикация этих результатов послужила легитимирующим аргументом в пользу горбачевской идеи вернуть женщину к ее естественным семейным обязанностям. Сегодня те же аргументы предлагаются для изучения будущим психологам-практикам, социальным работникам, семейным консультантам» [26].

Несомненно, в ходе исследования мусульманского права могут быть выявлены и другие принципы, лежащие в его основе. Изучение мусульманской право-

вой системы является, на наш взгляд, приоритетным направлением, которое должно все более охватываться современной юридической наукой России. О растущем интересе науки к мусульманскому праву свидетельствует увеличение количества научных публикаций, работ и исследований в данной области.

Примечания

1. Саидбаев Т.С. Ислам и общество. М., 1984. С. 75.
2. Сюкияйнен Л.Р. Шариат и мусульманско-правовая культура. М., 1997. С. 14.
3. Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права. М., 1998. С. 181.
4. Сюкияйнен Л.Р. Все поворну, кроме любви // Ахульго. 2000. № 4. С. 31, 32 (хадис передали Ахмад, Аль-Бухари и Муслим).
5. Коран: Сура 2, аят 222.
6. В исламе существуют четыре правовые школы, названные по именам их основателей: ханафитская, маликитская, шафиитская и ханбалитская.
7. Саид Сабик. Фикх Ас-Сунна. (Право согласно сунне) Даруль Фикр. М., 1995. Т. 2. С. 129 (хадис передал Муслим).
8. Слова, дела или молчаливое одобрение, исходящие от пророка Мухаммада, содержащие определенную норму шариата и переданные его последователями.
9. Юсуф Аль-Кардави. Современные фатвы. Бейрут, 2000. Т. 1. С. 118.
10. Население России в XX веке. Исторические очерки. М., 2000.
11. Доклад о выполнении в Российской Федерации Конвенции о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин (Проект). М., 1998.
12. Коран: Сура 4, аят 3.
13. Коран: Сура 4. Женщины, аят 129.
14. Коран: Сура 30, аят 21.
15. Хадис передали Ахмад с хорошим иснадом, Табарани, Базар и Хахим.
16. Хадис передал Ибн Маджа.
17. Мухаммад Али Аль-Хашими. Личность мусульманина. М., 1997. С. 83 (хадис передал Ат-Тирмизи). ...
18. Саид Сабик. Фикх Ас-Сунна. ... С. 126.
19. Коран: Сура 4, аят 34.
20. Аляутдинов Ш. Путь к вере и совершенству. М., 2001. С. 282 (хадис передали Ахмад и Ан-Насаи).
21. Сайид Муджтаба Рукни Мусави цивилизация глазами мусульманина. Баку, 1994. С. 175.
22. Коран: Сура 4. Женщины, аят 19.
23. Положение женщины в исламе. Исламабад, 1991. С. 7.
24. Попкова Л.Н. Гендерная политика Лари. Западная США: формальные институты и практики / РАН // Общественные науки и современность. 2004. № 1. С. 171–172.
25. Гидденс Э. Социология. М., 1999. С. 164.
26. Ярская-Смирнова Е.Р. Проблематизация семьи в социологии // www.ecsocman.edu.ru/db/msg/155118

