

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 этом отношении 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. Основной отличительной чертой мусульманского права является тесное 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 последователя ислама. За ней следуют религиозные предписания, которые определяют уклад жизни мусульманина, а также являются источником его морально-нравственного кодекса. На третьем месте располагаются правовые нормы. Эти три взаимодействующих между собой элемента формируют 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 функция – 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.

У мусульманского права здесь преимущество – эти отношения регулируются нормами религии, то есть 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 как к мужьям, так 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 проклипать ее ангелы до самого утра»** [3].

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» [4].

Наряду с упомянутым минимальным сроком существуют также мнения о сроках в четыре и шесть месяцев. Известный ученый прошлого Аль-Газзали передает от ученых-шафиитов¹, 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, мир ему, 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, мир ему, 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» [5].

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 гаран-

тировать 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» [6], 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 хадис² 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» [7].

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 большин-

¹ В исламе существуют четыре правовые школы, названные по именам их основателей: ханафитская, маликитская, шафиитская и ханбалитская.

² Слова, дела или молчаливое одобрение, исходящие от пророка Мухаммада, содержащие определенную норму шариата и переданные его последователями.

стве 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, по свидетельству А. Рошка, через более чем двадцать лет после войны, в 1959 году, в СССР количество мужчин превосходило женское население на 20,7 миллиона человек, и даже к 1987 году, через свыше 40 лет после окончания войны, разница не сильно сократилась и составляла 16,7 миллиона человек [8].

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

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...» [10].

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» [11].

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, прибли-

жают право к жизни и сознанию каждого гражданина, делают его соответствующим менталитету народа.

2. Значительный акцент на поддержку семьи.

К проявлению указанного принципа относятся 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 предается размышлениям» [12];

– 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»³.

«Не даровал Всевышний Аллах верующему, после того как наделил его богобоязненностью, большего блага, чем праведная жена...»⁴.

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

– нормы 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» [13].

«Не уважает женщину никто, кроме как благородный, и не унижает ее никто, кроме как подлый» [14];

– нормы о послушании и верности мужу.

«А потому добропорядочные жены послушно преданы мужьям и в их отсутствие хранят, что повелел им Бог хранить» [15].

«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» [16].

Следом идут нормы, предупреждающие расторжение брака:

³ Хадис передали Ахмад с хорошим иснадом, Табарани, Баззар и Хаким.

⁴ Хадис передал Ибн Маджа.

– объявление его самым богопротивным из всего дозволенного.

«Из всего дозволенного самый противный для Аллаха поступок – это развод» [17];

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

«Благопристойно с ними (т. е. с женами) обходитесь. И если вам они не по душе, возможно, эта неприязнь как раз есть то, во что Аллах вложил (для вас) большое благо» [18];

– воздействие на жену.

«Какая бы женщина не потребовала от своего мужа развод без серьезных на то оснований, для нее станет запретным благоухание Рая» [19].

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

3. Дифференцированный подход к понятию равенства мужчины и женщины.

Мусульманское право подходит несколько иначе, чем на современном западе, 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, признаются 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» [20].

Помимо взаимных, идентичных обязанностей (забота и интимное сожитительство) у супругов, согласно мусульманскому праву, существуют различные уравнивающие друг друга обязательства, установленные в соответствии с природными особенностями полов. К этим обязанностям относятся: муж: полное материальное обеспечение жены и детей, жена: уход за детьми и домом; муж: защита жены и семьи, жена: 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% [21]. 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» [22].

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, пря-

мо 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 её «естественным» семейным обязанностям. Сегодня те же аргументы предлагаются для изучения будущим психологам-практикам, социальным работникам, семейным консультантам» [23].

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

Список использованной литературы:

1. Саидбаев Т.С. Ислам и общество. Изд-во «Наука», М., 1984. С. 75.
2. Сюкияйнен Л.Р. Шариат и мусульманско-правовая культура. Ин-т государства и права РАН. М. 1997. С. 14.
3. Л. Р. Сюкияйнен, Все поровну, кроме любви, Журнал Ахульго, №4, 2000 г., С. 31, 32. Хадис передали Ахмад, Аль-Бухари и Муслим.
4. Коран: Сура 2, аят 222.
5. Саид Сабик. Фикх Ас-Сунна (Право согласно сунне). Даруль Фикр. 1995. Т. 2 С. 129. Хадис передал Муслим.
6. И.А. Покровский. Основные проблемы гражданского права. М., 1998. С. 181.
7. Юсуф Аль-Кардави. «Современные фатвы». Бейрут, 2000. Т. 1. С. 118.
8. Рошка А.Н. Указ. соч. С. 11.
9. Доклад о выполнении в Российской Федерации Конвенции о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин (Проект). М., 1998.
10. Коран: Сура 4, аят 3.
11. Коран: Сура 4, Женщины, аят 129.
12. Коран: Сура 30, аят 21.
13. Мухаммад Али Аль-Хашими. Личность мусульманина. М.: Российский фонд «Ибрагим бин Абдулазиз Аль Ибрагим». 1997. С. 83. Хадис передал Ат-Тирмизи.
14. Саид Сабик. Фикх Ас-Сунна (Право согласно сунне). Даруль Фикр. 1995. Т. 2. С. 126.
15. Коран: Сура 4, аят 34
16. Ш. Аляутдинов. Путь к вере и совершенству. 2-е изд. Фонд «Мир образования», М., 2001. С. 282. Хадис передали Ахмад и Ан-Насаи.
17. Саййид Муджтаба Рукни Мусави Лари. Западная цивилизация глазами мусульманина. Баку, 1994. С. 175.
18. Коран: Сура 4. Женщины, аят 19.
19. Юсуф Аль-Кардави. «Современные фатвы». Бейрут, 2000. т. 1., С. 118.
20. Положение женщины в исламе. Islam international publication LTD. Исламабад. 1991. С. 7.
21. Л. Н. Попкова. Гендерная политика США: формальные институты и практики // РАН Общественные науки и современность, № 1, 2004. С. 171, 172.
22. Энтони Гидденс. Социология. Эдиториал УРСС, М., 1999. С. 164.
23. Е.Р. Ярская-Смирнова. Проблематизация семьи в социологии. www.ecsocman.edu.ru/db/msg/155118