

Мусульманская правовая система

Сущность мусульманского права

Не является самостоятельной отраслью правовой науки! Одна из сторон религии Ислама

ОС

НО

ВА

НО

НА

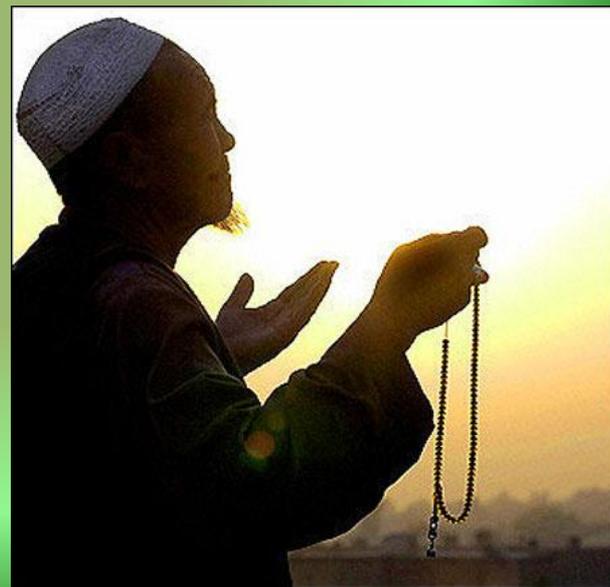
Шариат

...

شريعة "путь следования»

Предписания верующим,
определяющие запреты и обязанности
мусульман

Вечное и неизменное!



Периоды развития мусульманского права

1 этап. VII-VIII вв.



2 этап. VIII-X вв.



3 этап. X-XIX вв.



4 этап. XIX в. – настоящее время

Историческая эволюция мусульманского права

1 этап. VII-VIII вв.



- История мусульманского права, обозначаемого термином «фикх», начинается с пророка Мухаммеда.
- На первом этапе включает:
 1. Публичные проповеди Мухаммеда от имени Аллаха, закрепляющие основные правила и нормы поведения мусульман
 2. Юридические нормы, описывающие жизнедеятельность и поведение пророка Мухаммеда
 3. Правила поведения, соответствующие воле Аллаха, созданные ближайшими сподвижниками Мухаммеда халифами Абу-Бакром, Омаром, Османом и Али по причине недостаточности существующих источников для регулирования правовых отношений мусульманской общины

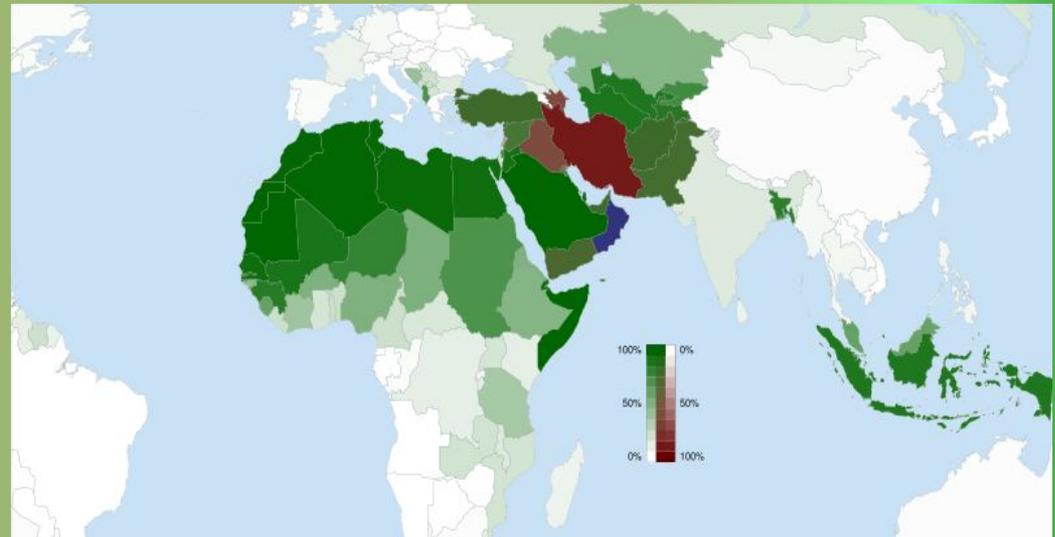


Пророк
Мухаммед
Сформировались
первичные источники
мусульманского права

Историческая эволюция мусульманского права

2 этап. VIII-X вв.

- Значительное влияние исламских правоведов и мусульманских судей (кади) на формирование мусульманского права.
- Зарождаются основные мусульманских толки (риты) – толкование Корана:



Сунниты **Ш**ииты

- 1. Суннит 2. Шиит
- Главное различие - концепцией халифата, которая связана с монархической традицией, существовавшей еще до образования Персии (Шиит)

Историческая эволюция мусульманского права

• Конец X в. - канонизация мусульманского права

• «Век традиций», период деятельности **Ханука** в установившемся правовым нормам и доктринам.

• Мусульманские судьи лишились права при отсутствии в Коране, сунне и других источниках нужных норм выносить решения по своему усмотрению. Они должны были руководствоваться принятым населением страны толком.

• К XIII в. мусульманское право практически утратило свою целостность и стало правом, разделенным на разные ветви.

Состояние раздробленности вскоре стимулировало обратный процесс. Дальнейшее развитие мусульманской правовой доктрины шло по пути последовательного устранения внутренних противоречий, существовавших в рамках того или иного толка, а также создания общих положений, принципов, единых для всех мусульманских правовых школ. Эти нормы-принципы придали мусульманскому праву логическую целостность, стройность и значительно повысили его регулятивный потенциал.

Историческая эволюция мусульманского права

4 этап. XIX в. – настоящее время



- Начиная с XIX в. - становление законодательства в качестве самостоятельного источника нормативного регулирования
- Активное вовлечение европейского права, в частности романо-германского, которое в настоящее время в отдельных арабских странах (например, в Турции) практически вытеснило мусульманские правовые нормы. В других странах (Алжир, Египет, Сирия и др.) мусульманское право сохранилось в отдельных сферах социальных отношений, в частности в сфере «личного статуса» мусульман. В тех странах, где доминируют исламско-фундаменталистские позиции (Иран, Пакистан, ИАР, Ливия, Судан), границы мусульманского права более широки, включают различные институты, подотрасли гражданского, уголовного, государственного права.



Источники мусульманского права

Первичные

Коран, Сунны

Вторичные

Иджма, Кийас

Дополнительные

Фетва, Урф

Закон?!

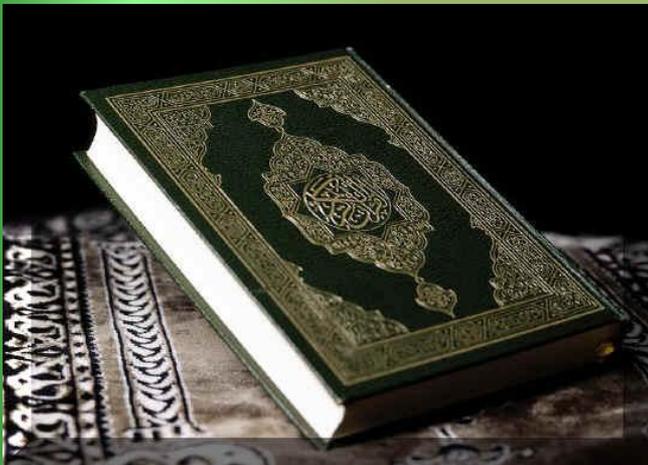
Источники мусульманского права

Первичные

Коран

Священная книга мусульман. Содержит 114 сур (глав), более 4 тыс. коротких стихотворных фрагментов, не связанных общим конструктивным замыслом, единым началом. Сами тексты датируются периодом с 610 по 631 г. и представляют собой речи и проповеди Мухаммеда, произнесенные им по различным поводам и обстоятельствам и собранные впоследствии в одно произведение.

Многоплановость содержания и незначительный объем правовых положений обусловили тот факт, что Коран не стал для мусульманского права системным юридическим документом- подобно конституции или кодексу. Однако он был и остается для мусульманских юристов самым авторитетным источником мусульманского права.



Источники мусульманского права

Первичные

Сунны

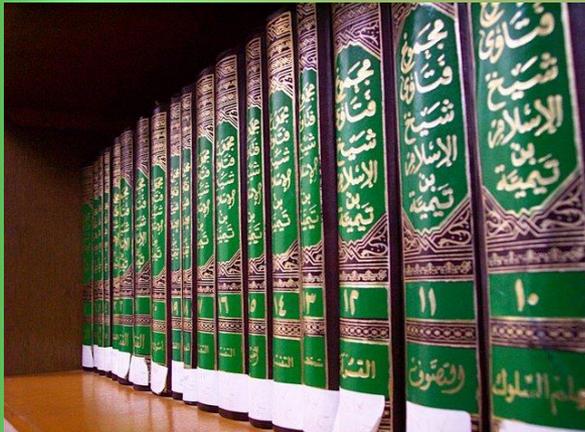
Сунна рассказывает о бытии и поведении пророка, примером которого должны руководствоваться верующие. Сунна - это сборник адатов, то есть традиций, касающихся действий и высказываний Магомета, воспроизведенных целым рядом посредников. Два крупных доктора ислама -- Эль-Бокhari и Мослем - в IX веке нашей эры проделали кропотливую работу, чтобы выявить действительные высказывания пророка. Работа, проведенная ими и рядом других авторов того же периода, создала солидную основу мусульманского права



Источники мусульманского права

Вторичные

Иджма



Доктрина!

Общее решение авторитетных исламских правоведов. Мухаммед считал, что мусульманская община не может ошибаться. Это утверждение легло в основу признания правомерности данного источника. Фактически от имени общины выступают наиболее сведущие юристы, теологи, которые и выносят единогласное решение. Иджма - имеет исключительно большое практическое значение. Только будучи записанными в Иджму, нормы права независимо от их происхождения подлежат применению

Источники мусульманского права

Вторичные

```
graph TD; A[Источники мусульманского права] --- B[Вторичные]; B --> C[Кийас];
```

Кийас

Представляет собой обычное решение по аналогии.. В исламских странах решение по аналогии приобретает особый смысл и значение, так как объектом анализа здесь выступает не рациональная воля земного законодателя, а религиозная идея, имеющая абсолютный, вневременной и неоспоримый характер. Кийас не является продолжением, частью первоначальной нормы или казуса, а потому образует отдельный источник права

Источники мусульманского права

Дополнительные

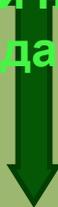


Фетва – устное или письменное суждение теологов на решение светских властей

Урф – обычай, адат

Мусульманское право и закон

Закон – дополнительный источник мусульманского права, возникший в более поздний период развития исламских государств



Функция социального регулирования

Содержит нормы, не только дополняющие, конкретизирующие положения первичных религиозно-правовых документов, но и идущие вразрез с Кораном, сунной, иджмой (например, об ограничении брачного возраста совершеннолетием, о допущении спекуляции, ссудно-кредитных операций). В этом случае закон вряд ли может считаться формой мусульманского права.

Закон – в большей степени источник ПРАВА МУСУЛЬМАНСКИХ СТРАН, чем мусульманского права

Международное право в мусульманской правовой

С

системе

И

Й

а

Дар аль-ислам –
взаимодействие исламских
государств между собой

Дар аль-харб – мир, где
Исламом еще не установлен
контроль, но имеются
договоренности

Дар аль-ад – состояние
войны



Характерные черты мусульманской правовой системы

1. Консерватизм и стабильность мусульманской правовой системы. Уголовное, семейное и судебное право не подвержены реформированию и изменениям

2. Религиозно-правовые нормы – основные источники права

3. Недифференцированность юридических норм от иных социальных. Мононорма!

4. Использование религиозно-правовой доктрины в толковании религиозно правовых норм

5. Использование толков

6. Неотделимость нормативных и индивидуальных предписаний

Характерные черты мусульманской правовой

СИСТЕМЫ

7. Общинный характер – основа мусульманского права

8. Коран – божественное откровение

9. Исламское право охватывается рамками Ислама, а Ислам не исчерпывается рамками права

10. Норма, закон и право восстанавливаются, а не устанавливаются в мусульманском праве

11. Духовное равенство в Исламе

12. Казуальность и догматизм системы

13. Влияние права бывших метрополий на формирование правовой системы

Государственное и религиозное принуждение

Мусульманское право основано на идее обязательств, возложенных на человека, а не на правах, которые он может иметь



Санкцией за невыполнение обязанностей, возлагаемых на верующего, является грех того, кто их нарушает; поэтому мусульманское право уделяет не особенно много внимания санкциям, устанавливаемым самими нормами.



В исламе господствует концепция теократического общества, в котором государство имеет значение лишь как служитель установленной религии.