

34
А-1

МОСКОВСКИЙ ОРДЕНА ЛЕНИНА И ОРДЕНА ТРУДОВОГО
КРАСНОГО ЗНАМЕНИ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
ИМ. М. В. ЛОМОНОСОВА

Юридический факультет

САДАГДАР М. И.

**ОСНОВНЫЕ ЧЕРТЫ МУСУЛЬМАНСКОГО ПРАВА
И ЕГО РАЗВИТИЕ В ИРАНЕ
ПО ШИИТСКОМУ НАПРАВЛЕНИЮ**

Автореферат диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Москва — 1963

МОСКОВСКИЙ ОРДЕНА ЛЕНИНА И ОРДЕНА ТРУДОВОГО
КРАСНОГО ЗНАМЕНИ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
ИМ. М. В. ЛОМОНОСОВА

Юридический факультет

САДАГДАР М. И.

ОСНОВНЫЕ ЧЕРТЫ МУСУЛЬМАНСКОГО ПРАВА
И ЕГО РАЗВИТИЕ В ИРАНЕ
ПО ШИИТСКОМУ НАПРАВЛЕНИЮ

Автореферат диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Москва — 1963

Ислам представляет собой основанное на религии своеобразное мировоззрение, возникшее на Аравийском полуострове, получившее широкое распространение в странах Востока. Как и многие другие вероучения (христианство, буддизм и т. п.) ислам на определенной ступени исторического развития сыграл известную прогрессивную роль и выражал чаяния народных масс. Но затем он превратился в реакционную идеологическую силу, тормозящую прогресс и отвлекающую народные массы от понимания законов природы и общественной жизни, а также от реальной борьбы с эксплуататорами.

Ислам стал идеологическим оправданием эксплуатации народов мусульманских стран.

На основе исламской религии была создана целая правовая система, которая до настоящего времени служит господствующим классам мусульманских стран и зарубежным колонизаторам.

Враги народов Востока как внутренние эксплуататоры, так и иностранные империалисты стараются приспособить религию к новым условиям.

В последние годы отмечается течение, направленное на модернизацию ислама и на ликвидацию разногласий между суннитами и шиитами. В мусульманских странах выпускается много книг, в которых пытаются соединить ислам с коммунизмом. В этих книгах грубо искажается марксизм-ленинизм с целью «доказать» превосходство ислама над научным социализмом.

Все эти действия направлены на создание единого фронта мусульманских стран, при поддержке империалистов, на борьбу против растущего влияния коммунистических идей среди народных масс. Но колесо истории нельзя остановить. Конечно, рано или поздно эта политика потерпит полный крах и народы Востока найдут настоящий путь к социализму.

Чтобы помочь и поддержать народы мусульманских стран в их справедливой борьбе против всех видов эксплуатации, необходимо глубокое изучение их обычаев, традиций, истории и права.

Изучение мусульманского права не только необходимо для развития советской науки, оно также необходимо для установления дружеских отношений с народами мусульманских стран. Знакомство с мусульманским правом крайне необходимо также для атеистов и антирелигиозных пропагандистов, ведущих борьбу против пережитков религии, приносящих огромный вред обществу.

XXII съезд КПСС обратил на это внимание и отметил, что «Советское общество достигло крупных успехов в социалистическом воспитании масс, в формировании активных строителей социализма. Но и после победы социалистического строя в сознании и поведении людей сохраняются пережитки капитализма, которые тормозят движение общества вперед».

В советской литературе, насколько известно соискателю, еще нет специальных работ посвященных анализу мусульманского права. Это побудило соискателя написать данную работу, в которой по мере сил автор делает попытку раскрыть сущность мусульманского права и дать марксистский анализ его.

При написании диссертации были использованы труды классиков марксизма - ленинизма, материалы XXII съезда КПСС, выступление тов. Б. Пономарева на всесоюзном совещании по вопросу о мерах улучшения подготовки научно-педагогических кадров по историческим наукам 18 декабря 1962 г.

Большую помощь при работе над диссертацией оказали труды советских и дореволюционных русских авторов, переводы источников на русском языке. Основные данные о мусульманском праве, особенно о шиитском правовом учении взяты из трудов иранских авторов, начиная с древних времен до настоящего времени. По мере необходимости, автор пользовался литературой на арабском и английском языках.

Диссертация состоит из введения, семи глав и заключения.

Глава первая — «Общественный строй арабского халифата и Ирана в феодальный период» состоит из шести параграфов. В первых трех параграфах дается краткая характеристика общественного строя народов, населявших Аравийский полуостров — родину ислама. Здесь же анализируются причины возникновения ислама, который первоначально выступал как движение ханифов за объединение Аравии и освобожде-

ние ее от иностранного ига, (Ирана, Византии и Абиссинии). Идея создания единого государства сопровождалась идеей единобожия. Было организовано единое мощное государство. Во главе его стоял Мухаммад.

В этой главе дается характеристика общественного строя исламского государства в первый период его истории, который называется периодом пророка и избранных халифов.

Находясь во главе исламской общины, Мухаммад возглавлял борьбу за объединение Аравии и достиг своей цели. После его смерти так называемые праведные халифы, вели уже захватнические войны.

В период первых четырех халифов власть передавалась по принципу выборности; соблюдались до некоторой степени демократические традиции, равенство и свобода личности мусульман, провозглашенные еще пророком в своем учении.

Эти принципы были идеологическим выражением первобытнородового строя. С приходом к власти самых реакционных кругов арабской знати Баниомайадской династии эти принципы формально признавались, но фактически грубо нарушались.

Период Омейядской и Аббасидской династии, так называемый период империи характеризуется развитием феодальных отношений. В это время происходит ожесточенная борьба между сторонниками отживших формаций (первобытнообщинной, рабовладельческой) и развивающимся феодализмом. С другой стороны, нарастает освободительное движение покоренных народов. Эти конфликты породили сектанское движение в арабском халифате.

Феодальные отношения в арабском халифате, как утверждают некоторые историки, не существовали в начале объединения Аравии.

Изучая этот вопрос, соискатель пришел к выводу, что до возникновения ислама на Аравийском полуострове господствовали разные уклады. В Йемене, стране с наиболее развитой экономикой и культурой господствовал рабовладельческий строй. В Хиджасе и Наджде, где развивался ислам, жили бедуинские кочевые племена и существовал родо-племенной строй.

В большинстве стран, покоренных исламом, — Иране, Сирии, Египте, Испании феодальные отношения начали развиваться еще до завоевания арабов. Победа ислама задержала это развитие. Лишь в IX веке эти страны совместно с други-

ми частями арабского халифата пошли по пути дальнейшего развития феодальных отношений.

Таким образом, на основе имеющихся в нашем распоряжении данных можно сказать, что при возникновении ислама феодальные общественные отношения не были господствующим укладом. Только после создания единого мощного государства, в период Аббасидов, феодальные отношения побеждают первобытно-общинной и рабовладельческий уклад и становятся господствующими.

Население государства арабского халифата по учению ислама разделялось на омматов, состоящих из всех мусульман и зиммитов или кафир — не мусульман. Мусульмане по шариату независимо от национальной принадлежности были равными, свободными и полноправными членами общества. Надо иметь в виду, что женщины не всегда и не везде пользовались этими правами. Зиммиты разделялись на две категории: 1) к первой категории относились немусульмане, приверженцы единого бога (евреи, христиане и зороастрийцы) и 2) ко второй категории относились идолопоклонники. Первая категория имела больше прав по сравнению со второй. Раб не считался человеком и зачислялся в категорию вещей. Однако ислам несколько облегчил положение рабов. С развитием феодальных отношений многие рабы были освобождены и стали равноправными членами общества.

Изучая развитие мусульманского права в Иране и в особенности его шиитское направление, соискатель счел необходимым остановиться на развитии общественного строя этой страны, так как главным образом в ней развивалось шиитское направление мусульманского права, ставшее целиком орудием господствующего класса этой страны. Поэтому в первой главе коротко рассматривается общественный строй Ирана в период монголо-татарского завоевания и некоторых иранских династий, которые своими указами способствовали развитию шиитского права. Монгольский иль хан Газан-хан своими реформами частично отменил, а в ряде случаев завершил развитие норм шиитского права в области налогов, землеустройства и судебной организации. В дальнейшем сафавидская и каджарская династии с установлением единого государства внесли некоторые изменения в шиитское право, судебную систему, земельные отношения и т. п.

Сафавидский султан Шах-Аббас предоставил иностранным купцам право капитуляции. Они не были подсудными местным

му суду, не платили налогов, имели свою почту, церкви и другие привилегии. Впоследствии этим положением стали пользоваться все европейцы, проживающие в Иране.

Советская Россия по договору с Ираном в феврале 1921 г. отказалась от права капитуляции. Этот бескорыстный акт, принятый по решению В. И. Ленина, помог Ирану в дальнейшем вообще аннулировать капитуляционный режим в стране.

II

Вторая глава диссертации посвящена мусульманским сектам и их роли в развитии мусульманского общества и права. Разбирая этот вопрос, соискатель не ставил себе задачу анализировать все секты. Достаточно было дать анализ главных, которые в своих выступлениях и учении играли активную роль в развитии мусульманского общества и права.

Классификация мусульманских сект занимает большое место среди исследований, касающихся ислама. Но в этой литературе отсутствует научный анализ данного вопроса. В 1957 г. советский историк Беляев Е. А. выпустил книгу под названием «Мусульманское сектантство».

В этом ценном труде автор дает марксистский анализ появления сектантства в исламе. Но он не учитывает некоторые особенности сектантского движения в исламе.

С древних времен в странах Ближнего и Среднего Востока, как например, в Иране, народное недовольство и выступление против правителей в основном имели религиозную оболочку. В период господства Сасанидской династии в Иране (III—VII в) возникают движения манидов и маздакидов, которые охватили всю страну. Впоследствии они были жестоко подавлены правительством. Неудачи подобных движений, выступавших под знаменем религиозных сект, нельзя приписывать их религиозным взглядам, как это делает Беляев Е. А. в книге «Мусульманское сектантство».

По мнению соискателя, мусульманские секты можно разделить на две категории — секты, выражавшие волю господствующих классов (Мутазилиды), и секты, которые выступали против правительства. Эти последние действовали под знаменем религиозных сект подобно хариджидам и шиитам. Но эти антиправительственные тенденции не были постоянными. Как только оппозиционные секты захватывали власть в от-

дельных местах, руководители их превращались в эксплуататоров и отрывались от народных масс.

Так например, исмаилиды захватили власть в Египте, а карматыды на острове Бахрейне и на побережье Персидского залива, где господствовали более 150 лет (IX—X).

Причины появления сектантства в исламе надо искать в классовых противоречиях среди арабов, освободительном движении покоренных народов и существовании разных экономических укладов. Каждая секта имела свое учение, в том числе и правовое, выражавшее ее интересы. Отдельные из них внесли большой вклад в развитие мусульманского общества и права.

Из 70 сект наиболее демократической, по мнению соискателя, является хариджидская. Учение хариджидов было близко к требованиям народа. Они настаивали на принципе выборности главы государства из среды населения независимо от его национальности и социального происхождения. По учению хариджидов избранные халифы обязаны строго соблюдать законы шариата. В случае отклонения от законов, халифа можно свергнуть и даже убить. Ложное показание, разврат, употребление спиртных напитков считались самыми опасными преступлениями.

Разбирая мусульманское сектантство, автор пришел к выводу, вопреки утверждениям некоторых историков, особенно иранских, что суннизм не является мусульманской сектой. Он является главным и основным направлением ислама. Из числа верующих в ислам более 90% являются суннитами и разделение суннизма на секты неправильно. Существовавшие в основном четыре группировки в суннизме можно лишь называть секциями или юридическими школами. Это—ханифидская, шафеидская, малекидская и ханбалидская. В них отсутствуют признаки сектантства и не существует разногласия по основным принципам ислама.

III

В третьей главе диссертации разбираются источники мусульманского права. Автор, исходя из степени важности источников мусульманского права и разногласий существующих между сектами в отношении признания их, разделяет источники мусульманского права по трем категориям.

Первой категорией является шариат, который состоит из корана и сунната (действия, слова и решения пророка). Поч-

ти все секты и юридические школы ислама признают его как главный источник мусульманского права.

Коран, который по утверждению мусульманских богословов является «небесной книгой» и «божественным словом», это простая книга, состоящая из высказываний Мухаммада. Их собрали сподвижники «пророка» спустя более 20 лет после его смерти.

Большая часть корана заполнена недостоверными историческими рассказами, мифами и богословскими догмами. В основном они заимствованы из иудейской, христианской, зороастрийской религии, а также дополнены местными обычаями и фольклором. В коране содержится небольшое количество правовых норм. Коран состоит из 114 глав (сура) и из 6225 стихов (аят), в нем встречается около 100 прямо выраженных правовых норм и более 150 являются ими косвенно.

Основные правовые нормы ислама собраны в суннате, в котором имеется масса противоречий.

Второй категорией источников мусульманского права являются кияс (аналогия), иджма (собрание решений законоведов, богословов и знати), хадис (предание), фетва (решение кады и главы духовенства), иджитхад (высшая степень богословия) и другие.

Третьим источником мусульманского права являются урф и адат — обычное право.

Первоначальным источником мусульманского права является совокупность обычного права, существующего с древних времен у населения Аравии.

В дальнейшем в результате смешения арабов с другими народами в состав мусульманского права вошли нормы обычного права покоренных народов: персов, египтян, римлян, турок и т. д.

Совершенно не научным является утверждение некоторых западных исследователей, которые считают, что римское право является источником мусульманского права.

Например, Имус в предисловии к курсу римского права пишет «В мусульманском праве нет ничего, кроме римского имперского права, которое было приспособлено к условиям Аравии».

Ислам и мусульманское право возникли на территории, где до ислама жили древние народы с высокой культурой (Халде, Саба, Вавилон, Ассирия, Элам, Финикия, Иран и другие).

Более справедливо будет говорить, что многое из обычного права этих народов параллельно вошло в римское и мусульманское право. Этим можно объяснить сходство в некоторых случаях между римским и мусульманским правом.

IV

Четвертая глава посвящена государственному праву арабского халифата и Ирана в феодальный период. В первом периоде ислама во главе исламской общины стоял Мухаммад и затем «праведные» халифы (Абубекр, Омар, Усман и Али), пришедшие к власти на основе выборности. В то время отсутствовал сложный государственный аппарат. Халифы сами решали важные государственные и судебные вопросы прямо после завершения намаза (пятикратная ежедневная молитва в мечети).

Во главе областей стояли губернаторы из числа военачальников с широкими полномочиями. Однако они обстоятельно отчитывались перед халифами.

Основные доходы государства были с заката (налог — десятая, взимаемый с определенных предметов), хумс (1/5 часть военной добычи, доходов от рудников, морского промысла и другие), харадж (земельный налог) и «джизья» (подушная подать). Последние два налога взимались с немусульманского населения и размеры их не были строго установлены, а зависели от религиозной принадлежности и состояния плательщика.

Во втором периоде Арабского халифата — империи — развиваются феодальные отношения. В стране устанавливается сложный аппарат, во главе которого стояли везиры — министры. Халифы создали роскошные дворцы подобно сасанидо — византийскому государству. Более 35 видов налогов взималось в период Аббасидов. Была создана регулярная армия, морской флот и полиция — шорта. Кроме того, существовали городские ревизоры, которые назывались «мухтасибами». Они занимались цензурой печати, преследованием подозрительных лиц, проверкой торговых весов и цен на рынке. Мухтасибы разбирали судебные дела по мелким преступлениям.

После свержения Аббасидов монгольские ильханы в 1258 г. установили неограниченную власть на бывшей территории арабского халифата, в том числе и в Иране. У монголов отсутствовал единый централизованный аппарат. Мест-

ные феодалы попали под господство монголов, стали их вассалами и ежегодно платили хирадж и бадж — особый налог ильханам.

Во главе государственного правления стояли визири, которые в основном были из иранцев. Монгольские правители вначале не признавали мусульманское право, но впоследствии приняли исламскую веру; даже Газан-хан принял в то время оппозиционную шиитскую веру. Они полностью признали правовые нормы ислама и своими указами дополняли его.

Разбирая государственное право феодального периода Ирана, соискатель останавливается лишь на периоде правления тех династий, которые создали централизованное государство с единой системой правления. Особенность периода Сафавидов заключается в том, что шиизм был объявлен официальной религией страны. Правители Ирана старались разжечь рознь и вражду между суннитами и шиитами, используя это как средство мобилизации народов для войны против Турции. Этот период характеризуется развитием торговли и политических отношений Ирана с европейскими странами и, в первую очередь, с Англией. Им было предоставлено право капитуляции английских подданных в Иране. С этого периода начинается постепенное закабаление Ирана европейскими державами.

V

Глава пятая содержит материалы о гражданском праве ислама. Она посвящена анализу вопросов: о лицах, вещного права, собственности, обязательного, семейного права, а также наследственного.

Гражданское право ислама в основном формировалось во втором веке развития арабского халифата (на основе шариата применительно к историческим условиям). Заслуга крупных правоведов — Абу-Халифы, Шафеи Абу-Юсеф и других в том, что они собрали и разработали правовые нормы, в том числе и гражданское право.

Большое влияние на развитие мусульманского права имели правовые нормы покоренных народов. Ведущее место среди них занимал сасанидский законник.

Лица. Пережитки патриархально-родового строя нашли существенное отражение в положении субъектов права. Глава семьи или рода имел широкие полномочия в отношении их

членов. Очень часто все члены семьи отвечали за поступок, совершенный их родственником.

Все мусульмане (омматы) с момента рождения обладали правоспособностью. Лицо в трех случаях теряло правоспособность: 1) в результате естественной смерти, 2) предполагаемой смерти и 3) в результате отступничества.

По мусульманскому праву дееспособными считались лица, достигшие совершеннолетия. Для мужчин это совпадало с появлением волос на лице, для женщин — с появлением менструации или достижением девятилетнего возраста. По шиитскому праву лицо в 6-ти случаях не обладало дееспособностью: 1) при несовершеннолетии, 2) невменяемости, 3) рабстве, 4) тяжелой болезни, 5) банкротстве, 6) легкомыслии.

Земмиты, проживающие на территории мусульманских стран, не полностью пользовались правоспособностью. Их права по сравнению с мусульманами были значительно ограничены.

В параграфе «вещное право» разбирается сущность, вещного права, классификация вещей и разногласия правоведов по этому вопросу. Некоторые мусульманские правоведы считают, что вещи должны обладать тремя признаками: 1) стоимостью, 2) употребляемостью, 3) обладать способностью быть объектом собственности. По мнению ханифидов вещь должна быть способна к накоплению. Шафеидская, ханбалидская и шиитская школы, кроме того, говорят о том, что труд человека, если его можно реализовать на деньги, тоже является вещью. Вещи разделяются на движимые и недвижимые.

В общем, вещи в мусульманском праве разделяются на: 1) мамлуке (частные), 2) эмирия (государственные), 3) матрука (брошенные), 4) мават (земли, которые не находятся в обороте или пустующие), 5) мукуфат (вакуфные).

К вакуфному имуществу относятся те вещи, которые изъяты из оборота и были назначены собственником для осуществления какой-либо благородной цели. Сюда относится построение и содержание больниц, школ, мечетей, мазаров-гробниц и имущество, предназначенное в пользу членов семьи установителя вакфа.

Имущество вакф не может быть предметом гражданской сделки и лишь в редких случаях, когда приходит в негодность, его разрешается продать или обменять.

Некоторые шиитские правоведы в любом случае категорически отвергают продажу вакфа и считают, что с продажей вакфа цель теряет свое значение.

В этой главе разбирается также право собственности в исламе. Маликийт (собственность) по мусульманскому праву является вечным и неограниченным правом. Ислам ревниво охраняет частную собственность. Поэтому вопрос о собственности довольно широко освещен в разных разделах мусульманского права и правоведы по разному объясняют его.

Собственность по мусульманскому праву возникает путем гражданской сделки; наследования; захвата или в результате соединения одной вещи с чужой вещью, без предварительного согласия, так что при этом в дальнейшем невозможно их разъединить. Таким образом, оба хозяина являются собственниками получившейся от смешения вещи. Мелкие находки, не превышающие стоимости 10 дирхамов, сразу превращаются в собственность нашедшего. Присвоение находки имеет тесную связь с местом и временем, прошедшим с момента потери вещи. Лицо, нашедшее какую-нибудь вещь на собственной земле, является ее собственником.

О найденных вещах нужно объявить в общественных местах и подождать один год. По истечении этого срока, нашедший может присвоить ее. Шиитские правоведы различают находку в зависимости от ее объекта (люди, животные и неодушевленные вещи).

На основе принципа вечности права собственности хозяин в любом случае имеет право потребовать у нашедшего свою вещь с вычетом расходов на ее содержание.

Земельная собственность в исламе по разному классифицируется правоведами. В общем имеется следующая классификация, согласно которой земельная собственность делится на: 1) «священные земли» хиджаса и города Мекки, где находится «дом бога» — Ка'бе и имеется особый режим (в них не разрешается пребывание не сумульман); 2) государственные земли; 3) земельные массивы, принадлежащие правящим династиям; 4) феодальная земельная собственность; 5) мелко-крестьянская собственность; 6) общинные земли; 7) собственность сообща — моша; 8) вакфские или вакуфные земли. Договорное обязательство по учению ханифидов представляет собой взаимосвязь между двумя или более лицами в отношении какого-либо действия. Подобное определение имеется у шиитов, которые добавляют еще к этому обоюдное согласие. Это определение не полно и не соответствует нормам мусульманского права. Предметом договора может быть также бездействие или воздержание от какого-нибудь действия.

В мусульманском праве существуют следующие односторонние сделки: вакуф, васийат (завещание) назр и садикат (пожертвование имущества) и другие.

Нельзя согласиться с мнением французского исламиста Шарля будто в мусульманском праве не существует общего учения об обязательствах. Обязательство в исламе имеет некоторые особенности, в которых играют роль религиозные соображения.

Обязательства по мусульманскому праву разделяются на: обязательства перед богом и перед людьми. Все гражданские договоры входят в состав последнего.

Предметом договора может быть только то, что можно передать другому лицу. Убежавшие животные или утерянные вещи не могут быть предметом договора. Должны быть определены качество, количество и размеры передаваемой вещи. Предмет договора должен быть реально существующим. Цель договора должна быть допустима по мусульманскому праву.

При всем этом должны соблюдаться следующие условия: 1) согласие сторон и их свободная воля, 2) договаривающиеся стороны должны быть дееспособными, 3) в момент заключения договора необходимо произнести специальные слова, выражающие согласие сторон, 4) стороны должны быть компетентными, 5) не должны быть банкротами, 6) стороны должны быть психически полноценными и в трезвом состоянии. Однако ханифиды считают договор, заключенный в состоянии опьянения, действительным.

Договор по мусульманскому праву может быть лазимом, т. е. когда стороны не имеют права расторгнуть его за исключением случаев, указанных самим договором как купля, продажа, наем и обработка земли. Джаиз, договор, когда стороны в любой момент могут расторгнуть его, как напр., при поклаже, займе, товариществе и др.

Мунджаз — договор, исполнение которого не зависит от исполнения других обязательств. Противоположным договором является муаллак, исполнение его зависит от совершения других актов.

В мусульманском праве предусмотрены следующие виды договоров: 1) купля—продажа—бейуш-шара, 2) наем—иджара, 3) заем — кард, 4) залог — рахн, 5) договор поклажи — аманат, 6) поставка — салам или салаф, 7) поручительство — кефалат, 8) доверенность — викалат, 9) договор ссуды — ария, 10) мировая сделка — сульх, 11) товарище-

ство — мударибат, 12) союз — ширкат, 13) дарение — хибе, 14) вакф или вакуф.

Расторжение договора называется хияр. В вопросе о количестве допустимых хияров между правоведом не существует единого мнения. Некоторые правоведы насчитывают до 10 случаев, когда стороны могут расторгнуть договор.

Последний раздел гражданского права посвящен семейному праву ислама. Обычное право и традиции доисламской Аравии больше всего нашли отражение в семейном праве.

Семейная община находилась под руководством отца, который пользовался неограниченной властью. Тяжелее всего было положение женщин. На жен и особенно на дочерей смотрели как на вещь. Убийство дочерей было обычным делом у арабов, ислам запретил его и предоставил женщинам некоторые права.

Положение женщин стран, вошедших в состав арабского халифата, стало тяжелее. Например, до ислама женщины в Иране пользовались большими правами, чем после завоевания арабов.

Развод в исламе является средством избавления от надоевшей жены. Муж в любой момент без объяснения может развестись с женой. Виды развода в исламе очень разнообразны и полностью обеспечивают интересы мужчин. Лишь в очень редких случаях развод мог совершиться по просьбе жены при условии согласия кады.

Наследственное право илмуль-фараид (наука о долях в наследстве) в гражданском праве ислама является самым сложным. Значительная часть правовых норм, существующих в шариате (коран и суннат), посвящена наследственному праву. В начале ислама женщины и дети не пользовались правом наследования, но в дальнейшем оно было установлено.

Наследство разделяется на следующие части: 1) издержки по погребению соответственно с социальным положением умершего без расточительства и скупости, 2) уплата долгов умершего, 3) $\frac{1}{3}$ наследства идет на исполнение завещания; 4) оставшаяся часть имущества делится между законными наследниками — варис'ами.

Завещание — висийат, вопреки общему принципу ислама, который говорит, что «люди имеют полную власть над своим имуществом», не дает наследодателю полной свободы при завещании своего имущества. Каждый человек может завещать лишь $\frac{1}{3}$ своего имущества, кому угодно, кроме закон-

ных наследников. Остальные $\frac{2}{3}$ наследства распределяются на основе закона между наследниками.

Предметом завещания может быть сама вещь или ее плоды, временное или постоянное пользование ими.

Любое завещание должно исполняться, если оно не противоречит закону.

Законные наследники или варис'ы разделяются на три категории:

1) Фарди, — доля которых установлена в коране и они в первую очередь получают наследство.

2) Асаби — к ним относятся те наследники, которые по отцовской линии без посредства женщин имеют связь с умершим. Доля их зависит от размеров оставшегося наследства после вычета доли наследников первой категории. В число их входит 27 видов наследников.

3) Зуль-ирхам — те наследники, которые получали наследство при отсутствии первой и второй категории наследников не являются прямыми наследниками умершего. Эта категория охватывает 11 видов дальних родственников.

Распределение наследства на основе учения корана следующее: $\frac{1}{2}$ наследства принадлежит мужу в случае отсутствия детей; дочери, если она единственная наследница. В случае существования детей $\frac{1}{4}$ наследства принадлежит мужу; жене в случае отсутствия детей. Если у жены имеется ребенок от умершего мужа, она получает $\frac{1}{8}$ наследства. Если же несколько, $\frac{1}{4}$ или $\frac{1}{8}$ распределяется между ними поровну. Поровну $\frac{2}{3}$ наследства распределяются между двумя или более сестрами. Матери дается $\frac{1}{3}$ наследства в случае отсутствия других наследников кроме отца, а если существуют еще наследники, тогда мать получает $\frac{1}{6}$ наследства. $\frac{1}{6}$ наследства является долей отца, деда, бабки, одной дочери сына, единокровных сестер, детей матери без учета их пола.

По учению ханифидов и шиитов мусульмане могут быть наследниками немусульман, обратное положение не допускается. Некоторые правоведы, в том числе и шафеиды, вообще отрицают наследование между мусульманами и немусульманами.

VI.

Шестая глава диссертации рассматривает наиболее важные институты уголовного права ислама.

В мусульманском праве отсутствует самостоятельный раз:

дел уголовного права, т. к. оно разбросано среди других частей системы права. Позднее правоведы в конце своих фигхов (сборников), охватывающих религиозные и правовые нормы, часто отдельно разбирают разные виды наказания: хууд, та'зира и кисас. Одновременно там же рассматриваются виды преступлений. Основатели ислама мало обращали внимания на усовершенствование уголовных норм мусульманского права по сравнению с другими отраслями права.

В первый период ислама пережитки патриархально-родового строя были настолько сильным, что наказание преступников было частным делом. Потерпевшие по своему усмотрению наказывали преступников. Нормы уголовного права в то время были недостаточно развиты.

Уголовное право ислама главным образом развивалось после захвата чужих стран арабскими завоевателями особенно с расширением освободительного движения покоренных народов. Поэтому в него вошли многие правовые нормы побежденных стран.

Преступление разделяется на две категории: против бога или общества и против людей или частное преступление.

Кроме того, существуют преступления, находящиеся между этими двумя категориями. В определении их существует разногласие между правоведами.

Преступления первой категории не подлежат помилованию. Ради интересов господствующего класса нужно было строго наказывать преступника.

К этой категории относятся: отступничество от веры, преступления против правителей, имущественные преступления; употребление спиртных напитков, прелюбодеяние и разбой.

Ко второй категории преступлений относятся: убийство; телесные повреждения; незаконное обогащение; повреждение и нанесение ущерба другим лицам; мелкие преступления; преступления против животных и другие.

Наказание в мусульманском праве имеет особый характер. Во многих юридических источниках преступления классифицируются на основе наказания. Рассматриваются следующие виды наказания: кисас — месть; вир или диет — выкуп; смертная казнь: избиение камнями; отсечение конечностей; бичевание; удары плетью; тюремное заключение; ссылка и высылка; конфискация имущества и др. Та'зир — наказание не предусмотренное по шариату, но кады по своему усмотрению принимает его в качестве основного или допол-

нительного наказания. К этому виду наказания относятся: лишение некоторых гражданских прав, острижение бороды и волос, предупреждение кады, общественное порицание и другие.

В мусульманском уголовном праве существуют особые нормы в отношении рабов. По учению Абу-Ханифа, если свободный умышленно убивает чужого раба, то он наказывался кясом. Шафеи, шииты и многие другие правоведы считают, что убийца раба должен выплатить лишь диет равный его стоимости, не выше $\frac{1}{2}$ диета (выкупа) свободного человека. Если раб убивает свободного человека, то он выдается в распоряжение наследников убитого. Отсечение конечностей в отношении рабов не применялось, т. к. в результате этого раб теряет свою ценность как вещь.

VII.

В седьмой главе рассматриваются вопросы, касающиеся процессуального права ислама. Оно является по сути дела самой отсталой отраслью в мусульманском праве.

В первоисточниках — коране и суннате очень мало говорится о процессуальных нормах.

Первоначально пророк единолично после завершения ежедневного намаза разбирает все споры возникавшие среди мусульман. С завоеванием чужих территорий стране потребовалась обширная сеть судебных организаций.

Омар впервые организовал на местах суды, во главе которых назначил представителей знати и назвал их своими заместителями.

Судебные органы были мощным орудием в руках правящего класса эксплуататоров.

Халифы и султаны по своему усмотрению меняли состав и функции кады — судей. Должность кады была бесплатной, и его выбирали из числа состоятельных лиц. Но если судья не мог обеспечить себя, тогда государство платило ему постоянное пособие.

При Аббасидах во главе судебных органов стоял диван «ан-наسر фель-мазалим», нечто подобное министерству юстиции. В период централизации государства местные кады подчинялись центру страны, а в период раздробленности губернатору и местным феодалам.

Монголо-татарские завоевания внесли изменения в судебную систему страны. На основе реформ Газан-хана суд

разделился на орфи и шары. Первый в основном рассматривал гражданские споры, а шары разбирали уголовные дела. Но эта грань не была твердо соблюдена, их отличие определялось тем, что орфидские суды находились в руках государства, а шаритскими руководило духовенство. В период возникшего спора между ними государство сузило компетенцию шаритских судов. В состав суда входили секретарь; заместитель кады; мазки — проверявшие личность свидетелей; касим (технический служащий); аваны — лица, следящие за порядком в суде; амин аль-хокм лицо сохраняющее имущество несовершеннолетних. Все они действовали под руководством кады.

Судебное разбирательство ислама имеет некоторые особенности, заключающиеся в следующем: в нем отсутствует различие между гражданским и уголовным процессом, а также между истцом и обвинителем. Кроме того отсутствовало письменное делопроизводство и существовал принцип непрерывности процесса; процесс имел обвинительный характер. Истец или обвинитель обязан был обосновать и доказать свои претензии.

Судебное доказательство было основано на икрар-признании; показаниях свидетелей и хильф-клятве. Кады свое решение или приговор объявлял в устной форме после того, как заканчивался процесс. Но в дальнейшем по требованию ответчика или подсудимого он обязан был дать его в письменном виде. Приговор или решение кады считались окончательными и отсутствовали кассационные инстанции. Но если одной из сторон удавалось обжаловать решение кады главе государства или губернатору, то они могли приостановить исполнение решения кады или вернуть дело для нового рассмотрения.

При Аббасидах существовала должность кады — мазалим. Он по поручению халифов рассматривал жалобы на приговор и решение кады (судьи).

* * *

По теме диссертации совместно с П. Н. Галанца была написана глава XII учебника «История государства и права зарубежных стран», т. I под названием «Арабский халифат и мусульманское право.