

УДК 340.15

*Легка О. В., Дніпропетровський державний  
університет внутрішніх справ*

## **СПЕЦИФІКА СІМ'Ї МУСУЛЬМАНСЬКОГО ПРАВА**

*Розглядаються основні джерела, особливості становлення та функціонування мусульманського права, розкривається зміст понять «шаріат» та «фікх».*

Кожній державі притаманний той чи інший тип права, сутність і зміст якого мають вирішальне значення для характеристики її правової системи. Тому, правова система кожної держави має свою специфіку, структуру, мету, формується у певний історичний час, у конкретному регіоні, характеризується національними особливостями. У конкретному суспільстві правова система, що відображає його соціально-економічну, політичну і культурну своєрідність, є національною правовою системою, одним із проявів державного суверенітету.

Релігійно-традиційний тип правової системи – це сукупність національних правових систем держав, що мають спільні риси, які проявляються в єдності закономірностей і тенденцій розвитку на основі релігійної норми, норми-звичаю і норми-традиції як основних джерел права, що являють собою тісне переплетення юридичних, моральних, міфічних розпоряджень, які склалися природним шляхом і визнані державою.

До релігійних правових сімей належать: мусульманське право, іудейське право, індуське право, канонічне право християнської релігії; до традиційних правових сімей – японське право, далекосхідне право, звичаєве право окремих держав Африки, Азії, Океанії.

Дослідження ісламу та мусульманського права є досить актуальним для української науки з декількох причин. По-перше, в Україні спостерігається нестача знань про інші правові системи, у тому числі про мусульманське право. Водночас іслам є релігією, яка найбільш динамічно розвивається в сучасному світі. По-друге, сприйняття правового досвіду інших систем є необхідною умовою динамічного та стабільного розвитку будь-якої правової системи. По-третє, значні зміни в сучасному світі, які характеризуються як

глобалізація, призводять до конвергенції різних соціальних систем. Відсутність об'єктивних знань про інші правові системи має наслідком викривлення правосвідомості та правової культури як юристів, так і пересічних громадян, які сприймають власну правову систему як єдиний важливий варіант та, апріорі, не сприймають будь-яких інших поглядів. Як наслідок – формується соціальне підґрунтя для так званих соціальних конфліктів.

Метою дослідження є розглянути особливості становлення та функціонування мусульманського права.

Мусульманське право стало об'єктом порівняльно-правового дослідження на початку формування компаративістики як окремої юридичної науки. На Першому міжнародному конгресі порівняльного права, який відбувся у Парижі, учасники конференції виокремили мусульманську правову сім'ю серед інших правових сімей – французької, германської, англо-американської та слов'янської. У 1919 р. під час 50-річного ювілею французького Товариства порівняльного законодавства його учасники класифікували всі правові системи всього на три сім'ї: французьку, англо-американську та мусульманську [1].

У світовій юридичній літературі праця «Основные правовые системы современности» Р. Давида має важливе значення для вивчення правових систем взагалі та мусульманського права зокрема [2]. Питання пов'язані з виникненням, розвитком та функціонуванням мусульманського права розглядалися Войтовичем Х. М., Лубською М. В., Лубським В. І., Рашидовим С. Ф., Саидовим А. Х., Сюкяйнен Л. Р.

Мусульманське право – це своєрідна релігійно-правова доктрина, яка сформувалася протягом 13 століть існування ісламської релігії. Ця доктрина виступає складовою частиною соціально-релігійного світогляду – ісламу, і характеризується своєрідним підходом до розуміння правової норми і правової системи взагалі, бо нерозривно пов'язана з релігійною догмою.

Дослідники мусульманського права за звичай звертають увагу на дві його характерні і взаємообумовлені особливості – релігійне походження і тісний зв'язок юридичних (розпоряджень з мусульманським догматизмом) та етичних норм (правилами культу, релігійними нормами ісламу в цілому) [3]. Відзначається, що мусульманське право релігійне по своєму походженню і правовірні відносяться до нього як до божественного одкровення. Виходячи

з універсального характеру ісламу і його нормативних розпоряджень, робиться вивід про те, що іслам – це одночасно «віра і держава», а мусульманське право виступає не тільки власне правом, а й релігією. Таким чином, ісламу властивий лише релігійний догматизм (теологія) та мораль, а юридичні норми як такі, якщо і є, то, по суті, збігаються з вказаними правилами, не грають самостійної ролі, або займають другорядне місце [4].

Як вказує науковець-релігієзнавець М. В. Лубська, в ісламському розумінні права відображається цілісний релігійний світогляд, який ґрунтується на тому, що право – не витвір людини чи держави, як вияв волі Аллаха. Тому люди не створюють закони, а застосовують Божественні закони на практиці. Отже, законодавцем вважається лише Бог, тому між законодавчою та виконавчою владою в ісламі не може бути протиріч, оскільки вони, фактично, є виконавцями божественних законів. Тому люди здатні знаходити правові рішення лише у загальних межах шаріату [5].

Становлення мусульманського права почалося в VII ст. н. е. на аравійському півострові та відбувалося в умовах утворення нової моноістичної релігії – ісламу – та формування єдиної держави в арабських племен. Провідна роль у цьому належала Пророку Мухаммеду (570-632 рр.), якого відповідно до ісламської традиції Аллах обрав пророком, що повинен донести до людей божественне відкриття. За допомогою релігійних норм ще за часів Пророка Мухаммеда почали регулювати шлюбно-сімейні відносини. Тобто, саме релігійні норми лягли в основу сучасного законодавства мусульманських держав [6].

Необхідність формування окремого комплексу знань, який би регулював суспільне життя Арабського Халіфату, виникла у VIII ст. коли справу Пророка Мухаммеда продовжували чотири «праведних» халіфи – Абу-Бакр, Омар, Осман, Алі, які зосередили у своїх руках всю релігійну і світську владу і створили небувалих розмірів теократичну державу. Так і почалося формування мусульманського права з його особливістю – нерозривність з релігією.

З початку мусульманське право називали «шаріат» – в перекладі з арабської – належний (праведний) шлях, спосіб дії. Шаріат містить чотири групи приписів: 1) норми, які фіксують релігійну догматику ісламу, тобто те, у що зобов'язаний вірити мусульманин; 2) норми, які закріплюють основи мусульманської моралі та етики; 3) норми, які регламентують відносини віруючих з Аллахом

– порядок виконання основних релігійних обов'язків; 4) правила поведінки між мусульманами. З часом з'явилося поняття «фікх» – в перекладі з арабської – глибоке розуміння, знання. Терміном «фікх» почали називати процес отримання юридичних знань про поняття та явища, які конкретно не згадувались у священних книгах ісламу. Основна функція фікху полягає у збереженні зв'язків між законодавством мусульманської держави та первинними джерелами мусульманського права [7].

Жодна правова сім'я світу не схожа на мусульманську. Як наголошується в одному з досліджень: мусульманське право – божественне право за своїми джерелами і основними нормами, що черпає свою силу не в державній владі, а у волі Аллаха. Особливість її полягає у тому, що і сьогодні релігійні норми є основним регулятором суспільного життя, як і в період становлення правової системи мусульманських держав. Саме релігія – основа сучасного законодавства у державах, в яких офіційно визнано державною релігією іслам. Релігія стала базою для побудови та подальшого вдосконалення законодавства, як того вимагає час. Ще одна характерна особливість мусульманського права полягає у тому, що вивчати право на мусульманському ґрунті без знання ісламу неможливо. Однак і саму релігію можна вивчати через дослідження права [8].

Природно, що мусульмансько-правова доктрина вважає, що вищою юридичною силою володіють накази Корану та Сунни. У цих книгах мусульмани могли знайти відповіді на суперечливі питання та скористатися словами Пророка стосовно тієї чи іншої ситуації, адже вони являють собою життєпис Мухаммеда – зразок життєвого шляху для кожного правдивого, наслідування якого кожним сприятиме формуванню справедливого суспільства загалом. При цьому для усвідомлення волі Аллаха мають значення і заповіді, і вчинки, і навіть мовчання Магомета, з яких слід виводити загальні правила, що і становлять норми мусульманського права. Коран (з арабської: «читання») – вічна і незмінна книга мусульман, в якій містяться проповіді Магомета, які були навіяні йому безпосередньо Аллахом, а також подані у переказах Магомета древні легенди і навчання та низка його полемічних виступів проти християнства та іудейства. У Корані визначено типи людських вчинків та міру покарання за недотримання певних їх видів. Слід зауважити, що Коран – це витвір, який створювався стихійно,

без будь-якого плану. Записи проповідей, умовлянь, історико-релігійних розповідей та пророцтв Магомета робились випадково і були особистою справою його слухачів. За легендою, у 651 р. всі одкровення Магомета, які збереглися у пам'яті та в приватних записах, були зібрані і зведені до одного списку. Саме цей текст визнається єдиним істинним словом Аллаха [8].

Другим джерелом мусульманського права є Сунна – життєпис Пророка Мухаммеда, тобто це ті закони, які Бог дає людині, і слідуючи за якими, будуючи своє життя згідно з ними, людина зможе досягти певних благ. Однак стосуються вони, найперше, духовної сторони людського життя. Переважна частина нормативних приписів, які містить у собі Сунна, має казуальне походження. Багато з них збігаються з відповідними нормами Корану [6].

Норми Корану та абсолютна більшість норм Сунни вважаються такими, що мають божественне походження, а тому – непогрішми, вічні та незмінні. Але, як вже зазначалося, і ці джерела мають приписи, суперечливі за своїм змістом. Крім цього, плин часу, виникнення нових суспільних відносин все гостріше виявляють недостатність приписів Корану і Сунни як соціальних регуляторів. Це призвело до виникнення численних прогалин при застосуванні мусульманського права. Необхідність усунення цих прогалин обумовило визнання й інших, крім Корану і Сунни, джерел мусульманського права [9].

Таким, третім за значенням, джерелом мусульманського права є іджма. Іджма – історична згода суспільства, збірка одностайних рішень юристів щодо вирішення питань, які не врегульовані Кораном та Сунною, які запроваджували нові загальнообов'язкові правила поведінки. Це метод отримання юридичних знань, згідно з яким правову норму формує погоджена спільна думка юристів певного періоду. З допомогою іджми було утверджено канонічний текст Корану, тексти основних збірників хадісів, затверджено перелік мусульманських свят. Отже, Коран і Сунна становлять історичну та концептуально-ідеологічну основу мусульманського права, а іджма – формулює конкретні норми права, що застосовують у тих, чи інших життєвих ситуаціях [8].

Вважається, що у Корані чи Сунні можна знайти відповіді на найрізноманітніші запитання зі щоденного життя мусульманина, проте іноді відповідь на потрібне запитання не вдається відшукати. Кіяс – рішення за аналогією, застосовують тоді, коли

у божественному законі не можуть знайти відповідь на питання, що стосуються конкретного випадку, однак схожий випадок мав місце і описується у Корані чи Сунні. Такий підхід уможливило не тільки усунення прогалини у нормативних приписах Корану і Сунні, а й усунення протиріч, що в них містяться, яких ісламські правознавці налічують декілька десятків. Як свідчать джерела мусульманського права, шаріатом встановлено далеко не всі закони, а лише створено загальні норми поведінки, сформовано орієнтири та принципи, на основі яких згодом можна сформулювати рішення у будь-якій справі з найрізноманітніших галузей життя людини. Вважається, що к'яс сприяв як заповненню прогалин, що існували в Корані і Сунні, так і усуненню наявних у них значних суперечностей. [9]

У невизначеності змісту і форми мусульманського права ісламські правознавці вбачають одну з його головних цінностей. Вони стверджують, що ґрунтуючись на загальних принципах шаріату і використовуючи ті чи інші джерела та їхні комбінації, завжди можна підібрати норму, яка стосується даного випадку. В цьому виявляється універсальність і гнучкість шаріату. [5]

Мусульманське право виступає невід'ємною частиною релігії іслам. Встановлення світського права у країнах мусульманського світу неможливе, бо ортодоксальність ісламу виключає можливість будь-якого права, яке не буде відповідати нормам шаріату. В ісламі панує концепція теократичного суспільства, в якому держава є одним із інститутів, що забезпечує ісламську релігію. [6]

Мусульманське право засноване на ісламській релігії і системі норм, що виражені у релігійній формі, санкціонованою або підтриманою мусульманською теократичною державою. Тому доки буде існувати релігійна мусульманська держава, доти існуватиме і мусульманське право, якої б модифікації воно не набувало.

Нині зростає кількість держав, в яких ідеї, принципи та конкретні приписи шаріату тією чи іншою мірою мають вплив на регулювання соціальних процесів. Це є свідченням того, що, незважаючи на «вічну незмінність» своїх головних джерел, мусульманське право може успішно пристосовуватися до змін суспільного життя, зберігаючи роль головного соціального регулятора.

#### *Бібліографічний список*

1. Саидов А. Х. Сравнительное правоведение (основные правовые системы современности) / А. Х. Саидов; под ред. В. А. Туманова. – М. : Юрист, 2000.

2. Давид Р. Основные правовые системы современности / Р. Давид, К. Жоффре-Спинози. – М., 1996.
3. Рашидов С. Ф. Джерела мусульманського права / С. Ф. Рашидов // Вісник ЛНУ. – 2011. – № 2. – С. 204-206.
4. Сюкияйнен Л. Р. Мусульманское право: вопросы теории и практики / Л. Р. Сюкияйнен. – М., 1986.
5. Лубська М. В. Відмінність шаріату від канонічного мусульманського права / М. В. Лубська // Наука. Релігія. Суспільство. – 2003. – № 1. – С. 30-35.
6. Лубська М. В. Зародження мусульманського права: ранні релігійно-правові школи / М. В. Лубська // Вісник Київського нац. ун-ту імені Тараса Шевченка. Філософія. Політологія. – 2005. – Вип. 73-75. – С. 152-154.
7. Сюкияйнен Л. Р. Шаріат и мусульманско-правовая культура / Л. Р. Сюкияйнен. – М., 1997.
8. Войтович Х. М. Поняття «шаріат» та «фікх» та їх співвідношення у мусульманському праві / Х. М. Войтович // Науковий вісник ЛьДУВС. – 2010. – № 3. – С. 43-47.
9. Лубська М. В. Коран як головне джерело мусульманського права / М. В. Лубська // Наука. Релігія. Суспільство. – 2006. – № 2. – С. 170-177.

Стаття надійшла до редколегії 23.05.2012

*Рассматриваются основные источники, особенности становления и функционирования мусульманского права, раскрывается содержание понятий «шариат» и «фикх».*

*The main sources, particularly the establishment and operation of Islamic law are considered, the contents of the concepts of «Sharia» and «fiqh» are revealed.*