

Министерство образования и науки Российской Федерации  
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение  
высшего образования  
САРАТОВСКИЙ НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ  
ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ  
ИМЕНИ Н.Г. ЧЕРНЫШЕВСКОГО  
Юридический факультет

Кафедра теории государства и права

**РЕГУЛИРОВАНИЕ СЕМЕЙНО-БРАЧНЫХ ОТНОШЕНИЙ В  
ГОСУДАРСТВАХ МУСУЛЬМАНСКОЙ ПРАВОВОЙ СЕМЬИ**

АВТОРЕФЕРАТ МАГИСТЕРСКОЙ РАБОТЫ  
СТУДЕНТКИ III КУРСА 363 ГРУППЫ  
направления 40.04.01 «Юриспруденция»  
юридического факультета  
Лукьяновой Ольги Владимировны

Научный руководитель  
канд. юрид. наук, доцент

 Байниязова З.С.

Заведующий кафедрой  
канд. юрид. наук, доцент

 Синюкова Т.В.

Саратов, 2017

## **Введение**

Актуальность выбранной темы обусловлена тем, что мусульманское право является одной из крупных правовых систем современного мира, где большинство исламских стран зарекомендовали себя как верные принципам ислама в конституционных и законодательных актах. Зато в современных условиях в мусульманском мире нет ни одной страны, где действовали бы исключительно нормы мусульманского права, но нет ни одной страны, где бы они не оказывали влияние на образ жизни и действующее законодательство. Само по себе мусульманское право неизменно и оно продолжает осуществлять заметное влияние на развитие права тех стран зарубежного Востока, где подавляющее большинство населения исповедует ислам. При этом под влиянием современных реалий большинство мусульманских государств произвели серьезные законодательные реформы, при всем разнообразии которых наблюдается несколько ощутимых тенденций, о которых мы отметим в данной работе.

Отрасль мусульманского семейного права наиболее тесно связана с религиозными и нравственными нормами и принципами ислама, мировоззрением и культурными традициями широких масс населения мусульманских стран. Не случайно, если в середине XIX в. в наиболее развитых из них мусульманское право, занимало господствующее место в правовой системе, постепенно начало уступать место законодательству, заимствовало западноевропейские буржуазные правовые образцы, зато перестройка в целом не коснулась права личного статуса. Однако со временем стали заметны социальные сдвиги, отразившие новые формы отношений, а также влияние европейских государств на материальное и культурное развитие стран Востока, что объективно потребовало внесения изменений в этой отрасли права.

Еще в конце XIX в. началась кодификация норм мусульманского права, которая привела к основным направлениям эволюции формы и содержания права личного статуса. Первым шагом на этом пути стало при-

нятие в 1869-1877 гг. Маджаллы, действие которой распространялось на большинство арабских стран, входивших в состав Османской империи (за исключением Египта). Этот законодательный акт касался вопросов правоспособности и ее ограничения, но не касался семейных отношений, которые в соответствии с принципом свободы веры и личного права последователей многочисленных сект и толков продолжали регулироваться разными школами мусульманского права в традиционном варианте доктрины. Примерно в тот же период Мухаммадом Кадрипаши в Египте была предпринята серьезная попытка кодифицировать право личного статуса. Ему было поручено составить проект закона, регулирующего данную сферу общественных отношений. Подготовленный им доктринальный вариант кодекса представлял собой свод положений ханафитско-мазхаба мусульманского права, включавший 647 статей и носил название «Нормы шариата по личному статусу».

Что касается термина «личный статус», то впервые он был предложен именно в этом труде, который в форме нормативно-правового акта предусматривал регулирование всех основных институтов данной отрасли<sup>1</sup>.

В свою очередь, этот проект не был введен в действие в качестве официального закон, но в реальности применялся в Египте до 20-х гг. XX в., когда здесь появилось первое семейное законодательство, которое широко применялось рядом арабских стран при составлении актов личного статуса. Почти до середины XX в. нормы семейного права в большинстве мусульманских стран оставались в целом некодифицированным. Лишь незадолго до официальной ликвидации Османской империи в некоторых из них вступила в силу первое законодательство, регламентирующее данный правовой институт. «Сначала в 1915 г. Султан издал два указа, предоставили жене право требовать развода по суду в случае длительного отсут-

---

<sup>1</sup>ШафикШихата. Единство законодательства арабских стран. Каир, 1990. – 156 с.

вия мужа, который не обеспечивает средства для содержания семьи, или его неизлечимой болезни»<sup>2</sup>.

В 1917 принят османский семейный закон, который стал первым в истории семейного права мусульманских стран актом кодификации в данной области общественных отношений и состоял из 157 статей, благодаря им регуляция вопросов брака и развода стала более точной. В его основу были положены выводы ханафитского толка (которые обязательно применялись судьями), но в отдельных случаях использовались положения других мусульманских религиозно-правовых школ. Кроме того, османский закон закрепил ряд норм, отсутствовавших в традиционном мусульманском праве. Так, в Иордании он был заменен новым законодательством только в 1927 г., а в Сирии и Ираке действовал до 50-х годов XX в., когда здесь вступили в силу новые акты относительно личного статуса. В Ливане же в соответствии с законом 1942 об организации мусульманского судопроизводства османский закон и сейчас продолжает регулировать семейные отношения среди мусульман-суннитов<sup>3</sup>.

**Нормативную основу** исследования составили нормативные акты зарубежных стран.

**Методологическую основу** исследования составили общенаучные методы анализа и синтеза, системный, функциональный, а также частнонаучные методы – сравнительно-правовой и формально-юридический.

**Теоретическую основу исследования** составили труды как отечественных, так и зарубежных ученых: С.С. Алексеев, АбдАр-РахманАс-Сабуни, Аш-Шариф, МухаммадибнШакир, Х.Н. Берхуз, А.А. Беседин, Р. Давид, К. Жоффри-Спинози, Н.В. Жданов, В.В. Лафитский, М.Н. Марченко, Н.И. Матузов, А.В. Малько, С.В. Поленина, В.Н. Синюков, Л.Р. Сюкияйнен, Ю.А. Тихомиров, и др. В русскоязычных изданиях вопросом собственно мусульманского семейного права посвящено «Изложение на-

---

<sup>2</sup>ШафикШихата. Единство законодательства арабских стран. Каир, 1990. – С.82.

<sup>3</sup>Абд Ар-Рахман Ас-Сабуни. Система семейного права в исламских государствах. / Пер. с араб. (Бейрут, 1972). М., 1977. – С.25.

чал мусульманского законовещения» М. Торнау, изданное еще в 1850 году (репринтное переиздание 1991). Через три года была опубликована брошюра «Никях. Некоторые разъяснения по вопросам бракосочетания по шариату». В отдельных изданиях Л. Сюкияйнен, Г. Керимова, Х. Берхуза рассматриваются вопросы истории и теории мусульманского права, а также семейное право в исламе. Данной теме посвящены «Основы мусульманского семейного права» М. В. Вагабова и Н. М. Вагабова, «Закон жизни мусульман» Г. М. Керимова. Несколько тематических статей по семейному праву шариата находим в книге «Ислам: энциклопедический словарь» (1991 г.). Теорию и практику шариата, проблемы дискриминации женщин в мусульманском праве активно исследует Р.Х. Гилязутдинов. Важная информация по данной теме содержится в переводных трудах мусульман, например, Мехти Ниязи, Мухаммада Аркуна, Юсефа Аль-Кардави, в комментариях к сурам Корана, посвященных семейным правоотношениям.

Исследование проводилось на основе общенаучных методов анализа и синтеза, системного, функционального, а также частно-научных методов – сравнительно-правового и формально-юридического.

**Объектом исследования** выступают общественные отношения, возникающие в области исследования правового института семейно-брачных отношений в мусульманской правовой семье.

**Предметом исследования** являются теоретические и практические аспекты правового регулирования семейно-брачных отношений, а также сравнительный анализ особенностей применения норм мусульманского права.

**Цель работы** заключается в исследовании основных направлений развития семейно-брачных отношений в странах мусульманской правовой семьи, желающих не только сохранить свою религиозную особенность, но и интегрироваться в нынешних условиях с развитым международным со-

обществом, учитывая постоянный постулат о том, что в исламе основным субъектом права является не индивидуум, а семья.

Достижению поставленной цели способствовали следующие **задачи**:

- Определение понятия правовой семьи;
- Исследование соотношения правовой семьи со смежными понятиями;
- Обобщение критериев классификации правовых систем;
- Определение понятия и условий заключения брака в мусульманской правовой семье;
- Обобщение исследований по вопросу имущественных отношений супругов в браке;
- Определение проблем регулирования семейных отношений в мусульманской правовой семье.

**Научная новизна исследования** заключается в том, что проведен сравнительный анализ особенностей регулирования семейно-брачных отношений в государствах мусульманской правовой семьи.

**Научная значимость** заключается в том, что положения настоящей работы могут быть использованы для дальнейшего изучения особенностей семьи мусульманского права.

**Положения, выносимые на защиту:**

1. Правовая система отображает основные правовые явления конкретного административно-территориального или национально-государственного образования, их взаимные связи и отношения с основным компонентом данной системы, т.е. правом в его нормативном закреплении.

2. Правовая семья представляет собой более или менее широкую совокупность национальных правовых систем, которые объединены на основе общности источников права, основных понятий, структуры права и исторического пути его формирования. Каждая правовая семья уникальна,

однако сравнительное правоведение позволяет, выяснив их сходства и различия, произвести классификацию правовых систем.

3. Современные мусульманские страны в области семейного права используют модифицированные правила шариата, которые менялись от государства к государству.

4. Мусульманская семья традиционная, патриархальная. Ислам имеет серьезное влияние на жизнь ряда государств Азии, Африки. На данном этапе своего развития мусульманское право претерпело некоторые изменения, назревшие в связи с переменами в культуре, общественной и частной жизни и столкнулось с множеством глобальных проблем, требующих серьезного подхода и в то же время немедленного решения.

5. Общий анализ семейного и наследственного

законодательства позволяет заключить, что в целом они базируются на нормах и принципах мусульманского права. Для многих арабских стран характерно стремление к сочетанию в регулировании этих отношений основополагающих принципов мусульманского права с новыми правилами поведения, вызываемыми к жизни происходящими социальными сдвигами.

## Основное содержание работы

**Во введении** обосновывается актуальность темы исследования, определяются объект и предмет исследования, его цель и задачи, определяются методологическая и теоретическая основы работы, формулируются основные положения, выносимые на защиту, выявляется научная значимость работы.

**В первой главе «Понятие и классификация правовых систем»** рассматриваются понятие «правовая система». Единого мнения по поводу понятия «правовая система» и его содержания в научных исследованиях и правотворчестве нет. Имеются разносторонние представления относительно этой проблемы.

Представляется, что в настоящее время в отечественной теории права имеется три основных подхода для определения понятия «правовая система» в ее внутрисударственном значении.

По мнению Ю.А. Тихомирова, правовая система включает в себя группу составляющих:

- 1) правопонимание, состоящее из правовых взглядов, правосознания, правовой культуры, правовых теорий и правового нигилизма;
- 2) правотворчество в виде познавательной и оформленной подготовки и принятия законов и других правовых актов;
- 3) правовой массив из официально принятых и взаимосвязанных правовых актов;
- 4) правоприменение - использование правовых актов и обеспечение законности<sup>4</sup>.

С.Н.Егоров придерживается схожей точки зрения, согласно которой правовая система государства есть совокупность норм в виде

---

<sup>4</sup> См.: Тихомиров Ю.А. Право: национальное, международное, сравнительное // Государство и право. 1999. № 8 С 6.



иерархической системы нормативных правовых актов, которые приняты политической властью<sup>5</sup>.

Представители второго подхода.

С.С. Алексеев рассматривает «национальную правовую систему» как совокупность позитивного права юридической практики и правовой идеологии<sup>6</sup>.

Л.Б. Тиунова в качестве функций правовой системы называет следующие:

- 1) идеальное сознание;
- 2) реальная деятельность;
- 3) правила поведения, т.е. формализованные модели, которые есть в законодательстве и в судебной практике<sup>7</sup>.

Сторонники третьего подхода – Н.И. Матузов, С.В. Поленина, А.В. Малько – включают в понятие также правоотношения, правотворчество, правовые учреждения, законность и иное<sup>8</sup>. При этом составляющие неодинаковы по своему значению, удельному весу, юридической природе, самостоятельности и степени воздействия на общественные отношения

Итак, правовая система – это комплекс компонентов таких, как: нормативно-правовая сфера, конкретизирующая особенности внешнего и внутреннего строения права; организационная сфера, определяющая особенности правотворчества, реализации и толкования права в стране; и идеологическая сфера, включающая правовую идеологию и правовую культуру общества.

Среди различных правовых систем возможно выделить общие

---

<sup>5</sup> См.: Егоров С.Н. Аксиоматические основы теории права: Учебник. – СПб.: Лексикон, 2001. С. 180.

<sup>6</sup> См.: Алексеев С.С. Право: азбука – теория – философия: Опыт комплексного исследования. – М.: Статут, 1999. С. 47.

<sup>7</sup> См.: Тиунова Л.Б. О системном подходе к праву // Советское государство и право. 1986. № 10. С. 49.

<sup>8</sup> См.: Малько А.В. Теория государства и права: Учебник. – М.: Проспект, 2015. С. 120.

элементы, которые используются для создания, толкования и оценки норм и таким образом сгруппировать правовые системы в «семьи».

### **Понятие «правовая семья»**

охватывает совокупность национальных правовых систем со сходными источниками права, понятиями, отраслями, нравственно-религиозными корнями<sup>9</sup>.

За основу классификации правовых систем учитывались разнообразные **критерии**: географические, расовые, этические, исторические, политические, религиозные, идеологические, демографические, экономические, военно-политические. Практически каждый компаративист имеет свой собственный взгляд на классификацию правовых систем<sup>10</sup>.

Западная компаративистика применяет трехступенчатую классификацию правовых систем:

- 1) религиозные и нерелигиозные правовые системы;
- 2) нерелигиозные правовые системы, которые делятся на западные и незападные;
- 3) западные правовые системы, которые делятся на романо-германскую, англо-американскую, гибридную и скандинавскую (североевропейскую) ветви<sup>11</sup>.

В.И. Лафитский делит все современные правовые системы на две традиции права:

- 1) духовная и бездуховная;
- 2) христианская и нехристианская<sup>12</sup>.

Количество национальных правовых систем значительно возросло в результате масштабных изменений в XX в. Распад колониальной системы, упадок социалистического строя в странах предопределило появление

---

<sup>9</sup> См.: Теория государства и права: Учебник / Под ред. В.К. Бабаева. – М.: Юрист, 2013. С. 587-614.

<sup>10</sup> См.: Маркова-Мурашова С.А. Современные правовые системы: тенденции интеграции и дифференциации: Монография. Краснодар, 2005. С. 97-98.

<sup>11</sup> См.: Осаке К. Указоч. С. 126.

<sup>12</sup> См.: Лафитский В.И. Сравнительное правоведение в образах права. – М., 2010. Т. 1. С. 54.

новых правовых систем. Практическая значимость классификации заключается в гармонизации действующего законодательства.

**Во второй главе «Особенности регулирования семейно-брачных отношений в мусульманской правовой семье»** рассматриваются понятие брака, условия его заключения, а также особенности регулирования имущественных, семейных отношений.

В мусульманском семейном праве **бра́к** – это двусторонний договор, который делает женщину «законной», «разрешенной» для мужчины<sup>13</sup>, обязательством между лицами различного пола, составленное по правилам шариата и имеющее целью супружеское сожитие<sup>14</sup>.

Для заключения брачного договора должны соблюдаться **ряд условий**:

- личное присутствие жениха и невесты при заключении брака;
- присутствии двух свидетелей. Они должны быть совершеннолетними и умственно полноценными. Иногда обязательным условием является, чтобы свидетели были мусульмане;
- фиксация этого важного события в письменной форме;
- достижение определенного возраста;
- уплата махра, свадебного подарка невесте;
- согласие опекуна невесты (Йемен);
- согласие сторон на вступление в брак (Ирак);
- отсутствие условий, запрещающих брак (родственники, в том числе потомки жены/мужа, а также не «человек Священного писания».

**Имущественные отношения** в мусульманском праве начинаются с момента заключения брака, который сопровождается преподнесением махра. Подарок является исключительным имуществом супруги, претендовать на которое без её разрешения не имеет право даже муж.

Такое понятие как приданое здесь отсутствует.

---

<sup>13</sup> См.: Горнау Н.Е. Изложение начал мусульманского законовещения. – СПб.: Тип. 2 Отд. собств. е.и.в. канцелярии, 1850. С. 131.

<sup>14</sup> См.: Керимов Г.М. Шариат: Закон жизни мусульман. Ответы Шариата на проблемы современности. – СПб.: Диля, 2009. С. 130.

Муж обязан предоставлять жене полное материальное обеспечение («нафака»), включающее в себя расходы на еду, одежду, жилье, лечение, оплату прислуги<sup>15</sup>.

При этом права женщины не ограничиваются и не меняются, если она имеет свой источник дохода. Даже если она богаче мужа. А своими доходами она распоряжается по своему усмотрению, исходя из собственных интересов.

В случае инфляции жена имеет полное право требовать соответственно увеличения выдаваемой ей суммы. В свою очередь, если цены упали, муж уменьшает сумму, которая тратится на супругу. То же самое происходит и при улучшении или наоборот ухудшении материального положения супруга.

В случае если муж уклоняется от содержания, жена может подать в суд и получить право пользоваться доходами мужа без его разрешения. Таким образом, экономические права женщины в семейном праве защищены.

Мусульманский автор Абдель Рахим Омран пишет, что «**семья** – базовая социальная единица исламского общества, а брак – основной исламский институт»<sup>16</sup>. Коран учит, что многоженство высоко вознаграждается в исламе, что целью замужества «является порождение детей, а **дети** – украшение жизни»<sup>17</sup>.

Каждый мусульманин обязан содержать и пропитывать своих детей и родителей, деда и бабушку; однако все их, кроме детей, только в том случае, если они сами не могут себя содержать. Ислам не требует, чтобы воспитанием детей занималась только женщина,

---

<sup>15</sup> См.: Ахметова А.Т. Соотношение имущественных отношений в мусульманском и английском праве // Экономика и социум. 2015. № 1. С. 26.

<sup>16</sup> Карлсон А. Общество – Семья – Личность: Социальный кризис Америки. Альтернативный социологический подход / Перевод с англ. подред. А.И. Антонова. – М.: Наука, 2003. С. 158.

<sup>17</sup> Там же. С. 159.

это занятие возлагается на обоих родителей.

Шариатом признается только кровное и законное родство.

Родственники по крови, которые были рождены в браке (незаконнорожденные дети, братья, сестры), не считаются родственниками и не имеют прав на наследство.

Отличительное своеобразие мусульманского права состоит в том, что отец не имеет права лишить своих детей наследства. Наследство между сыновьями и дочерьми делится таким образом, чтобы доля каждого сына была в два раза больше доли каждой дочери. Раздел наследства у мусульман сопряжен с немаловажными затруднениями и отличается крайней сложностью расчетов для сводки и уравнения разноколичественных долей, причитающихся лицам, имеющим различное право. Поэтому раздел считается самым трудным и искусным делом мусульманской юридической казуистики.

**Проблемы семейных отношений.** Замкнутый хозяйствования и внутреннее устройство мусульманской семейной группы обуславливают применение иногда суровых мер в отношении женщин. Зато существуют государства, составляют исключение, которое базируется на культурной традиции. Именно такой страной является Тунис, где с давних времен предпочитали оставлять женщин для родственников мужской линии, чем менять их. Сначала в Тунисе, как и в любых исламских государствах, семья была эндогамна, патрилинейна и полигамна при господстве мужчин. Односторонним и единоличным был развод, который заключался в отказе мужа от жены, существовали недостатки в вопросах наследственного и имущественного права. Однако со временем каноны такой семьи стали испытывать существенные изменения.

Настоящая эмансипация заключалась в свободном доступе к образованию, в изменениях юридической базы семьи и статуса женщины. Однако процесс идет не однозначно. Постепенно исчезает ношение чадры, происходит повышение образовательного уровня женщины, рост их

занятости и участия в общественной жизни, а также с проникновением женщины в некогда исключительно мужские сферы социальной жизни.

С другой стороны, многие женщины в мусульманских странах настаивают на ношении чадры, поскольку считается, что она свидетельствует о моральном, экономическом, политическом и социальном возвращении к истокам мусульманского единства.

Проблема в признании отцовства в случае рождения вне брака.

Очень сложным является институт наследования.

Также большой проблемой является защита женщин от насилия. Законы о личном статусе, принятые в последние годы (2005 г – ОАЭ, 2006г – Катар) ничего не изменили в этом направлении. Хотя в закон внесён ряд поправок, женщины остаются беспомощными в случаях домогательства, похищения. Более того, при обращении в полицию они рискуют сами попасть под тяжелейший удар, так как будут признаны виновными в том, что оказались в обществе незнакомых мужчин. Чаще всего это грозит работающим женщинам<sup>18</sup>.

Немаловажна и такая проблема: количество разводов растёт пропорционально тому, как быстро увеличивается число женщин, получивших высшее образование и материально независимых от мужа. В частности правительство с целью уменьшения числа приезжих работников допустило женщин к должностям в полиции, в качестве судей, прокуроров, но получило всё меньше желающих терпеть второй брак мужа или воспитательные меры супруга в виде физического наказания<sup>19</sup>.

Спорным и неоднозначным оказывается положение о том, что после

---

<sup>18</sup> Гасымова З.М. Особенности законодательства Объединённых Арабских Эмиратов в контексте прав женщин//Право Искупльство. 2012. №2. С. 72-77. [Электронный ресурс].  
[URL:https://docviewer.yandex.ru/?url=http%3A%2F%2Fpravoisuspilstvo.org.ua%2Farchive%2F2012%2F2\\_2012%2F16.pdf&name=16.pdf&lang=ru&c=5874e6741bbf&page=6](https://docviewer.yandex.ru/?url=http%3A%2F%2Fpravoisuspilstvo.org.ua%2Farchive%2F2012%2F2_2012%2F16.pdf&name=16.pdf&lang=ru&c=5874e6741bbf&page=6)(Дата обращения 10.12.16).

<sup>19</sup> Гасымова З.М. Указ. соч. С 76.

развода дети остаются с отцом. Это требование Шариата является одной из главных препятствий во время заключения браков между мусульманином и представительницей другой авраамических религии.

В **заключении** подчёркивается необходимость решения вышеперечисленных проблем. Учитывая важность исследования различных правовых систем в рамках сравнительного правоведения, дальнейшая разработка затронутой проблематики является перспективной и актуальной.