

## **ЛЕКЦИЯ 4. ПРАВО АЗЕРБАЙДЖАНА В ПЕРИОД ЕГО ВХОЖДЕНИЯ В СОСТАВ АРАБСКОГО ХАЛИФАТА**

### **Образование Арабского государства (халифата) и история его развития.**

В результате арабских завоеваний, начавшихся в первой половине VII века одновременно с образованием Арабского Халифата, Азербайджан, как и сопредельные страны, вошел в состав нового государства. Это привело к определенным изменениям во всех сферах общества, в том числе и государственно-правовой сфере. Накануне завоевания арабами политическая ситуация в Азербайджане была сложной. Атропатена полностью находилась в составе Сасанидской империи, а Албания частично смогла сохранить свою самостоятельность и поэтому находилась в полузависимом положении.

В целом, как известно, историю Арабского государства можно поделить на три периода по названию правящих династий или месту нахождения столицы. Мекканский период (622 — 661 гг.) — это время правления Мухаммеда и близких его сподвижников; Дамасский (661-750 гг.) — правление Омейядов; Багдадский (750 — 1055 гг.) — правление династии Аббасидов.

После смерти Мухаммеда в 632 г. устанавливается система правления халифов (заместителей пророка). Первые халифы были сподвижниками пророка; при них начались обширные завоевания. К 640 г. арабы завоевали почти всю Палестину и Сирию; но многие города (Антиохия, Дамаск и др.) сдались завоевателям лишь при условии сохранения личной свободы, свободы для христиан и иудеев их религии. Вскоре после этого арабы завоевали Египет и Иран.

В 636 году в годы правления халифа Омара ибн-альХаттаба, после завоевания столицы империи Сасанидов города Ктесифон и западных, юго-западных провинций империи, арабские войска под предводительством Хузайфы начали покорять Азербайджан. Период окончательного завоевания Азербайджана относится к 30 гг. VIII века.

В результате этих и дальнейших завоеваний создалось огромное феодальное государство. Дальнейшая феодализация, сопровождавшаяся ростом власти крупных феодалов в их владениях, привела к распаду этого относительно централизованного государства, начавшегося уже с конца VIII в.

Наместники халифов — эмиры постепенно добиваются независимости от центральной власти и превращаются в суверенных правителей. Многие покоренные страны освобождаются из-под власти халифов.

В IX веке, как и в других частях халифата, возродилась местная феодальная государственность и в Азербайджане. После этого халиф сохранил свою власть лишь над

частью Месопотамии и Аравии. К середине X в. завершился политический распад Халифата, ослабленного в результате роста феодальной раздробленности, освободительной борьбы стран Передней и Средней Азии и восстаний народных масс. Окончательно Багдадский халифат был завоеван турками-сельджуками в середине XI в.

### **Источники и особенности мусульманского права**

Мусульманское право тесно связано с религиозными и моральными установлениями, нормами. На раннем этапе истории Арабского халифата и развития ислама мусульманское богословие и правоведение тесно переплетались и составляли как бы единое целое. Однако в дальнейшем (примерно, с середины X в.) правоведение стало отделяться от мусульманской теологии, что проявилось в деятельности мусульманско-правовых школ (толков). Для начального ислама не существовало разницы между духовными лицами и мирянами, между мусульманской общиной и государственной организацией, между религией и правом.

Шариат необходимо отделить от собственно мусульманского права. Шариат – правила обряда и культа (*ибادات*), правила взаимоотношений с другими людьми и обществом (*муамилат*) и наказания за нарушение религиозных и нравственно-правовых норм (*узубат*).

*Фикх* (по арабски «конкретное знание, наука») – составная часть шариатских наук; наука об установлении поведенческих моделей, догм шариата по отношению к этим моделям. Эти модели исследуются через соответствующие источники шариата, они являются средством установления должного поведения и выведения соответствующих правил о них.

Части фикха: *усуль аль-фикх* (корни, основы фикха) – изучает источники права (фикха), методологию и теоретические основы по выявлению необходимых правил из них. *Усуль аль-фикх* изучает источники мусульманского права, определяет правила и принципы, согласно которым можно проверить правильность их норм и выведения новых правил поведения.

Основным источником мусульманского права является Коран — главная священная книга мусульман, которая по учению ислама существовала вечно и была сообщена богом Мухаммеду, как откровение. Коран, был ниспослан в течение 22 лет, 9 месяцев и 11 дней (610-632 гг.). С точки зрения содержания и хронологии суры Корана делятся на 2 периода: Мекканские и Мединские. Коран был собран в единую книгу, отредактирован и разделен на 114 глав (сур) при халифе Османе (644-656 гг.). Суры состоят из разного количества (от 3 до 286) айятов-стихов. В Коране всего насчитывается

6225 аятов. Большая часть Корана имеет богословское и мифологическое содержание. Однако вопросы права в той или иной степени затрагиваются лишь в 500 аятах.

К Корану — главному источнику мусульманского права с конца VII в. присоединился еще и другой — *Сунна* (по арабски обычай, пример), состоявшая из хадисов (рассказов) из жизни Мухаммеда, о его суждениях и поступках. Дело в том, что после смерти пророка новые поколения мусульман столкнулись со множеством вопросов, для решения которых Корана оказалось недостаточно даже при крайне расширенном его толковании. Поэтому появилась необходимость в хадисах, содержащих важные нормы мусульманского права. При появлении ислама, отношение пророка к определенным явлениям, событиям, происходящим вокруг, его проповеди, выраженные словами, движением или даже молчанием стали называться сунной. Повествование о словах и поступках Пророка передавались сахабами (сподвижниками Пророка) табиунам (последователям сподвижников), а те, в свою очередь, передавали последующему поколению. Таким образом появляются хадисы (хадис – форма, а сунна – это содержание). В VIII – X веках хадисы стали записываться. Самые авторитетные сборники хадисов – аль-Бухари, ибн Мадже, ан-Насаи, абу Давуд, ат-Тирмизи и Муслим.

Классификация хадисов: *говли* (слова Пророка), *фе`ли* (действия Пророка), *такрири* или *сукути* (бездействие или молчание Пророка).

Каждый хадис состоит из двух частей. Первая часть – иснад, указывает на то, кем передается хадис от Пророка. Вторая часть – матн, передает содержание хадиса. В некоторых хадисах передаются слова и действия сподвижников Пророка. Хадисы, передающие непосредственно слова Аллаха, называются хадисами *гудси*. Остальные хадисы от имени пророка – *набави*, хадисы сахабов пророка – *сахаб*.

В различные периоды были распространены ложные хадисы, в результате появились хадисы, исключаящие друг друга. Поэтому они с точки зрения правдивости подвергались классификации – *сахих* (правильный, достоверный), *хасан* (хороший), и *заиф* (слабый). Хадисы сахих являются достоверными как с точки зрения иснада, так и с точки зрения матна. Хасан – иснад неполный, сказанное вызывает споры. Заиф – как матн, так и один из нескольких рассказчиков подвергаются строгой критике.

Следующая классификация – в зависимости от того, чьи слова и деяния передает хадис – передающие слова и деяния Пророка (*ма`руф*), передающие слова и деяния сахаба (*мавуф*), передающие слова и деяния табиуна (*магту*).

По мере того, как арабское общество развивалось и жизнь становилась все более сложной, выяснилось, что Коран и хадисы не дают ответа на многие вопросы. Тогда появилось еще два источника мусульманского права: *иджма* — согласованное мнение

наиболее авторитетных богословов и правоведов и кияс — решение судебных дел по аналогии. Иджму дополняла фетва — сборники судебных решений и комментарии наиболее крупных мусульманских законоведов.

Дополнительным источником мусульманского права является так же обычай (адат), который применяется в случаях, если имеется пробел в законодательстве или если закон прямо ссылается на обычай.

Конечно, источником права в Халифате были указы халифов — фирманы. В более поздних мусульманских странах (Турции и др.) источником права стали государственные законы — кануны.

Основной чертой мусульманского права является то, что оно вытекает из религии — ислама. Поэтому для мусульман, в какой бы стране они не проживали, обязательным является только мусульманское право.

### **Правовой статус личности.**

В Арабском халифате не было разделения населения на сословия. В основном брался принцип вероисповедания. Никакие сословные ограничения и привилегии согласно шариату во внимание не принимались. В основном различались следующие группы:

1) *муслимы* - были привилегированными. Правоспособность и дееспособность в полном объеме закреплялась за мусульманами. Делились на следующие группы:

а) арабская знать во главе с халифом составляли господствующий класс среди мусульман; особо возвышались многочисленные сородичи халифов, племенные вожди, крупные сановники, высшие военные чины, верхушка духовной иерархии, местная знать. Являлись как правило, крупными землевладельцами; в первые годы существования Халифата арабы-мусульмане из числа крестьян или рядовых соплеменников имели ряд привилегий; так, например, они были освобождены от некоторых налогов.

б) *маулия (мавла)*– местное население, принявшее ислам; в период Омейядов никакими привилегиями не обладали и к арабской знати не приравнивались; в эпоху Аббасидов получали право доступа к государственным должностям среди которых осуществлялось руководство местным населением; обладали правом сбора налогов с местного населения; особая прослойка из их среды – *мутагаллибы* (с IX века) – местные феодалы-сепаратисты, не считающиеся с центральной властью халифа, между ними часто вспыхивали войны;

2) *зимми* – евреи и христиане; объединялись в религиозные общины; отношения с мусульманским государством регулировались на основе специального договора. По этому договору государство было обязано:

- защищать личность и имущество зиммиев;
- обеспечивать им право беспрепятственно совершать свои религиозные обряды, свободу вероисповедания.

Зиммии были обязаны:

- подчиняться установленным для них со стороны халифата правилам; не одеваться как мусульмане, не могли носить оружие и не ездить на коне;
- уплачивать налоги – харадж и джизью;
- предоставить жилье путешественнику-мусульманину; оказывать ему всяческую помощь.

Зиммии-крестьяне в знак того, что должны были уплачивать харадж и джизью обязаны были носить специальные свинцовые знаки на шее. После уплаты знак снимался, а накануне сбора нового урожая вновь надевался.

Договор государства с зиммией считался аннулированным в следующих случаях:

- а) зиммии открыто, в присутствии свидетелей-мусульман плохо говорили об исламе или Пророке Мухаммеде;
- б) не уплачивали джизью или харадж;
- в) ударяли мусульманина;
- г) зиммий заключал брак с мусульманкой или просто вступал с ней в связь.

При аннулировании договора нарушивший его зиммий мог быть казнен или продан в рабство.

Нормы шариата распространялись на них лишь в том случае, когда они совершали преступления или заключали сделки с мусульманами.

Представители местной знати, в основном христианского духовенства, первоначально были освобождены от уплаты налогов, в частности джизьи, а церковь была объявлена под государственной опекой. Однако в эпоху Омейядов священники, также были привлечены к уплате джизьи. Представители духовенства были, как правило, руководителями общины зиммиев и представляли ее интересы перед мусульманским государством. Они обладали значительными правами внутри общины, в частности, осуществляли правосудие. Деятельность общины осуществлялось по своим религиозным законам.

Местные светские феодалы-зиммии сохранили право собственности на свои земельные участки. Однако их права были существенно ограничены. Части своих доходов они лишились, к государственному управлению не допускались. Положение покоренного крестьянства было очень тяжелым: росли налоги, натуральные и денежные поборы; увеличивались различные повинности.

3) представители прочих вероисповеданий – преследовались и никакими экономическими или политическими правами не обладали.

Рабство носило патриархальный характер. Статус рабов регламентировался исламским правом. Мусульманин не мог быть рабом, не допускалась их продажа в рабство за долги, а также мусульманин не имел права продавать своих детей в рабство. Принятие рабом ислама его статуса не меняло. Немусульмане не могли владеть рабами-мусульманами. Однако освобождение раба, независимо от его вероисповедания признавалось богоугодным делом.

Категории рабов по исламскому праву:

1) простые рабы (*кинн*) – хозяева имели неограниченные права над ними;

2) привилегированные рабы:

а) *ма`зун* – вели хозяйство своего господина по его согласию, занимались торговлей, управляли имениями, заключали договора;

б) *мудаббар* – приобретали свободу после смерти своего хозяина на основе его обещания или решения;

в) *мука таб* – на основе заключения договора со своим хозяином за определенную плату приобретали свою свободу;

г) *умм-валяд* – наложница, мать детей хозяина; не могла быть продана или подарена другим лицам; после смерти хозяина приобретала свободу, если хотя бы один из ее детей был жив.

### **Налоговое право.**

Арабы сохранили прежнюю налоговую систему. Однако в последующем несколько модифицировали ее. Модификация касалась повышения размера взимаемых налогов, увеличения числа налогов за экспорт и импорт товаров.

Основные виды налогов:

1) *харадж* – первоначально взимался только с немусульман ( в течение всего VII века). При халифе Хишаме его стали взимать и с мусульман тоже. Для этой цели все люди и имущество Азербайджана были подвергнуты переписи. Размер хараджа:

а) с земель орошаемых естественным путем - 50 % от доходов с нее;

б) земли, орошаемые искусственно – 25 % доходов с нее.

Виды хараджа:

- *харадж мисаха* – взимался за земельный надел независимо от его возделывания наличными деньгами (применялся до первых Аббасидов – халифа аль-Мансура);

- *харадж-мусахиба* – взимался деньгами или натурой; как деньгами, так и натурой;

- *харадж-мугасима* – взимался только натурой, то есть урожаем; размер определялся в зависимости от порядка орошения земель: а) полностью орошаемые – 50 % урожая; б) орошаемые методом *дамия* и *гирба* – 1/3 урожая; в) орошаемые методом *дулаб* – 1/4 часть урожая; налоговая база – не только пахотные земли, но и сады, огороды, виноградники; был введен халифом аль-Махти;

- *харадж-мугатия*;

- *харадж-махариджа* – взимался за специальные расходы, вытекающие из взаимоотношений государства личности;

2) *джизья* – подушная подать; взималась раз в году с мужчин-немусульман не только деньгами, но и натурой; никто не имел права освободить от его уплаты;

3) *ушр* – поземельный налог; платили землевладельцы-мусульмане; 1/10 часть урожая.

4) *хумс* и *закят* – платили только мусульмане; хумс взимался с движимого и недвижимого имущества, золотых и серебряных приисков, кладов, военных трофеев, в том числе и с рабов и т.д. в размере 1/5 части деньгами или натурой; закят – выплачивался от 1/10 части доходов; объектом налогообложения здесь выступали крупный и мелкий рогатый скот, урожай с пахотных земель и садов, золото и серебро; закят должен быть уплачен совершеннолетним мусульманином, находящимся в здравом уме и рассудке;

5) налог с купцов-немусульман - если стоимость их товара превышала 200 дирхемов, то взимали 1/10 часть стоимости;

6) старые (Сасанидские) налоги и сборы, взимаемые в период Аббасидов – *Новрузские и Михриджанские подарки* и т.д.

7) промысловый и ремесленный налог, налог за кебинную бумагу;

8) таможенные пошлины – были установлены еще халифом Омаром ибн аль-Хаттабом: «Если иностранные (харби) купцы приезжают в наши земли, у них следует взимать 10%, так как в других странах (дар уль-харб) с мусульман взимают столько же. Со стоимости товаров купцов зиммиев взимается 1/5 часть; если общая стоимость товаров купцов-мусульман составляет 200 дирхем, то взимается 5 дирхемов, с каждых последующих 40 дирхемов взимается 1 дирхем».

#### **Административное право и местное управление.**

Халифат представлял собой феодально-теократическое, централизованное государство во главе с *халифом* — преемником пророка (представителя Аллаха на земле). Власть халифа была практически восточной деспотией, он верховный собственник земли, глава государства, обладающий всей полнотой светской и духовной власти. Власть их в основном стала наследственной, они пользовались правом назначать своего преемника.

На практике неограниченную, самодержавную власть имели лишь некоторые халифы из династии Омейядов. Так в связи с распадом Халифата в IX в. прежние арабские племенные ополчения утратили свое значение; поэтому появляется наемная конная гвардия тюркского происхождения. Эта гвардия (мамлюки) скоро приобрела решающую силу в стране и начала свергать одних халифов и возводить на престол других; начиная с 60-х гг. IX в. халифы стали практически заложниками в руках собственной гвардии.

На систему центральных органов управления халифата оказал сильное влияние при Аббасидах государственный механизм Ирана. Заместителем халифа и вторым лицом в государстве стал визирь, который руководил ведомствами (диванами): финансов, войска, учета земель, организации ирригационных работ, внутренних дел (который содержал финансово-статистические сведения), чиновников.

В Халифате имелся также штат сановников, осуществляющих надзор за другими чиновниками халифа, ведавших имуществом халифа; руководящих полицией; контролирующих начальника телохранителей; заведовавшего почтой (его функции заключались, например, в собирании сведений для халифа о состоянии земледелия, об урожае, о сборе налогов, о настроениях местного населения, деятельности администрации).

Территория Халифата делилась на провинции - *эмираты*, обычно соответствовавших завоеванным государствам и областям. Управляли ими, как правило, наместники халифа — эмиры, в ведение которых были вооруженные силы и местный аппарат административно-финансового управления.

Что же касается более мелких административно-территориальных подразделений, то они управлялись преимущественно на основании обычаев. Должностные лица, стоящие во главе городов и селений, носили разные названия.

Первоначально аппарат управления в Азербайджане остается прежним, как у Сасанидов, так как в самом халифате не было еще совершенной системы управления. Сначала Азербайджан входил в состав 4-го эмирата. В эпоху Омейядов произошли определенные реформы – Азербайджан оказался в составе эмирата «*аль-Джазиры*» (3-го по счету).

В эпоху Аббасидов территория халифата была поделена на 14 областей, состоящих из 83 *гура* (провинции), которые делились на округа – *рустаки* (их было 12 в каждой провинции). Рустаки делились на отдельные населенных пункты (их было по 12 в каждом округе).

Азербайджан управлялся эмиром – наместником халифа. В его руках концентрировалась вся полнота гражданской и военной власти в регионе. Его обязанности



по гражданскому управлению – сбор налогов, учет подлежащих выплате и их распределение среди местного населения, сбор налогов и их отправка в центр, прокладка дорог, сооружение водяных колодцев, благоустройство населенных пунктов, мечетей и медресе, надзор за правосудием. Резиденция эмира считалась центром административно-территориальной единицы. Там у него находился свой диван (канцелярия). Сюда входили: заместитель эмира и глава канцелярии – *наиб*; сборщик налогов и лицо, ведающее финансовыми вопросами – *амиль*; местный судья – *кази*; полицейский, надзирающий за порядком на базарах и в городах – *мухтасиб*; начальник местной уголовной полиции – *сахиб аш-шурта*.

Провинции, округа возглавлялись начальниками, назначаемыми эмирами.

В этот период на территории Азербайджана существовало городское самоуправление. Например, город со специальным статусом Дербент как свободный и самоуправляемый город управлялся советом эмиров (советом начальников). В 736 году Асад ибн Зафир был направлен туда халифом Хишамом вместе с 400 эмирами. Таким образом, был основан совет по управлению городом. Городской начальник в своей деятельности подчинялся городскому уставу (*дастур аль-амалу*). Дербентский гарнизон и гарнизоны прилегающих территорий и крепостей получали жалованье не от казны, а от этих местных органов. Поэтому распоряжением халифа несколько провинций, нефтяные и соляные рудники Апшерона были подарены в порядке вакфа пограничным войскам. Начальник начальников Дербента должен был обеспечивать охрану города, общественный порядок и чистоту.

Если начальник взимает с населения харадж, ушр и налог на одежду или принуждает кадиев Дербента к несению каких-либо обязанностей, он отстраняется от должности. Если начальник Дербента проявляет неспособность к защите города, притесняет жителей способом не известным с древнейших времен, он отстраняется с назначением на этот пост другого лица. В случае вакантности поста правителя его полномочия, вплоть до назначения нового начальника осуществляет заместитель.

На захваченных территориях создавались военные лагеря, гарнизоны-поселения (*рабат*), отделенные от местного населения. Воины проживали вместе со своими семьями. Обеспечение войска осуществлялось по принципу «война кормит». В большинстве случаев налоги, собираемые для армии, концентрировались в руках военачальников. Военачальники – по совместительству эмиры провинций и областей, распределяли налоги и повинности, назначали и смещали должностных лиц.

На местах была создана также сеть почтовых станций (*барид*), которые должны были организовывать почтовое сообщение между центральной и местной властью, а

также собирать необходимые сведения из прилегающих территорий и переправлять их в центр. Возглавлял деятельность всех этих станций на территории халифата специальный диван – *диван аль-барид*. Кроме того, существовало специальное ведомство, осуществляющее борьбу со злоупотреблениями местных чиновников во время сборов налогов – *дар эль-истихрадж*.

### **Гражданское право.**

#### ***Право собственности***

Согласно фикху, право собственности – это вечное и неограниченное право. Собственник (*малик*) считался полноправным владельцем своего имущества. Никто не имел права ограничивать права собственника по отношению к своей вещи, за исключением случаев, когда необходимо было пресекать его злоупотребления своими правами и возможности наносить вред другим людям.

Принцип постоянства права собственности строго соблюдался в первый период развития исламского права. В дальнейшем появились утверждения об установлении сроков исковой давности по поводу владения вещью. Согласно доктрине ханафитов и маликитов, были установлены 15 летний срок для частной и 10 летний срок для государственной собственности. По истечении указанного срока, лица, фактически владеющие данной вещью, становились ее законными собственниками. С другой стороны маликиты считали, что лица, владеющие без какого-либо вмешательства собственника недвижимостью в течении 10 лет и движимостью в течении 2-3 лет, становились ее собственниками. Некоторые же мусульманские правоведы, опираясь на хадис Пророка о том, что «права мусульман на вещь никогда не исчезают, независимо от того, сколько времени прошло», выступают против предоставления лицу, владеющему какой-либо вещью прав собственника, независимо от сроков такого владения.

Исламское право устанавливает несколько способов возникновения права собственности: 1) гражданско-правовые сделки (*акд*); 2) наследование по закону или завещанию (*фараиз*); 3) военная добыча (*ганаим*); 4) находка (*муката*). Кроме того, способами возникновения права собственности могли быть также доходы от *вакфа*, *закят*, *садака*, *налоги*, *плата за кровь (дия)*.

Согласно Корану имущество, относящееся к военной добыче, должно быть разделено на три части: *анфал*, *фей* и *ганаим*. *Анфал* – земельная собственность, насильно отобранная мусульманами у своих врагов. Это имущество не может быть подарено кому-либо, а передается только религиозным главой или правителем в пользование отдельным лицам. Доходы, получаемые с этих земель, могли расходиться только на охрану границ, постройку мостов, дорог и т.д. (Коран, сура 8, аяты 1-8). *Ганаим* – движимое имущество,

насиленно отобранное у врагов. Согласно исламским мазхабам, 1/5 часть военной добычи должна быть передана религиозному главе (главе государства), 4/5 распределяется между воинами. Фей – переход добровольный, ненасильственный переход имущества к мусульманам от их противников.

Имущество, добытое лицом на земельном участке, находящемся в его собственности – принадлежало ему. Лицо, нашедшее вещь в каком-либо другом месте, должно было созвать как можно больше свидетелей, далее в течение года должен при помощи специальных глашатаев извещать всех проживающих на территории, где нашлась вещь, о своей находке. Если в течение одного года собственник вещи не находился, то лицо, нашедшее ее могло присваивать себе имущество. По мнению большинства факихов, присвоение найденной вещи (рабов, скота, или неодушевленных предметов) неправомерно. Собственник может в любой момент истребовать ее обратно, что соответствовало принципу постоянства права собственности.

По исламскому праву существуют следующие основания утраты права собственности: 1) фактические основания; 2) законные основания. К фактическим основаниям относятся заключение сделок, оставление имущества без надзора, то есть выбрасывание вещи, утрата вещи, истечение срока исковой давности, в последнем случае формальный собственник должен был уступить свои права собственника фактическому владельцу вещи. Одним из оснований для утраты права собственности является вероотступничество или же конфискация имущества как правовая санкция.

В рассматриваемый период для исламского права был характерен также институт узуфрукта – *мульк аль-манфаа*, то есть право присваивать и пользоваться доходами, а также право проживания. Существуют два вида *мульк аль-манфаа*: 1) *интифа* или *иртифаг* – неотъемлемое и постоянное право; 2) *манфаа* – отчуждаемое и бессрочное право.

В первом случае право присваивания и пользования доходами пожизненно передается какому-либо лицу, и это право после смерти указанного лица переходит его наследникам, либо возвращается собственнику вещи. Во втором случае право на вещь сохранялось до смерти собственника вещи, то есть лица, предоставляющего данное право. После смерти собственника его наследники могли истребовать вещь обратно. Возникновения *иртифага* и *манфаа* условия осуществления этих прав зависело полностью от волеизъявления отдельных лиц (отражалось в завещании, акте дарения и т.д.)

В фикхе закреплялся также институт сервитута. Он возникал по закону. Сюда относились право владельца земельного участка, не имеющего выхода к дороге частью соседнего участка для обеспечения себе такого выхода, выпаса своего скота на соседних

не обрабатываемых землях, защищаться от солнечных лучей под тенью дерева, принадлежащего другому лицу и т.д. кроме того, исламское право рекомендует ирфаг, то есть собственниками земельных участков соседям права пользования и несервитутными участками.

Согласно мнению факихов вещи должны обладать следующими признаками: ценностью, способностью к использованию, возможностью по своей природе быть чьей-либо собственностью. Под имуществом, согласно фикху, понимается вещи, обладающие этими признаками и разрешенные шариатом.

Поэтому вещи делились, прежде всего, на те, которые могут находиться в собственности мусульман, и на те, которые были изъяты из гражданского оборота. Ко вторым относились: воздух, море, пустыня, мечети и др. Было понятие "нечистых вещей" (например, вино, свинина; книги, противоречащие положениям ислама). Земли в основном подразделялись на государственные; находящиеся у частных лиц; брошенные земли; земли, не пригодные для обработки.

среди земельных владений особый статус имела святая земля (*хиджаз*), та часть Аравийского полуострова, где жил Мухаммед; она состояла из двух частей: города Мекки с его областью и остальной части хиджаза. Земля Мекки и окрестности принадлежала богу; здесь неверные не имели права селиться; здесь запрещено было убивать животное на охоте; никакое дерево или растение, выросшее само собой, не должно было быть повреждено или вырыто. Остальная часть хиджаза отличалась тем, что неверные не имели права жить там более трех дней на одном месте; в случае смерти запрещалось их хоронить на этой земле.

Наибольшая часть земельного фонда и оросительных сооружений в основных областях Халифата являлась собственностью Халифата. Главный источник пополнения этих земель конфискация у захваченных народов, приобретение куплей-продажей, обращенные в доход казны мюльков умерших или отстраненных от должности чиновников. Государственные земли управлялись государственными диванами.

Меньшую часть земельного фонда составляли земли, находившиеся в частной собственности (*мюльк*). Источники возникновения *мюлька*:

- земли, принадлежащие местным феодалам и передающиеся по наследству;
- подаренные отдельным лицам или общинам наследуемые «*икта темлик*», которые в последующем превращаются в мюльки;
- оживление земель «*мават*», осушение болот, возделывание таких земель; эти земли передавались государством лицам, осуществляющим освоение в качестве «*икта аль-истиклаль*», которая превращается в мюльки;

- покупка государственных земель;

Земли мюльк могли свободно покупаться и продаваться, отчуждаться иным способом и передаваться по наследству.

Быстро стала развиваться форма условной феодальной земельной собственности — *икта* (по арабски — «надел»), которая давалась в пожизненное или временное держание служилым людям. Владельцы первоначально не несли военной службы, но платили за них налоги, обязаны были ремонтировать за свой счет каналы, дороги и мосты; земли икта в зависимости от юридического основания возникновения делились на две группы:

а) подаренные икта (*темлик*) – переходила в полное наследуемое владение, по нему выплачивался ушр; это были в основном необработанные земли или выморочное имущество;

б) арендуемая икта (*иджара*) – как правило, выделяется военным и не наследуется; в их число входили земли харажда;

В зависимости от положения владельца икта делилась на:

а) гражданская (личная) икта – выделялась высокопоставленным государственным чиновникам в качестве заработной платы и отбирался у них при снятии с должности с передачей его преемнику на этом посту;

б) частная (хасс) икта – выдавалась поэтам, особо одаренным лицам с особыми заслугами перед государством и т.д.; данный вид икты наследовался;

в) военная и халифская икта;

г) херик – земли, передаваемые в аренду крестьянам, возделывающим эту землю и обеспечиваемых, помимо этого, семенами, орудиями труда и средствами ирригации;

Появились в Халифате и земельные владения мусульманских религиозных учреждений — неотчуждаемые *вакфы* – земельные владения, закрепляемые за определенными религиозными целями или учреждениями. Они могли передаваться только в аренду, не покупались и не продавались; вакф передавался только в аренду; если в течение 3 лет он не возделывался, то арендатор лишался его.

От налогового обложения были освобождены земли халифской знати, вакфные и икта.

### ***Обязательное право***

По шариату обязательства делятся на следующие виды: 1) религиозно-культурные обязательства; 2) обязательства, возникающие из договоров; 3) обязательства, возникающие из причинения вреда. К обязательствам первой группы относящиеся к вопросам ибадата. Они играют первостепенную роль по сравнению с обязательствами других видов.

В основном мусульманское право регулирует обязательства из договора. Следует отметить, что здесь различаются понятия сделки и договора. Сделка (*ика*) – это односторонний акт, являющийся результатом волеизъявления одной стороны – своего исполнителя и не требующий согласия какой-либо другой стороны.

Договор (*агд*) – двусторонняя сделка двух или более лиц, достигших письменного или устного согласия относительно самостоятельного и добровольного возложения на себя определенных обязательств.

В договоры могли вступать лица, обладающие дееспособностью. Полностью недееспособными были несовершеннолетние, умалишенные, банкроты, рабы; ограниченно дееспособными являлись больные (они могли распоряжаться только одной третью своего имущества), неверные (кяфир) в отношении некоторых сделок (приобретать в собственность землю или рабов — мусульман).

Договор заключался в письменной и устной форме. Недействительными были договоры, заключенные вследствие обмана, по ошибке, по принуждению; а также заключенные с безнравственными целями или с использованием "нечистых" и изъятых из оборота вещей.

В шариате закреплялся принцип обязательности исполнения договора. Обязанность соблюдать договоры подчеркивалась в Коране и рассматривалась как священная.

Наиболее распространенной классификацией договоров в исламском праве являются:

1) по степени обязательности – *лязим* и *джаиз*; к первой категории относились договоры, стороны которых не имели права расторгнуть его, за исключением случаев, особо оговоренных в самом договоре (купля-продажа, найм и т.д.); ко второй категории относились договоры, которые могли быть расторгнуты сторонами в любой момент без выяснения причин (например, договор, поручительства, согласно которому поручитель мог в любой момент расторгнуть этот договор);

2) *мунджаз* и *муаллаг* – исполнение первого вида договора не было зависимо от каких-либо других обязательств; в отличие от этого исполнение второго вида договора зависело от совершения других каких-либо действий (например, продажа дома под условием ее последующей сдачи в аренду самому продавцу);

Мусульманское право различает следующие виды договоров: купля-продажа, заем, ссуда, наем, дарение, мена, поставка, поклада, товарищество, поручение и др.

При договоре купли-продажи совершается передача вещей за определенный денежную сумму или товар, равный ему по стоимости. Соответственно, существовали следующие разновидности договора купли-продажи и связанных с нею договоров – обмен

товара на деньги (*агд аль-бей*), обмен одной вещи на другую (*агд аль-мугайда*), обмен денег (*агд-и сарф*) и т.д.

Предмет договора купли-продажи должен быть не запрещенным шариатом. Данный вид договора был реальным, хотя в некоторых случаях мог быть и консенсуальным. Наряду с общими условиями заключения договоров для купли-продажи существовали также специальные условия: 1) покупатель должен был извещен о количестве и качестве продаваемой вещи; 2) цена вещи должна быть четко определена; 3) вещь беспрепятственно должна быть передана покупателю сразу после заключения договора; 4) в отношении продаваемой вещи не должно быть каких-либо требований со стороны третьих лиц; 5) продавец должен иметь возможность передать вещь покупателю.

При этом сделка считается несостоявшейся, если передача товара, вещей и денег за них не произойдет в течение трех дней. В случае обнаружения скрытых недостатков в приобретенных вещах покупатель мог обратиться в суд с иском о расторжении договора.

Шариат знал также договоры о залоге (*рахн*) и поручительстве, как средстве, обеспечивающем исполнение обязательства по займу (*гард* или *дейн*). Заключение договора займа, по мусульманскому праву не должно преследовать цели обогащения займодавца. Поэтому шариат запрещает взимание процентов, то есть ростовщичество. Предметом договора займа могли быть денежные средства, а также любая вещь. Договор считался заключенным с момента передачи данного предмета займополучателю и его расторжение допускалось только со взаимного согласия сторон. Договор мог заключаться как в устном, так и в письменном виде и срок возвращения займа определялся сторонами в момент заключения договора. Неоплатного должника нельзя было обратить в рабство, но он мог быть принужден отработать долг.

Предмет залога должен быть пригодным к употреблению и существующей вещью. Предмет залога должен обладать также определенной меновой стоимостью на момент заключения договора. Залогополучатель имел право держать у себя предмет залога до полной выплаты ему долга, однако он не имел права пользоваться данной вещью. Если предмет залога уничтожился по вине залогополучателя, долг вычитывался из стоимости залога, а оставшая сумма должна быть выплачена залогодателю. Если предмет залога уничтожился не по вине залогодержателя, должник был обязан возратить свой долг кредитору в полном объеме.

Договор поручительства (*замин, кафалья*) закреплял обязательство одной стороны (поручителя) перед другой (кредитор) по поводу выплаты третьей стороной (должник) своего долга перед кредитором и обязанность поручителя в случае данной неуплаты нести материальную ответственность перед кредитором. Поручитель был обязан выплатить

долг по первому требованию кредитора. Договор поручительства прекращался с выплатой долга, со смертью сторон, добровольным отказом займодавца от своего требования.

Договор поручительства – лицо добровольно передает часть своих прав другому лицу с тем, чтобы он заключал определенные сделки от его имени и за его счет, совершал определенную работу. Этот договор мог быть как возмездным, так и безвозмездным. При заключении договора обязанности поручаемой стороны должны быть четко определены. Лицо, получившее поручение должен был информировать поручителя обо всей своей деятельности по исполнению поручения, обо всех событиях, произошедших при таком исполнении, а также причины неисполнения поручения, если таковое имело место.

По исламскому праву допускалось также заключение договора представительства (*векалет*). Данный вид договора по своей сущности был близок к поручительству, однако немного отличался от него. Прежде всего, представитель (*векиль*) в соответствующих отношениях выступал как самостоятельное лицо и имел полные права представляемого (*муваккиля*), заключал вместо него торговые сделки и т.д., в то время как поручаемый часто выполнял поручаемые ему технические дела.

Деятельность по представительству возмездная, однако иногда могла осуществляться и на безвозмездной основе. Векиль был обязан не превышать пределы установленные муваккилем. Договор представительства прекращался в результате смерти или утраты дееспособности одной из сторон, истечения срока договора или исполнения всех поручений муваккиля.

Одним из оснований для возникновения и прекращения права собственности по фикху является договор дарения (*хибба*). По данному договору даритель (*вахиб*) безвозмездно передавал свою вещь или часть ее другому лицу с благотворительными или иными целями. Договор хибба реальный, основным условием его заключения является совершения акта *иджаба* или принятия.

Широкое распространение имел договор аренды в особенности земли, который определял размеры и порядок взимания арендной платы в пользу арендодателя. В Арабском халифате значительное развитие получили договоры союза и товарищества, которые заключались с целью совместной торговой деятельности, для совместного строительства и использования ирригационных сооружений, совместной обработки почвы и посева и т. д. к данной категории договоров примыкают так называемые договора товарищества (*мударибам*). Согласно данному договору несколько лиц, с целью получения дохода от торговой деятельности, передают свои денежные средства определенным лицам (*мударибам*). Характерным было также распространение специфических односторонних обязательств — обетов.



Наконец, третьим видом обязательств в мусульманском праве являются обязательства, возникающие из причинения вреда. Причиненный вред рассматривался не с точки зрения вины его причинителя, а с точки зрения характера самого причиненного вреда. В большинстве случаев обязательства возникали из причинения материального вреда. Так, если в результате нанесенного ущерба происходило неосновательное обогащение какого-либо лица, на основе обязательства, возникающего из данного факта предусматривалось возвращение неосновательно приобретенного имущества, лицу, которому был причинен вред.

### ***Брак и семья***

В целом для заключения брака требовалось удовлетворение следующих условий:

- 1) достижение половой зрелости;
- 2) оформление договора между брачующимися лио достижение соглашения между родителями сторон; мусульманское право предусматривает брачный договор, который напоминает своеобразную торговую сделку; фактически вопрос о замужестве дочери решал отец (если дочь выходила замуж впервые), стремясь при этом получить за дочь максимальную цену (выкуп); брачный документ составляется кадием (судьей) или представителем мусульманского духовенства и должен был удостоверяться свидетелями мужского пола (не менее двух от каждой стороны);
- 3) отсутствие препятствий к заключению брака между этими лицами; препятствием к браку считаются: кровное родство, близость родства, в том числе и по кормилице, свойство, разная религиозная принадлежность (самое лучшее, если обе стороны мусульмане);
- 4) внесение выкупа невесте со стороны жениха (*махр*) и приданого со стороны отца невесты (*нафака*). При этом необязательно, чтобы махр выплачивался полностью до заключения брака. Возможна рассрочка в его выплате.

Шариат признает за мусульманином право иметь четырех жен; кроме этого он может иметь наложниц из числа рабынь. Жена имеет право на содержание, на отдельное помещение, на выделяемое мужем имущество. Жена не участвовала в расходах по дому, которые лежали на муже; она была обязана заниматься домашним хозяйством и воспитанием детей.

Шариат в целом закреплял главенство, привилегированное положение мужа в семье; он мог подвергать жену телесным наказаниям; для него существовала свобода развода (*талак*). Однако муж не имел права распоряжения *махром* жены, которая оставалась ее собственностью.

Мусульманское семейное право характеризуется также относительной легкостью процедуры развода и отсутствием каких-либо формальностей по этому поводу. Вместе с тем, фикх предусматривал определенные косвенные ограничения для частого расторжения брака.

Развод допускался как по инициативе мужа, так и жены. Развод по инициативе мужа допускался как с обращением в суд, так и без него. Жена могла требовать развод только через суд и в следующих случаях: если муж не исполняет своих обязанностей (не дает жене содержания, имеет физические недостатки, не состоит с ней в супружеских отношениях), если он жестоко обращался с женой.

Развод мог иметь место в случаях взаимного проклятия (лиана). Это проклятие произносится мужем перед судьей, когда он считает, что родившийся у жены ребенок является результатом нарушения ею супружеской верности, но он не в состоянии это доказать. Жена со своей стороны может клятвой отрицать это заявление. Брак по причине лиана расторгается окончательно (при разводе по другим основаниям брак мог быть заключен вторично).

В случае развода муж должен был дать жене часть имущества "согласно с обычаем".

Был еще один способ развода по инициативе жены, когда она по договоренности с мужем давала ему определенное вознаграждение (*ивад*).

Одним из видов развода был окончательный развод – *талак-баин*, когда муж в присутствии свидетелей три раза произносил определенные слова (например, «*талак*»). Развод вида *талак-риджат* предусматривал возможность последующего возвращения (*риджат*) жены, без каких либо дополнительных формальностей в течение определенного срока – *иддат*, который равен продолжительности трех биологических циклов у женщин. Если муж в течение указанного срока не возвращал жену обратно, развод становился окончательным.

Развод *хал'а* предусматривал возможность выкупа развода женой путем предоставления определенной материальной компенсации мужу. Развод *мубар'ат* в определенном смысле похож на хал'а, так как в обоих случаях жена получала развод в обмен на уступку махра или какого-либо своего имущества. Разница заключалась в том, что при разводе хал'а инициатива принадлежала жене, а во втором случае они обе согласны на развод, но муж выдвигает условие о материальной компенсации.

Развод *зихар*, когда муж или жена уподобляют своего супруга близким родственникам, с которым невозможно заключение брака (отцу, матери, брату, сестре).

Фикх предусматривал выплату специального вознаграждения (*нафака*) жене, за содержание ребенка при разводе риджат или при осуществлении срока ожидания. Размер нафаки зависел от материального положения мужа и жены, количества детей и других обстоятельств.

Спорные вопросы установления отцовства разрешал казий. Согласно исламскому праву свободная женщина или наложница должна была предстать перед ним на суде и, поклявшись в соответствии с процессуальными требованиями, должна была дать показания по поводу того, кто является отцом ребенка. После того как отцовство устанавливалось таким методом (в судопроизводстве это называется *играр*) ребенок считался законным наследником этого лица.

Мусульманским правом регулировались также вопросы опекунства. Опекун назначался для душевнобольных, несовершеннолетних детей потерявших отца, а также лиц, проматывающих свое состояние, в том числе и на безнравственные цели. Назначение опекуна осуществлялось кадием. Опекун должен быть мусульманином, свободным, вменяемым, полностью совершеннолетним (в некоторых случаях возраст для опекунства устанавливался в 25 лет), доверенным и нравственным лицом. Опекун приобретал право управления имуществом подопечного от его имени.

### ***Наследственное право***

Шариат говорит о наследовании по закону и завещанию.

После смерти лица, его имущество распределялось следующим образом: 1) расходы на организацию похорон; 2) расходы на погашение долгов умершего; 3) исполнение завещания и распределение в рамках этого завещания 1/3 части имущества; 4) распределение оставшегося имущества между наследниками по закону.

Завещание было ограниченным, так как наследодатель мог завещать только одну треть имущества. Завещания допускались как в письменном виде, так и в устной форме, но обязательно в присутствии двух свидетелей. Если завещатель в разное время оставил несколько противоречащих друг другу завещаний, юридическую силу имело только последнее из них.

Завещание не могло быть в пользу законных наследников. Завещание могло быть составлено в пользу раба, проживающего в немусульманском государстве христианина или иудея, еще не родившегося ребенка, на осуществление благотворительности, на содержание животных, освобождение рабов, помощь обанкротившимся лицам и т.д. При этом пол наследников по завещанию на размер их наследственных прав не влиял. Поощряемым было распоряжение мусульманином 1/3 части своего имущества на постройку мечетей, школ, караван-сараяв и мостов. Завещание могло предусматривать

также осуществление лицом, в пользу которого оставлено завещание паломничества в Мекку от имени завещателя. В таком случае наследник по завещанию сразу после получения имущества по наследству должен был совершить хадж.

В силу того, что при наследовании по завещанию наследнику могли переходить не только права, но и обязанности завещателя, требовалось получение согласия лица, в пользу которого делалось завещание в момент его составления. В случае если это лицо отказывалось принять завещание или если субъект, подходящий для удовлетворения требований завещания отсутствовал, то завещание не составлялось. Даже если оно и было составлено, то считалось недействительным.

Если наследник по завещанию был несовершеннолетним, имущество подлежащее передаче по завещанию, передавалось его законному представителю или опекуну. После достижения им полной дееспособности это имущество возвращалось ему.

Поскольку наследование по закону было весьма сложным и запутанным, постольку наследодатель назначал обычно доверенное лицо, которому поручалось осуществить раздел имущества между наследниками.

Наследники по закону делились на множество категорий:

1) наследники первой очереди — *асхаб уль-фараиз* или *заву аль-фараиз* – отец, мать, бабушка, дедушка, брат, сын или его дети, дочь, сын дочери, сестра, единокровные братья и сестры, единоутробные братья и сестры и супруг (супруга);

2) наследники второй очереди (*асабе*) – нисходящие родственники-мужчины; отец и дед по отцовской линии; братья; нисходящие родственники-мужчины дедушки по отцовской линии;

3) наследники третьей очереди (*заву аль-архам*) – сыновья дочери умершего, внуки или внучки сына по линии его дочери; бабушка и прабабушка отца по его материнской линии; дочь брата или сын сестры наследодателя и т.д.

Одно и то же лицо могло относиться к нескольким категориям наследников, то есть одновременно к категории *асхаб уль-фараиз* и *асабе*. Наследники категории *заву аль-архам* призывались к наследованию только тогда, когда не было наследников предыдущих категорий.

Если были хотя бы один из наследников первой очереди, то наследники остальной очереди не допускались к наследованию. При этом, сперва перечисляются родственники из числа лиц мужского пола - сын, его сын (если его отца не было в живых), отец, отец отца (если он был больным или инвалидом), брат, сын брата (сын брата по материнской линии сюда не входил), муж, брат отца, его сын и *мутаг* (вольноотпущенник); далее наследницы - дочери, дочери сыновей (если у них не было братьев), мать, бабушка (если

была больна или инвалидом), сестра, супруга, *мутага*, то есть вольноотпущенная наложница. Среди перечисленных наследников по мужской линии преимущественно обладали сын, отец и муж, по женской – дочь, дочь сына, мать и жена.

Каждый из наследников имеет право на определенную долю в наследстве. Доля эта уменьшается при наличии других наследников. Так, муж получает половину наследства, оставшегося после смерти жены, если она не оставила ни детей, ни внуков; если же таковые имелись, то муж получал четвертую часть наследства. Наследственная доля женщин составляла половину доли мужчины.

Не имели права наследования следующие лица: неверные (в том числе и вероотступники) в отношении имущества мусульманина, виновные в лишении жизни наследодателя или не оказавшие ему при жизни необходимой помощи, оставившие его в опасном состоянии, разведенные, рабы.

Распределение имущества при наследовании по закону относилось только имуществу наследодателя, и поэтому перед разделом необходимо было отделить от него те вещи, которые находились в его общей собственности с каким-либо лицом.

Согласно фикху, имущество лиц, пропавших без вести, не возвратившихся с плена или в отношении которых была издана фетва о признании их умершими, также разделялось в порядке наследования по завещанию и закону.

### ***Уголовное право***

Преступление рассматривается как совершение запрещенного и наказуемого Аллахом деяния, так как по шариату все поступки и даже мысли людей предопределяются, в конечном счете, волей Аллаха.

В период средневековья сложилась в Халифате классификация правонарушений, подразделяемых на три вида. Первый — это преступления, представляющие наибольшую опасность и наказываемые точно определенной санкцией — *хадд* (бунт, вероотступничество, разбой, кража, прелюбодеяние, употребление спиртных напитков).

Вторая группа правонарушений — преступления, за совершение которых также предусматривается точно определенная санкция *кисас*, означающая как бы талион — возмездие, т. е. наказание, равное по тяжести совершенному деянию (убийство, тяжкие телесные повреждения). Коран, например, подчеркивает: "Кто же преступает против вас, — то и вы преступайте против него подобно тому, как он преступил против вас..."

Третью категорию составляют все иные правонарушения, которые наказываются не точно установленной санкцией — *тазир* и могут затрагивать как "права Аллаха" (нарушение религиозных обязанностей — неуплата заката, отказ от совершения молитвы, несоблюдение поста), так государственные и частные интересы (нарушение обязательств

по сделкам, неуплата выкупа за кровь, обмеривание, обвешивание, мошенничество, взяточничество, растрата средств казны или сирот, лжесвидетельство, шпионаж, колдовство; нарушение правил поведения в общественных местах, особенно касающихся интересов и морали женщин; умышленное вынесение неправомерного судебного решения; притеснение подданных или произвол по отношению к подчиненным).

Рассмотрим более подробно некоторые преступления различных видов по указанной классификации.

По мусульманско-правовой теории бунт трактуется очень широко и охватывает попытки свержения главы государства, неповиновение властям и иные виды антигосударственной деятельности, за которые Коран и сунна предусматривает смертную казнь.

Основная мера наказания за разбой — смертная казнь, причем если в преступлении участвовало несколько лиц, то все они приговариваются к высшей мере наказания.

Кража наказывается членовредительством. В Коране сказано: "Вору и воровке отсекайте их руки в воздаяние за то, что они приобрели, как устрашение от Аллаха". Для наказания кражи отсечением правой руки само похищенное имущество должно соответствовать определенным требованиям. Так, его стоимость не должна быть ниже определенной цены, которая, согласно выводам различных правовых школ (ханифитов, шафиитов, ханбалитов), устанавливалась в сумме от 1/4 до 1 динара. Кроме того, данное имущество должно относиться к вещам, находящимся в обороте (могло отчуждаться). Поэтому кража "нечистых вещей" (вина, свинины) не относилась к преступлениям хадд. За повторную кражу отрубали левую ногу; за кражу в третий раз виновный лишался левой руки, а в четвертый раз — правой ноги. Однако, по преобладающему мнению, начиная с третьей кражи преступник мог быть подвергнут наказанию по усмотрению судьи (тазир), которому рекомендовалось приговаривать виновного к лишению свободы либо к смертной казни.

Что касается прелюбодеяния, то в Коране имеется немало стихов, посвященных этому опасному преступлению против семьи и устоев морали. Так, например, в Коране говорится: "Прелюбодея и прелюбодейку — побивайте каждого из них сотней ударов. Пусть не овладевает вами жалость к ним в религии Аллаха, если вы веруете в Аллаха..." Указанная норма была дополнена сунной: по преданию Пророка, если совершившие прелюбодеяние мусульманин или мусульманка состоят в браке, то они наказываются сотней ударов и забиваются камнями до смерти; а за внебрачное сожительство виновные получают по сотне ударов и подлежат высылке сроком на один год.

Употребление спиртных напитков также относится к преступлениям хадд. Коран не предусматривает определенного наказания за это деяние, но сунна предусматривает определенную меру наказания за него. Согласно одному из преданий, Пророк требовал подвергать тех, кто употребляет спиртное, телесному наказанию и даже приговаривать их к смертной казни, если обвиняемый предстает перед судом в четвертый раз. Основная мера наказания за употребление алкоголя — от 40 до 80 ударов плетью.

Рассмотрим вопрос об ответственности за убийство. Согласно сунне, умышленное убийство наказывается смертной казнью, если только ближайшие наследники убитого не согласятся простить его, давая ему возможность откупиться. Ведь в Коране говорится: "А кому будет прощено что-нибудь его братом, то — следование по обычаю и возмещение ему во благе". По шариату выкуп за кровь при убийстве (*дийа*) устанавливался в размере 100 верблюдов или их стоимости (одна тысяча золотых динаров или 12 тыс. динаров в бумажных деньгах), а за женщину полагалось выплатить половину указанной суммы. Смертный приговор приводился в исполнение, как правило, отрубанием головы.

В случае неумышленного убийства виновный, помимо выкупа (*дийа*), должен был нести религиозное искупление *каффара* (поститься в течение двух месяцев). За убийство неверного выкуп взимался в размере одной трети, за убийство язычника (огнепоклонника) — в размере одной пятнадцатой.

Если свободный убьет чужого раба, то он должен уплатить полную стоимость раба. А если раб убьет свободного, то он выдавался наследникам убитого. Что касается телесных повреждений, то по шариату в принципе предусматривался талион. В Коране говорится: "И предписали Мы им, что душа — за душу, и око — за око, и нос — за нос, и ухо — за ухо, и зуб за зуб и раны — отмщение". Талион не применяется к мужчине за рану, нанесенную женщине, и к свободному за поранение раба.

С согласия пострадавшего виновный мог заплатить соответствующий выкуп за ранение. В этом случае выкуп взимается в меньшем размере, чем за убийство. Так за лишение одной руки или одной ноги выкуп взимается в половинном размере по сравнению с выкупом за убийство; за лишение пальца — десятая часть выкупа; за выбитый зуб — одна двадцатая. Но за лишение органов чувств, обеих ног или десяти пальцев рук выкуп взимается полностью.

За правонарушения категории тазир применялись самые различные меры наказания от смертной казни (за шпионаж в пользу врага, за призыв к смуте, за отказ от основных принципов мусульманской веры, за колдовство), и до устного порицания (например, за лжесвидетельство в некоторых случаях) или отлучения ("И покидайте их на на ложах" — так советует Коран мужьям обращаться с провинившимися женами), или унижение

нарушителя бритьем головы (но не бороды), чернением лица или вождением в полуобнаженном виде по улицам города с публичным оглашением совершенного им греха, распятие на три дня без лишения жизни, но с запретом принимать пищу. Характерная особенность тазира заключается в том, что он не представляет систему строго установленных санкций за конкретные правонарушения. Поэтому судья может по своему усмотрению определять наказание в зависимости от тяжести деяния и личности виновного; он может, например, сочетать телесное наказание с высылкой; определять срок лишения свободы до тех пор, пока виновный не раскаялся или не исправился — уплатил долг, выполнил религиозную обязанность.

Вместе с тем, шариат допускал даже превентивное наказание тазиром по отношению к лицам, которые не совершили конкретных проступков, но дают основание подозревать, что они могут их совершить.

### *Суд и процесс*

Начальный этап правосудия был тесно связан с деятельностью пророка Мухаммеда, который лично решал споры, как среди членов мусульманской общины, так и между ними и немусульманами. Одновременно пророк Мухаммед поручал своим наместникам не только управление городами и областями, но и осуществление судебных функций. После смерти Пророка высшую судебную власть продолжали иметь халифы. Что касается наместников, то они стали поручать рассмотрение дел знатокам мусульманского права, которые, в конечном счете, превратились в профессиональных судей. Отправление правосудия было привилегией духовенства. Мусульманские судьи (кади) назначались халифом и выступали от его имени. После прихода к власти Аббасидов появилась должность верховного судьи, который по поручению халифа подбирал и назначал судей, контролировал их деятельность, Эти функции высший судья осуществлял совместно с коллегией виднейших богословов. В компетенцию кади входило рассмотрение гражданских и уголовных дел, часть которых относилась к прерогативе халифа и наместников. Дело в том, что в Арабском халифате судебная власть не была отделена от исполнительной. Халифы и наместники не только определяли пределы юрисдикции судей, но и непосредственно участвовали в отправлении правосудия. Поэтому многие предпочитали обращаться за защитой своих прав не к судье, а непосредственно к наместнику или даже к самому халифу. Например, жалобы на произвол чиновников рассматривались специальными судьями из "ведомства жалоб".

Кадий в сложных случаях имеет право советоваться с законооведами, приглашать их на судебные заседания; он может назначить одного или несколько заместителей из числа мусульман безупречного образа жизни, знающих шариат.



Кроме судебных функций кади наблюдали за исполнением судебных решений, ведали вопросам опеки и попечительства, осуществляли надзор за вакфами, за местами заключения, удостоверяли завещания, проверяли законность землепользования.

Что касается процесса, то мусульманское право не знает принципиальных различий в порядке рассмотрения уголовных и гражданских дел. Определенная категория дел (тяжбы гражданско-правового характера по сделкам, телесные повреждения, ложное обвинение в прелюбодеянии) рассматривалась только по заявлению лица, права которого нарушены.

Большинство дел могли стать предметом судебного разбирательства по требованию любого, в том числе и инициативе судьи. Судья единолично принимал решение по рассмотренному делу в течение одного дня.

До середины VIII в. ход судебного разбирательства не фиксировался в письменном виде; принятое по делу решение сразу же приводилось в исполнение. Но уже в начальный период правления Аббасидов процесс стал письменным. Шариат знал следующие виды доказательств: признание, свидетельские показания, письменные документы; клятва; обоснованные, по усмотрению судьи, слухи, и личное убеждение судьи, сложившиеся на основе известных только ему фактов.

Процесс в целом носил состязательный характер; при рассмотрении гражданских споров судья должен был предоставить тяжущимся равные права.

Особое внимание мусульманское право уделяло свидетельским показаниям. При этом отдавалось явное предпочтение показаниям мужчин: по преступлениям, за которые предусматривались строго определенные меры наказания, во внимание принимаются только свидетельские показания мужчин (четыре по прелюбодеянию, двух по иным деяниям). По менее значительным уголовным делам и обычным спорам показания одного свидетеля мужчины могли дополняться свидетельством двух женщин. В Коране по этому поводу сказано: "И берите в свидетели двух мужчин. А если не будет двух мужчин, то — мужчину и двух женщин, на которых вы согласны, как свидетелей, чтобы если собьется одна, то напомнила бы ей другая..."

Процесс был публичным, судебные дела рассматривались обычно в мечети, где могли присутствовать все желающие. Прокуроров и адвокатов в Арабском халифате не было. В целом процесс отличался простотой и несложностью.