



Теория толкования в мусульманском праве



Николай Кузнецов
Студент 1 курса магистратуры
(программа «Юрист в сфере нормотворческой деятельности»)

Санкт-Петербургский Государственный Университет
2019





Почему нужно изучать мусульманскую теорию толкования права?

- **1. Активное участие** в международных отношений (публично-правового и частно-правового характера) субъектов, связанных с мусульманской правовой семьёй.
- **2. Тесное сотрудничество** Российской Федерации с государствами мусульманского мира, её соседство или близкое расположение по отношению некоторых из этих государств.
- **3. Наличие в России регионов**, многие жители которых «этнические (коренные) мусульмане» (Кавказ, Поволжье, Урал), что должно учитываться при выстраивании правовой политики.
- **4. Поучительность и потенциальная польза** для немусульманского правоприменения теоретических разработок мусульманских учёных в сфере юридической герменевтики.
- **5. Общая поучительность** мусульманской юридической герменевтики для немусульманского правотворчества (для целей выстраивания правовой политики поощрения и благоприятствования развитию толковательного потенциала правоприменителей).
- **6. Расширение и углубление** знаний и понимания мусульманской правовой культуры.



Исламский правовед должен знать:

- **1. Тексты наизусть:** Коран (обязательно), сунну (очень желательно)
- **2. Общие науки:** арабская литература, биографическая литература, логика, калам (наука об исламской богословской догматике) и др.;
- **3. Собственно юридические науки:** тафсир (толкования Корана), илм ан-насихва-ль-мансух (наука об отменяющих и отменённых стихах Корана), хадисоведение (о распознавании степени истинности хадисов), илм ар-риджал (наука о передатчиках текстов), собственно фикх (наука о содержании конкретных правовых норм), усул аль-фикх (методология толкования права).



Шариат — «вся совокупность Божественной категоризации человеческих поступков» или «совокупность морально-правовых норм, предписанных Богом» (Б. Дж. Вайсс).

Акида (догматика), **ахлак** (этика), **фикх** (право).

Фикх: ибадат (нормы, регулирующие отношения людей с Аллахом), муамалат (нормы, регулирующие отношения между людьми).

Иджтихад («прилежание», «усердие», «настойчивость») – процесс тщательного и всеобъемлющего поиска и извлечения правовых норм.

- *«По чему ты будешь судить?» — сказал Мухамад. «По писанию Аллаха», — отвечал Муаз (наместник в Йемене). «А если не найдешь?» — спросил Пророк. «По сунне посланника Аллаха», — сказал Муаз. «А если не найдешь?» — вопрошал Пророк. «**То буду судить по своему мнению, не пожалев сил на поиск верного решения**», — сказал Муаз. «Хвала Аллаху, который наставил посланника Аллаха на путь, угодный его посланнику!» — воскликнул Пророк.*
 - *Пророк Мухаммад ибн Абдаллах: «Если судья вынес решение по своему усмотрению и оказался прав, то он должен быть вознагражден вдвойне, а если он судил по своему усмотрению и ошибся, то ему причитается вознаграждение в однократном размере».*
-

Субъекты иджтихада и их компетенции:



1. **Факихи** (юристы):

а) **муджтахиды** (толкуют Коран, сунну, иджму);

б) **факихи-немуджтахиды** (Коран и сунну толковать запрещено, опираются на иджму, фатвы и мнения отдельных правоведов);

2. **Простые мусульмане** (применяют иджтихад в быту и при поиске факиха для ответа на вопрос).

Основные мазхабы (правовые школы)

Направления ислама	Сунниты				Шииты
Мазхабы	Ханифитский	Маликитский	Шафиитский	Ханбалитский	Джафаритский (имамитский)
Основатели	Абу Ханифа ан-Нуман ибн Сабит (699 - 767)	Малик ибн Анас (713 - 795)	Мухаммад ибн Идрисаш-Шафии (767 - 820)	Ахмад ибн Ханбальаш-Шейбани (780 - 855)	Шестой имам Джафар ас-Садик (702 - 765)
Некоторые страны и регионы распространения	Ирак, Сирия, Египет, Афганистан, Индия, Пакистан, Средняя Азия	Северная Африка, Кувейт, Катар, Бахрейн	Египет, Сирия, Иордания, Ливан	Саудовская Аравия	Иран, Ирак, Сирия
Распространение в России	Поволжье и Урал	Нет	Кавказ	Нет	Этнические азербайджанцы Дагестана



Корни фикха:

- 1. **Насс** (основополагающие источники или указатели):
 - а) **Коран**;
 - б) **сунна**, состоящая из хадисов (преданий), классифицируемых по разным основаниям (истинные, хорошие, слабые; распространённые, распространившиеся от одного человека, единичные, безымянные);
- 2. **Другие указатели**:
 - а) **общие принципы фикха**: беспробельность; постепенность; “затруднение влечёт облегчение”; “необходимость делает разрешенным запретное”; “допускается нанесение вреда частного во избежание ущерба общего»; «человек освобождается от обязанности, если её выполнение для него невозможно, противоречит его интересам или целям шариата» и др.
 - б) **интересы и потребности человека**:
 - I. Без которых жизнь немыслима – цели шариата (религия, жизнь, продолжение рода, честь, рассудок, собственность),
 - II. Облегчающие жизнь,
 - III. Улучшающие жизнь;
 - в) **деление поступков** на обязательные, одобряемые, нейтральные, осуждаемые, запрещённые;
- 3. **Методы толкования**.



- **Иджма** – консенсус правоведов: оглашённая, практическая, молчаливая.
- **Мнения правоведов** (в фатвах, доктрине или высказываниях):
 - **1. Мнения сахабов** (сподвижников Пророка). Ханифитская классификация:
 - а) «праведные» халифы (абу Бакр, Умар ибн аль-Хаттаб, Усман ибн Аффан, Али ибн Аби Талиб);
 - б) известные сахабы;
 - в) сахабы, редко высказывавшиеся по правовым вопросам;
 - **2. Мнения других правоведов.**



- **Обычай** (урф или адат): непорочные и порочные, гласные и негласные.



- **Низшая критика** (проверка достоверности и правильности текста).
- **Иснад** (цепочка передатчиков):
- *«Мухаммад ибн Халид поведал нам следующее: Мухаммад ибн А'йан поведал нам следующее: мой отец поведал нам со слов 'Амра ибн ал-Хариса от 'Убайдаллаха ибн Абу Джса'фара, что Мухаммад ибн Джса'фар поведал ему от 'Урвы, от 'А'иши, что Пророк Бога — да благословит его Аллах и да приветствует! — сказал: (и текст хадиса)».*
- **Критерии передатчика:** вероисповедание, возраст, качество памяти, личные качества.
- **Высшая критика** (наличие или утрата юридической силы).



Этапы толкования:

- 1. **Либо начало изучения** учёным правовых текстов для их комментирования;

Либо обращение к правоведам с вопросом – истифта (спрашивающий – мустафти, отвечающий – муфти);

- 2. **Предтолкование;**
- 3. **Сбор исчерпывающей аргументации** как за, так и против предтолкования, изучение максимально возможного объёма текстов, использование всех приёмов толкования, «взвешивание» аргументов;
- 4. **Достижение знания** или хотя бы вероятностной достоверности (вероятностно достоверная норма столь же обязательна, как и абсолютно достоверная);
- 5. **Фиксация и оформление** (либо в доктринальном сочинении, либо в фатве).





- **Лингвистические методы:** слова с одним прямым значением, слова с несколькими прямыми значениями, слова с одним или несколькими прямыми и одним или несколькими переносными значениями (использование контекста для выбора значения, анализ употребления слова в сходных и несходных ситуациях); глаголы повелительного наклонения (указывают на обязательный или рекомендуемый поступок?), выбор ограничительной или расширительной стратегии толкования.
- **Систематические методы:** извлечение на основе нескольких фрагментов текстов нормы, прямо не указанной ни в одном из этих фрагментов.



- **Джам** («связывание» других фатв к данному делу) и **фарк** (отделение других фатв от данного дела).
- **Индукция, аналогия, телеологическое толкование (кияс)**. Явный и скрытый кияс.
- **Структура кияса**: рассматриваемый случай, урегулированный случай, объединяющее их основание или причина, правовая норма.
- **Теории причинности в связи с киясом:**
 - 1. Важны только конкретные причины существования нормы;
 - 2. Важны как причины («Почему?»), так и цели («Зачем?») существования нормы;
 - 3. Цель – и есть причина существования нормы.



- **Истихсан** («предпочтение»; у ханифитов): предпочтение одной нормы другой, одного результата кияса другому результату (пусть и более обоснованному), обычая результату кияса или прямо закреплённой норме шариата. Основание предпочтения – благо (либо общее, либо индивидуальное).
- **Истислах** («общее благо»; маликиты и ханбалиты) – предпочтение киясу или даже прямой норме шариата соображений блага для общества или для религии.
- **Истисхаб** («увязка»; шафииты, принят и ханифитами) основывается на принципах осторожности и согласованности, согласно которым нельзя спешить с выводом о действительности нормы, если в этом есть сомнения, и, пока не доказано иное, нужно исходить из того, что прежние обстоятельства или нормы не изменились.
- **Акл** (разум; у джафаритов). Разумно-самостоятельные и разумно-необходимые суждения.

Иерархия правовых источников и методов толкования в разных мазхабах (с точки зрения муджтахидов)

Мазхабы	Ханифитский	Маликитский	Шафиитский	Ханбалитский	Джафаритский (имамитский)
1	Коран				
2	Сунна (истинный хадис – должен быть распространённым; хороший хадис принимается в качестве дополнения)	Сунна (истинный хадис – рассказанный жителями Медины)	Сунна (истинный хадис – достоверный)	Сунна (истинный хадис – если он не является слабым и фальсифицированным)	Сунна (хадисы о Пророке и двенадцати имамах; и истинный хадис – рассказанный и подтверждаемый людьми дома Пророка (ахль аль-бейт))
3	Иджма сахабов и правоведов других времён	Иджма сахабов и учёных Медины	Иджма сахабов и учёных других времён	Иджма сахабов	Иджма людей дома Пророка (ахль аль-бейт)
4	Личные мнения сахабов-«праведных» халифов	Личные мнения сахабов	Кияс	Личные мнения сахабов	Акл
5	Личные мнения известных сахабов	Истислах	Истисхаб	Слабые хадисы (не должны быть фальсифицированными)	
6	Кияс	Кияс	Обычай	Истислах	
7	Истихсан и истисхаб	Обычай жителей Медины		Кияс	
8	Обычай	Обычай		Обычай	



Общая характеристика теории толкования в мусульманском праве:

- 1. **Интенционализм;**
- 2. **Стремление к максимальному текстуализму;**
- 3. **Преимущественно умеренно-реалистический стиль аргументации** (ханифиты, джафариты, в меньшей степени – маликиты, шафииты), стиль аргументации ханбалитов можно охарактеризовать как формалистический;
- 4. **Пробабизм** - готовность к вероятностно достоверным выводам;
- 5. **Вера в неизменность** ниспосланного Аллахом и Пророком закона и его беспробельность;
- 6. **Восприятие деятельности** по выявлению правовых норм именно как толкование и поиск норм, а не правотворчество;
- 7. **Склонность утверждать**, что для толкования прежде, чем сделать окончательный вывод, нужно использовать все доступные и разрешённые источники и методы;
- 8. **Готовность изменить своё мнение;**
- 9. **Широкий и разнообразный** спектр разработанных методик (как более формалистического, так и более реалистического характера);
- 10. **Связанность с многовековой практикой.**



Спасибо за
внимание!