

Научная статья

УДК 348.97

DOI 10.25205/2542-0410-2023-19-2-29-38

Бракоразводный процесс в мусульманском семейном праве раннего Средневековья: теоретический и историко-правовой аспект

Муса Бахтияр оглы Дадашев

Российская академия естествознания
Москва, Россия

Аннотация

В статье рассмотрен порядок бракоразводного процесса в мусульманском семейном праве, виды разводов. Дана авторская классификация разводов по видам и по категориям. Проведен сравнительно-правовой анализ развода в мусульманском семейном праве и семейном праве других правовых систем, таких как донсламское семейное право арабских племен Аравийского полуострова, иудейское семейное право, каноническое право. Рассмотрена проблема наличия у мужей свободы развода в мусульманском семейном праве раннего Средневековья. Уделено также внимание подходам к порядку определения места жительства детей после развода и материально-финансовых гарантий женщин при бракоразводном процессе. Кроме того, в статье показан механизм предотвращения разводов, выражающийся в наличии третейского суда.

Ключевые слова

раджаа, хул, лиана, тавкиль, фиркат, ханафиты, маликиты, ханбалиты, шафииты, джафариты

Для цитирования

Дадашев М. Б. Бракоразводный процесс в мусульманском семейном праве раннего Средневековья: теоретический и историко-правовой аспект // Юридическая наука и практика. 2023. Т. 19, № 2. С. 29–38. 10.25205/2542-0410-2023-19-2-29-38

Divorce Proceedings in Muslim Family Law of the Early Middle Ages: Theoretical, Historical and Legal Aspects

Musa B. Dadashev

Russian Academy of Natural Sciences
Russian Federation, Moscow

Abstract

This article will consider the procedure for giving a divorce in Muslim family law, the types of divorces, the author's classification of divorces by type and category. A comparative legal analysis of divorce in Muslim family law and family law of other legal systems is given, such as pre-Islamic family law of the Arab tribes of the Arabian Peninsula, Jewish family law, canon law. The problem of husbands' freedom of divorce in Muslim family law of the early Middle Ages will also be considered. The article will also pay attention to approaches to the procedure for determining the place of residence of children after a divorce and material and financial guarantees for women in the divorce process. In addition, the article shows the divorce prevention mechanism, which is expressed in the presence of an arbitration court.

Keywords

rajaa, hul, liana, tavkil, firkat, hanafis, malikis, hanbalis, shafiites, jafarites

© Дадашев М. Б., 2023

For citation

Dadashev M. B. Divorce Proceedings in Muslim Family Law of the Early Middle Ages: Theoretical, Historical and Legal Aspects. *Juridical Science and Practice*, 2023, vol. 19, no. 2, pp. 29–38. (in Russ.) DOI 10.25205/2542-0410-2023-19-2-29-38

На сегодняшний день по разным оценкам в мире проживает около 1,5 млрд мусульман, из которых 20 млн живет в Российской Федерации. Немаловажную роль играет и то, что мусульманское право лежит в основе законодательства многих государств. Однако современное законодательство государств, в основе которых лежит мусульманское право, стоит на основе классического мусульманского права, сформированного в VIII–X вв., что делает эту тему весьма актуальной. Кроме того, актуальность данной темы предопределено наличием в научной литературе идей о бесправии женщин и свободе развода мужчин в классическом мусульманском семейном праве.

Мусульманский бракоразводный процесс предусматривает наличие следующих этапов: третейский суд, бракоразводный процесс, включающий в себя трехстадийный процесс, выжидательный срок (идда).

Следует отметить, что мусульманским семейным правом предусматривалась возможность третейского суда в случае, если между супругами возникали непреодолимые разногласия. По договоренности супругов приглашался представитель из семейства жены и из семейства мужа. Основывается это на кораническом аяте: «А если меж супружескою парой Вы опасаетесь разрыва, то призовите двух судей – по одному от каждой из семьи (супругов). И если пожелают примириться, устроит им согласие Аллах, – Поистине, Аллах осведомлен и ведает о всякой вещи». В рамках данного третейского суда судьи пытались уладить противоречия между супругами. Однако существовали разногласия относительно процесса принятия решения судьями. Так, по мнению суннитских мазхабов, решение этих судей о разводе является обязательным, и для этого не требуется согласия мужа. По мнению шиитов-джафаритов, основанном на высказывании 6-го имама Джафара ас-Садыка, судьи могли развести супругов только при условии их согласия.

Право на дачу развода в целом принадлежала мужу. Для того чтобы развестись с женой, ему достаточно было произнести фразу, которая подразумевала под собой разрыв отношений. Этот процесс обозначался арабским словом *талак*, что означает «разрыв узла», однако, в широком смысле слова, это означало бракоразводный процесс в целом.

Следует отметить, что мусульманские ученые имели разное мнение относительно того, какой должна быть произнесенная формула развода. Суннитские религиозно-правовые школы (мазхабы) стояли на той позиции, что не должно быть специальной формулы и достаточно лишь выражения намерения о разводе. Пятый шиитский имам Мухаммад ибн Али аль-Бакир придерживался позиции, которая сводилась к наличию строгой нормы о наличии слов «талак» или «талики» в формуле развода.

Вторым важным моментом в классическом мусульманском семейном праве было наличие свидетелей при бракоразводном процессе. Однако между представителями мусульманских религиозно-правовых школ были расхождения относительно его обязательности. По мнению шиитов-имамитов, основанном на письме 7-го шиитского имама Мусы ибн Джафара аль-Казима верховному багдадскому кадию Абу Юсуфу, необходимо наличие свидетелей при бракоразводном процессе.

Третьим важным моментом в мусульманском бракоразводном процессе было наличие намерения. В частности, его наличие признавалось обязательным у шиитов-джафаритов. Однако Мухаммед ибн Идрис аш-Шафии и Абу Ханифа не считали наличие намерения при бракоразводном процессе обязательным.

Расхождения между представителями мусульманскими богословско-правовыми школами вызывал и вопрос о возможности дачи развода мужем с помощью жестов. Так, Абу Ханифа, Мухаммад ибн Идрис аш-Шафии и Малик ибн Анас считали допустимым дачу развода при помощи жестов. Ахмад ибн Ханбал считал недопустимым дачу развода мужем путем жестов.

В случае если муж дал развод из-за забывчивости, по ошибке, под давлением, принуждением, или в состоянии гнева, или ярости, то большинство представителей мусульманских богословско-правовых школ считали этот развод не имеющим юридической силы.

Между мусульманскими учеными раннего Средневековья вызывали споры относительно юридической силы развода, данного в нетрезвом состоянии. Одна группа ученых, среди которых были шииты-имамиты, Мухаммад ибн Идрис аш-Шафии, Ахмад ибн Ханбал, и ат-Тахави считали такой развод не имеющим юридическую силу. Кроме того, Ахмад ибн Ханбал дал юридическое определение понятию «опьянение». Он определял это следующим образом: «Муж путался в словах и не мог определить принадлежность тех или иных вещей» [2, с. 80]. Другая группа ученых, среди которых были Малик ибн Анас и Абу Ханифа, считали, что такой развод имеет юридическую силу.

Вызывал споры и возраст, с которого допускалась дача развода со стороны мужа. Большинство богословов-правоведов (за исключением ханбалитов) считали, что несовершеннолетний не имеет права давать развод самостоятельно. Шииты-имамиты, некоторые представители шафиитской и ханафитской правовых школ допускали возможность дачи развода опекуном при условии согласия несовершеннолетнего мужа. Правоведы маликитской школы считали, что несовершеннолетний муж может давать развод самостоятельно, но при разводе хул требуется согласие опекуна.

Муж мог дать жене развод три раза. После каждого развода муж мог вернуть жену во время идды (выжидательного срока для женщин после развода). Однако после третьего развода муж более не мог вернуть жену. Для возвращения к мужу после третьего развода жена должна была выйти замуж за другого, вступить с ним в интимную связь, развестись с ним, после чего снова могла вернуться к мужу. Это основывается на следующем кораническом аяте (стихе): «Если муж с женою окончательно развелся (т. е. после третьего развода), то в жены она ему не позволена, пока не выйдет замуж за другого и тот не даст ей развода, и здесь на них греха не будет, коль они вновь друг к другу возвратятся». Каждый из разводов давался в период, когда женщина была свободна от менструальных выделений. Если у жены не было менструальных выделений из-за возраста или несовершеннолетия, то, по мнению большинства богословов-правоведов, каждый из трех разводов давался с промежутком в один месяц. По мнению Абу Ханифы и Абу Юсуфа, аналогичное требование по промежутку в один месяц устанавливалось и в отношении беременных женщин.

Мусульманское семейное право запрещало развод тахлилль – развод, при котором женщина после третьего развода, данного мужем, заключала фиктивный брак с другим мужчиной, чтобы иметь возможность вернуться к первому мужу. Основан этот запрет на высказывании пророка Мухаммеда, запрещавшую подобную практику. Однако в период классического развития мусульманского права (VIII–XX вв.) мусульманские богословы-правоведы не выработали механизма признания подобных браков недействительными.

Следует отметить, что наличие трехкратного развода преследовало одну цель – предотвратить развод, дать возможность супругам обдумать возможность пересмотреть свое решение и тем самым сохранить брак.

В мусульманском семейном праве предусматривались следующие виды разводов: раджаа, хул, баин, мубарат, лиана, ила, развод иницируемый женой в судебном порядке, фиркат, тавфид, тавкиль, тамлик.

Развод раджаа. Развод раджаа можно охарактеризовать как развод с правом возвращения мужем жены в период идды. Развод раджаа нельзя назвать разводом в привычном смысле этого слова. В большей степени это было расставание супругов при сохранении основополагающих

прав и обязанностей (за исключением вступления в интимные отношения). Если муж хотел вернуть жену, то, по мнению ряда богословов-правоведов (имам аш-Шафии, шииты-имамиты, ханбалиты), требовалось присутствие двух свидетелей.

Развод хул. Развод хул можно охарактеризовать как развод, инициируемый женщиной из-за угасших чувств к мужу. Развод хул был разводом, имевшим внесудебный порядок. Основой для развода хул был коранический аят (стих), который гласил: «...Не будет греха в том, если жена даст выкуп за свободу...». Порядок дачи развода хул был заложен в истории Кайса ибн Сабита, зафиксированной в суннитском сборнике хадисов Сахиha аль-Бухари. Как гласит история, жена Сабита ибн Кайса попросила пророка Мухаммада развести ее с мужем по причине утраты к нему чувств. Пророк попросил жену Сабита ибн Кайса вернуть своему мужу подарок, после чего пророк приказал Сабиту ибн Кайсу дать своей жене развод¹.

Выкуп для получения развода мог быть осуществлен по-разному, но он определялся женой. Выкупом могло служить и прощение долга по махру (предбрачному дару). Однако в VIII–XX вв. перед богословами-правоведами встал следующий вопрос: Входит ли развод хул в трехстадийный бракоразводный процесс? Мнения разделились: большая группа богословов-правоведов (Абу Ханифа, Малик ибн Анас, Суфьян ас-Саури) считали, что развод хул входит в трехстадийный бракоразводный процесс. Другая, меньшая часть богословов-правоведов (например, имам аш-Шафии), считали, что развод хул не входит в трехстадийный бракоразводный процесс [11, с. 22].

Развод мустагаза. Данный развод характеризуется тем, что муж давал все три развода в один менструальный цикл. Данный развод имеет доисламские исторические корни [9, с. 30–31]. После возникновения ислама пророк Мухаммад запретил этот развод, подтверждением чему было состояние гнева пророка Мухаммада, когда он узнал о некоем человеке, давшем три развода в один менструальный цикл [1, с. 251]. Однако позднее, в VIII–X вв., между представителями правовых школ возникли разногласия относительно действительности данного развода.

а) Первая группа богословов-правоведов считали это юридически действительным. Этой точки зрения придерживалось большинство суннитских богословов-правоведов. Кроме того, Ахмад ибн Ханбал считал, что это в этом виде бракоразводного процесса в обязательном порядке должны присутствовать два свидетеля.

б) Такой развод считался недействительным. Такой позиции придерживается джафаритский мазхаб. Она была основана на мнении седьмого шиитского имама Мусы аль-Казима.

Развод баин. Развод баин характеризовался тем, что произнесенная мужем фраза означала полный разрыв брачных отношений. По мнению шиитов-имамитов, данный вид развода давался следующим лицам: девочке 9-ти лет, сеййидки старше 60-ти лет, вдовам старше 50-ти лет, женщинам, с которыми мужчина не имел супружеских отношений [3, с. 142].

Развод мубарат. Развод мубарат характеризовался взаимным желанием супругов развестись при наличии выкупа со стороны жены и инициативы от мужа. Однако выкуп за развод мубарат не мог превышать размер махра.

Развод лиана. Порядок развода лиана был установлен Кораном: «А те, кто клевету возводит на своих супругов, и нет у них, кроме себя, свидетелей на это, – пускай свидетельства свои четырежды заверят именем Аллаха о том, что они правду говорят, на пятый раз – себе проклятие Аллаха призывая, Если они окажутся лжецами и будет снято наказание с жены, если она свидетельства свои четырежды заверит именем Аллаха о том, что лжет (ее супруг), а пятым – на себя Господень гнев испросит, если супруг ее окажется правдив».

Данный вид развода давался в случае, если муж подозревал жену в супружеской измене. Порядок развода лиана был следующим: в суде стороны произносили клятвы, после чего произносили в отношении друг друга проклятия, после чего брак расторгался. Однако между

¹ Sahih al Bukhari. URL: <http://www.sunnah.com/bukhari/68> (дата обращения: 29 декабря 2017 г.).

представителями правовых школ были разногласия относительно момента расторжения брака. Так, ханафиты и ханбалиты считали, что расторжение брака начинается с момента развода кадием супругов и в отношении этого развода действуют нормы, связанные с разводом баин. По мнению имама Малика ибн Анаса, разлучение супругов зависит от самих супругов, а имам Мухаммад ибн Идрис аш-Шафии считал моментом разлучения супругов произнесение клятв. По мнению имамов Малика и аш-Шафии, после развода лиана супруги более не могли заключать брак между собой. В целом же, по мнению большинства богословов-правоведов, супруги более не могли заключать брак друг с другом и становились навсегда запретными друг для друга. При этом если жена была беременна, то муж не считался отцом ребенка, но при этом жена освобождалась от уголовного наказания за совершение прелюбодеяния [12, с. 515].

Развод ила. Развод ила наступал в случае, если муж не исполнял своих супружеских обязанностей более 4 месяцев или давал клятву о том, что он более не будет вступать в супружеские отношения со своей супругой. Однако относительно порядка дачи этого развода были разногласия: Малик ибн Анас, имам аш-Шафии, Ахмад ибн Ханбал считали, что муж должен был дать развод в этом случае, но если он отказывался это делать, то жена могла обратиться в суд и там получить развод.

Развод, инициируемый женой в судебном порядке. Жена могла требовать развода в суде случаях, если муж совершал насилие в отношении жены, страдал импотенцией, был кастрирован, долго безвестно отсутствовал, вследствие душевной болезни и, по мнению некоторых богословов-правоведов, из-за прекращения религиозной практики. Кроме того, жена имела право расторгнуть брак, если муж не платил нафаку. Если имели место вышеуказанные обстоятельства, то при наличии иска жены о разводе кадий (судья) разводил супругов.

Развод фиркат. Особым видом развода в мусульманском семейном праве был развод фиркат, который давался в таких исключительных случаях, как акт вероотступничества, супружеская измена жены и мужа, доказанный факт прелюбодеяния мужа с тещей или падчерицей.

Развод тавфид. Это развод, в котором мужчина произносил фразу, дававшую жене право на расторжение брака. Кроме того, если муж нарушал условие брачного договора, оговоренное перед заключением брака, жена имела право на расторжение брака.

Развод тамлик. Данный развод характеризовался тем, что муж предоставлял право жене на развод путем предоставления устной доверенности или вследствие данного обещания.

Таким образом, разводы можно классифицировать следующим образом:

- Инициативные разводы – разводы по инициативе сторон брачного договора: разводы раджаа, бани, мустагаза, мубарат, разводы хул, в судебном порядке при определенных основаниях;
- Исключительные разводы – разводы, которые даются в таких исключительных случаях, как вероотступничество, прелюбодеяние или подозрение в нем: разводы фиркат, лиана;
- Доверительные разводы, которые характеризовались либо правом жены на расторжение: тамлик, тавкиль, тавфид.

Разводы также можно разделить по следующим категориям:

- Обратимые разводы – разводы, после которых муж мог вернуть жену без заключения брака: раджаа, хул, тавфиль, тавкиль и фиркат;
- Необратимые разводы – разводы, после которых муж не мог вернуть супругу без заключения нового брака: баин, лиана, мустагаза.

В юридической литературе существует мнение, по которому муж обладал свободой развода в мусульманском семейном праве [5, с. 355]. Однако с данным мнением нельзя согласиться в полной мере. Конечно, де-юре развод был в руках мужа. Однако, в определенных случаях, дача развода не зависела от мужа. Это можно проследить в разводах тавфид, тамлик. Также мусульманское семейное право предусматривало «скрытые» механизмы, сдерживающие желание мужа дать развод, что можно проследить в обязанности мужа вернуть весь махр жене, обязан-

ности компенсационных выплат жене при разводе. Кроме того, как было показано, жена также имела право подать на развод в судебном порядке, что также говорит об отсутствии свободы развода у мужа. Немаловажным фактором было и то, что беспричинный развод в мусульманском праве, данный мужем, хоть и имел юридическую силу, но был, с религиозно-этической точки зрения, крайне нежелательным деянием, что объективно было неправовым механизмом и сдерживанием для беспричинного развода со стороны мужа. Так, суннитский источник Сахих аль-Бухари фиксирует следующее высказывание пророка Мухаммада: «Самым ненавистным из разрешенных деяний является развод». Шиитский источник Усуль аль-Кафи фиксирует недовольство пророком Мухаммадом безосновательным разводом, данным одним из своих сподвижников: «Передайте ему, что он совершил грех» [8, с. 158].

Следует отметить, что в других религиозно-правовых системах основания и порядок бракоразводного процесса совершенно отличались от того, что было в мусульманском семейном праве. Так, иудейский религиозный суд не имел права осуществлять развод супругов, а имел право лишь оказать поддержку жене в ее прошении о разводе, поскольку развод полностью находился в руках у мужа. Каноническое право православной церкви, исходившее изначально о запретности развода, основанием чему было изречение Иисуса Христа: «...Кто разводится с женой, тот прелюбодействует»...» [11, с. 1233]. Однако впоследствии Эклога и Прохирон, наряду с супружеской неверностью, предусматривали такие основания для расторжения брака, как неспособность к супружеству, покушение на жизнь друг друга, болезнь проказой [11, с. 230]. Католическое каноническое право признавало право супруга на расторжение брака из-за угрозы для души и тела со стороны другого супруга [5, с. 435]. Таким образом, можно сказать, что, несмотря на определенную схожесть, которая выражается в праве супругов на расторжение брака из-за болезни, мужского бессилия и пр., мусульманское семейное право занимало промежуточную позицию между христианским и иудейским подходами, который признавал право супругов на расторжение брака по обоюдному согласию, но создавало механизмы для предотвращения этого в виде скрытых механизмов и этического осуждения беспричинного развода.

Идда. Одним из важных условий мусульманского бракоразводного процесса было соблюдение идды во время бракоразводного процесса. В научной литературе дается определение идды как «ритуала отречения женщины от мира после смерти мужа или развода» [3, с. 72]. Однако данное определение представляется не вполне верным. Во-первых, правовая норма, по которой женщина должна носить черное, демонстрируя траур, относилось только к женам, мужья которых лишились жизни. Однако ношение траурных одежд и траур как таковой не подразумевало под собой отречение женщины от мира. Так, после битвы при Кербеле в 680 г.² Зейнаб ибн Али, дочь халифа Али ибн Абу Талиба, несмотря на траур по брату Хусейну ибн Али, выступала против халифа Язида I ибн Муавии. Кроме того, ношение траурной одежды, отказ от косметики и пр. требовались только при идде по случаю смерти мужа и не распространялись на остальные виды идды: идду во время развода, безвестного исчезновения и т. д.

Правовые нормы относительно идды были следующими. На время идды жена должна была находиться на содержании мужа, могла проживать в его доме. Во время идды муж имел право вернуть жену и для этого не требовалось заключения повторного брака. Возвращение жены осуществлялось при двух свидетелях и могло осуществляться разными способами: объятиями, поцелуем или любыми другими способами, показывающими примирение супругов и возвращение жены. Возвращение жены было возможно и путем вступления в супружеские отношения.

² Битва при Кербеле 680 г. – битва между армией омейядского халифа Язида I и Хусейна ибн Али – внука пророка Мухаммада и сына Али ибн Абу Талиба – четвертого халифа Арабского халифата. Битва закончилась гибелью Хусейна и его соратников. Данное событие является ключевым событием, лежащим в основе шиитского самосознания.

Если между супругами не было интимных отношений, то идду не нужно было выжидать. Определенные разногласия были относительно выжидания женщиной идды в случае ее прелюбодеяния. Так, Абу Ханифа считал, что если женщина совершила прелюбодеяние, то ей не нужно было выжидать идду.

Установление идды имело следующие цели. Во-первых, идда служила способом определения отцовства будущего ребенка. Во-вторых, идда служила средством предотвращения необдуманных, поспешных разводов и давала супругам время на обдумывание.

Таким образом, идду можно определить как выжидаемый женщиной срок после развода, носящий промежуточно-профилактический характер, направленный на защиту интересов потомства и сохранения семьи.

Идду можно разделить на 6 разновидностей:

1. Идда из-за смерти мужа. В соответствии с Кораном идда по случаю смерти мужа длилась 4 месяца 10 дней. Во время этого вида идды, как уже было сказано, жене не разрешалось пользоваться косметикой, и она должна была все это время носить черную одежду.

2. Идда по случаю развода. В соответствии с Кораном идда в этом случае равнялась трем менструальным циклам или трем месяцам в случае отсутствия, при достижении определенного возраста, менструальных циклов.

3. Идда из-за вероотступничества. Если муж совершал вероотступничество, то жена должна была выждать 4 месяца 10 дней.

4. Идда беременных. В соответствии с Кораном в случае беременности срок идды жены равен всему сроку беременности.

5. Идда из-за безвестного отсутствия мужа. По поводу этого между представителями мусульманских мазхабов не было единой точки зрения. Мухаммад ибн Идриса считал, что идда в этом случае должна длиться 4 месяца 10 дней, но началом ее выжидания была смерть родственников мужа, которые были ему ровесниками. Аналогичного мнения придерживались правоведы-ханафиты. Идду сроком в 4 года устанавливали правоведы ханбалитской и маликитской школ. Допускалось и досрочное расторжение брака. Правоведы маликитской школы установили этот срок в 1–3 года, а ханбалитской – 1 год. По мнению шиитов-имамитов, основанному на высказывании 6-го шиитского имама Джафара ас-Садыка, жена должна была ждать 4 года, после чего выждать срок 4 месяца 10 дней.

6. Идда после временного брака (у шиитов-имамитов). По мнению шиитов-имамитов, срок идды в таком случае должен быть 45 дней или 2 менструальных цикла.

Раздел имущества после развода супругов. Мусульманское семейное право не знало такого понятия, как «совместная собственность супругов», поскольку изначально в семейно-брачных отношениях предполагается имущественная автономия супругов. Тем не менее, если в браке супруги наживали совместную собственность, то она распределялась в соответствии с обычным правом.

Кроме того, подарки, данные жене мужем, также оставались за ней. Жена также имела право получать компенсации при необоснованном разводе, который давал муж. По мнению Мухаммада ибн Идриса аш-Шафии и Малика ибн Анаса, компенсация была обязательной, если имели место супружеские отношения, и жена не была виновной в разводе.

Таким образом, можно сказать, что в разделе имущества во время бракоразводного процесса в мусульманском семейном праве проявлялся компромисс с обычным правом и вводился механизм превенции развода.

Определение места жительства детей. По вопросу определения места жительства детей после развода между мусульманскими богословско-правовыми школами не было единой точки зрения. Их можно свести к трем подходам:

- Директивный подход. Он заключался в том, что ребенок не имеет права сам выбирать, с кем из родителей ему жить, а местожительство ребенка зависело от пола ребенка: если это мальчик, то он должен быть отдан отцу, а если девочка – матери. Этого под-

хода придерживался Абу Ханифа, Малик ибн Анас. Разделяя в целом эту позицию, Мухаммад аш-Шейбани считал, что девочка, как и мальчик, передается отцу после совершеннолетия, но при этом девочка в отличие от мальчика передавалась после совершеннолетия. Ханбалитская позиция заключалась в том, что оба ребенка должны быть переданы отцу.

- Элективный подход. Он заключался в том, что ребенок имел право выбирать, с кем из родителей он хочет жить, если родители не смогли прийти к соглашению относительно места жительства ребенка. Этому подхода придерживался Мухаммад ибн Идрис аш-Шафии.
- Смешанный подход. Данный подход заключается в том, что дети (после двух лет у мальчиков и семи лет у девочек) оставались с отцом, но была возможность договоренности между бывшими супругами, по которой ребенок оставался с матерью. Этот подход имеет место в джафаритском мазхабе.

В определенных случаях дети в принципе не могли быть переданы матери, если она была наложницей, вероотступницей или находилась в замужестве с лицом, которое не являлось родственником для ребенка [14, с. 10].

Однако, при определенных условиях, дети могли оставаться с матерью, если это, в большей степени, соответствовало интересам детей. Примером тому является случай из судебной практики, изложенный ибн Таймией, известным богословом XIII века, когда бывшие супруги пришли к судье и, вначале выслушав мнение ребенка, он отдал его впоследствии матери, вопреки желанию ребенка, исходя из его интересов и блага.

Таким образом, подводя итоги, можно заключить следующее:

1. Вопреки сложившемуся в отечественной научной литературе мнению, в мусульманском праве муж не обладал свободой развода, поскольку мусульманское семейное право предусматривало механизмы, нивелировавшие, в значительной мере, право мужа развестись с женой;
2. Вопреки сложившемуся в отечественной научной литературе мнению, в мусульманском праве идда (выжидательный срок) – не ритуал отречения от мира, а мера превенции развода и определения отцовства ребенка при вероятной беременности женщины;
3. На основании рассмотренных видов разводов осуществлена их следующая классификация:
 - Инициативные разводы – разводы по инициативе сторон брачного договора: раджаа, бани, мустагаза, мубарат, разводы хул, в судебном порядке на определенных основаниях;
 - Исключительные разводы – разводы, которые даются в таких исключительных случаях, как вероотступничество, прелюбодеяние или подозрение в нем: фиркат, лиана;
 - Доверительные разводы, которые характеризовались правом жены на расторжение: тамлик, тавкиль, тавфид;
4. Кроме того, разводы также можно разделить по следующим категориям:
 - Обратимые разводы – разводы, после которых муж мог вернуть жену без заключения брака: раджаа, хул, тавфиль, тавкиль и фиркат;
 - Необратимые разводы – разводы, после которых муж не мог вернуть супругу без заключения нового брака: баин, лиана, мустагаза.

Список литературы

1. **Аляутдинов Ш.** Ислам в вопросах и ответах. М.: ИД «Умма». 2005. 251 с.
2. **Бут Л. О., Мухаметов А. Р.** Любовь и секс в исламе. М.: Ансар. 2004. 304 с.
3. **Иванова Д. Р., Нуриев Б. Д.** Институт брака в исламском праве раннего Средневековья. Уфа: РИЦ БашГУ. 2014. 143 с.
4. **Керимов Г. М.** Шариат: Закон жизни мусульман. Ответы Шариата на проблемы современности. СПб.: Диля, 2007. 512 с.

5. Кодекс канонического права. М.: Институт философии, теологии и истории св. Фомы. 2007. 624 с.
6. **Прудников М. Н.** История государства и права зарубежных стран: Учебник для бакалавров. М.: Юрайт. 2013. 354 с.
7. Священное писание – Перевод нового мира, WATCHTOWER BIBLE AND TRACT SOCIETY OF NEW YORK, INC. Wallkill, New York. 2007. 1794 с.
8. **Смыкалин А. С.** Каноническое право (на примере Русской Православной Церкви XI–XXI вв.): Учебное пособие. М.: Проспект; Екатеринбург: Издательский дом Уральского государственного юридического университета. 2016. 394 с.
9. **Abu Jafar Muhammad ibn Yaqub ak-Kuleyni Al Kafi** (Fru al Kafi). Translated Mumammad Sarwar, chapter 6 of 8, 2013, New York, Islamic Seminary inc., p. 721.
10. **John L/ Esposito, with Natana J. Delong Bas.** Women in Muslim Family Law (2 nd ed.), Syracuse University Press, Syracuse, 2001, p. 195
11. **Sahih al Bukhari** // [Электронный ресурс] Режим доступа: <http://www.sunnah.com/bukhari/68> (последнее посещение – 29 декабря 2017 г.).
 12. «سوانى راکال ةعماج» رشن :ىزاغ نب ،ةىصخشال لاولحل ألى عرشل مال كحل ألى ،نىدل اى كز ،ناب عشل
 13. 1989،
 735 تحفصل
 14. **Məmmədəliyev Vasim, Əliyeva Müşərrəf.** İslam hüququnda və milli qanunvericilikdə uşaq haqları// Bakı Dövlət Universitetinin İlahiyyət fakültəsi, 2012. S. 7–25.

References

1. **Alyautdinov Sh.** Islam in questions and answers. Moscow: Umma publishing house, 2005. 251 p.
2. **But L. O., Mukhametov A. R.** Love and sex in Islam. Moscow: Ansar publishing house, 2004. 304 p.
3. **Ivanova D. R., Nuriev B. D.** The Institute of Marriage in Islamic Law of Early Middle Ages. Ufa: BashSU, 2014. 143 p.
4. **Kerimov G. M.** Sharia: The Law of Muslim Life. Sharia answers to the problems of our time. St. Petersburg: Dilya Publishing House, 2007. 512 p.
5. Code of Canon Law. M.: Institute of Philosophy and Theology and History of St. Thomas, 2007. 624 p.
6. **Prudnikov M. N.** History of the state and law of foreign countries: a textbook for bachelors. Moscow: Yurait. 354 p.
7. Holy Scripture - New World Translation, WATCHTOWER BIBLE AND TRACT SOCIETY OF NEW YORK, INC. New York: Wallkill, 2007. 1794 p.
8. Smykalin Canon law (on the example of the Russian Orthodox Church of the XI–XXI centuries): a textbook. Moscow: Prospect; Yekaterinburg, Ural State Law University Publishing House, 2016. 394 p.
9. Abu Jafar Muhammad ibn Yaqub ak-Kuleyni Al Kafi (Fru al Kafi), Translated Mumammad Sarwar, chpt. 6 of 8. New York: Islamic Seminary inc., 2013. 721 p.
10. **Esposito J. L., Delong Bas N. J.** Women in Muslim Family Law / 2nd ed. Syracuse University Press, Syracuse, 2001. 195 p.
11. Sahih al Bukhari [Electronic resource]. URL: <http://www.sunnah.com/bukhari/68> (accessed on: 29.12.2017).
12. Al-Sarkhasi, Shams Al-Imaams, Al-Mabsout, Beirut: Dar Al-Maarifa Publishing, 2001, Vol. 6. 236 p.

13. **Shaaban Z.** Sharia rulings on personal status, Ben Ghazi: Published by Al Karinos University, 1989, p. 735
14. **Mammadaliyev V., Aliyeva M.** Children's rights in Islamic law and national legislation // Faculty of Theology of Baku State University. 2012. Pp. 7–25.

Информация об авторе

Дадашев Муса Бахтияр оглы, кандидат юридических наук, профессор Российской академии естествознания (РАЕ), самозанятый

Information about the Author

Musa B. Dadashev, PhD in Law, professor of the Russian Academy of Natural Sciences (RANS)

*Статья поступила в редакцию 02.02.2023;
одобрена после рецензирования 27.02.2023; принята к публикации 24.03.2023*

*The article was submitted 02.02.2023;
approved after reviewing 27.02.2023; accepted for publication 24.03.2023*