

Секция «Философия религии и религиоведение»  
**Теоретическое обоснование и практика применения исламского права в  
Германии**

**Смильский Антон Владимирович**

*Аспирант*

Московский государственный университет имени М.В.Ломоносова, Философский факультет, Кафедра философии религии и религиоведения, Москва, Россия

*E-mail: smilsky\_anton@mail.ru*

Мусульмане иммигрирующие из Турции, стран Ближнего востока, Северной Африки и Восточной Европы импортировали шариат в Германию. Для многих из приблизительно 5 млн. немецких мусульман применение исламского семейного права - в рамках общественного порядка - стало повседневным делом. В широком смысле, шариат - есть путь всей жизни мусульманина, он включает все религиозные и правовые нормы предписанные исламом. Но большинство мусульман в Германии, особенно турецкого происхождения, понимает шариат в более узком смысле ограничиваясь правовыми нормами регулируемыми семейные отношения, права наследования и наказания за преступления [9]. В данной работе мы будем понимать шариат в его узком смысле.

В странах исламского мира вместе с шариатом всегда практиковались обычаи (адат). Кроме того, в Османской империи с определенного времени, в силу «режима капитуляций», стали использовать европейское право. Такая метаморфоза привела к еще большему сокращению пределов действия исламских законов. Сложившаяся ситуация вынудила исламскую мысль искать теоретическое оправдание этого процесса в шариате [1]. На данный момент только в Саудовской Аравии шариат находится в основе права, в качестве доктрины, в других странах его используют в разной степени.

Исламская правовая система, по большому счету, остается единственной в мире, где источником законодательства является религия. В традиционном исламе целью государства является служение шариату, исходя из этого трактуются и права человека. К примеру, в статье 24 Каирской декларации о правах человека в исламе 1990 г., разработанной Организацией «Исламская конференция», говорится : «Все права и свободы, изложенные в настоящей Декларации, регулируются исламским шариатом» [11].

Важно отметить, что немусульмане (зимми) которым было разрешено постоянно проживать под властью мусульман, признавали главенство ислама выплачивая в знак подчинения подушный налог, и терпели некоторое ограничение прав. Взамен им разрешалось исповедовать свою религию. Большинство их гражданских дел, включая брак, развод, наследование и т. п., решались их судьями в соответствии с их законами [6]. Из вышесказанного становится ясно, почему представители ислама оказавшись в странах Запада требуют возможности практиковать собственную исламскую судебную систему.

Эксперт по шариату в Германии Матиас Роэ различает две сферы применения исламского права: религиозные нормы (молитва, пост и т.д.) и юридические (семейное право, уголовное и т.д.). По его мнению, применение шариата в Германии возможно в следующих направлениях:

а) Международное частное право. В некоторых случаях немецкий закон признает юридическое соглашение проживающих в Германии иностранцев, заключенное на родине по исламским нормам. По МЧП Германии, частные правоотношения иностранцев рассматриваются в соответствии с законом страны происхождения, если они не противоречат законодательству Германии. Это также относится к неравному статусу полов в исламе. Например, право мужа на развод (талак) будет признано, если жена согласна с этим.

б) Диспозитивное немецкое материальное право. Использование брачных контрактов для реализации выплат мужем приданого женам при разводе.

в) Социальный закон о решении вопроса касающегося полигамных браков. Немецкий закон различает две ситуации: во-первых, случаи когда стороны хотят извлечь выгоду из ситуации, тогда полигамный брак не признается. Например, желание супругов получить медицинское страхование. Во-вторых, случаи в которых жены полагаются на права против мужа [8].

Помимо того, противоречия возникают в вопросах браков с несовершеннолетними, запрета межрелигиозных браков, усыновления несовершеннолетних, выплаты алиментов. Наконец, правовые проблемы могут возникнуть в результате запрета любого вида решения (табанни) в соответствии с Кораном. Естественно этот запрет противоречит немецким законам. Особой темой, заслуживающей отдельного изучения является применение исламского банкинга в Германии.

История немецкого судопроизводства последних 15 лет иллюстрирует примеры использования элементов исламского права в решениях суда. К примеру, постановление о разделении пенсии мужа после его смерти среди жен. Возмещение приданого жене после развода. Отказ от предоставления развода в связи с насилием в семье, со ссылкой судьи на Суру 4, стих 34 из Корана [12]. Предоставление перерыва на молитву в течение рабочего дня. Разрешение фотографироваться на документы в хиджабе, что запрещено например в Турции. Признание полигамных браков при медицинском страховании. Данные и др. примеры подтверждают участвовавшие случаи обращения мусульман в немецкие суды с надеждой разрешения вопроса в русле исламского права, и суд идет им навстречу. Однако некоторые из этих примеров говорят о некомпетентности немецких судей, ввиду отсутствия подобной практики.

В связи с этим можно сказать, что исламский закон - со значительными различиями в отношении важных аспектов - сохранил своё доминирующее положение, особенно в области личного статуса (брачного и семейное права). Это можно объяснить тем, что исламский закон в этой области имеет множество правил, полученных из наиболее авторитетных источников (Коран и сунна). Применение таких правовых принципов можно рассматривать как шариат в Германии [7].

Развитие европейского шариата, и немецкого в частности, возможно если объединённая умма разработает адекватную правовую базу интерпретаций исламских правил, которые бы не вступали в конфликт с законодательством и окружающим их обществом, что представляется на данный момент маловероятным. Но если это произойдет, европейское осмысление шариата может стать основательным словом среди различных мнений уммы. Это послужит толчком к реформированию ислама, возможности сосуществования его с либеральным европейским обществом. Некоторые европейские мусульмане подчеркивают особый потенциал ислама в Европе, как фактор развития религии [10].

Тенденция, которую поддерживают в основном представители интеллигенции в Европе и других странах, пытается по новому интерпретировать Коран и сунну. Они подчеркивают доминирование духовного содержания ислама. Большинство мусульман, особенно турецкого происхождения, готовы следовать этой тенденции. Многие из них даже отказываются от термина шариат [10].

Гораздо большую проблему для немецкого правосудия представляют самостоятельные суды внутри «параллельных обществ». В немецком языке неологизм *Parallelgesellschaften* (параллельные общества) был введен как социологический термин в 1996 году для обозна-

чения самоизолирующихся иммигрантских общин, главным образом из исламских стран [3].

В результате, имамы и кадии в Берлине, Северном Рейне-Вестфалии и Шлезвиг-Гольштейне применяют законы шариата в ежедневных ситуациях, даже если это несовместимо с немецким законом. В частности мусульманкам не разрешено жениться на немусульманах. В суде глава семейства имеет приоритет над женщиной, в том числе в делах касающихся имущества. При разводе мужчина получает право на воспитание детей. Полигамия и браки с несовершеннолетними позволяют, также разрешаются принудительные браки по воле отца, и старших рода невесты против ее воли [4]. Согласно данным федерального министерства по семейным делам, принудительных браков в Германии 53 % из заключенных имамами, причем невесты были моложе 18 лет [5]. По немецким законам в таком возрасте женщины не могут состоять в браке. В 2009 году МВД Германии заявило о том, что многие исламские общины желают жить согласно законам шариата.

Эта «параллельная система правосудия» подрывает законодательство Германии. Не редко имамы и кадии улаживают не только гражданские, но и уголовные дела до того как они дойдут до немецкого суда. Судебная система Германии пока не в силах ассимилировать мусульман, заставить их отказаться от применения практик религиозной и этнической самобытности, несовместимых с законом. Этому мешает и толкование многими Конституции ФРГ, т.к. по статье 4 «неприкосновенность свободы вероисповедания, свободы совести и свободы религиозных и мировоззренческих убеждений» гарантируется.

#### Источники и литература

- 1) Сюкияйнен Л.Р. Исламское право в правовых системах мусульманских стран: от доктрины к законодательству // Право в современном мире. С 97-109.
- 2) Сюкияйнен Л. Р. Ислам и мусульманские меньшинства в Европе: противостояние правовых культур // В кн.: Ишрак. Ежегодник исламской философии Вып. 3. М. : Восточная литература, 2012. С. 494-513.
- 3) Angenendt Steffan Muslim integration : Challenging conventional wisdom in Europe and the USA // by the Center for Strategic and International Studies. September, 2007. P. 53.
- 4) Asma Marwan Sharia Law in Germany <http://bulletinoftheoppressionofwomen.com/sharia-law-in-germany>.
- 5) In the Name of Allah: Islamic Mediators and Germany's 'Two Legal Systems' <http://www.spiegel.de/international/germany/islamic-mediators-facilitate-two-legal-systems-in-germany-a-839580-2>.
- 6) Lewis Bernard Islam and the West. Oxford University Press. New York, 1993 p. 47.
- 7) Rohe Mathias Islamic Law in German Courts. Nuremberg, 2003.
- 8) Rohe Mathias Scharia in Deutschland? Universität Erlangen-Nürnberg / November, 2008.
- 9) Rohe Mathias Sharia in Europe – Perspectives of Segregation, Assimilation or Integration for European Muslims? Bearbeitungsstand
- 10) Rohe Mathias The Formation of a European Šari‘a/ Muslims in Europe - From the Margin to the Center, Münster 2004, S. 161-184
- 11) The cairo declaration on human rights in islam. <http://www.oic-oci.org/english/article/human.htm>

- 12) Unberath Hannes Die Anwendung islamischen Rechts durch deutsche Gerichte – Bemerkungen zum Verhältnis von kultureller Identität und Grundgesetz // Haedrich (Hrsg.), *Muslime im säkularen Staat - Untersuchungen anhand von Deutschland und Österreich*. Boorberg, R. Verlag, 2009, S. 83-101.